

67665

ÁNGEL SÁNCHEZ NAVARRO
ROSA MARÍA FERNÁNDEZ RIVEIRA
(Directores)

REFLEXIONES PARA UNA DEMOCRACIA DE CALIDAD EN UNA ERA TECNOLÓGICA

Prólogo

SIMONA GRANATA-MENGHINI

Autores

JORGE ALGUACIL GONZÁLEZ-AURIOLES	PIEDAD GARCÍA-ESCUDERO MÁRQUEZ
IGNACIO ÁLVAREZ RODRÍGUEZ	JAVIER GARCÍA ROCA
FRANCOISE BARQUE	MARÍA GARROTE DE MARCOS
JORDI BARRAT I ESTEVE	ADAY JIMÉNEZ ALEMÁN
RAFAEL BUSTOS GISBERT	ADAM KRZYWOŃ
JOSÉ MARÍA COELLO DE PORTUGAL	CARMEN MONTESINOS PADILLA
MANUEL DELGADO IRIBARREN	JOSÉ ANTONIO RUBIO BLANCO
CRISITINA FASSONE	MARÍA SALVADOR MARTÍNEZ
ROSA M. ^a FERNÁNDEZ RIVEIRA	ÁNGEL SÁNCHEZ NAVARRO
COVADONGA FERRER MARTÍN DE VIDALES	JOSÉ ANTONIO SANZ MORENO
PABLO SARRIAS BANDRÉS	



12.218607

THOMSON REUTERS

ARANZADI

Sumario

Página

PRÓLOGO	23
PRESENTACIÓN DE LA OBRA	27

PRIMERA PARTE

SOCIEDAD, PARTICIPACIÓN CIUDADANA Y REDES SOCIALES

ENTREVISTA A JOSÉ LUIS PIÑAR MAÑAS (CATEDRÁTICO DERECHO ADMINISTRATIVO) DIRECTOR AEPD 2002-2007	31
1. ¿Qué le sobra y qué le falta al derecho a la información, en su configuración clásica, para afrontar los desafíos tecnológicos actuales?	31
2. ¿Es posible o conveniente un cierto control de la tecnología en la comunicación social? ¿Cómo?	33
3. ¿Cómo y en qué medida afectan la tecnología o las redes sociales a la opinión pública?; ¿cómo éstas están configurando la comunicación de masas?	35
4. ¿Cómo se ha ido adaptando el régimen jurídico del derecho a la información y su tratamiento político a las “nuevas realidades”?	36
5. Populismo, clientelismo, lobbismo, activismo, participación ciudadana..., ¿cómo están afectando al derecho a la información?	40
6. ¿Qué ha significado el estado de alarma en el derecho a la información y la comunicación social?	42

CAPÍTULO PRIMERO

LA FORMACIÓN LIBRE DE LA OPINIÓN PÚBLICA EN LA NUEVA SOCIEDAD TECNOLÓGICA: IMPORTANCIA Y RIESGOS EN SU GARANTÍA 45

RAFAEL BUSTOS GISBERT

I.	Introducción	45
II.	La crisis de los medios de comunicación: dependencias, redes y posverdad	46
III.	¿Qué puede hacerse?	51
IV.	El control de la desinformación por las instituciones públicas: primeros (y discutibles) pasos	58
	1. <i>El nivel universal defiende de manera cerrada la libertad de expresión: La Declaración conjunta sobre libertad de expresión, "fake news", desinformación y propaganda</i>	58
	2. <i>El nivel Europeo se enfrenta a las injerencias extranjeras en los procesos democráticos imponiendo y supervisando la autorregulación</i>	61
	3. <i>El nivel español diseña mecanismos gubernamentales de supervisión desde la lógica de la defensa y seguridad nacional</i>	65

