

DERECHO AL OLVIDO Y BIG DATA:

Dos realidades convergentes

MARINA SANCHO LÓPEZ

Profesora Ayudante Doctora

Universitat de València

tirant lo blanch

Valencia, 2020

Copyright © 2020

Todos los derechos reservados. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética, o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación sin permiso escrito de los autores y del editor.

En caso de erratas y actualizaciones, la Editorial Tirant lo Blanch publicará la pertinente corrección en la página web www.tirant.com.

© Marina Sancho López

© TIRANT LO BLANCH
EDITA: TIRANT LO BLANCH
C/ Artes Gráficas, 14 - 46010 - Valencia
TELF.S.: 96/361 00 48 - 50
FAX: 96/369 41 51
Email: tlb@tirant.com
www.tirant.com
Librería virtual: www.tirant.es
DEPÓSITO LEGAL: V-1087-2020
ISBN: 978-84-1355-354-2
MAQUETACIÓN: Dissert Ediciones

Si tiene alguna queja o sugerencia, envíenos un mail a: atencioncliente@tirant.com. En caso de no ser atendida su sugerencia, por favor, lea en www.tirant.net/index.php/empresa/politicas-de-empresa nuestro procedimiento de quejas.

Responsabilidad Social Corporativa: <http://www.tirant.net/Docs/RSCTirant.pdf>

Índice

PRÓLOGO	9
ABREVIATURAS UTILIZADAS	13
INTRODUCCIÓN	19

Capítulo 1

Sobre el derecho al olvido digital como garantía para la protección de la esfera personal del sujeto: presupuestos metodológicos para su desarrollo	27
--	-----------

Capítulo 2

Origen

2.1. Demanda social como respuesta al <i>Big data</i>	35
2.2. Desarrollo jurisprudencial de su contenido	40
<i>a) Análisis del caso Google como leading case</i>	<i>42</i>
<i>b) El papel de la jurisprudencia española en la configuración legal del derecho al olvido</i>	<i>51</i>
<i>i. Audiencias Provinciales</i>	<i>51</i>
<i>ii. Audiencia Nacional</i>	<i>53</i>
<i>iii. Tribunal Supremo</i>	<i>57</i>
<i>iv. Tribunal Constitucional</i>	<i>64</i>
2.3. Origen normativo	68

Capítulo 3

Marco legal para el desarrollo evolutivo del derecho al olvido

3.1. Reglamento Europeo de Protección de Datos (GDPR).....	71
<i>a) Principales novedades que presenta el Reglamento</i>	73
<i>b) Consideraciones críticas</i>	77
<i>c) El nuevo marco europeo para la protección de datos personales</i>	81
3.2. La protección de datos personales como origen y fundamento del derecho al olvido. Breve recorrido por el reconocimiento del derecho a la protección de datos.....	83
<i>a) La protección de datos en la Constitución Española</i>	84
<i>b) La protección de datos en la legislación ordinaria:.....</i>	87
<i>c) El derecho a la protección de datos como Derecho Fundamental</i>	99
3.3. Regulación supraestatal del derecho a la protección de datos y a la privacidad	104
<i>a) La Declaración Universal de Derechos Humanos de 1948.....</i>	106
<i>b) Convenio Europeo de Derechos Humanos de 1950.....</i>	107
<i>c) Convenio 108 del Consejo de Europa, de 28 de enero de 1981, para la protección de las personas con respecto al tratamiento automatizado de datos de carácter personal.....</i>	109
<i>d) Ámbito comunitario: regulación en los Tratados de la Unión Europea</i>	115
<i>e) La Carta de Derechos Fundamentales de la Unión Europea</i>	118

Capítulo 4

Concepto y naturaleza jurídica

4.1 Concepto.....	121
4.2. Naturaleza jurídica.....	125
<i>a) Derecho Humano</i>	125
<i>b) Derecho fundamental</i>	130
<i>c) Derecho subjetivo</i>	135

Índice	17
<i>i. El debate sobre la eficacia horizontal de los derechos.....</i>	137
<i>ii. La situación de oligopolio como argumento para afirmar la eficacia horizontal del derecho al olvido.....</i>	139
d) <i>Derecho de la personalidad.....</i>	142

Capítulo 5

Sujeto

5.1. Titularidad activa	149
<i>a) Personas jurídicas.....</i>	150
<i>b) Personas fallecidas</i>	156
5.2. Titularidad pasiva.....	160

Capítulo 6

Objeto

6.1. El derecho al honor	168
6.2. El derecho a la intimidad personal y familiar.....	170
6.3. El derecho a la propia imagen	173
6.4. El derecho a la protección de datos personales	176
6.5. El derecho a la dignidad personal y al libre desarrollo de la persona- lidad	178

Capítulo 7

Contenido y límites

7.1. Contenido	183
7.2. Límites	199
<i>a) La libertad de expresión e información como límite del derecho al olvido.....</i>	207

<i>i. La naturaleza del sujeto.....</i>	212
<i>ii. La veracidad de la información</i>	213
<i>iii. El carácter público o privado de la información</i>	218
<i>iv. El transcurso del tiempo</i>	220
<i>v. Otras consideraciones de cara al ejercicio de ponderación ..</i>	222
<i>b) El principio de buena fe y la prohibición del abuso del derecho como límite del derecho al olvido.....</i>	224
<i>c) Otros límites y restricciones al derecho al olvido.....</i>	225

Capítulo 8

Cuestiones procesales

8.1. Protección constitucional del derecho al olvido	229
8.2. La protección del derecho al olvido en el ámbito de la jurisdicción civil y contencioso-administrativo.....	231
<i>a) La potestad del interesado de ejercitar o no el derecho al olvido .</i>	240
<i>b) La eficacia del derecho al olvido en las relaciones entre particulares</i>	244
8.3. Protección penal de la esfera de privacidad del sujeto.....	245
8.4. La protección supranacional del derecho al olvido	252

Capítulo 9

Responsabilidad en caso de incumplimiento del derecho al olvido

9.1. Responsabilidad contractual y extracontractual	261
9.2. Reglamento General de Protección de Datos	265
<i>a) Indemnización por daños y perjuicios</i>	266
<i>b) Sanciones administrativas</i>	270
9.3. Servicios de la Sociedad de la Información y del comercio electrónico .	275
9.4. Ley Orgánica 1/1982, de 5 de mayo, de protección civil del derecho al honor, a la intimidad personal y familiar y a la propia imagen.....	286

*Capítulo 10***Cuestiones accesorias**

10.1. El derecho de cancelación.....	295
10.2. Derecho de oposición.....	300
10.3. El derecho de rectificación.....	302

*Capítulo 11***Consideraciones críticas**

11.1. De la creación del derecho al olvido como solución idónea ante el nuevo contexto.....	311
11.2. Del rol activo del afectado para el ejercicio del derecho al olvido....	315
11.3. De la privatización del juicio de ponderación. Propuesta de <i>lege ferenda</i>	318
11.4. De la protección de la privacidad como principio general.....	323
11.5. De la <i>privacy by design</i> y la <i>privacy by default</i> como alternativa	326
11.6. De las paradojas de la privacidad.....	330
11.7. De los retos futuros, el Blockchain y el impacto de género del derecho al olvido.....	333

CONCLUSIONES FINALES**BIBLIOGRAFÍA****ANEXO I. JURISPRUDENCIA CITADA**