LA PROPIEDAD INTELECTUAL DE LAS OBRAS CREADAS POR INTELIGENCIA ARTIFICIAL, PABLO FERNÁNDEZ CARBALLO-CALERO, THOMSON REUTERS ARANZADI, 2021.

Por Isabel ESPÍN ALBA
Profesora Titular de Derecho Civil
Universidad de Santiago de Compostela

Bajo el título de «*La propiedad intelectual de las obras creadas por inteligencia artificial*», el Profesor Pablo Fernández Carballo-Calero, Titular de Derecho Mercantil en la Universidad de Vigo, se atreve con uno de los temas más apasionantes y complejos del universo de los cambios éticos y jurídicos derivados de las nuevas tecnologías vinculadas a la inteligencia artificial: la creatividad y la originalidad de las obras protegidas por el derecho de propiedad intelectual, en los casos de la creación por inteligencia artificial.

Publicado en la prestigiosa editorial Thomson Reuters Aranzadi, es muestra de la conocida destreza del autor en el tratamiento de las cuestiones relacionadas con la protección de las creaciones literarias, artísticas o científicas. Es indiscutible que el rigor y solidez de su trayectoria académica e investigadora son las mejores credenciales para lanzarse en esa investigación de hondo calado y el lector de la obra no se verá defraudado, pues la monografía afronta los grandes desafíos de la creación de obras de arte en un contexto de inteligencia artificial.

El libro está escrito en un estilo dinámico y ágil que facilita la comprensión de un asunto esencialmente complejo, pero que no deja de ser el constante dilema sobre las fórmulas de adaptación de la protección de los contenidos de la creación intelectual por el derecho de autor, ante la evolución de nuevos continentes y soportes técnicos para la creación artística, literaria o científica.

La polémica relativa a la protección de las obras creadas por inteligencia artificial es heredera de los debates clásicos acerca de la originalidad en la creación de obras de arte contemporáneo o de la fotografía y, también, de los desajustes teóricos provocados por la irrupción de modelos creativos basados en herramientas informáticas (*computer-generated works*), antesala del interrogante sobre qué y cómo proteger las obras creadas por la inteligencia artificial. En efecto, la estructura de la obra desentraña todas esas controversias y se ajusta al fin de proporcionar soluciones, pues orienta el lector en el camino de las respuestas a las preguntas planteadas.

Con este ambicioso objetivo, la amplitud de los temas y variedad de perspectivas avalan la conveniencia del Capítulo I dedicado a «Inteligencia artificial, arte y derechos de autor», puesto que contextualiza las hipótesis estudiadas y deja claro el enfoque comunitario de los principales debates analizados, aunque enmarcados en estrategias de alcance mundial. De ese modo, el autor hace una aproximación a conceptos tecnológicos, evitando farragosas incursiones técnicas, por medio de un método esencialmente problemático en el que ofrece varios ejemplos del impacto cotidiano de la inteligencia artificial, siguiendo la estela de las normas comunitarias y de su *soft law*. En ese sentido, toma como referencia el concepto de inteligencia artificial del grupo de expertos de alto nivel de la Unión Europea, pero no rehúye de los rasgos esenciales de las discusiones en el seno de la OMPI, cuyas cuestiones planteadas cierran el capítulo, a modo de invitación para la búsqueda de respuestas.

En el Capítulo II sobre «La tipología de obras creadas por Inteligencia Artificial: una primera valoración a la luz de los fundamentos del derecho de autor» se lanza la hipótesis central del trabajo de investigación relativa a si se deben proteger las creaciones realizadas por técnicas de inteligencia artificial por medio de la propiedad intelectual. Por ello, antes de reflexionar sobre los fundamentos de los derechos de autor, presenta como cuestión previa la tipología de las obras creadas por inteligencia artificial. La propuesta que ofrece el autor es separar, por un lado, la categoría de las «obras producidas autónomamente por IA» -que engloba tanto las obras sin intervención humana como aquellas con una intervención mínima, irrelevante- y, por otro lado, la categoría de las «obras producidas por sistemas de IA en las que se verifica una contribución humana relevante».

Particularmente, en este capítulo, el magnífico trabajo de investigación del Profesor Fernández Carballo-Calero me ha servido para confirmar que los cambios tecnológicos —una constante en la evolución de los derechos de autor- han propiciado nuevas formas de creación y de acceso a los contenidos creados, sin que ello signifique la desaparición de la autoría y la consecuente protección por los derechos de propiedad intelectual a sus autores, en los casos en que se mantenga el proceso creativo humano. Como afirma el autor en el epílogo de la obra reseñada, la propiedad intelectual «seguiría siendo el instrumento idóneo para poner en valor creaciones que, pese a contar con la ayuda de máquinas inteligentes, continúan siendo, esencialmente, humanas».

Ahora bien, a partir de las categorías definidas, en el Capítulo III se ofrecen las claves del debate a propósito de «La protección de las obras generadas autónomamente por Inteligencia Artificial». Aquí se deja claro el primer filtro para las obras creadas por inteligencia artificial con una intervención humana inexistente o mínima, ya que quedan fuera del ámbito de protección del dere-

cho de autor en la mayoría de los sistemas del *Civil Law* (como el español) y otros del *Common Law* (como el estadounidense).

