

# *E-Privacy 2004*

## Data retention e diritto all'oblio

*Le novità del Codice*

*sulla protezione dei dati personali*

Avv. Giuseppe Busia

Firenze, 14 maggio 2004

# Le tracce elettroniche

- Noi siamo le tracce che lasciamo
  - Crescono quanto più i servizi sono sofisticati
  - Il prezzo della comodità
    - Cookies, RFID e Televisione interattiva
- L'identità costruita sulla base di esse
  - I furti di identità
- La civiltà della sorveglianza
  - Videosorveglianza e rilevazioni biometriche

# Lo sviluppo delle banche dati

- Sviluppo tecnologico e conservazione dei dati
  - Aumenta la capacità di memoria
  - Si accrescono i tempi di conservazione
  - Si moltiplicano le interconnessioni fra banche dati
  - Diventa meno costoso conservare i dati
    - Un esempio: i motori di ricerca

# Il diritto all'oblio

- Diritto all'oblio come diritto di libertà
  - Di scegliere liberamente
  - Di cambiare e di correggersi
- I nemici dell'oblio
  - Le esigenze di sicurezza
  - Le capacità tecniche di conservazione dei dati
  - La nostra pigrizia

# Una normativa in continua evoluzione

- Le leggi 31 dicembre 1996, nn. 675 e 676 e le successive deleghe
  - Dal diritto ad essere lasciati soli al controllo sui propri dati
- I decreti delegati fino al d.lgs. 467/2001
- Gli atti paranormativi e le pronunce del Garante
- Il Codice in materia di protezione dei dati personali (d.lgs. 30 giugno 2003, n. 196)

# La normativa specifica sulle telecomunicazioni

- Il decreto legislativo n.171/98 e la direttiva 97/66/CE
- La direttiva 2002/58/CE relativa alla vita privata e alle comunicazioni elettroniche
- Comunicazioni elettroniche (artt.121 ss., Titolo X della Parte II del Codice privacy)
- Il codice deontologico sui trattamenti realizzati dai fornitori di servizi di comunicazione e informazione offerti per via telematica
  - Condizione essenziale per la liceità dei trattamenti

# Il Garante e i codici deontologici (1)

- Codici di deontologia e di buona condotta per determinati settori
- Il Garante promuove la sottoscrizione
  - Nell'ambito delle categorie interessate
  - Nell'osservanza del principio di rappresentatività
  - Tenendo conto dei criteri direttivi delle raccomandazioni del Consiglio d'Europa
- Verifica la conformità alle leggi ed ai regolamenti, anche attraverso l'esame di osservazioni di soggetti interessati

# Il Garante e i codici deontologici (2)

- **Il rispetto di tutti è condizione essenziale per la liceità dei trattamenti**
  - Anche il codice dei giornalisti
- Pubblicati sulla Gazzetta Ufficiale
- Riportati in allegato al Codice privacy (allegato A)
  - Con decreto del Ministro della giustizia
- Il Garante contribuisce a garantirne la diffusione ed il rispetto



# Il codice sulle comunicazioni elettroniche

- Regolerà i trattamenti effettuati da fornitori di servizi di comunicazione e informazione offerti mediante reti di comunicazione elettronica
- Alcuni dei contenuti enumerati:
  - criteri per assicurare ed uniformare una più **adeguata informazione e consapevolezza degli utenti** rispetto ai tipi di dati personali trattati e alle modalità del loro trattamento
    - Informative fornite in linea in modo agevole e interattivo
    - Eventuale rilascio di certificazioni attestanti la qualità delle modalità prescelte e il livello di sicurezza assicurato
    - Rispetto dei principi di cui all'articolo 11

# Cosa sono i dati personali

- Qualunque informazione relativa a:
  - persona fisica
  - persona giuridica
  - ente od associazione
- Identificati o identificabili, anche indirettamente, mediante riferimento a qualsiasi altra informazione, ivi compreso un numero di identificazione personale

