# Nuevos Retos Jurídicos de la Sociedad Digital

*(Monografía Revista de Dº y Nuevas Tecnologías)*

**MONOGRAFÍA ASOCIADA A**
REVISTA ARANZADI DE DERECHO
Y NUEVAS TECNOLOGÍAS

INCLUYE LIBRO ELECTRÓNICO
**THOMSON REUTERS PROVIEW™**

THOMSON REUTERS
ARANZADI

# SUMARIO


*Página*

PRÓLOGO DE JAVIER PLAZA Y LUZ MARTÍNEZ ..... 23

CAPÍTULO 1

**CONTRATACIÓN ELECTRÓNICA Y DERECHO A LA INFORMACIÓN**

**I. La sociedad de la información, el comercio electrónico y la contratación electrónica** ..... 28

**II. Marco jurídico de la contratación electrónica** ..... 31

*1. El régimen normativo básico* ..... 31

*2. El contrato electrónico como contrato de adhesión* ... 31

*3. El contrato electrónico como contrato a distancia*... 33

*4. El contrato electrónico celebrado con consumidores*... 36

*5. La contratación electrónica de productos o servicios financieros* ..... 37

*6. El suministro en línea de contenidos digitales*..... 39

**III. El derecho a la información en la contratación electrónica** ..... 40

*1. Reconocimiento del derecho a la información* ..... 40

*2. Ejercicio del derecho a la información en los contratos electrónicos celebrados con consumidores* ..... 41

2.1. El contenido de la información previa ..... 41

2.2. Modo y momento en que ha de suministrarse la información previa ..... 53

Página

2.3. La confirmación de la contratación y la información postcontractual ..... 55

*3. El incumplimiento de las obligaciones de informar y confirmar el contrato* ..... 60

3.1. La falta de información sobre gastos adicionales u otros costes ..... 62

3.2. La falta de información sobre restricciones de entrega o modalidades de pago ..... 62

3.3. La falta de información sobre la existencia y el ejercicio del desistimiento o de entrega de documento de desistimiento ..... 63

3.4. La falta de confirmación del contrato y de la puesta a disposición de la documentación contractual ..... 65

3.5. La falta de posibilidad efectiva de conocer las condiciones generales de la contratación ..... 66

**IV. Conclusiones** ..... 67

**V. Bibliografía** ..... 69

CAPÍTULO 2

**LA COMPRAVENTA ON-LINE DE BIENES DE CONSUMO EN EUROPA: LAS PROPUESTAS DE DIRECTIVA SOBRE COMPRAVENTA EN LÍNEA Y SUMINISTRO DE CONTENIDOS DIGITALES**

**I. Introducción** ..... 74

*1. Antecedentes: del entusiasmo de la idea de un código civil europeo a la propuesta de normativa común de compraventa en Europa* ..... 74

1.1. La doctrina y los grupos de estudios ..... 74

1.2. El impulso institucional ..... 75

Página

1.3. La Propuesta de Normativa Común de Compraventa en Europa ..... 77

A. Algunos aspectos de la propuesta de normativa común ..... 77

B. Vicisitudes ..... 81

**II. Características comunes de las dos propuestas de directivas de compraventa en línea y de suministro de contenidos digitales** ..... 84

*1. Las propuestas de Directivas de compraventa en línea y de suministro de contenidos digitales siguen la misma metodología en varios aspectos que analizamos a continuación* ..... 84

1.1. Ámbito de aplicación material y metodología de armonización ..... 84

1.2. Base legal ..... 86

1.3. Objetivo ..... 87

1.4. Ámbito de aplicación personal (B - C) ..... 88

1.5. Protección del consumidor y carácter imperativo de las disposiciones ..... 89

1.6. Derecho de regreso ..... 90

1.7. Efectos en la legislación en vigor ..... 90

**III. Propuesta de directiva de compraventa en línea y otras ventas a distancia de contenidos digitales** ..... 91

*1. Ámbito de aplicación material* ..... 91

1.1. Objeto ..... 91

1.2. Conformidad con el contracto ..... 92

1.3. Otros requisitos de validez del contrato ..... 92

1.4. Derechos de terceros ..... 93

1.5. Requisitos para la conformidad de los bienes con el contrato ..... 93

Página

1.6. Formas de saneamiento del consumidor ..... 94
1.7. Ejercicio de los remedios ..... 94
1.8. Plazos (art. 14) ..... 96
1.9. Garantías comerciales (art. 15) ..... 96

