

PRIVACIDADE: MUDANÇA DE PARADIGMA REGULATÓRIO

GUSTAVO ARTESE



artese e advogados
advocacia inserida na nova economia

Legislação Indispensável

Incontestável: legislação de proteção de dados pessoais é indispensável.

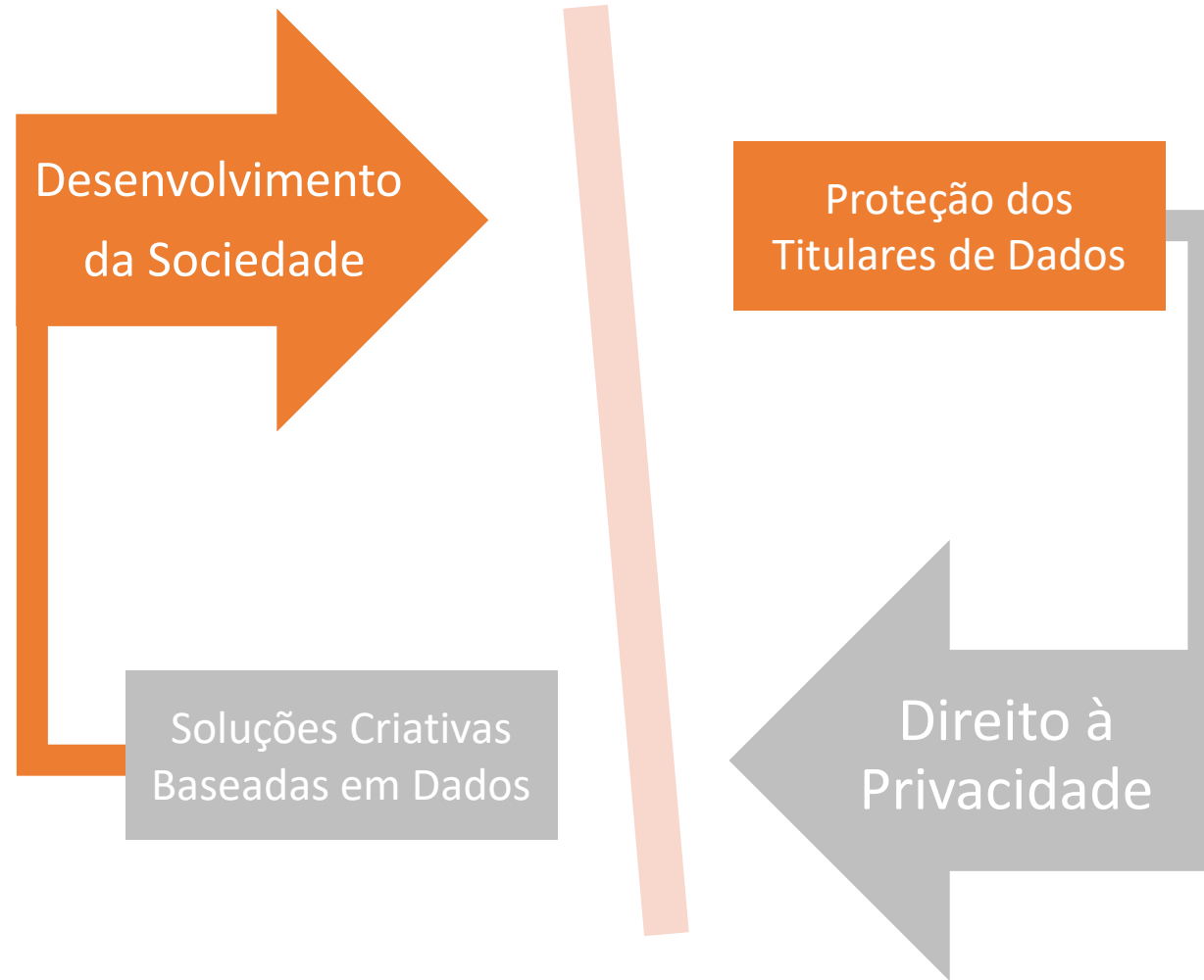
Mas quais os propósitos de uma Lei Geral de Proteção de Dados Pessoais?

