

EL DERECHO ANTE LA TECNOLOGÍA: INNOVACIÓN Y ADAPTACIÓN

1.ª EDICIÓN

Dirigido por:

Mónica García Goldar

Investigadora postdoctoral de Derecho Civil
Universidad de Santiago de Compostela

José Núñez Cerviño

Investigador predoctoral de Derecho Internacional Privado
Universidad de Santiago de Compostela

COLEX 2022

Copyright © 2022

Queda prohibida, salvo excepción prevista en la ley, cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública y transformación de esta obra sin contar con autorización de los titulares de propiedad intelectual. La infracción de los derechos mencionados puede ser constitutiva de delito contra la propiedad intelectual (arts. 270 y sigs. del Código Penal). El Centro Español de Derechos Reprográficos (www.cedro.org) garantiza el respeto de los citados derechos.

Editorial Colex S.L. vela por la exactitud de los textos legales publicados. No obstante, advierte que la única normativa oficial se encuentra publicada en el BOE o Boletín Oficial correspondiente, siendo esta la única legalmente válida, y declinando cualquier responsabilidad por daños que puedan causarse debido a inexactitudes e incorrecciones en los mismos.

Editorial Colex S.L. habilitará a través de la web www.colex.es un servicio online para acceder a las eventuales correcciones de erratas de cualquier libro perteneciente a nuestra editorial, así como a las actualizaciones de los textos legislativos mientras que la edición adquirida esté a la venta y no exista una posterior.

© Mónica García Goldar

© José Núñez Cerviño

© Editorial Colex, S.L.

Calle Costa Rica, número 5. 3º B (local comercial)

A Coruña, C.P. 15004

info@colex.es

www.colex.es

I.S.B.N.: 978-84-1359-421-7

Depósito legal: C 171-2022

SUMARIO

PRESENTACIÓN	17
---------------------------	----

BLOQUE 1. DERECHOS FUNDAMENTALES Y DATOS PERSONALES

LA REGULACIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS ANTE UN ENTORNO DIGITAL

Belén Andrés Segovia

0. Introducción	23
1. La digitalización humanística	24
2. Divergentes sistemas para regular la digitalización humanística.	26
2.1. España: Carta de Derechos Digitales.	27
2.2. Portugal: Carta Portuguesa de Direitos Humanos na Era Digital	28
2.3. Balance de regulación de la digitalización humanística ante el entorno digital en España y Portugal	28
3. La Carta de Derechos Digitales: riesgos y cuestiones por resolver.	29
3.1. Principios de la Carta de Derechos Digitales.	30
3.2. Desafíos de la Carta de Derechos Digitales	31
3.2.1. Derecho a la igualdad en el entorno digital	32
3.2.2. Derecho al desarrollo tecnológico y un entorno digital sostenible ...	35
3.2.3. Inteligencia artificial en el entorno digital	35
3.2.4. Derechos digitales en el ámbito de las neurotecnologías	38
3.2.5. Otros derechos afectados	39
4. Conclusiones.	41

LA INACCESIBILIDAD DIGITAL COMO SUPUESTO DE DISCRIMINACIÓN DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD

Celia Prados García

0. Introducción	45
1. La accesibilidad en la Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	48
2. Adaptación del ordenamiento jurídico español en materia de accesibilidad. ...	52
3. La Ley Europea de Accesibilidad	57
4. La inaccesibilidad digital examinada desde la discriminación.	62
5. Conclusiones.	64

LA DISCRIMINACIÓN ALGORÍTMICA EN EL TRABAJO EN PLATAFORMAS DIGITALES: UN ESTUDIO JURÍDICO-PROCESAL SOBRE EL IMPACTO DE LOS ALGORITMOS DE CLASIFICACIÓN LABORAL