**IV. Propuesta de directiva de suministro de contenidos digitales** ..... 97
*1. Ámbito de aplicación material* ..... 97
1.1. Objeto ..... 99
1.2. Conformidad con el contracto ..... 100
1.3. Otros requisitos de validez del contrato ..... 101
1.4. Carga de la prueba (art. 9) ..... 101
1.5. Responsabilidades del proveedor (art. 10) ..... 101
1.6. Subsanación del incumplimiento de subministro ..... 102

**V. Conclusiones** ..... 103

**VI. Bibliografía** ..... 104

CAPÍTULO 3

**ELECTRONIC CONVEYANCING OF IMMOVABLE PROPERTY AND LAND REGISTERS**

**I. Abstract** ..... 109

**II. Introduction** ..... 110

**III. The Weak Role of European union** ..... 111

**IV. Two Models for Electronic Conveyancing of Immovable Property** ..... 113
*1. The English Plan* ..... 114
*2. The Finnish System* ..... 117

Página

**V. Demands of Electronic Conveyancing on Land Registers and Land Registration** ..... 121

**VI. Conclusions** ..... 123

CAPÍTULO 4

**EL CRITERIO DE CONSERVACIÓN DE ACTOS Y NEGOCIOS JURÍDICOS Y SU FORMULACIÓN COMO PRINCIPIO GENERAL DEL DERECHO**

**I. Introducción** ..... 125

**II. Su concepción tradicional como canon interpretativo del contrato** ..... 127

*1. El artículo 1284 CC: la interpretación más adecuada en orden a la producción de efectos jurídicos* . 127

*2. Su extensión al ámbito contractual: Criterios de interpretación contractual* ..... 128

**III. Su configuración como principio general de derecho** 129

*1. Nuevas formas de contratación: condiciones generales y protección de los consumidores* ..... 130

1.1. Notas preliminares ..... 130

1.2. La articulación de la autonomía de la voluntad ante condiciones generales de la contratación 132

1.3. La contratación seriada como modo autónomo y diferenciado de contratación ..... 133

*2. Buena fe e interpretación integradora del contrato (artículo 1258 CC)* ..... 135

2.1. La integración contractual: naturaleza y alcance de la figura ..... 135

*3. Su delimitación como regla general frente a la aplicación restrictiva de la «nulidad de pleno derecho»* ..... 138

Página

3.1. La nulidad parcial en la teoría general del contrato ..... 138

3.2. Su articulación en la contratación seriada ..... 139

*4. Referencia a los textos de armonización* ..... 140

**IV. Su reciente tratamiento jurisprudencial** ..... 142

*1. Validez de la venta de cosa común sin el consentimiento de todos los condóminos* ..... 142

*2. La moderna configuración de la cláusula rebus sic stantibus* ..... 145

**V. Su aplicación en la contratación electrónica** ..... 147

**VI. Conclusiones** ..... 150

**VII. Bibliografía** ..... 150

CAPÍTULO 5

## LA PROTECCIÓN DEL CONSUMIDOR EN LAS VENTAS POR INTERNET

**I. Planteamiento de la cuestión** ..... 157

**II. Contratos a distancia. Concepto, regulación y rasgos esenciales** ..... 158

**III. El derecho de información en la contratación a distancia. Especial referencia a la contratación electrónica** ..... 160

*1. La información precontractual* ..... 161

*2. Requisitos formales* ..... 166

*3. El derecho de información en las condiciones generales de la contratación* ..... 171

*4. La integración contractual de la información* ..... 172

**IV. Confirmación del contrato** ..... 172

*1. Consecuencias del incumplimiento* ..... 172

Página

V. **El derecho de desistimiento. Rasgos básicos** ..... 173

*1. Ejercicio y efectos del derecho de desistimiento* .... 174

*2. Obligaciones y derechos del empresario* ..... 175

*3. Obligaciones y responsabilidad del consumidor y usuario* ..... 175

VI. **Conformidad y garantías de los bienes** ..... 176

*1. Especial referencia a los plazos* ..... 177

*2. Derechos del consumidor* ..... 178

2.1. La reparación del bien ..... 178

2.2. La sustitución del bien ..... 179

2.3. Derecho de opción ..... 179

2.4. La rebaja del precio ..... 180

2.5. La resolución del contrato ..... 181

VII. **La propuesta de Directiva sobre ciertos aspectos referidos a los contratos de venta de bienes on line y a distancia** ..... 181

