

COLECCIÓN
PENSAMIENTO JURÍDICO Y
POLÍTICO CONTEMPORÁNEO

LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN

Avances, límites y desafíos futuros

Coordinación

GUILLERMO VICENTE Y GUERRERO



eBook en www.colex.es



COLECCIÓN
PENSAMIENTO JURÍDICO Y POLÍTICO CONTEMPORÁNEO

1

LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN

Avances, límites y desafíos futuros

COLECCIÓN

PENSAMIENTO JURÍDICO Y POLÍTICO CONTEMPORÁNEO

Director:

Guillermo VICENTE Y GUERRERO

Profesor de Filosofía del Derecho en la Universidad de Zaragoza.

.Consejo editorial:

Joachim RÜCKERT

*Catedrático emérito de Filosofía del Derecho
en la Universidad de Frankfurt.*

José Antonio ESCUDERO

*Catedrático emérito de Historia del Derecho.
Universidad Nacional a Distancia de Madrid.*

Michael LOBBAN

*Catedrático de Historia del Derecho
en la Universidad de Oxford.*

Benjamín RIVAYA

*Catedrático de Filosofía del Derecho
en la Universidad de Oviedo.*

Dag MICHALSEN

*Catedrático de Historia del Derecho
en la Universidad de Oslo.*

Jesús DELGADO ECHEVERRÍA

*Catedrático emérito de Derecho civil.
Universidad de Zaragoza.*

Alessandro SERPE

*Catedrático de Filosofía del Derecho en la
Universidad G. D'Annunzio de Chieti y Pescara.*

Ignacio FERNÁNDEZ SARASOLA

*Catedrático de Derecho constitucional
en la Universidad de Oviedo.*

Ignacio PEIRÓ MARTÍN

*Catedrático de Historia contemporánea
en la Universidad de Zaragoza.*

Christoph-Eric MECKE

*Catedrático de Filosofía del Derecho en
la Universidad de Zúrich.*

José Manuel Nieto SORIA

*Catedrático de Historia medieval en la
Universidad Complutense de Madrid.*

Tomàs DE MONTAGUT I ESTRAGUÉS

*Catedrático emérito de Historia del Derecho en
la Universidad Pompeu Fabra de Barcelona.*

Carlo NITSCH

*Catedrático de Filosofía del Derecho en la
Universidad Federico II de Nápoles.*

Pablo FERNÁNDEZ ALBALADEJO

*Catedrático emérito de Historia Moderna en
la Universidad Autónoma de Madrid.*

José María PORTILLO VALDÉS

*Catedrático de Historia Contemporánea
en la Universidad del País Vasco.*

Cristina VANO

*Catedrática de Historia del Derecho en la
Universidad Federico II de Nápoles.*

José Ignacio SOLAR CAYÓN

*Catedrático de Filosofía del Derecho en
la Universidad de Cantabria.*

Guillermo FATÁS CABEZAS

*Catedrático emérito de Historia Antigua
en la Universidad de Zaragoza.*

Gert-Fredrik MALT

*Profesor emérito de Filosofía del Derecho
en la Universidad de Oslo.*

Raphael CAHEN

*Profesor de Historia del Derecho en
la Universidad de Bruselas.*

Óscar VERGARA LACALLE

*Profesor de Filosofía del Derecho en
la Universidad de La Coruña.*

Eduardo ZIMMERMANN

*Profesor de Historia Constitucional en la
Universidad de San Andrés de Buenos Aires.*

Jacky HUMMEL

Catedrático de Filosofía Política en la Universidad de Rennes

COLECCIÓN
PENSAMIENTO JURÍDICO Y POLÍTICO CONTEMPORÁNEO

1

LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN

Avances, límites y desafíos futuros

EDICIÓN 2024

Coordinador
GUILLERMO VICENTE Y GUERRERO

COLEX 2024

Copyright © 2024

Queda prohibida, salvo excepción prevista en la ley, cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública y transformación de esta obra sin contar con autorización de los titulares de propiedad intelectual. La infracción de los derechos mencionados puede ser constitutiva de delito contra la propiedad intelectual (arts. 270 y sigs. del Código Penal). El Centro Español de Derechos Reprográficos (www.cedro.org) garantiza el respeto de los citados derechos.

