

ALFREDO ABADÍAS SELMA
PERE SIMÓN CASTELLANO

DIRECTORES

MARIO CATERINI (COORD. ITALIA)

Desafíos jurídicos de la inteligencia artificial

Reflexiones sobre la
toma de decisiones judiciales

PRÓLOGO

MIGUEL ÁNGEL PRESNO LINERA

Catedrático de Derecho Constitucional
Universidad de Oviedo

2024



BOSCH EDITOR

Esta obra ha sido examinada por los siguientes miembros del Comité Científico editorial:

Dr. Alfredo Abadías Selma. Profesor Contratado Doctor de Derecho Penal, Universidad Internacional de La Rioja
Dr. Miguel Bustos Rubio. Profesor Titular de Derecho Penal, Universidad Internacional de La Rioja
Dr. Bernardo Feijoo Sánchez. Catedrático de Derecho Penal. Universidad Autónoma de Madrid

© JULIO 2024 ALFREDO ABADÍAS SELMA
PERE SIMÓN CASTELLANO
(Directores)

© JULIO 2024  **BOSCH**
EDITOR
Librería Bosch, S.L.
<http://www.jmboscheditor.com>
<http://www.libreriabosch.com>
E-mail: editorial@jmboscheditor.com

Coordinación de la obra en Italia: MARIO CATERINI

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

SBN papel: 978-84-10044-78-4
ISBN digital: 978-84-10044-79-1
D.L.: B 10036-2024

Diseño portada y maquetación: CRISTINA PAYÁ  +34 672 661 611

Printed in Spain – Impreso en España

Colección «Penalcrim» J.M. Bosch Editor

Coordinadores del Comité Científico

Dr. Alfredo Abadías Selma

Profesor Contratado Doctor de Derecho Penal y Criminología
Universidad Internacional de La Rioja

Dr. Miguel Bustos Rubio

Profesor Titular de Derecho Penal
Universidad Internacional de La Rioja

Miembros del Comité Científico

Dra. María del Carmen Armendáriz León

Profesora Contratada Doctora de Derecho Penal
Universidad Complutense de Madrid

Dr. Ignacio Berdugo Gómez De La Torre

Catedrático de Derecho Penal
Universidad de Salamanca

Dr. Sergio Cámara Arroyo

Profesor Titular de Derecho penal
Universidad Nacional de Educación
a Distancia UNED

Dra. Beatriz Cruz Márquez

Profesora Titular de Derecho Penal y Criminología
Universidad de Cádiz

Dra. Beatriz Escudero García-Calderón

Profesora de Derecho Penal, CUNEF

Dr. Bernardo Feijoo Sánchez

Catedrático de Derecho Penal
Universidad Autónoma de Madrid

Dr. Juan Carlos Ferré Olivé

Catedrático de Derecho Penal
Universidad de Huelva

Dr. Octavio García Pérez

Catedrático de Derecho Penal
Universidad de Málaga

Dra. Alicia Gil Gil

Catedrática de Derecho Penal
Universidad Nacional de Educación a Distancia

Dra. María Concepción Gorjón Barranco

Profesora Titular de Derecho Penal
Universidad de Salamanca

Dr. José León Alapont

Profesor Titular de Derecho Penal
Universidad de Valencia

Dra. Paz Lloria García

Catedrática de Derecho Penal
Universidad de Valencia

Dr. Víctor Manuel Macías Caro

Profesor Ayudante Doctor de Derecho Penal
Universidad Pablo de Olavide de Sevilla

Dr. Esteban Mestre Delgado

Catedrático de Derecho Penal
Universidad de Alcalá de Henares

Dr. Fernando Miró Linares

Catedrático de Derecho Penal,
Universidad Miguel Hernández de Alicante

Dr. Fernando Navarro Cardoso

Catedrático de Derecho Penal
Universidad de Las Palmas de Gran Canaria

Dr. Félix María Pedreira González

Profesor Titular de Derecho Penal
Universidad Complutense de Madrid

Dra. Ana María Peligero Molina

Profesora Ayudante Doctora de Criminología
Universidad Internacional de La Rioja

Dra. Ana Isabel Pérez Cepeda

Catedrática de Derecho Penal
Universidad de Salamanca

Dr. Francisco Rodríguez Almirón

Profesor Derecho Penal
Universidad de Granada

Dr. Enrique Sanz Delgado

Profesor Titular de Derecho Penal
Universidad de Alcalá de Henares

Dr. Pere Simón Castellano

Profesor Titular de Derecho Constitucional
Universidad Internacional de La Rioja

*El problema de la humanidad
es que los estúpidos están seguros de todo
y los inteligentes están llenos de dudas.*

