



JORNADA  
**APLICANDO LA  
NUEVA  
NORMATIVA  
SOBRE  
PROTECCIÓN  
DE DATOS**

VALLADOLID, 17 DE OCTUBRE 2018

**ATENDIENDO LOS DERECHOS  
DE LOS CIUDADANOS**

**José Luis Rodríguez Álvarez**  
**Profesor de Derecho Constitucional**  
**Universidad Complutense**  
**Ex Director de la AEPD**



# Atendiendo los derechos de los ciudadanos

## ECLAP

Valladolid, 17 de octubre de 2018

José Luis Rodríguez Álvarez

Prof. Derecho Constitucional UCM

Director Máster en Derecho de las Nuevas Tecnologías

*REGLAMENTO (UE) 2016/679 DEL PARLAMENTO EUROPEO Y DEL CONSEJO relativo a la protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos y por el que se deroga la Directiva 95/46/CE (Reglamento general de protección de datos)*

**Refuerza los derechos ya existentes y reconoce otros nuevos:**

1. **Derecho de acceso**
2. **Derecho de rectificación**
3. **Derecho de supresión (“el derecho al olvido”)**
4. **Derecho a la limitación del tratamiento**
5. **Derecho a la portabilidad de los datos**
6. **Derecho de oposición**
7. **Derecho a no ser objeto de decisiones automatizadas**

# Reglas generales de ejercicio

Art. 12, junto con disposiciones relativas a transparencia.

## 1. Mandato de facilitar el ejercicio (art. 12.2)

- Principio “*pro ejercicio*” preside toda la regulación
  - ✓ Amplio margen de configuración del responsable

## 2. La identificación del interesado (art. 12.2 y 6)

Dos supuestos:

- a) La **identidad** del solicitante está **acreditada** pero **no se pueden determinar los datos** que le conciernen  
Relacionado con **art. 11**: El responsable no está obligado a mantener, obtener o tratar información adicional para identificar al interesado a efectos de cumplir con el Reglamento
- Si puede demostrar que no está en condiciones de determinar cuáles son los datos del solicitante, le informa y **decaen los derechos** (art. 11.2)
  - Excepción: el interesado aporta información adicional que permita determinar los datos que le corresponden (art. 11.2)
- ✓ Si, a pesar de las informaciones aportadas, no se pueden determinar los datos que corresponden al solicitante, se puede **denegar la solicitud** (art. 12.2)
- **Carga de la prueba** corresponde al responsable: “*salvo que pueda demostrar*”
- b) Hay **dudas sobre la identidad** del solicitante
- ✓ Se puede solicitar que facilite información adicional necesaria para confirmar la solicitud
    - ¿Copia DNI?
    - Petición sistemática es cuestionable. Sólo si del contexto se derivan dudas razonables sobre la identidad

# Reglas generales de ejercicio

## 3. Obligación de contestar con celeridad (art. 12.3 y 4)

**Obligación de contestar** todas las solicitudes, respuesta positiva (12.3) o negativa (12.4)

Respuesta **negativa**:

- **Motivada** (informar de las “razones”)
- **Informar** de las posibilidades de presentar **reclamación** ante la autoridad de control y de ejercer **acciones judiciales**

**Celeridad**: “sin dilación”, plazo máximo de un mes

**Prorrogable** por otros dos meses (complejidad y volumen), informando e indicando motivos

- Prórroga sólo si la respuesta es positiva: se debe tomar la decisión en 1 mes

## 4. Forma

- Regla general 12.1: “*forma concisa, transparente, inteligible y de fácil acceso, con un lenguaje claro y sencillo*”  
Si se presenta por medios electrónicos, respuesta igual si es posible, salvo que interesado solicite otro modo

## 5. Gratuidad

12.5: “*serán a título gratuito*”

Sólo si las solicitudes son “*manifiestamente infundadas o excesivas*”, alternativa:

- a) Cobrar un **canon razonable** (costes administrativos)
  - b) **Negarse a “actuar”**
- El responsable soporta la **carga de la prueba**: (“demostrar el carácter manifiestamente infundado o excesivo”)

