



ÍNDICE

TOMO I

Los autores	IX
Prólogo	XXIX
CAPÍTULO I INTRODUCCIÓN	
	1
CAPÍTULO II NOCIONES TÉCNICAS PRELIMINARES	
I. Sistemas. <i>Hardware</i> y <i>software</i> . Redes informáticas	7
I.1. Redes informáticas. Internet	8
I.2. El localizador uniforme de recursos (URL)	9
I.3. Protocolo de transferencia de hipertextos (http)	10
I.4. El lenguaje de marcación de hipertexto (HTML)	10
II. Comunicaciones a través de internet	12
II.1. Protocolo TCP	12
II.2. Protocolo IP	12
II.3. Direcciones IP públicas y privadas	14
II.4. IP estáticas y dinámicas	15
II.5. Sistema de nombres de dominio (DNS)	16
II.6. Proveedores de servicios de internet (ISP)	17
II.7. Proveedores de alojamiento (<i>hosting</i>)	18
II.8. Las IP y su debida apreciación probatoria	19
III. Metadatos	20
IV. Código <i>hash</i> y <i>hasheo</i> de documentos electrónicos	22
CAPÍTULO III EL DOCUMENTO ELECTRÓNICO EN LA CONTRATACIÓN ELECTRÓNICA	
I. Entramado normativo argentino. Ley 25.506 de Firma Digital	25
II. La infraestructura PKI	26
III. Documento electrónico	28
IV. Documento digital y su recepción práctica	30
V. Clases de documentos electrónicos	31
VI. Características salientes	31
VI.1. Volátil	31
VI.2. Modificable	32
VI.3. Clonable	32
VI.4. Identificable	33
VI.5. Rastreable	33
VI.6. Durable	33
VI.7. Recuperable	34
VI.8. Asegurable	34
VII. Metodologías de suscripción	34
VII.1. Firma digital	34
VII.1.1. Valor probatorio de la firma digital	35
VII.1.2. Presunciones de la ley 25.506	36
VII.1.2.1. Presunción de autoría	36
VII.1.2.2. Presunción de integridad	37
VII.1.3. Críticas de la doctrina a la firma digital	37

VII.2. Firma electrónica	39
VII.2.1. Diferencias conceptuales entre ambos institutos	43
VII.2.2. La biometría	45
VII.2.3. Valor probatorio de la firma electrónica	48
VII.3. Problemas de la bifurcación del régimen	50
VIII. Certificados digitales	51
VIII.1. Vinculación con el titular	51
VIII.2. Certificación de datos	53
VIII.3. Vigencia de los certificados digitales	53
IX. Autoridad certificante	54
IX.1. Autoridad certificante raíz	55
IX.2. Certificador licenciado	55
X. Criptografía	55
X.1. Aplicaciones	56
X.2. Diferentes sistemas	56
X.3. Sistema adoptado por la ley 25.506	57
XI. La confianza digital	58
XII. Documentos electrónicos y firma en el Código Civil y Comercial de la Nación	59
XII.1. El debate doctrinario sobre la vigencia de la firma electrónica. Breve reseña	61
XII.1.1. Tesis restrictiva	62
XII.1.2. Tesis amplia	63
XII.1.3. Nuestra postura	64
XIII. Protección de datos personales de los titulares de firmas electrónicas y digitales	74
QR con información complementaria	79

CAPÍTULO IV

EL CONTRATO ELECTRÓNICO DESDE UNA PERSPECTIVA GENERAL

I. Introducción	81
II. La regulación del contrato electrónico	82
III. La autonomía de la voluntad en materia contractual	87
III.1. Concepto	87
III.2. La libertad de contratar en la Constitución Nacional	88
III.3. La autonomía de la voluntad en el Código Civil y Comercial	90
IV. La autorregulación	93
V. Implicancias jurídicas de la informatización de la voluntad	96
V.1. La individualización virtual de la parte	96
V.2. Los paradigmas de la automatización y la utilización de artefactos electrónicos	96
V.3. El uso de bots en la contratación electrónica	98
V.4. Inteligencia artificial y contratación electrónica	104
VI. Ventajas y desventajas de la contratación electrónica	106
VI.1. Ventajas	106
VI.2. Desventajas	107
VII. Tipos y clasificación de contratos electrónicos	108
VII.1. Según los sujetos y el objeto	108
VII.1.1. Contrato electrónico mercantil o <i>Business to Business</i> (B2B)	108
VII.1.2. Contrato electrónico de consumo o <i>Business to Consumer</i> (B2C)	109
VII.1.3. Contrato electrónico civil	109
VII.2. Según la forma de emisión de la voluntad	109
VII.2.1. Contratos electrónicos puros	109
VII.2.2. Contrato electrónico mixto	109
VII.3. Según la forma de aceptación	110
VII.3.1. Contratos <i>browsewrap</i>	110
VII.3.2. Contratos <i>clickwrap</i>	110
VII.3.3. Contratos <i>shrinkwrap</i>	111

