

Transferencias Internacionales de datos y su relación con la adecuación de la Unión Europea

SEMINARIO REGIONAL DE PROTECCION DE DATOS
Montevideo, Uruguay, 1- 4 de junio de 2010

Rafael García Gozalo

- Atención telefónica a los clientes
- Acciones de marketing telefónico dirigidas a la medición del grado de satisfacción de los clientes
- Centralización de la gestión de recursos humanos y de proyectos internacionales en el marco de una compañía multinacional
- Gestión, mantenimiento y soporte técnico de las bases de datos de clientes y proveedores y como parte de una política global del Grupo
- Prestación de servicios de apoyo administrativo a efectos de beneficiarse de economías de escala, así como de una creciente calidad del servicio, oportunidad y exactitud en virtud de una iniciativa global

- Normas internacionales de **obligado cumplimiento**:
 - Convenio 108 del Consejo de Europa (art. 12)
 - Protocolo adicional del Convenio (art. 2)
 - **Directiva 95/46/CE** (arts. 25 y 26)
- Otros:
 - Directrices OCDE (parte III)
 - Sentencia Lindqvist
 - Directrices de ámbito regional (Red Iberoamericana, APEC...)
 - Estándares internacionales
- Relevancia de los documentos del Grupo del artículo 29

- **LOPD** (arts. 33 y 34)
- **Reglamento** LOPD (RD 1720/2007) Título VII
- Derogadas desde 19 de abril de 2008
 - Real Decreto 1332/1994 (Capítulo II)
 - Instrucción 1/2000 de la AEPD

Concepto de transferencia internacional

- Regulación anterior (Instrucción 1/2000)
 - Toda comunicación de datos fuera de territorio español
- Normativa comunitaria
 - Referencia a “país tercero”
 - Transferencia en el seno de la UE y del EEE supone **movimiento internacional** de datos, **no transferencia internacional** a los efectos de los artículos 25 y 26 de la Directiva 95/46CE
 - Considerandos 7 a 9: Fundamento de la Directiva es la garantía de la libre circulación de los datos en el ámbito de la UE, armonizando las normas de protección de datos
- Consecuencia. Aclaración de la definición por el Reglamento. Transferencia es un tratamiento de datos que supone
 - Transmisión de los mismos **fuera del territorio del EEE**,
 - Constituye una **cesión o comunicación de datos**, o
 - Tiene por objeto la **realización de un tratamiento** de datos por cuenta del responsable del fichero establecido en territorio español

Principio básico = Condiciones previas

- La transferencia internacional de datos **no exime de la aplicación previa de la LOPD** y del Reglamento
- Existe un tratamiento de datos en territorio español previo a la transferencia internacional
 - principios de calidad de los datos y finalidad
 - información al afectado
 - consentimiento para el tratamiento, y en su caso para la cesión de datos
 - facilitar el ejercicio de los derechos de acceso, rectificación, cancelación y oposición
 - notificación del fichero...
- La cesión o transmisión a un encargado del tratamiento que implica la transferencia debe ser conforme a la LOPD, **como si se produjese en territorio español**

- **Sin autorización**
 - Por **nivel adecuado de protección** reconocido por
 - Decisión de la AEPD
 - Decisión de la Comisión
 - Otros supuestos del artículo 34 LOPD
 - Autonomía de la voluntad
 - Interés público
 - Acceso a la información
- **Con autorización del Director de la AEPD**
 - Cláusulas contractuales tipo
 - Binding Corporate Rules (BCR)

Adecuación

- Modelo típicamente europeo
- Otras opciones
 - La “accountability” canadiense

■ Requisitos

- Mecanismos de protección de datos en el país de destino
- Garantías para el ejercicio de los derechos de los afectados
- Autoridad de protección de datos que vele por la legalidad del tratamiento en el país de destino

■ Objetivo

- Mantener nivel de protección en destino
- Evitar transferencias sucesivas de datos a otros países sin nivel adecuado de protección

■ Criterios

- Basados en el artículo 25.2 de la Directiva
- Documento WP12 del Grupo del Artículo 29

Nivel adecuado: Criterios

- En general: circunstancias que concurran en la transferencia o categoría de transferencia de datos
- En particular:
 - **Naturaleza** de los datos
 - **Finalidad y la duración** del tratamiento o de los tratamientos previstos
 - País de origen y **país de destino** final
 - Normas de Derecho, generales o sectoriales
 - **Informes** de la Comisión de la Unión Europea
 - **Normas profesionales**
 - **Medidas de seguridad** en vigor

(Artículo 33.2 LOPD y 25.2 Directiva 95/46/CE)

De la Directiva se desprende que:

