

ÍNDICE

Abreviaturas	19
Prefacio	25

PARTE PRIMERA

PERFIL CONSTITUCIONAL DE LA PROTECCIÓN DE DATOS DE CARÁCTER PERSONAL

I

SOBRE LA NECESIDAD DE PROTEGER LOS DATOS DE CARÁCTER PERSONAL

1. La sociedad de la información y las nuevas tecnologías ..	51
2. Relevancia de la protección de datos de carácter personal	59
2.1. INCIDENCIA DE LAS NUEVAS TECNOLOGÍAS SOBRE LA PROTECCIÓN DE DATOS	64
2.2. BREVE AVANCE DE SU POSICIÓN EN EL SISTEMA JURÍDICO ESPAÑOL	68

II

LA PROTECCIÓN DE DATOS EN EL DERECHO COMUNITARIO

1. Aproximación a la presencia del <i>habeas data</i> en el Derecho comunitario	75
2. Un paréntesis necesario: la Declaración Universal de Derechos Humanos	78
3. Instrumentos normativos para la protección de datos en Europa	82
3.1. EL CONVENIO EUROPEO PARA LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS Y LAS LIBERTADES FUNDAMENTALES	83
3.2. EL CONVENIO DEL CONSEJO DE EUROPA, DE 28 DE ENERO DE 1981, HECHO EN Estrasburgo	85
3.3. LA CARTA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES DE LA UNIÓN EUROPEA	92
3.4. LA CONSTITUCIÓN EUROPEA	93

4. El Derecho comunitario derivado	97
4.1. LA DIRECTIVA 95/46/CE	97
4.1.1. <i>La Directiva 95/46/CE ante el TJCE</i>	101
4.2. OTRAS DIRECTIVAS RELEVANTES	106
4.3. EL REGLAMENTO (CE) Nº 45/2001	109
5. Aportaciones de la Jurisprudencia comunitaria	110
6. A vueltas con la integración del Derecho Comunitario en nuestro sistema jurídico de Derechos Fundamentales	117

III

CONSTITUCIÓN Y AUTODETERMINACIÓN INFORMATIVA

1. La dignidad humana como fuente y raíz del derecho a la autodeterminación informativa	133
2. La Constitución Española y el derecho a la autodeterminación informativa	139
2.1. LA AUSENCIA DE SU MENCIÓN EN EL TEXTO CONSTITUCIONAL Y LA INSUFICIENCIA DEL ARTÍCULO 18.4 CE	140
2.2. EL ÚLTIMO INCISO DEL ARTÍCULO 18.4 CE	146
3. Disertaciones en torno a la «flexibilidad» de una Constitución rígida	151
3.1. LAS GENERACIONES DE DERECHOS	161
3.2. INTERVENCIÓN DE LA JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL EN LA CREACIÓN DEL DERECHO	165

IV

LA PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL DEL DERECHO

1. Observaciones sobre la eficacia vinculante de la Constitución en el entorno de la protección de datos personales	172
1.1. UN DEBER QUE VINCULA A UNOS MÁS QUE A OTROS	173
1.2. UNA VINCULACIÓN DERIVADA DEL VALOR NORMATIVO DE LA CONSTITUCIÓN	177
1.3. ESPECIAL SIGNIFICACIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES. DERIVADA DE LA EFICACIA VINCULANTE DE LA CONSTITUCIÓN	179
2. El contenido esencial del Derecho	184
2.1. EL CONTENIDO ESENCIAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN LA TEORÍA ABSOLUTA	187
2.2. EL CONTENIDO ESENCIAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN LA TEORÍA RELATIVA	188

2.3. DELIMITACIÓN DEL CONTENIDO ESENCIAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN EL DERECHO ESPAÑOL	190
2.4. EL CONTENIDO ESENCIAL DEL DERECHO A LA AUTODETERMINACIÓN INFORMATIVA	197
3. Los límites del Derecho Fundamental a la autodeterminación informativa	200
3.1. LÍMITES DIRECTOS O TAMBIÉN LLAMADOS INTERNOS	204
3.2. LÍMITES INMANENTES O TAMBIÉN LLAMADOS IMPLÍCITOS	206
3.3. LÍMITES EXTERNOS	209