VII.4. Según el modo de celebración	112
VII.4.1. Contratos electrónicos discrecionales	112
VII.4.2. Contratos electrónicos de adhesión	113
VII.4.3. Contratos electrónicos inteligentes	114
VII.5. Según el medio de celebración y ejecución	114
VII.5.1. Contratos electrónicos en línea (<i>online</i>)	114
VII.5.2. Contratos electrónicos fuera de línea (<i>offline</i>)	115
VII.6. Según el medio de pago	115
VII.6.1. Contrato electrónico con pago tradicional	115
VII.6.2. Contrato con pago electrónico	115
VII.7. Según la jurisdicción y la ley aplicable	115
VII.7.1. Contratos electrónicos nacionales	115
VII.7.2. Contratos electrónicos internacionales	116
VII.8. Principios en la contratación electrónica	117
VII.8.1. Principio de inmaterialidad	117
VII.8.2. Principio de equivalencia funcional	117
VII.8.3. Principio de neutralidad tecnológica	119
VII.8.4. Principio de no discriminación	121

CAPÍTULO V EL CONCEPTO DEL CONTRATO ELECTRÓNICO

I. Introducción	123
II. El contrato en el Código Civil y Comercial	125
II.1. Concepto	125
II.2. Elementos de la definición legal	126
II.2.1. Acto jurídico	126
II.2.2. Las partes	128
II.2.3. El consentimiento	129
II.2.4. El carácter patrimonial	130
III. Conceptualización del contrato electrónico	132
IV. Elementos de la definición de contratos electrónicos	136
IV.1. Acto jurídico electrónico	136
IV.2. Las partes digitalmente identificadas	138
IV.3. El consentimiento electrónico	140
IV.4. El carácter patrimonial	141
V. Diferencias y comparaciones con otras figuras	143
V.1. Contrato tradicional	143
V.2. Contrato informático	144
V.3. Contrato a distancia	146
V.4. Contrato entre ausentes y presentes	148
V.5. Comercio electrónico (<i>e-commerce</i>)	149
VI. Naturaleza jurídica	150

CAPÍTULO VI ELEMENTOS DE LOS CONTRATOS ELECTRÓNICOS

I. Introducción	153
II. Consentimiento	155
II.1. Algunas breves notas sobre el consentimiento del consumidor	157
II.1.1. Consumidor y <i>click wrap agreement</i>	159
II.2. Imputación de autoría e identidad digital	161
II.2.1. Concepto de identidad	162
II.2.2. Concepto de identidad digital	163
II.2.3. Caracteres de la identidad digital	165
II.2.4. La reputación digital	166
II.3. La importancia de identidad digital en materia de contratos electrónicos	168

II.4. Identificación de partes en materia contractual electrónica	170
II.5. Reglas operativas en caso de desconocimiento de identidad digital	172
III. Vicios del consentimiento	173
III.1. El error	174
III.2. El dolo	175
III.3. La violencia	176
III.4. Vicios del consentimiento en la contratación electrónica	177
IV. Objeto	178
V. Causa	181
QR con información complementaria	183

