

Indice

| | |
|-----------------------|-------------|
| | <i>pag.</i> |
| <i>Ringraziamenti</i> | XV |

Parte Prima

Riservatezza della vita privata e protezione dei dati personali. Un quadro di insieme

Capitolo Primo

Tra privacy e protezione dei dati personali: la nascita di un diritto

Sezione I

Il diritto europeo dei dati personali

| | | |
|----|---|----|
| 1. | Una bussola per orientarsi | 3 |
| 2. | La protezione dei dati personali come diritto fondamentale di libertà | 6 |
| 3. | La protezione dei dati personali, diritto fondamentale di libertà nella società digitale e delle comunicazioni elettroniche | 9 |
| 4. | La privacy: fragile ma inviolabile barriera al controllo sulla vita privata | 11 |
| 5. | La protezione dati nella società digitale e delle comunicazioni elettroniche: unica, fragile ma inviolabile, barriera al controllo totale | 14 |
| 6. | La difficoltà di garantire in modo efficace la protezione dei dati personali nel mondo di oggi e di domani | 18 |
| 7. | Il diritto alla conservazione dei dati personali e delle notizie (diritto alla “memoria”) e l’opposto diritto alla cancellazione dei dati non più necessari (diritto all’“oblio”) | 20 |
| 8. | I dati “sensibili” e la loro protezione | 21 |
| 9. | Opportunità e pericoli della società digitale | 22 |

Sezione II

Una mappa per il viaggio

| | | |
|--------|---|----|
| 1. | Istruzioni per il viaggio | 23 |
| 2. | Gli elementi costitutivi del diritto europeo per la protezione dei dati personali | 27 |
| 2.1. | I due diversi ordinamenti che concorrono a formare il diritto europeo per la protezione dei dati personali | 27 |
| 2.2. | Le fonti relative alla protezione dati personali nell'ambito dell'ordinamento del Consiglio d'Europa (CEDU) | 28 |
| 2.3. | L'ordinamento del Consiglio d'Europa (CEDU) e la Corte europea dei diritti dell'uomo | 28 |
| 2.4. | L'ordinamento dell'Unione europea (UE) e la Corte di giustizia dell'Unione europea (CGUE) | 29 |
| 2.5. | Le fonti dell'ordinamento europeo (EU) in materia di protezione dati | 30 |
| 2.5.1. | Il trattamento dei dati personali nei settori della polizia, giustizia e sicurezza. Ragioni di un rinvio | 31 |
| 2.5.2. | Trattati, Accordi, Atti e regolazione del trasferimento dati all'estero. Ragioni di un rinvio | 32 |
| 2.5.3. | Il Gruppo articolo 29 e i suoi Pareri, Raccomandazioni e Documenti di lavoro. Ragioni di una inclusione | 33 |
| 3. | Un ponte fra il presente e il futuro della protezione dei dati personali in UE: il nuovo Regolamento europeo per la protezione dei dati personali | 34 |

Sezione III

Un viaggio tra presente e futuro

| | | |
|----|--|----|
| 1. | Il nuovo Regolamento europeo di protezione dei dati personali: un ponte tra la protezione dei dati attuale e quella prossima ventura nell'ordinamento UE | 36 |
| 2. | Il diritto di protezione dati europeo: un <i>work in progress</i> | 40 |
| 3. | Il testo del Regolamento usato in questo volume | 41 |

Capitolo Secondo

Dalla privacy come limite al diritto alla libertà di manifestazione del pensiero alla protezione dati come diritto fondamentale di libertà democratica

Sezione I

Diritto alla privacy e diritto alla protezione dati personali: differenze e comunanze

- | | | |
|----|--|----|
| 1. | La storia del diritto alla protezione dei dati: la privacy come diritto alla riservatezza anche rispetto ai mezzi di informazione | 43 |
| 2. | L'importanza dell'evoluzione tecnologica nella formazione del diritto alla privacy e i limiti della visione di Warren e Brandeis | 47 |
| 3. | Dal diritto alla privacy come limite alla libertà di informazione al diritto alla protezione dei dati personali come difesa dal controllo sulle persone | 50 |
| 4. | Il controllo sui cittadini come elemento strutturale dello Stato autoritario del Novecento | 52 |
| 5. | Innovazione tecnologica come dato comune: diritto alla privacy e diritto alla protezione dei dati personali tra difesa della libertà e paura di perderla | 54 |