Objetivos de Uma Norma de Proteção de Dados

GDPR Article 1

1. This Regulation lays down rules relating to the protection of natural persons with regard to the processing of personal data and rules relating to the free movement of personal data.
2. This Regulation protects fundamental rights and freedoms of natural persons and in particular their right to the protection of personal data.
3. The free movement of personal data within the Union shall be neither restricted nor prohibited for reasons connected with the protection of natural persons with regard to the processing of personal data.

Regulação em Tensão



Novas Realidades, Novo Desafio

Mudanças de Paradigma Regulatório

- “o direito de estar só.” Samuel Warren and Louis Brandeis, Harvard Law Review, **1890**
- “o direito de indivíduos, grupos, ou instituições de determinar, por si próprios, como, quanto e em qual medida informação sobre si será comunicada a terceiros.” Alan Westin, in Privacy and Freedom, Bodley Head, **1970**
- “(...) capacidade de um sujeito conhecer, controlar, direcionar ou mesmo interromper o fluxo de informações que lhe dizem respeito.” Stefano Rodotà, in Intervista su Privacy e Libertà, Roma-Bari, Laterza, **2005**

Sistema em Tensão

Autodeterminação Informativa em Cheque

Duas Perguntas:

- Quantos “eu concordo” / “I agree” os senhores deram esse ano? Quem souber exatamente poderia levantar a mão?
- Caso os termos de uso do Facebook, antes do episódio Cambridge Analytica, indicassem: “você aceita e concorda que seus dados serão coletados e processados para influenciar suas preferências políticas, dirigir seu voto, e mudar os resultados da eleição nos EUA,” os resultados seriam diferentes?

O DILEMA DO CONSENTIMENTO

Autodeterminação Informativa – Privacy Self-management

Invisibilidade para o indivíduo: a falência da Autodeterminação Informativa (ou do “Privacy Self-management”);

“(...) a ideia de que é possível ou desejável para todo indivíduo monitorar ou gerir uma coleção imensa de preferências de privacidade, das quais ele é minimamente consciente.” (Daniel Solove)





O DILEMA DO CONSENTIMENTO

TRANSFERÊNCIA DE RISCO

Complexidade do Mundo dos Dados:

- Consentimento Expresso é tão robusto quanto o entendimento do indivíduo do que está sendo coletado e para quem está sendo coletado;
- Usos mais complexos, entendimento diminuído; e
- Usos mais complexos, consentimentos repetidos. A questão da fadiga e dos pacotes de consentimento.

Taxonomia dos Dados e Consentimento

-  **Provided.** Data originates via direct actions taken by the individual in which he or she is fully aware of actions that led to the data origination. It includes postings, such as social media postings. Level of data subject awareness is always high.
-  **Observed.** Data is simply what is observed and recorded. On the Internet, and specifically in social media, one may observe, for instance, what the individual posts, looks at, and even who he likes or dislikes. Level of data subject awareness varies from medium to low.
-  **Derived.** Derived data is data that is simply derived in a fairly mechanical fashion from other data and becomes a new data element related to the individual. For example, medical condition based on diagnostics tests and political convictions based on social media postings. Individual awareness tends to be low.
-  **Inferred.** Inferred data is the product of a probability-based analytic process. Inferences and correlations that result from big data analysis produce inferred data. Individual awareness is always low.

Source: Martin Abrams/IAF - "The Origins of Personal Data and its Implications for Governance"

Pagando o Pato...

