

LOS DERECHOS AL HONOR,  
A LA INTIMIDAD PERSONAL Y FAMILIAR  
Y A LA PROPIA IMAGEN DEL MENOR

## Consejo de Redacción

JAVIER MOSCOSO DEL PRADO MUÑOZ

*Presidente*

*Fiscal*

LUIS MARÍA CAZORLA PRIETO

*Vicepresidente*

*Catedrático de Derecho Financiero y Tributario. Abogado*

*Académico de Número de la Real Academia de Jurisprudencia y Legislación*

AMALIA IRABURU ALLEGUE

*Directora Editorial*

MÓNICA NICOLÁS HARO

*Secretaria. Editora*

MANUEL RAMÓN ALARCÓN CARACUEL

*Magistrado de la Sala Cuarta del Tribunal Supremo*

*Catedrático de Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social*

ALBERTO BERCOVITZ RODRÍGUEZ-CANO

*Catedrático de Derecho Mercantil. Abogado*

FAUSTINO CORDÓN MORENO

*Catedrático de Derecho Procesal. Abogado*

FRANCESC DE PAULA CAMINAL BADÍA

*Abogado*

ANTONIO FERNANDEZ DE BUJÁN Y FERNÁNDEZ

*Catedrático de Derecho Romano*

*Académico de Número de la Real Academia de Jurisprudencia y Legislación*

EUGENIO GAY MONTALVO

*Abogado. Ex-Magistrado del Tribunal Constitucional*

JACOBO LÓPEZ BARJA DE QUIROGA

*Magistrado del Tribunal Supremo*

JUAN MARTÍN QUERALT

*Catedrático de Derecho Financiero y Tributario. Abogado*

LUIS MARTÍN REBOLLO

*Catedrático de Derecho Administrativo*

JULIO MUERZA ESPARZA

*Catedrático de Derecho Procesal*

GONZALO QUINTERO OLIVARES

*Catedrático de Derecho Penal*

ENRIQUE RUBIO TORRANO

*Catedrático de Derecho Civil*

ANTONIO V. SEMPERE NAVARRO

*Catedrático de Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social*

*Magistrado del Tribunal Supremo*

EUGENIO SIMÓN ACOSTA

*Catedrático de Derecho Financiero y Tributario. Abogado*

M<sup>a</sup> CRISTINA LORENTE LÓPEZ

LOS DERECHOS AL HONOR,  
A LA INTIMIDAD PERSONAL  
Y FAMILIAR Y A LA PROPIA  
IMAGEN DEL MENOR

THOMSON REUTERS  
**ARANZADI**

Primera edición, 2015



THOMSON REUTERS PROVIEW™ eBOOKS

Incluye versión en digital

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

La Editorial se opone expresamente a que cualquiera de las páginas de esta obra o partes de ella sean utilizadas para la realización de resúmenes de prensa.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra ([www.conlicencia.com](http://www.conlicencia.com); 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

Por tanto, este libro no podrá ser reproducido total o parcialmente, ni transmitirse por procedimientos electrónicos, mecánicos, magnéticos o por sistemas de almacenamiento y recuperación informáticos o cualquier otro medio, quedando prohibidos su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo, por escrito, del titular o titulares del copyright.

Thomson Reuters y el logotipo de Thomson Reuters son marcas de Thomson Reuters

Aranzadi es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited

© 2015 [Thomson Reuters (Legal) Limited / M<sup>a</sup> Cristina Lorente López]

© Portada: Thomson Reuters (Legal) Limited

Editorial Aranzadi, SA

Camino de Galar, 15

31190 Cizur Menor (Navarra)

ISBN: 978-84-9098-333-1

Depósito Legal: NA 748/2015

*Printed in Spain. Impreso en España*

Fotocomposición: Editorial Aranzadi, SA

Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL

Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11

31013 - Pamplona

*A mis padres Vicente y M<sup>a</sup> Carmen,  
a mis hermanos Teté y Antonio,  
y a mi marido Andrés...por todo*