CAPÍTULO SEGUNDO

CORONAVIRUS (POPULAR) CONTRA DEMOCRACIA (CONSTITUCIONAL) O LA PANDEMIA DEL POPULISMO 71

JOSÉ ANTONIO SANZ MORENO

I.	Pueblo y ciudadanía: su(s) poder(es) en constitución	71
II.	El populismo: conceptos, atracciones y mentiras	77
III.	De la arrogancia de la ciencia a la antinomia del constitucionalismo	87
IV.	Populismo jurisprudencial o la indefensión de la democracia	91
V.	Conjurando las tres pes: polarización, populismo y pandemia	97

VI.	Conclusión: contra la pandemia populista, pedagogía constitucional	103
VII.	Bibliografía	109

CAPÍTULO TERCERO

ELECCIONES, OPINIÓN PÚBLICA Y AUTORREGULACIÓN DE LAS REDES SOCIALES	115
---	-----

JORDI BARRAT I ESTEVE

I.	Introducción	115
II.	Redes sociales, elecciones y libertad de expresión	116
III.	Conclusiones	131
IV.	Referencias bibliográficas	132

CAPÍTULO CUARTO

CAPACITACIÓN DIGITAL Y DEMOCRACIA EN LA UNIÓN EUROPEA: UN NUEVO RETO PARA LA PARTICIPACIÓN CIUDADANA DEL SIGLO XXI	135
--	-----

JOSÉ MARÍA COELLO DE PORTUGAL

I.	Capacitación digital y participación política: un nuevo reto para las sociedades democráticas de la Europa del siglo XXI	136
II.	Una sola capacitación y dos derechos fundamentales: ¿derecho a la educación o derecho a la participación política?: La ágil reacción de las instituciones de la Unión en materia de capacitación digital	138
III.	Las amenazas para la participación democrática del siglo XXI derivadas de la falta de capacitación digital de los ciudadanos o la trascendencia de la alfabetización digital para la calidad de la democracia del siglo XXI	141
1.	<i>La brecha generacional</i>	141
2.	<i>La brecha de género</i>	143
3.	<i>La brecha funcional</i>	144
4.	<i>La brecha de nivel económico</i>	146

	<i>Página</i>
5. <i>La brecha de nivel educativo</i>	147
6. <i>La brecha territorial</i>	148
IV. La respuesta europea al reto de la capacitación digital para la participación democrática	149
1. <i>La respuesta del Parlamento Europeo</i>	149
2. <i>La respuesta de la Comisión Europea: el Plan de acción 2021-2027</i>	153
V. A modo de conclusión, mirando al futuro con esperanza	155
VI. Bibliografía	156

CAPÍTULO QUINTO

LA DIGITALIZACIÓN DE LA PARTICIPACIÓN. REFLEXIÓN SOBRE CANTIDAD Y CALIDAD

JOSÉ ANTONIO RUBIO BLANCO

I. Introducción: la digitalización de las plataformas participativas	159
II. Más plataformas, que no logran la participación de todos	161
III. Brecha digital y desigualdad. Factores que influyen en la participación	163
1. <i>Lo que dicen los expertos</i>	163
2. <i>Lo que nos dicen los datos</i>	164
IV. Cómo influye la pandemia en la calidad y la cantidad	168
V. Conclusión	173

CAPÍTULO SEXTO

PRIMARIAS, PARTIDOS POLÍTICOS Y TECNOLOGÍA

MARÍA SALVADOR MARTÍNEZ

I. Introducción	175
II. Tecnología y primarias en los partidos	176
1. <i>Partidos y tecnología</i>	176
2. <i>Partidos y primarias</i>	178

	<i>Página</i>
III. La exigencia constitucional de democracia interna	182
1. <i>El fundamento del principio constitucional de democracia interna</i>	182
2. <i>La interpretación de la democracia interna por el Tribunal Constitucional</i>	184
3. <i>El desarrollo normativo de la exigencia constitucional</i>	186
IV. Primarias, voto electrónico y democracia interna	188
V. Bibliografía	194

