

Derecho Digital: Retos y cuestiones actuales

NÚM. 16

Francisco CAPILLA RONCERO
Manuel Espejo LERDO DE TEJADA
Francisco José ARANGUREN URRIZA
Juan Pablo MURGA FERNÁNDEZ
(Directores)

MONOGRAFÍA ASOCIADA A
REVISTA ARANZADI DE DERECHO
Y NUEVAS TECNOLOGÍAS

María de los Ángeles FERNÁNDEZ SCAGLIUSI
(Coordinadora)

INCLUYE LIBRO ELECTRÓNICO
THOMSON REUTERS PROVIEW™



THOMSON REUTERS

ARANZADI

DERECHO DIGITAL: RETOS Y CUESTIONES ACTUALES

DIRECTORES

FRANCISCO CAPILLA RONCERO

Catedrático de Derecho Civil, Universidad de Sevilla

MANUEL ESPEJO LERDO DE TEJADA

Catedrático de Derecho Civil, Universidad de Sevilla

FRANCISCO JOSÉ ARANGUREN URRIZA

Notario de Sevilla

JUAN PABLO MURGA FERNÁNDEZ

*Profesor Ayudante Doctor de Derecho Civil,
Universidad de Sevilla*

COORDINADORA

MARÍA DE LOS ÁNGELES FERNÁNDEZ SCAGLIUSI

*Profesora Ayudante Doctora de Derecho Administrativo,
Universidad de Sevilla*

AUTORES

SERGIO CÁMARA LAPUENTE

PAULA CASTAÑOS CASTRO

JOSÉ ANTONIO CASTILLO PARRILLA

AGUSTÍN MADRID PARRA

ÁLVARO DE LA CUEVA GONZÁLEZ-COTERA

JAVIER GONZÁLEZ GRANADO

M^a NIEVES PACHECO JIMÉNEZ

MARÍA SERRANO FERNÁNDEZ

JOSÉ CARMELO LLOPIS BENLLOCH

EDUARDO DE LA IGLESIA PRADOS

JUAN PABLO MURGA FERNÁNDEZ

MARÍA DE LOS ÁNGELES FERNÁNDEZ SCAGLIUSI



THOMSON REUTERS

ARANZADI

R. 208669

SUMARIO

Página

PRESENTACIÓN.....	17
-------------------	----

CAPÍTULO 1

UNA PROSPECTIVA CRÍTICA SOBRE EL RÉGIMEN DE LOS CONTRATOS DE SUMINISTRO DE CONTENIDOS DIGITALES

SERGIO CÁMARA LAPUENTE

I. La acción legislativa desde la Unión Europea	20
1. <i>La Directiva 2011/83 sobre derechos de los consumidores en contexto</i>	20
2. <i>La Propuesta de Directiva sobre el contrato de suministro de contenidos digitales de diciembre de 2015 y sus enmiendas</i>	21
3. <i>Previsiones de reforma del acervo de consumo y normativa conexa</i>	23
4. <i>Plan de exposición</i>	25
II. Las principales reglas vigentes (en revisión) y las inminentes	26
1. <i>Información precontractual</i>	26
2. <i>Derecho de desistimiento</i>	32
3. <i>Falta de conformidad con el contrato y remedios</i>	36
III. Algunos aspectos transversales especialmente conflictivos sobre el ámbito objetivo y subjetivo	42
1. <i>Concepto: ¿«contenidos digitales» o «productos y servicios digitales»? ¿Y el internet de las cosas (contenidos integrados en bienes)?</i>	42
2. <i>El «suministrador» como titular de las nuevas obligaciones legales: ¿y el papel de las «plataformas de intermediación online»?</i>	45

3. *¿Protección para contratos «gratuitos» de suministro? Datos a cambio de prestaciones digitales y sus especialidades* 49

CAPÍTULO 2

LA FACULTAD DE DESISTIR EN LOS CONTRATOS SOBRE CONTENIDOS DIGITALES

PAULA CASTAÑOS CASTRO

I. Cuestiones previas: el carácter excepcional del desistimiento y su distinción con figuras afines	57
II. La facultad de desistir en los contratos sobre contenidos digitales	59
1. <i>El desistimiento en los contratos sobre contenidos digitales con soporte material</i>	60
2. <i>El desistimiento en los contratos sobre contenidos digitales sin soporte material: la exclusión del art. 103 m) TRLGD-CU</i>	61
III. Cuestiones polémicas	63
IV. Conclusiones	69
V. Bibliografía	70

CAPÍTULO 3

A VUELTAS CON EL AGOTAMIENTO DEL DERECHO DE DISTRIBUCIÓN EN LOS CONTRATOS LLAMADOS «DE SUMINISTRO DE CONTENIDOS DIGITALES». A PROPÓSITO DE LA STJUE DE 12 DE OCTUBRE DE 2016 (C-166/2015)