# I dati relativi al traffico

- Qualsiasi dato sottoposto a trattamento ai fini della trasmissione di una comunicazione su una rete di comunicazione elettronica o della relativa fatturazione (art. 4, comma 2, lett.h)
  - Riferiti all'instradamento, alla durata, al tempo o al volume di una comunicazione, al protocollo usato, all'ubicazione dell'apparecchio terminale di chi invia o riceve, alla rete sulla quale la comunicazione si origina o termina, all'inizio, fine o durata di un collegamento, al formato in cui la comunicazione è trasmessa dalla rete (Direttiva 2002/58/CE - considerando 15)

# I dati relativi all'ubicazione

- Ogni dato trattato in una rete di comunicazione elettronica che indica la posizione geografica dell'apparecchiatura terminale dell'utente di un servizio di comunicazione elettronica accessibile al pubblico (art. 4, comma 2, lett. i)
  - Latitudine, longitudine ed altitudine dell'apparecchio terminale dell'utente, direzione di viaggio, livello di accuratezza dell'informazione sull'ubicazione, identificazione della cella di rete in cui l'apparecchio terminale è ubicato in un determinato momento, e momento in cui l'informazione sull'ubicazione è stata registrata

# Obbligo di cancellare o rendere anonimi i dati sul traffico e sulla fatturazione (art. 123)

- Quando non sono più necessari ai fini della trasmissione della comunicazione elettronica
- I tempi in cui la trasmissione di una comunicazione si completa variano a seconda del tipo di servizio di comunicazione elettronica fornito:
  - Telefonia vocale: quando uno dei due utenti termina il collegamento
  - Posta elettronica: quando il destinatario prende conoscenza del messaggio (dal server del suo fornitore di servizi)

# Il trattamento dei dati sul traffico

- Dati riferiti sia agli abbonati che agli utenti
- Richiesto ai fornitori della rete e a quelli dei servizi
- Obbligo di cancellarli o renderli anonimi
- **Quando non sono più necessari ai fini della trasmissione della comunicazione elettronica**
- Fatte salve alcune eccezioni (rinvio)

# La conservazione dei dati per la fatturazione (1)

- Solo i dati strettamente necessari ai fini della fatturazione o per i pagamenti
- Per non più di sei mesi
  - a fini di documentazione in caso di contestazione della fattura o per la pretesa del pagamento
  - salva l'ulteriore specifica conservazione necessaria per effetto di una contestazione anche in sede giudiziale
- Anche i dati sul traffico telematico

# La conservazione dei dati per la fatturazione (2)

- Solo i dati strettamente necessari ai fini della fatturazione o per i pagamenti
- Per non più di sei mesi
  - a fini di documentazione in caso di contestazione della fattura o per la pretesa del pagamento
  - salva l'ulteriore specifica conservazione necessaria per effetto di una contestazione anche in sede giudiziale
- Anche i dati sul traffico telematico



# La conservazione ulteriore per la commercializzare servizi

- Solo nella misura e per la durata necessarie
  - a fini di commercializzazione di servizi di comunicazione elettronica
  - o per la fornitura di servizi a valore aggiunto
    - (il problema della durata del trattamento)
- Solo da parte del fornitore di servizi di comunicazione elettronica
- Solo se l'abbonato o l'utente hanno manifestato il proprio consenso
  - Il consenso è revocabile in ogni momento

# L' informativa specifica sui dati relativi al traffico

- Valore e significato di tale istituto (art. 13)
  - Preventiva
  - Scritta (o orale)
  - Contenuti
- **Obbligo specifico di informare l'abbonato o l'utente:**
  - Sulla natura dei dati relativi al traffico trattati
  - Sulla durata di tale trattamento

# Gli incaricati che possono accedere ai dati sul traffico (1)

- Il trattamento è consentito unicamente ad incaricati del trattamento
  - Operano sotto la diretta autorità del fornitore del servizio o, a seconda dei casi, della rete
- Solo gli addetti a fatturazione, gestione del traffico, analisi per conto di clienti, accertamento di frodi, commercializzazione dei servizi di comunicazione elettronica, prestazione dei servizi a valore aggiunto

