

Derecho y nuevas tecnologías

Gonzalo Ana Dobratinich (dir.)



THOMSON REUTERS
LA LEY

ÍNDICE GENERAL

DERECHO Y TECNOLOGÍA. DIÁLOGOS IN-CALCULABLES

Por Gonzalo Ana Dobratinich

I. Aproximaciones iniciales	1
II. Intercambios disciplinares	2
III. Hacia una teoría de la información	2
IV. Espacios del derecho.....	3
V. Formas de vinculación. Límites, libertades y distancias	5
VI. Perspectivas, propuestas y proyecciones	7
VII. Conclusiones.....	8
VIII. Bibliografía	9

¿QUIÉN TEME A LOS JUECES ROBOT?

Por Antonio A. Martino

Resumen	16
Abstract.....	16
I. Introducción.....	17
II. Siguiendo la lógica deóntica encontramos la inteligencia artificial.....	21
III. Cuarenta años después	22
IV. El robot juez	28
V. Miedos.....	30
VI. Lo que los que tienen miedo ignoran.....	33
VII. Ética.....	35
VIII. Bibliografía	37

SISTEMAS INTELIGENTES EN LA JUSTICIA. RETOS, OPORTUNIDADES Y DESAFÍO

Por Horacio Roberto Granero

Resumen	43
Abstract.....	43
I. Introducción.....	44

	Pág.
II. Predicción de resultados de los procesos judiciales sin la necesidad de ir a la corte.....	45
III. ¿Los “jueces robots” ya están con nosotros?	49
IV. ¿En qué consiste el verdadero peligro de las sentencias automatizadas?	51
V. La reacción humana	54
V.1. Cajas de cristal vs. cajas negras	54
V.2. La sentencia del Tribunal de la Haya sobre protección de datos personales	58
V.3. Algoritmos y la “reserva de humanidad”	60
VI. La quimera de la automatización deontológica	63
VII. Decisiones automatizadas y el principio de precaución	65
VIII. Bibliografía	67

CON CULPA O SIN ELLA: RESPONSABILIDAD PARA SISTEMAS INTELIGENTES

Por Jorge A. Cerdio Herrán

Resumen	69
Abstract.....	69
I. Introducción.....	70
II. Atribuir responsabilidad retrospectivamente	71
II.1. Tipos de afectaciones de daño individual.....	72
II.1.a. Caso uno. El periodista censurado	73
II.1.b. Caso dos. El peatón atropellado	74
II.1.c. Caso tres. Los corredores de bolsa	74
II.1.d. Caso cuatro. El puerto detenido.....	75
II.2. Tipos de sistemas de atribución de la responsabilidad jurídica .	75
II.3. Tipos de dificultades para atribuir el deber de indemnizar frente a los sistemas de IA	78
II.3.a. El componente epistémico	79
II.3.b. El componente de control.....	80
II.3.c. Causalidad y atribución normativa	82
III. Atribuir responsabilidad prospectivamente	86
III.1. Tipos de afectaciones y daños colectivos.....	88
III.1.a. El caso de la alerta AMBER.....	89
III.1.b. El caso de la democracia dividida	89
III.1.c. El caso del trabajo programado	90
III.1.d. El caso de los robots educadores	91
III.2. Tipos de medidas prospectivas	93
III.2.a. Mecanismos antes y después de la operación.....	93
III.2.b. Mecanismos cambiantes	94
III.2.c. Mecanismos accesibles	95

	Pág.
III.2.d. Mecanismos con autonomía.....	95
III.2.e. Mecanismos basados en pruebas.....	95
III.2.f. El rol de garante.....	96
III.2.g. El rol de diseñador-desarrollador.....	97
III.2.h. El rol de operador-usuario.....	97
III.3. Tipos de dificultades para la responsabilidad por roles frente a los sistemas de IA.....	98
IV. Conclusión.....	100
V. Bibliografía.....	100

CYBERSOLIPSISMO: ¿QUIÉN HACE EL CONTROL DE LAS MÁQUINAS?