Lidia Gil Otero

0. Introducción: el necesario análisis jurídico de los algoritmos	65
1. La respuesta jurídica ante los distintos tipos de discriminación en los algoritmos de clasificación.	69
1.1. La clasificación algorítmica a partir de los datos internos	70
1.1.1. El tipo y la causa de la discriminación algorítmica: necesaria mención a la perspectiva de género	73
1.1.2. La justificación empresarial de la discriminación algorítmica en el proceso.	76
1.2. La clasificación algorítmica a partir de los datos externos.	78
2. La discriminación algorítmica en los sistemas de aprendizaje automático.	81
3. La construcción de un proceso judicial de discriminación algorítmica en las plataformas digitales.	83
3.1. El valor de la normativa de protección de datos en la discriminación algorítmica	84
3.2. La defensa procesal y social del interés colectivo	90
4. Conclusión	93

LA IDENTIDAD ELECTRÓNICA COMO CONCEPTO JURÍDICO EMERGENTE

Antonio Merchán Murillo

0. Introducción	95
1. La identidad electrónica como elemento jurídico determinado y elementos que deben ser tenidos en cuenta	97
2. La identidad electrónica en un contexto global y transfronterizo	99
3. La gestión de la identidad electrónica	103
4. Acciones de consenso en entornos transfronterizos	109
5. Conclusiones.	113

CÓMO DESAPARECER DEFINITIVAMENTE DE LAS REDES SOCIALES: EL NUEVO DERECHO DE SUPRESIÓN PREVISTO EN EL ART. 94 LOPDGD

Javier Martínez Calvo

0. Introducción	115
1. Antecedente: el derecho al olvido en búsquedas de internet	117
2. El derecho al olvido en redes sociales	120
2.1. Marco legal.	120
2.2. Concepto y naturaleza	121
2.3. Modalidades	122
2.4. Legitimación	122
2.4.1. Legitimación activa: las personas físicas	122
2.4.2. Legitimación pasiva: responsables de los servicios de redes sociales.	125
2.5. Efectos.	127

3. Supresión de contenidos incorporados a las redes sociales por el propio interesado	128
4. Supresión de contenidos incorporados a las redes sociales por un tercero . . .	134
4.1. Contenidos que afectan a los derechos al honor, a la intimidad o a la propia imagen de la persona aludida	134
4.2. Contenidos que infringen el principio de calidad de los datos o que han sido publicados durante la minoría de edad de la persona aludida	135

THE LAWFUL PROCESSING OF PERSONAL DATA BY THE PLATFORMS OF COLLABORATIVE ECONOMY

Anabela Susana de Sousa Gonçalves

1. Collaborative economy and personal data	139
2. The application of the GDPR to the collaborative economy activities	141
3. The processing of personal data	144
4. Necessity for the performance of a contract to which the data subject is party . .	145
5. Consent of the data subject	147
6. Conclusion	150

INTELIGENCIA ARTIFICIAL Y DONANTE DE DATOS PARA INVESTIGACIÓN: ¿UTOPIA O REALIDAD?

Francisca Ramón Fernández

0. Introducción	151
1. Inteligencia artificial y donante de datos: una visión futurista en el ámbito médico	158
2. Somos donantes de datos y no lo sabemos	162
3. El denominado bien común y la propiedad de los datos	167
4. Hacia una regulación del donante de datos: ¿es necesaria?	167
5. Conclusiones	169

BLOQUE 2. DERECHO PATRIMONIAL Y MERCADO DIGITAL

LA POTENCIAL REGULACIÓN EUROPEA DE LAS CRIPTOMONEDAS ESTABLES COMO MEDIO DE PAGO

Andrea Castillo Olano

0. Introducción	173
1. Tipos de criptoactivos	177
2. La incierta naturaleza jurídica de las criptomonedas	181
3. Una primera aproximación a la Propuesta de Reglamento MiCA	189
3.1. Planteamiento general, objeto y ámbito de aplicación	189
3.2. Criptoactivos regulados y su uso como medio de pago	193
4. Aplicabilidad de la legislación europea vigente en materia de pagos a las criptomonedas estables reguladas en MiCA	196
4.1. Aplicabilidad de la PSD2 y de la EMD2 a las fichas referenciadas a activos . .	196