# Índice General

	<u>Página</u>
ABREVIATURAS .....	17
PRÓLOGO .....	19
INTRODUCCIÓN .....	23
CAPÍTULO 1	
<b>EL MENOR Y LOS DERECHOS DEL ART. 18.1 CE</b> .....	25
<b>I. Concepto de menor</b> .....	26
1. <i>Concepto jurídico de persona</i> .....	26
2. <i>La capacidad del menor</i> .....	26
2.1. Capacidad jurídica .....	26
2.2. Capacidad de obrar .....	28
2.2.1. Capacidad de obrar general .....	28
2.2.2. Capacidad de obrar evolutiva .....	29
2.2.3. Capacidad de obrar en relación a una edad de- terminada .....	31
2.2.4. Capacidad de obrar del menor emancipado y del habilitado como mayor de edad .....	32
3. <i>La edad. Estados civiles resultantes de la edad</i> .....	32
3.1. Concepto de edad .....	32
3.2. Estados civiles .....	33
3.2.1. La mayoría de edad .....	34
3.2.2. La minoría de edad .....	34
3.2.3. Estados civiles intermedios: La emancipación y el beneficio de la mayor edad .....	36

	<u>Página</u>
<b>II. Los derechos al honor, a la intimidad personal y familiar y a la propia imagen</b> .....	38
1. <i>Consideraciones generales</i> .....	38
1.1. Derechos subjetivos .....	38
1.1.1. Por razón del objeto .....	39
1.1.2. Patrimoniales y no patrimoniales .....	41
1.2. Derechos fundamentales .....	42
1.3. Naturaleza autónoma .....	43
1.4. Inherencia a la condición de ser humano y esencialidad .....	45
2. <i>Concepto y contenido</i> .....	46
2.1. Derecho al honor .....	47
2.1.1. El derecho al honor según la Jurisprudencia ....	48
2.1.2. Construcción doctrinal del concepto .....	49
2.2. Derecho a la intimidad personal y familiar .....	51
2.2.1. El derecho a la intimidad en la Jurisprudencia .	51
2.2.2. Construcción doctrinal del concepto de intimidad .....	53
2.2.3. La clasificación de Prosser .....	55
2.2.4. El derecho a la intimidad de los menores .....	56
2.3. Derecho a la propia imagen .....	56
2.3.1. Una aproximación a su objeto: la imagen humana .....	57
2.3.2. El derecho a la propia imagen en la Jurisprudencia .....	57
2.3.3. Construcción doctrinal del concepto del derecho a la propia imagen .....	60
2.3.4. El derecho a la imagen del menor de edad .....	63
2.3.5. La imagen accesoria .....	63
2.3.6. La autonomía del derecho a la propia voz .....	64
2.4. Derecho a la privacidad .....	67
3. <i>Conflicto entre los derechos al honor, intimidad y propia imagen del menor y otros derechos fundamentales</i> .....	69



	<i>Página</i>
3.1. Los derechos del art. 20.1 a) y d) CE .....	69
3.1.1. Libertad de expresión .....	70
3.1.2. Libertad de información .....	72
3.2. La protección de los menores como límite a las libertades informativas .....	75
3.3. Técnicas de ponderación constitucional .....	76
3.3.1. Ponderación entre los derechos del art. 18.1 CE y la libertad de información .....	77
3.3.2. Ponderación entre los derechos del art. 18.1 CE y la libertad de expresión .....	80
3.3.3. Ponderación entre el derecho a la privacidad y los derechos del art. 20.1 CE .....	81
3.3.4. Las técnicas de ponderación frente a la «superprotección» del menor de edad .....	82
3.4. Breve referencia al tratamiento de las libertades de expresión e información en la Jurisprudencia norteamericana .....	87
<b>CAPÍTULO 2</b>	
<b>TITULARIDAD Y EJERCICIO DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES DURANTE LA MINORÍA DE EDAD .....</b>	<b>89</b>
<b>I. El menor como titular de derechos fundamentales .....</b>	<b>89</b>
<b>II. La capacidad del menor para ejercitar sus derechos .....</b>	<b>90</b>
1. <i>El ejercicio de los derechos al honor, intimidad y propia imagen por el propio menor .....</i>	<i>93</i>
2. <i>La capacidad para celebrar contratos que afecten a la intimidad o a la propia imagen del menor .....</i>	<i>94</i>
3. <i>La capacidad procesal del menor para recabar la tutela judicial sobre sus derechos .....</i>	<i>95</i>
<b>III. El consentimiento del menor de edad .....</b>	<b>97</b>
1. <i>Condiciones de madurez que permiten prestar el consentimiento .....</i>	<i>98</i>
2. <i>Obligación de recabar el consentimiento y teoría de los actos propios .....</i>	<i>100</i>
3. <i>La revocación del consentimiento .....</i>	<i>102</i>
<b>IV. La representación legal de los padres .....</b>	<b>103</b>

