

Studio Legale Casella e Scudier

Associazione Professionale

AVV. LUCIA CASELLA
Patrocinante in Cassazione

AVV. GIOVANNI SCUDIER
Patrocinante in Cassazione

AVV. ROBERTA PACCAGNELLA

AVV. CHIARA GLORIOSO

DOTT. GIANLUCA GERMANI

Studi Collegati

AVV. GIANNI MORRONE

Penalista

Via Lucatello, 6 - 35121 Padova

DOTT. PIETRO NIERO

Commercialista – Revisore Contabile

Via Fornace Morandi, 18/5 – 35133 Padova

Circolare n. 1/2012 del 27 gennaio 2012

MODIFICHE APPORTATE DAL D.L. 6.12.2011, N. 201 (C.D. DECRETO “SALVA ITALIA”) AL CODICE SULLA PRIVACY

L’art. 40, comma 2, del D.L. 6.12.2011, n. 201 (c.d. “Decreto sviluppo” o “Decreto salva Italia”), convertito nella Legge 22.12.2011, n. 214, ha introdotto rilevanti novità in materia di tutela della privacy, al fine di ridurre e semplificare gli adempimenti amministrativi a carico delle imprese.

In allineamento con la Direttiva comunitaria 95/46/CE e in armonia con la normativa degli altri Stati Europei, anche in Italia, d’ora in avanti, la disciplina relativa alla protezione e al trattamento dei dati personali non si applica più nei confronti delle persone giuridiche, enti ed associazioni, ma si applica esclusivamente nei confronti delle persone fisiche.

*** I testi delle Circolari si trovano nel sito www.casellascudier.it**

Studio Legale Casella e Scudier

Associazione Professionale

AVV. LUCIA CASELLA
Patrocinante in Cassazione

AVV. GIOVANNI SCUDIER
Patrocinante in Cassazione

AVV. ROBERTA PACCAGNELLA

AVV. CHIARA GLORIOSO

DOTT. GIANLUCA GERMANI

Studi Collegati

AVV. GIANNI MORRONE

Penalista

Via Lucatello, 6 - 35121 Padova

DOTT. PIETRO NIERO

Commercialista – Revisore Contabile

Via Fornace Morandi, 18/5 – 35133 Padova

L'art. 40, comma 2, del D.L. n. 201/2011, dispone infatti che:

“Per la riduzione degli oneri in materia di privacy, sono apportate le seguenti modifiche al decreto legislativo 30 giugno 2003, n. 196:

- a) all'articolo 4, comma 1, alla lettera b), le parole "persona giuridica, ente od associazione" sono soppresse e le parole "identificati o identificabili" sono sostituite dalle parole "identificata o identificabile";*
- b) all'articolo 4, comma 1, alla lettera i), le parole "la persona giuridica, l'ente o l'associazione" sono soppresse;*
- c) il comma 3-bis dell'articolo 5 è abrogato;*
- d) al comma 4, dell'articolo 9, l'ultimo periodo è soppresso;*
- e) la lettera h) del comma 1 dell'articolo 43 è soppressa”.*

Studio Legale Casella e Scudier

Associazione Professionale

AVV. LUCIA CASELLA
Patrocinante in Cassazione

AVV. GIOVANNI SCUDIER
Patrocinante in Cassazione

AVV. ROBERTA PACCAGNELLA

AVV. CHIARA GLORIOSO

DOTT. GIANLUCA GERMANI

Studi Collegati

AVV. GIANNI MORRONE

Penalista

Via Lucatello, 6 - 35121 Padova

DOTT. PIETRO NIERO

Commercialista – Revisore Contabile

Via Fornace Morandi, 18/5 – 35133 Padova

- Dalla lettura della norma emerge innanzitutto la modifica della nozione di “*dato personale*” ex art. 4, comma 1, lett. b), D.lgs. n. 196/2003:

- prima del D.L. 2011 n. 201, “*dato personale*” era “*qualsiasi informazione relativa a persona fisica, persona giuridica, ente od associazione, identificati o identificabili, anche indirettamente, mediante riferimento a qualsiasi altra informazione, ivi compreso un numero di identificazione personale*”;

- con il D.L. n. 201/2011, e quindi con la soppressione delle parole “*persona giuridica, ente o associazione*”, “*dato personale*” è inteso ora come “*qualunque informazione relativa a persona fisica identificata o identificabile, anche indirettamente, mediante riferimento a qualsiasi altra informazione, ivi compreso un numero di identificazione personale*”.

