

TERESA ARMENTA DEU

DERIVAS DE LA JUSTICIA
Tutela de los derechos y solución
de controversias en tiempos
de cambios

Marcial Pons

BUENOS AIRES | MADRID | BARCELONA | SÃO PAULO

2021

ÍNDICE

	Pág.
PRESENTACIÓN	15

CAPÍTULO I

ACELERACIÓN DE LA JUSTICIA Y EFICACIA. LOS PARÁMETROS ECONÓMICOS. DECISIÓN INDIVIDUAL Y CONTRACTUALIZACIÓN

1. LA GESTIÓN DE LA JUSTICIA, UN ASPECTO PRIORIZADO.....	26
2. LOS PARÁMETROS ECONÓMICOS Y ALGUNOS DE SUS EFECTOS	34
3. REMISIÓN DE COMPETENCIAS A ÓRGANOS NO JURISDICCIONALES Y DESJUDICIALIZACIÓN DE «LO PROCESAL».....	35
4. AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD, CONTRACTUALIZACIÓN Y PRIVATIZACIÓN/ADMINISTRATIVIZACIÓN DE LA JUSTICIA...	39
4.1. En el proceso civil.....	41
4.2. En el proceso penal.....	45
5. LA RENUNCIA AL PROCESO COMO MANIFESTACIÓN DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD.....	48
6. OTROS MECANISMOS QUE LIMITAN LA INTERVENCIÓN JURISDICCIONAL DESDE DIVERSAS PERSPECTIVAS O QUE LA INCENTIVAN COMO GESTIÓN. LA JUSTICIA COMO BIEN ESCASO Y LOS COSTES COMO CRITERIO	51
7. EL CONTRATO, LA LEY Y LA JURISPRUDENCIA	59
BIBLIOGRAFÍA	64

CAPÍTULO II

**REMISIÓN DE COMPETENCIAS ESTATALES
A LO NO JURISDICCIONAL, ADMINISTRATIVIZACIÓN
Y DESJUDICIALIZACIÓN DE LO PROCESAL.
AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD Y CONTRACTUALIZACIÓN.
COLABORACIONES PARA EVITAR O DETERMINAR LA PENA**

1.	LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA Y EL ESTADO DESBORDADO	69
2.	INCREMENTAR EL NÚMERO DE JUECES O MODIFICAR SU SISTEMA DE ACCESO.....	71
3.	DERIVACIÓN A TERCEROS	77
3.1.	Remisión de competencias al letrado de la Administración de Justicia y Ley de Oficina Judicial	79
3.2.	Administrativización, notarios, registradores y otros actores	82
3.3.	Externalización en empresas tecnológicas.....	86
4.	DERIVAR FUERA DEL PROCESO. ACUERDOS PREVIOS Y COLABORACIÓN PRIVADA	89
5.	DERIVAR FUERA DEL PROCESO MEDIANTE ADR	94
5.1.	Negociación: breve referencia	99
5.2.	La conciliación: breve referencia.....	101
5.3.	La mediación	103
	A) Mediación en general y mediación civil.....	104
	B) Algún ejemplo actual	111
	C) Mediación penal.....	112
	a) La escasa normativa actual.....	114
	b) La mediación en el proceso de menores	119
	c) La mediación en las últimas reformas del Código Penal	120
	d) La mediación en el Anteproyecto de 2011, en el Borrador de CPP de 2013 y en el Anteproyecto de LECrim de noviembre de 2020	121
	e) Alguna consideración general en torno a la mediación penal	123
	f) Algún ejemplo actual	125
5.4.	Otros ADR en Estados Unidos (mención). Derecho colaborativo...	126
5.5.	ADR en la Unión Europea	129
5.6.	ADR a instancias del juez	134
6.	ACUERDOS Y «PLEA BARGAINING».....	135
6.1.	«Plea bargaining», administrativización y privatización (una lectura norteamericana)	146

	Pág.
6.2. «Plea bargaining» desde el punto de vista del acusado. Doctrina del TEDH. Condena del inocente	151
6.3. La conformidad: regulación actual y algunas propuestas.....	157
7. COLABORACIONES PARA EVITAR EL PROCESO, DETERMINAR LA CONDENA O ARCHIVARLO	178
7.1. Traslado de la carga de la investigación, eficacia y colaboración.	179
7.2. Cambio en el esquema judicial y social.....	181
7.3. La Directiva del Parlamento Europeo y del Consejo, de 7 de octubre, relativa a la protección de las personas que informen sobre infracciones del Derecho de la UE.....	184
7.4. Delación premiada: negociación y condena pactada.....	185
7.5. Delación y recompensas económicas	186
7.6. Colaboración y justicia premiada penal: de las excusas absolutorias a las atenuantes	188
A) Colaboración y premio a través de excusas absolutorias....	188
B) Atenuantes por colaboración con la justicia en el ámbito penal.....	189
a) Tipos atenuados específicos para el arrepentido	190
b) La atenuante genérica de confesión	191
c) La atenuante analógica de colaboración con la justicia.....	191
d) La colaboración con la justicia como atenuante expresa de la persona jurídica.....	192
7.7. El colaborador en el ámbito procesal: la colaboración eficaz.....	193
A) El colaborador eficaz con la investigación y su eficacia procesal.....	194
B) El colaborador eficaz, su estrategia de defensa y las repercusiones en el derecho de defensa de otros encausados delatados.....	195
C) Testimonio del colaborador y valor probatorio.....	197
7.8. La colaboración del arrepentido como supuesto de oportunidad y archivo del proceso en el Anteproyecto de Ley de Enjuiciamiento Criminal 2020 (breve referencia).....	199
BIBLIOGRAFÍA	199