CAPÍTULO SÉPTIMO

LA PROHIBICIÓN DE DIFUNDIR CONTENIDOS TERRO- RISTAS ON-LINE ¿UN DILEMA CONSTITUCIONAL?	197
IGNACIO ÁLVAREZ RODRÍGUEZ	

I. Planteamiento	197
II. Marco jurídico internacional	198
1. <i>Marco jurídico de Naciones Unidas</i>	199
2. <i>Marco jurídico de la Unión Europea</i>	202
3. <i>Marco jurídico del Consejo de Europa</i>	207
III. Marco jurídico nacional	209
1. <i>La base normativa</i>	210
2. <i>Los criterios jurisprudenciales</i>	210
IV. Coda: algunos argumentos para seguir reflexionando	215
V. Conclusión	219
VI. Bibliografía	219

CAPÍTULO OCTAVO

PODERES PÚBLICOS, MEDIOS DE COMUNICACIÓN Y REDES SOCIALES. EL PRESIDENTE DEL GOBIERNO Y LA MINISTRA PORTAVOZ SANCIONADOS POR MANIFES- TACIONES EN SEDES INSTITUCIONALES EFECTUADAS EN PERÍODO ELECTORAL	223
PIEDAD GARCÍA-ESCUDERO MÁRQUEZ	

I. Aplicación del artículo 50.2 LOREG	223
--	-----

II.	Expediente sancionador contra el presidente del Gobierno en funciones, en relación con una entrevista emitida por la sexta y por la difusión de su transcripción en la página institucional	227
III.	Expediente sancionador contra la ministra de educación y formación profesional en funciones (portavoz del Gobierno) por las declaraciones realizadas en rueda de prensa posterior al consejo de ministros	232
IV.	Reflexiones finales	234

SEGUNDA PARTE

PARLAMENTOS Y PARTICIPACIÓN EN TIEMPOS DE CRISIS Y TECNOLOGÍA

	ENTREVISTA A MERITXELL BATET, PRESIDENTA DEL CONGRESO DE LOS DIPUTADOS	239
1.	¿Qué papel debe desempeñar el Parlamento en un Estado democrático de Derecho adaptado a la realidad tecnológica presente?	239
2.	¿Cómo debería adaptarse la función de representación, esencia del parlamentarismo, a los cambios del siglo XXI en aras de una sociedad democrática de calidad?	240
3.	¿Cómo han evolucionado las funciones legislativas y de control al gobierno, así como sus mecanismos en el Parlamento de nuestros días?	241
4.	¿Están tales mecanismos preparados para un "rediseño" tecnológico?	242
5.	¿Sería conveniente revisar el derecho de voto de los parlamentarios y su ejercicio electrónico, precisamente con motivo del escenario de crisis sanitaria que vivimos? ¿Qué retos y riesgos comportaría una participación parlamentaria telemática?	243

6.	¿Qué ha significado la crisis del COVID-19 para la actividad y el día a día del Parlamento, especialmente en su papel de control?	244
7.	A la vista de su experiencia, ¿qué reformas del Reglamento del Congreso, e incluso del Senado, resultan más urgentes?	245

CAPÍTULO PRIMERO

REPÚBLICA DIGITAL, PRESUPUESTOS DEL ESTADO Y PARTICIPACIÓN CIUDADANA	247
---	------------

FRANÇOIS BARQUE

I. La utilidad teórica	250
1. <i>El desarrollo del control democrático</i>	250
2. <i>El desarrollo de la elaboración democrática del presupuesto</i>	253
II. Los obstáculos prácticos	255
1. <i>El problema de la calidad de la información digital</i>	255
2. <i>El problema de las consecuencias</i>	259