Sezione II

Il diritto alla protezione dati nel contesto europeo

- | | | |
|----|---|----|
| 1. | Il lento affermarsi del diritto alla protezione dei dati personali nel quadro europeo: il periodo costituente dopo la seconda guerra mondiale | 56 |
| 2. | Le prime leggi di protezione dei dati personali in Europa | 59 |
| 3. | L'arrivo sulla scena europea della normativa CEDU di protezione dei dati personali | 60 |
| 4. | L'arrivo della normativa comunitaria nel quadro dell'Unione europea | 64 |
| 5. | Il legame tra Trattato sull'Unione del 1992 e Direttiva 95/46/CE. L'effetto Schengen per l'Italia | 65 |
| 6. | La difficoltà di capire l'importanza della nuova legge di protezione dei dati in molti Stati membri e in particolare in Italia | 67 |
| 7. | Il Trattato di Lisbona e il diritto fondamentale alla protezione dei dati personali | 69 |

Parte Seconda

La “costruzione” del diritto UE per la protezione dei dati personali

Capitolo Primo

Il *corpus* normativo europeo

Sezione I

La Direttiva 95/46/CE come Direttiva “madre” in materia di protezione dati personali

| | | |
|------|---|-----|
| 1. | La perdurante centralità della Direttiva 95/46/CE | 73 |
| 2. | L'architettura della Direttiva 95/46/CE | 75 |
| 3. | Il Capo I: “Disposizioni generali” | 75 |
| 4. | Il Capo II: “Condizioni generali di liceità dei trattamenti di dati personali” | 80 |
| 4.1. | La Sezione I: “Principi relativi alla qualità dei dati” | 80 |
| 4.2. | La Sezione II: “Principi relativi alla legittimazione del trattamento dei dati” | 81 |
| 4.3. | La Sezione III: “Categorie particolari di trattamenti” | 83 |
| 4.4. | La Sezione IV: “Informazioni della persona interessata” | 86 |
| 4.5. | La Sezione V: “Diritto di accesso ai dati da parte della persona interessata” | 89 |
| 4.6. | La Sezione VI: “Deroghe e restrizioni” | 90 |
| 4.7. | La Sezione VII: “Diritto di opposizione della persona interessata” | 92 |
| 4.8. | La Sezione VIII: “Riservatezza e sicurezza dei trattamenti” | 95 |
| 4.9. | La Sezione IX: “Notificazione” | 98 |
| 5. | Il Capo III: “Ricorsi giurisdizionali, responsabilità, sanzioni” | 104 |
| 6. | Il Capo IV: “Trasferimento di dati personali verso Paesi terzi” | 106 |
| 6.1. | L'art. 25 e i parametri sui quali misurare l' <i>adequacy</i> dei Paesi terzi | 107 |
| 6.2. | L'art. 26 e le deroghe al divieto di trasferimento | 108 |
| 7. | Il Capo V: “Codici di condotta” | 110 |
| 8. | Il Capo VI: Il sistema delle Autorità di controllo dei dati personali e la costituzione del Gruppo articolo 29 per la tutela dei dati personali. Il Comitato dell'art. 33 | 112 |
| 8.1. | Natura e ruolo delle Autorità di controllo e del Gruppo articolo 29: il loro fondamento nel diritto europeo | 114 |
| 8.2. | L'Autorità di controllo sui trattamenti di dati personali nell'ambito delle Istituzioni Europee: il Garante Europeo della Protezione Dati (GEPD) | 115 |
| 8.3. | Struttura e compiti delle Autorità nazionali di controllo: l'art. 28 | 117 |

| | <i>pag.</i> |
|--|-------------|
| 8.4. L'art. 29 e il Gruppo di lavoro comune delle Autorità | 121 |
| 8.4.1. L'art. 30 e i compiti del Gruppo articolo 29 | 122 |
| 9. Il Capo VII e le "Misure Comunitarie d'Esecuzione" | 125 |
| 10. Le Disposizioni finali | 125 |
| 10.1. L'obbligo per gli Stati membri di adeguare la legislazione nazionale alla Direttiva | 126 |
| 10.2. L'obbligo per la Commissione di preparare periodicamente relazioni sullo stato di attuazione della Direttiva | 126 |
| 10.3. L'art. 34 e gli Stati come destinatari della Direttiva | 127 |

