

Protección contra el hostigamiento o stalking en el ámbito de la violencia doméstica y de género

Fecha última revisión: 10/3/2020

Ref. CJ 8563/2015

Normas

CP 1995

LIBRO II. Delitos y sus penas

TÍTULO VI. Delitos contra la libertad

CAPÍTULO III. De las coacciones

Artículo 172 ter

Conducta típica

Se regula en el apartado 2 del artículo 172 ter CP, introducido por la LO 1/13, de 30 de marzo, y tipifica el llamado **delito de acoso**, también llamado de hostigamiento o stalking, como **subtipo agravado**, haciendo a una alusión expresa a dicha conducta cuando el ofendido sea una de las personas a las que se refiere el apartado 2 del artículo 173 CP.

La **conducta típica** del delito vendrá constituida por:

- La **acción típica** que podrá consistir en **alguna de las acciones acosadoras** que el apartado 1 del artículo 172 ter CP enumera, utilizando el sistema de numerus clausus de manera alternativa:
 - **Vigilar, perseguir o buscar** la cercanía física con la víctima.
 - **Establecer o intentar establecer contacto** con ella a través de cualquier medio de comunicación, o por medio de terceras personas.
 - **Adquirir productos o mercancías**, así como contratar servicios, o hacer que terceras personas se pongan en contacto con la víctima, haciendo un uso indebido de los datos personales.
 - **Atentar contra la libertad o contra el patrimonio** de la víctima o de otra persona próxima a ella. Es criticable en este sentido la no inclusión del atentado contra la vida o la salud.

Se exige que la vigilancia, persecución, aproximación, establecimiento de contactos, incluso mediatos, uso de sus datos o atentados directos o indirectos, sean **insistentes y reiterados**, y que sean idóneos o con capacidad para **alterar gravemente la vida ordinaria de la víctima**, criterio que debe ir mas allá de una mera interpretación subjetiva de ésta. Por ello, se puede

afirmar que, implícitamente, se exige cierta prolongación en el tiempo, o al menos, que quede patente la voluntad de perseverar en esas acciones (STS Pleno, 324/2017, de 8 de mayo).

- Como **resultado el tipo** penal exige que dichas conductas ocasionen una **alteración grave del desarrollo de la vida cotidiana de la víctima**, por tanto, los hechos han de tener cierta **vocación de persistencia o una intencionalidad**, latente o explícita, capaz de perturbar los hábitos, costumbres, rutinas o forma de vida de la víctima.
- La conducta ha de recaer **sobre cualquiera de las personas enumeradas en el apartado 2 del artículo 173 CP**, sin exclusión por previsión específica, como sucede con los delitos de malos tratos o amenazas, en relación con quien sea o haya sido cónyuge, o mantenga o haya mantenido análoga relación de afectividad.

La ratio legis de esta tipificación es dar cobertura a aquellas conductas que, a pesar de el amplio abanico de las tipificadas en el CP, quedaban fuera por no llegarse a producir un anuncio inminente de un mal o empleo de violencia para coartarla, y, sin embargo, atentaban gravemente contra la libertad de la persona.

Naturaleza

Es un **delito de resultado**, que el propio tipo penal exige, requiriéndose para su consumación que la conducta ocasionen una **alteración grave en el desarrollo de la vida cotidiana**, admitiéndose, por tanto, las **formas imperfectas de ejecución**.

Sujeto activo

Es un **delito especial**, pues solo podrá cometerse contra aquellos sujetos que reúnan las características exigidas por el tipo, lo que va a implicar una relación de parentesco o afectividad entre el sujeto activo y el pasivo, sin que distinga entre violencia de género o violencia familiar.

Sujeto pasivo

El **sujeto pasivo** del delito ha de ser una de las personas que se mencionan en el apartado 2 del artículo 173 CP:

- **Cónyuge o ex cónyuge.**
- **Pareja o expareja ligada por análoga relación de afectividad.**

No puede apreciarse el tipo agravado de acoso si el corto noviazgo sin convivencia de la pareja no se considera "relación análoga a la conyugal" (STS 117/2019, de 6 de marzo; rec. 10527/2018)

- **Descendientes que convivan con el autor.**
- **Ascendientes que convivan con el autor.**
- **Hermanos que convivan con el autor.**
- **Menores o personas con discapacidad necesitadas de especial protección que:**
 - **Convivan con el agresor o,**
 - **Que se hallen sujetos a potestad, tutela, curatela, acogimiento o guarda de hecho del cónyuge o conviviente.**

- **Persona amparada en cualquier otra relación por la que se encuentre integrada en el núcleo de convivencia familiar.**
- **Personas que por su especial vulnerabilidad se encuentran sometidas a custodia o guarda en centro público o privados.**

Elemento subjetivo

Es un **delito doloso**, el dolo ha de consistir en la voluntad de imponer un patrón de conducta sistemático de acoso con vocación de cierta perpetuación temporal, y con **ánimo** de ocasionar un **trastorno en la vida cotidiana** del sujeto pasivo.

Requisito de procedibilidad

A pesar de que el apartado 4 del artículo 172 ter CP requiere denuncia del ofendido o representante legal para su persecución, cuando la víctima sea de las descritas en el apartado 2 del artículo 173 CP, el apartado 3 del artículo 172 ter CP exime de tal requisito.

Penalidad

La **pena** prevista en el apartado 1 del artículo 172 ter CP; será la **alternativa** de:

- **Prisión de uno a dos años o**
- **Trabajos en beneficio de la comunidad de sesenta a ciento veinte días.**

El último párrafo del apartado 1 del artículo 172 ter CP prevé, de manera preceptiva, la imposición de la **pena de prisión de seis meses a dos años** cuando el sujeto pasivo sea una persona especialmente vulnerable por razón de su edad, enfermedad o situación.