

ediciones
DER

La protección de los datos
personales en Chile

Lorena Donoso Abarca
Carlos Reusser Monsálvez

CJAJ
Cuadernos
Jurídicos
de la
Academia
Judicial



DER EDICIONES es una Editorial Jurídica creada por un grupo de Editores de larga trayectoria.

Estamos en la búsqueda de publicaciones de innegable valor científico. Nuestra propuesta pone énfasis en una cuidada elaboración técnica, colocando nuestra experiencia al servicio de la comunidad jurídica.

Nuestro catálogo editorial está compuesto por las siguientes colecciones: Ensayos Jurídicos, Monografías, Manuales, Cuadernos Jurídicos, Coediciones, Revistas y Obras prácticas.

Invitamos a aquellos profesores, investigadores o abogados en ejercicio, que hayan escrito una tesis de maestría, monografía, ensayo, manual u otra obra de interés práctico, a publicar con nosotros.

Para mayor información, escribanos a info@derediciones.com o visite nuestra página web www.derediciones.com.

LA PROTECCIÓN DE LOS DATOS PERSONALES EN CHILE

© Lorena Donoso Abarca - Carlos Reusser Monsálvez

2022 DER EDICIONES LIMITADA

Manuel Barros Borgoño 160, oficina 404, comuna de Providencia, ciudad de Santiago, Chile

info@derediciones.com

www.derediciones.com

Registro de Propiedad Intelectual N° EN TRÁMITE

ISBN 978-956-405-122-2

Primera edición, octubre de 2022 DER Ediciones Limitada

Tiraje: 300 ejemplares

Impresores: Editora e Imprenta Maval SpA

Impreso en Chile / Printed in Chile

ADVERTENCIA

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor.

El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento de la presente publicación queda expresamente prohibido.

PRESENTACIÓN DE LA COLECCIÓN

Desde hace un tiempo la Academia Judicial viene elaborando diversos tipos de materiales docentes para apoyar el desarrollo de los cursos que imparte. Ellos sirven tanto como textos de autoformación o bien como apoyo de clases presenciales o, por último, como guiones base para el diseño de cursos en línea. En su elaboración participan docentes de distintas universidades, así como magistrados/as, todos/as seleccionados/as por el Consejo Directivo de la Academia Judicial previo concurso público, garantizándose de ese modo contar con los/as mejores exponentes de las diversas disciplinas.

Como puede apreciarse, su utilidad excede a la que puede extraerles la propia Academia Judicial, razón que ha justificado desde el año 2018 publicar estos textos, algunos con formato digital y otros, como los presentes, en formato impreso, poniéndolos así a disposición de toda la comunidad legal nacional.

Cualquiera sea el tema que se aborde en ellos, estos textos tienen algunos elementos en común. Por lo pronto, apuntan a cuestiones de gran relevancia y común ocurrencia en la práctica jurídica y judicial nacional. Por otra parte, el tratamiento de los mismos busca problematizar los tópicos y acopiar para cada uno de ellos bibliografía y, sobre todo, jurisprudencia actualizada. Son textos pensados para generar reflexión y debate y que, sin lugar a dudas, serán de gran utilidad para académicos/as y litigantes.

JUAN ENRIQUE VARGAS
Director
Academia Judicial

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	V
INTRODUCCIÓN.....	1
1. LA PROBLEMÁTICA DE LA PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES.....	3
1.1. Antecedentes históricos del derecho fundamental a la protección de datos...	3
1.2. El precedente: la <i>privacy</i> norteamericana	4
1.3. La vía europea principal: la intimidad	6
1.4. El aporte alemán: derecho a la autodeterminación informativa	8
1.5. La autodeterminación informativa y su recogida en Chile	11
1.6. Conceptos esenciales: datos, banco de datos, tratamiento y responsables ...	15
A) Sujetos del tratamiento de datos	16
B) Datos personales	17
C) Tratamiento de datos u operaciones de tratamiento de datos personales	18
D) Registro o banco de datos (el fichero)	19
1.7. Categorías de datos personales y sus implicancias desde la óptica de su protección.....	20
2. ESTÁNDARES INTERNACIONALES DE PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES	27
2.1. La protección de datos en Europa.....	27
A) Convenio N° 108 del Consejo de Europa, de 28 de enero de 1981	30
B) El determinante fallo del Tribunal Constitucional alemán en el caso de la Ley del Censo de 1983	33
C) Directiva 95/46/CE, del Parlamento Europeo y del Consejo, de 24 de octubre de 1995	37
D) Reglamento General de Protección de Datos como estándar “de facto” para la interpretación de la protección de datos personales en Chile ...	39
2.2. Estándares de protección de datos personales de la OCDE (2002).....	42

