

ABREVIATURAS	9
PRESENTACIÓN	11
AGRADECIMIENTOS	19
Capítulo 1	
PROTECCIÓN PATRIMONIAL DEL DERECHO DE IMAGEN	
1. Protección moral y patrimonial del derecho de imagen	21
2. Los modelos de protección patrimonial.....	23
2.1 Modelo dualista: derecho de propiedad intelectual.....	24
2.2 Modelo monista: derecho de la personalidad	26
2.3 Modelo intermedio: derecho híbrido	28
3. El derecho de imagen en América Latina.....	31
3.1 Panorama general.....	31
3.2 La doble dimensión del derecho de imagen.....	31
3.3 Los modelos de protección patrimonial del derecho de imagen	36
4. Protección patrimonial en América Latina	39
Capítulo 2	
LA IMAGEN COMO OBJETO DE PROTECCIÓN	
1. Introducción	43
2. La imagen como signo que individualiza a la persona.....	43
2.1 Contenido material: apariencia física de la persona	43
2.2 Contenido inmaterial: desde la apariencia a la identidad.....	49
2.3 Perspectiva uruguaya de la protección de la identidad.....	52
2.4 La voz y el derecho de imagen.....	54
2.5 Caricatura y retrato artístico.....	57
2.6 La imagen física y la imagen psicológica.....	58
3. Imagen que permite reconocer a la persona	58
3.1 El criterio de la reconocibilidad.....	58
3.2 El criterio de la reconocibilidad vigente en Uruguay.....	60
3.3 Utilización de imágenes borrosas o pixeladas	63
4. La imagen como dato personal.....	64
5. La imagen de la persona y la imagen del personaje.....	66
5.1 Nociones generales.....	66
5.2 La imagen del personaje en Uruguay	67
Capítulo 3	
PANORAMA DEL DERECHO DE IMAGEN EN URUGUAY	
1. Panorama general del derecho de imagen en Uruguay.....	71
2. Dimensión personal del derecho de imagen.....	71
3. Dimensión patrimonial del derecho de imagen en Uruguay.....	73
3.1 Panorama general.....	73
3.2 Evolución de la protección patrimonial del derecho de imagen	74
4. Protección constitucional.....	79
5. Tratados internacionales.....	84
6. Las dos leyes fundamentales.....	86
6.1 El derecho de imagen en la LDA.....	86
6.2 El derecho a la imagen en la normativa sobre datos personales	87
7. Otras normas legales de protección del derecho de imagen.....	88

Capítulo 4

EL DERECHO DE IMAGEN EN LA LEY DE DERECHOS DE AUTOR

1. Relevancia del art. 21 LDA	93
2. Estructura del art. 21 LDA	93
3. Antecedentes del art 21 LDA	95
4. Relación con otras disposiciones de la LDA.....	97
4.1 Art 20 LDA	97
4.2 Art. 21 LDA	98
4.3 Art 44 LDA	99
5. El concepto de retrato	99
6. Concepto de “poner en el comercio” el retrato.....	101
6.1 Nociones generales.....	101
6.2 Interpretación del concepto en el derecho uruguayo	103
7. Derecho sobre el retrato y derecho sobre la imagen.....	107
8. Negocios sobre el retrato y sobre la imagen.....	111
9. La utilización comercial del retrato	112
9.1 De nuevo sobre la dimensión patrimonial del derecho de imagen	112
9.2 Los criterios para definir una utilización como comercial.....	114
9.3 Utilización con fines de promoción o publicidad	116
9.4 Utilización del retrato en productos.....	118
9.5 Utilización con fines de entretenimiento o artísticos	120
10. Utilización comercial en el derecho uruguayo	121
10.1 Planteo general.....	121
10.2 Fines publicitarios y publicaciones libres	122
10.3 Actividad publicitaria por los medios de comunicación.....	130
10.4 Breve referencia a la Ley de Medios Audiovisuales	132
10.5 Utilización en productos. Los cuadernos escolares.....	133
10.6 Álbum de figuritas.....	134
10.7 Utilización con fines de entretenimiento	135
10.8 Utilización del retrato en creaciones artísticas	139
11. Utilización comercial de la performance.....	140
11.1 Valor de reconocimiento y valor de la performance.....	140
11.2 Utilización comercial de la performance de artistas	143
12. El consentimiento como causa de justificación	151
12.1 El consentimiento como acto de disposición del derecho subjetivo	151
12.2 La autorización para el uso del retrato.....	155
12.3 La autorización es un acto de explotación económica.....	157
12.4 Derecho sobre el retrato y derecho de autor. Titularidad originaria y derivada del derecho sobre el retrato	158
12.5 Negocios de transmisión y negocios de autorización	164
12.6 Recapitulación sobre la posición jurídica del beneficiario.....	166
12.7 El derecho sobre el retrato no es un derecho de autor.....	169
12.8 Sistema subsidiario aplicable al contrato de licencia	173
12.9 La licencia exclusiva para la utilización del retrato.....	174
13. Carácter expreso del consentimiento	177
13.1 Voluntad expresa y tácita en el derecho uruguayo	177
13.2 El consentimiento expreso en la jurisprudencia.....	179
13.3 Expreso no equivale a escrito, ni a solemne	181

