

# *Il complesso equilibrio tra privacy e trasparenza*

Una questione organizzativa e costituzionale

---

Matteo Trapani

---

14.03.2019

# Quali norme (quante norme)

La trasparenza:

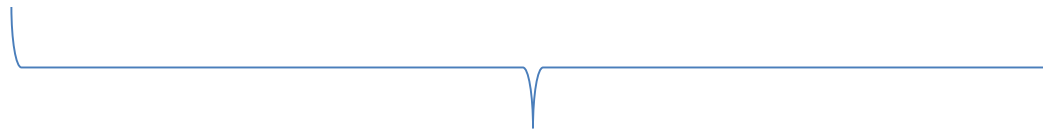
- L. n. 241/90 (art. 22) → mero accesso documentale per tutelare l'individuo e i propri interessi legittimi: buon andamento, imparzialità e legalità;
- L. n. 69/99, (art. 32) → pubblicazione sui siti: aumenta conoscibilità e cambia il paradigma
- D. lgs n. 33/13 → cambio del paradigma: da trasparenza come puro accesso agli atti o come pubblicità legale a trasparenza come compartecipazione del cittadino → da diritto individuale a diritto collettivo
- L. n. 114/2014 → misure urgenti per la semplificazione e la trasparenza amministrativa e per l'efficienza degli uffici giudiziari
- D. lgs n. 97/16 → accesso generalizzato

## La privacy:

- Direttiva 95/46: prima disciplina organica sul trattamento dei dati personali
- GDPR (Regolamento 679/16) e d.lgs 101/2018 → garanzia della circolazione del dato come tutela del diritto alla privacy

Trasparenza

Privacy



1. Trattamento dati personali secondo criteri che garantiscono trasparenza e circolazione del dato
2. Registro accessi → Registro trattamenti
3. Codici condotta

## ALCUNI SPUNTI DEL GDPR

*“Il presente regolamento ammette, nell’applicazione delle sue disposizioni, che si tenga conto del principio del pubblico accesso ai documenti ufficiali”.*

Inoltre, in caso di disposizioni nazionali che prevedono l’accesso generalizzato ai documenti in possesso delle pubbliche amministrazioni → *“tali disposizioni legislative dovrebbero conciliare l’accesso del pubblico ai documenti ufficiali e il riutilizzo delle informazioni del settore pubblico con il diritto alla protezione dei dati personali”.*

Il IV considerando del GDPR prevede che *“Il diritto alla protezione dei dati di carattere personale (...) va temperato con altri diritti fondamentali, in ossequio al principio di proporzionalità”.*

# QUINDI?

- Cambio di paradigma: l'accesso non garantisce più la sola sfera individuale ma in primis i diritti collettivi e la garanzia del buon andamento della PA (e del potere pubblico in generale)



Equilibrio tra privacy e trasparenza risulta ancor più mobile, faticoso, difficile, incerto, non pacifico, nuovo, da ricercare e instabile → nuove tecnologie e nuovi strumenti di conoscibilità fanno superare limite del paradigma del segreto → esigenza di bilanciamento

- Nuove tecnologie: decontestualizzazione dei dati → libera circolazione, dignità individuale, libertà personale
- Le nuove discipline agiscono sul piano organizzativo per dare strumenti utili al bilanciamento
- Piano organizzativo differente, con differenti responsabili, proprie regole, autorità di settore → doveri di organizzazione e individuazione responsabili (privacy officer/responsabile trasparenza)
- Trasparenza e privacy → valori di rango costituzionale (P. Barile – P. Caretti)
- Privacy da leggere nella sua funzione sociale, temperato con altri diritti fondamentali (considerando 4 GDPR) → test proporzionalità → S. 20/19 Corte Costituzionale

- Diritti con accezione positiva e accezione negativa;
- Valori costituzionali collettivi che vanno oltre alla propria dimensione individuale e polarizzante → l'uno prodromico all'altro → privacy come strumento di tutela dei diritti e trasparenza come garanzia della democrazia



Passare da una prospettiva «difensiva» e «polarizzante» della privacy ad una inclusiva e attiva → trasparenza come dovere prima di diritto e privacy non come mera limitazione ma come analisi dei dati che sono utili per la costruzione di un nuovo modello di democrazia, il «panopticon digitale» → partecipazione politica e sociale

- Superare l'approccio difensivo della dimensione individuale permette vedere trasparenza e privacy come strumenti, dai valori costituzionali, al servizio della persona, della sua protezione, della sua realizzazione nell'ambiente digitale → tesi sistemica: individuo ha bisogno che le informazioni che lo riguardano siano protette ma ha bisogno di disporre di tutte le informazioni per la piena realizzazione della sua personalità



- Approccio meno semplicistico e meramente organizzativo
- Visione di trasparenza e privacy come declinazioni di una stessa esigenza (in molti casi la bilancia oltre che il frutto del bilanciamento)



# Per concludere: chi bilancia? Come bilancia?

## CHI BILANCIA?

- Legislatore (italiano ed europeo)
- Autorità
- Responsabili (DPO, Responsabile trasparenza) → necessità e proporzionalità
- Giudici e Corte Costituzionale

## COME BILANCIA?

- Eliminazione riduzione del conflitto: privacy by default e anonimizzazione
- Linee guida
- Nesso di causalità
- Test di pregiudizio
- Analisi del dato
- Coinvolgimento interessati

# In definitiva..

- Privacy/Trasparenza presidiato dall'ordinamento
- Derivazione euronitaria
- Irrobustimento organizzativo
- Interazione Privacy e trasparenza come due declinazione della libertà individuale dell'individuo e della sua partecipazione al percorso democratico
- Superamento approccio conflittuale e rigido
- Test pregiudizio e nesso causalità
- Bilanciamento mobile



*Il Paese che cambia passa da qui.*

[agid.gov.it](http://agid.gov.it)

 [m.trapani@agid.gov.it](mailto:m.trapani@agid.gov.it)