## Nuevo trámite de remisión al DPD o al responsable

➤ Remisión al DPD o al responsable para que **dé respuesta al reclamante y a la Agencia**

▪ Art. 9.4 Real Decreto –Ley 5/2018, de 27 de julio:

*“Antes de resolver sobre la admisión a trámite de la reclamación, la Agencia Española de Protección de Datos podrá remitir la misma al delegado de protección de datos que hubiera, en su caso, designado el responsable o encargado del tratamiento o al organismo de supervisión establecido para la aplicación de los códigos de conducta, **a fin de que den respuesta a la reclamación** en el plazo de **un mes**.”*

*La Agencia Española de Protección de Datos podrá igualmente remitir la reclamación al responsable o encargado del tratamiento cuando no se hubiera designado un delegado de protección de datos ni estuviera adherido a mecanismos de resolución extrajudicial de conflictos, en cuyo caso el responsable o encargado deberá dar respuesta a la reclamación también en el plazo de un mes.”*

Art. 15: **derecho general de acceso** a la información personal

- Complemento de las obligaciones de información activa arts. 13 y 14
- Derecho capital, posición central en el haz de derechos comprendidos en el derecho fundamental

### ❖ Contenido y límites

➤ Confiere **dos tipos de facultades** para ejercer otras tantas pretensiones:

- a) Derecho de **acceso a los datos** y a las “**metainformaciones**” vinculadas a los tratamientos  
**Incondicionado**, sin requisitos previos ni supuestos habilitantes.
- b) El derecho a obtener una **copia** de los datos personales

### ❖ Alcance y obligaciones del responsable

#### ➤ **Obligación de contestar**

- Si trata datos, el contenido de la respuesta ha de ser más amplio:

1. **Qué datos** está tratando: información exhaustiva sobre todos los datos que estén siendo tratados, sin excepción.

Actualizada al **momento de atender el derecho**

- No hay que informar sobre datos tratados con anterioridad pero que ya no se tratan

## 2. Metainformaciones

La mayoría son informaciones que se han debido proporcionar (arts. 13 y 14)

- Derecho/obligación autónomo: haber proporcionado la información no deja sin objeto el derecho de acceso ni exime de la obligación de proporcionarlas
- Actualizadas al momento de atender el derecho
  - a) Los **finés** del tratamiento (no se exige base jurídica del tratamiento)
  - b) Las **categorías** de datos
  - c) **Destinatarios** o categorías de destinatarios

En caso de **colisión** entre el derecho de acceso y el interés de mantener en secreto el destinatario, con carácter general prevalece el derecho de acceso. Se puede establecer normas específicas para atender intereses legítimos en el marco del art. 23

    - Impone una obligación de registrar qué datos se han comunicado a terceros y a quienes.
  - d) **Plazo** de conservación o criterios para determinarlo (= art. 13.2)
  - e) Informar sobre los **derechos** de rectificación, supresión, limitación y oposición (= art. 13, pero no incluye portabilidad)
  - f) Derecho a presentar una **reclamación** (= art. 13)
  - g) Información sobre **origen**, cuando no se hayan obtenido del interesado, (= art. 14.2.f)
    - Impone obligación de registrar y conservar la información sobre el origen
  - h) La existencia de **decisiones automatizadas**, incluida la elaboración de perfiles (arts. 13.2 f y 14.2.g)
    - **Transferencias internacionales**, informar sobre garantías (similar arts. 13 y 14)

### ❖ Forma y procedimiento

- Se rige por art. 12
- **Solicitud no requiere forma**, no se exigen contenidos específicos, pero debe permitir encontrar la información que es objeto de la solicitud. (Cons. 63: caso de gran cantidad de información el responsable puede solicitar que especifique la información o actividades de tratamiento a que se refiere la petición)
- **Contestación**: ha de cumplir su **finalidad**, permitir pleno ejercicio de los derechos

### ❖ Derecho a obtener una copia

- **Novedad**. Enriquece y amplía el derecho de acceso.
- En la mayoría de los casos, cubre derecho general de acceso, pero no lo sustituye plenamente.
  - **Contenido**.
    - Los datos en el estado en que se encuentren. No hay derecho a elaboración.
    - Copia **completa**, pero sólo los datos que conciernen al solicitante. Pueden (deben) suprimirse o eliminarse el resto de las informaciones de los soportes
  - **Límites**.