Por Jefferson de Carvalho Gomes

Resumen.....	103
Abstract.....	103
I. Introducción.....	104
II. Apuntes para una interpretación judicial: la importancia de la crítica hermenéutica del derecho como método interpretativo.....	105
III. La construcción de los hechos a través de la interpretación: el problema de la verdad.....	107
IV. El del derecho por las máquinas: un problema interpretativo y de legitimación.....	110
V. Conclusión: Intentado una respuesta a una pregunta aún en construcción.....	114
VI. Bibliografía.....	116

INTELIGENCIA NATURAL EN LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL

Por Ricardo A. Guibourg

Resumen.....	117
Abstract.....	117
Bibliografía.....	122

INTELIGENCIA ARTIFICIAL Y EL CONCEPTO JURÍDICO DE PERSONA

Por Helga M. Lell

Resumen.....	123
Abstract.....	123
I. Introducción.....	124
II. "Persona" como común denominador.....	125

	Pág.
III. La posible categoría de “persona electrónica”	126
IV. El común denominador “persona” en torno al componente prescriptivo	127
V. El común denominador “persona” en torno al componente descriptivo	131
VI. El impacto en el concepto jurídico de persona.....	134
VII. Reacción social: ¿de qué serviría una persona electrónica?.....	136
VIII. Consideraciones finales.....	138
IX. Referencias bibliográficas	139

LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL Y EL DERECHO: DOS PERSPECTIVAS

Por Juliano Maranhão, Juliana Abrusio, Marco Almada y Nuria López

Resumen	143
Abstract.....	144
I. Introducción.....	144
II. La regulación de los sistemas inteligentes	145
II.1. La opacidad de los sistemas informáticos.....	147
II.2. Principios éticos e iniciativas regulatorias.....	148
III. La aplicación de la inteligencia artificial en el derecho.....	151
III.1. Sistemas basados en el conocimiento jurídico	154
III.2. Aplicaciones jurídicas del aprendizaje automático	156
III.3. Perspectivas de la inteligencia artificial aplicada en el derecho	158
III.3.a. Abordajes híbridos y el problema de la explicabilidad de las decisiones	158
IV. Conclusiones.....	161
V. Referencias bibliográficas.....	162

EL ACERCAMIENTO DEL SECTOR PÚBLICO A LA IA: LA DIVERGENCIA ENTRE LA EXPECTATIVA Y LA REALIDAD

Por Olga L. Camacho Gutiérrez y Víctor Praxedes Saavedra Rionda

Resumen	167
Abstract.....	168
I. Introducción.....	168
II. Inteligencia artificial en el sector público: entre la expectativa y la realidad	170
II.1. ¿Qué relevancia tiene en materia de política pública la distan- cia entre las expectativas y la realidad de los Estados que se aven- turán al uso de IA en el sector público?	172
II.2. ¿Qué retos afronta el sector público en su acercamiento a la integración de sistemas de IA en sus políticas?	175

	Pág.
II.2.a. Precondiciones para el uso de IA por parte del Estado en el sector público.....	177
III. ¿Qué puede decirse sobre las expectativas y la realidad en el uso de IA por el Estado en el sector público colombiano?	182
III.1. La Corte Constitucional como ejemplo positivo.....	184
IV. Conclusiones.....	185
V. Bibliografía	187

**REFLEXIONES FILOSÓFICAS SOBRE LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL, MORALIDAD
Y CONSECUENCIAS JURÍDICAS DE LA IA**

Por José Emanuel Campos Madrigal

Resumen	193
Abstract.....	193
I. Introducción.....	194
II. Primer acercamiento al concepto de inteligencia	194
III. ¿Qué es la inteligencia artificial?	196
III.1. Conciencia artificial: ¿podemos hablar realmente de seres inteligentes?.....	197
III.2. La inteligencia artificial ¿es inteligencia de verdad? ¿Puede aprender a pensar una máquina?.....	198
IV. Conciencia e inteligencia “encarnada”	200
V. El problema moral en la IA	201
V.1. Las máquinas, la libertad y el derecho.....	203
V.2. El problema de la personalidad.....	206
VI. Conclusiones: derechos humanos, derechos de robots.....	207
VII. Bibliografía.....	207

LA TECNOLOGÍA QUE RECONOCE ROSTROS, PERO... ¿DESCONOCE DERECHOS?