4.2. Aplicabilidad de la PSD2 y EMD2 a las fichas de dinero electrónico	201
5. A modo de conclusión	206

**LA TRANSMISIÓN DIGITAL DE LA PROPIEDAD MEDIANTE SU
ADQUISICIÓN DERIVATIVA EN LAS PLATAFORMAS BLOCKCHAIN**

Cristina Argelich Comelies

0. Introducción	209
1. <i>El origen de la smart property</i> y sus adaptaciones legales en materia de Derecho de contratos y Derecho registral	210
1.1. Adquisición derivativa para los contratos traslativos en las plataformas blockchain	211
1.2. Tratamiento legal del incumplimiento contractual y <i>smart lien</i>	212
1.3. Registro de la Propiedad «blockchainizado» y <i>property club</i>	214
2. <i>Tokens e Internet of Things</i> para la vinculación del activo digital con el activo real	215
2.1. Funciones de los tokens y derecho de propiedad	216
2.2. La tradición real y los <i>tokens</i> para la monitorización de las facultades del propietario.	218
2.3. El <i>Internet of Things</i> y el Derecho de propiedad	219
3. La «blockchainización» del Registro de la Propiedad: perspectiva europea y modificaciones en el Derecho registral español	220
4. Conclusiones	222

**EL PAGO CON DATOS. TENSIONES NORMATIVAS ENTRE LA DIRECTIVA
2019/770 (Y SU TRANSPOSICIÓN EN ESPAÑA) Y EL RGPD**

José Antonio Castillo Parrilla

1. Los datos como riqueza en el contexto de la Revolución Digital	225
2. La cuestionable gratuidad de los contratos digitales y la evolución de la noción de onerosidad	230
3. Los datos como contraprestación en la normativa	233
3.1. Tensiones en la elaboración de la Directiva 2019/770. La Opinión 4/2017 del SEPD	233
3.2. La transposición de la Directiva 2019/770 y el art. 119 ter.2 TRLGDCU	238
4. La libertad de consentimiento al tratamiento de datos. Perspectiva RGPD vs datos como contraprestación	240
5. Conclusiones	244

**LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL APLICADA A LA PRÁCTICA JURÍDICA.
APROXIMACIÓN AL *LEGALTECH* DESDE EL DERECHO DEL CONSUMO**

Susana Navas Navarro

0. Introducción	247
1. <i>LegalTech</i> y <i>LawTech</i>	250
2. Del asesoramiento personalizado al suministro de información. Del «servicio jurídico» al «producto jurídico»	254

3. Herramientas tecnológicas al alcance de los consumidores y usuarios	257
3.1. Las plataformas de intermediación de servicios jurídicos	258
3.2. Herramientas «do-it-yourself». Elaboración de documentos jurídicos	260
3.3. Procesamiento masivo de casos idénticos. <i>Small claims</i>	261
3.4. De los asistentes virtuales y <i>chatbots</i> al Robot asesor	262
3.5. Diseño legal (<i>Legal Design</i>)	262
3.6. A modo de conclusión	264
4. <i>LegalTech</i> como servicio o contenido digital. Algunas consideraciones	267
5. La propuesta europea reglamento de inteligencia artificial aplicada a la práctica jurídica	271
6. Conclusión. Nuevos desafíos para la abogacía del futuro	274

LA RESOLUCIÓN ALTERNATIVA DE LITIGIOS EN LOS SERVICIOS TURÍSTICOS CONTRATADOS POR VÍA DIGITAL EN ESPAÑA: PROPUESTA PARA LA REFORMA

Nuria Marchal Escalona

0. Introducción	278
1. Los litigios de consumo en el ámbito de los servicios turísticos	279
2. Las entidades y los métodos de resolución alternativos de controversias en el sector turístico en el derecho comparado	280
3. Situación actual de la resolución alternativa de litigios de las reclamaciones en el sector turístico en el sistema español: problemas y soluciones	283
3.1. El arbitraje de consumo	283
3.2. Los problemas para identificar la entidad RAL competente para conocer de las reclamaciones derivadas de la contratación de servicios turísticos en el sistema español	287
4. Nuevas perspectivas y retos en el ámbito de las reclamaciones derivadas de la contratación de servicios turísticos por vía digital en el sistema español	288
4.1. Elementos normativos condicionantes para la resolución alternativa de litigios derivados de la contratación de servicios turísticos	288
4.2. ¿Hacia una entidad de RAL especializada en la resolución de litigios derivados de la contratación de servicios turísticos?	290
4.3. Recomendaciones para la resolución alternativa de litigios de consumo en el sector turístico a través de una entidad RAL especializada	292
5. Conclusiones	296

