

ABOGADOS

BATALLA, LARRAURI & LÓPEZ ANTE

Hermosilla, 30 • 28001 MADRID

Tel. (341) 431 1073

Fax (341) 577 07 53 - 575 87 72

Email: batalla.larrauri@eas.es

Email: s.garcia@eas.es

http://www.icensa.com

N. 42442

R. 41029

ASPECTOS JURIDICOS DE LA CONFIDENCIALIDAD

©Fco. Javier Sigüenza Hermán
CEGERS 98, 30 DE MARZO 1.998

1

I. INTRODUCCION

II. ASPECTOS DE LA CONFIDENCIALIDAD LEGAL

1. LEY ORGANICA DE REGULACION DEL TRATAMIENTO AUTOMATIZADO DE DATOS DE CARÁCTER PERSONAL (L. 5/92) Y DESARROLLOS.

2. DIRECTIVA SOBRE EL TRATAMIENTO DE LOS DATOS PERSONALES Y LA PROTECCIÓN DE LA INTIMIDAD EN EL SECTOR DE LAS TELECOMUNICACIONES. (97/66/CE)

3. TEXTO REFUNDIDO LEY PROPIEDAD INTELECTUAL (RDL 1/96)

4. OTRA NORMATIVA

III. ASPECTOS DE LA CONFIDENCIALIDAD CONTRACTUAL

1. CONTRATACION DE SOFTWARE ESTANDAR.

2. CONTRATACION DE DESARROLLOS A MEDIDA.

3. CONTRATACION ELECTRONICA.

IV. ASPECTOS DE LA CONFIDENCIALIDAD EN INTERNET

1. OBTENCION NO CONSENTIDA DE INFORMACION

2. CONFIDENCIALIDAD Y SECRETO PROFESIONAL

I. INTRODUCCION

• CONCEPTO.

• CONFIDENCIALIDAD LEGAL

• CONFIDENCIALIDAD CONTRACTUAL

II. ASPECTOS DE LA CONFIDENCIALIDAD LEGAL

1. LEY ORGANICA DE REGULACION DEL TRATAMIENTO AUTOMATIZADO DE DATOS DE CARACTER PERSONAL (L. 5/92)

- LEY PIONERA EN LA REGULACION DE LA INTIMIDAD.
- DATA DE 1.992.
- DESARROLLA EL MANDATO CONSTITUCIONAL CONTENIDO EN EL ART. 18.4 CE.
- MULTIPLES DESARROLLOS DESDE SU PUBLICACION:
 - ⇒ R.D. 1332/94
 - ⇒ R.D. 428/93. ESTATUTO APD. MODIFICADO R.D. 156/96
 - ⇒ INSTRUCCIONES
- CONCIBE LA SEGURIDAD COMO SUMA DE CUATRO CONCEPTOS MAS PRECISOS:
 - ⇒ CONFIDENCIALIDAD
 - ⇒ VERACIDAD

⇒ INTEGRIDAD
⇒ DISPONIBILIDAD

• EXIGE QUE LOS DATOS SEAN DE CALIDAD (ART. 4):

- ⇒ DATOS ADECUADOS
- ⇒ DATOS PUESTOS AL DIA
- ⇒ DATOS EXACTOS Y VERACES
- ⇒ DERECHO DE ACCESO
- ⇒ PPO. DE UTILIZACION NO ABUSIVA
- ⇒ PPO. DE LEALTAD.

• DATOS ESPECIALMENTE PROTEGIDOS (ART. 7)

• ART. 9

- ◆ ABORDA CON MAYOR DETALLE LOS REQUERIMIENTOS DE SEGURIDAD.
- ◆ SE REMITE A DESARROLLOS REGLAMENTARIOS.
- ◆ EL RESPONSABLE DEL FICHERO DEBE GARANTIZAR LA SEGURIDAD (ART. 9):
 - ⇒ FISICA
 - ⇒ LOGICA
 - ⇒ ORGANIZATIVO-ADMINISTRATIVA

◆ ESTABLECE PRINCIPIOS GENERALES DE PROTECCION Y DE LAS MEDIDAS A TOMAR.