CAPÍTULO III

TECNOLOGÍA DISRUPTIVA Y PROCESO

PLANTEAMIENTO.....	217
1. SOBRE LA TERMINOLOGÍA. LA TECNOLOGÍA COMO MACROCONCEPTO CENTRAL.....	219

	Pág.
2. DIGITALIZACIÓN: DE LA NUMERACIÓN Y LA PROGRAMACIÓN A LA CORRELACIÓN DE DATOS. LA IRRUPCIÓN DEL 5G Y LA EXPECTATIVA DE LA COMPUTACIÓN CUÁNTICA.....	224
3. TECNOLOGÍA DISRUPTIVA, «BIG DATA» E INTELIGENCIA ARTIFICIAL: LOS «TALONES DE AQUILES» DEL BD Y LA PROTECCIÓN DE DATOS. EL ESTADO Y LAS «BIG TECH».....	228
4. MEDIDAS TECNOLÓGICAS Y ALGUNAS APLICACIONES JURÍDICAS: DE LA JUSTICIA DIGITAL A LA IA	239
4.1. Medidas tecnológicas para hacer frente a la covid-19 en el ámbito de la Administración de justicia	239
4.2. Expediente judicial electrónico.....	242
4.3. LexNET	247
4.4. Juicios telemáticos y ciberjusticia: previsiones legales e interpretación de los tribunales	251
5. ODR	257
6. JUSTICIA PREDICTIVA Y PREDICTIBILIDAD. ALGUNOS PROBLEMAS	262
6.1. Instrumentos de prevención y predicción: policía preventiva y predictiva. VALCRI, COMPAS, SyRI, PNR y VioGén.....	267
6.2. Tratamientos automatizados de prevención: perfiles, reconocimiento facial y detector de mentiras	272
6.3. Fuentes de investigación y prueba: «investigar para prevenir» ...	276
6.4. Una aproximación a la distinción entre «vigilancia legítima» y «vigilancia ilícita»	278
6.5. El problema de la conservación de datos.....	280
7. INVESTIGAR PARA PODER ACUSAR Y MEDIDAS TECNOLÓGICAS: GARANTÍAS PARA SU ADOPCIÓN	282
7.1. Garantías legales y jurisprudenciales.....	283
7.2. Requisitos necesarios para surtir efectos probatorios.....	290
8. EXPERIMENTOS Y FICCIONES: HART, I2 EIA, DEEPFAKE, ROBOTS POLICÍA Y JUECES ROBOTS	291
9. PROBLEMAS EMERGENTES: SESGO Y PATRONES; CONTROL; LENGUAJE; SERVIDUMBRE; GESTIÓN Y COLABORACIÓN PÚBLICO-PRIVADA; INFALIBILIDAD; SUBJETIVIDAD Y OPA-CIDAD	299
9.1. El problema del sesgo y la creación de patrones discriminatorios	301
9.2. La falta de control democrático sobre el desarrollo e implantación de la tecnología, claramente liderada hasta la fecha en el ámbito privado.	301
9.3. El obstáculo del lenguaje jurídico.....	302
9.4. El impacto en los modelos organizativos de gestión pública y la colaboración público-privada.....	303

	<u>Pág.</u>
9.5. Crisis del jurista técnico, sumisión pericial, ecosistemas digitales (Entidades certificadoras).....	304
9.6. Una justicia sin personas	307
9.7. Una justicia infalible	308
9.8. Los problemas inherentes a la subjetividad y al sentido común.	309
9.9. La opacidad y el efecto caja-negra y la necesidad de regular la IA: las lecciones de SyRI y el programa BOSCO	310
9.10. El impacto de las plataformas de alojamiento de contenidos ...	313
10. LA MARGINACIÓN DE LA NORMA JURÍDICA Y ALGUNOS PROBLEMAS JURÍDICOS EN LAS SOLUCIONES BASADAS EN EL BD. GRUPOS DE EXPERTOS QUE PREFIGURAN LAS LEYES. CÓDIGOS ÉTICOS, «GUIDE LINES», Y «CÓDIGOS DE BUENAS PRÁCTICAS».....	316
11. A LA BÚSQUEDA DE UNA NORMATIVA EN LA UNIÓN EUROPEA Y EN ESPAÑA	322
11.1. Unión Europea	323
11.2. España.....	330
12. DERECHOS Y GARANTÍAS EN LA ERA DIGITAL	332
BIBLIOGRAFÍA	336