CAPÍTULO SEGUNDO

THE ITALIAN PARLIAMENT FACING THE COVID-19 CRISIS: AN EXAMPLE OF PARLIAMENTARY PASSIVITY?	263
--	------------

CRISTINA FASONE

I. Introduction	263
II. The italian parliament and new technologies before the Covid-19 pandemic	265
III. The adaptation to the challenges of the Covid-19 pandemic: an incremental approach without formally changing the rules of procedure	268
1. <i>The discipline on the MPs' presence in Parliament and its implementation</i>	269
2. <i>The key role of the Conferences of the Groups' Chairpersons in the management of the crisis</i>	272

	<i>Página</i>
3. <i>Committees' activities during the pandemic</i>	273
4. <i>The limits to the proceedings in the plenary and the difficulty of (remote) voting</i>	281
IV. Towards a new equilibrium?	284

CAPÍTULO TERCERO

MANDATO PARLAMENTARIO EJERCIDO TELEMÁTICAMENTE. EL PARLAMENTO ESPAÑOL, UN PARLAMENTO HÍBRIDO A CAUSA DE LA PANDEMIA	287
--	-----

ROSA M.^a FERNÁNDEZ RIVEIRA

I. Introducción	288
II. Las funciones del parlamentario y la forma de su ejercicio y el estado de alarma	290
1. <i>El deber de asistencia</i>	293
2. <i>El derecho de expresión y participación</i>	295
3. <i>El derecho de voto</i>	295
4. <i>El ejercicio "formal" del mandato</i>	296
III. El mandato representativo y las herramientas tecnológicas: reflexiones sobre la "presencialidad"	297
1. <i>El Tribunal Constitucional y la "presencialidad parlamentaria": el vértigo a una sede de la soberanía popular diferente en el siglo XXI</i>	300
2. <i>Sobre el ejercicio personal del cargo público</i>	301
3. <i>Sobre el ejercicio presencial del cargo público</i>	301
4. <i>Sobre la naturaleza del acto de investidura</i>	303
5. <i>Sobre el carácter simbólico del espacio físico o sede del Parlamento</i>	304
6. <i>Sobre la inobservancia de la formalidad del procedimiento parlamentario, cuando es esencial</i>	305
IV. Conclusiones	306
V. Bibliografía	307

CAPÍTULO CUARTO

EL PARLAMENTO ALEMÁN BAJO LA CRISIS SANITARIA DEL COVID 19

311

JORGE ALGUACIL GONZÁLEZ-AURIOLES

I.	Algunas cuestiones previas	312
1.	<i>Sobre la dirección, el control y la responsabilidad del poder en la democracia parlamentaria alemana</i>	<i>312</i>
2.	<i>Sobre el derecho de excepción en Alemania</i>	<i>317</i>
II.	La pandemia producida por la COVID 19 y Alemania	319
1.	<i>Efectos de la pandemia en Alemania</i>	<i>319</i>
2.	<i>Reacción jurídica a la pandemia en Alemania</i>	<i>320</i>
3.	<i>La incidencia de la pandemia en la actividad parlamentaria: Bundestag y Bundesrat</i>	<i>321</i>
3.1.	<i>Bundestag</i>	<i>321</i>
3.2.	<i>Bundesrat</i>	<i>326</i>
III.	El voto electrónico en Alemania	327
1.	<i>En el proceso electoral general</i>	<i>327</i>
2.	<i>En las votaciones parlamentarias</i>	<i>329</i>
IV.	La modificación de ciertas prácticas parlamentarias	330
V.	A modo de conclusiones finales	331
VI.	Bibliografía	333

CAPÍTULO QUINTO

EL PARLAMENTO DE WESTMINSTER Y LA CRISIS DEL COVID-19: LA ALTERNATIVA HÍBRIDA ANTE LA TRADICIÓN Y EL RAMPANTE PREDOMINIO DEL EJECUTIVO

335

CARMEN MONTESINOS PADILLA

ÁNGEL ADAY JIMÉNEZ ALEMÁN

I.	Introducción	335
II.	Control y resiliencia parlamentaria ante la crisis del coronavirus: breves apuntes de derecho comparado	339