JOSÉ ANTONIO CASTILLO PARRILLA

I. Introducción	71
II. El contrato de suministro de contenidos digitales. Regulación actual y perspectivas de futuro	72
III. El contrato de suministro de contenidos digitales y la licencia de uso de programas de ordenador	74
IV. El agotamiento del derecho de distribución en la sentencia UsedSoft	76

V.	El agotamiento del derecho de distribución en la STJUE de 16 de octubre de 2016	77
VI.	A modo de conclusión. Un matiz contradictorio, poco práctico y empobrecedor de los consumidores	82

CAPÍTULO 4

DINERO ELECTRÓNICO

AGUSTÍN MADRID PARRA

I.	Introducción	85
II.	Concepto de dinero electrónico	87
1.	<i>Concepto funcional</i>	88
2.	<i>Concepto legal</i>	91
2.1.	Características	92
2.2.	Efectos del pago	94
III.	Naturaleza jurídica	99
1.	<i>Cesión de crédito</i>	99
2.	<i>Título valor</i>	100
3.	<i>Tarjeta de pago (crédito/débito)</i>	101
4.	<i>Transferencia electrónica de fondos</i>	101
5.	<i>Dinero «convertible»</i>	102
IV.	Calificación alternativa	103
V.	Peculiaridades	104
1.	<i>Emisión</i>	104
2.	<i>Reembolso</i>	106
VI.	Conclusión	108

CAPÍTULO 5

LA IMPORTANCIA DEL CÓDIGO FUENTE

JAVIER DE LA CUEVA GONZÁLEZ-COTERA

I. Introducción	109
II. Dos ejemplos reales	110
1. Algoritmos en la ley	110
2. Mensajes en el ordenador	112
III. Algunos aportes conceptuales	112
1. Relaciones entre el derecho y la escritura	112
2. Lenguajes formales, código fuente y código binario	114
3. Lenguaje y creación de mundos	116
IV. Consecuencias de la ignorancia	118
1. Arquitectura de redes	119
2. Los problemas del código fuente	122
V. Conclusión	124
VI. Referencias	125

CAPÍTULO 6

RETOS DEL BITCOIN Y DE LA BLOCKCHAIN

JAVIER GONZÁLEZ GRANADO

I. Introducción: un poco de historia	129
II. El bitcoin como moneda digital: concepto y naturaleza jurídica. Aspectos fiscales, contables y de blanqueo de capitales	131
III. La blockchain: registro documental. Incidencia en la función notarial. Aspectos probatorios. Fehaciencia y artículo 1217 del Código Civil	136

CAPÍTULO 7

LOS MEDIOS DE PAGO EN EL ESCENARIO VIRTUAL: EL DINERO ELECTRÓNICO Y EL «BITCOIN»*M^a NIEVES PACHECO JIMÉNEZ**LORENA SALES PALLARÉS*

I. Cambio de paradigma	145
II. El Mercado Único Digital	148
III. Dinero electrónico vs. criptodivisas y bitcoin	150
1. <i>Bitcoin</i>	152
2. <i>Luces y sombras del bitcoin</i>	156
IV. Consideraciones finales	158
V. Bibliografía	159

CAPÍTULO 8

PROPIEDAD INTELECTUAL Y NUEVAS TECNOLOGÍAS*MARÍA SERRANO FERNÁNDEZ*

I. Introducción	161
II. Los derechos de explotación en un entorno digital	163
1. <i>La Directiva 2001/29/CE sobre Derechos de Autor y Derechos Afines a la Sociedad de la Información</i>	164
2. <i>La Ley 23/2006, de 7 de julio, que incorpora al Derecho español la Directiva 2001/29/CE</i>	165
III. Explotación de las obras intelectuales en el entorno digital ...	166
IV. Piratería	167
1. <i>Distintas modalidades de distribución ilegal de las obras en Internet</i>	170
1.1. <i>Sistema Peer to Peer</i>	170
1.2. <i>Enlaces o links</i>	170
1.3. <i>Streaming</i>	171
2. <i>Responsabilidad penal de los prestadores de servicios</i>	171

	Página
2.1. Contenido y alcance del concepto de comunicación pública	172
2.2. Contenido y alcance del concepto de ánimo de lucro	175
2.3. Tipificación expresa de la vulneración de los derechos de propiedad intelectual a través de la sociedad de la información	177
V. Medidas tecnológicas de protección	179

