

# ÍNDICE

## PRÓLOGO

## INTRODUCCIÓN

### **CAPÍTULO I LA EVOLUCIÓN DIGITAL: CARACTERIZACIÓN**

1. Introducción
2. Los rasgos distintivos de la evolución digital
3. Los elementos de transformación de la era digital: hiperconectividad y uso de la inteligencia artificial
4. Los cambios sociales producidos por la tecnología digital

### **CAPÍTULO II LA DIGITALIZACIÓN EN EL ENTORNO EMPRESARIAL**

1. Introducción
2. La economía digital y nuevas formas de organización empresarial
  - 2.1. Nuevos modelos de negocio y de trabajo: plataformas digitales
  - 2.2. El trabajo en las plataformas y su naturaleza jurídica
3. La digitalización en la empresa española

### **CAPÍTULO III LA ESTRATEGIA DIGITAL EUROPEA Y LA CARTA DE DERECHOS DIGITALES DE LA CIUDADANÍA**

1. Introducción
2. Agenda digital Europea
3. Estrategia Europea de Datos
4. El Reglamento (UE) de Inteligencia Artificial
5. Revolución digital y derechos fundamentales: riesgos y amenazas
  - 5.1. Potenciales peligros de la Inteligencia Artificial
  - 5.2. Revolución digital, Big data, privacidad y Carta de los Derechos Digitales de la Ciudadanía

### **CAPÍTULO IV PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS DIGITALES DE LOS TRABAJADORES EN EL ENTORNO EMPRESARIAL**

1. Introducción
2. La protección de los derechos fundamentales de los trabajadores frente a la vigilancia del empresario
3. Los derechos digitales de los trabajadores en la Ley Orgánica 3/ 2018, de Protección de Datos
4. El derecho a la intimidad en el uso de los dispositivos digitales 135
  - 4.1. Política de uso de los dispositivos digitales y garantía de intimidad.
  - 4.2. Participación de los representantes de los trabajadores

- 4.3. El deber de información previa a los trabajadores
- 4.4. Límites legales en cuanto al acceso a los dispositivos digitales
- 5. El derecho a la intimidad frente al uso de la videovigilancia
  - 5.1. Licitud o ilicitud del control directo del trabajador
  - 5.2. El deber de información individual
  - 5.3. La obligación de información a los representantes de los trabajadores
  - 5.4. Cámaras de seguridad y hallazgo casual de acto ilícito
  - 5.5. Admisibilidad de cámara oculta
- 6. Derecho a la intimidad de los trabajadores frente al uso de los sistemas de grabación de sonidos
- 7. Derecho a la intimidad ante la utilización de sistemas de geolocalización
  - 7.1. La base jurídica para el tratamiento de los datos
  - 7.2. La finalidad legítima
  - 7.3. El juicio de proporcionalidad
  - 7.4. Obligación de informar
- 8. Derecho a la desconexión digital

## **CAPÍTULO V FUENTES DE HECHOS DIGITALES**

- 1. Introducción
- 2. Fuentes digitales
- 3. Principales fuentes digitales en el ámbito laboral y su naturaleza jurídica probatoria
  - 3.1. Correo electrónico
  - 3.2. Páginas web
  - 3.3. WhatsApp
  - 3.4. Redes sociales
  - 3.5. Soporte de grabación de conversaciones
  - 3.6. Sistemas de videovigilancia
  - 3.7. Fotografía digital

## **CAPÍTULO VI INVESTIGACIÓN TECNOLÓGICA PREPROCESAL Y OBTENCIÓN DE EVIDENCIAS DIGITALES**

- 1. Introducción
- 2. Derechos constitucionales y límites al poder de control empresarial
- 3. Medidas de investigación tecnológica utilizadas por la empresa para obtener evidencias
  - 3.1. La investigación en el entorno digital del trabajador
  - 3.2. Ámbito laboral y penal de la indagación
- 4. Investigación forense de los dispositivos digitales
  - 4.1. Condiciones de licitud para el acceso: dimensión laboral
  - 4.2. Indagación forense en los archivos corporativos: metodología de búsqueda ciega
  - 4.3. El acceso a las comunicaciones electrónicas del trabajador: tratamiento diferenciado en el orden jurisdiccional social y penal
- 5. Investigación por cámaras de videovigilancia
  - 5.1. Cámaras de control de la actividad laboral
  - 5.2. Cámaras de seguridad
  - 5.3. Videovigilancia oculta
- 6. Grabación de conversaciones
  - 6.1. Grabación indiscriminada de voz
  - 6.2. Grabación por un interlocutor de la conversación
- 7. Investigación mediante dispositivos de seguimiento y localización