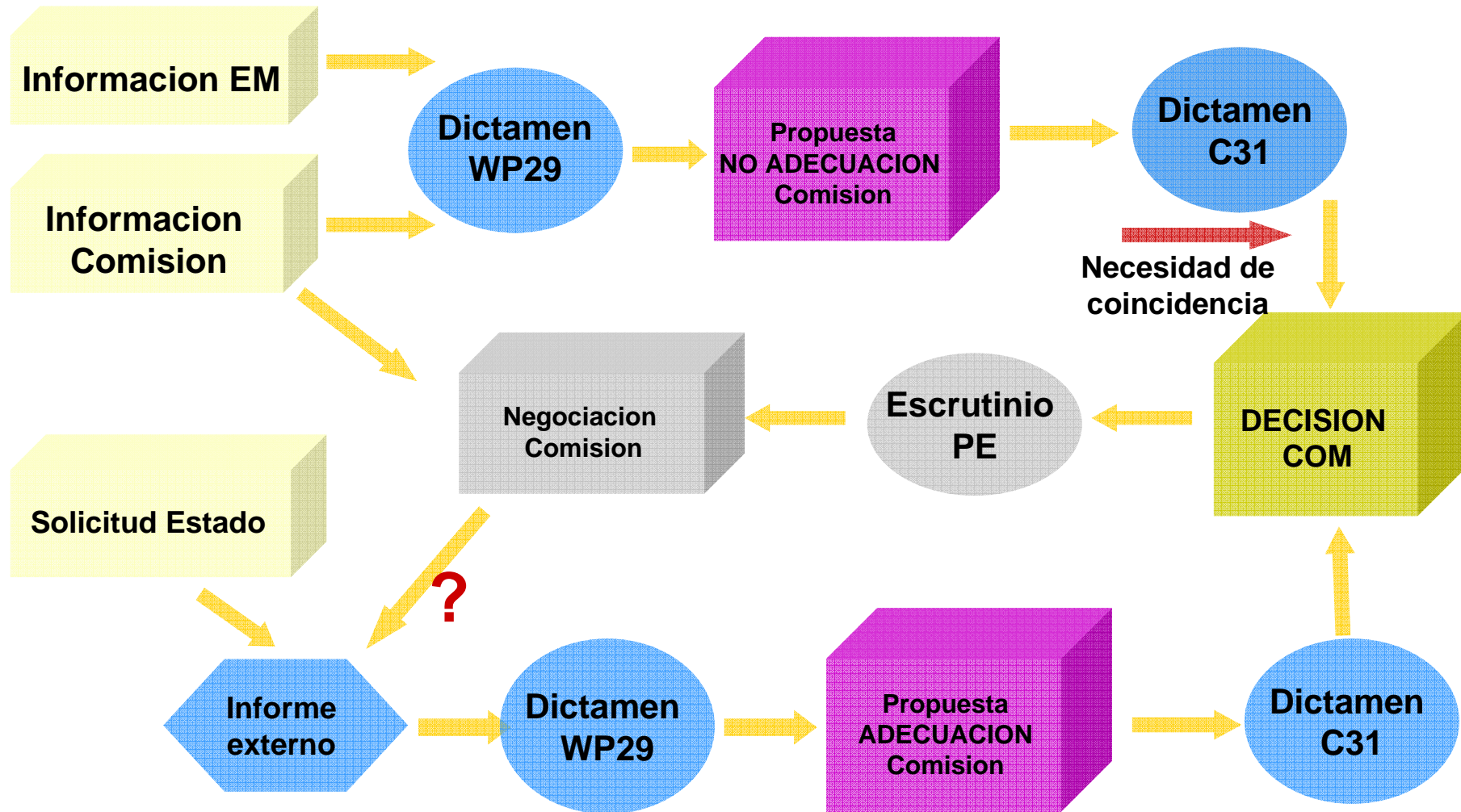
- La declaración (de adecuación o no adecuación) puede proceder de:
 - **Comisión**
 - **Estados miembros** (no se ha dado el caso)

- Pueden declararse adecuados:
 - **Países**
 - Uno o varios **tratamientos** (hay precedentes)
 - Determinados **sectores** (hay precedentes)

- **Directiva 95/46/CE**
- Directrices **OCDE** (1980)
- Directrices **NNUU** (1990)
- Marco de privacidad **APEC** (2005)
- Directrices para la armonización de la protección de datos en la **Comunidad Iberoamericana**
 - Estudiadas en el Seminario Iberoamericano de Protección de Datos de Cartagena de Indias (mayo 2007)
 - Adoptadas en el V Encuentro Ibérico de protección de datos (Lisboa, noviembre 2007)
- **Novedad: Estándares internacionales de Privacidad. Resolución de Madrid (noviembre 2009)**