Por Felicitas Escobar

Resumen	209
Abstract.....	210
I. Introducción.....	210
II. ¿Qué son las tecnologías de reconocimiento facial?	211
III. Nuestros rostros como recurso: los datos biométricos.....	212
IV. Las tecnologías de reconocimiento facial en el mundo	214
V. El caso argentino: el Gobierno de la Ciudad de Buenos Aires	215
VI. El virus que puso en jaque al mundo: el COVID-19	217
VII. ¿Seguridad vs. derechos fundamentales?.....	218

VIII. Reflexiones finales	Pág. 219
IX. Bibliografía	220

**EL PROBLEMA DE LA CONSCIENCIA EN LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL.
UNA APROXIMACIÓN DESDE EL DERECHO**

Por Nahuel Andreu

Resumen	225
Abstract.....	226
I. Breves aclaraciones sobre la terminología escogida para el trabajo	227
II. Algunos conceptos relacionados con la inteligencia artificial.....	228
II.1. <i>Big data</i>	228
II.2. <i>Machine learning</i>	229
II.3. <i>Deep learning</i>	229
III. Introducción a la obra de Penrose	229
IV. Las cuatro tesis sobre la computación y el pensamiento consciente ..	230
V. Tesis de Penrose sobre las corrientes y el derecho	233
VI. Elon Musk y la expansión de la consciencia humana.....	233
VII. Regulaciones jurídicas para las distintas teorías.....	235
VII.1. Corriente A.....	235
VII.2. Corriente B.....	236
VII.3. Corriente C	237
VII.4. Corriente D	237
VIII. Tesis sobre la expansión de la consciencia humana	237
IX. Conclusión.....	238
X. Bibliografía.....	239

ALGORITMOS QUE AYUDAN Y ALGORITMOS QUE DOMINAN

Por Silvia Adriana Ramos

Resumen	241
Abstract.....	241
Bibliografía	246

**EL TERRORISMO COMO VÓRTICE. DILEMAS SOBRE DERECHOS,
SOBERANÍA Y *BIG DATA***

Por Juan Acerbi

Resumen	247
Abstract.....	248

	Pág.
I. Introducción.....	248
I.1. Prevención.....	249
I.1.a. Aproximaciones a un perfil imposible	249
I.1.b. Terrorismo doméstico	253
II. Objetividad y tecnología.....	257
II.1. La objetividad y la eficiencia	257
III. <i>Radical technologies</i>	260
IV. A modo de conclusión.....	266
V. Bibliografía.....	266

**RACISMO ALGORÍTMICO: UN ANÁLISIS DE LA REPRESENTACIÓN DE LA
BLANQUITUD COMO LUGAR DE CENTRALIDAD EN LOS BANCOS DE IMÁGENES
DIGITALES**

Por Fernanda Martins y Ana Clara Santos Elesbão

Resumen	273
Abstract.....	274
I. Introducción.....	275
II. Gubernamentalidad algorítmica: un punto de partida para pensar sobre la captura de la multiplicidad de regímenes de existencia	276
II.1 Racismo algorítmico: la blanquitud como cierre de lo real sobre sí mismo.....	278
II.1.a. Algoritmos de relevancia pública: concepto y notas	280
III. Metodología y definición de la muestra	282
IV. Hipótesis y resultados.....	284
IV.1. Hipótesis de investigación original	284
IV.1.a. Resultados y confirmación de la hipótesis de investiga- ción original	285
IV.2. Hipótesis comparativa	286
IV.2.a. Resultados obtenidos en la replicación de la investigación.	289
IV.2.b. Análisis de los resultados obtenidos	289
V. Consideraciones finales	295
VI. Bibliografía	296

**POSTHUMANISM VS. TRANSHUMANISM IN HEI. A PRELIMINARY
CLARIFICATION OF CONCEPTS**

Por Bárbara Henry

Abstract.....	299
I. Introduction. For a change of perspective	299

	Pág.
II. The core issue at stake. Posthumanism versus Transhumanism. Culture, Theology, Philosophy as Reservoirs of examples.....	302
III. Cyberware and its facets: distinctions of a single genus? Issue-based examples	305
IV. Influences and effects of HEI on the global imaginary - and ethics. Under the ambiguous sign of sexed, transgender and artificial humanoids.....	306
V. Provisional conclusions	309
VI. References.....	310