# Gli incaricati che possono accedere ai dati sul traffico (2)

- Il trattamento è limitato a quanto è strettamente necessario per lo svolgimento delle attività indicate
- È necessario assicurare l'identificazione dell'incaricato che accede ai dati
  - anche mediante un'operazione di interrogazione automatizzata

# L'abbonato e l'utente

– *Due categorie di interessati*

## ● **Abbonato**

– Qualunque persona fisica, persona giuridica, ente o associazione che sia parte di un contratto con un fornitore di servizi di telecomunicazione accessibili al pubblico, per la fornitura dei medesimi servizi o comunque destinatario di tali servizi tramite schede prepagate

## ● **Utente**

– La persona fisica che utilizza uno o più servizi di telecomunicazione accessibili al pubblico per motivi privati o commerciali, senza esservi necessariamente abbonata

# Diritto degli abbonati di ricevere la fatturazione dettagliata

- Un diritto degli abbonati
- Diritto di ricevere in dettaglio, a richiesta e senza aggravio di spesa, la dimostrazione degli elementi che compongono la fattura:
  - Data e ora di inizio della conversazione
  - Numero selezionato, tipo, località
  - Durata comunicazione
  - Numero di scatti addebitati per ciascuna conversazione

# Oscuramento delle ultime cifre

- Nella fatturazione all'abbonato non sono evidenziate le ultime tre cifre dei numeri chiamati
- L'abbonato può richiedere la comunicazione dei numeri completi
  - Ad esclusivi fini di specifica contestazione dell'esattezza della fattura
  - Per addebiti determinati o riferiti a periodi limitati

# Modalità anonime alternative alla fatturazione

- Obbligo di abilitare l'utente ad effettuare comunicazioni e a richiedere servizi avvalendosi per il pagamento di modalità alternative alla fatturazione, anche impersonali (es. carte di credito o di debito o carte prepagate)
  - da qualsiasi terminale
  - gratuitamente ed in modo agevole
- Non sono evidenziate nella documentazione sul traffico (né i servizi né le comunicazioni necessarie ad attivarli)
- Il Garante, accertata l'effettiva disponibilità di tali modalità può autorizzare il fornitore ad indicare nella fatturazione i numeri completi delle comunicazioni



# I diritti dell'interessato (art. 7)

- Un cardine della disciplina al fine di rendere concreto il diritto all'auto-determinazione informativa
- L'interessato ha diritto di **ricevere**
  - La conferma dell'esistenza o meno di dati personali che lo riguardano
    - Anche se non ancora registrati,
  - La loro comunicazione in forma intelligibile

# Indicazioni che l'interessato ha diritto di conoscere

- a) origine dei dati personali;
- b) finalità e modalità del trattamento;
- c) logica applicata in caso di trattamento effettuato con l'ausilio di strumenti elettronici;
- d) estremi identificativi del titolare, dei responsabili e del rappresentante designato ai sensi dell'articolo 5, comma 2;
- e) soggetti o categorie di soggetti ai quali i dati personali possono essere comunicati o che possono venirne a conoscenza in qualità di rappresentante designato nel territorio dello Stato, di responsabili o incaricati.

