ÍNDICE

Pág.

PRÓLOGO 9

ABREVIATURAS 13

INTRODUCCIÓN 15

CAPÍTULO I

DEFINICIÓN Y NATURALEZA JURÍDICA DE LA FIRMA ELECTRÓNICA

I. DEFINICIÓN LEGAL DE LA FIRMA ELECTRÓNICA 21

1. Origen de la firma electrónica y los principios de equivalencia funcional, neutralidad tecnológica e inalteración del Derecho preexistente 21
2. El art. 3.1 LFE desde el punto de vista de la equivalencia funcional. En especial, autenticación frente a identificación como función de la firma 30
3. El art. 3.1 LFE desde el punto de vista de la neutralidad tecnológica 48
4. El art. 3.1 LFE desde el punto de vista de la inalteración del Derecho preexistente 54

II. FIRMA ELECTRÓNICA Y DOCUMENTO 56

1. Planteamiento de la cuestión 56
2. Concepto de documento 57

A. Introducción 57
B. Evolución del concepto de documento bajo la Ley de Enjuiciamiento Civil de 1881 59

Pág.

a) El documento como escrito ... 59
b) El documento como bien mueble ... 66
c) El documento como signo representativo de hechos jurídicos ... 67

C. El documento tras la entrada en vigor de la Ley 1/2000, de 7 de enero, de Enjuiciamiento Civil ... 70
D. El documento como unidad de información ... 83
E. El documento como signo representativo de voluntades jurídicas ... 85

3. Particularidades del documento electrónico ... 94
4. Firma y documento en soporte papel ... 96

A. Concepto de firma ... 96
B. La firma como requisito formal ... 106

a) La firma como requisito del documento y como requisito del escrito ... 106
b) La firma como requisito para la perfección de los negocios jurídicos ... 115

5. Particularidades de la firma electrónica ... 117

A. Firma electrónica y firma ... 117
B. Firma electrónica, cifrado de datos y documento ... 121
C. Necesidad formal de la firma electrónica ... 127
D. Principio de importancia relativa ... 130
E. Temporalidad de la firma digital ... 133
F. Firma digital y original ... 134

III. LA FIRMA ELECTRÓNICA RECONOCIDA ... 153

1. Introducción ... 153
2. Firma electrónica avanzada ... 156
3. Firma electrónica basada en un certificado reconocido ... 158
4. Firma electrónica generada mediante un dispositivo seguro de creación de firma ... 161

CAPÍTULO II

EFECTOS DE LA FIRMA ELECTRÓNICA (I): LA SATISFACCIÓN DEL REQUISITO DE FORMA

I. EL ART. 3 LFE DESDE EL PUNTO DE VISTA DE LA EQUIVALENCIA FORMAL ... 167

1. Planteamiento de la cuestión ... 167
2. La atribución de "el mismo valor" a la firma electrónica reconocida ... 169

Pág.

A. Introducción ... 169
B. Presunción legal de autenticidad ... 172
C. Reconocimiento de equivalencia funcional respecto de la firma manuscrita ... 174
D. Conclusión ... 180

3. No negación de efectos jurídicos al resto de las firmas electrónicas ... 182
4. La equivalencia formal en otros Ordenamientos ... 192

A. Planteamiento de la cuestión ... 192
B. Estados Unidos ... 193
C. Algunas legislaciones internas de la UE ... 195

a) Alemania ... 195
b) Italia ... 197
c) Reino Unido ... 201
d) Francia ... 203

D. Conclusión ... 206

5. Equivalencia formal por pacto expreso de las partes ... 208

A. Antecedentes ... 208
B. Eficacia del pacto expreso en España ... 211

II. APLICACIÓN DEL ART. 3 LFE A LA CONTRATACIÓN CON CONDICIONES GENERALES ... 218

1. Introducción ... 218
2. Descripción de la regulación existente ... 219
3. Importancia de las condiciones generales en la contratación electrónica ... 228
4. Propuesta de interpretación ... 233

A. Planteamiento de la cuestión ... 233
B. Interpretación de los arts. 5.1 y 5.3 LCGC ... 233
C. Interpretación del art. 5.4 LCGC ... 240

5. Incorporación por remisión a un registro de condiciones generales de la contratación ... 253

Pág.

CAPÍTULO III

EFECTOS DE LA FIRMA ELECTRÓNICA (II): EFICACIA PROBATORIA RESPECTO DEL DOCUMENTO ELECTRÓNICO Y SU CAPACIDAD DE IMPEDIR EL REPUDIO DEL MENSAJE

I. INTRODUCCIÓN 259

II. EL DOCUMENTO ELECTRÓNICO DESDE EL PUNTO DE VISTA DEL DERECHO PROCESAL 262

1. Diferencias y semejanzas de la prueba mediante documento electrónico y de otros medios de prueba 262

A. Planteamiento de la cuestión 262
B. Prueba documental 263
C. Reconocimiento judicial 266
D. Prueba pericial 269

2. La aportación al proceso de los documentos electrónicos 270

A. Proposición de la prueba 270
B. Práctica de la prueba 275
C. Valoración de la prueba 278

III. VALOR PROBATORIO DE LA FIRMA ELECTRÓNICA 287

1. La firma electrónica como equivalente procesal de la firma manuscrita e instrumento que garantiza el no repudio del documento 287
2. Firma electrónica reconocida 289

A. Equivalencia formal y probatoria de la firma electrónica reconocida 289
B. El art. 3.8 LFE 290

a) Oscuridad del precepto 290
b) Presunción o distribución del riesgo 292

C. Un supuesto particular: la utilización de la firma electrónica por persona autorizada 304

3. Firma electrónica avanzada 319
4. Otras firmas electrónicas 323
5. El sistema de atribución de mensajes de UNCITRAL 325

BIBLIOGRAFÍA 331