

Moisés Barrio Andrés

Letrado del Consejo de Estado

Doctor en Derecho por la Universidad Carlos III de Madrid

Fundamentos del Derecho de Internet

Prólogo de

TOMÁS DE LA QUADRA SALCEDO FERNÁNDEZ DEL CASTILLO

| CENTRO DE | ESTUDIOS | POLÍTICOS Y | CONSTITUCIONALES |

MADRID, 2017

Catálogo general de publicaciones oficiales:

<http://www.publicacionesoficiales.boe.es/>

Quedan rigurosamente prohibidas, sin la autorización escrita de los titulares del *copyright*, bajo las sanciones establecidas en las leyes, la reproducción total o parcial de esta obra por cualquier medio o procedimiento, comprendidos la reprografía y el tratamiento informático.

De esta edición, 2017:

© MOISÉS BARRIO ANDRÉS

© CENTRO DE ESTUDIOS POLÍTICOS Y CONSTITUCIONALES

Plaza de la Marina Española, 9

28071 Madrid

<http://www.cepc.gob.es>

Twitter: @cepcgob

NIPO: 787-17-050-2

ISBN: 978-84-259-1754-7

Depósito Legal: M-28522-2017

Realización: Imprenta ROAL

Gamonal, 5 - 28031 Madrid

Impreso en España - *Printed in Spain*

■ Índice

	<i>Págs.</i>
Abreviaturas	17
Prólogo de Tomás de la Quadra Salcedo Fernández del Castillo ...	23
Presentación	29
Introducción	33
1. Concepto, naturaleza y caracteres de Internet	34
1.1. Concepto	34
1.2. Naturaleza	37
1.3. Caracteres	38
a) Internet es un entorno digital	39
b) Internet es una estructura descentralizada	39
c) Internet está basada en la conmutación de paquetes ...	39
d) Internet como plataforma abierta	40
e) Ausencia de un soberano	40
f) Seguridad insuficiente	41
2. Retos del Derecho de Internet	41
2.1. La información como fuente de poder	44
2.2. La sociedad de vigilancia	44
2.3. El empoderamiento a través de la abundancia de información ..	46
2.4. La información como bien inmaterial	47
2.5. El efecto democratizador de Internet	48
2.6. La regulación y gobernanza de Internet	50
2.7. Otros retos	52

	<u>Págs.</u>
Cap. I. Las bases históricas y estructurales de Internet.	55
1. Introducción.	55
2. Arquitectura de Internet.	57
3. Gestación de Internet	61
3.1. Nacimiento de Internet: la red ARPANET	63
3.2. De ARPANET a Internet.	69
3.3. Evolución posterior de Internet.	79
4. Implantación de Internet en Europa	81
5. Implantación de Internet en España	89
6. Protocolos y servicios básicos en Internet	98
6.1. Protocolos	99
a) TCP/IP	99
b) DNS	101
c) FTP	102
d) SFTP.	102
e) POP3, SMTP e IMAP	102
f) HTTP	102
6.2. Servicios	103
a) World Wide Web.	103
b) Portales	107
c) Buscadores	108
d) Redes sociales	109
e) Youtube	110
f) Correo electrónico	110
g) Telefonía IP	111
h) Application Program Interfaces	111
7. La Internet profunda (<i>deep web</i>)	112
 Cap. II. Las bases normativas e institucionales del Derecho de Internet	 115
1. Introducción	115
2. La batalla por la regulación de Internet	118
2.1. El primer periodo: la ausencia de regulación	119
2.2. El segundo periodo: la regulación de Internet	125
3. Los fundamentos del Derecho de Internet	133
3.1. Los modelos regulatorios de Internet	140
3.2. Las fuentes del Derecho de Internet	143

ÍNDICE

	<u>Págs.</u>
a) La integración de las nuevas normas en el ordenamiento jurídico existente	144
b) El alcance de tal regulación	146
c) Conclusión	147
3.3. Los principios generales del Derecho de Internet	149
a) Principio de la libertad de expresión en Internet	150
b) Principio de la neutralidad de Internet y su neutralidad tecnológica	152
c) Principio de la buena fe	155
d) Principio de la privacidad	156
e) Principio de la cooperación jurídica internacional.	157
f) Principio de la seguridad desde el diseño	158
4. Instituciones de gobernanza y coordinación de Internet	158
4.1. Caracteres	160
4.2. Instituciones	164
a) Organismos técnicos	164
4.2.1. IAB (Internet Architecture Board)	164
4.2.2. IETF (Internet Engineering Task Force)	165
4.2.3. WWW Consortium	167
b) De asignación de recursos	167
4.2.4. IANA (Internet Assigned Numbers Authority)	167
4.2.5. ICANN (Internet Corporation for Assigned Names and Numbers)	169
c) De coordinación y representación	173
4.2.6. ISOC (Internet Society)	173
4.2.7. Naciones Unidas	174
a) La Cumbre Mundial de la Sociedad de la Información (CMSI)	174
b) Foro para la Gobernanza de Internet (FGI)	175
4.3. Instrumentos normativos	179
5. El sistema de nombres de dominio	183
5.1. Concepto	184
5.2. Estructura	187
5.3. Registro	189
6. El contenido del Derecho de Internet	190
6.1. La regulación de la infraestructura	199
6.2. La regulación de la interfaz o código	200
6.3. La regulación de los servicios y contenidos	200