V

EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO

1. De la intimidad a la privacidad: un camino de sombras y luces	213
1.1. GÉNESIS DEL RECONOCIMIENTO DE LA PRIVACIDAD	214
1.2. LOS BORROSOS CONTORNOS DE LA PRIVACIDAD	217
1.3. PRIVACIDAD FRENTE A INTIMIDAD	224
1.4. FIN DEL PRIMER ASALTO	229
1.5. LA INTIMIDAD CONTRA LAS CUERDAS	234
1.6. FIN DEL COMBATE	238

VI

LAS RESTRICCIONES DEL DERECHO

1. Las restricciones del derecho	243
2. Las intervenciones sobre el Derecho Fundamental a la autodeterminación informativa	253
2.1. INTERVENCIÓN LEGISLATIVA	255
2.2. INTERVENCIÓN ADMINISTRATIVA	260
2.3. INTERVENCIÓN JUDICIAL	265
2.3.1. <i>Comunicación de datos a los jueces y tribunales</i>	267
2.3.2. <i>La intervención judicial operada en las Sentencias</i>	270

VII

LA ACTIVIDAD DE LOS JUECES Y TRIBUNALES

1. La actividad judicial y la participación del TC	275
2. Revisión constitucional de las leyes y reglamentos	278
3. Tutela judicial del derecho	283

3.1. LOS DERECHOS CONSTITUCIONALES Y SUS GRADOS DE EFICACIA Y GARANTÍA	286
4. La autodeterminación informativa y el artículo 53.2 de la CE	288

VIII

JURISPRUDENCIA ESENCIAL

1. Repaso de la Jurisprudencia esencial para la configuración del derecho a la autodeterminación informativa ...	295
1.1. UN BREVE INCISO LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL ALEMÁN DE 15 DE DICIEMBRE DE 1983	296
2. La STC 254/1993, de 20 de julio	299
3. La STC 290/2000, de 30 de noviembre	301
3.1. COMENTARIOS AL VOTO PARTICULAR DE JIMÉNEZ DE PARGA ...	302
4. La STC 292/2000, de 30 de noviembre	305
4.1. EL VALOR DE LA STC 292/2000 PARA LA CONFIGURACIÓN DEL DERECHO A LA AUTODETERMINACIÓN INFORMATIVA	310
4.2. ¿AUTODETERMINACIÓN INFORMATIVA O PROTECCIÓN DE DATOS DE CARÁCTER PERSONAL?	312

PARTE SEGUNDA

LAS INTERVENCIONES EN EL DERECHO PROTECTOR DE LOS DATOS DE CARÁCTER PERSONAL

IX

EL DESARROLLO LEGISLATIVO DEL DERECHO

1. Un derecho de configuración legal	319
2. La actividad legislativa y la protección de los datos de carácter personal	321
3. La protección de la LOPD	322
3.1. CONCEPTO DE DATOS DE CARÁCTER PERSONAL	328
3.1.1. <i>El dato</i>	329
3.1.2. <i>El carácter personal</i>	332
4. Especial importancia del consentimiento	338
4.1. FORMA DE PRESTAR EL CONSENTIMIENTO	339
4.2. CUANDO EL TRATAMIENTO RESPONDA A LA LIBRE Y LEGÍTIMA ACEPTACIÓN DE UNA RELACIÓN JURÍDICA	341
5. Contenido legalmente configurado del derecho	342

5.1. LOS DERECHOS DE ACCESO, RECTIFICACION Y CANCELACION DE DATOS	342
5.2. LOS DERECHOS DE INFORMACION Y DE OPOSICION	348
6. Órganos de control	351
6.1. FUNCIONES ATRIBUIDAS A LA AGENCIA	352
6.1.1. <i>Un caso de exceso en las funciones de la Agencia de Protección de Datos</i>	356
6.2. POTESTAD SANCIONADORA	359
6.3. EL RESARCIMIENTO DEL AFECTADO	360
6.3.1. <i>La culpa extracontractual o aquiliana</i>	360
6.3.1.a. La responsabilidad por riesgo	365
6.3.2. <i>La responsabilidad patrimonial de la Administración pública</i>	370
7. Contornos penales de la protección de datos de carácter personal	375

