

DEBORA HAMBO

Responsabilidad por informaciones inexactas o agraviantes

Invasiones a la privacidad

Derecho a la información veraz. Los medios
de comunicación y el «manejo de la información».

Libertad de prensa. Derecho a réplica. Protección
de derechos personalísimos: intimidad, honor, imagen.

Análisis de la «Ley de Medios»

- Jurisprudencia vinculada



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

• Índice general

Palabras previas	9
Introducción	11

Parte I **LA INFORMACION**

Capítulo I

EL DERECHO A LA INFORMACION

§ 1. Acceso a la información	27
a) Información pública	28
b) Información globalizada. Su impacto	29
1. Información <i>off de record</i>	31
2. Información que circula en la <i>web</i>	32
§ 2. La información veraz: <i>exceptio veritatis</i>	33
a) Fuentes periodísticas	37
1. El secreto de la fuente	39
2. Relevamiento del secreto de la fuente	39
b) Prohibición de censura previa	40
— ¿Censura judicial?	42
i. El caso «Servini de Cubría, María s/Amparo»	44
ii. El caso «Herrera Ulloa v. Costa Rica»	47
iii. El caso «Ekmekdjian c. Sofovich»	47
c) Periodismo serio	48

Capítulo II

LOS MEDIOS DE COMUNICACION **Y EL MANEJO DE LA INFORMACION**

§ 3. Calidad de la información	49
a) La información y el poder político	50

b) La negociación periodística	52
c) La información y los derechos personalísimos: el rol de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	53
§ 4. El negocio de las noticias	54
a) Prácticas periodísticas dudosas: el caso «Murdoch»	56
b) El amarillismo	57
c) El periodismo basura: gráfico y televisivo	60
d) Circo mediático: el caso «Runaway Bride» o «Novia fugitiva»	62

Capítulo III

LIBERTAD DE PRENSA

§ 5. Protección constitucional de la libertad de prensa	65
§ 6. Libertad de prensa y expresión <i>versus</i> derechos personalísimos ..	67
a) Límites a la libertad de prensa	68
b) Derechos personalísimos	69
1. Naturaleza jurídica	70
2. Resarcimiento del daño a los derechos personalísimos	71
c) Derecho a la dignidad de la persona	73
1. Generalidades y concepto	73
2. Su vinculación con el rol del Estado	75
3. Los derechos fundamentales como expresión genérica, que incluye tanto a los derechos constitucionales como a los derechos humanos	76
d) Libertad de expresión e información en sentencias de las cortes internacionales	78
1. La Corte Interamericana de Derechos Humanos	78
2. El Tribunal Europeo de Derechos Humanos	79
e) Libertad de expresión e información en sentencias de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	81
1. Caso «Patitó c. Diario La Nación»	81
2. Caso «Hurting de Bartoli c. Murray de Prilick»	86
§ 7. Restricciones a la libertad de prensa	87

Capítulo IV

DERECHO A REPLICAR

§ 8. Libertad de opinión. Informaciones de hechos y juicios de valor ..	91
a) Antecedentes del derecho a réplica. La Convención Americana sobre Derechos Humanos	91
1. Derecho a rectificar hechos y no opiniones	92
1. Criterio del Tribunal Europeo de Derechos Humanos	93

ii. Doctrina de la Corte Suprema de Justicia de la Nación ..	94
ii.1. Caso «Ekmekdjian, Miguel A. c. Neustadt»	94
ii.2. Caso «Ekmekdjian, Miguel A. c. Sofovich, Gerardo»	95
ii.3. Caso «Petrick, Domagoj Antonio c. Página 12»	96
2. El agravio	99
b) Concepto de derecho a réplica y generalidades normativas	100
c) Doctrina de la imparcialidad. El caso «Red Lion Broadcasting Co. v. Federal Communications Commission»	101