- Principios generales
 - Limitación de la **finalidad**
 - **Calidad y proporcionalidad** de datos
 - **Información** a los interesados
 - **Seguridad** y deber de secreto
 - Derechos de **acceso, rectificación y cancelación**
 - Restricciones a las **transferencias** ulteriores
- Principios específicos
 - Reglas especiales para **datos "sensibles"**
 - Derecho de **exclusión** en caso de **marketing**
 - **Decisiones** individuales **automatizadas**
- Requisitos de funcionamiento del sistema = ¿Autoridad independiente?
 - Nivel adecuado de **cumplimiento de normas**
 - **Apoyo y asistencia** a interesados
 - Acceso a vía de **recurso** para casos de incumplimiento

Procedimiento



- **Suiza** (2000)
- **Estados Unidos**, principios de “**Safe Harbour**” para la protección de la vida privada y las correspondientes FAQs publicadas por el Departamento de Comercio (2000)
- **Canadá**, protección de los datos personales conferida por la Personal Information and Electronic Documents Act (**PIPEDA**) (2001)
- **Argentina** (2003)
- **Guernsey** (2003)
- **Isla de Man** (2004)
- **Jersey** (2008)
- **Islas Feroe** (2010)
- Pendientes de publicación pero con dictamen WP favorable:
 - **Israel** (documento WP165, de 1 de diciembre de 2009. Sólo en caso de tratamiento automatizado)
 - **Andorra** (documento WP166, de 1 de diciembre de 2009)
- Actualmente en trámite: **Uruguay y Nueva Zelanda**

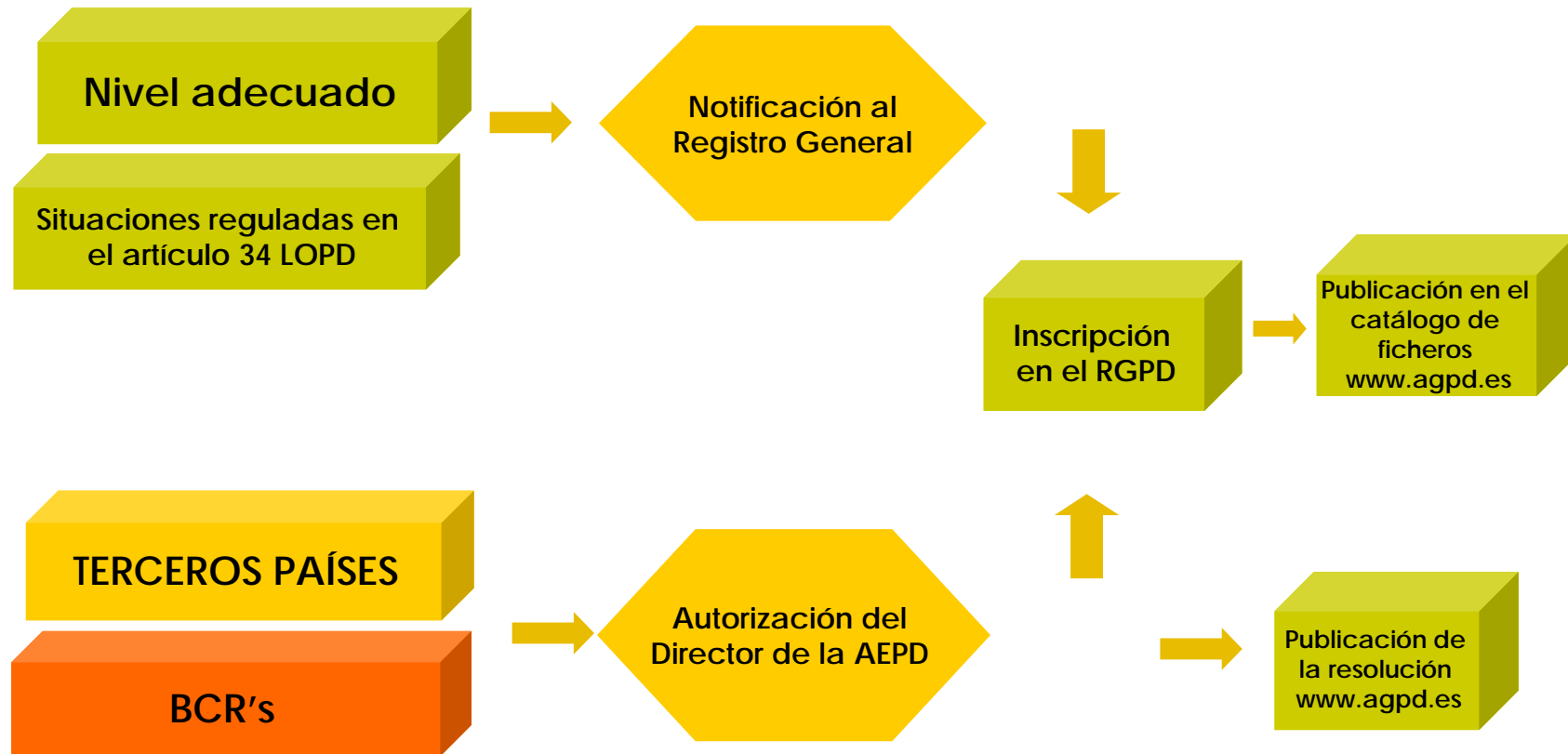
Posible decisión del Director de la AEPD

