

**Mario Masciotra**

# **El hábeas data**

**La garantía polifuncional**

**Prólogo de  
Augusto M. Morello**



**LIBRERIA  
EDITORIA  
PLATENSE**

La Plata, 2003

## TABLA DE CONTENIDO

Prólogo .....	1
Primera Parte. Introducción .....	15
Segunda Parte. Antecedentes .....	29
1. Declaraciones y convenciones de organismos internacionales protectoras de la honra y reputación de las personas .....	29
2. Declaraciones y convenciones de organismos internacionales en materia de protección de datos personales .....	32
3. Normas constitucionales .....	40
4. Legislación comparada .....	52
5. Constitución Nacional (pre-reforma de 1994) .....	72
6. Debate de la Convención Nacional Constituyente de 1994 .....	74
7. Operatividad del art. 43 de la Constitución Nacional .....	83
8. Regulaciones estadauales .....	87
A) Constituciones que han consagrado en forma expresa el hábeas data .....	88
B) Constituciones que no consagran expresamente la acción de hábeas data aunque contemplan algunos de los derechos en materia de protección de los datos personales .....	99
C) Constituciones que han previsto sólo el derecho de acceso a las fuentes de información .....	108
D) Constituciones en las que la protección de los datos personales surge en forma implícita .....	109
9. Antecedentes legislativos .....	113
Tercera Parte. Bienes jurídicos tutelados por el hábeas data .....	121
1. Opinión doctrinaria .....	121

2. Conceptos vertidos en la Asamblea Nacional Constituyente de 1994 .....	127
3. El hábeas data: una garantía instrumental polifuncional que tutela una multiplicidad de derechos .....	128
a) Derecho a la intimidad y la privacidad .....	128
b) Derecho a la autodeterminación informativa .....	137
c) Derecho a la verdad .....	142
d) Derecho a la identidad .....	144
e) Derecho al honor .....	150
f) Derecho a la imagen .....	155
g) Derecho a la voz .....	157
h) Derecho a la información .....	159
Colofón: pluralidad de bienes tutelados .....	163
Cuarta Parte. Ley 25.326. Protección de los datos personales .....	165
1. Técnicas legislativas .....	165
2. Marco normativo .....	167
3. Análisis de la Ley 25.326 y dec. reg. 1558/01 .....	169
 <b>Capítulo I. Disposiciones generales.</b>	
<b>Art. 1 Objeto.</b> .....	171
Ambito de aplicación .....	171
<b>A) Archivos, ficheros, registros o bancos de datos de titularidad pública</b> .....	175
1) Información reservada obrante en archivo, registro, base o bancos de datos públicos .....	178
2) Datos registrados por órganos del Poder Judicial .....	183
3) Actuaciones judiciales en causas penales .....	183
4) Información obrante en la Administración Federal de Ingresos Públicos .....	186
5) Información de deudas en registros públicos .....	191

<b>6) Sumarios o legajos de personal dependiente de la Administración Pública Nacional</b> .....	192
B) Archivos, registros o bancos de datos de titularidad privada .....	194
1) Tratamiento de la información para suministrarla a sus clientes .....	199
2) Tratamiento de datos para ser proporcionados a sus asociados ..	199
3) Archivos, registros o bancos de datos que no están destinados a proveer información a terceros .....	199
- Información de bancos y entidades financieras .....	200
- Datos personales de los trabajadores .....	202
A. Legajos personales .....	202
B. La información médica y los trabajadores .....	204
C. Bancos de datos de trabajadores litigantes .....	206
- Historias clínicas e información médica .....	210
A. Admisibilidad de la acción de hábeas data .....	210
B. Inadmisibilidad de la acción de hábeas data .....	212
1. Diligencias preliminares .....	212
2. Prueba anticipada .....	213
- Información obtenida con motivo del ejercicio profesional .....	214
- Imagen y voz de las personas .....	216
- Datos emergentes del servicio de las telecomunicaciones .....	219
- Datos relativos a personas jurídicas .....	222
1. Tratamiento en el derecho comparado .....	222
2. Ambito nacional .....	223
3. Ambito provincial .....	226
C) Archivos, registros o bancos de datos excluidos .....	226
- Archivos, registros o bancos de datos de uso exclusivo .....	226
- Archivos, registros o bancos de datos en materia de antecedentes penales o contravencionales .....	227
- Archivos, registros o bancos de datos relativos a encuestas .....	227

