

Bogotá, 21 de febrero de 2017

Doctor
Pablo Felipe Robledo
Superintendente
SIC
Ciudad

SUPERINTENDENCIA DE INDUSTRIA Y COMERCIO



No. 17-044579- -00000-0000

Fecha: 2017-02-21 13:58:39

Tra. 334 REMISIINFORMA

Act. 411 PRESENTACION

Dep. 0 DESPACHO

Eve:

Folios: 6

AG

Ref: Comentarios al proyecto de Capítulo Tercero del Título V de la Circular Única

Respetado doctor:

Agradecemos la oportunidad de presentar los siguientes comentarios al proyecto de circular de la referencia:

1. Comentarios al artículo 3.1.

Si bien es cierto que la Ley 1581 de 2012 estableció que **“Se entiende que un país ofrece un nivel adecuado de protección de datos cuando cumpla con los estándares fijados por la Superintendencia de Industria y Comercio sobre la materia”**, estos estándares deben sujetarse a las reglas que dio la Corte Constitucional en sentencia C-748 de 2011, que definió el alcance de aplicación de dicho artículo con miras de ser exequible.

En esa medida, la Corte Constitucional estableció dos estándares para entender que *“un país cuenta con los elementos o estándares de garantía necesarios para garantizar un nivel adecuado de protección de datos personales, si su legislación cuenta con unos **principios**, que abarquen las obligaciones y derechos de las partes (titular del dato, autoridades públicas, empresas, agencias u otros organismos que efectúen tratamientos de datos personales), y de los datos (calidad del dato, seguridad técnica) y; con un **procedimiento** de protección de datos que involucre mecanismos y autoridades que efectivicen la protección de la información”*.

En esa medida, sugerimos que los estándares que establece la SIC se restrinjan a lo previsto por la Corte Constitucional, ya que el proyecto de Circular dispone de requisitos en exceso. Por tal motivo, sugerimos la siguiente redacción:

- “a) Existencia de normas aplicables al tratamiento de datos personales.*
- b) Consagración normativa de principios aplicables al Tratamiento de datos.*
- c) Consagración normativa de derechos de los Titulares.*
- d) Consagración normativa de deberes de quienes realicen el tratamiento de datos.*
- e) Existencia de procedimientos para garantizar la protección de la información, los cuales podrán ser administrativos, judiciales, extrajudiciales o privados.*
- f) Existencia de autoridad (es) encargada (s) de protección de datos personales o de privacidad”.*

2. Comentarios al artículo 3.2.

En cuanto al artículo 3.2. encontramos que esa lista de países que que garantizan un nivel adecuado de protección no reconoce otros países que cumplen ya con esos estándares y que deben ser incluidos. En particular, solicitamos que se incluya a Estados Unidos de América.

Al revisar el marco normativo de dicho país, se cumplen con todos los estándares que ha establecido la Corte Constitucional en la mencionada sentencia y por la misma SIS en el proyecto de Circular analizada. Podemos ver lo siguiente:

Requisito	Explicación
<i>Existencia de normas aplicables al tratamiento de datos personales.</i>	<p>En EEUU existen una gran cantidad de normas de protección de datos. Si bien su modelo no corresponde al sistema europeo, en el que existe una norma de caracter general, el modelo de EEUU establece una gran cantidad de normas específicas, particulares y/o sectoriales de protección de datos (privacidad).</p> <p>Entre otras:</p> <ul style="list-style-type: none">• Fair Credit Reporting Act• Racketeer Influenced and Corrupt Organization (RICO) Act• Privacy Act• Medical Computer Crime Act• Federal Computer Crime Act (• Computer Fraud and Abuse Act• Electronic Communications Privacy Act (ECPA)• Computer Security Act 1988 U.S.• Video Privacy Protection Act• Federal Sentencing Guidelines• Communications Assistance for Law Enforcement Act• Economic and Protection of Proprietary Information Act• Health Insurance Portability and Accountability Act (HIPAA)• Digital Millennium Copyright Act (DMCA)• Uniform Computer Information Transactions Act (UCITA)

	<ul style="list-style-type: none">• Electronic Signatures in Global National Commerce Act ("ESIGN")• Provide Appropriate Tools Required to Intercept and Obstruct Terrorism (PATRIOT) Act• Homeland Security Act (HSA)• Federal Information Security Management Act• The Freedom of Information Act• Confidentiality of Substance Abuse Patient Records (SAMHSA)• Medicaid Privacy Requirements• Genetic Information Nondiscrimination Act (GINA)• Clinical Laboratory Improvement Amendments (CLIA)• Federal Food, Drug, and Cosmetic Act (FDCA)• Controlled Substances Act (CSA)• Employee Retirement Income Security Act• Financial Modernization Act (Gramm-Leach-Bliley Act 1999) and Privacy of Consumer Financial Information Regulations• Fair and Accurate Credit Transaction Act (FACTA)• Fair Credit Reporting Medical Information Regulations• Children's Online Privacy Protection Act• Cable Communications Policy Act• Telephone Consumer Protection Act• REAL ID Act• Employee Polygraph Protection Act• Federal Trade Commission Act• Telecommunications Act• Stored Communications Act• Privacy Protection Act
--	---