15.4: “no afectarán negativamente a los derechos y libertades de otras personas”.

    - ✓ Incluye al **responsable**. Cons. 63 ej.: los secretos comerciales, propiedad intelectual., esp. software
    - **Sólo** afectan a la información **sensible**. No justifican negativa absoluta: **copia parcial**
    - ✓ Susceptible de **limitaciones** derivadas de regulaciones amparadas en art. 23, basadas en la protección de intereses públicos.
  - **Gratuidad**.
    - 1ª copia, se puede pedir canon razonable por ulteriores

## Derecho de rectificación (art. 16)

Art. 16: confiere potestad de obtener del responsable la **rectificación de los datos inexactos** (complementa el principio de exactitud del art. 5)

➤ Doble contenido: derecho a **que se rectifiquen** los datos inexactos y derecho a **que se completen** los incompletos

### ❖ Rectificar:

“**Datos inexactos**”: los que no se corresponden con la realidad

- Criterio objetivo, alude a cuestiones fácticas, no valorativas.
- Tanto si eran inexactos en el momento de la recolección como si lo devienen con posterioridad.
- Independiente de la culpabilidad del responsable y del origen de la inexactitud.

### “Sin dilación indebida”

El tiempo estrictamente indispensable para comprobar la exactitud y proceder a la corrección

### ❖ Completar:

Valoración de la integridad, en atención a los fines del tratamiento.

### ❖ Límites y excepciones:

- Susceptible de limitaciones con arreglo a lo previsto en el art. 23: *vid.* legislaciones sectoriales
    - Art. 89.2: en relación con los tratamientos con finés de investigación científica o histórica o estadísticos si imposibilitan u obstaculizan gravemente el logro de estos fines, en la medida que las excepciones sean necesarias para ello.
    - Art. 85 habilita a los estados para establecer excepciones para conciliar el derecho a la protección de datos con el derecho a la libertad de expresión y de información, incluido el tratamiento con fines periodísticos, de expresión académica, artística o literaria
- Obligación de **informar a los destinatarios** (art. 19)

Art. 17 RGPD: básicamente clásico derecho de supresión o cancelación, + obligación de cancelación.

“**Derecho al olvido**”, queda sólo apartado 2

### ❖ Derecho y obligación

Art. 17 no sólo reconoce un derecho subjetivo sino que **impone una obligación** al responsable: “*el cual estará obligado...*”

Requerida por los principios del art. 5. No es necesario esperar a una solicitud.

Pueden darse situaciones problemáticas: colisión obligación con otros derechos, esp., limitación

### ❖ Supuestos:

#### a) Dejan de ser necesarios

¿**Cuándo** dejan de ser necesarios **en una administración**? Dificultad de concreción: se pueda excluir que los datos tengan relevancia para las actividades administrativas en interés público o en cumplimiento de una función pública.

- Aconsejable **protocolo de supresión con plazos** para determinados tipos de datos. **Revisión periódica** de la necesidad
- Plazo de conservación/supresión ha de figurar en el **RAT**

**Excepción:** cuando se den los requisitos para tratar los datos con una finalidad distinta

- Vid., 6.4 y 5.1 en relación con 89

➤ Ha de **conciliarse** con el **derecho de limitación** del art. 18: antes de suprimir, se deberá informar al interesado y ofrecerle la oportunidad de hacer valer el derecho del art. 18.

## b) Retirada del consentimiento

Si no hay otra base, tratamiento ilícito: **obligación** de supresión, sin necesidad de solicitud

Escasa aplicación en administraciones públicas

## c) Oposición al tratamiento

✓ Comprende el supuesto general del art. 21.1 y el específico del 21.2 (mercadotecnia directa)

- 22. 1, admite **excepciones**: que *“se acrediten motivos legítimos imperiosos para el tratamiento que prevalezcan sobre los intereses, los derechos y las libertades del interesado o, que sea necesario para la formulación, el ejercicio o la defensa de reclamaciones”*.
- En 21.2, **no** hay excepciones

## d) Ilícitud de los tratamientos

Tenor: *“hayan sido tratados ilícitamente”* incorrecto. Debe darse en el momento **presente**.