# Cosa l'interessato può ottenere (1)

a) l'aggiornamento, la rettificazione ovvero, quando vi ha interesse, l'integrazione dei dati;

b) la cancellazione, la trasformazione in forma anonima o il blocco dei dati trattati in violazione di legge, compresi quelli di cui non è necessaria la conservazione in relazione agli scopi per i quali i dati sono stati raccolti o successivamente trattati;

# Cosa l'interessato può ottenere (2)

c) l'attestazione che le operazioni di cui alle lettere a) e b) sono state portate a conoscenza, anche per quanto riguarda il loro contenuto, di coloro ai quali i dati sono stati comunicati o diffusi, eccettuato il caso in cui tale adempimento si rivela impossibile o comporta un impiego di mezzi manifestamente sproporzionato rispetto al diritto tutelato

# A cosa l'interessato può opporsi

- L'interessato ha diritto di opporsi, in tutto o in parte:
  - a) per motivi legittimi al trattamento dei dati personali che lo riguardano, ancorché pertinenti allo scopo della raccolta;
  - b) al trattamento di dati personali che lo riguardano a fini di invio di materiale pubblicitario o di vendita diretta o per il compimento di ricerche di mercato o di comunicazione commerciale

# Le regole generali sull'esercizio dei diritti

- Esercitati con richiesta rivolta senza formalità
  - al titolare
  - ovvero al responsabile
- Anche per il tramite di un incaricato
- Alla richiesta deve essere fornito idoneo riscontro senza ritardo
- Le eccezioni (art. 8)

# Limitazioni per le chiamate in entrata

- I diritti di cui all'articolo 7 non possono essere esercitati
  - se i trattamenti sono effettuati da fornitori di servizi di comunicazione elettronica accessibili al pubblico
- relativamente a **comunicazioni telefoniche in entrata**
- salvo che possa derivarne un pregiudizio effettivo e concreto per lo svolgimento delle investigazioni difensive di cui alla legge 7 dicembre 2000, n. 397;

# La richiesta di esercitare i diritti

- La richiesta può essere trasmessa anche mediante lettera raccomandata, telefax o posta elettronica.
- Il Garante può individuare altro idoneo sistema in riferimento a nuove soluzioni tecnologiche.
- Per i diritti di cui all'articolo 7, commi 1 e 2 (non aggiornamento, rettifica o opposizione)
  - Anche oralmente e in tal caso è annotata sinteticamente a cura dell'incaricato o del responsabile
  - Richiesta può essere rinnovata, salva l'esistenza di giustificati motivi, con intervallo non minore di novanta giorni.



# Esercizio per conto terzi

- L'interessato può conferire, per iscritto, delega o procura a persone fisiche, enti, associazioni od organismi.
- L'interessato può, altresì, farsi assistere da una persona di fiducia.
- Dati personali concernenti persone decedute
  - possono essere esercitati da chi ha un interesse proprio, o agisce a tutela dell'interessato o per ragioni familiari meritevoli di protezione.

# Motivazioni della richiesta di accesso ai dati

- Non richiede che l'interessato fornisca giustificazioni o motivazioni specifiche sulle ragioni per le quali richiede l'accesso
- Il diritto di accesso non può essere condizionato sulla base delle motivazioni della richiesta
- Chi riceve (anche dati di terzi) deve astenersi da ogni abuso ed utilizzo non consentito

# I ricorsi al Garante

- Se non si ottempera entro quindici giorni possibilità di ricorrere al Garante o all'Autorità giudiziaria (art.29)
- Il titolare può chiedere una proroga di ulteriori 30 gg se vi è un giustificato motivo (complessità)
- Il Garante invita ad aderire spontaneamente alla richiesta entro tre giorni dalla comunicazione
- In caso di adesione spontanea, dichiara il non luogo a procedere (determinazione forfettaria dei diritti e delle spese)
- Diritto di farsi assistere da procuratori o altre persone di fiducia

# Alternatività fra ricorso al Garante e all'A.G.O.

- I diritti di cui all'articolo 7 possono essere fatti valere dinanzi all'autorità giudiziaria o con ricorso al Garante.
- Il ricorso al Garante non può essere proposto se, per il medesimo oggetto e tra le stesse parti, è stata già adita l'autorità giudiziaria.
- La presentazione del ricorso al Garante rende improponibile un'ulteriore domanda dinanzi all'autorità giudiziaria tra le stesse parti e per il medesimo oggetto

