

La PROPIEDAD INTELECTUAL en la ERA DIGITAL

Límites e infracciones a los
derechos de autor en Internet

Ricardo M. Mata y Martín (Director)

Antonio M.^a Javato Martín (Coordinador)



LA LEY

grupo Wolters Kluwer

LA LEY
Temas

ÍNDICE SISTEMÁTICO

RELACIÓN DE AUTORES.....	7
--------------------------	---

INTRODUCCIÓN

EN BUSCA DE LOS EQUILIBRIOS PERDIDOS

CAPÍTULO I

PROBLEMÁTICA INFORMÁTICA DE LA PROTECCIÓN DE OBRAS DIGITALES PROTEGIDAS

I. CRIPTOGRAFÍA.....	25
1. ¿Qué podemos hacer con la criptografía?	27
2. Criptografía de clave privada o simétrica	27
3. Criptografía de clave pública o asimétrica	29
4. Infraestructura de clave pública	32
II. FIRMA DIGITAL.....	33
1. Firmar un documento digital.....	35
2. Formatos de firmas digitales.....	36
3. Ataques	37
III. MARCA DE AGUA DIGITAL.....	37
1. Técnicas de marca de agua digital	40
2. Ataques	42

IV.	PROTECCIÓN CONTRA COPIA	43
1.	Protección de programas informáticos	44
2.	Protección en cintas de vídeo	46
3.	Protección en compact disc de audio	47
4.	Protección de DVD y Blu-ray disc	48
5.	Ataques	50
V.	GESTIÓN DIGITAL DE DERECHOS (DRM).....	51
1.	Principales funciones y aplicaciones del DRM.....	52
2.	Tecnologías de DRM	54
3.	Ventajas e inconvenientes de DRM	57
4.	Ataques	59
VI.	BIBLIOGRAFÍA	59

CAPÍTULO II

LOS DERECHOS DE AUTOR EN LA SOCIEDAD TECNOLÓGICA: CONTENIDO, TUTELA Y LÍMITES

I.	CONSIDERACIONES PRELIMINARES	63
II.	LOS DERECHOS DE AUTOR EN LA CONCEPCIÓN TRADICIONAL	65
1.	Contenido del derecho de autor	67
2.	Derecho de autor como propiedad especial	76
III.	LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN LA SOCIEDAD DE LA COMUNICACIÓN	82
IV.	PROPIEDAD INTELECTUAL EN LA ERA DIGITAL.....	87
1.	Redefinición de la Propiedad Intelectual.....	87
2.	Objeto de protección.....	91
2.1.	Los campus virtuales	93
3.	Tutela de los derechos de autor	94
4.	Legislación internacional	96
5.	Insuficiencias de la Ley de Propiedad Intelectual	106
6.	Límites de los derechos de autor. Necesidad de reformulación de los derechos de explotación y sus excepciones.	

Especial referencia a la copia privada y al uso por parte de las bibliotecas.....	109
7. Dificultades en la atribución de la creación al autor.....	117
8. Reproducción a través de la redes	119
V. A MODO DE CONCLUSIÓN	120
VI. REFERENCIAS Y BIBLIOGRAFÍA	123

CAPÍTULO III

ENTIDADES DE GESTIÓN DE DERECHOS DE AUTOR Y TRANSPARENCIA

I. INTRODUCCIÓN.....	129
II. GESTIÓN COLECTIVA DE DERECHOS DE PROPIEDAD INTELECTUAL: EL OBJETO SOCIAL DE LAS ENTIDADES DE GESTIÓN	134
III. EL PROBLEMA TIPOLOGICO DE LAS ENTIDADES DE GESTIÓN: LIBERTAD DE ASOCIACIÓN Y TRANSPARENCIA.....	138
1. Entidades de Gestión y ánimo de lucro.....	139
2. Entidades de gestión y requisitos de autorización	143
3. Entidades de gestión, publicidad y transparencia	144
4. Entidades de gestión y gestión política.....	145
IV. ENTIDADES DE GESTIÓN Y DERECHOS INDIVIDUALES. EL PROBLEMA DE LA GESTIÓN OBLIGATORIA.....	150
V. ENTIDADES DE GESTIÓN Y REPRESENTACIÓN DE LOS TITULARES DE DERECHOS.....	151
VI. ENTIDADES DE GESTIÓN Y LICENCIAS DE USO A TERCEROS	155
VII. CONCLUSIONES.....	163
VIII. BIBLIOGRAFÍA	164

CAPÍTULO IV

DERECHO COMUNITARIO Y RESPONSABILIDAD PENAL POR LESIÓN DE LA PROPIEDAD INTELECTUAL

I. UNIÓN EUROPEA Y TUTELA DE LOS DERECHOS DE AUTOR ..	172
II. LAS COMPETENCIAS E INSTRUMENTOS NORMATIVOS COMUNITARIOS EN MATERIA DE DERECHO PENAL	179
III. INFRACCIONES PENALES EN MATERIA DE PROPIEDAD INTELECTUAL Y UNIÓN EUROPEA.....	185

