

NUEVAS TENDENCIAS EN EL DERECHO DE LA COMPETENCIA Y DE LA PROPIEDAD INDUSTRIAL III

Anxo Tato Plaza
Julio Costas Comesaña
Pablo I. Fernández Carballo-Calero
Francisco J. Torres Pérez
Sara Louredo Casado
(directores)

Autores

Belén García Álvarez
María Gómez Santos
Francisco Marcos
Vanessa Martí Moya
Eugenio Olmedo Peralta
Juliana Rodríguez Rodrigo
Alicia Armengot Vilaplana
Elisabet González Pons
María Flora Martín Moral
Ana Miranda Anguita

Marta Cernadas Lázare
Marcos Cruz González
David Fuentes Lahoz
Rafael García Pérez
Mónica Lastiri Santiago
Eduardo Miranda Ribera
Jorge Luis Ordellín Font
María Victória Rocha
Benjamín Saldaña Villoldo
Luz Sánchez García



COMARES

NUEVAS TENDENCIAS
EN EL DERECHO DE LA COMPETENCIA
Y DE LA PROPIEDAD INDUSTRIAL
III

ANXO TATO PLAZA
JULIO COSTAS COMESAÑA
PABLO I. FERNÁNDEZ CARBALLO-CALERO
FRANCISCO J. TORRES PÉREZ
SARA LOUREDO CASADO
(*directores*)

NUEVAS TENDENCIAS
EN EL DERECHO
DE LA COMPETENCIA
Y DE LA PROPIEDAD INDUSTRIAL
III

Autores

BELÉN GARCÍA ÁLVAREZ	MARTA CERNADAS LÁZARE
MARÍA GÓMEZ SANTOS	MARCOS CRUZ GONZÁLEZ
FRANCISCO MARCOS	DAVID FUENTES LAHOZ
VANESSA MARTÍ MOYA	RAFAEL GARCÍA PÉREZ
EUGENIO OLMEDO PERALTA	MÓNICA LASTIRI SANTIAGO
JULIANA RODRÍGUEZ RODRIGO	EDUARDO MIRANDA RIBERA
ALICIA ARMENGOT VILAPLANA	JORGE LUIS ORDELÍN FONT
ELISABET GONZÁLEZ PONS	MARÍA VICTÓRIA ROCHA
MARÍA FLORA MARTÍN MORAL	BENJAMÍN SALDAÑA VILLOLDO
ANA MIRANDA ANGUITA	LUZ SÁNCHEZ GARCÍA

GRANADA, 2022



El presente libro ha sido realizado en el marco del Proyecto de Investigación del Programa estatal de fomento de la investigación científica y técnica de excelencia «La reforma del Derecho de la competencia y de la propiedad industrial: armonización europea y codificación mercantil» (Referencia: DER2014-53956-P)

Maquetación:
Virginia Vílchez Lomas

© Los autores

© Editorial Comares, S.L.
Polígono Juncaril
C/ Baza, parcela 208
18220 • Albolote (Granada)
Tlf.: 958 465 382

www.comares.com • E-mail: libreriacomares@comares.com
facebook.com/Comares • twitter.com/comareseditor • instagram.com/editorialcomares

ISBN: 978-84-1369-361-3 • Depósito Legal: Gr. Gr. 554/2022

Impresión y encuadernación: COMARES

SUMARIO

PRÓLOGO	IX
---------------	----

PRIMERA PARTE DERECHO ANTITRUST

1. LAS PLATAFORMAS AUDIOVISUALES DE <i>STREAMING</i> Y EL <i>BIG DATA</i> , <i>Belén García Álvarez</i>	3
2. LA CARA OCULTA DEL <i>REGULATORY SANDBOX</i> : EFECTOS ANTICOMPETITIVOS, <i>María Gómez Santos</i> ..	25
3. IDENTIFICACIÓN DEL PERJUICIO INDEMNIZABLE EN ACCIONES CONSECUTIVAS (FOLLOW-ON) EN CASO DE CÁRTELES: DE LA INFRACCIÓN (Y SANCIÓN) A LA COMPENSACIÓN DEL DAÑO, <i>Francisco Marcos</i>	39
4. LA CIRCULACIÓN TRANSFRONTERIZA DE CONTENIDOS DIGITALES PROTEGIDOS POR DERECHOS DE AUTOR EN UN MERCADO ÚNICO DIGITAL INCOMPLETO, <i>Vanessa Martí Moya</i>	67
5. REDEFINIENDO EL ÁMBITO DE APLICACIÓN DE LA LEY DE MERCADOS DIGITALES: ¿A QUIÉN? ¿CÓMO? Y ¿PARA QUÉ?, <i>Eugenio Olmedo Peralta</i>	87
6. PODER DE MERCADO Y MERCADO DE REFERENCIA EN LA ECONOMÍA DIGITAL, <i>Juliana Rodríguez Rodrigo</i>	117