2.3.	Principios en materia de protección de datos personales en la Resolución de Madrid (2009)	44
2.4.	Estándares de protección de datos personales para los Estados iberoamericanos (OEA, 2016)	49
2.5.	Acuerdo de Asociación entre la Comunidad Europea y Chile y sus efectos en materia de protección de datos personales	51
3.	EL DESARROLLO NORMATIVO DE LA PROTECCIÓN DE DATOS EN CHILE	53
3.1.	La reforma constitucional de 2018	53
3.2.	La Ley N° 19.628 de 1999 y sus modificaciones	58
3.3.	La protección de datos y las leyes procesales	66
3.4.	Las políticas judiciales en materia de protección de datos personales	70
3.5.	Acción de “habeas data” y su aplicación práctica en Chile	76
3.6.	El régimen infraccional en la Ley N° 19.268	82
4.	PRINCIPIOS Y DERECHOS EN MATERIA DE TRATAMIENTO DE DATOS PERSONALES. ANÁLISIS DESDE LA DOCTRINA Y LA JURISPRUDENCIA	84
4.1.	Principio de lealtad y licitud del tratamiento de datos (legitimación)	84
	A) El consentimiento del interesado	85
	B) La autorización legal como legitimante	87
	C) El interés legítimo como “legitimante”	91
4.2.	Principio de transparencia (publicidad)	96
	A) Deber de notificación y registro	97
	B) Deber de información	98
4.3.	Principio de finalidad	101
4.4.	Principio de calidad	103
	A) Condiciones relativas a la calidad de los datos personales	105
	a. Pertinencia de los datos	108
	b. Razonabilidad	109
	B) Proporcionalidad	109
	C) Temporalidad del tratamiento	111
	D) Calidad de proceso	112
	E) Cumplimiento de derechos de los titulares de datos	114
4.5.	Principio de control	114
5.	DEBERES LEGALES ESPECIALMENTE EXIGIBLES	116
5.1.	Deber de seguridad en el tratamiento de datos personales	116
5.2.	Protección de datos desde el diseño	120
	A) Proactivo, no reactivo ni remedial	123

B) Privacidad como configuración determinada o por defecto (privacidad desde el diseño)	124
5.3. Evaluaciones de impacto y consulta previa	132
5.4. Responsabilidad demostrada.....	135
5.5. Enfoque de riesgos y gestión de seguridad de los datos personales	137
6. LOS DERECHOS DE LOS TITULARES DE DATOS FRENTE A LA DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA.....	140
6.1. Derecho de acceso	141
6.2. Derecho de rectificación	142
6.3. Derecho de cancelación o supresión.....	143
6.4. Derecho de oposición.....	143
6.5. Cambios en el ámbito de los derechos a partir de la entrada en vigor del RGPD.....	144
6.6. Aplicación del derecho de cancelación a internet: el “derecho al olvido”... ..	146
7. EVENTUALES MODIFICACIONES A LA NORMATIVA VIGENTE Y SU IMPACTO EN EL CONTROL JUDICIAL. LA SITUACIÓN ACTUAL Y LOS CAMBIOS QUE SE DEBATEN.....	162
7.1. Autoridad de control	162
7.2. El nuevo derecho a la portabilidad de los datos.....	163
7.3. Notificación de violaciones de seguridad	164
7.4. Régimen infraccional.....	166
8. EL TRATAMIENTO DE DATOS POR EL ESTADO	167
8.1. Legitimación para el tratamiento de datos.....	167
8.2. El tratamiento de datos por los organismos de inteligencia y seguridad....	169
A) Policía de Investigaciones	169
B) Carabineros de Chile	171
C) Agencia Nacional de Inteligencia.....	171
D) Protección de datos y actividades de videovigilancia para la mantención de la seguridad pública	172
8.3. Autorización para realizar tratamiento de datos personales por otros organismos públicos 177	
A) Defensoría de la Niñez	177
B) Instituto Nacional de Derechos Humanos	178
C) Servicio Electoral	179
8.4. Tratamiento de datos personales y la prueba en juicio	180
A) Tratamiento de datos de imágenes y video para la preconstitución de pruebas en juicios civiles.....	180

B) Tratamiento de datos de videovigilancia como prueba en los juicios laborales.....	181
9. DESAFÍOS DE LA PROTECCIÓN DE DATOS EN EL TRÁNSITO A LA AUTOMATIZACIÓN	185
9.1. El fenómeno de la minería de datos y el “big data” y las formas de control judicial	185
9.2. El “targeting”, los algoritmos y la predicción de consumo	189
9.3. Internet de las cosas (IoT) y tratamiento de datos personales	192
9.4. Videovigilancia e imágenes como datos personales	196
9.5. Datos en internet y redes sociales	197
BIBLIOGRAFÍA	201