	<i>Págs.</i>
Cap. III. La regulación de la infraestructura física de Internet	207
1. Introducción	207
2. La liberalización de las telecomunicaciones en los Estados Unidos, en la Unión Europea y en España	210
2.1. Orígenes del servicio y su monopolio estatal	210
2.2. El camino hacia la liberalización en Estados Unidos y Europa	218
2.3. La liberalización en España	226
2.4. La reforma europea de 2009 y su transposición al derecho español	232
3. La nueva política europea del Derecho de las Telecomunicaciones	238
4. El servicio universal de telecomunicaciones	240
5. El acceso funcional a Internet como prestación integrante del servicio universal de telecomunicaciones	256
5.1. Formas de acceso	256
5.2. El acceso funcional a Internet	259
5.3. Velocidad comprendida en el acceso funcional	262
6. ¿Existe un derecho fundamental de acceso a Internet? ...	267
7. Tecnologías de acceso a Internet	274
7.1. Formas de acceso a Internet	274
a) Acceso fijo	275
b) Acceso móvil	276
7.2. El acceso al bucle local	276
 Cap. IV. La regulación de los servicios en Internet (I): Servicios de la Sociedad de la Información y sujetos intervinientes	 281
1. Introducción	281
2. Concepto de servicios de la Sociedad de la Información ...	287
2.1. Noción comunitaria de servicios de la Sociedad de la Información	288
a) Servicios prestados «normalmente a cambio de una remuneración»	290
b) Servicios prestados «a distancia»	294
c) Servicios prestados «por vía electrónica»	295

ÍNDICE

	<i>Págs.</i>
d) Servicios prestados « <i>a petición individual de un destinatario de servicios</i> »	296
2.2. Noción de servicios de la Sociedad de la Información en la Directiva sobre el Comercio Electrónico (DCE) y en la Ley de Servicios de la Sociedad de la Información y de Comercio Electrónico (LSSI).....	306
3. Ámbito territorial de aplicación de la LSSI	312
3.1. Lugar de establecimiento del prestador de servicios	313
a) Prestadores establecidos en España	313
b) Prestadores establecidos en la Unión Europea o en el Espacio Económico Europeo	315
c) Prestadores establecidos fuera del ámbito del Espacio Económico Europeo	317
3.2. El ámbito normativo coordinado y el principio de control en origen	318
4. Sujetos intervinientes en la prestación de servicios de la Sociedad de la Información	323
4.1. Prestadores de servicios	327
4.2. Destinatarios o usuarios	333
4.3. Intermediarios	336
Cap. V. La regulación de los servicios en Internet (II): Prestadores de servicios de intermediación	345
1. Introducción	345
2. Proveedores de acceso a Internet	347
2.1. Concepto	347
2.2. Clasificación	350
2.3. Régimen legal	351
2.4. La vertiente de la neutralidad de Internet en el acceso ...	355
3. Proveedores de <i>caching</i>	370
3.1. Concepto	370
3.2. Clasificación	373
3.3. Régimen legal	375
4. Proveedores de alojamiento	377
4.1. Concepto	377
4.2. Clasificación	379
4.3. Régimen legal	380
4.4. El servicio de <i>housing</i>	387

	<i>Págs.</i>
5. Proveedores de búsquedas o enlaces	388
5.1. Concepto	388
5.2. Clasificación	392
5.3. Régimen legal	394
5.4. ¿Existe un derecho a la neutralidad en la indexación de contenidos?	396
6. Redes sociales	401
6.1. Concepto	401
6.2. Clasificación	404
6.3. Régimen legal	405
7. Proveedores de plataformas <i>web 2.0</i>	410
8. Lagunas suscitadas y evolución futura	416
Cap. VI. La regulación de los servicios en Internet (III): Marco jurídico general	423
1. Introducción	423
2. Política europea del mercado digital	423
2.1. Historia	423
2.2. Marco actual	427
3. Protección de datos de carácter personal	432
3.1. Sujetos	433
3.2. Obligaciones del responsable del tratamiento	433
3.3. Derechos del interesado	436
3.4. La Agencia Española de Protección de Datos	439
3.5. El nuevo Reglamento Europeo de Protección de Datos ...	440
4. Propiedad intelectual	442
5. Obligaciones generales aplicables a la prestación de servicios de la Sociedad de la Información	447
5.1. El principio de no autorización previa	448
5.2. Restricciones a la prestación de servicios de la Sociedad de la Información	450
5.3. Deber de colaboración en incidentes de ciberseguridad. ...	455
5.4. Obligación de proporcionar determinada información ...	456
5.5. Códigos de conducta y sistemas alternativos de resolución de conflictos	460

ÍNDICE

	<u><i>Págs.</i></u>
6. Obligaciones particulares de los intermediarios	462
6.1. Deberes de colaboración	463
6.2. Obligaciones de información en materia de seguridad ...	469
6.3. Deber de retención de datos	470
6.4. Inexistencia de un deber general de supervisión	484
Bibliografía	493