Sezione II

Il completamento del quadro delle Direttive di protezione dati: la Direttiva 2002/58 e la Direttiva 2006/24

| | |
|---|-----|
| 1. La Direttiva 95/46 nel quadro dell'evoluzione del diritto europeo | 128 |
| 2. Gli effetti "aggiuntivi" e mai "sostitutivi" degli strumenti normativi vigenti in materia di protezione dei dati successivi alla Direttiva 95/46 | 130 |
| 3. La Direttiva 2002/58 e successive modificazioni, e la Direttiva 2006/24 | 130 |
| 3.1. La Direttiva 2002/58 | 131 |
| 3.1.1. Il contenuto innovativo della Direttiva 2002/58 | 132 |
| 3.1.2. La Direttiva 2002/58 come integrazione della Direttiva 95/46 | 136 |
| 4. La Direttiva 2006/24/CE e il suo annullamento da parte della CGUE con decisione 18 aprile 2014 | 136 |

Sezione III

La Carta dei diritti dell'UE, il Trattato di Lisbona e il "corpus europeo" relativo al diritto fondamentale di protezione dei dati personali tra ordinamento attuale e nuovo Regolamento

| | |
|---|-----|
| 1. Lo slancio dato dalla Carta di Nizza e dal Trattato di Lisbona alla formazione di un "corpus" giuridico europeo a tutela della protezione dei dati personali | 140 |
| 1.1. Il "Pacchetto protezione dati personali": le proposte di un nuovo Regolamento e una nuova Direttiva | 142 |
| 2. I problemi e temi più rilevanti nell'attuale diritto europeo in materia di protezione dei dati personali | 144 |

Capitolo Secondo

Schema e analisi del nuovo Regolamento europeo

| | | |
|-------|--|-----|
| 1. | Le ragioni di una analisi schematica del testo del nuovo Regolamento: costruire un ponte o una passerella tra l'ordinamento attuale e quello futuro | 147 |
| 2. | Il nuovo Regolamento e la sua articolazione in Capitoli e Sezioni | 148 |
| 3. | Il nuovo Regolamento a "prima lettura" | 149 |
| 3.1. | La differenza giuridica tra Regolamento e Direttiva | 150 |
| 3.2. | La frammentazione delle definizioni e dei concetti nel passaggio dalla Direttiva al Regolamento | 152 |
| 3.3. | Il rovesciamento di prospettiva tra Direttiva e Regolamento: da un apparato normativo tutto incentrato sui diritti dell'interessato a uno opposto, basato sui doveri del titolare e del responsabile | 153 |
| 3.4. | La rilevanza data nel Regolamento alle misure di sicurezza e alle nuove modalità per garantire la tutela dei dati | 154 |
| 3.5. | Le sanzioni previste nel Regolamento | 157 |
| 3.6. | I criteri per individuare la legge applicabile | 159 |
| 3.7. | Trasferimento dei dati verso Paesi terzi o Organizzazioni internazionali | 161 |
| 3.8. | Il rafforzamento del ruolo della Autorità di controllo e l'istituzione dell' <i>European Data Protection Board</i> | 165 |
| 3.9. | Il Capitolo IX e le " <i>Provisions relating to specific data processing situations</i> " | 170 |
| 3.10. | Il ruolo della Commissione e gli atti delegati. Il <i>Committee procedure</i> | 172 |
| 3.11. | <i>Final provisions</i> | 174 |
| 4. | Una riflessione di sintesi sul nuovo Regolamento europeo per la protezione dei dati personali | 175 |

Parte Terza

Concetti e principi fondamentali del diritto europeo in materia di protezione dei dati personali tra Direttiva e nuovo Regolamento