MECANOLOGÍA DE LA NORMA SEGÚN SIMONDON: HACIA UNA ESTÉTICA DEL DERECHO EN CLAVE JURISPRUDENCIAL

Por Gonzalo S. Aguirre

Resumen	313
Abstract.....	314
I. Caución general: la tecnología no existe.....	314
II. Caución específica: la ley es un objeto técnico o algoritmo hubo siempre	315
III. El ciclo de la imagen según Simondon	316
IV. La norma jurídica entre operatividad y afecto-emotividad	318
V. Derecho como objeto tecno-estético de una mecanología jurídica.....	319
VI. Jurisprudencia intempestiva	320
VII. Bibliografía.....	321

EL DILEMA ÉTICO-JURÍDICO ENTRE LO TECNOLÓGICO Y EL MEDIOAMBIENTE: EL 5G COMO UN NUEVO CAMPO ELECTROMAGNÉTICO

Por Adriana Tessone

Resumen	323
Abstract.....	323
I. ¿Cuándo se presenta un dilema ético-jurídico?.....	324
II. El 5G.....	327
III. Pero, ¿es peligroso el 5G?	330
IV. El problema del medio ambiente.....	332
V. Para bien o para mal, el avance tecnológico continúa a pasos agigantados.....	335
VI. Las nuevas tecnologías como sistemas de mayor y mejor vigilancia y control.....	336
VII. Algunas reflexiones	338
VIII. Bibliografía	340

**¿TRANSHUMANISMO O ÉTICA HUMANISTA? REFLEXIONES
DESDE LA FILOSOFÍA DEL BIODERECHO**

Por Gabriel R. Juan

	Pág.
Resumen	341
Abstract.....	341
I. Introducción.....	342
II. Inteligencia artificial: ¿tecnología de la <i>aletheia</i> ?.....	344
II.1. Diferentes sentidos	344
II.2. Fortalezas y debilidades	347
II.3. El nuevo orden de las cosas y su poder de decir verdad	348
III. Transhumanismo	349
III.1. Algo no tan nuevo.....	350
III.2. No tan radicales.....	351
III.3. Los postulados del transhumanismo y su justificación ética .	352
IV. Bioética y derecho. La filosofía del bioderecho.....	355
IV.2. Una ética humanista	357
IV.2.a. La autocomprensión y la identidad.....	357
IV.2.b. Lo jurídico como expresión del diálogo racional.....	360
IV.2.c. Lo jurídico como un modo de prevención de la eugene- sía liberal	360
IV.2.d. La responsabilidad y la “otra voz”	363
V. A modo de conclusión	364
VI. Bibliografía	365

EL DERECHO Y LA TECNOLOGÍA: UNA LECTURA FREUDIANA

Por Fernando Beresñak y Paula Sofía Gulman

Resumen	371
Por Fernando Beresñak y Paula Sofía Gulman.....	372
Abstract.....	372
I. Introducción a la problemática	372
II. La teoría psíquica y el orden jurídico-político	375
III. Consideraciones freudianas sobre la psiquis y la ley.....	376
IV. Tres dimensiones de la agresión en Freud.....	378
V. Las fuentes del malestar en la cultura y la tecnociencia	379
VI. La tecnociencia, entre la muerte y la sexualidad.....	380
VII. La angustia y la tecnociencia	382
VIII. El enigma, la tecnociencia y el orden jurídico-político.....	383
IX. La agresión, la cultura y la tecnociencia	385