- Altra modifica ha investito la definizione di “*interessato*” ex art. 4, comma 1, lett. i), D.lgs. 196/2003:

Studio Legale Casella e Scudier

Associazione Professionale

AVV. LUCIA CASELLA
Patrocinante in Cassazione

AVV. GIOVANNI SCUDIER
Patrocinante in Cassazione

AVV. ROBERTA PACCAGNELLA

AVV. CHIARA GLORIOSO

DOTT. GIANLUCA GERMANI

Studi Collegati

AVV. GIANNI MORRONE

Penalista

Via Lucatello, 6 - 35121 Padova

DOTT. PIETRO NIERO

Commercialista – Revisore Contabile

Via Fornace Morandi, 18/5 – 35133 Padova

- prima del D.L. 2011 n. 201, *“interessato” era “la persona fisica, la persona giuridica, l’ente o l’associazione cui si riferiscono i dati personali”*

- con il D.L. n. 201/2011, e quindi con la soppressione delle parole *“persona giuridica, ente od associazione”*, soggetto *“interessato”* è oggi solo *“la persona fisica, cui si riferiscono i dati personali”* .

Ne consegue che l’esclusivo riferimento alla *“persona fisica”* implica che i dati relativi ad una persona giuridica, ente od associazione non sono più sottoposti all’applicazione del Codice sulla Privacy e che tali soggetti non possono essere più considerati *“interessati”*.

Già l’art. 6, comma 2, lett. a), numero 1), del precedente *“Decreto Sviluppo”* (D.L. n. 70/2011, convertito nella Legge n. 106/2011), introducendo il comma 3-bis all’art. 5 del D.lgs. n. 196/2003, aveva escluso dall’ambito di applicazione del Codice sulla

Studio Legale Casella e Scudier

Associazione Professionale

AVV. LUCIA CASELLA
Patrocinante in Cassazione

AVV. GIOVANNI SCUDIER
Patrocinante in Cassazione

AVV. ROBERTA PACCAGNELLA

AVV. CHIARA GLORIOSO

DOTT. GIANLUCA GERMANI

Studi Collegati

AVV. GIANNI MORRONE

Penalista

Via Lucatello, 6 - 35121 Padova

DOTT. PIETRO NIERO

Commercialista – Revisore Contabile

Via Fornace Morandi, 18/5 – 35133 Padova

Privacy il trattamento dei dati relativi a “*persone giuridiche, imprese, enti o associazioni effettuato nell’ambito di rapporti intercorrenti esclusivamente tra i medesimi soggetti per le finalità amministrativo – contabili*”.

Ora, invece, con l’abrogazione del comma 3-bis dell’art. 5 del D.lgs. n. 196/2003 ad opera dell’art. 40, comma 2, del summenzionato decreto legge, tali soggetti sono in ogni caso esclusi dall’ambito di applicazione della normativa sulla privacy, e non più solamente nel contesto di rapporti tra gli stessi intercorrenti e limitatamente ai trattamenti per finalità amministrativo – contabili.