*1. Finalidad* ..... 181

*2. Ámbito de aplicación* ..... 182

*3. Materias excluidas e incluidas* ..... 182

*4. Aspectos relevantes* ..... 182

VIII. **La protección de los datos facilitados por del consumidor** ..... 184

IX. **A modo de conclusión** ..... 184

Página

CAPÍTULO 6

## LOS FICHEROS DE SOLVENCIA PATRIMONIAL Y CRÉDITO EN ESPAÑA: ALGUNAS CUESTIONES PENDIENTES


**I. Los ficheros de solvencia patrimonial y crédito en un contexto de crisis económica** ..... 188

**II. Concepto y función de los ficheros de solvencia patrimonial y crédito** ..... 190

**III. Clasificación de los ficheros de solvencia patrimonial: tipología y modelos** ..... 194

*1. Ficheros negativos y positivos* ..... 194

*2. Ficheros privados y públicos* ..... 196

*3. Modelo norteamericano y modelo europeo* ..... 196

**IV. Intereses implicados y búsqueda del necesario equilibrio** ..... 197

*1. Planteamiento* ..... 197

*2. Intereses particulares* ..... 198

2.1. Intereses de los concedentes de crédito ..... 198

A. La evaluación del riesgo de crédito ..... 198

B. La inclusión de los datos del deudor en los ficheros de morosos como mecanismo de presión ..... 201

2.2. Intereses de la empresa titular del fichero ..... 203

2.3. Intereses del deudor afectado ..... 205

A. Riesgo de lesión de derechos fundamentales: el derecho al honor y el derecho a la protección de datos de carácter personal ..... 205

B. En especial, el daño a la reputación o imagen comercial ..... 210

Página

C. Ventajas de los ficheros de solvencia patrimonial para los deudores ..... 211

*3. Intereses generales: préstamo responsable y consecución de un sector crediticio saneado* ..... 212

*4. La ponderación de intereses y el principio de proporcionalidad* ..... 219

**V. Los ficheros de solvencia patrimonial en España: cuestiones pendientes** ..... 221

*1. Marco normativo y tipología* ..... 221

1.1. La Central de Información de Riesgos del Banco de España ..... 223

1.2. Los ficheros de solvencia patrimonial y crédito privados ..... 226

A. Fuentes normativas ..... 226

B. Tipología: ficheros positivos y ficheros negativos en el art. 29 LOPD ..... 236

*2. La decisión de conceder o no crédito adoptada exclusivamente con base en el perfil de solvencia resultante de la información transmitida por el fichero de solvencia patrimonial y crédito: El interés del deudor y la regla del art. 13 LOPD* ..... 245

*3. El conveniente impulso de mecanismos preventivos y cautelares* ..... 249

**VI. Bibliografía** ..... 254

CAPÍTULO 7

**EL DERECHO AL OLVIDO. ALGUNAS IDEAS PRELIMINARES**

**I. Introducción al tema** ..... 263

**II. Construcción doctrinal del derecho al olvido** ..... 265

Página

*1. Concepto de derecho al olvido* ..... 265

1.1. Derecho al olvido digital ..... 267

*2. Caracterización del derecho al olvido* ..... 268

*3. Finalidad y necesidad del derecho al olvido* ..... 274

*4. Derecho al olvido y protección post mortem de los derechos de la personalidad* ..... 276

*5. Tratamiento legislativo del derecho al olvido* ..... 278

**III. La jurisprudencia y el derecho al olvido** ..... 280

*1. Análisis de la jurisprudencia en materia del derecho al olvido* ..... 280

*2. La reciente jurisprudencia que trae a colación el derecho al olvido digital* ..... 284