CAPÍTULO VII LA FORMA DEL CONTRATO ELECTRÓNICO

I. Introducción	185
II. La forma y el contrato	186
III. La forma y la prueba del contrato	189
IV. La forma y el documento	190
V. El principio de libertad de formas y el uso de la tecnología	193
VI. La escritura	196
VI.1. Noción preliminar	196
VI.2. La escritura en la ley 25.506	199
VI.3. La escritura en el Código Civil y Comercial	200
VII. La forma verbal y el documento electrónico	202
VIII. Encuadre legal de los emoticones y los <i>emojis</i>	205
VIII.1. Distinciones	205
QR con información complementaria	206
VIII.2. Significado jurídico	206
VIII.3. Encuadre legal	208
IX. La forma y la firma	210
IX.1. Noción preliminar	210
IX.2. Los contratos con firmas electrónicas	211
IX.3. El requisito de escritura pública y la firma digital	213
IX.3.1. Noción preliminar	213
IX.3.2. El protocolo digital	215
IX.3.3. ¿Es posible asimilar la firma digital a los instrumentos públicos?	222
IX.4. El requisito de firmas certificadas y la firma digital	225
X. La intervención de terceros de confianza	229
XI. Supuestos excluidos de la forma electrónica	230

CAPÍTULO VIII DATOS PERSONALES, TÉRMINOS Y CONDICIONES DE USO DE PLATAFORMAS CONTRACTUALES, Y POLÍTICAS DE PRIVACIDAD

I. Introducción	233
II. Nociones generales sobre datos personales	235
II.1. Concepto de dato personal	235
II.2. La autodeterminación informativa	236
II.3. Los datos sensibles	237
II.4. Archivo, registro, base o banco de datos	238
II.5. Calidad de datos	239
II.6. Tratamiento de datos	241
II.7. El deber de confidencialidad	242
II.8. Cesión y transferencia internacional de datos personales	244
III. El rol del consentimiento en el tratamiento de datos personales	245
III.1. Regla general	245
III.2. Insuficiencia del tipo de aceptación <i>browsewrap</i>	247

III.3. El derecho a la información y su vinculación con el consentimiento	248
III.4. Ilícitud	251
III.5. Innecesaridad del consentimiento	251
IV. El uso y recolección de datos personales en los contratos electrónicos de consumo en plataformas	252
IV.1. Los datos personales proporcionados por los consumidores	252
IV.2. Los datos personales recolectados de los consumidores	253
IV.3. Perfiles de consumidores	255
V. El registro y validación de usuarios en plataformas	257
VI. Términos y condiciones de uso de plataformas contractuales, y políticas de privacidad	260
VI.1. Términos y condiciones de uso de la plataforma	260
VI.2. Políticas de privacidad y cookies	262
VI.2.1. Noción preliminar	262
VI.2.2. Distintos mecanismos de resguardo de privacidad	264
VI.2.3. Principios básicos en desarrollo de aplicaciones	266
VI.2.4. Lineamientos para la confección de políticas de privacidad	269
VI.2.5. Las <i>cookies</i>	270
VI.2.6. Modificación de políticas de privacidad	272
VII. La seguridad de los datos personales	272
VII.1. Conceptualizaciones.	272
VII.2. El principio de seguridad de datos	273
QR con información complementaria	275
VII.3. Cláusulas eximentes o limitativas de responsabilidad	275
VII.4. Incidentes de seguridad	276

CAPÍTULO IX FORMACIÓN DEL CONSENTIMIENTO ELECTRÓNICO

I. Introducción	279
II. Nuevamente sobre el consentimiento electrónico	280
II.1. La oferta	283
II.1.1. Concepto	283
II.1.2. Requisitos de la oferta	284
II.1.3. Fuerza obligatoria de la oferta	284
II.1.4. Retracción de la oferta	286
II.1.5. Imposibilidad de revocar la oferta	288
II.1.6. Modificación de la oferta	289
II.1.7. Caducidad de la oferta	289
II.2. La aceptación	290
II.2.1. Requisitos de la aceptación	292
II.2.2. Modos de aceptación	293
II.2.3. Aceptación expresa	294
II.2.4. Aceptación tácita	294
II.2.4.1. La aceptación en los contratos <i>clickwrap</i>	294
II.2.4.2. La aceptación en los contratos <i>browsewrap</i>	295
II.2.5. El silencio	296
II.2.6. <i>Emojis</i> y aceptación de la oferta	296
II.2.7. Retracción de la aceptación	298
II.2.8. La contraoferta	299
III. Régimen de perfeccionamiento del contrato electrónico	301
III.1. Formación del contrato entre presentes	305
III.2. Formación del contrato entre ausentes	307
III.2.1. Sistemas rigentes para la contratación entre ausentes	309
III.3. Sobre el empleo del acuse de recibo	312

