

PERE SIMÓN CASTELLANO

# **JUSTICIA CAUTELAR E INTELIGENCIA ARTIFICIAL**

LA ALTERNATIVA A LOS  
ATÁVICOS HEURÍSTICOS  
JUDICIALES

PRÓLOGO

VICENTE MAGRO SERVET

Magistrado de la Sala Segunda del Tribunal Supremo

2021



BOSCH EDITOR

## ÍNDICE

PRÓLOGO .....	19
<b>A MODO DE INTRODUCCIÓN</b>	
EL SISTEMA PENAL ANTE LOS ALGORITMOS QUE EMULAN CON ÉXITO LA CAPACIDAD DE ENJUICIAMIENTO Y LA TOMA DE DECISIONES JUDICIALES .....	23
<b>PRIMERA PARTE. SER DIGITAL O NO SER: EL DERECHO Y LOS SISTEMAS JURÍDICOS EN LA ENCRUCIJADA</b>	
<b>CAPÍTULO I</b>	
EL DERECHO ANTE LA CUARTA REVOLUCIÓN INDUSTRIAL ...	33
1. Formulando hipótesis .....	33
2. Punto de partida: el qué. Nociones y terminología.....	39
2.1. De la «jurimetría» al Derecho de las TIC.....	45
2.2. ¿De qué hablamos cuando hablamos de Inteligencia Artifi- cial? .....	48
3. El contexto de la transformación digital: el cómo y el por qué del nuevo paradigma .....	55
3.1. Pensar fuera de la caja. Una educación basada en competen- cias: adaptación al cambio y especialización .....	56
3.2. Las tecnologías relevantes a lo largo de la historia: de la alte- ración del sistema productivo y la transformación de los siste- mas de transmisión del conocimiento.....	59

3.3.	Sociedad líquida, juzgados líquidos? Procesos de selección, competencias y actitudes en la era digital .....	63
4.	Las consecuencias .....	67
4.1.	Identidad, pertenencia, participación y propiedad: aprendiendo a vivir en un mundo hiperconectado.....	72
4.2.	El ordenamiento jurídico líquido y la deriva del sistema de garantías constitucionales relativas al Poder Judicial.....	76
4.3.	Desmantelar o apoyar a la Administración de Justicia. Precipicio e impulso en el marco de la pandemia por Covid-19.....	81
5.	Del delito cometido por androides, sistemas expertos y robots	86
6.	Inteligencia Artificial Predictiva .....	90
7.	Una primera aproximación a los sistemas de predicción para conjurar el riesgo de reiteración delictiva .....	93
8.	Marco normativo .....	97
8.1.	Unión Europea.....	99
8.2.	Normativa española de referencia.....	103

## SEGUNDA PARTE. PRISIÓN PROVISIONAL E INTELIGENCIA ARTIFICIAL

### CAPÍTULO II

	PERICULUM IN MORA Y SISTEMAS EXPERTOS DE IA. CONJURANDO Y OBJETIVANDO EL RIESGO FRENTE A LOS ATAÑOS INTUITIVOS .....	113
1.	¿Cómo deciden los jueces?.....	114
1.1.	¿Cómo adopta el juzgador las medidas cautelares?.....	120
1.1.1.	¿Cómo decide el juez acerca de la adopción de la prisión provisional?.....	122
1.2.	¿Cómo deciden los fiscales cuando solicitar la medida de prisión provisional? .....	128
2.	La Inteligencia Artificial Judicial para la Valoración del Riesgo (IAJVR) .....	130

2.1.	El Derecho penal del riesgo. ¿Cómo se valoran los riesgos? ...	131
2.1.1.	De la peligrosidad criminal al enfoque de riesgo y la justicia actuarial. El actuarialismo penitenciario como precedente y punto de partida .....	133
a)	El caso Wisconsin v. Loomis .....	136
2.1.2.	Metodologías y enfoque de riesgo propio de sistemas de compliance .....	138
2.2.	Bases de datos para nutrir al algoritmo de IAJVR.....	146
2.2.1.	Los datos del precedente .....	147
2.2.2.	Ampliando la base: los datos obrantes en la causa.....	147
2.2.3.	Investigación digital, datos e información personal. De la aportación voluntaria por parte del investigado .....	148
2.3.	Riesgos concretos a enervar con la prisión provisional y sistemas de IAJVR.....	149
2.3.1.	Riesgo de fuga.....	149
2.3.2.	Riesgo de reiteración delictiva.....	152
2.3.3.	Riesgo de destrucción de pruebas.....	155
2.3.4.	Descartar definitivamente la alarma social .....	156

**TERCERA PARTE. DELIMITANDO LA ALTERNATIVA.  
DERECHOS, GARANTÍAS Y CONTROLES TANGIBLES**

**CAPÍTULO III**

LOS DERECHOS FUNDAMENTALES ANTE EL RETO TECNOLÓGICO, OPORTUNIDADES, ÓBICES Y CAUTELAS .....		161
1.	El derecho de defensa.....	163
1.1.	El principio de publicidad procesal .....	165
1.1.1.	Como derecho de las partes .....	166
1.1.2.	Como derecho del público .....	172
1.2.	Desmontando las críticas: transparencia, trazabilidad y auditabilidad .....	173
1.3.	El sistema de recursos .....	176
2.	El derecho al juez imparcial.....	179

2.1.	Aspecto formal y adjetivo .....	180
2.2.	Aspecto sustantivo y real .....	182
3.	La presunción de inocencia .....	184
3.1.	Propósitos y despropósitos de la prisión provisional.....	187
4.	La dignidad humana .....	188
4.1.	El derecho a (no) tener derechos.....	189
4.2.	El derecho a la intimidad .....	190
4.3.	El derecho a la protección de datos .....	195
5.	La tutela de los derechos y sus garantías .....	198
<b>CAPÍTULO IV</b>		
¿QUIÉN CONTROLA AL ALGORITMO Y CÓMO? DE LA INDEPENDENCIA JUDICIAL Y DEL RÉGIMEN JURÍDICO-CONSTITUCIONAL DEL ORGANISMO DE CONTROL .....		
		203
1.	Problemas, riesgos y sesgos de la IA .....	207
2.	La independencia judicial y el órgano de control .....	209
2.1.	La jurisdiccionalidad desde el diseño y por defecto.....	213
3.	Recapitulando. A modo de conclusión .....	218
REPERTORIO BIBLIOGRÁFICO .....		
		227