SEGUNDA PARTE DERECHO DE LA PUBLICIDAD Y COMPETENCIA DESLEAL

7. LA PREPARACIÓN DEL PROCESO CIVIL EN MATERIA DE COMPETENCIA DESLEAL. LA NECESIDAD DE UNA REGULACIÓN GENERAL SOBRE EL ACCESO A LAS FUENTES DE PRUEBA, <i>Alicia Armengot Vilaplana</i> ..	149
8. REFLEXIONES SOBRE LA PLANIFICACIÓN DE LA VIDA ÚTIL DE UN PRODUCTO COMO UN SUPUESTO DE PRÁCTICA COMERCIAL DESLEAL, <i>Elisabet González Pons</i>	169
9. LA ACTIVIDAD DE LOS INFLUENCERS Y SU ENCAJE EN EL ANTEPROYECTO DE LEY GENERAL DE COMUNICACIÓN AUDIOVISUAL, <i>María Flora Martín Moral</i>	185
10. HACIA UNA REGULACIÓN GENERAL DEL USO LÍCITO DE LA LETRA PEQUEÑA EN LA PUBLICIDAD, <i>Ana Miranda Anguita</i>	201

TERCERA PARTE DERECHO DE LA PROPIEDAD INDUSTRIAL E INTELECTUAL

11. EL ALCANCE DE LA EXCEPCIÓN POR FUNCIONALIDAD TÉCNICA Y LA ACUMULACIÓN DE DERECHOS AL HILO DEL CASO BROMPTON, <i>Marta Cernadas Lázare</i>	231
12. PROPIEDAD INTELECTUAL Y SECRETO DE LOS ALGORITMOS: ESTABLECIENDO LOS INCENTIVOS ADECUADOS, <i>Marcos Cruz González</i>	249

13. APROXIMACIÓN A LOS <i>TOKENS</i> NO FUNGIBLES Y SU PROBLEMÁTICA. ESPECIAL REFERENCIA A SU RELACIÓN CON LA PROPIEDAD INTELECTUAL, <i>David Fuentes Lahoz</i>	273
14. DERECHO DE MARCAS E INTELIGENCIA ARTIFICIAL: ¿HACIA UNA APRECIACIÓN AUTOMATIZADA DEL RIESGO DE CONFUSIÓN?, <i>Rafael García Pérez</i>	287
15. LA EVOLUCIÓN DE LA PROTECCIÓN DE LA MARCA EN EL ESPACIO DE NOMBRES Y SUS NUEVOS DESAFÍOS: LA NUEVA CLASE DE CYBERSQUATTING Y LA PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES, <i>Monica Lastiri Santiago</i>	301
16. LA UTILIZACIÓN DE LAS NUEVAS TECNOLOGÍAS EN DEFENSA DEL DERECHO DE OBTENCIÓN VEGETAL, <i>Eduardo Miranda Ribera</i>	329
17. DATOS UTILIZADOS PARA ENTRENAR SISTEMAS DE INTELIGENCIA ARTIFICIAL Y DERECHOS EXCLUSIVOS. ASPECTOS POLÉMICOS, <i>Dr. Jorge Luis Ordelin Font</i>	349
18. DECISÃO TOM KABINET: UM FORTE RETROCESSO DO ESGOTAMENTO DIGITAL NA UNIÃO EUROPEIA?, <i>Maria Victória Rocha</i>	359
19. EL DERECHO DE OBTENTOR DESDE EL NUEVO PARADIGMA DE LA PROTECCIÓN PROVISIONAL FIJADO POR EL TJUE. REFERENCIA A LOS PRODUCTORES SIN LICENCIA EX ARTÍCULO 95 DEL REGLAMENTO (CE) 2100/94, <i>Benjamín Saldaña Villoldo</i>	383
20. NEW CONCEPTS FOR A PATENT SYSTEM 4.0. THE ARTIFICIAL INVENTOR AND THE INVENTION CONCEPTION CONTRIBUTION TEST (ICC TEST), <i>Luz Sánchez García</i>	407

PRÓLOGO

La presente obra colectiva recoge la práctica totalidad de las comunicaciones admitidas y presentadas en el *III Congreso Internacional Carlos Fernández-Nóvoa: Nuevas tendencias en el Derecho de la competencia y de la propiedad industrial*, celebrado en la Facultad de Ciencias Jurídicas e do Trabalho de la Universidad de Vigo, los días 27 y 28 de septiembre de 2021.