CAPÍTULO V

RESPONSABILIDAD PENAL POR DELITOS CONTRA LA PROPIEDAD INTELLECTUAL COMETIDOS A TRAVÉS DE INTERNET

I.	PLANTEAMIENTO: ANÁLISIS DE LA POTENCIAL APLICACIÓN DEL ARTÍCULO 30 CP A LOS DELITOS CONTRA LA PROPIEDAD INTELLECTUAL.....	199
II.	ANÁLISIS DE LA POTENCIAL APLICACIÓN DEL ART. 30 CP A LAS DIVERSAS ACCIONES PREVISTAS EN EL ARTÍCULO 270 CP CUANDO SON COMETIDAS A TRAVÉS DE INTERNET.....	204
III.	RELEVANCIA JURÍDICO-PENAL DEL INTERCAMBIO DE CONTENIDOS SOMETIDOS A DERECHOS DE PROPIEDAD INTELLECTUAL A TRAVÉS DE LAS LLAMADAS REDES P2P.....	212
	1. Encaje legal de las conductas de descarga y puesta a disposición de terceros de obras protegidas	212
	2. El elemento típico «en perjuicio de tercero». Los delitos contra la Propiedad Intelectual como delitos de aptitud abstracta. Proyección en las hipótesis de intercambio de contenidos a través de redes P2P y en el llamado «top manta» ...	215
	3. Referencia al ánimo de lucro, en los supuestos de intercambio de archivos a través de redes P2P	224
	4. Análisis de la potencial responsabilidad penal de quien se encuentra al frente del servidor que permite el contacto entre dos usuarios de la Red para descarga de contenidos protegidos; del proveedor de enlaces y del proveedor de acceso.....	227

CAPÍTULO VI

DELITOS CONTRA LA PROPIEDAD INTELLECTUAL: INVESTIGACIÓN A TRAVÉS DE LAS NUEVAS TECNOLOGÍAS

I.	ANOMIA PROCESAL SOBRE LA INVESTIGACIÓN E INTERVENCIÓN PROCESAL DE LAS NUEVAS TECNOLOGÍAS DE LA INFORMACIÓN Y LA COMUNICACIÓN	235
II.	LOS DELITOS CONTRA LA PROPIEDAD INTELLECTUAL E INVESTIGACIÓN EN LAS COMUNICACIONES	241
	1. Concepto de «delito grave»	241
	2. Carácter de grave de los delitos contra la Propiedad Intelectual	243

2.1.	Por el criterio del bien jurídico protegido o de la relevancia social como la comisión del delito por organizaciones criminales (STC 167/2002, de 18 de septiembre).....	243
2.2.	Por el criterio de la incidencia del uso de las tecnologías de la información (STC 104/2006, de 3 de abril)	245
3.	Otras fuentes relevantes de la gravedad de los delitos contra la Propiedad Intelectual	248
III.	AVERIGUACIÓN DEL LISTADO DE LLAMADAS REALIZADAS O RECIBIDAS EN UN DETERMINADO TELÉFONO.....	251
1.	Jurisprudencia inicial del TEDH.....	251
2.	Jurisprudencia del Tribunal Supremo.....	259
2.1.	Obtención por los agentes policiales del listado incorporado en la agenda de un teléfono móvil	259
2.2.	Obtención por los agentes policiales del listado de llamadas a partir del examen de las carpetas de entrada (recibidas y perdidas) y salida (enviadas) del teléfono móvil.....	260
2.3.	Petición del listado de las llamadas a la operadora telefónica	261
2.4.	Diversidad de consecuencias de uno y otro criterio jurisprudencial	262
3.	Jurisprudencia del Tribunal Constitucional	265
4.	Ulteriores resoluciones del TEDH.....	269
IV.	AVERIGUACIÓN DEL IMSI.....	275
V.	IDENTIFICACIÓN DEL TERMINAL IP	281
VI.	CONCLUSIONES.....	286

CAPÍTULO VII

LAS MEDIDAS CAUTELARES DE SUSPENSIÓN DEL SERVICIO Y CLAUSURA DE PÁGINAS WEB POR VULNERACIÓN DE LOS DERECHOS DE AUTOR EN INTERNET

I.	INTRODUCCIÓN.....	293
----	-------------------	-----

II.	CARACTERÍSTICAS Y PRESUPUESTOS NORMATIVOS	300
1.	Jurisdiccionalidad.....	300
2.	Homogeneidad.....	301
3.	Instrumentalidad.....	303
4.	Proporcionalidad.....	308
5.	Provisionalidad, temporalidad y celeridad.....	309
6.	Instancia de parte legitimada.....	311
7.	<i>Fumus boni iuris</i>	312
8.	<i>Periculum in mora</i>	335
9.	Caución.....	339
III.	ALGUNAS CONCLUSIONES Y UNA REFERENCIA A LAS PRO- PUUESTAS DE REFORMA LEGISLATIVA EN LA MATERIA	340