Parte II

LA AFECTACION DE DERECHOS PERSONALISIMOS POR INFORMACIONES INEXACTAS O AGRAVIANTES

Capítulo V

DERECHO A LA INTIMIDAD

§ 9. Concepto de privacidad	109
a) Protección de la vida privada	110
1. Antecedentes jurisprudenciales	111
2. Tutela normativa de la intimidad	112
b) El derecho a la intimidad y la prensa	115
c) Funcionario público. Personaje público. Persona privada	116
1. Funcionarios públicos	117
2. Personaje público	119
3. Persona privada	119
d) Lugares públicos y derecho a la intimidad	120
1. Caso «Carolina de Hannover» (princesa Carolina de Mónaco III)	121
2. Análisis del caso y la consideración de su doctrina por nuestros tribunales	125
§ 10. La intromisión a la privacidad	126
a) El caso «Zaffaroni»	128
b) Los casos «Candela Rodríguez» y «Jazmín De Grazia»: el honor del difunto	132
c) El caso «Huberto Roviralta»	136
§ 11. Interés legítimo, interés público y derecho de exclusión	137
a) Incidencia de la ausencia de interés público	140
b) La doctrina del caso «Campillay»	143

§ 12. Las redes sociales y la protección de la intimidad	145
<i>a)</i> Características de estas nuevas formas de relaciones sociales ..	145
1. Preliminares	145
2. Concepto de red social	146
3. El impacto en el mundo de las noticias	146
4. Objetivos y ventajas	147
5. La desinhibición y los cambios de conducta que ocasionan las redes	150
<i>b)</i> Un nuevo modo de interactuar	150
1. La nueva comunicación social	150
2. Control de contenidos	151
<i>i.</i> Ordenan a Facebook cerrar una cuenta por injurias	152
<i>ii.</i> Twitter. Uso del bloqueo de contenidos país por país ..	154
<i>c)</i> Problemática jurídica de las redes sociales	155
1. Exordio	155
2. Derecho a la privacidad en las redes sociales	156
3. El derecho a la intimidad en las redes sociales	158
4. Los datos personales	159
5. Las redes sociales y el derecho a la imagen	159
6. Protección de datos en las redes	161
<i>d)</i> Situaciones riesgosas y nuevos delitos cibernéticos por medio de las redes sociales	162
1. Los delitos	162
<i>i.</i> «Cyberbullying» o «ciberacoso»	162
<i>ii.</i> «Discriminación»	164
<i>iii.</i> «Grooming»	164
<i>iv.</i> «Sextortion»	164
2. La responsabilidad de las redes sociales	165
§ 13. Hábeas data y protección de datos personales	166
<i>a)</i> Generalidades	166
<i>b)</i> Recepción constitucional y ley 25.326	167
1. Concepto de hábeas data	167
2. Protección de datos personales	168
3. Los bancos de datos	170
1. Concepto y características	170
1.1. Concepto	170
1.2. Características de los bancos de datos	171
1.3. Principios rectores de la protección de datos personales	172
<i>a.</i> Seguridad de datos	172
<i>b.</i> Consentimiento	173
<i>c.</i> Deber de secreto	175
<i>d.</i> Pertinencia y calidad de datos	175
<i>e.</i> Utilización no abusiva	176

<i>f.</i> Exactitud	177
<i>g.</i> Derecho al olvido	181
<i>b.</i> Legalidad	181
<i>i.</i> Publicidad	182
<i>j.</i> Control	182
<i>k.</i> Seguridad	183
4. Datos sensibles	186
<i>i.</i> Concepto y diferencia con los datos personales	186
<i>ii.</i> Tratamiento de datos sensibles	187
<i>iii.</i> Excepciones al almacenamiento de datos sensibles	189
<i>iv.</i> Cesión de datos sensibles: el caso «Hinchadas Unidas Argentinas»	190
<i>c)</i> Contexto de globalización: Proyecto de reforma sobre protección de los datos personales en la Unión Europea	195