Altra novità introdotta dal “Decreto Sviluppo” è stata inoltre la soppressione dell’ultimo periodo del comma 4 dell’art. 9 del Codice sulla Privacy, secondo cui, se l’interessato fosse stato una persona giuridica, un ente od un’associazione, le richieste *ex artt. 7 e 8 del D.lgs. 196/2003* (diritto di accesso ai dati personali),

Studio Legale Casella e Scudier

Associazione Professionale

AVV. LUCIA CASELLA
Patrocinante in Cassazione

AVV. GIOVANNI SCUDIER
Patrocinante in Cassazione

AVV. ROBERTA PACCAGNELLA

AVV. CHIARA GLORIOSO

DOTT. GIANLUCA GERMANI

Studi Collegati

AVV. GIANNI MORRONE

Penalista

Via Lucatello, 6 - 35121 Padova

DOTT. PIETRO NIERO

Commercialista – Revisore Contabile

Via Fornace Morandi, 18/5 – 35133 Padova

avrebbe dovuto presentarle la persona fisica legittimata in base ai rispettivi statuti od ordinamenti.

Con la soppressione della lettera h) del comma 1 dell'art. 43 del Codice della Privacy, possono oggi essere liberamente trasferiti, anche temporaneamente e con qualsiasi forma o mezzo, fuori dal territorio dello Stato, verso un Paese non appartenente all'Unione europea, i dati personali relativi alle persone giuridiche, enti o associazioni, anche in assenza delle condizioni previste per il trasferimento dei dati riguardanti le persone fisiche.

In ultimo, bisogna rilevare che la definizione di "abbonato", contenuta nell'art. 4, comma 2, lett. f) del D.lgs. n. 196/2003, non ha subito alcuna modifica ad opera del D.L. n. 201/2011, continuando perciò ad includere "qualunque persona fisica, persona giuridica, ente o associazione parte di un contratto con un fornitore di servizi di

Studio Legale Casella e Scudier

Associazione Professionale

AVV. LUCIA CASELLA
Patrocinante in Cassazione

AVV. GIOVANNI SCUDIER
Patrocinante in Cassazione

AVV. ROBERTA PACCAGNELLA

AVV. CHIARA GLORIOSO

DOTT. GIANLUCA GERMANI

Studi Collegati

AVV. GIANNI MORRONE

Penalista

Via Lucatello, 6 - 35121 Padova

DOTT. PIETRO NIERO

Commercialista – Revisore Contabile

Via Fornace Morandi, 18/5 – 35133 Padova

comunicazione elettronica accessibili al pubblico per la fornitura di tali servizi, o comunque destinatario di tali servizi tramite schede prepagate”.

Tuttavia, il fatto che la **persona giuridica** continui ancora a rientrare nella nozione di “*abbonato*” e, nello stesso tempo, sia stata esclusa dalla nozione di “*interessato*” e di “*dato personale*” genera alcune incongruenze e imprecisioni.

Da un lato infatti continua ad applicarsi nei confronti delle persone giuridiche in quanto “*abbonati*”:

- la disciplina prevista dall’art. 129 del Codice sulla Privacy, relativa al diritto di esprimere il consenso all’inserimento dei dati personali in elenchi cartacei o elettronici a disposizione del pubblico e all’utilizzo dei dati per le finalità di cui all’art. 7, comma 4, lettera b) del D.lgs. n. 196/2003 (invio di materiale pubblicitario o di vendita diretta o compimento di ricerche di mercato o di comunicazioni commerciali);

Studio Legale Casella e Scudier

Associazione Professionale

AVV. LUCIA CASELLA
Patrocinante in Cassazione

AVV. GIOVANNI SCUDIER
Patrocinante in Cassazione

AVV. ROBERTA PACCAGNELLA

AVV. CHIARA GLORIOSO

DOTT. GIANLUCA GERMANI

Studi Collegati

AVV. GIANNI MORRONE

Penalista

Via Lucatello, 6 - 35121 Padova

DOTT. PIETRO NIERO

Commercialista – Revisore Contabile

Via Fornace Morandi, 18/5 – 35133 Padova

- la disciplina prevista dall'art. 130 comma 3-bis del Codice sulla Privacy, relativa all'esercizio del diritto di opposizione ad essere contattati per le finalità di cui all'art. 7, comma 4, lettera b), del D.lgs. 196/2003, mediante l'iscrizione in un "registro pubblico delle opposizioni".

