

**REF.:** Comentarios al proyecto de Circular Externa que imparte instrucciones a los Responsables y Encargados del Tratamiento de datos personales respecto de la transferencia y transmisión de datos a terceros países.

Respetado doctor Robledo:

Una vez analizado tanto al interior de la Asociación Bancaria y de Entidades Financieras de Colombia -ASOBANCARIA- como por las entidades agremiadas el contenido del proyecto de Circular Externa de la referencia, sometemos a su consideración los siguientes comentarios y sugerencias:

#### **NUMERAL 2.- Fundamento Legal.**

El artículo 26 de la Ley 1581 de 2012 establece la prohibición de transferir datos personales a países que no proporcionen niveles adecuados de protección de datos. Según la misma Ley en su artículo tercero, la transferencia tiene lugar *“cuando el Responsable y/o Encargado del Tratamiento de datos personales, ubicado en Colombia, envía la información o los datos personales a un receptor, que a su vez es Responsable del Tratamiento y se encuentra dentro o fuera del país.”*

Ahora bien, el citado artículo 26 de la Ley en momento alguno prohíbe “transmitir” datos personales, actividad bien diferente de la transferencia. En efecto, se define en el artículo tercero de la ley como transmisión *“el Tratamiento de datos personales que implica la comunicación de los mismos dentro o fuera del territorio de la República de Colombia cuando tenga por objeto la realización de un Tratamiento por el Encargado por cuenta del Responsable.”*

Así las cosas, es claro que la Ley en cita consagra la prohibición para la transferencia de datos personales a los países que no cumplan los estándares definidos por la SIC, y en el Proyecto de Circular que se comenta se recomienda que así se consagre. Por lo anterior, se propone eliminar la expresión “y *transmitir*” que se encuentra en el inciso final del presente numeral, puesto que dicho texto solo debe hacer referencia a la transferencia de datos personales.

#### **NUMERAL 3.2.- Países que cuentan con un nivel adecuado de protección de datos personales.**

- **Verificación de países con estándares adecuados**

Al revisar la lista de países que de acuerdo con la Superintendencia de Industria y Comercio garantizan un nivel adecuado de protección, se observa que en la misma no se encuentra incluido Estados Unidos de América, siendo éste uno de los lugares en donde se encuentran la mayoría de los centros de datos del mundo, y que se recomienda incluir.

Adicionalmente, es importante señalar que la Oficina del Comisionado para la información (Organización no gubernamental en materia de habeas data y privacidad de la información del Reino Unido de la Gran Bretaña) ha contrastado el Data Protection Act de 1998 con aquellos países que la comisión europea ha determinado que tienen estándares adecuados de protección. Dicha lista incluye los siguientes países: Andorra, Islas Faroe, Guernsey, Israel, Isla de Man, Jersey y Estados Unidos de América.

En ese sentido y teniendo en cuenta que los países arriba mencionados no se encuentran en la lista que de manera taxativa consagra la SIC, se sugiere verificar si cumplen o no actualmente los estándares fijados por la Superintendencia para incluirlos en la Circular, y que se establezca en esta de manera taxativa la obligación a cargo de la Superintendencia de actualizar por lo menos una vez al año, la lista de países con estándares adecuados en el manejo y protección de datos personales.

- **Procedimiento para la solicitud de declaración de conformidad**

En el párrafo del numeral 3.2 se consagra que en el evento que un país no cumpla con los estándares fijados por la SIC, el responsable del tratamiento cuando considere que no se cumplen los estándares fijados, solicitará la declaración de conformidad a dicha Superintendencia. No obstante, no se establece la forma de solicitar dicha conformidad, y la documentación o información que deberá adjuntar a su solicitud, lo cual se recomienda aclarar.

Adicionalmente, en este procedimiento se sugiere que se precisen los siguientes aspectos: (i) Si en caso de haberse obtenido una declaración de conformidad para remitir información a un país específico, se requiere o no una nueva solicitud de conformidad para transferencias posteriores al mismo país. (ii) Se sugiere que se precise que no existe inconveniente por la información que ha sido transferida a países que no se encuentran incluidos en la lista dispuesta por la SIC con antelación a la expedición de la Circular que se comenta, y (iii) Que se determine qué debe hacerse en el evento que se niegue la declaración de conformidad con un país específico al que se ha transferido información con antelación a la expedición de la

Circular objeto del presente escrito, y en concreto si deberá transferirse la información a alguno de los países listados.

Se espera de esta manera haber contribuido de manera eficaz a la actividad regulatoria de la Superintendencia de Industria y Comercio.

Reciba un cordial saludo,

**JOSE MANUEL GÓMEZ SARMIENTO**  
Vicepresidente Jurídico