Con todo, la controversia no está zanjada, a la vista de la solución que dan varios ordenamientos jurídicos para las obras creadas por ordenadores y la tendencia a expandir la categoría de los derechos conexos.

En este punto, el autor hace un estudio concienzudo de las alternativas que hasta la fecha la doctrina parece ofrecer para dar respuesta al interrogante de la titularidad de los derechos. En esencia se viene hablando del régimen de las obras por encargo, la protección dentro del cajón de sastre de los derechos afines o conexos al derecho de autor, la creación de un derecho *sui generis* para la protección de las obras generadas por IA-similar a la protección del fabricante de bases de datos u otro nuevo- o, por último, la tesis defendida por Fernández Carballo-Calero de considerar ese tipo de creación intelectual como una parte integrante del dominio público, bajo el argumento de la incompatibilidad con los fundamentos de una propiedad intelectual que «protege el esfuerzo y el espíritu humanos».

Resulta muy didáctico el ejemplo utilizado del *selfie* del mono «Naruto» como hilo conductor de la narrativa de los nuevos parámetros de los clásicos requisitos de protección: originalidad y expresión formal por cualquier medio o soporte. En suma, el autor argumenta que las obras generadas por IA con una participación relevante de los seres humanos son susceptibles de protección vía propiedad intelectual, restando por abordar el asunto relativo a la atribución de la autoría, pero lo mismo no se puede mantener para los casos de ausencia o irrelevancia de la participación humana cuyo mejor encaje es su integración en el dominio público.

Este planteamiento recuerda que una de las mayores virtudes de este libro es la profundidad de análisis de los temas, que no esquiva los aspectos más complejos y polémicos de la materia objeto de tratamiento monográfico.

Así las cosas, resuelto el problema de las obras generadas por IA sin una participación relevante de los seres humanos, el Capítulo IV aborda «La protección de las obras generadas por Inteligencia Artificial con una intervención relevante de seres humanos», más específicamente, las incertidumbres relacionadas con la autoría y la titularidad de derechos.

Con dominio del contexto normativo, el autor se adentra en las cuestiones de la autoría única y de la pluralidad de autores, en la legislación de propiedad intelectual. Sobre las realidades de creación plural, insiste en la necesidad de un análisis casuístico, aunque reconoce que, en un número importante de situaciones, la definición de obra colectiva del artículo 8 LPI será la que mejor describa esa realidad jurídica, todo ello con una especial repercusión en el régimen de explotación de las obras.

A modo de epílogo, además de resumir las principales tesis defendidas en su trabajo de investigación, resultado de la participación en dos proyectos de investigación en convocatorias competitivas, el autor ilustra la importancia e impacto jurídico de la materia con un acertado comentario a una sentencia de enero de 2020 de un Tribunal del Distrito de Nanshan (Guangzhou-China), respecto de la posible protección por el derecho de autor de un artículo escrito por un algoritmo de IA.

Constatado su peso dogmático, también es preciso destacar la vocación didáctica y de apoyo a la investigación de la obra recensionada que se refuerza con la inserción del Anexo 1 que recoge el documento «Preguntas frecuentes sobre Inteligencia Artificial y políticas de Propiedad Intelectual (OMPI)», así como del Anexo II que contiene un listado con la reproducción de extractos normativos de legislaciones que regulan las obras generadas por ordenador («Computer-generated works»). En la misma línea informativa, aporta valioso material para la investigación sobre el tema, en el Anexo III, que presenta extractos del «Diálogo de la OMPI sobre propiedad intelectual (PI) e inteligencia artificial (IA). Segunda sesión. DOCUMENTO TEMÁTICO SOBRE LAS POLÍTICAS DE PROPIEDAD INTELECTUAL Y LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL preparado por la Secretaría de la OMPI (Borrador, versión de 13 de diciembre de 2019)». Y también el extracto del Diálogo de la OMPI sobre propiedad intelectual (PI) e inteligencia artificial (IA). Segunda sesión. DOCUMENTO TEMÁTICO SOBRE LAS POLÍTICAS DE PROPIEDAD INTELECTUAL Y LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL preparado por la Secretaría de la OMPI (Borrador, versión de 21 de mayo de 2020).

Asimismo, cierra el trabajo una amplia relación bibliográfica que permite estar al día en los últimos avances sobre la materia.

Por todo ello, se hace altamente recomendable la lectura de la obra reseñada para todo especialista en propiedad intelectual y para aquellos que, trabajando en el sector de las creaciones artísticas, busquen respuestas para sus inquietudes sobre la protección jurídica de las obras creadas por inteligencia artificial.

En consecuencia, la producción científica en materia de propiedad intelectual, en el año 2021, ya cuenta con una obra destinada a ser referencia en los tortuosos debates sobre diferentes aspectos del derecho de autor en su relación con el desarrollo de las tecnologías con base en la IA.