2.1. Sentencia del Tribunal de Justicia de 13 de mayo de 2014 ..... 284

2.2. Sentencia del Tribunal Supremo, Sentencia número 545/2015, de 15 de octubre (RJ 2015, 4417) ..... 290

2.3. Sentencia del Tribunal Supremo (Sala de lo Civil), Sentencia número 210/2016, de 5 de abril (RJ 2016, 1006) ..... 296

**IV. A manera de conclusión** ..... 297

**V. Bibliografía** ..... 298

CAPÍTULO 8

**LA PROTECCIÓN DE LOS DATOS RELATIVOS A LA SALUD INTEGRADOS EN SISTEMAS DIGITALES**

**I. Los datos de carácter personal relacionados con la salud** ..... 300

*1. Normativa aplicable a la protección de los datos de carácter personal relativos a la salud de la persona* .. 302

Página

1.1. Normativa de la Unión Europea. El Reglamento (UE) 2016/679 del Parlamento Europeo y del Consejo, de 27 de abril de 2016 ..... 303

1.2. Legislación estatal sobre protección de datos relativos a la salud ..... 306

1.3. Normativa autonómica sobre protección de datos de carácter personal ..... 307

2. *Delimitación de los denominados datos de carácter personal relativos a la salud* ..... 308

3. *La plasmación de los datos de salud. Diferentes soportes: ficheros automatizados* ..... 313

**II. Protección de los datos relativos a la salud de las personas. Extensión a los datos contenidos en sistemas digitales** ..... 320

**III. Aplicación del régimen general de la protección de datos de carácter personal a los datos relativos a la salud. Peculiaridades propias** ..... 324

1. *Ámbito de aplicación y principios* ..... 325

2. *Régimen jurídico de los ficheros* ..... 325

3. *Consentimiento de la persona afectada* ..... 327

**IV. Medidas de seguridad en el tratamiento de datos de carácter personal relativos a la salud de la persona** .. 338

1. *Niveles de seguridad aplicables a los ficheros o tratamientos de datos de carácter personal relativos a la salud* ..... 339

2. *Documento de seguridad en el fichero o tratamiento de datos relativos a la salud* ..... 340

3. *El responsable del fichero y el encargado del tratamiento* ..... 341

4. *Acceso a los datos de carácter personal relativos a la salud* ..... 342

Página

5. *Adecuación del tratamiento de datos de salud a la finalidad determinada* ..... 344

6. *Realización de auditorías* ..... 345

**V. Conclusiones** ..... 346

**VI. Bibliografía** ..... 347

CAPÍTULO 9

## LA MEDIACIÓN ELECTRÓNICA Y EL PROCEDIMIENTO SIMPLIFICADO DE MEDIACIÓN POR MEDIOS ELECTRÓNICOS*

**I. Introducción** ..... 350

**II. La mediación, la mediación electrónica, el procedimiento simplificado de mediación por medios electrónicos, la mediación en línea: algunas cuestiones previas** ..... 350

1. *La mediación como sistema de resolución de conflictos en diversos ámbitos del ordenamiento jurídico: especial referencia a la mediación electrónica* ..... 355

2. *Legislación aplicable* ..... 359

**III. Los artículos 5.2 y 24 de la ley 5/2012, de 6 de julio, de mediación en asuntos civiles y mercantiles: actuaciones desarrolladas por medios electrónicos** ..... 360

**IV. El procedimiento simplificado de mediación por medios electrónicos (PSM) y su regulación en el real decreto 980/2013, de 13 de diciembre** ..... 363

1. *Ámbito del procedimiento simplificado de mediación por medios electrónicos* ..... 365

2. *Responsables del procedimiento de mediación simplificado por medios electrónicos* ..... 366

3. *Acreditación de la identidad y condición de usuario* ..... 369

Página

4. *Formularios* ..... 370
5. *Documentación y expediente* ..... 371
6. *Compromiso de acceso* ..... 371
7. *Duración y desarrollo del procedimiento simplificado de mediación* ..... 372
8. *Inicio de la mediación* ..... 373
9. *Posiciones de las partes* ..... 373

**V. Algunas diferencias entre las dos modalidades de mediación electrónica: sin y mediante el procedimiento simplificado** ..... 373

**VI. Conclusiones** ..... 376

**VII. Bibliografía** ..... 377