Bertrand Russell

ÍNDICE

PRÓLOGO. Miguel Ángel Presno Linera	17
INTRODUCCIÓN. Mario Caterini	23
 CAPÍTULO I	
DERECHO, ALGORITMOS Y JUSTICIA PENAL: LA DUDA RAZONABLE EN LA ERA DE LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL Mario Caterini	27
1. INTRODUCCIÓN	27
2. LA CERTEZA DEL <i>IUS DICERE</i> “ARTIFICIAL”: ¿HA LLEGADO EL FUTURO?	32
3. LOS ALGORITMOS PREDICTIVOS EN EL ÁMBITO JURÍDICO: MODELOS Y DEFECTOS DE FUNCIONAMIENTO.....	34
4. LA “FACTUALIZACIÓN” CIBERNÉTICA DEL DERECHO.....	41
5. LA IMPLEMENTACIÓN ALGORÍTMICA DE LA REGLA DE LA LENIDAD	43
6. CONCLUSIONES.....	48
7. REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS.....	53
 CAPÍTULO II	
EL ESPÍRITU DE LA LEY Y EL PARADIGMA DEL PODER LIMITADO: EL REGRESO AL JUEZ AUTÓMATA María Princi	63
1. EL JUEZ INANIMADO EN LA ERA DE LAS LUCES.....	63

2.	LA INTERPRETACIÓN SILOGÍSTICA EN LA VISIÓN DE BECCARIA.....	68
3.	EL ESPÍRITU DE LA LEY Y EL PARADIGMA DEL PODER LIMITADO: LOS ORÍGENES DEL GARANTISMO PENAL.....	72
4.	ANTÍTESIS ENTRE ARBITRARIEDAD Y SEGURIDAD JURÍDICA.....	76
5.	EL ESPECTRO DEL JUEZ AUTÓMATA.....	79
6.	¿ES CONFIABLE LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL?	80

CAPÍTULO III

	ALGORITMOS: EVOLUCIÓN, INTENTOS DE DEFINICIONES E IMPLICACIONES PENALES Valentina Aragona	89
1.	EL NACIMIENTO Y EVOLUCIÓN DE LOS ALGORITMOS: DE LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL CLÁSICA AL <i>MACHINE LEARNING</i>	89
2.	POSIBLES APLICACIONES ALGORÍTMICAS EN EL MUNDO DEL DERECHO PENAL.....	100
3.	VENTAJAS Y CUESTIONES CRÍTICAS DE LA TECNOLOGÍA ALGORÍTMICA EN EL PROCESO PENAL	104
4.	INTENTOS REGULATORIOS ENTRE <i>CIVIL LAW</i> Y <i>COMMON LAW</i>	108
	4.1. El enfoque de <i>soft law</i> estadounidense	109
	4.2. <i>The Humman in command</i> : la orientación europea.....	113

CAPÍTULO IV

	EL ALGORITMO DE JUZGAMIENTO: NUEVO FACTOR DE RIESGO PARA LA LEGALIDAD PENAL Mariana Rocca	129
1.	TOMA DE DECISIONES AUTOMATIZADA Y EL IMPACTO CRÍTICO EN LA LEGALIDAD PENAL. PREMISAS GENERALES	129
2.	UN INTENTO DE REVISIÓN DOGMÁTICA DEL PRINCIPIO DE LEGALIDAD	136
3.	LOS COROLARIOS DE LA LEGALIDAD PENAL EN LA APLICACIÓN PRÁCTICA DEL DERECHO: LA INFLUENCIA DE LA <i>LAW IN ACTION</i>	149
4.	LEGALIDAD PENAL EN LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE EDH	165

5.	EL VALOR DEL PRECEDENTE EN LOS SISTEMAS DE <i>COMMON LAW</i>	176
6.	EL VALOR DEL PRECEDENTE EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO ITALIANO, BASADO EN EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD	182
7.	EL <i>FAVOR REI</i> COMO BARRERA A LOS ÁRBITROS INTERPRETATIVOS.....	185
8.	REFLEXIONES FINALES	187

CAPÍTULO V

	LA HERMENÉUTICA PENAL EN LA ERA ROBÓTICA: EL HORIZONTE DEL <i>FAVOR REI</i> PARA LA ‘PREVISIBILIDAD’ JUDICIAL Alberto D’Aiello	189
--	---	-----

1.	RELEVANCIA DEL <i>ARS INTERPRETANDI</i> EN LOS ‘PLIEGUES’ DE LA JURISDICCIÓN	190
2.	NECESARIA CONFORMIDAD DE LA INTERPRETACIÓN CON LOS PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES Y EUROPEOS.....	199
3.	LA ACTIVIDAD HERMENÉUTICA A LA LUZ DE LA RELACIÓN ENTRE LENGUAJE NORMATIVO, DERECHO PENAL E INTELIGENCIA ARTIFICIAL	209
4.	<i>QUAESTIO FACTI</i> Y <i>QUAESTIO IURIS</i> : UN VÍNCULO (IN)SEPARABLE EN EL JUICIO ROBÓTICO.....	218
5.	EL PARADIGMA HERMENÉUTICO DEL <i>FAVOR REI</i> ENTRE JUSTICIA PREDICTIVA Y SEGURIDAD JURÍDICA.....	228
6.	LA INCIDENCIA DE LA DIRECCIÓN INTERPRETATIVA UNÍVOCA SOBRE LA DURACIÓN RAZONABLE DEL JUICIO	237
7.	<i>MÁQUINA INTERPRETARI POTEST?</i> REFLEXIONES SOBRE LA VIRTUD DE LA ARGUMENTACIÓN JURÍDICA.....	244