- Resolución motivada
- Mismos criterios que enunciados en Directiva
- Publicación en el BOE
- Publicación periódica de la lista de países
- No adoptada ninguna resolución hasta ahora

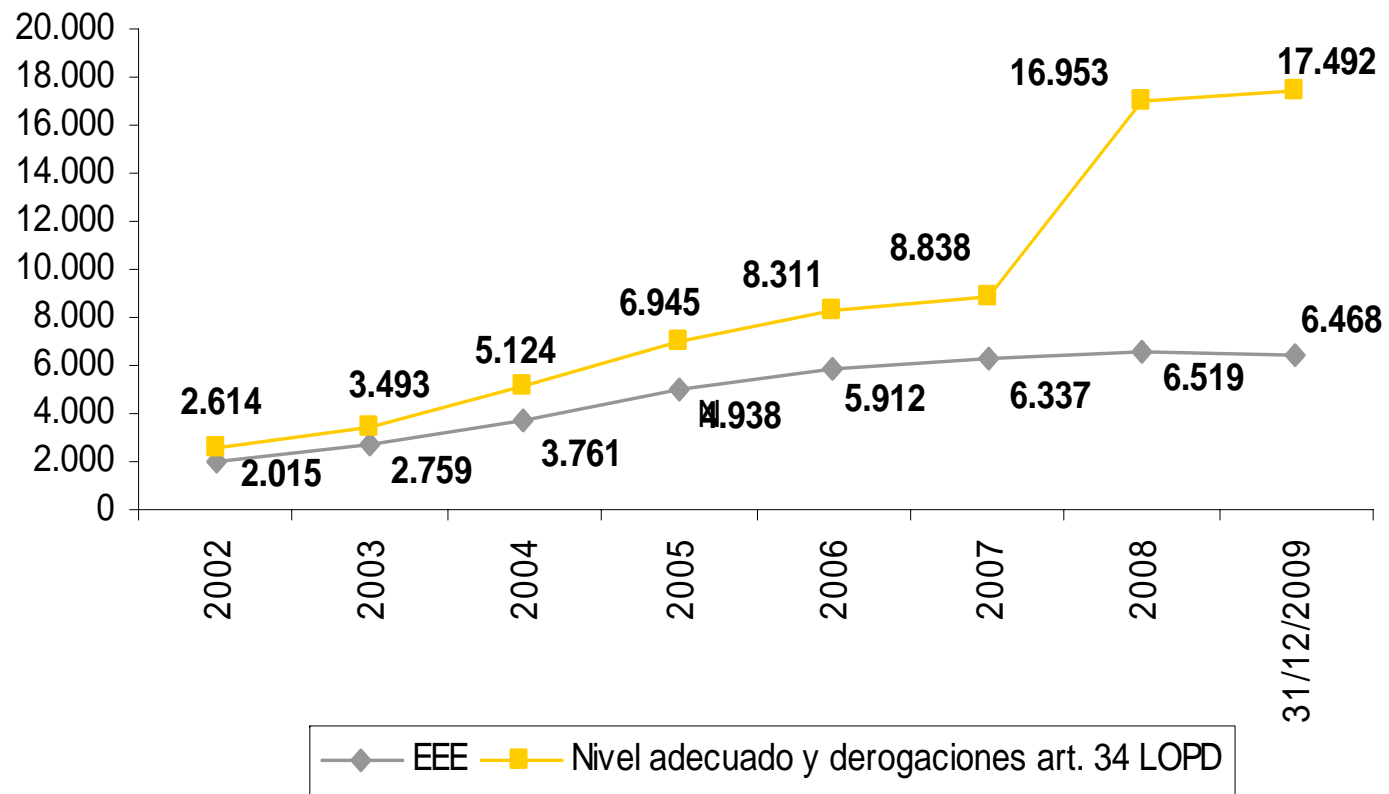
Suspensión temporal de transferencias a países con nivel adecuado de protección

