

Bogotá D.C. 02 de agosto de 2017

Doctor

PABLO FELIPE ROBLEDO DEL CASTILLO

Superintendente de Industria y Comercio

Ciudad

Asunto: Observaciones al proyecto de Circular Externa por medio de la cual se adiciona un Capítulo Tercero al Título V de la Circular Única

Respetado Superintendente,

Mediante la presente PROTECDATA COLOMBIA S.A.S, sociedad identificada con número de NIT. No. 90088402-2 y representada legalmente por Juan Guillermo Osorio Gutiérrez, que presta servicios a nivel nacional para la adaptación, RNBD, asesoría y auditoría en materia de protección de datos personales y seguridad de la información, presenta las siguientes observaciones al Proyecto de Circular Externa por la que se adiciona un Capítulo Tercero al Título V de la Circular Única, por medio de la cual se fijan “los estándares de un nivel adecuado de protección en el país receptor de la información personal y las condiciones para obtener una declaración de conformidad para realizar transferencia internacional de datos personales”, cuyo fundamento legal se encuentra en el artículo 26 de la Ley estatutaria 1581 de 2012, que establece las condiciones para realizar la transferencia internacional de datos personales, quedando prohibido la transferencia “(...)a países que no proporcionen niveles adecuados de protección de datos. 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, los cuales en ningún caso podrán ser inferiores a los que la presente ley exige a sus destinatarios (...)”

El proyecto de Circular Externa, establece que:

“El análisis para establecer si un país ofrece un nivel adecuado de protección de datos personales, a efectos de realizar una transferencia internacional de datos, estará orientado a determinar si dicho país garantiza la protección de los mismos, con base en los siguientes estándares:

- 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 los responsables y encargados.
- e) Existencia de medios judiciales para garantizar la protección de estos derechos.
- f) Existencia de autoridad encargada de la supervisión de los datos personales.

Teniendo en cuenta los estándares de seguridad, se tiene que los países que ofrecen el mismo pueden ser: Alemania; Austria; Bélgica; Bulgaria; Chipre; Costa Rica; Croacia; Dinamarca; Eslovaquia; Eslovenia; Estonia; España; **Estados Unidos de América**; Finlandia; Francia; Grecia; Hungría; Irlanda; Islandia; Italia; Letonia; Lituania; Luxemburgo; Malta; México; Noruega; Países Bajos; Perú; Polonia; Portugal; Reino Unido; República Checa; República de Corea; Rumania; Serbia; Suecia; y los países que han sido

declarados con nivel adecuado de protección por la Comisión Europea”. (Negritas y subrayas fuera de texto original)

En el mismo establece que “cuando la Transferencia de datos personales se vaya a realizar a un país que no se encuentre dentro del anterior listado, corresponderá al Responsable del tratamiento que efectuará la transferencia verificar si la operación está comprendida dentro de una de las causales de excepción establecidas en el artículo 26 de la Ley 1581 de 2012, o, si ese país cumple con los estándares fijados, casos en los cuales podrá realizar la transferencia, o, de no cumplirse ninguna de las condiciones anteriores, deberá solicitar la respectiva declaración de conformidad ante la SIC”. Para solicitar declaración de conformidad se deberá remitir solicitud a la SIC, mediante la cual se informe sobre la operación a realizar y se declare que ha suscrito contrato de transferencia u otro instrumento jurídico que garantice la protección de los datos personales objeto de transferencia, lo cual podrá ser verificado en cualquier momento por la Superintendencia y, en caso de que se evidencie un incumplimiento, podrá adelantar la respectiva investigación e imponer las sanciones que correspondan y ordenar las medidas a que haya lugar.

Frente a lo anterior, consideramos que la inclusión de Estados Unidos de América como país que cumple con estándares de seguridad para la protección de datos personales no se ajusta a las condiciones exigidas por la misma SIC, debido a que este país no cuenta con una norma integral en la materia, se trata de un sistema normativo sectorial (Privacy Act) frente a la protección de datos personales, adicionalmente no cuenta con una autoridad encargada de la vigilancia, control y supervisión de los datos personales almacenados en bases de datos por entidades y/o personas del ámbito público y/o privado.

Al respecto, es necesario tener en cuenta que la Unión Europea estableció un acuerdo denominado Privacy Shield para la protección de los datos que son transferidos a empresas en EE. UU, lo cual, es una clara señal de que este país no cuenta con estándares normativos y de seguridad que garanticen la protección de los datos y los derechos de los titulares. Tal es la preocupación que solo aquellas empresas que se adhieran a dicho acuerdo Privacy Shield se entienden que cumplen con estándares en la materia. Adicional a ello, solo a partir de agosto de 2016 las empresas iniciaron el proceso de solicitud al Departamento de Comercio de EE. UU para acreditarse como certificada y adherida al acuerdo escudo de privacidad.

Así las cosas, y teniendo en cuenta la prohibición del artículo 26 de la Ley Estatutaria 1581 de 2012, no debería permitirse la transferencia de datos a países que no proporcionen niveles adecuados de protección de datos y no cumplan con estándares fijados por el mismo proyecto de Circular Externa, ya que permitir la transferencia de datos personales a países como Estados Unidos de América, podría significar un riesgo del derecho fundamental a la intimidad consagrado en el artículo 15 de la Constitución política.

Cordialmente,

JUAN GUILLERMO OSORIO GUTIERREZ,
Representante Legal
PROTECDATA COLOMBIA

Firmas en original