	<ul style="list-style-type: none"> • Confidential Information Protection and Statistical Efficiency Act • Computer Fraud and Abuse Act <p>Además de éstas, un gran número de Estados de la Unión americana tienen sus propias normas (generales o sectoriales) de protección de datos personales o equivalentes.</p> <p>Igualmente, EEUU ha sido un pionero en las decisiones judiciales en materia de privacidad y datos personales, en las cuales se han sentado las bases, reglas y principios del tratamiento de información personal y privacidad.</p> <p>Además EEUU es parte de la OECD y de PEC y reconoce las guías de tratamiento de datos de ambas organizaciones.</p> <p>Finalmente, los EEUU tienen un acuerdo con la Unión Europea que se denomina Privacy Shield que permite que existe circulación de datos personales entre la Unión Europea y empresas norteamericanas.</p>
<p><i>Consagración normativa de principios aplicables al Tratamiento de datos, en otros: legalidad, finalidad, libertad, veracidad o calidad, transparencia, acceso y circulación restringida, seguridad y confidencialidad.</i></p>	<p>Al hacer una revisión de estas normas de protección de datos personales de los EEUU se puede constatar que incluyen principios y reglas aplicables al tratamiento de datos. Si bien, dado que su modelo es diferente al europeo, pueden no denominarse principios, en la práctica estos principios se encuentran incluidos en la normatividad de los EEUU.</p> <p>Igualmente, en EEUU, entre otras, miembro de OECD y de APEC que tienen sus propias guías de privacidad, protección de datos personales y circulación de datos personales, que si bien no son normas jurídicas en estricto sentido son guías que permiten a los miembros adecuarse a parametros comunes de tratamiento. Estas guías incluyen estos principios.</p>

<p><i>Consagración normativa de derechos de los Titulares.</i></p>	<p>Al hacer una revisión de estas normas de protección de datos personales de los EEUU se puede constatar que incluyen derechos de los titulares de los datos personales.</p> <p>Igualmente, en EEUU, entre otras, miembro de OECD y de APEC que tienen sus propias guías de privacidad, protección de datos personales y circulación de datos personales, que si bien no son normas jurídicas en estricto sentido son guías que permiten a los miembros adecuarse a parametros comunes de tratamiento. Estas guías incluyen estos derechos.</p>
<p><i>Consagración normativa de deberes de los Responsables y Encargados.</i></p>	<p>Al hacer una revisión de estas normas de protección de datos personales de los EEUU se puede constatar que incluyen deberes de aquellas personas que intervienen en el tratamiento de datos personales (equivalentes, <i>mutatis mutandi</i>, a lo que en nuestra legislación se denominan responsables y encargados).</p> <p>Igualmente, en EEUU, entre otras, miembro de OECD y de APEC que tienen sus propias guías de privacidad, protección de datos personales y circulación de datos personales, que si bien no son normas jurídicas en estricto sentido son guías que permiten a los miembros adecuarse a parametros comunes de tratamiento. Estas guías incluyen estos deberes.</p>
<p><i>Existencia de medios y vías judiciales y/o administrativas para garantizar la tutela de los derechos de los Titulares y exigir el cumplimiento de la ley.</i></p>	<p>Al hacer una revisión de estas normas de protección de datos personales de los EEUU se puede constatar que incluyen procedimientos de protección de los derechos de los titulares de los datos personales. Puede que no sean iguales a los que prevé la legislación colombiana, pero son mecanismos (que de acuerdo con el modelo jurídico norteamericano) que efectivizan la protección de la información personal.</p>

<i>Existencia de autoridad (es) pública (s) encargada (s) de la supervisión del Tratamiento de datos personales, del cumplimiento de la legislación aplicable y de la protección de los derechos de los titulares.</i>	Además de los tribunales judiciales, entre otras autoridades de privacidad, se encuentra la Federal Trade Commission, la cual ha sido una efectiva autoridad de protección de datos. Además de la FTC, se encuentran el Consumer Financial Protection Bureau, el Department of Health and Human Services, y las autoridades de los estados miembros de la Unión, entre otras.
--	--

En consecuencia, solicitamos que los Estados Unidos de América se incluyan dentro de la lista.

Agradecemos la oportunidad de presentar nuestros comentarios y esperamos poder contribuir al fortalecimiento de la regulación de datos personales en Colombia.

Cordialmente,

Miguel Bohorquez
Representante Legal

DELL Colombia INC
Cra 7 # 113-43 OF 1401
Bogotá