Observar el derecho a la limitación del art. 18: **informar** a los interesados antes de suprimir.

## e) Cumplimiento de una obligación legal de supresión

## f) Datos de menores obtenidos en relación con oferta de SSI

### ❖ **Contenido de la obligación y del derecho**

- El RGPD no contiene definición “supresión”. Hay que entender: hacerlos **inutilizables**
- Diferentes procedimientos. Relevante el **resultado**: imposibilidad de utilizar la información como información personal
- Obligación de **comunicar** la supresión a cada uno de los **destinatarios** art. 19
- Obligación de **bloqueo** ([art. 32](#) del Proyecto)

### ❖ Informar a otros responsables en caso de publicación (art. 17.2)

- Con. 66: sirve al **objetivo** de conseguir una mayor efectividad del derecho al olvido en Internet: enlaces, copias o réplicas.
- **Requiere solicitud** expresa del interesado
- **Alcance:** “medidas razonables, incluidas medidas técnicas, con miras a informar a los responsables que estén tratando los datos personales” en función de “la tecnología disponible y el coste de su aplicación”.
  - Publicación en la web en el lugar en el que se hizo pública la información
  - Meta-tags: borrar información en cachés de los buscadores
  - Técnicas de Digital Rights Management (DRM)
- Art. 70.1.d) prevé que CEPD emitirá directrices, recomendaciones y buenas prácticas
- Relación con obligación art. 19: no sólo a los destinatarios directos.

### ❖ Excepciones (art. 17.3)

Cuando el tratamiento sea necesario:

- a) Para ejercer el derecho a la **libertad de expresión e información**
  - No sólo profesionales de la información, tb no profesionales
  - No tiene carácter absoluto, requiere ponderación
- b) Para el **cumplimiento de una obligación legal, misión en interés público** o en **ejercicio de poderes públicos**.
- c) Por razones de **interés público** en el ámbito de la **salud pública**
- d) Con fines de **archivo** en interés público, investigación científica o histórica o fines estadísticos, art. 89
- e) Para la formulación, ejercicio o defensa de **reclamaciones**

## Derecho a la limitación del tratamiento (art. 18)

➤ Los datos **no se suprimen** pero **no pueden ser objeto de tratamiento**, salvo excepciones

### ❖ Supuestos:

#### a) Impugnación de la exactitud de los datos

Con el objeto de que sean rectificadas (16) suprimidos (17)

No se exige ningún requisito adicional

#### b) Tratamiento sea ilícito pero el interesado se opone a la supresión y solicita la limitación

No se requiere alegar motivos

#### c) El interesado los necesite para la formulación, el ejercicio o la defensa de reclamaciones

Necesidad real y efectiva, no mera posibilidad abstracta: probabilidad de conflicto o litigio

#### d) Oposición al tratamiento

La oposición no prospera si prevalecen los motivos legítimos del responsable, hasta que se clarifique, si lo solicita el interesado, el responsable está obligado a limitar el tratamiento

### ❖ Atención del derecho:

➤ Conforme art. 4.3 se ha de **proceder al marcado** de los datos conservados con el fin de limitar su tratamiento

✓ Además, se deben establecer las **medidas adecuadas** para que los datos marcados **no sean tratados para fines distintos de los previstos en 18.2**. V.gr.:

- Tratamientos no automatizados: retirarlos y guardarlos en otro lugar con acceso restringido
- Tratamientos automatizados: restricción de acceso por software salvo para fines 19.2. Con registro o documentación de acceso y tratamientos
- Cons. 67 menciona otros ejemplos de limitación

