

# La protección de los datos personales en Chile

Autores: Lorena Donoso Abarca y Carlos Reusser Monsálvez

Der Ediciones /2022

www.librotecnia.cl

## 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 |

[www.librotecnia.cl](http://www.librotecnia.cl)