Editorial Colex S. L. vela por la exactitud de los textos legales publicados. No obstante, advierte que la única normativa oficial se encuentra publicada en el BOE o Boletín Oficial correspondiente, siendo esta la única legalmente válida, y declinando cualquier responsabilidad por daños que puedan causarse debido a inexactitudes e incorrecciones en los mismos.

Editorial Colex S.L. habilitará a través de la web www.colex.es un servicio online para acceder a las eventuales correcciones de erratas de cualquier libro perteneciente a nuestra editorial.

© Guillermo VICENTE Y GUERRERO

© Editorial Colex, S. L.
Calle Costa Rica, número 5, 3.º B (local comercial)
A Coruña, C. P. 15004
info@colex.es
www.colex.es

Ilustración de portada: Grunnlovs forsamlingen Eidsvoll 1814 (Asamblea constitucional de Eidsvoll en 1814), Oscar Wergeland, 1885.

I. S. B. N.: 978-84-1194-515-8
Depósito legal: C 882-2024

SUMARIO

PRÓLOGO

(Pág. 13)

Guillermo Vicente y Guerrero

| | |
|---------------|----|
| Prólogo | 13 |
|---------------|----|

LIBERTAD DE EXPRESIÓN, DEMOCRACIA Y CIUDADANÍA

(Pág. 15)

Óscar Vergara Lacalle

| | |
|---|----|
| I. La crisis de la libertad de expresión | 16 |
| II. Análisis jurídico | 20 |
| 2.1. Protección jurídica de la libertad de expresión | 20 |
| 2.2. La tendencia de los nuevos derechos a limitar la libertad de expresión ... | 23 |
| III. Factores determinantes de la crisis | 25 |
| 3.1. Factores técnicos | 25 |
| 3.2. Factores ideológicos | 26 |
| 3.3. Factores políticos | 27 |
| 3.4. Factores económicos | 30 |
| 3.5. Factores filosóficos | 32 |
| 3.6. Factores antropológicos | 35 |
| 3.7. Factores religiosos | 37 |
| IV. Balance | 41 |
| V. Bibliografía | 41 |

**«HABRÁ LIBERTAD DE PRENSA». OPINIÓN PÚBLICA, CENSURA
Y PODER EN LA NORUEGA CONTEMPORÁNEA (1770-2020)**

(Pág. 47)

Guillermo Vicente y Guerrero

| | |
|---|----|
| I. Algunos precedentes dieciochescos | 47 |
| II. El reconocimiento de la libertad de prensa en Noruega y su regulación constitucional | 52 |
| III. Desarrollo histórico posterior | 60 |
| IV. Situación actual | 66 |
| V. Conclusión | 68 |
| VI. Bibliografía | 71 |

**LOS LÍMITES A LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN EN DECISIONES RECIENTES
DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS SOBRE ESPAÑA**

(Pág. 77)

María Elósegui Itxaso

| | |
|--|-----|
| I. Introducción | 78 |
| II. La decisión de inadmisión del cantante Jorge López del grupo «La insur- gencia» | 82 |
| 1. Criterios del Tribunal Europeo de Derechos Humanos para analizar el derecho de libertad de expresión y sus límites | 83 |
| 2. Descripción de los hechos del caso Jorge López | 85 |
| 3. Evaluación del Tribunal de Estrasburgo del caso Jorge López | 89 |
| 3.1. Queja bajo el artículo 10 del Convenio. Aplicación de los criterios de la sentencia <i>Z.B. c. Francia</i> | 89 |
| 3.2. La aplicación de los criterios al caso Jorge López | 91 |
| 3.3. La ponderación de los tribunales nacionales | 92 |
| 3.4. El contexto social, la naturaleza y redacción de las palabras, el tono y la forma, su potencial para tener consecuencias perjudiciales, el emisor, el destinatario y el medio de difusión | 92 |
| 3.5. La ponderación de los derechos en juego y la proporcionalidad de la sanción | 93 |
| III. Decisión de inadmisión de la demanda de Pablo Rivadulla Duró | 94 |
| 1. Los hechos del caso | 94 |
| 2. Resoluciones de los tribunales nacionales | 100 |
| 3. Marco jurídico pertinente | 102 |
| 4. Quejas | 102 |
| 5. Valoración del Tribunal | 103 |
| 6. Condena por calumnias contra el jefe del Estado y las instituciones estatales | 107 |