## Derecho a la limitación del tratamiento (art. 18)

### ❖ **Tratamientos admitidos (art. 18.2)**

a) **Conservación**: siempre como consecuencia lógica

b) Con **consentimiento**: el interesado puede, al ejercer el derecho o con posterioridad consentir explícitamente determinados tratamientos

c) Formulación, ejercicio o defensa de **reclamaciones**

d) Protección de los **derechos de otra persona física o jurídica**

Enunciado muy genérico. Requiere una interpretación estricta para no vaciar de contenido el derecho a la limitación. En todo caso, habrá de ser una necesidad actual

e) **Razones de interés público importante** de la Unión o de un Estado

Similar a la previsión del art. 23.1 para restricciones de los derechos

### ❖ **Levantamiento de la limitación (art. 18.3)**

El responsable está obligado a informar antes del levantamiento de la limitación

### ❖ **Rechazo de la pretensión**

- Se ha de motivar
- Se ha de informar sobre reclamación ante APD y tribunales
- La Agencia puede ordenar la limitación (art. 58.2.g)

### ➤ **Obligación de comunicar** a los destinatarios la limitación (art. 19)

## Derecho a la portabilidad de los datos (art. 20)

- Finalidad: simplificar el cambio de proveedor y la gestión de los datos.
- Principalmente concebido para prestadores de servicios en red, pero tb aplicable a otros ámbitos

### Muy limitada aplicación en el ámbito de las administraciones públicas

#### ❖ Requisitos:

a) Comprende sólo los datos que el interesado hay facilitado

No abarca los datos resultantes de tratamientos por el responsable

No es necesario que los haya facilitado activamente, también en caso de los recogidos, v.gr. monitorización

b) El tratamiento ha de estar basado en el consentimiento o en un contrato

c) El tratamiento ha de efectuarse por medios automatizados

d) No se aplica a los tratamientos que sean necesarios para el cumplimiento de una misión realizada en interés público o en el ejercicio de poderes públicos

- ✓ Quedan fuera los tratamientos realizados por entidades públicas cuando tienen como finalidad el cumplimiento de funciones públicas
- ✓ También quedan fuera los tratamientos realizados por entidades privadas cuando ejerzan funciones públicas conferidas.

- ❑ El artículo 21 regula **tres tipos** distintos de derecho de oposición:

### 1. Tratamientos basados en la necesidad para el ejercicio de funciones públicas o en un interés legítimo prevalente (art. 6.1, letras e y f)

- Sirve para tomar en consideración situaciones especiales o intereses especiales de los afectados.
- Se han de hacer valer **motivos** que se derivan de la **situación particular** del interesado.
- Son aplicables situaciones jurídicas, económicas, religiosas, sociales, familiares, etc.
- **Momento:** se puede presentar “en cualquier momento”, tb una vez iniciados los tratamientos
- **Alcance:** puede oponerse a todos los tratamientos o sólo a algunos (v.gr. comunicaciones), referirse a todos los datos o sólo a algunos.
- **Efectos:** El responsable debe **dejar de tratar los datos, salvo** que tenga motivos que lo justifiquen.

En concreto el art. 21, prevé **2 motivos** que justifican que se continúe el tratamiento:

- **Motivos legítimos imperiosos** que prevalezcan sobre los intereses, derechos y libertades del interesado. El responsable tiene la **carga** de la **argumentación y prueba**: “*salvo que acredite*”
  - Se traten para la formulación, ejercicio o defensa de **reclamaciones**.
- En caso de que proceda la oposición plena, el responsable está **obligado a suprimir** los datos conforme art. 17

## 2. Tratamientos con objeto de mercadotecnia directa

En este caso el criterio es la **finalidad** de los tratamientos, no la base jurídica

- ✓ Comprende **toda comunicación directa** por carta, prospectos, llamadas telefónicas, e-mail, sms...
  - ¿**Comercial?** No hay ningún sustento en RGPD para entender que sólo comunicaciones comerciales. Publicidad con fines políticos o religiosos quedaría comprendida
- Incluye tanto las ofertas del responsable como de terceros.
- A diferencia de lo que ocurre con el supuesto general del apartado 1, **no es necesaria motivación.**

### ☐ **Efectos:**

- Determina la obligación de **poner fin al tratamiento para esos fines** (21.3)
  - Efectos **automáticos**, sin necesidad de examen ni requisitos adicionales.
  - El responsable no tiene la posibilidad de alegar motivos para continuar el tratamiento.
  - Si continúa, tratamiento **ilícito**.