13.4 No admisibilidad del consentimiento tácito.....	183
14. Interpretación del consentimiento.....	187
14.1 Interpretación estricta del consentimiento.	187
14.2 Criterios de interpretación en la jurisprudencia uruguaya.	188
14.3 Principio de interpretación finalista del consentimiento.	192
15. La prueba del consentimiento	194
15.1 La carga de la prueba corresponde al demandado	194
15.2 Jurisprudencia uruguaya sobre prueba del consentimiento expreso... ..	194
16. Oponibilidad de los derechos adquiridos sobre el retrato.....	198
17. El derecho a la imagen de las personas fallecidas en la LDA.....	199
17.1 La protección post-mortem de los derechos de la personalidad	199
17.2 Naturaleza del derecho del cónyuge, hijos y progenitores.....	201
17.3 Ejercicio del consentimiento por parte de los legitimados post mortem	203
17.4 Diferencia con el ejercicio del derecho moral de autor.....	205
17.5 Jurisprudencia uruguaya	205
18. Retrato de los menores de edad.....	206
18.1 Nociones generales.....	206
18.2 La utilización de la imagen de los menores en la jurisprudencia uruguaya.....	207
19. La revocación del consentimiento.....	211
19.1 Sujetos legitimados para revocar el consentimiento	211
19.2 Forma de ejercer la revocación. Efectos	214
19.3 Responsabilidad por hecho lícito	217
19.4 Momento de resarcir los daños.....	218
19.5 Justa causa para la revocación.....	219
19.6 Relación con institutos afines: datos personales y derecho moral.....	221
19.7 Jurisprudencia uruguaya sobre revocación del consentimiento.....	222

Capítulo 5

RÉGIMEN DE LAS PUBLICACIONES LIBRES

1. El régimen de las publicaciones libres como excepción	225
2. La relación entre la publicación del retrato y el interés general.....	230
2.1 Planteo	230
2.2 Utilización en el marco de información sobre hechos policiales o criminales.....	231
2.3 Publicación en el marco de información sobre temas de actualidad....	233
2.4 Recapitulación.....	237
2.5 El criterio de la relación directa e inequívoca	238
3. El criterio del abuso de derecho	241
3.1 Planteo general sobre el abuso del derecho a informar.....	241
3.2 El abuso del derecho a informar y la utilización del retrato ajeno	244
4. Hechos de interés público y hechos realizados en público.....	248
4.1 Concepto general.....	248
4.2 Hechos o acontecimientos de interés público	248
4.3 Hechos realizados en público.....	252

Capítulo 6

LA IMAGEN COMO DATO PERSONAL

1. Introducción	259
2. Panorama general de la protección del retrato en la LPDP.....	259
3. Impacto de la LPDP en el derecho de imagen	262
4. El consentimiento en materia de datos personales	264
5. Ensayo de armonización entre la LDA y la LPDP	267
5.1 Carencia de regulación del mercado del derecho de imagen	269
5.2 Conflicto con la libertad de expresión.....	272
6. Utilización con fines domésticos o privados	274
7. Algunas conclusiones.....	274

Capítulo 7

RESPONSABILIDAD CIVIL POR INFRACCIÓN AL DERECHO DE IMAGEN

1. Planteo general.....	275
1.1 El derecho de imagen como derecho subjetivo absoluto.....	275
1.2 Régimen de responsabilidad: extracontractual (art 1319)	275
1.3 Remedios: reparación en natura	276
1.4 Remedios: reclamo indemnizatorio	277
1.5 La pena civil (art 51 LDA).....	277
2. El daño patrimonial.....	278
2.1 Nociones generales.....	278
2.2 Problemas en la aplicación del régimen indemnizatorio común al derecho de imagen	279
2.3 El daño patrimonial en el derecho de imagen: doctrina y jurisprudencia uruguaya	282
2.4 El criterio del precio de la licencia hipotética (daño-regalía).....	284
2.5 Críticas al criterio de la licencia hipotética. Refutación	289
3. El daño extra-patrimonial.....	290
3.1 Planteo general: reparación del daño extra-patrimonial.....	290
3.2 Daño moral “in re ipsa”	292
4. Valoración de la respuesta indemnizatoria.....	293
5. La pena civil (art 51 LDA).....	295
5.1 Antecedentes y regulación actual	295
5.2 Posibilidad de aplicar la pena civil en el derecho de imagen	299
6. Algunas conclusiones.....	302
BIBLIOGRAFÍA CITADA	303
ANEXO DE JURISPRUDENCIA	325