Capitolo Primo

La terminologia della protezione dei dati personali nel quadro europeo

| | | |
|----|---|-----|
| 1. | La terminologia della protezione dei dati personali nel diritto europeo: ragioni e oggetto dell'analisi | 181 |
|----|---|-----|

| | <i>pag.</i> |
|---|-------------|
| 2. Il concetto di dato personale | 183 |
| 2.1. Il concetto “basico” di dato personale | 184 |
| 2.1.1. Il dato come “informazione”. I diversi tipi di informazione | 184 |
| 2.1.2. Il concetto di dato “concernente” una persona | 185 |
| 2.1.3. Il concetto di persona “identificata o identificabile” | 185 |
| 2.1.4. L’identificazione di una persona come operazione complessa | 186 |
| 2.1.5. La definizione di persona fisica | 187 |
| 2.1.6. Anonimizzazione e pseudoanonimizzazione dei dati | 190 |
| 3. Specifiche categorie di dati personali: i dati sensibili | 192 |
| 4. Il concetto di “trattamento dei dati personali” | 193 |
| 4.1. Il trattamento dei dati personali nel sistema CEDU e nella Convenzione n. 108/1981 | 193 |
| 4.2. Il trattamento dei dati personali nella Direttiva 95/46 | 194 |
| 4.3. Elementi comuni alla Direttiva 95/46 e alla Convenzione n. 108: il diritto europeo in materia di trattamento dei dati. Il trattamento automatizzato dall’epoca degli archivi e casellari meccanografici al mondo di Internet | 195 |
| 5. Gli utenti dei dati personali | 196 |
| 5.1. Titolari e responsabili del trattamento: problemi terminologici | 196 |
| 5.1.1. Titolare e responsabile del trattamento | 198 |
| 5.1.2. <i> Holding</i> e titolari del trattamento | 199 |
| 5.2. Il titolare del trattamento | 200 |
| 5.3. La contitolarità del trattamento | 201 |
| 5.4. Il responsabile del trattamento e il rapporto col titolare | 202 |
| 5.4.1. Rapporto tra titolare e responsabile come rapporto a geometria variabile | 204 |
| 5.4.2. La figura dell’incaricato | 205 |
| 5.4.3. Critiche europee alla figura italiana di “incaricato”. Figura priva di definizione specifica nella Direttiva e nelle altre leggi nazionali | 206 |
| 5.5. Terzi, destinatari, e destinatari terzi | 206 |
| 5.5.1. Differenza tra “terzo” e “destinatario” | 207 |
| 5.5.2. Complessità e margini di ambiguità nella distinzione tra “terzo”, “terzo destinatario” e “destinatario” | 208 |
| 6. Il concetto di interessato | 208 |
| 6.1. La centralità della figura dell’interessato | 209 |
| 7. Il consenso | 210 |
| 7.1. Il consenso e i suoi elementi costitutivi | 213 |
| 7.2. Il consenso libero | 214 |
| 7.3. Il consenso specifico | 216 |
| 7.4. Il consenso informato | 218 |
| 7.4.1. Aggiornamento dell’informativa e del consenso | 219 |
| 7.5. Il consenso per i trattamenti <i>on line</i> e la Direttiva 2002/58/CE | 220 |
| 7.6. La personalità giuridica dell’interessato come condizione di legittimità del consenso | 222 |

Capitolo Secondo

Il bilanciamento dei diritti nel quadro europeo della protezione dati

| | | |
|----|---|-----|
| 1. | Premessa: il diritto fondamentale alla protezione dei dati personali e i diritti di libertà di espressione e manifestazione artistica | 225 |
| 2. | Diritto alla protezione dati e libertà di espressione | 226 |
| 3. | Protezione dati personali e diritto di accesso alle informazioni | 228 |
| 4. | Protezione dati e libertà delle arti e delle scienze | 232 |
| 5. | Protezione dati e proprietà privata | 234 |
| 6. | Bilanciamento fra la protezione dati e gli altri diritti fondamentali | 236 |