	<u>Página</u>
1. <i>Diferencias entre la patria potestad y la representación legal</i> .....	104
2. El art. 162.1 CCiv frente a los artículos 4.3 <i>LO 1/1996</i> y 3.2 <i>LO 1/1982</i> .....	104
3. <i>Principios que autorizan la representación legal de los padres en el ámbito de los derechos de la personalidad de sus hijos menores de edad</i> .....	107
3.1. La teoría del interés .....	108
3.2. El <i>favor minoris</i> .....	108
4. <i>El consentimiento de los representantes legales del menor</i> .....	110
<b>V. El papel del Ministerio Fiscal</b> .....	112
1. <i>Intervención del Ministerio Fiscal en el ámbito de los derechos al honor, intimidad y propia imagen del menor</i> .....	112
1.1. Regla general .....	113
1.2. Intervención subsidiaria del Ministerio Fiscal frente al consentimiento de los representantes legales del menor .....	113
1.3. La actuación del fiscal según el grado de madurez del menor .....	114
2. <i>Actuaciones procesales</i> .....	115
3. El Ministerio Fiscal y el <i>favor minoris</i> .....	117
<b>VI. Las intromisiones ilegítimas</b> .....	118
1. <i>Las intromisiones ilegítimas en la Ley Orgánica 1/1982, de 5 de mayo</i> ..	120
2. <i>Las intromisiones ilegítimas en la normativa autonómica</i> .....	125
3. <i>El criterio de la expectativa razonable</i> .....	127

### CAPÍTULO 3

<b>LA PROTECCIÓN JURÍDICA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES AL HONOR, INTIMIDAD Y PROPIA IMAGEN DE LOS MENORES DE EDAD</b> .....	129
<b>I. Consideraciones generales</b> .....	130
<b>II. Principios rectores de la protección jurídica del menor</b> .....	131
1. <i>El reconocimiento de la plena titularidad de derechos al menor</i> .....	132
2. <i>Promoción de la capacidad y de los derechos del menor</i> .....	132
3. <i>La protección institucional del menor y el superior interés del mismo</i> .....	133

	<u><i>Página</i></u>
<b>III. Marco normativo. «El estatuto jurídico del menor»</b> .....	134
1. <i>Ámbito internacional</i> .....	134
1.1. Declaración Universal de Derechos Humanos .....	134
1.2. Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos .....	134
1.3. Convención de los Derechos del Niño de Naciones Unidas .....	135
1.4. Convención Iberoamericana de Derechos de los Jóvenes .....	136
2. <i>Ámbito europeo</i> .....	136
2.1. Derecho comunitario .....	136
2.2. Consejo de Europa .....	137
3. <i>Derecho estatal</i> .....	137
3.1. Constitución Española .....	137
3.2. Ley Orgánica 1/1982, de 5 de mayo, de Protección Civil del Derecho al Honor, a la Intimidad Personal y Familiar y a la Propia Imagen .....	138
3.3. Ley Orgánica 1/1996 de Protección Jurídica del Menor .....	138
3.4. Ley Orgánica 2/1984, de 26 de marzo, reguladora del Derecho de Rectificación .....	139
4. <i>Derecho autonómico</i> .....	140
4.1. Región de Murcia .....	140
4.2. Andalucía .....	140
4.3. Comunidad de Madrid .....	141
4.4. País Vasco .....	141
4.5. Comunidad Valenciana .....	142
5. <i>Jurisprudencia del TC y del TS</i> .....	142
<b>IV. Los procedimientos judiciales para la tutela de los derechos fundamentales de los menores</b> .....	144
1. <i>Jurisdicción ordinaria</i> .....	144
1.1. La tutela civil de los derechos de la personalidad del menor .....	144