Dall'altro lato:

- l'art. 7, comma 4, lettera b), richiamato proprio dai summenzionati articoli 129 e 130 D.lgs. n. 196/2003, assegna il diritto di opporsi al trattamento di dati personali al fine dell'invio di materiale pubblicitario o di vendita diretta o per il compimento di ricerche di mercato o di comunicazione, esclusivamente all'"interessato", escludendo perciò le persone giuridiche, gli enti o le associazioni;

- se nei confronti delle persone giuridiche trova applicazione l'art. 130, comma 3-bis, del D.lgs. n. 196/2003, non trovano irragionevolmente applicazione i commi 1, 2 e 4 dello stesso articolo, perché riferiti esclusivamente all'"interessato" (comma 1: "L'uso di sistemi automatizzati di chiamata senza l'intervento di un operatore per l'invio di

Studio Legale Casella e Scudier

Associazione Professionale

AVV. LUCIA CASELLA
Patrocinante in Cassazione

AVV. GIOVANNI SCUDIER
Patrocinante in Cassazione

AVV. ROBERTA PACCAGNELLA

AVV. CHIARA GLORIOSO

DOTT. GIANLUCA GERMANI

Studi Collegati

AVV. GIANNI MORRONE

Penalista

Via Lucatello, 6 - 35121 Padova

DOTT. PIETRO NIERO

Commercialista – Revisore Contabile

Via Fornace Morandi, 18/5 – 35133 Padova

materiale pubblicitario o di vendita diretta o per il compimento di ricerche di mercato o di comunicazione commerciale è consentito con il consenso dell'interessato”; comma 2: “La disposizione di cui al comma 1 si applica anche alle comunicazioni elettroniche, effettuate per le finalità ivi indicate, mediante posta elettronica, telefax, messaggi del tipo Mms (Multimedia Messaging Service) o Sms (Short Message Service) o di altro tipo”; comma 4: “Fatto salvo quanto previsto nel comma 1, se il titolare del trattamento utilizza, a fini di vendita diretta di propri prodotti o servizi, le coordinate di posta elettronica fornite dall'interessato nel contesto della vendita di un prodotto o di un servizio, può non richiedere il consenso dell'interessato, sempre che si tratti di servizi analoghi a quelli oggetto della vendita e l'interessato, adeguatamente informato, non rifiuti tale uso, inizialmente o in occasione di successive comunicazioni. L'interessato, al momento della raccolta e in occasione dell'invio di ogni comunicazione effettuata per le finalità di cui al presente comma, è informato della possibilità di opporsi in ogni momento al trattamento, in maniera agevole e gratuitamente).

Studio Legale Casella e Scudier

Associazione Professionale

AVV. LUCIA CASELLA
Patrocinante in Cassazione

AVV. GIOVANNI SCUDIER
Patrocinante in Cassazione

AVV. ROBERTA PACCAGNELLA

AVV. CHIARA GLORIOSO

DOTT. GIANLUCA GERMANI

Studi Collegati

AVV. GIANNI MORRONE

Penalista

Via Lucatello, 6 - 35121 Padova

DOTT. PIETRO NIERO

Commercialista – Revisore Contabile

Via Fornace Morandi, 18/5 – 35133 Padova

Nonostante l'asimmetria tra la nozione di "interessato" e quella di "abbonato" generi incongruenze e confusione e spinga ad auspicare un intervento chiarificatore degli Organi Competenti, al fine di permettere alle imprese che svolgono attività di marketing o a quelle nei cui confronti viene svolta tale attività di avere precisi riferimenti normativi, resta tuttavia apprezzabile l'intervento del Legislatore che ha adottato provvedimenti nella direzione della riduzione degli oneri in materia di privacy.