Con la publicación de este tercer volumen, que se enmarca en las actividades desarrolladas dentro de los Proyectos de Investigación «*El Derecho de la Competencia y de la Propiedad Industrial: actualización, europeización y adaptación a la nueva economía*», financiado por el Ministerio de Ciencia, Innovación y Universidades y «*Retos para un mercado de trabajo equitativo y abierto a la competencia en el contexto de la nueva economía*», financiado por la Xunta de Galicia, se consolida una iniciativa que constituye un punto de encuentro, debate y reflexión para los investigadores españoles y extranjeros en el ámbito del Derecho de la Competencia y la Propiedad Industrial e Intelectual.

En el 2016, el Área de Derecho Mercantil de la Universidad de Vigo organizó el *I Congreso Internacional Carlos Fernández-Nóvoa*, con el objeto de realizar un homenaje póstumo y puntual al Profesor Carlos Fernández-Nóvoa por su inmenso magisterio, que sirviese como marco para la presentación del, por aquel entonces, número 36 de la revista *Actas de Derecho Industrial y Derecho de Autor (ADI)* editado en su memoria y, al tiempo, de foro para que sus discípulos directos, académicos y profesionales pudiesen disertar y exponer sus avances en un sector del ordenamiento jurídico en el que Don Carlos fue pionero en España y referente en numerosos países. La más que favorable acogida que tuvo entre los profesores e investigadores de las distintas universidades españoles y extranjeras, algunos habituales colaboradores de ADI, nos invitó a considerar la idea de darle continuidad a esta actividad científica, organizando con carácter bianual un Congreso Internacional bajo la «marca renombrada» Carlos Fernández-Nóvoa, e iniciar una serie o colección de publicaciones que a modo de Actas

del Congreso recogiese las ponencias y comunicaciones defendidas en el mismo por los participantes. Ambos eventos constituyen una excelente forma de transferencia del conocimiento desarrollado en la Academia, complementa la laborar que desarrollamos como actuales editores de ADI y contribuyen a consolidar el Área de Derecho Mercantil de la Universidad de Vigo como un referente y punto de encuentro para quienes desde las instituciones académicas y la abogacía investigan y trabajan en este campo.

Al igual que el Volumen I publicado en 2017 y el Volumen II publicado en 2019, esta obra *Nuevas tendencias en el Derecho de la Competencia y de la Propiedad Industrial III* es editada por Comares. Lleva el mismo título y presenta el mismo diseño que los dos primeros volúmenes con la pretensión de que muestre al público esa idea de ser una obra colectiva que forma parte de una colección, que acoge la investigación universitaria que se está realizando en las universidades principalmente españolas pero también foráneas en los ámbitos del Derecho de la competencia y de la propiedad industrial e intelectual.

Es por ello que este volumen III agrupa 20 trabajos doctrinales divididos en tres bloques temáticos. La primera parte reúne 6 estudios relacionados con el Derecho de defensa de la competencia o antitrust, la segunda agrupa 4 trabajos relacionados con el Derecho de la competencia desleal y la publicidad y, finalmente, la tercera 10 textos en los que se estudian cuestiones que se están planteando actualmente en el ámbito del Derecho de la propiedad industrial e intelectual.

El prestigio y la especialización de los autores, la actualidad de los temas que se abordan y el renombre de la editorial son indicios del alto valor académico y científico que presenta esta obra colectiva para profesionales, estudiosos e investigadores. Pero más allá de esta indudable utilidad, que el lector podrá comprobar y en su caso confirmar, este libro y la colección en la que se enmarca pretende ser un tributo permanente de los miembros del Área de Derecho Mercantil de la Universidad de Vigo a la memoria del maestro Carlos Fernández-Novoa, así como a las enseñanzas y magisterio de su primer discípulo, el Profesor José Antonio Gómez Segade, que continuó y engrandeció la Escuela gallega de Derecho Industrial.

La pandemia de COVID-19 impidió que el *III Congreso Internacional Carlos Fernández-Nóvoa: Nuevas tendencias en el Derecho de la competencia y de la propiedad industrial* pudiese celebrarse en 2020, tal y como estaba previsto inicialmente. No obstante, la citada pandemia no pudo evitar que el Congreso volviese, con más fuerza si cabe, en el 2021. La obra que el lector tiene entre sus manos constituye una excelente muestra de que, pese a que la pandemia nos ha golpeado —y sigue haciéndolo— con inusitada violencia, el esfuerzo y el talento de aquellos que firman sus páginas permanecen intactos.

LOS DIRECTORES DE LA OBRA
Vigo, diciembre de 2021