	<i>Página</i>
III. El Reino Unido y la crisis sanitaria de la COVID-19	349
1. Control parlamentario de los poderes excepcionales del Gobierno	355
2. Virtualización de la actividad parlamentaria	362
IV. Conclusiones	367
V. Bibliografía	368

TERCERA PARTE

PROCESOS ELECTORALES Y TECNOLOGÍA EN ESCENARIOS CRÍTICOS

ENTREVISTA A MIGUEL COLMENERO MENÉNDEZ DE LUARCA, PRESIDENTE DE LA JUNTA ELECTORAL CENTRAL	377
1. La Comunidad Internacional ratifica la importancia de elecciones "libres y justas" de manera periódica. ¿Cuáles son, a su juicio, los enemigos actuales de aquel principio?	377
2. La evolución tecnológica afecta a todos los elementos del proceso electoral (campañas, jornadas electorales, derecho de sufragio, recuento), ¿qué mecanismos de garantía deben diseñarse en paralelo para seguir garantizando los principios del derecho electoral?	379
3. ¿Cuáles son los principales retos de la JEC en el siglo XXI?	379
4. El binomio Campaña electoral y tecnología, ¿qué nuevos escenarios y desafíos representa?	380
5. ¿Cómo ha afrontado la JEC la imprevista suspensión de elecciones debido a la crisis sanitaria?	380
6. Según su opinión, ¿qué importancia tiene el soft law elaborado por los organismos internacionales en la interacción derecho electoral y tecnología	381
7. Nuestro proceso electoral, a su juicio, ¿qué reformas urgentes debe abordar?	382

CAPÍTULO PRIMERO

ELECCIONES EN TIEMPOS DE PANDEMIA: LA EXPERIENCIA DE LAS ELECCIONES GALLEGAS Y VASCAS DE 2020

383

MANUEL DELGADO-IRIBARREN GARCÍA-CAMPERO

I.	Introducción	383
II.	La Covid-19 y los procesos electorales en Galicia y País Vasco	385
III.	La convocatoria electoral inicial y su suspensión	386
IV.	La nueva convocatoria de elecciones el 18 de mayo de 2020	388
V.	Las fases iniciales del proceso electoral	390
VI.	La campaña electoral	392
VII.	El voto por correo	392
VIII.	El voto de los residentes en el exterior	396
IX.	Votación presencial y escrutinio	396
X.	Conclusiones	399

CAPÍTULO SEGUNDO

PANDEMIA, ELECCIONES Y VOTO ELECTRÓNICO: UNA OCASIÓN PERDIDA

403

ÁNGEL SÁNCHEZ NAVARRO

I.	Introducción: pandemia, Derecho y elecciones	403
II.	La respuesta más frecuente: el retraso o suspensión electoral. Especial referencia al caso de España	408
III.	Una ocasión perdida	413
IV.	A modo de conclusión	420

CAPÍTULO TERCERO

EL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS COMO TRIBUNAL ELECTORAL Y EL ESTATUTO DE LA OPOSICIÓN POLÍTICA	423
---	------------

JAVIER GARCÍA ROCA

I. El sentido originario de la garantía de elecciones libres, el reconocimiento de la oposición, y la evolución hacia la tutela del derecho de sufragio (art. 3 P1)	424
II. Diversas malas prácticas e interferencias en los derechos de los opositores políticos	430
III. Decisiones sobre prisión provisional de líderes políticos ...	430
IV. Detenciones policiales arbitrarias y torturas de opositores	434
V. Sentencias penales condenatorias e inexecución de sentencias de restablecimiento en la integridad del derecho	436
VI. Discriminaciones a candidatos por el lugar de residencia derivadas de una inadecuada ley electoral	437
VII. El estatuto de los opositores antes de llegar a candidatos en elecciones y luego a parlamentarios	438
VIII. El sentido constitucional y convencional de la oposición política: una perspectiva doctrinal	439
IX. Algunas conclusiones	443