	<i>Página</i>
1.2. La LO 1/82 como una Ley de daños .....	148
1.3. Procedimiento de la Ley Orgánica 2/1984, de 26 de marzo, reguladora del Derecho de Rectificación .....	153
2. <i>Recurso de casación</i> .....	155
3. <i>Recurso de amparo ante el TC</i> .....	157
4. <i>Recurso ante el Tribunal Europeo de Derechos Humanos</i> .....	159
5. <i>El art. 525.3 LEC: una traba legal al resarcimiento por el daño moral</i> ...	159
<b>V. La protección de datos del menor de edad</b> .....	<b>161</b>
1. <i>Regulación legal</i> .....	162
1.1. Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre, de Protección de Datos de Carácter Personal .....	163
1.1.1. Objeto y ámbito de aplicación de la Ley .....	163
1.1.2. Principios rectores en el tratamiento de los datos personales .....	164
1.1.3. Derechos de los interesados .....	165
1.2. Real Decreto 1720/2007, de 21 de diciembre, por el que se aprueba el Reglamento de desarrollo de la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre, de protección de datos de carácter personal .....	166
2. <i>Ejercicio de acciones a través de la AEPD</i> .....	167
3. <i>El consentimiento del menor en el tratamiento de sus datos personales</i> ....	168
4. <i>El art. 19 LOPD: la garantía civil de la privacidad</i> .....	172
4.1. La vía del art. 19 LOPD frente a la LO 1/82 .....	173
4.2. Especialidades procedimentales .....	174
5. <i>La responsabilidad civil de los PSSI</i> .....	175
<b>CAPÍTULO 4</b>	
<b>ÁMBITOS Y CIRCUNSTANCIAS QUE FAVORECEN LA VULNERACIÓN DE LOS DERECHOS DE LA PERSONALIDAD DE LOS MENORES</b> .....	
<b>I. Las intromisiones ilegítimas en los derechos fundamentales de los menores a través de la prensa y de la televisión</b> .....	<b>179</b>
<b>I. Las intromisiones ilegítimas en los derechos fundamentales de los menores a través de la prensa y de la televisión</b> .....	<b>180</b>

	<u><i>Página</i></u>
1. <i>Los medios informativos: una plataforma idónea para vulnerar los derechos al honor, intimidad y propia imagen</i> .....	180
2. <i>Progenitores con notoriedad pública. El «menor noticia»</i> .....	184
3. <i>Particularidades de la captación y reproducción de imágenes de menores</i> .....	186
3.1. <i>Menores anónimos</i> .....	188
3.2. <i>«Menores noticia» e hijos de personajes famosos</i> .....	189
3.3. <i>La técnica del «pixelado»</i> .....	190
4. <i>Ausencia de una garantía universal para proteger la privacidad de los menores</i> .....	192
<b>II. El menor en la actividad publicitaria</b> .....	196
1. <i>Concepto y fundamento constitucional de la actividad publicitaria</i> .....	196
2. <i>Daños a los derechos del menor a través de la publicidad</i> .....	197
3. <i>Requisitos de la actividad publicitaria</i> .....	198
3.1. <i>El consentimiento como factor determinante de la legalidad de un anuncio o de una campaña publicitaria</i> .....	198
3.2. <i>Beneficio económico</i> .....	200
3.3. <i>La cuestionable política de privacidad de Instagram</i> .....	200
4. <i>Técnicas de autocontrol y marco normativo</i> .....	201
5. <i>El presupuesto de la reconocibilidad</i> .....	203
<b>III. Niños y jóvenes frente a las nuevas tecnologías</b> .....	204
1. <i>Estado de la cuestión</i> .....	204
2. <i>Los nativos digitales: principales riesgos y ventajas que las tecnologías de la información y de la comunicación conllevan para estos menores</i> .....	205
3. <i>Los menores en la red</i> .....	210
3.1. <i>La amenaza en cifras</i> .....	210
3.2. <i>Internet como derecho fundamental</i> .....	213
3.3. <i>Las redes sociales</i> .....	215
3.3.1. <i>Concepto</i> .....	215
3.3.2. <i>Tipos de redes sociales</i> .....	218
3.3.3. <i>La participación del menor en las redes sociales</i> .....	218

	<u>Página</u>
3.3.4. La problemática en torno a la protección de la privacidad de los menores en las redes sociales .	221
3.4. Los servicios de mensajería instantánea .....	225
4. <i>La transgresión de los derechos del menor través de las TIC. Supuestos concretos y respuesta jurídica</i> .....	227
4.1. El ciber-acoso o ciber-bullying .....	227
4.1.1. Principales formas de ciber-acoso .....	228
4.1.2. Respuesta jurídica .....	229
4.2. El acoso sexual en Internet (Internet grooming o child grooming) .....	231
4.2.1. Descripción de la conducta .....	231
4.2.2. Respuesta jurídica .....	232
CONCLUSIONES FINALES .....	233
BIBLIOGRAFÍA .....	243
LEGISLACIÓN .....	259
JURISPRUDENCIA .....	263