- Base legal: Decisiones de adecuación
- Fundamento: **cesación de las condiciones** que justifican la consideración del sistema como adecuado
- Supuestos
 - Resolución de la autoridad competente sobre la vulneración por el importador de las normas de protección de datos establecidas en su derecho interno.
 - Por riesgo de vulneración, cuando:
 - Indicios racionales de vulneración por el importador
 - Autoridades competentes en el Estado del importador no han adoptado o no van a adoptar medidas
 - Existe previa advertencia a las autoridades por la AEPD
 - La continuación de la transferencia puede generar un riesgo inminente de grave perjuicio a los afectados

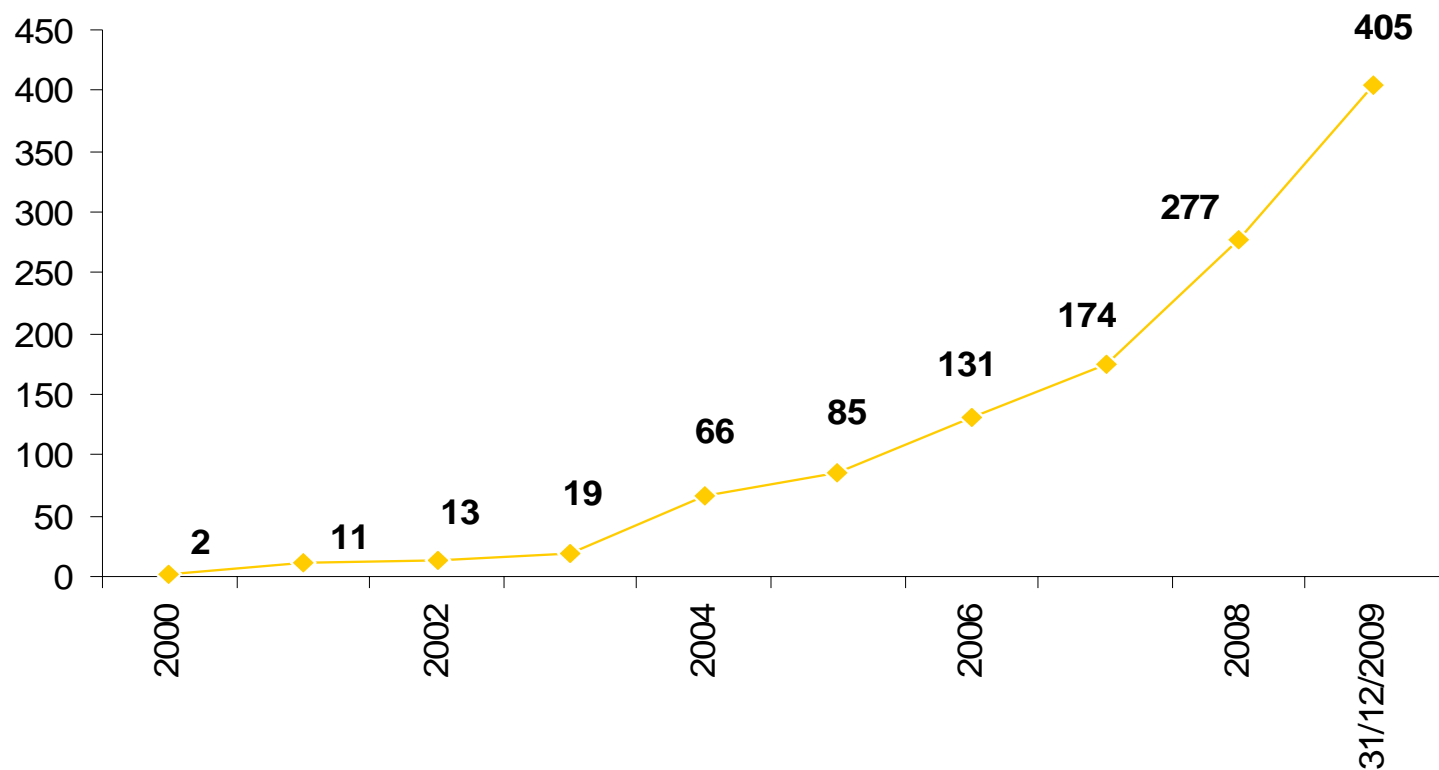
Procedimiento de autorización o notificación



Notificaciones



Autorizaciones





AGENCIA
ESPAÑOLA DE
PROTECCIÓN
DE DATOS