• SECRETO PROFESIONAL DEL RESPONSABLE DEL FICHERO QUE TRASCIENDE A SU VIDA LABORAL (ART. 10)

• DERECHOS A FAVOR DEL AFECTADO:

⇒ Dº INFORMACION (ART. 5)

⇒ Dº ACCESO (ART. 14)

⇒ Dº RECTIFICACION (ART. 15)

⇒ Dº CANCELACION (ART. 15)

⇒ Dº INDEMNIZACION (ART. 17)

SE ESTABLECE DESARROLLO EXHAUSTIVO EN EL R.D. 1332/94 Y EN LA INSTRUCCION 1/98.

• ART. 17: DERECHO DE RECLAMACION Y RESARCIMIENTO DE DAÑOS Y PERJUICIOS.

• FICHEROS EXCEPTUADOS DE PROTECCION(ART. 2)

• FICHEROS CON REGULACION PROPIA (ART. 2):

- **CONSECUENCIAS DE INCUMPLIMIENTO DE NORMATIVA**
 - ⇒ **INSPECCION DE APD**
 - ⇒ **SANCIONES GRAVES (10-50 MILLONES) O MUY GRAVES (HASTA 100 MILLONES).**
 - ⇒ **NO INSCRIPCIÓN DEL FICHERO SI NO SE ESPECIFICAN LAS MEDIDAS DE SEGURIDAD.**
 - ⇒ **DAÑOS Y PERJUICIOS POR ACCIÓN RESPONSABILIDAD.**

- **PARTICULARIDADES DE LOS FICHEROS PRIVADOS**
 - ⇒ **EXIGENCIA DE CONSENTIMIENTO PREVIO**
 - ⇒ **ART. 6 DE R.D. 1332/94. NOTIFICACIÓN PREVIA A APD.**
 - ⇒ **DESARROLLOS ESPECÍFICOS SOBRE SOLVENCIA PATRIMONIAL. SEGURIDAD AUDITADA.**
 - ⇒ **DESARROLLOS ESPECÍFICOS SOBRE SEGURO DE VIDA EN PRESTAMOS HIPOTECARIOS**
 - ⇒ **DESARROLLOS ESPECÍFICOS SOBRE ACCESO A EDIFICIOS, CASINOS Y BINGOS.**
 - ⇒ **FICHEROS DE PUBLICIDAD E INVESTIGACIONES COMERCIALES.**

- **CESIÓN DE DATOS. MENCIÓN ESPECIAL A LA CESIÓN INTERNACIONAL (ART. 32-33).**

- AGENCIA DE PROTECCION DE DATOS (TITULO VI):
 - ⇒ POTESTAD SANCIONADORA
 - ⇒ RECOMENDACIONES E INSTRUCCIONES
 - ⇒ REGISTRO
 - ⇒ JURISPRUDENCIA

2. DIRECTIVA SOBRE EL TRATAMIENTO DE LOS DATOS PERSONALES Y LA PROTECCIÓN DE LA INTIMIDAD EN EL SECTOR DE LAS TELECOMUNICACIONES (97/66/CE)

- SEGURIDAD EN EL ACTO DE LA COMUNICACIÓN (ART. 4-5).
- DEBER DE INFORMACIÓN DE RIESGOS AL USUARIO (ART. 4).
- DATOS DE TRAFICO Y FACTURACIÓN (ART. 6-7):
 - ⇒ POSIBILIDAD DE USO COMERCIAL DE LOS DATOS
 - ⇒ SUJETOS CON ACCESO A LOS DATOS
 - ⇒ FACTURACION DESGLOSADA
- GUIAS TELEFONICAS (ART. 11):
 - ⇒ LIMITACION USO COMERCIAL DE LOS DATOS
 - ⇒ RESTRICCIÓN SOBRE LOS DATOS
 - ⇒ DERECHO DE EXCLUSIÓN

X

©Fco. Javier Siguenza Hernández
CEGERS 98, 30 DE MARZO 1.998

- PRESENTACION Y LIMITACION DE LA LINEA LLAMANTE Y CONECTADA (ART. 8-9).
- DESVIO AUTOMATICO DE LLAMADA (ART. 10).
- LLAMADAS NO SOLICITADAS (ART. 12).

3. TEXTO REFUNDIDO DE PROPIEDAD INTELECTUAL (RDL 1/96)

- CONCEPTO DE PROGRAMA DE ORDENADOR.
- TITULARIDAD DE LOS DERECHOS.
- CONTENIDO Y LIMITES DE LOS DERECHOS DE EXPLOTACION (ART. 99-100); PROTECCION ESPECIAL DEL CODIGO FUENTE.
- SISTEMAS DE SEGURIDAD INFORMATICA NECESARIOS PARA EVITAR VULNERACION DE LOS DERECHOS DE AUTOR. PROHIBICIONES LEGALES.
- EMPLEADOR COMO RESPONSABLE CIVIL SUBSIDIARIO.