Capítulo VI

EL DERECHO AL HONOR

§ 14. Concepto de honor	199
<i>a)</i> Concepto objetivo y subjetivo; honor material y honor formal ..	201
<i>b)</i> Conceptos de honor real y honor aparente	203
<i>c)</i> Personas sin honor, el honor de los muertos	205
§ 15. Afectación del honor mediante afirmaciones ofensivas o falsas	206
<i>a)</i> La doctrina de la real malicia	206
1. El caso «New York Times v. Sullivan»	206
2. Doctrina de la real malicia de la Corte Suprema estadounidense	208
3. El criterio de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	210
<i>i.</i> El caso «Morales Solá, Joaquín» y la real malicia	211
<i>ii.</i> El caso «Patitó c. La Nación»	212
<i>iii.</i> El caso «Brugo, Jorge Angel»	213
4. La doctrina de la real malicia en el fuero penal	217
<i>b)</i> Responsabilidad	217
<i>c)</i> Delitos contra el honor	219
1. La difamación	219
<i>i.</i> Elementos constitutivos especiales de la difamación	221
<i>ii.</i> Declaración internacional sobre leyes penales de difamación de América Latina	222
2. Calumnias	223
<i>i.</i> Concepto	223
<i>ii.</i> Elemento objetivo	224
<i>iii.</i> Elemento subjetivo	224

3. Injurias	224
— Concepto	224
4. Calumnias e injurias encubiertas	225
5. Los multimedia como autores de delitos contra el honor ..	227
i. Responsabilidad penal de los representantes de los mul-	
timedios	228
ii. El caso «Espinosa c. Herrera de Noble»	232

Capítulo VII

DERECHO A LA IMAGEN

§ 16. Protección jurídica de la propia imagen	235
a) Concepto de imagen	235
— Criterios jurisprudenciales sobre el concepto de imagen ..	236
b) Reconocimiento de la imagen	243
c) La imagen pública en sitios de Internet	244
— El caso «Mazza, Valeria c. Yahoo de Argentina»	244
d) La imagen y el derecho a la protección de datos	245
e) Imagen captada en sitios públicos	246
f) La voz como elemento integrante de la tutela del derecho a la	
imagen	248
g) Medios de reproducción de la imagen	248
— La cámara oculta	248
§ 17. Las construcciones de imágenes	254
a) La igualdad ante la ley	254
b) La estigmatización social y el rol de la prensa	255

Parte III

LOS MEDIOS MASIVOS DE COMUNICACION.

REGIMEN LEGAL

Capítulo VIII

LOS PROVEEDORES DE INTERNET

Y LA LIBERTAD DE EXPRESION

§ 18. La red	261
a) Concepto de Internet y antecedentes históricos	261
b) Estatus jurídico de Internet	262
c) Sujetos que intervienen en la interconexión o navegación por la	
red	266

§ 19. Información en el ciberespacio. ¿quién custodia su contenido? ...	267
a) El control de contenidos en la <i>web</i>	267
1. Contenidos ilícitos y nocivos	267
2. Problemática que plantea el control de contenidos en la red	
268	
b) La libertad de expresión en el control de los contenidos de las	
páginas <i>web</i>	270
1. Las garantías constitucionales y la censura previa en la red ..	270
2. Libertad de prensa por la <i>web</i> y derecho a réplica	275
i. Circulación de la información	275
ii. Derecho a réplica en Internet	278
c) La responsabilidad de los buscadores y proveedores de Internet	
1. Una aproximación técnico jurídica: inexistencia de un orde-	
namiento legal	280
2. Tipo de responsabilidad	281
i. Responsabilidad subjetiva: caso «Da Cunha c. Yahoo de	
Argentina S.R.L.»	282
ii. Responsabilidad objetiva: caso «Krum, Paola c. Google	
Inc. y otros»	288
3. Bloqueo de contenidos	291
4. Criterio de irresponsabilidad de proveedores de Internet. Su	
recepción	292