Capitolo Terzo

I principi fondamentali del diritto europeo in materia di protezione dati

| | | |
|--------|--|-----|
| 1. | I principi fondamentali nel trattamento dei dati personali | 240 |
| 2. | Il principio di liceità del trattamento | 241 |
| 2.1. | Le condizioni che consentono la limitazione dei diritti dell'art. 8 ai sensi della Convenzione CEDU: la Corte EDU e gli effetti del limite dell'ingerenza ingiustificata | 243 |
| 2.2. | Le condizioni che consentono la limitazione del diritto alla protezione dei dati personali ai sensi della Carta UE e della CGUE | 245 |
| 2.3. | I titolari di trattamenti a limitata protezione dei dati personali | 245 |
| 3. | Il principio di finalità | 246 |
| 3.1. | Il rilievo del principio di finalità nelle diverse normative europee di protezione dati | 247 |
| 3.2. | Gli aspetti essenziali del principio di finalità | 248 |
| 3.3. | Ulteriori problemi connessi al principio di finalità | 249 |
| 3.4. | Il principio di finalità nel Parere del Gruppo articolo 29, <i>Opinion 3/2013 on purpose limitation</i> (WP n. 203) | 250 |
| 3.4.1. | Il tema del <i>compatibility assessment</i> | 253 |
| 4. | La qualità dei dati | 254 |
| 4.1. | I principi di pertinenza, adeguatezza e non eccedenza | 255 |
| 4.1.1. | La pseudoanonimizzazione nell'ambito dei principi di adeguatezza, pertinenza e non eccedenza | 257 |
| 4.1.2. | La pseudoanonimizzazione nel nuovo Regolamento UE | 258 |
| 4.1.3. | Il collegamento tra adeguatezza, pertinenza, non eccedenza e la pseudoanonimizzazione | 259 |
| 4.2. | Il principio di esattezza dei dati | 259 |

| | <i>pag.</i> |
|---|-------------|
| 4.2.1. Lo sviluppo di questo principio nel quadro del diritto europeo | 262 |
| 4.2.2. Il collegamento fra principio di esattezza dei dati e finalità del trattamento | 263 |
| 4.2.3. Il principio di conservazione dei dati e i limiti relativi | 264 |
| 5. Il principio di correttezza del trattamento | 266 |
| 5.1. La distinzione fra principio di correttezza e principio di liceità | 266 |
| 5.2. Gli effetti del raccordo tra principio di correttezza e diritti dell'interessato. La Corte EDU | 267 |
| 5.3. Dal principio di lealtà al principio di trasparenza | 268 |
| 5.4. Il principio di trasparenza nel nuovo Regolamento europeo | 270 |
| 5.5. Una riflessione sul principio di trasparenza nel Regolamento e nell'evoluzione del diritto europeo | 273 |
| 6. Il principio di responsabilità | 275 |
| 6.1. Il principio di responsabilità nella normativa europea attuale, precedente al Regolamento | 276 |
| 6.2. Il principio di responsabilità nel nuovo Regolamento europeo | 279 |
| 6.2.1. Il principio di responsabilità nei "Considerando" del Regolamento | 280 |
| 7. Il principio di responsabilità nell'impianto del nuovo Regolamento | 282 |
| 7.1. Differenza tra Direttiva e Regolamento in ordine al principio di responsabilità | 283 |
| 7.2. La responsabilità del titolare (<i>Controller</i>) | 284 |
| 7.3. <i>Joint controllers</i> | 285 |
| 7.3.1. Il <i>Processor</i> | 286 |
| 7.4. L'art. 23: <i>Data protection by design e by default</i> | 287 |
| 7.5. <i>Data security</i> e responsabilità del <i>controller</i> e del <i>processor</i> | 289 |
| 7.6. <i>Data breaches</i> e responsabilità del <i>controller</i> | 290 |
| 7.7. <i>Data protection impact assessment and prior consultation</i> | 294 |
| 7.7.1. L'art. 33 e il <i>Data protection impact assessment</i> | 295 |
| 7.7.2. La <i>Prior consultation</i> | 298 |
| 7.8. Il <i>Data protection officer</i> , i codici di condotta e la certificazione | 300 |

Conclusione

Alla fine del viaggio

| | |
|---|-----|
| 1. Il viaggio e le sue ambizioni | 303 |
| 2. Il viaggio come ponte tra passato, presente e futuro della protezione dei dati personali | 306 |
| 3. Come usare questo volume | 307 |