SUMARIO

| | |
|---|-----|
| IV. Caso Gozalbo Moliner: decisión de inadmisión. | 109 |
| 1. Hechos del caso | 109 |
| 2. Valoración del Tribunal | 111 |
| V. El caso Frago Dacosta c. España | 113 |
| Bibliografía | 116 |
| Jurisprudencia. | 118 |

LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN ANTE LA NEGACIÓN DE LOS DELITOS DE GENOCIDIO

(Pág. 121)

Andrés Gascón Cuenca

| | |
|--|-----|
| I. Introducción. | 122 |
| II. La Convención para la Eliminación de todas las Formas de Discriminación Racial | 123 |
| 2.1. Caso de la comunidad judía de Oslo <i>et al.</i> contra Noruega | 128 |
| III. El Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos | 129 |
| 3.1. Informes de los Estados y comunicaciones individuales. | 132 |
| IV. Convenio Europeo para la Protección de los Derechos Humanos y de las Libertades Fundamentales | 134 |
| 4.1. La jurisprudencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos | 135 |
| V. Reflexiones finales | 145 |
| VI. Bibliografía. | 147 |

DISCURSO DEL ODIO CRIMINALIZADO VS. LIBERTAD DE EXPRESIÓN: UNA FINA LÍNEA DIVISORIA

(Pág. 149)

Carmen Alastuey Dobón

| | |
|--|-----|
| I. Introducción. | 149 |
| II. El castigo del discurso del odio en la legislación penal española | 154 |
| III. Doctrina del Tribunal Constitucional en relación con el conflicto entre la punción del discurso del odio y el respeto a la libertad de expresión | 158 |
| IV. Problemática jurídico-penal y constitucional de la tipificación del discur- so del odio | 167 |
| 1. Incitación al odio y difusión de materiales idóneos para incitar al odio . . . | 168 |
| 2. Negación o enaltecimiento de delitos contra la comunidad internacional. . | 174 |
| V. Propuestas <i>de lege lata</i> y consideraciones <i>de lege ferenda</i> | 176 |
| Bibliografía | 181 |

ODIO EN LAS REDES Y PODER DE MODERACIÓN DE LAS GRANDES PLATAFORMAS: ¿PUEDEN LAS PLATAFORMAS DIGITALES RESTRINGIR LIBREMENTE LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN DE SUS USUARIOS?

(Pág. 185)

Eva Sáenz Royo

| | |
|---|-----|
| I. La eficacia horizontal de los derechos fundamentales en España. Un planteamiento general | 185 |
| II. El replanteamiento de la eficacia horizontal de los derechos fundamentales a raíz del poder de moderación de las grandes plataformas digitales respecto a las expresiones de odio en la red | 188 |
| III. El poder de moderación de las grandes plataformas en EE. UU. | 191 |
| IV. El poder de moderación de las grandes plataformas en Europa. | 196 |
| V. El poder de moderación de las grandes plataformas en España | 200 |
| VI. Reflexión final | 204 |
| Bibliografía | 206 |

**EL NUEVO DESORDEN INFORMATIVO:
RETOS Y PROPUESTAS DE REGULACIÓN**

(Pág. 207)

María Olga Sánchez Martínez

| | |
|---|-----|
| I. Libertades y derechos de comunicación: su papel central en el Estado de Derecho | 207 |
| II. La verdad problemática: verdad o verdades | 209 |
| III. De la verdad a la veracidad, el interés público y el conflicto de derechos como referentes de la información | 213 |
| IV. Peculiaridades de las comunicaciones en el contexto digital | 218 |
| V. El desorden informativo y la preocupación sobre sus efectos en el sistema democrático | 222 |
| VI. De la preocupación a la acción: propuestas de regulación | 225 |
| VII. Reflexiones finales | 230 |
| Bibliografía | 231 |