## 3. Tratamientos con fines de investigación o estadísticos (21.6)

- Son **tratamientos privilegiados** en múltiples aspectos
- El derecho de oposición otorga al interesado cierta **compensación**

☐ **Motivación:** ha de hacer valer motivos relacionados con su situación particular =21.1

☐ **Efectos:** Debe **poner fin** a los tratamientos **salvo:**

- ✓ Que sea **necesario para el cumplimiento de una misión realizada por razones de interés público**
  - Que no sea posible cumplir la misión sin el tratamiento de datos personales. Vgr. con datos anonimizados

El responsable debe **realizar ponderación** entre derecho fundamental e interés público.

## Derecho a no ser objeto de decisiones automatizadas (art. 22)

- El art. 22 no regula la admisibilidad de los tratamientos automatizados sino la utilización de determinados resultados de los tratamientos
- ❖ **Alcance:**
  - La prohibición **no afecta a todas** las decisiones automatizadas sino a las *“basadas únicamente en tratamientos automatizados”*
  - La prohibición afecta lógicamente sólo a las decisiones automatizadas **que implican valoraciones de aspectos de la personalidad**, no cuando se utilizan otros aspectos
- ❖ **Las decisiones vedadas**

Art. 22 no prohíbe cualquier decisión basada únicamente en tratamiento automatizados sino sólo las que a) **produzcan efectos jurídicos en el interesado** o, b) **le afecten significativamente de modo similar**.
- ❖ **Las excepciones**

Art. 22 prevé 3 excepciones que relativizan la prohibición:

  - a) Sea necesaria para la celebración o la ejecución de un **contrato**
  - b) Esté **autorizada** por el **Derecho** de la Unión o de los Estados
  - c) Se base en el **consentimiento** explícito del interesado
- ❖ **Las categorías especiales de datos**

22.4. Excepción de las excepciones: no se aplican a las **categorías especiales de datos** reguladas en art. 9

A su vez, prevé **dos excepciones** a la prohibición general:

  - 9.2.a) el interesado dio su **consentimiento explícito**
  - 9.2.g) sea necesario por razones de **interés público esencial**

### Artículo 32. Boqueo de los datos

1. El responsable del tratamiento **estará obligado a bloquear los datos cuando proceda a su rectificación o supresión.**
2. El bloqueo de los datos consiste en la **identificación** y **reserva** de los mismos, adoptando medidas técnicas y organizativas, para **impedir su tratamiento**, incluyendo su visualización, **excepto** para la puesta a disposición de los datos a los jueces y tribunales, el Ministerio Fiscal o las Administraciones Públicas competentes, en particular de las autoridades de protección de datos, para la exigencia de posibles responsabilidades derivadas del tratamiento y sólo por el plazo de prescripción de las mismas.

**Transcurrido ese plazo deberá procederse a la destrucción de los datos.**

3. Los datos bloqueados no podrán ser tratados para ninguna finalidad distinta de la señalada en el apartado anterior.
- 4 (nuevo). Cuando para el cumplimiento de esta obligación, la configuración del sistema de información no permita el bloqueo o se requiera una adaptación que implique un esfuerzo desproporcionado, se procederá a un **copiado seguro** de la información de modo que conste evidencia digital, o de otra naturaleza, que permita acreditar la autenticidad de la misma, la fecha del bloqueo y la no manipulación de los datos durante el mismo.
- 5 (antes 4). La Agencia Española de Protección de Datos y las autoridades autonómicas de protección de datos, dentro del ámbito de sus respectivas competencias, podrán fijar **excepciones** a la obligación de bloqueo establecida en este artículo, en los supuestos en que, atendida la naturaleza de los datos o el hecho de que se refieran a un número particularmente elevado de afectados, su mera conservación, incluso bloqueados, pudiera generar un riesgo elevado para los derechos de los afectados, así como en aquellos casos en los que la conservación de los datos bloqueados pudiera implicar un coste desproporcionado para el responsable del tratamiento.





# Muchas gracias

[jlra@ucm.es](mailto:jlra@ucm.es)

[www.linkedin.com/in/josé-luis-rodríguez-álvarez-](http://www.linkedin.com/in/josé-luis-rodríguez-álvarez-)