8. Indagación empresarial en redes sociales del trabajador
  - 8.1. Acceso a fuentes cerradas
  - 8.2. Acceso a fuentes abiertas o parcialmente abiertas
  - 8.3. Acceso a través de informaciones proporcionadas por interlocutores integrantes del grupo
9. Investigación realizada por detectives
  - 9.1. Los requisitos de validez de la prueba de detectives
  - 9.2. Supuestos de ilicitud

## **CAPÍTULO VII LA PRUEBA ELECTRÓNICA ILÍCITA**

1. Introducción
2. Concepto de prueba ilícita
  - 2.1. Noción legal de prueba ilícita
  - 2.2. Prueba ilícita y prueba irregular
3. Origen de la doctrina de la prueba ilícita
4. Efectos de la prueba ilícita
  - 4.1. Regla de la exclusión
  - 4.2. Doctrina de los frutos del árbol prohibido, conexión de antijuridicidad
  - 4.3. Excepciones a la regla de la exclusión
    - 4.3.1. Excepción de la fuente jurídicamente independiente
    - 4.3.2. Excepción de la buena fe
5. La prueba digital ilícita en el ámbito laboral
6. Consecuencias de los hechos ilícitos y la calificación del despido
  - 6.1. Las distintas teorías sobre la calificación del despido
  - 6.2. La separación del despido de la prueba del mismo y sus excepciones
  - 6.3. Los efectos de la nulidad de prueba: derecho a la indemnización por vulneración de derechos fundamentales
  - 6.4. Criterios de cuantificación de la indemnización (STS Pleno 20 de abril de 2022)

## **CAPÍTULO VIII DILIGENCIAS PRELIMINARES, ASEGURAMIENTO Y CADENA DE CUSTODIA 383**

1. Introducción
2. Acceso auxiliado a las fuentes de prueba en poder de tercero
3. Diligencias preliminares y acceso a las fuentes de prueba digitales
  - 3.1 Investigación empresarial sin autorización judicial
  - 3.2. Acceso a datos y archivos electrónicos en poder de tercero con autorización expresa del juez (arts. 76.4 y 90.4 LJS)
    - 3.2.1. Tramitación de la solicitud
    - 3.2.2. Cautelas en la práctica de la diligencia preliminar
    - 3.2.3. Consecuencias de la negativa a facilitar el acceso
4. Aseguramiento de las fuentes de prueba digital
  - 4.1. Los riesgos de manipulación, deterioro y pérdida de hechos electrónicos y aseguramiento de la prueba en el orden jurisdiccional social
  - 4.2. Solicitud de medidas de aseguramiento de la prueba ex arts. 297 y 298 LEC
    - 4.2.1. Sujetos y momentos
    - 4.2.2. Procedimiento
    - 4.2.3. Medidas de aseguramiento
5. Cadena de custodia del material probatorio
  - 5.1. La doctrina de la cadena de custodia
  - 5.2. Procedimiento para garantizar la indemnidad de las evidencias digitales