BLOQUE 3. DESAFÍOS EMERGENTES

LA DESINFORMACIÓN DURANTE LA PANDEMIA DE LA COVID-19. CONTEXTUALIZACIÓN JURÍDICA

Adrián Pazos Sierra

0. Introducción	301
1. Desinformación: concepto y marco constitucional de la libertad de expresión y a la información	303

2. Normativas y mecanismos frente a la desinformación en el ámbito internacional	308
2.1. Iniciativas en la Unión Europea	308
2.2. Iniciativas y normas en Alemania	311
2.3. Iniciativas y normas en Francia	313
3. El ordenamiento jurídico español y la desinformación en el contexto de la COVID-19.	314
3.1. Mecanismos existentes en nuestro ordenamiento jurídico aplicables frente a la desinformación.	314
3.2. Nuevas iniciativas legislativas y otros mecanismos	318
4. Conclusiones.	320

THE CHALLENGE OF LEGAL INNOVATION BETWEEN HEALTH, PRIVACY AND ARTIFICIAL INTELLIGENCE. THE PARADIGM OF COVID-19 PANDEMIC IN THE EUROPEAN UNION AND CHINA

Stefano Guerra

0. Introduction.	323
1. The concept of artificial intelligence.	325
2. The evolution of the artificial intelligence systems	327
3. The artificial intelligence, the human being and the rights to health and privacy	329
4. The basic normative in the European Union and in China	330
5. The artificial intelligence between law and ethics	332
6. Remarks on risks and benefits of the challenge of artificial intelligence.	336

THE CAPTURE AND RECORDING OF PRIVATE CONVERSATIONS IN CRIMINAL PROCEEDINGS: FUNDAMENTAL RIGHTS AND PROCEDURAL GUARANTEES. PROPOSALS OF THE DRAFT SPANISH CRIMINAL PROCEDURE LAW 2020

Inmaculada López-Barajas Perea

0. Introduction.	339
1. The reform of the Spanish Criminal Procedure Law of 2015 and the Draft Criminal Procedure Law of 2020	341
2. The interception of private conversations by technical means of capturing and recording of sound	342
2.1. Constitutional framework and fundamental rights affected	342
2.2. The obtaining of images:	346
3. Procedural guarantees of legitimacy of interference:	346
3.1. Temporal and spatial limits	348
3.2. Device used	349
3.3. Offences that may justify the measure	350
3.4. Lawyer-client communications	351
3.5. Access by the parties to recordings	351
4. Conclusions.	352

LA PENA DE PROHIBICIÓN DE COMUNICACIÓN Y EL RETO TECNOLÓGICO*María Castro Corredoira*

0. Introducción a la prohibición de comunicación y su relación con las nuevas tecnologías	355
1. La pluralidad de funciones de la prohibición de comunicación	356
1.1. Medida cautelar	356
1.2. Pena accesoria	357
1.3. Regla de conducta	359
1.4. Medida en la libertad vigilada	360
2. Regulación legal	362
3. Criterios de aplicación	363
3.1. Primeras líneas	363
3.2. Gravedad de los hechos	363
3.3. La peligrosidad que el delincuente represente	365
4. Duración	366
5. Naturaleza y contenido de la prohibición de comunicación	366
6. El quebrantamiento de la prohibición de comunicación mediante plataformas sociales	368
6.1. Whatsapp	368
6.2. Facebook y Messenger	370
6.3. Twitter	372
6.4. Instagram	373

SPACE LAW AND INEQUALITIES: AN UNCERTAIN FUTURE*Sirio Zolea*

0. Introduction	375
1. Space treaties and equality issues	376
1.1. The Outer Space Treaty (1967)	376
1.2. The Moon Agreement (1979)	378
2. The latest developments in space law	380
2.1. The new legislations of the USA and of Luxembourg	380
2.2. The Artemis Accords (2020)	382
3. Space policies and social distribution	383
4. Conclusion	384