- Información transmitida vía internet u obrante en dirección electrónica .....	227
1. Características .....	227
2. Titular de la información transmitida vía internet .....	230
3. Ley aplicable y tribunal competente .....	232
- Base de datos y fuentes de información periodísticas .....	236
1. Protección constitucional de las fuentes de información periodística. Discusión en la Asamblea Nacional Constituyente .....	236
2. Opinión doctrinaria del secreto de las fuentes periodísticas .....	238
3. Criterio jurisprudencial en materia de fuentes periodísticas .....	240
4. Discusión parlamentaria en materia de exclusión de las bases de datos de la información periodística .....	244
5. La actividad periodística y sus limitaciones .....	246
a. Derecho de rectificación o respuesta o derecho de réplica .....	247
b. Responsabilidades penales .....	249
c. Responsabilidad civil de los medios de comunicación .....	249
6. Aplicabilidad de la ley 25.326 a la actividad periodística .....	252
7. Inconstitucionalidad de la exclusión de las bases de datos periodísticos a la protección de los datos personales .....	253
<b>Art. 2. Definiciones.</b> .....	259
Conveniencia de insertar definiciones en las regulaciones legales ..	261
Antecedentes extranjeros y nacionales .....	263
Contenido y alcances de las definiciones legales .....	264
- Datos personales .....	264
- Datos sensibles .....	266
- Archivo, registro, base o banco de datos .....	270
- Tratamiento de datos .....	271
- Responsable de archivo, registro, base o banco de datos .....	272
- Datos informatizados .....	272
- Titular de los datos .....	272

- Usuario de datos .....	272
- Disociación de datos .....	272
<b>Capítulo II. Principio generales relativos a la protección de datos</b> .....	275
<b>Art. 3. Archivos de datos- Licitud</b> .....	276
<b>Art. 4. Calidad de los datos</b> .....	278
<b>Art. 5. Consentimiento</b> .....	294
El consentimiento y las nuevas tecnologías de comunicación .....	301
Alcances del consentimiento .....	308
Excepciones al principio del consentimiento del afectado .....	309
Apartado a) Datos públicos o accesibles por el público en general ..	309
Apartado b) Información requerida por los poderes del Estado en el ejercicio de sus funciones propias o en virtud de una obligación legal .....	311
Apartado c) Información disponible .....	314
Apartado d) Información que emana de un vínculo contractual, científico o profesional .....	316
Apartado e) Operaciones que efectúan las entidades financieras....	317
El derecho de oposición y las excepciones al principio del consentimiento .....	319
<b>Art. 6. Información</b> .....	320
<b>Art. 7. Categoría de datos</b> .....	325
<b>Art. 8. Datos relativos a la salud</b> .....	337
<b>Art. 9. Seguridad de los datos</b> .....	340
<b>Art. 10. Deber de confidencialidad</b> .....	345
<b>Art. 11. Cesión</b> .....	347
Responsabilidad del cesionario .....	352
<b>Art. 12. Transferencia internacional</b> .....	356

<b>Capítulo III. Derechos de los titulares de datos</b> .....	369
<b>Art. 13. Derecho de información</b> .....	369
<b>Art. 14. Derecho al acceso</b> .....	372
<b>Art. 15. Contenido de la información</b> .....	379
<b>Art. 16. Derecho de rectificación, actualización o supresión</b>	384
Derecho de rectificación y actualización .....	386
Derecho de supresión .....	387
Derecho de confidencialidad .....	388
Ejercicio de los derechos y el cesionario de los datos .....	388
Inconstitucionalidad del reclamo previo y extrajudicial .....	391
<b>Art. 17. Excepciones</b> .....	396
<b>Art. 18. Comisiones legislativas</b> .....	405
<b>Art. 19. Gratuidad</b> .....	407
<b>Art. 20. Impugnación de valoraciones personales</b> .....	408
<b>Capítulo IV. Usuarios y responsables de archivos, registros y bancos de datos</b> .....	411
<b>Art. 21. Registro de archivos de datos. Inscripción</b> .....	411
<b>Art. 22. Archivos, registros o bancos de datos públicos</b> .....	415
<b>Art. 23. Supuestos especiales</b> .....	416
<b>Art. 24. Archivos, registros o bancos de datos privados</b> .....	423
<b>Art. 25. Prestación de servicios informatizados de datos personales</b> .....	426
<b>Art. 26. Prestación de servicios de información crediticia</b> .....	427
<b>Inc. 1. Información de carácter patrimonial relativa a la solvencia económica y al crédito</b> .....	432
<b>Contenido y alcance de la información</b> .....	432
<b>Obtención de datos personales de carácter patrimonial relativos a la solvencia patrimonial y al crédito</b> .....	433