III.4. Los contratos de adhesión electrónicos	315
III.4.1. Diferencias entre oferta y publicidad.	316
III.5. Comparativa con el derecho internacional privado y la contratación electrónica internacional	318
III.6. Conclusiones sobre este acápite	321

CAPÍTULO X LA PRUEBA DEL CONTRATO ELECTRÓNICO

I. Introducción	323
II. La prueba electrónica	325
II.1. Conceptualizaciones	325
II.2. Complejidades	325
II.3. El principio de especificidad	327
III. La carga de la prueba del contrato	328
III.1. Conceptualizaciones	328
III.2. Desafíos actuales	331
III.3. Régimen legal del Código Procesal Civil y Comercial	332
IV. La influencia de la teoría de la carga probatoria dinámica	333
IV.1. Conceptualizaciones	333
IV.2. La falta de recepción adjetiva	337
IV.3. La contribución del Código Civil y Comercial	338
IV.4. Desigualdades y prueba electrónica	340
IV.5. Aplicación de la carga dinámica a la prueba electrónica	341
V. Medios de prueba	346
V.1. La regla del art. 1019 del Código Civil y Comercial	346
V.2. Prueba de los contratos formales	348
V.3. Prueba documental	349
V.3.1. Conceptualizaciones	349
V.3.2. Particularidades del ofrecimiento y agregación	351
V.3.3. La originalidad de la prueba	353
V.3.4. Instrumentos privados	355
V.3.5. Instrumentos particulares no firmados	357
V.3.6. Ejemplos prácticos	358
V.3.6.1. Impresiones simples	358
V.3.6.2. Fotografías	360
V.3.6.3. Capturas de pantalla (<i>screenshots</i>)	361
V.3.6.4. Actas notariales de constatación	362
V.3.7. El deber de exhibición	366
V.3.8. El deber de preservación	367
V.4. Prueba informativa	368
V.5. Prueba de testigos	370
V.5.1. Conceptualizaciones	370
V.5.2. Limitaciones en materia contractual	373
V.6. Prueba pericial informática	374
V.6.1. Conceptualizaciones.	374
V.6.2. Preservación de la evidencia informática	376
V.6.3. Recaudos de la pericia	377
V.6.4. La conducta de las partes	378
V.6.5. El rol de las presunciones	380
VI. Terceros de confianza y prueba electrónica	382
VI.1. Introducción al concepto	382
VI.2. Marco regulatorio	384
VI.2.1. Derecho comparado	384
VI.2.2. Normativa local	386
VI.3. Naturaleza jurídica	388

VI.4. El apartado técnico	389
VI.5. Validez probatoria de los documentos electrónicos certificados por terceros de confianza	391
VI.6. Acompañamiento de la prueba. Casos ejemplo	395
VI.7. Conclusiones sobre este acápite	399

CAPÍTULO XI

JURISDICCIÓN Y DERECHO APLICABLE A LA CONTRATACIÓN ELECTRÓNICA

I. El lugar de celebración	403
II. Contratos B2B nacionales e internacionales	405
II.1. El Código Civil y Comercial de la Nación. El principio de autonomía de la voluntad	407
II.2. Sobre la neutralización de normas coactivas y los límites a la autonomía de la voluntad	410
II.3. El orden público y los terceros estados	411
II.4. Jurisdicción. Principio general	412
II.4.1. Ausencia de manifestación	412
II.4.1.1. Juez del lugar del domicilio o residencia habitual del demandado. Nuevamente sobre el domicilio virtual	413
II.4.1.2. Juez del lugar de cumplimiento	414
II.4.1.3. Prórroga de jurisdicción en la contratación empresa a empresa (B2B)	415
II.5. El derecho aplicable. Principio general	416
II.5.1. Ausencia de manifestación	418
II.5.1.1. Ley del lugar de cumplimiento	419
II.5.1.2. Ley del domicilio actual del deudor de la prestación más característica del contrato	420
II.5.1.3. Ley del lugar de celebración	421
II.5.2. Conflicto de leyes	421
II.5.3. Contratos entre ausentes	421
II.5.4. Supuesto de excepción	422