Capítulo IX

LA LEY DE SERVICIOS DE COMUNICACION AUDIOVISUAL

§ 20. Los medios en la región	297
a) Introducción	297
b) ¿La región es hostil a los medios?: «Correa, Rafael v. El Univer-	
so»	299
c) Venezuela: La nacionalización de CANTV	301
d) Brasil y la situación de los medios	302
§ 21. El rol de la Corte IDH	303
a) Preliminares	303
b) El caso «Kimel v. Argentina»	305
1. Los cambios jurisprudenciales en la Corte IDH que repre-	
sentó el caso «Kimel»	307
2. Observaciones sobre el dictamen de la Corte IDH	309
i. Sobre el método de balance	309
ii. Sobre la intervención normativa del Estado en el ámbito	
de la libertad de expresión	310
3. Principio de legalidad y las responsabilidades ulteriores ..	310
4. El honor de los jueces	311
c) La condena a la República Argentina	313

§ 22.	Análisis de la ley 26.522	315
a)	Adecuación legislativa. Modificación de los delitos de «calumnias» e «injurias»	315
b)	Cuestionamientos en torno a la sanción de la ley	316
c)	Cuestiones de la Ley de Servicios de Comunicación Audiovisual	318
1.	El anterior régimen de radiodifusión y el nuevo: similitudes y diferencias	319
2.	El art. 32 de la Constitución Nacional, referido a la óptica legal de la Ley de Servicios de Comunicación Audiovisual	322
3.	El objetivo de la ley	325
4.	Principios esenciales de la ley	326
I.	Servicio público	326
II.	Democratización	327
III.	Universalización	327
IV.	Desmonopolización	328
V.	Pluralidad de voces	328
—	Diversidad y medios de comunicación: pluralismo de opiniones	329
5.	Nuevas instituciones	330
6.	Nuevos actores sociales	331
7.	Nuevas tecnologías y servicios	332
8.	Licencias	334
9.	Los contenidos	337
10.	Publicidad	338
11.	El plazo de venta fijado en el art. 161: el núcleo del debate	338
I.	<i>Per saltum</i>	342
II.	El fallo sobre la constitucionalidad del art. 161 de la LS-CA	343
12.	La grilla de programación	343
§ 23.	La vía recursiva para frenar la desinversión	346
a)	Cablevisión: su hegemonía y poder	346
1.	Preliminares	346
2.	La pérdida de la licencia de Fibertel: consecuencias	349
3.	Adquisición de la empresa por el Grupo Clarín y fusión con Multicanal	352
b)	La lucha por la titularidad de las licencias	354
1.	Introducción	354
2.	El mega negocio	355
3.	La puja tribunalicia y los múltiples recursos	356
I.	Las resoluciones	356
1.1.	El voto en disidencia parcial del doctor Eugenio Raúl Zaffaroni	359
1.2.	El voto en disidencia parcial de la doctora Carmen M. Argibay	359

II.	Contestación de la apelación interpuesta por el Grupo Clarín	359
III.	Conclusiones de los diversos fallos	360
4.	La pauta publicitaria oficial	362
I.	Discriminación en la distribución de la pauta oficial	362
II.	Editorial Perfil y el reclamo por la publicidad oficial	365

Epílogo	369
----------------	-----

Anexo**JURISPRUDENCIA VINCULADA**

I.	«New York Times Company v. L. B. Sullivan»	375
II.	«Alsogaray, Alvaro Adolfo c. Editorial La Página S.A. s/Daños y perjuicios»	394
III.	«Melo, Leopoldo Felipe y otros c. Majul, Luis Miguel»	397
IV.	«Organización Veraz S.A. c. EN - PEN - Mº E. y O.S.P. s/Amparo ley 16.986»	413

Bibliografía general	427
-----------------------------	-----