a) Fuentes accesibles al público .....	434
b) Proporcionada por el titular de los datos .....	438
c) Contar con el consentimiento del titular de los datos personales .....	439
<b>Inc. 2. Información relativa al cumplimiento de obligaciones patrimoniales</b> .....	443
<b>Acreedores legitimados para solicitar la inclusión de deudores en los archivos, registros o bancos de datos</b> .....	445
<b>Sanciones por el tratamiento de datos en violación a la ley</b> .....	449
<b>Inc. 3. Derecho del titular de los datos a solicitar las informaciones registradas</b> .....	451
<b>Inc. 4. Información que puede ser almacenada y cedida</b> .....	455
<b>Inc. 5. Cesión de datos sin consentimiento de su titular</b> .....	462
<b>Art. 27. Archivos, registros o bancos de datos con fines de publicidad</b> .....	464
<b>Art. 28. Archivos, registros o bancos de datos relativos a encuestas</b> .....	474
<b>Capítulo V. Control</b> .....	479
<b>Art. 29. Organo de control</b> .....	479
Legislación comparada .....	480
Propuestas legislativas .....	485
Importancia del órgano de control .....	486
Facultades y poderes .....	488
Posibilidades fácticas de ejercer las facultades y potestades acordadas .....	493
<b>Art. 30. Códigos de conducta</b> .....	494
<b>Capítulo VI. Sanciones</b> .....	499
<b>Art. 31. Sanciones administrativas</b> .....	499

Legislación comparada .....	499
Naturaleza de las sanciones y procedimiento .....	501
Clasificación de las infracciones .....	503
<b>Sanciones penales</b> .....	506
<b>Art. 32. Sanciones penales</b> .....	510
<b>Capítulo VII. Acción de protección de los datos personales</b> .....	521
Antecedentes en el derecho comparado .....	521
Tratamiento en las Constituciones estatales y en las leyes provinciales .....	526
Antecedentes legislativos .....	527
Naturaleza de la acción .....	528
1. Debate constituyente y parlamentario .....	528
2. Opinión doctrinaria .....	528
3. Criterio jurisprudencial .....	534
4. Nuestra opinión .....	536
<b>Art. 33. Procedencia</b> .....	539
<b>Art. 34. Legitimación activa</b> .....	543
Titular de los datos .....	545
Personas físicas .....	546
A) Personas por nacer .....	546
B) Sucesores .....	547
Tutores, curadores y apoderados .....	550
Personas jurídicas .....	551
Estado .....	553
Defensor del Pueblo .....	553
<b>Ministerio Público Fiscal</b> .....	558
Organizaciones no gubernamentales .....	559
Asociaciones sindicales .....	562

<b>Art. 35. Legitimación pasiva</b> .....	563
<b>Art. 36. Competencia</b> .....	565
Justicia ordinaria .....	569
Justicia federal contenciosa administrativa .....	570
Justicia civil y comercial federal .....	571
<b>Art. 37. Procedimiento aplicable</b> .....	573
<b>Art. 38. Requisitos de la demanda</b> .....	578
1) Recaudos formales .....	579
2) Justificación de la personería .....	581
3) Inexistencia del agotamiento de vía administrativa previa .....	582
4) Innecesariedad de invocar la existencia de gravamen o perjuicio .....	583
Exigencia de invocar los motivos del cuestionamiento de la información .....	586
Medidas cautelares genéricas .....	590
Recurribilidad de las resoluciones que ordenan medidas cautelares .....	593
<b>Art. 39. Trámite</b> .....	596
Inc. 1. Admisibilidad formal de la demanda .....	597
Improponibilidad objetiva de la demanda .....	598
Requerimiento de información .....	600
<b>Omisión de traslado de la demanda</b> .....	601
<b>Art. 40. Confidencialidad de la información</b> .....	605
<b>Art. 41. Contestación del informe</b> .....	607
<b>Art. 42. Ampliación de la demanda</b> .....	608
<b>Art. 43. Sentencia</b> .....	610
Inc. 1. Alternativas del proceso .....	611
Procedimiento probatorio .....	612
El juez y el ejercicio real de sus poderes .....	614
Recaudos formales de la sentencia .....	615
Contenidos específicos de la condena .....	615

## EL HÁBEAS DATA. LA GARANTÍA POLIFUNCIONAL

Condena resarcitoria .....	616
Recurribilidad de la senetencia .....	620
Plazos en materia recursiva .....	621
Imposición de costas .....	622
Honorarios profesionales .....	628
Aplicación de sanciones .....	629
1. Astreintes .....	629
2. Otras sanciones .....	631
<b>Art. 44. Ambito de aplicación</b> .....	633
<b>Art. 45. Reglamentación de la ley</b> .....	634
<b>Art. 46. Disposiciones transitorias</b> .....	634
<b>Art. 47. (Vetado)</b> .....	636
<b>Art. 48. De forma</b> .....	637
Protección de los datos personales. Decreto 1558/2001 .....	639
Bibliografía	
Libros .....	655
Artículos, conferencias, notas y ponencias .....	658