# Motivazioni della richiesta di accesso ai dati sul traffico

- Non richiede che l'interessato fornisca giustificazioni o motivazioni specifiche sulle ragioni per le quali richiede l'accesso
- Il diritto di accesso non può essere condizionato sulla base delle motivazioni della richiesta
- Chi riceve (anche dati di terzi) deve astenersi da ogni abuso ed utilizzo non consentito

# La conservazione dei dati telefonici per altre finalità

- Il nuovo art. 132
  - Il D.L. 24 dicembre 2003, n. 354
  - La Legge 26 febbraio 2004, n. 45
- **I soli dati sul traffico telefonico**
- Conservati dal fornitore e acquisibili presso di lui

# Tempi e finalità della conservazione ulteriore

- Per i primi due anni
  - Per finalità di accertamento e repressione di reati
- Per ulteriori due anni
  - *per esclusive finalità di accertamento e repressione dei*
    - *delitti di cui all'articolo 407, comma 2, lettera a) del codice di procedura penale*
    - *delitti in danno di sistemi informatici o telematici.*

# Acquisizione dei dati

- *Acquisiti presso il fornitore*
- *Con decreto motivato del giudice*
- *Su istanza*
  - *del pubblico ministero,*
  - *del difensore dell'imputato, della persona sottoposta alle indagini*
  - *della persona offesa e delle altre parti private*
- *Dopo i primi due anni il giudice autorizza solo se sussistono indizi sufficienti dei delitti previsti*



# Le regole per il trattamento

- *Misure e accorgimenti a garanzia dell'interessato*
  - *Prescritti dal Garante*
  - *Sulla base di una verifica preliminare (art. 17)*
- *Fino ad allora la conservazione può durare **cinque anni** (art. 4, comma 2, del d.lgs. N. 171/98)*

# I contenuti minimi del provvedimento del Garante (1)

- *Specifici sistemi di autenticazione informatica e di autorizzazione degli incaricati del trattamento di cui all'Allegato B)*
- *Modalità di conservazione separata dei dati una volta decorsi i primi due anni*

# I contenuti minimi del provvedimento del Garante (2)

- *Trattamento da parte di specifici incaricati*
- *Decorsi i primi due anni, l'utilizzazione deve essere consentita solo*
  - *per gli specifici reati previsti*
  - *per l'esercizio dei diritti dell'interessato (rinvio)*
- *Indicazione delle modalità tecniche per la periodica distruzione dei dati*
  - *In relazione ai termini di due e quattro anni*

# L'accesso da parte dell'interessato

- *Il difensore dell'imputato o della persona sottoposta alle indagini*
- *Solo i dati relativi alle utenze intestate al proprio assistito*
  - *Rinvio diritti interessato*
- *Richiesta direttamente al fornitore*
- *Si utilizzano le modalità previste le le investigazioni difensive (art.391-quater del codice di procedura penale)*

# I dati sull'ubicazione

- Riguarda i dati relativi all'ubicazione diversi dai dati relativi al traffico
- Riferiti sia agli utenti che agli abbonati
- Possono essere trattati solo se anonimi o se vi è il consenso specifico (rinvio)
- Nella misura e per la durata necessari per la fornitura del servizio a valore aggiunto richiesto
- Trattamento consentito solo agli incaricati

# L'informativa specifica per i dati sull'ubicazione

- Data prima di richiedere il consenso
- Diretta a utenti e ad abbonati
- Contenuti
  - natura dei dati che saranno trattati
  - scopo e durata del trattamento
  - eventualità che i dati siano trasmessi ad un terzo per la prestazione del servizio a valore aggiunto

# Il consenso per i dati sull'ubicazione

- Sempre necessario senza deroghe
  - Preventivo
- Revocabile in ogni momento
- **Diritto di richiedere l'interruzione temporanea** del trattamento
  - per ciascun collegamento alla rete
  - o per ciascuna trasmissione di comunicazioni
  - gratuitamente e mediante una funzione semplice



# Grazie!