5.2.1. Evidencias digitales contenidas en soportes físicos: ficheros multimedia en teléfonos móviles.

5.2.2. Evidencias digitales volátiles

5.3. Efectos de la ruptura de la cadena de custodia

5.4. La aplicabilidad de la cadena de custodia al proceso laboral.

## **CAPÍTULO IX LA PRUEBA ELECTRÓNICA**

1. Introducción

2. La prueba

2.1. Aproximación al concepto

2.2. Identificación del objeto

3. La distinción entre fuentes y medios de prueba

4. La prueba electrónica: concepto y características

4.1. Concepto

4.2. Características

5. Medios de prueba electrónica previstos en la Ley de Enjuiciamiento Civil

5.1. Naturaleza de la prueba electrónica

5.2. Medios para probar hechos electrónicos

6. Régimen jurídico

6.1. De los medios de reproducción de la palabra, la imagen y el sonido (ex arts. 382-383 LEC).

6.2. De los instrumentos que permiten archivar y conocer datos relevantes para el proceso (ex art. 384 LEC)

6.3. De cualquier otro medio no expresamente previsto (ex art. 299.3 LEC)

7. Acceso al proceso laboral de evidencias digitales: Nociones generales

7.1. Interrogatorio de las partes

7.2. La prueba documental: documento electrónico

7.3. El dictamen de peritos: prueba pericial informática

7.4. El reconocimiento judicial

7.5. El interrogatorio de testigos

## **CAPÍTULO X PROCEDIMIENTO PROBATORIO**

1. Introducción: fases del procedimiento

2. Derecho fundamental a los medios de prueba: doctrina constitucional

3. Proposición de la prueba digital

3.1. Momento de la proposición

3.2. Justificación de la pertinencia

4. Incorporación de la fuente de prueba digital al proceso

4.1. El acceso al proceso del hecho electrónico

4.1.1. El hecho electrónico: acreditación mediante prueba pericial

4.1.2. Las manifestaciones del hecho electrónico: acreditación por cualquier medio de prueba

4.2. Momento de aportación

4.3. Aportación anticipada de prueba

4.4. Obligación de aportar el soporte de almacenamiento y el dispositivo de reproducción

4.5. Forma de aportación al proceso de fuente de prueba electrónica

4.5.1. Instrumentos de archivo: ordenador, Tablet

4.5.2. Correo electrónico

4.5.3. WhatsApp

4.5.4. Video y grabación de sonido

- 4.5.5. Datos de geolocalización
- 4.5.6. Imágenes, comentarios obtenidos de las redes sociales
- 4.6. Aportación mediante informe de detective
- 5. Admisibilidad de la prueba electrónica
  - 5.1. Motivos de inadmisión
  - 5.2. Resolución judicial de inadmisión
  - 5.3. Actuación de las partes ante la inadmisión o admisión
    - 5.3.1. Protesta
    - 5.3.2. Incidente por nulidad
    - 5.3.3. Impugnación de la autenticidad e integridad de la prueba electrónica
- 6. Práctica de la prueba digital
  - 6.1. Orden del desarrollo
  - 6.2. Inmediación y visionado del juez y partes
  - 6.3. Pericial informática
  - 6.4 Prueba admitida y no practicada

## **CAPÍTULO XI**

### **VALORACIÓN DE LA PRUEBA DIGITAL Y SU IMPUGNACIÓN**

- 1. Introducción
- 2. Valoración de la prueba digital por el juez de lo social
  - 2.1. Principios de valoración probatoria
    - 2.1.1. Prueba legal o tasada
    - 2.1.2. Principio de la sana crítica
    - 2.1.3. Valoración conjunta de la prueba
  - 2.2. Requisitos de la sentencia
- 3. Eficacia probatoria de los medios audiovisuales y de los instrumentos informáticos
  - 3.1. Libre valoración conforme a la sana crítica
  - 3.2. Valor probatorio de las transcripciones y de los “pantallazos”
- 4. Eficacia probatoria del documento electrónico
  - 4.1. Documento electrónico público
  - 4.2. Documento electrónico privado
- 5. Valor probatorio de las principales fuentes de prueba electrónica aportados en el proceso social
  - 5.1. Correo electrónico
  - 5.2. WhatsApp
  - 5.3. Grabación de imagen y sonido
  - 5.4. Datos de geolocalización
  - 5.5. Red social
- 6. Impugnación de la prueba digital: revisión de hechos probados en vía de recurso
  - 6.1. El objeto limitado del recurso de suplicación y del recurso de casación
  - 6.2. Eficacia revisoria de los medios de prueba digitales