X

INTERVENCIÓN LEGISLATIVA SOBRE EL DERECHO

1. La intervención legislativa sobre el consentimiento	387
1.1. CUANDO UNA LEY LO AUTORICE	390
1.2. CUANDO SE TRATE DE FUENTES ACCESIBLES AL PÚBLICO	392
1.2.1. <i>El censo promocional</i>	394
1.2.2. <i>Los repertorios de jurisprudencia</i>	397
1.2.3. <i>La Orden 623/2005, de 14 de febrero, del Consejero de Educación de la Comunidad de Madrid, por la que se crea un fichero que contiene datos de carácter personal dependiente de la Dirección General de Universidades e Investigación</i>	400
1.3. CUANDO LA COMUNICACIÓN TENGA POR DESTINATARIOS AL DEFENSOR DEL PUEBLO, Y A LAS INSTITUCIONES AUTONÓMICAS CON FUNCIONES ANÁLOGAS	405
1.4. CUANDO LA CESIÓN DE DATOS RELATIVOS A LA SALUD SEA NECESARIA PARA SOLUCIONAR UNA URGENCIA QUE REQUIERA ACCEDER A UN FICHERO, O PARA REALIZAR ESTUDIOS EPIDEMIOLOGICOS CONFORME A LO DISPUESTO EN LA LEGISLACIÓN SANITARIA, ESTATAL O AUTONÓMICA	406
2. La intervención legislativa sobre los derechos de información, acceso y cancelación de datos	413

XI

LA INTERVENCIÓN ADMINISTRATIVA

1. Recogida de datos para las funciones propias de las Administraciones Públicas	415
1.1. LOS DATOS DEL PADRÓN MUNICIPAL DE HABITANTES	418
1.1.1. <i>Los datos del Padrón, el secreto estadístico y la comunicación de datos entre Administraciones públicas</i>	420
1.1.2. <i>Calificación de los datos contenidos en el Padrón</i>	423
1.2. COMUNICACIÓN DE DATOS A LA POLICÍA	424
1.2.1. <i>Informes de la AEPD</i>	424
1.2.2. <i>La importancia de llamarse Ernesto</i>	429
1.3. LA CAPTACIÓN DE DATOS POR PARTE DE LA POLICÍA	430
1.3.1. <i>La cooperación policial y judicial en materia penal</i>	431
1.4. LA POLÉMICA DE UN CASO REAL: LA CIRCULAR 1/1997, DE LA DIRECCIÓN GENERAL DE POLICÍA	434
2. La cesión de datos entre Administraciones Públicas, para fines históricos, estadísticos o científicos	439

XII

LA CESIÓN DE DATOS A LOS ENTES INSTRUMENTALES DE LA ADMINISTRACIÓN

1. Las cesiones de datos entre las Administraciones Públicas y sus entes instrumentales	441
2. Especial mención a los entes instrumentales de las Administraciones públicas	445
2.1. APUNTES PREVIOS SOBRE LA PERSONALIDAD JURÍDICA DE LA FUNDACIÓN	448
3. Las fundaciones estatales	450
4. Las fundaciones privadas creadas con capital público ..	455
4.1. EL ESTADO DE LA CUESTIÓN: LA «RELATIVA» INDEPENDENCIA DE LA FUNDACIÓN	455
4.2. LA FUNDACIÓN DE INICIATIVA PÚBLICA: ¿SECTOR PÚBLICO O TERCER SECTOR?	458
4.3. LA RELACIÓN DE SUBORDINACIÓN	462
5. Concluyendo esta posibilidad de cesión	465

PARTE TERCERA

DESENCUENTROS ENTRE LA LOPD Y LA LRJ-PAC

XIII

EL DERECHO A SABER Y LA OBLIGACIÓN DE CALLAR

1. La ponderación de intereses	469
1.1. EL DERECHO A LA AUTODETERMINACIÓN INFORMATIVA FRENTE A OTROS DERECHOS FUNDAMENTALES	475
1.2. UN EJEMPLO DE ESA PONDERACIÓN: <i>EL ASUNTO ODIÈVRE CONTRA FRANCIA</i>	479
1.3. EL PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD EN LA VALORACIÓN DE LOS DERECHOS EN JUEGO	481
2. La publicidad y el principio de transparencia administrativa	486
2.1. BREVE PASEO POR LA HISTORIA	488
2.2. EL DEBER DE INFORMAR Y EL DEBER DE CALLAR	493
3. El artículo 105.b de la CE	498
3.1. ANÁLISIS DE LA POSIBLE EFICACIA DIRECTA DEL PRECEPTO CONSTITUCIONAL	501
3.2. VINCULACIÓN ENTRE EL ARTÍCULO 105.b Y 20.1.d DE LA CE	505