X. La obra de Freud, entre la psiquis, el derecho, la política y la tecnología	Pág. 386
XI. Bibliografía	387

**SINGULARIDADES Y DESAFÍOS PARA INTEGRAR LAS NUEVAS TECNOLOGÍAS
Y EL DERECHO. CONSIGNAS PROPOSITIVAS**

Por Hugo Álvarez Sáez

Resumen	389
Abstract.....	390
I. Introducción.....	392
II. La sociedad multidimensional	392
II.1. La certeza de la incertidumbre.....	392
III. Causa y efecto.....	393
IV. El factor tiempo en el Derecho 4.0	393
V. Ecosistema digital.....	394
VI. Indagación y primera consigna	394
VII. Inteligencia artificial	405
VIII. Objetivos y quinta consigna.....	408
IX. Forencia y ciencias aplicativas	409
X. Nuevo espacio epistémico y séptima consigna.....	410
XI. Las organizaciones sociales.....	410
XII. COVID-19	411
XIII. Transdisciplinariedad	413
XIV. Conclusiones y reformulación de consignas parciales.....	415
XV. Conclusión y consigna general.....	415
XVI. Bibliografía.....	416

LAS TIC EN LA SOCIEDAD ACTUAL: VENTAJAS Y DESVENTAJAS

Por Mariela Esther Blanco

Resumen	419
Abstract.....	419
I. Introducción.....	420
II. Revolución tecnológica.....	420
III. Sociedad de la información, sociedad del conocimiento y sociedad del aprendizaje	422
IV. El acceso, uso y apropiación de las TIC.....	423
V. Datos sobre el acceso y el uso de las TIC en los hogares de Argentina .	425
VI. Experiencias e interpretaciones	427
VII. Brecha digital.....	429

	Pág.
VIII. Efectos benéficos y no benéficos de la tecnología	430
IX. La construcción social a partir de la inserción de las nuevas tecnologías.....	431
X. Conclusión	432
XI. Bibliografía	433

**LOS SERVICIOS DE TECNOLOGÍAS DE LA INFORMACIÓN Y DE LAS COMUNICACIONES
(TIC) EN LA SOCIEDAD GLOBALIZADA ¿SON SERVICIOS PÚBLICOS?**

Por Federico Gómez Beret y Paolo Rafael Macrina

Resumen	435
Abstract.....	435
I. Introducción.....	435
II. Cuestiones doctrinas y normativas.....	436
III. Consideraciones en el plano internacional	439
IV. Perspectivas en torno a los servicios TIC	439
V. Conclusiones	440

**TECNOLOGÍAS, DERECHO Y VIOLENCIA DIGITAL. VIOLENCIA DIGITAL CONTRA
LAS MUJERES Y LAS NIÑAS, SU REGULACIÓN EN MÉXICO Y EN ARGENTINA**

Por María Rosa Ávila y Margarita Lezama García

Resumen	443
Abstract.....	443
Por María Rosa Ávila y Margarita Lezama García.....	444
I. Introducción.....	444
II. Violencia contra las mujeres en razón de género en entornos virtuales	446
III. El derecho de las mujeres a una vida libre de violencia: marco normativo nacional e internacional.....	447
III.1. Regulación de la violencia digital contra la mujer en México: referencias a la Ley Olimpia	452
III.2. Regulación penal de la violencia contra las mujeres y las niñas en entornos virtuales —Argentina—	453
IV. Conclusiones.....	457
V. Bibliografía general y normativa.....	459

	Pág.
PANDEMIA EN TIEMPOS DE SOLUCIONISMO TECNOLÓGICO	
<i>Por Ana Clara Santos Elesbão, Augusto Jobim do Amaral y Eduardo Baldissera Carvalho Salles</i>	
Resumen	461
Abstract.....	462
Introducción.....	462
I. Pandemia: la escena privilegiada de las sociedades de control	465
II. El solucionismo tecnológico	469
III. Nuevas tecnologías: políticas digitales.....	472
IV. Consideraciones finales.....	474
V. Bibliografía	476
 COVID-19, APLICACIONES Y EVALUACIÓN DE IMPACTO EN LA PRIVACIDAD: UNA PERSPECTIVA ARGENTINA	
<i>Por Manuela Adrogué y Juan Jorge</i>	
I. Introducción.....	479
Por Manuela Adrogué y Juan Jorge	480
II. Los dilemas del COVID-19: respuestas estatales, entre tensiones y equilibrios	481
III. Las aplicaciones de seguimiento y rastreo bajo el ojo de la pande- mia	484
III.1. Matices tecnológicos: bluetooth, geolocalización y más	484
III.2. Los Estados y el uso de las aplicaciones de seguimiento y ras- treo.....	486
IV. Protección de datos personales en el contexto del COVID-19 en Argentina	489
V. Argentina y la evaluación de impacto en la protección de datos.....	493
VI. Evaluación de impacto en la protección de datos de la app Cuidar	495
VI.1. Mapeo de tratamiento de datos personales en la app Cuidar .	497
VI.1.a. Recolección	498
VI.1.b. Categorización	498
VI.1.b. Tratamiento.....	498
VI.1.c. Comunicación o cesión y transferencias internaciona- les	499
VI.1.d. Eliminación.....	499
VI.2. Identificación, análisis, probabilidad e impacto de las ame- nazas.....	500
VI.2.a. Recolección de consentimiento informado	501