4. OTRA NORMATIVA

- NORMATIVA CIVIL Y MERCANTIL
 - ⇒ EMPLEO DE PROCEDIMIENTOS INFORMÁTICOS PARA LA LLEVANZA DE LIBROS Y SU CONSERVACION (L.S.A., L.R.M. Y C.Co.)
 - ⇒ REGULACION PACTOS CONTRACTUALES CON FUERZA DE LEY (C.C.)
 - ⇒ LEY REGULADORA DE LA R.C. POR LOS DAÑOS CAUSADOS.

- NORMATIVA LABORAL.
 - ⇒ OBRAS DESARROLLADAS EN ATENCION A UNA RELACION LABORAL.
 - ⇒ CUMPLIMIENTO DE OBLIGACIONES SOCIALES

- NORMATIVA ADMINISTRATIVA.

III. ASPECTOS DE LA CONFIDENCIALIDAD CONTRACTUAL

- **CONTRATACION DE SW ESTANDAR**
 - ⇒ **OBRA CIENTIFICA SOMETIDA LPI.**
 - ⇒ **GARANTIZAR LA TITULARIDAD DEL PROVEEDOR. PREVEER CONSECUENCIAS.**
 - ⇒ **CONFIDENCIALIDAD UNIDIRECCIONAL.**
 - ⇒ **PIRATERIA COMO RIESGO BASICO.**
 - ⇒ **GARANTIZAR POR SEGURIDAD SERVICIO DE MANTENIMIENTO PREVENTIVO, CORRECTIVO Y EVOLUTIVO**

- **CONTRATACION DE DESARROLLOS A MEDIDA.**
 - ⇒ **CONFIDENCIALIDAD BIDIRECCIONAL.**
 - ⇒ **TRASCENDENTAL ESTABLECER TITULARIDAD DEL DESARROLLO.**
 - ⇒ **GARANTIZAR MANTENIMIENTO.**
 - ⇒ **MAYOR CONTROL SOBRE EL PERSONAL.**
 - ⇒ **CLAUSULA SOBRE CONFIDENCIALIDAD RECIPROCA.**
 - ⇒ **EVITAR USOS ILEGITIMOS DE OTRO SOFTWARE.**

- **CONTRATACION ELECTRONICA.**
 - ⇒ **VALIDEZ DE LA FORMA DE CELEBRACION.**

⇒IDENTIFICACION DE LAS PARTES: FIRMA, NOTARIOS ELECTRONICOS,
TRUSTED THIRD PARTY (CONTRATO TIPO DE UTAH), CONTRATO TIPO
PROGRAMA TEDIS... VALIDEZ JURIDICA.
⇒SEGURIDAD PROCESAL. PROCESO EUROPEO Y DE LA ONU DE
ARMONIZACION.

IV ASPECTOS DE LA CONFIDENCIALIDAD EN INTERNET

- **OBTENCION NO CONSENTIDA DE INFORMACION: LOS COOKIES**
 - ⇒ **RELEVANCIA DEL CONSENTIMIENTO. EL ERROR.**
 - ⇒ **FUNCIONAMIENTO DE LOS COOKIES.**
 - ⇒ **FINALIDAD QUE SE PERSIGUE CON EL COOKIE.**
 - ⇒ **CONSENTIMIENTO IMPLICITO DEL USUARIO O PREVIO AVISO DE LA EXISTENCIA DE COOKIES.**

- **CONFIDENCIALIDAD Y SECRETO PROFESIONAL.**
 - ⇒ **CONFIDENCIALIDAD RECIPROCA.**
 - ⇒ **ELEMENTOS SOBRE LOS QUE EXISTE DEBER DE SECRETO EN CASOS DE ASESORAMIENTO POR INTERNET.**
 - ⇒ **SEGURIDAD TECNICA O ASUNCION DE RIESGO POR EL AFECTADO.**

- **CONFIDENCIALIDAD Y SEGURIDAD. OBLIGACIONES DE LOS ISP.**

- **LAS "NUEVAS VULNERACIONES" Y SU IMPORTANCIA EN LA SEGURIDAD. HYPERLINKING, FRAMING, METATAGS.**