CAPÍTULO CUARTO

INTEGRIDAD DE LOS PROCESOS ELECTORALES, DESINFORMACIÓN E INTERVENCIÓN DEL PODER JUDICIAL. COMPARACIÓN DE LOS MODELOS EUROPEOS	445
--	------------

ADAM KRZYWOŃ

I. Introducción	445
II. La noción de la desinformación electoral	447
1. ¿Desinformación o fake news?	447
2. Técnicas digitales de la desinformación	449
3. El perjuicio de una información electoral falsa	451

	<i>Página</i>
III. El estándar europeo de la libertad de expresión electoral	454
1. <i>Interrelaciones entre la libertad de expresión y el derecho a elecciones libres</i>	454
2. <i>¿Obligaciones positivas frente a la desinformación electoral?</i>	456
IV. Procedimientos judiciales sumarios contra desinformación electoral. Experiencias nacionales y posibles modelos	457
1. <i>Primera generación: modelo polaco bajo la supervisión del TEDH</i>	457
2. <i>Segunda generación: modelo francés y el entorno digital</i>	459
3. <i>La configuración de los procedimientos judiciales sumarios contra la desinformación electoral: revisión concreta o abstracta</i>	462
V. Conclusiones	467
VI. Bibliografía	468

CAPÍTULO QUINTO

LA PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES RELATIVOS A LAS OPINIONES POLÍTICAS DE LAS PERSONAS

COVADONGA FERRER MARTÍN DE VIDALES

I. Introducción	471
II. Los datos relativos a las opiniones políticas de las personas y la elaboración de perfiles ideológicos en el RGPD	475
III. El controvertido apartado 1 del artículo 58bis introducido en la LOREG por la LOPDGDD	477
IV. La Sentencia 76/2019, de 22 de mayo de 2019, del Tribunal Constitucional	485
V. Conclusiones	490
VI. Bibliografía	492

CAPÍTULO SEXTO

EL DERECHO DE VOTO DE LAS PERSONAS INCAPACITADAS EN EUROPA: ¿NUEVOS ESTÁNDARES DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS?	495
MARÍA GARROTE DE MARCOS	

I. El cambio de paradigma de la discapacidad. La Convención Internacional sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	495
1. <i>La consideración de la discapacidad como una cuestión de Derechos Humanos</i>	495
2. <i>Los derechos de participación: en particular, el derecho de sufragio</i>	497
II. Derecho de sufragio e incapacitación. El estado de opinión en Europa	501
III. La tutela del derecho de sufragio de las personas incapacitadas ante el TEDH	508
IV. Ante un necesario cambio de rumbo	512
V. Bibliografía citada	515

CAPÍTULO SÉPTIMO

HISTORIA DE LOS PROCESOS ELECTORALES Y SU USO DE LA TECNOLOGÍA	517
PABLO SARRIAS BANDRÉS	

I. Introducción: tecnología y procesos electorales	517
II. Evolución tecnológica en varios ámbitos del proceso electoral	518
1. <i>En la Antigüedad y hasta la Edad Moderna</i>	519
2. <i>Siglos XVIII a finales del XX</i>	521
3. <i>Desde finales del XX</i>	523
3.1. <i>En los EE.UU</i>	523
3.2. <i>Otros supuestos</i>	525
4. <i>En particular: el voto por Internet</i>	527

	<i>Página</i>
III. La lista de votantes	529
1. En la antigüedad y hasta finales del SXVIII	529
2. La llegada del Sufragio Universal	530
3. La gestión del censo electoral	531
3.1. Listas pasivas	531
3.2. Las listas activas	532
4. La Jornada Electoral	532
4.1. Las listas electrónicas	533
4.2. Otras soluciones	533
IV. Conclusión	534
V. Bibliografía adicional de referencia	535

Thomson Reuters ProView. Guía de uso