CAPÍTULO XII

OTROS ASPECTOS PROCESALES DE LA CONTRATACIÓN ELECTRÓNICA

I. Introducción	425
II. El domicilio especial electrónico y las comunicaciones extrajudiciales	426
II.1. El domicilio especial en el Código Civil y Comercial	426
II.2. La autonomía de la voluntad y la constitución de domicilio especial electrónico	429
II.3. El proyecto de reforma	430
II.4. Validez de las notificaciones extrajudiciales cursadas	432
III. Las cláusulas contractuales y las potestades judiciales	434
III.1. Modificación de cláusulas	434
III.2. Cláusulas abusivas	435
III.2.1. Conceptualizaciones	435
III.2.2. Régimen legal en los contratos de adhesión	437
III.2.3. Régimen legal en materia de consumo	439
III.3. La cláusula o contrato arbitral	440
III.3.1. Precisiones conceptuales	440
III.3.2. Consagración legal	441
III.3.3. Forma	442
III.3.4. Supuestos excluidos	443
III.3.5. Solicitud de constitución del Tribunal	446
III.3.6. Excepciones	447
III.3.7. Revisión de laudos arbitrales	448

IV. Procesos de consumo	449
IV.1. Acciones	449
IV.2. Procedimiento aplicable	450
IV.3. Beneficio de gratuidad	451
IV.4. Prueba	452
IV.5. El principio in dubio pro consumidor	454
IV.6. Daño punitivo	455
V. Juicio ejecutivo y contratos electrónicos	458
V.1. Noción preliminar	458
V.2. Título ejecutivo y documento electrónico	461
V.3. Los títulos electrónicos y el desfasaje procedimental del juicio ejecutivo	465
V.4. El problema de la clonación de los títulos ejecutivos electrónicos y la necesidad de su debido registro	467
V.5. Reflexión final: "Necesidad de adecuaciones normativas"	470
V.6. Jurisprudencia en materia de mutuos con firma electrónica	471
V.6.1. "Wenance SA c. Melgarejo, Sandra I. s/ejecutivo"	471
QR con información complementaria	473
V.6.2. "Wenance SA c. Gamboa, Sonia A. s/ejecutivo"	473
QR con información complementaria	476

CAPÍTULO XIII RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL

I. Introducción	477
II. Las tratativas precontractuales	478
III. Premisas general	480
IV. Libertad de negociación y deberes	481
IV.1. La buena fe	483
IV.2. Deber de información	484
IV.3. Deber de colaboración	484
IV.4. Deber de confidencialidad	485
V. Instrumentos utilizados en la etapa precontractual	485
V.1. Cartas de intención	485
V.2. Acuerdos de confidencialidad	486
V.3. La minuta	487
VI. Contrato preliminar	487
VII. Promesa de celebrar un contrato	488
VIII. Jurisprudencia relativa	489

CAPÍTULO XIV CUMPLIMIENTO DEL CONTRATO ELECTRÓNICO

I. Introducción	491
II. Particularidades del cumplimiento de un contrato electrónico	492
II.1. Cumplimiento	492
II.2. El pago	494
II.2.1. Concepto de pago	494
II.2.2. Concepto de dinero	494
II.2.3. Las obligaciones dinerarias	495
II.2.4. Pago tradicional y pago electrónico	496
II.3. Bienes inmateriales	496
II.4. Servicios digitales	497
II.5. Contratos en línea (<i>online</i>) y fuera de línea (<i>offline</i>)	499
II.6. Intermediación	500
II.7. La automatización de los procesos de cumplimiento	501
III. Cumplimiento del contrato electrónico en línea (<i>online</i>)	501
IV. Cumplimiento del contrato electrónico fuera de línea (<i>offline</i>)	502

V. Los problemas de tipicidad frente al incumplimiento del contrato electrónico en línea (<i>online</i>)	502
--	-----

CAPÍTULO XV
EXTINCIÓN DE LOS CONTRATOS ELECTRÓNICOS

I. Introducción	505
I.1. Cumplimiento	506
I.2. Imposibilidad de cumplir	506
II. Rescisión bilateral	508
II.1. Efectos	509
III. Rescisión unilateral'	510
IV. Revocación	511
V Resolución	512
V.1. El incumplimiento	513
VI. Reglas generales y aplicables	515