INTELIGENCIA ARTIFICIAL Y DERECHOS HUMANOS: UNA DISTOPÍA POSIBLE

(Pág. 235)

Miguel L. Lacruz Mantecón

| | |
|--|-----|
| I. Los sistemas inteligentes de reconocimiento y los derechos fundamentales. . . | 235 |
| II. Control de los sistemas de IA y su incidencia en los derechos fundamentales. . | 240 |

SUMARIO

| | |
|---|-----|
| 2.1. El paso de la regulación ética a la normativa: La Ley de la IA | 240 |
| 2.2. La clasificación de la LIA de los sistemas de riesgo para los derechos de las personas | 243 |
| III. Las aplicaciones de la IA y el posible daño a los derechos fundamentales . . | 245 |
| 3.1. Los sistemas de datos biométricos e identificativos, en general. | 245 |
| 3.2. Aplicaciones de los datos biométricos | 248 |
| 3.3 Las técnicas subliminales y el <i>nudge</i> | 260 |
| 3.4. Los sistemas de calificación o crédito social. | 264 |
| 3.5. La falsificación de la realidad. | 268 |
| IV. Epílogo: <i>Doomers</i> contra <i>boomers</i> | 270 |
| Bibliografía | 274 |

LOS *INFLUENCERS*: ENTRE LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN Y LA RESPONSABILIDAD SOCIAL

(Pág. 279)

Gerardo Aguas Valero

| | |
|---|-----|
| I. Introducción. | 279 |
| II. La libertad de expresión: del agora a las redes sociales | 280 |
| III. Los <i>influencers</i> . Algunos conceptos y datos | 284 |
| IV. Normativa e <i>influencers</i> | 286 |
| V. Los <i>influencers</i> en las redes sociales: modelando comportamientos y actitudes. | 288 |
| VI. Los <i>influencers</i> y la libertad de expresión: un delicado equilibrio. | 291 |
| VII. Las redes sociales como «lugar de comisión de delitos» | 293 |
| VIII. El control de contenidos de los prestadores de servicios de alojamiento de datos. | 294 |
| IX. Conclusiones | 296 |
| Bibliografía | 298 |

ALGUNAS REFLEXIONES SOBRE LOS LÍMITES A LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN RELACIÓN A LOS CAPÍTULOOS PRENUPCIALES EN ARAGÓN

(Pág. 299)

Carmen Bayod López

| | |
|--|-----|
| I. Consideraciones generales | 300 |
| II. Límites a la libertad de pactos familiares | 301 |
| 2.1. <i>Standum est chartae</i> : fuente del Derecho foral de Aragón | 301 |
| 2.2. Los límites del <i>Standum</i> | 303 |

SUMARIO

| | |
|---|-----|
| 2.3. La autonomía de la voluntad en el sistema constitucional y europeo en los años veinte del siglo XXI: los nuevos derechos | 306 |
| III. Un posible contenido de los capítulos prenupciales en el Aragón del siglo XXI | 308 |
| 3.1. Los principios del sistema | 308 |
| 3.2. Pactos en el ámbito personal | 308 |
| 3.3. Sobre el régimen económico: normas de liquidación y reparto | 312 |
| 3.4. Asignación compensatoria y trabajo para la casa: pactos y renunciaciones | 314 |
| 3.5. Pactos en relación a la vivienda familiar | 315 |
| 3.6. Pactos en relación a los hijos: custodia, alimentos, educación | 317 |
| IV. Eficacia de los pactos | 318 |
| 4.1. La cláusula <i>rebus sic stantibus</i> : ¿es aplicable a los pactos prematrimoniales? | 318 |
| V. Control judicial: ¿sobre qué y hasta dónde? | 321 |
| Bibliografía | 322 |
| Listado de sentencias aragonesas | 326 |