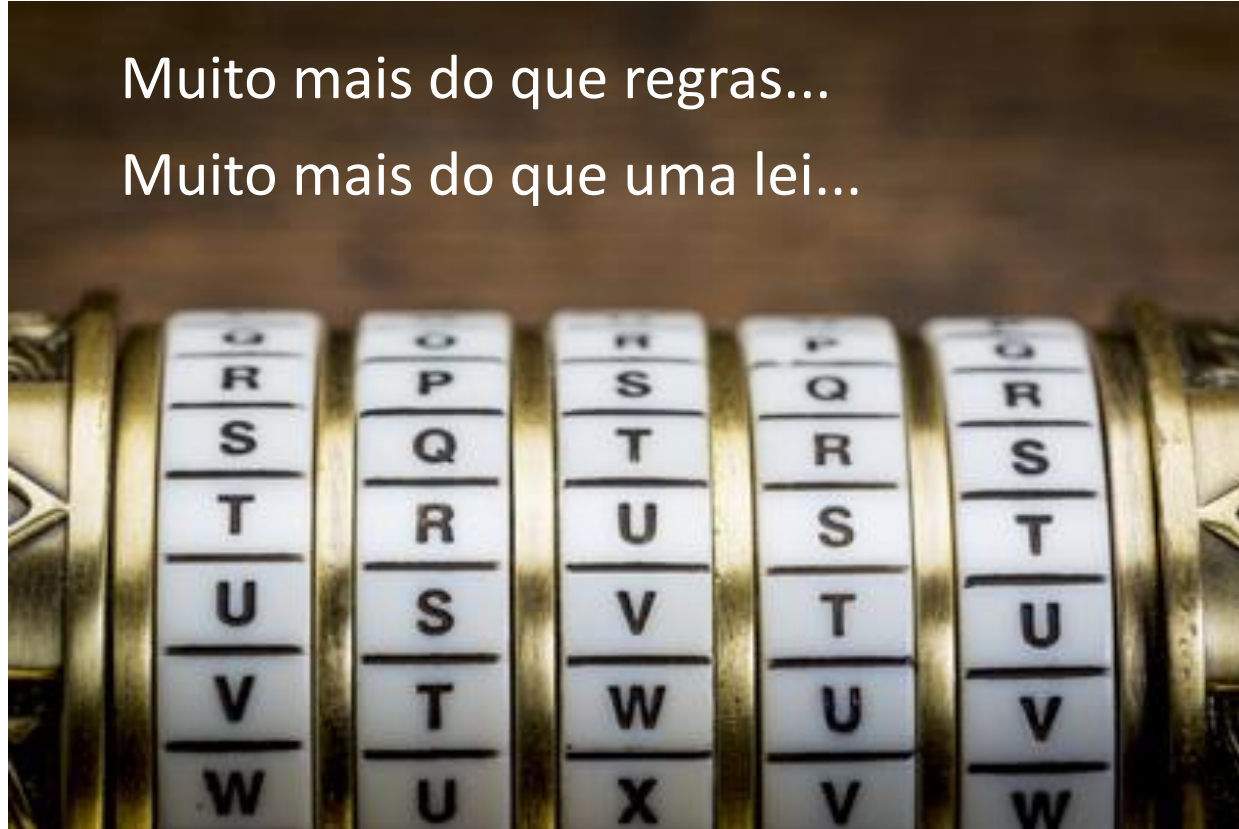
DADOS OBSERVACIONAIS POR TODO O LADO

- “everybody will be tarred with the same brush”
- “pau que dá em Chico, dá em Francisco.”



Confiança

Muito mais do que regras...
Muito mais do que uma lei...



ACCOUNTABILITY ou RESPONSABILIDADE DEMONSTRÁVEL

COLOCANDO A RESPONSABILIDADE PELA CONFIANÇA EM
QUEM PROVOCA O RISCO

- 🕒 "an obligation or willingness to accept responsibility or to account for one's actions". - www.merriam-webster.com/dictionary/accountability
- 🕒 "the obligation of an individual or organization to account for its activities, accept responsibility for them, and to disclose the results in a transparent manner" - www.businessdictionary.com/definition/accountability.html

O Regulador é o Árbitro

- Lei Adequada, Voltada ao Futuro – Princi*pi*ológica
- Árbitro da Orientação Dada pela Lei
- Complexidade do Assunto (Multidisciplin*ar*idade)
- Controle Difuso Ineficiente
- Independência (Inclusive Orçamentária) e Mandato Fixo
- Recursos Adequados (Acompanhar a Tecnologia)
- Interoperabilidade – Outras Agências
- Caráter Educativo

Objetivos de Uma Norma de Proteção de Dados



“Ao mesmo tempo em que se deve proteger a gazela, não se deve deixar o leão morrer de fome.”



artese e advogados
advocacia inserida na nova economia