CAPÍTULO VI

	OBLIGACIÓN DE MOTIVACIÓN: UN ANÁLISIS COMPARADO POR UNA IA GARANTISTA Gabriele Polito	255
--	--	-----

1.	LAS RAÍCES ESCONDIDAS DE LA OBLIGACIÓN DE MOTIVACIÓN: PREMISA SOBRE LA BUENA ARGUMENTACIÓN	255
2.	EL DEBER DE MOTIVAR EN EL SISTEMA PROCESAL PENAL ITALIANO	269
3.	PERFILES COMPARADOS: LA CARENCIA DE MOTIVACIÓN “INSTITUCIONALIZADA” EN LOS SISTEMAS DE <i>COMMON</i>	

	<i>LAW</i> Y LA CONSIGUIENTE NECESIDAD DE LA UNANIMIDAD EN EL VEREDICTO DE CONDENA.....	281
4.	PERFILES COMPARADOS: EL TRIBUNAL DEL JURADO EN EL SISTEMA ESPAÑOL Y LA MOTIVACIÓN SIMPLIFICADA EN EL VEREDICTO DE ABSOLUCIÓN.....	291
5.	REFLEXIONES CONCLUSIVAS: ¿CUÁLES SON LOS POSIBLES USOS DE LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL A LA HORA DE MOTIVAR LOS ACTOS JURISDICIONALES?.....	302

CAPÍTULO VII

	RAZONAMIENTO PROBABILÍSTICO ARTIFICIAL: HACIA UNA NUEVA CERTEZA DEL SISTEMA PENAL Morena Gallo	309
1.	LOS ORÍGENES DEL PROBABILISMO.....	309
2.	LA RETÓRICA EN EL <i>ἔνδοξα</i>	313
3.	EL RAZONAMIENTO DIALÉCTICO ARISTOTÉLICO.....	315
4.	LA LÓGICA DE HERÁCLITO.....	317
5.	LA LÓGICA DE <i>PORT-ROYAL</i>	317
	5.1. La lógica de Arnould.....	320
6.	EL PROBABILISMO EN TEOLOGÍA MORAL.....	322
7.	CALCULABILIDAD Y PROBABILIDAD JURÍDICA.....	325
8.	JUICIO DE HECHO Y JUICIO DE DERECHO.....	329
9.	LA RAZONABILIDAD DE LA DUDA.....	333
10.	EL PROBABILISMO COMO TEORÍA ENRAIZADA EN EL PRINCIPIO DEL <i>FAVOR REI</i>	337
11.	CONCLUSIONES SUCINTAS: LA SOLUCIÓN PROBABILÍSTICA EN EL PROCESO ALGORÍTMICO.....	340

CAPÍTULO VIII

	LA INSUFICIENCIA DEL MARCO NORMATIVO DE LA PROTECCIÓN DE DATOS Y EL ADVENIMIENTO DEL REGLAMENTO EUROPEO SOBRE INTELIGENCIA ARTIFICIAL Pere Simón Castellano	343
1.	A MODO DE INTRODUCCIÓN: RAZONES PARA REGULAR LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL MEDIANTE LA TÉCNICA ARMONIZADORA DEL NUEVO ENFOQUE. LA IRRUPCIÓN	

	DE LOS SELLOS DE CONFORMIDAD Y LOS SISTEMAS DE GESTIÓN DE RIESGOS	343
2.	SOBRE LA NECESIDAD DE IR MÁS ALLÁ DE LA AUTODETERMINACIÓN INFORMATIVA	345
3.	EL REGLAMENTO EUROPEO DE INTELIGENCIA ARTIFICIAL: CUADRO RESUMEN DEL ENFOQUE, LAS OBLIGACIONES Y EL RÉGIMEN JURÍDICO RESULTANTE	352
4.	CONCLUSIONES.....	371

CAPÍTULO IX

	PROPEDÉUTICA O REALIDAD FÁCTICA ANTE LOS RETOS DE LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL Alfredo Abadías Selma	373
1.	A MODO DE INTRODUCCIÓN.....	374
2.	INTELIGENCIA ARTIFICIAL: ¿DE QUÉ HABLAMOS?	380
3.	TIPOLOGÍA DE LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL: ¿PROBLEMAS O SOLUCIONES?	394
4.	ALGUNAS CUESTIONES SOBRE LA REALIDAD VIRTUAL	397
5.	CONCLUSIONES.....	405