

Bogotá D.C., 8 de marzo de 2017

Doctor  
**PABLO FELIPE ROBLEDO DEL CASTILLO**  
**SUPERINTENDENTE DE INDUSTRIA Y COMERCIO**  
Bogotá D.C.

Referencia: Propuesta de Circular RESPONSABLES Y ENCARGADOS  
DEL TRATAMIENTO DE DATOS PERSONALES.  
Asunto: Comentarios y Solicitud

Respetado Doctor Robledo,  
El pasado 7 de marzo tuvimos una conversación con la Doctora María Claudia Caviedes quien hace parte de su despacho, con el propósito de conocer las causales por las cuales Estados Unidos no se encuentra incluido en el borrador de circular que tiene por asunto **“Adicionar un Capítulo Tercero al Título V de la Circular Única”** sobre transferencia internacional de datos personales. En esta conversación fueron expuestas las razones por las cuales un país como Estados Unidos no cumple con los requisitos mínimos enunciados en la circular en el numeral 3.1 dos puntos: no se da pleno cumplimiento a la existencia de una autoridad pública de control (la cual, podríamos encuadrar en el literal F del numeral 3.1 de la circular), y existe una ausencia de un régimen integral de protección de Datos (encuadrado en los literales a, c y d)

Con esta información procedimos a consultar al respecto a lo cual, realizamos los siguientes

### COMENTARIOS

#### **1. Respecto a la Existencia de una autoridad pública encargada de la supervisión del tratamiento de Datos Personales.**

En estados unidos existe una entidad Federal denominada Departamento de Comercio (*US Commerce Department*), dirigido directamente por el secretario de

comercio quien reporta al Presidente y quien en sus funciones cuenta con velar por el buen comportamiento de los datos de los consumidores, entre otros. <https://www.commerce.gov/>

Este a su vez cuenta con doce oficinas (*bureaus*), dos de ellas particularmente relevantes para temas de seguridad informática (*Cybersecurity*) y en particular privacidad de datos, (*Data Privacy*).

Adicionalmente, existe el *NIST - National Institute of Standards and Technology*, quien es la entidad encargada de definir los estándares federales (<https://www.nist.gov/cyberframework>); Es decir, quien orienta sobre las regulaciones que se deben implementar tanto a nivel Federal, como en casa Estado, para asegurar una normatividad armónica y coherente. Como ejemplo resaltamos la siguiente cita:

“To better address these risks, the President issued Executive Order 13636, “Improving Critical Infrastructure Cybersecurity,” on February 12, 2013, which established that “[i]t is the Policy of the United States to enhance the security and resilience of the Nation’s critical infrastructure and to maintain a cyber environment that encourages efficiency, innovation, and economic prosperity while promoting safety, security, business confidentiality, privacy, and civil liberties.”

- Para prevenir estos riesgos, el presidente generó la orden ejecutiva 13636 “Mejorando la infraestructura crítica y la ciberseguridad” el 12 de febrero de 2013, la cual estableció “que es la política de los Estados Unidos la responsable de mejorar la seguridad y adaptabilidad de la infraestructura crítica de la nación, así como mantener un ecosistema cibernético que propenda por la eficiencia, innovación y prosperidad económica, mientras al mismo tiempo promueve la seguridad, confianza en los negocios, privacidad y libertades civiles”.

En el siguiente link, se encuentra el documento que explica claramente como interviene:

<https://www.nist.gov/sites/default/files/documents/cyberframework/cybersecurity-framework-021214.pdf>

Otra entidad que acompaña y nutre el control de los datos personales en el país es el *International Trade Administration*, entidad del *Privacy Shield Program*. <https://www.privacyshield.gov/Program-Overview>, quien enuncia:

The Privacy Shield program, which is administered by the International Trade

Administration (ITA) within the U.S. Department of Commerce, enables U.S.-based organizations to join one or both of the Privacy Shield Frameworks in order to benefit from the adequacy determinations. To join either Privacy Shield Framework, a U.S.-based organization will be required to self-certify to the Department of Commerce (via this website) and publicly commit to comply with the Framework's requirements. While joining the Privacy Shield is voluntary, once an eligible organization makes the public commitment to comply with the Framework's requirements, the commitment will become enforceable under U.S. law.

- El programa de *Protección de la privacidad*, el cual es administrado por la *Administración de Comercio Internacional* (ITA por sus siglas en inglés), que hace parte del Departamento de Comercio de Estados Unidos, permite que las empresas basadas en los Estados Unidos se unan a uno o varios de los marcos de protección de privacidad existentes con el propósito de beneficiarse de sus estándares de adecuación. Para hacer parte de estos marcos, las empresas lo deben certificar por su cuenta a través de la página web del Departamento de Comercio y comprometerse públicamente con los requerimientos del marco que deseen implementar. A pesar de que unirse al programa es voluntario, una vez la empresa hace su compromiso público, este se hace mandatorio ante la legislación de los Estados Unidos.

Para ampliar la información acerca de este programa se puede consultar en el siguiente link: <https://www.privacyshield.gov/Program-Overview>.

## **2. Respecto a la Existencia de un régimen integral de protección de datos**

Si bien Estados Unidos cuenta con normas adicionales en algunos estados y a nivel sectorial, (por ejemplo, tarjetas de crédito, sector financiero, telecomunicaciones, seguridad informática y/o privacidad de datos), esto no contradice de manera alguna la existencia de regulaciones federales/nacionales, las cuales se han enunciado en el punto anterior y pueden ser siempre comparables con un régimen integral de protección de datos.

Como ejemplo, una empresa como Amazon Web Services, líder mundial de servicios en la nube, debe cumplir con varios estándares de seguridad, entre ellos:

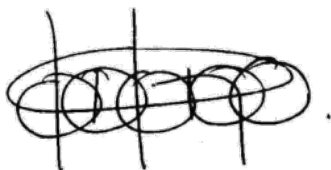
- Privacy Shield (Federal USA)
- ISO 27001 (Internacional)
- PCI (sector tarjetas de crédito)

Para mayor información consultar: <https://aws.amazon.com/compliance/>

Adicionalmente, por ser Estados Unidos un país federado, cuenta con normas e instituciones Federales y Estatales, pero en *“Estados Unidos, los orígenes del derecho a la privacidad pueden encontrarse en su Constitución y en el derecho consuetudinario. En uno de los artículos más influyentes de ese país sobre el derecho a la privacidad, los autores argumentaban que el de la privacidad era el “derecho a que a uno lo dejen tranquilo.” Desde entonces, la Suprema Corte de Estados Unidos se ha pronunciado en favor de los intereses privados derivando el derecho a la privacidad de la Constitución. En sus decisiones, la Suprema Corte ha declarado que la Constitución protege el interés de las personas de evitar la divulgación de sus asuntos personales y el interés en la independencia para tomar cierto tipo de decisiones importantes”*. Así las cosas, que más norma aplicable que la misma CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE ESTADOS UNIDOS DE NORTE AMERICA. Fuente: CONSEJO PERMANENTE DE LA OEA/Ser.G ORGANIZACIÓN DE LOS ESTADOS AMERICANOS CP/CAJP-2921/10 rev.1 corr. 1 17 octubre 2011, COMISIÓN DE ASUNTOS JURÍDICOS Y POLÍTICOS Original: inglés

Esperamos que estos puntos sean evaluados por ustedes y nuevamente nos ponemos a su disposición para lo que crean conveniente con el propósito de seguir trabajando en este tema que es de mucha importancia para nuestro sector.

Cordialmente,



**Paola Restrepo Ospina**  
**Presidente Ejecutiva - FEDESOF**