



Roj: **AAP PO 765/2019 - ECLI:ES:APPO:2019:765A**

Id Cendoj: **36038370022019200267**

Órgano: **Audiencia Provincial**

Sede: **Pontevedra**

Sección: **2**

Fecha: **06/05/2019**

Nº de Recurso: **377/2019**

Nº de Resolución: **351/2019**

Procedimiento: **Penal. Apelación procedimiento abreviado**

Ponente: **ROSA DEL CARMEN COLLAZO LUGO**

Tipo de Resolución: **Auto**

**AUD.PROVINCIAL SECCION N. 2**

**PONTEVEDRA**

**AUTO: 00351/2019**

**AUD.PROVINCIAL SECCION N. 2 de PONTEVEDRA**

Domicilio: ROSALIA DE CASTRO NÚM. 5

Telf: 986.80.51.19 Fax: 986.80.51.14

Equipo/usuario: MV

**Modelo:** 662000

**N.I.G.:** 36039 41 2 2018 0001305

**ROLLO: RT APELACION AUTOS 0000377 /2019 J**

Juzgado procedencia: XDO.1A.INST.E INSTRUCIÓN N.2 de DIRECCION000

**Procedimiento de origen: DILIGENCIAS PREVIAS PROC. ABREVIADO 0000408 /2018**

RECURRENTE: Gonzalo

**Abogado/a: PAULA DIEGUEZ PEREIRA**

RECURRIDO/A: MINISTERIO FISCAL, Estrella

**Procurador/a: ,**

**Abogado/a: , MARTA MARIA GARCIA OZORES**

**A U T O N° 351**

**PRESIDENTE:**

**ILMO. SR. D. JOSÉ JUAN BARREIRO PRADO**

**MAGISTRADAS:**

**ILMA. SRA. Dª. ROSA DEL CARMEN COLLAZO LUGO**

**ILMA. SRA. Dª. ROSARIO CIMADEVILA CEA**

En Pontevedra, seis de mayo de dos mil diecinueve

#### **ANTECEDENTES DE HECHO**

**PRIMERO.-** En la causa referenciada se dictó por el JUZGADO DE INSTRUCCION N. 2 de DIRECCION000 auto de fecha 22/02/19 por el que se acordaba el sobreseimiento provisional de las presentes Diligencias Previas.



**SEGUNDO.**- Contra dicho auto se interpuso por Gonzalo recurso de apelación y se remitió lo actuado a este Tribunal para su resolución.

Siendo Ponente la Ilma. Sra. Doña. **ROSA DEL CARMEN COLLAZO LUGO**.

### FUNDAMENTOS DE DERECHO

**PRIMERO** .- Se formula el presente recurso alegando por el recurrente que los hechos que se denuncian constituyen un delito de descubrimiento y revelación de secretos, previsto y penado en el art. 197-2 del Código Penal .

Son aquellos tipos penales que protegen el derecho a la intimidad, en su dimensión negativa de exclusión del conocimiento o presencia de terceros en aquellas parcelas de la vida privada que quieren mantenerse secretas o reservadas al sujeto mismo, o en su dimensión positiva en cuanto a que determinados aspectos de la vida privada se reservan a un determinado círculo de personas.

Podemos definir los delitos de descubrimiento y revelación de secretos como El bien jurídico protegido, que es la intimidad, es un derecho fundamental reconocido en el artículo 18 de la Constitución Española cuando dispone, en su primer apartado, "*se garantiza el derecho al honor, a la intimidad personal y familiar y a la propia imagen*". Este derecho fundamental tiene dos dimensiones, una dimensión que se denomina derecho a la intimidad corporal, y otra denominada derecho a la intimidad personal. Es un aspecto de la intimidad con un contenido más amplio que el relativo a la intimidad corporal. Según doctrina reiterada del Tribunal Constitucional, el derecho a la intimidad personal, en cuanto derivación de la dignidad de la persona (artículo 10.1 de la Constitución Española) implica "*la existencia de un ámbito propio y reservado frente a la acción y el conocimiento de los demás, necesario, según las pautas de nuestra cultura, para mantener una calidad mínima de la vida humana*" (Sentencias del Tribunal Constitucional números 231/1988, 197/1991, 20/1992, 219/1992, 142/1993, 117/1994 y 143/1994), y referido preferentemente a la esfera, estrictamente personal, de la vida privada o de lo íntimo (Sentencias del Tribunal Constitucional número 142/1993 y 143/1994).

**SEGUNDO** .- Sentado lo anterior hay que empezar estudiando el citado art. 197.2 establece: "Las mismas penas se impondrán al que, **sin estar autorizado** , se apodere, utilice o modifique, en perjuicio de tercero, datos reservados de carácter personal o familiar de otro que se hallen registrados en ficheros o soportes informáticos, electrónicos o telemáticos, o en cualquier otro tipo de archivo o registro público o privado. Iguales penas se impondrán a quien, sin estar autorizado, acceda por cualquier medio a los mismos y a quien los altere o utilice en perjuicio del titular de los datos o de un tercero."

En el presente caso la investigada no solo está autorizada sino que viene obligada a revisar los mensajes que sus hijos menores y de corta edad, reciben de su padre, máxime cuando estos mensajes, por su contenido, ofensivo y en términos groseros, ofende la sensibilidad de sus hijos, téngase presente que los hijos del recurrente pusieron a su madre al corriente de los mismos y dicha información fue causa de que el Juzgado de Primera Instancia nº 3 de DIRECCION000 dictara auto por el que se suspendía temporalmente el régimen de visitas del recurrente a los menores, de manera que, como se recoge en el auto apelado, no existe el elemento doloso que se exige para que se pueda estar en presencia del delito que se denuncia, y sin que pueda entenderse que la investigada obtuvo la prueba para el proceso civil de manera ilícita, visto el contenido de los mensajes, claramente ofensivo e inapropiado para los hijos, que el recurrente les enviaba.

Todo lo anterior nos lleva a tener que confirmar la resolución apelada por sus propios y acertados pronunciamientos.

Por todo lo expuesto, vistos los preceptos legales citados,

### PARTE DISPOSITIVA

Que **desestimando el recurso de apelación** interpuesto por Gonzalo , contra el auto de fecha 22/02/19 dictado por el Juzgado de Instrucción nº 2, de DIRECCION000 , debemos confirmarlo en su integridad.

Esta resolución es firme y contra la misma **no** cabe recurso.

Devuélvanse las actuaciones al Juzgado de procedencia con testimonio de esta resolución, para el cumplimiento de lo acordado.

Únase testimonio de esta resolución al rollo de Sala y archívese.

Así lo acordamos, mandamos y firmamos, los Ilmos. Srs. del margen.