	Pág.
VI.2.a.i. La finalidad para la que serán tratados y quiénes pueden ser sus destinatarios o clase de destinatarios	502
VI.2.a.ii. La existencia del archivo, registro, banco de datos, electrónico o de cualquier otro tipo, de que se trate, y la identidad y el domicilio de su responsable.....	502
VI.2.a.iii. El carácter obligatorio o facultativo de las respuestas al cuestionario que se le proponga, en especial en cuanto a los datos referidos en el artículo siguiente	502
VI.2.a.iv. Las consecuencias de proporcionar los datos, de la negativa a hacerlo o de la inexactitud de estos.....	502
VI.2.a.v. La posibilidad del interesado de ejercer los derechos de acceso, rectificación y supresión de los datos	503
VI.2.b. Tratamiento de datos sensibles a gran escala	504
VI.2.c. Transferencia internacional.....	508
VII. Conclusiones.....	508

VIDEOJUEGOS Y DERECHOS. UNA INTRODUCCIÓN A SU CRECIENTE RELEVANCIA

*Por Gabriel Santiago Fasciolo, Joaquín López Viñals
y Bruno Alfredo Gardeñes*

Resumen	511
Abstract	512
I. Introducción.....	513
II. Videojuegos: evolución histórica hasta llegar a la masividad	513
III. La naturaleza jurídica del videojuego: de servicio a cosa, de cosa a servicio	515
IV. Sujetos jurídicos relevantes en los videojuegos: jugadores, desarrolladores y distribuidores	515
IV.1. Cambio de era y surgimiento de las plataformas de distribución digital de videojuegos.....	517
IV.2. Juegos en línea: el usuario y la comunidad.....	518
IV.3. Los videojuegos como mercado	518
V. Proyecciones jurídicas: regulación de los videojuegos en la legislación argentina	
V.1. La relación jurídica: derechos del consumidor y relaciones contractuales	519
V.2. Derecho Societario y Personería Jurídica de las empresas: arraigo y actuación de sociedades extranjeras en el país	521
V.3. Derecho internacional privado: usuario de videojuegos y jurisdicción aplicable	523
VI. Conclusiones y posibles acercamientos legislativos.....	526
VII. Bibliografía.....	529

**OBSERVATORIO: UNA TECNOLOGÍA PARA REDUCIR LA BRECHA ENTRE
LA RETÓRICA DE LA PROTECCIÓN Y LA GARANTÍA EFECTIVA DE DERECHOS**

Por Mercedes Romera y María Rosa Ávila

Resumen	533
Abstract.....	534
I. Los derechos humanos de niños, niñas y adolescentes como horizonte y como punto de partida.....	535
II. El acceso a la información para el ejercicio de otros derechos	537
III. ¿Qué se cuenta sobre la infancia? Sistemas de información con enfo- que de derechos.....	539
IV. Poniendo el foco en la violencia contra niños, niñas y adolescentes ..	541
V. ¿Por qué un observatorio de violencias contra NNA con enfoque de derechos y perspectiva de género, interseccionalidad e inter- culturalidad?.....	542
VI. Abriendo caminos y tejiendo redes desde la sociedad civil	545
VII. El observatorio sobre violencias contra NNA del CASACIDN	547
VIII. COVID-19, aislamiento y contexto de excepcionalidad: la tecnolo- gía como aliada.....	550
IX. A modo de cierre	551
X. Bibliografía.....	552