CAPÍTULO 9

EL NOTARIO ANTE LA IDENTIDAD Y LA CAPACIDAD DIGITAL

JOSÉ CARMELO LLOPIS BENLLOCH

I. Introducción	181
II. La identidad analógica y las diferentes identidades virtuales	182
1. <i>Definición de identidad</i>	<i>182</i>
2. <i>La relación entre lo analógico y lo digital</i>	<i>182</i>
III. Identidad e identificación	183
1. <i>¿Es conveniente la identificación para el acceso a la Red? ..</i>	<i>183</i>
2. <i>¿Es conveniente la identificación para el acceso a determinado contenido?</i>	<i>184</i>
IV. La identidad digital	184
1. <i>La identificación electrónica</i>	<i>184</i>
2. <i>El ejemplo de Estonia</i>	<i>185</i>
V. La capacidad digital	185
1. <i>La expedición de un ID digital</i>	<i>185</i>
2. <i>La apreciación de la capacidad digital</i>	<i>186</i>
3. <i>El papel del notario en este campo</i>	<i>186</i>
4. <i>¿Cuál es el público objetivo de esta idea?</i>	<i>186</i>
5. <i>¿Sería posible un ID digital en España o en Europa?</i>	<i>187</i>
VI. La herencia digital	188

VII. Conclusión	189
------------------------------	------------

CAPÍTULO 10

MATRICES Y COPIAS ELECTRÓNICAS DE DOCUMENTOS NOTARIALES

JOSÉ CARMELO LLOPIS BENLLOCH

I. Introducción	191
1. <i>Presupuesto conceptual</i>	192
2. <i>Normativa actual</i>	192
3. <i>Mirando hacia el futuro</i>	193
II. La matriz digital	193
1. <i>Introducción</i>	193
2. <i>Notas de derecho comparado</i>	194
3. <i>¿Y qué pasa en España?</i>	194
3.1. <i>Espacio digital europeo</i>	195
3.2. <i>Circulación del documento electrónico en Europa ...</i>	195
3.3. <i>E-Government como otorgamiento a distancia</i>	195
3.4. <i>E-Government como documentos electrónicos</i>	195
3.5. <i>La cuestión de la interoperabilidad</i>	196
3.6. <i>Parametrización y estandarización de contenido</i>	196
4. <i>Conclusión</i>	196
III. Reflexiones sobre su aplicación práctica en España	196
1. <i>Premisas para el desarrollo de un documento electrónico notarial</i>	197
1.1. <i>Unidad supranotarial</i>	197
1.2. <i>Servidor único y centralizado</i>	197
1.3. <i>Gestión conjunta de datos</i>	197
1.4. <i>Expediente electrónico</i>	197
2. <i>Una idea sobre la matriz electrónica: la matriz en HTML ...</i>	198

	Página
3. <i>La identificación también electrónica</i>	199
4. <i>La firma electrónica de la matriz digital</i>	200
5. <i>Las copias autorizadas y simples</i>	200
6. <i>Conclusión: existen ventajas y posibles inconvenientes</i>	201

CAPÍTULO 11

LA RESPONSABILIDAD DE LAS REDES SOCIALES POR LA DIFUSIÓN DE ACTOS EN VULNERACIÓN DEL HONOR Y LA INTIMIDAD

EDUARDO DE LA IGLESIA PRADOS

I. Aspectos básicos de la protección del honor y la intimidad	203
II. Nuevas tecnologías y comunicación: la difusión de opiniones y noticias por Internet	206
III. La intromisión en el honor y la intimidad a través de las redes sociales	209
1. <i>Sujetos legitimados para accionar y prueba de la realidad del acto ilícito</i>	209
2. <i>Los responsables de la intromisión ilegítima. ¿Es posible exigir el resarcimiento a la red social?</i>	211
3. <i>Consecuencias jurídicas derivadas de la intromisión ilegítima</i>	217
IV. Conclusiones	218

CAPÍTULO 12

LA DIFÍCIL RELACIÓN ENTRE LOS MOTORES DE BÚSQUEDA EN INTERNET Y EL DERECHO AL OLVIDO

JUAN PABLO MURGA FERNÁNDEZ

I. Introducción: Internet y la protección de datos	221
1. <i>El «derecho al olvido digital»: concepto y fundamento</i>	223
2. <i>El «responsable» del tratamiento de los datos personales y la controversia sobre los motores de búsqueda de internet</i> ..	227

3. <i>El derecho al olvido y el derecho de acceso a la información</i>	232
4. <i>El «derecho al olvido» en el nuevo Reglamento General de Protección de Datos</i>	235

CAPÍTULO 13

LOS CAMBIOS EN LA ADMINISTRACIÓN ELECTRÓNICA: RIESGOS Y OPORTUNIDADES

MARÍA DE LOS ÁNGELES FERNÁNDEZ SCAGLIUSI

I. Consideraciones previas	237
II. El contexto de la reforma	239
III. Novedades introducidas en materia de administración electrónica	241
1. <i>La ampliación de la obligación de relacionarse con la Administración por medios electrónicos</i>	241
2. <i>La sede electrónica, el portal electrónico y el punto de acceso general electrónico</i>	242
3. <i>El Registro electrónico</i>	244
4. <i>El expediente electrónico</i>	246
5. <i>El Archivo electrónico</i>	247
IV. Conclusiones: riesgos y oportunidades de los cambios en la administración electrónica	248
V. Bibliografía	249

Proview; Guía de uso de libro electrónico