XIV

ENCUENTROS Y DESENCUENTROS ENTRE EL DERECHO DE ACCESO EN LA LRJ-PAC Y LA LOPD

1. El derecho de acceso a archivos y registros	513
1.1. ÁMBITO SUBJETIVO DEL DERECHO DE ACCESO	518
2. Tipos de información	520
2.1. LA INFORMACIÓN GENERAL	521
2.2. LA INFORMACIÓN PARTICULAR	523
2.2.1. <i>Procedimientos administrativos en tramitación</i>	525
2.2.2. <i>Procedimientos concluidos</i>	530

XV

CONFRONTACIONES ENTRE EL DERECHO DE ACCESO Y LA LOPD

535

1. ¿Cede el derecho de acceso ante la protección de los datos de carácter personal?	535
--	-----

1.1. LAS DOS LEYES FRENTE A FRENTE, Y EN MEDIO, LA CONSTITUCIÓN	537
2. Datos referentes a la intimidad	541
2.1. LIMITACIÓN <i>EX</i> ARTÍCULO 105.b CE	543
2.2. AQUELLOS QUE OSTENTEN UN INTERÉS LEGÍTIMO Y DIRECTO EN EL PROCEDIMIENTO	547
2.3. EL ARTÍCULO 7 DE LA LOPD	551
2.4. LOS DATOS ULTRASENSIBLES Y SU CONSIGNACIÓN EN EL EXPEDIENTE ADMINISTRATIVO	554
2.4.1. <i>Ideología, religión y creencias</i>	554
2.4.2. <i>Datos relativos a la salud</i>	563
3. Datos referentes a la privacidad	567
3.1. ACCESO AL REGISTRO CENTRAL DE PERSONAL	576
3.2. ACCESO DE LOS COMITÉS DE EMPRESA A LOS DATOS CONTENIDOS EN EL REGISTRO CENTRAL DE PERSONAL	579
3.3. CESIÓN DE DATOS ACADÉMICOS A LOS PADRES O TUTORES	581
3.3.1. <i>Los datos académicos de los menores</i>	582
3.3.2. <i>Los datos académicos de los estudiantes mayores de edad</i>	585
3.4. EL DERECHO DE LAS CÁMARAS PARLAMENTARIAS A OBTENER INFORMACIÓN	588

XVI

LA PUBLICACIÓN DE ACTOS ADMINISTRATIVOS Y EL DEBER DE SECRETO

1. La reserva de ley y la autodeterminación informativa	599
2. Constitucionalidad del artículo 60 de la LRJ-PAC	600
2.1. LA AUTORIZACIÓN LEGAL DEL ARTÍCULO 11.2.a DE LA LOPD	601
2.2. EL PRIMER INCISO DEL ARTÍCULO 60.1 LRJ-PAC: CUANDO ASÍ LO ESTABLEZCAN LAS NORMAS REGULADORAS DE CADA PROCEDIMIENTO	603
2.2.1. <i>Breve referencia a normas infralegales que contemplan la publicación de datos de carácter personal</i>	608
2.2.2. <i>Efectos de la publicación en el posterior uso de los datos de carácter personal</i>	613
2.2.3. <i>Un caso peculiar: la publicación de notas en los tableros de anuncios</i>	614

2.3. EL SEGUNDO INCISO DEL ARTÍCULO 60.1 LRJ-PAC: CUANDO LO ACONSEJEN RAZONES DE INTERÉS PÚBLICO APRECIADAS POR EL ÓRGANO COMPETENTE	618
A modo de conclusión	623
Bibliografía	633
Textos normativos	679
TEXTOS LEGALES	679
OTROS TEXTOS NORMATIVOS	687
ÁMBITO INTERNACIONAL Y COMUNITARIO	694
Páginas de Internet	703
Jurisprudencia Europea	705
<i>Tribunal de Justicia de las Comunidades Europeas</i>	705
<i>Tribunal Europeo de Derechos Humanos</i>	706
Índice de Voces	711