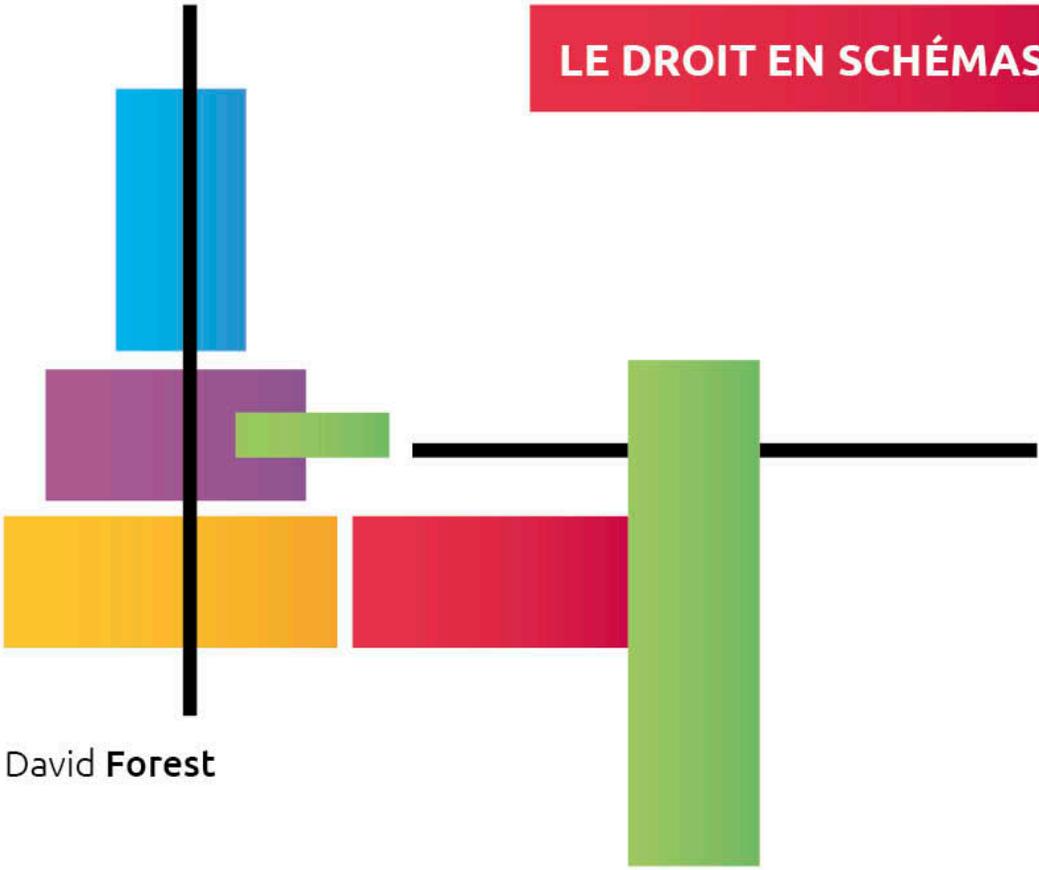


LE DROIT EN SCHÉMAS



David Forest

Le droit des données personnelles en schémas

ellipses

Table des matières

| | |
|--|-----------|
| Table des abréviations | 7 |
| Bibliographie indicative | 9 |
| Introduction | 11 |
| Chapitre 1 : Identité, vie privée et données personnelles | 13 |
| Section 1. Approches de l'identité des personnes | 14 |
| 1. Aperçu historique de l'identification des personnes..... | 14 |
| 2. Définition | 16 |
| 3. Identité numérique d'État | 16 |
| Section 2. Analyses socio-économiques | 18 |
| 1. L'analyse économique du droit des données personnelles..... | 18 |
| 2. L'économie de l'attention | 18 |
| Section 3. Données à caractère personnel et droit à la vie privée | 20 |
| 1. Le droit à la protection de la vie privée | 20 |
| A. Niveau national | 20 |
| B. Niveau supranational | 20 |
| 2. Des droits liés, des régimes de protection distincts..... | 22 |
| Section 4. Nature des données personnelles | 24 |
| 1. Une contrepartie non monétaire | 24 |
| 2. Un droit de la personnalité « patrimonialisé » | 24 |
| 3. Un pouvoir d'autodétermination | 24 |

| | |
|--|-----------|
| Section 5. La <i>privacy</i> | 26 |
| 1. Définition | 26 |
| 2. Approche sectorielle | 26 |
| 3. Au niveau des États fédérés..... | 26 |
| Chapitre 2 : Sources du droit des données personnelles | 29 |
| Section 1. Traités internationaux | 30 |
| 1. Lignes directrices | 30 |
| 2. Accords commerciaux | 30 |
| Section 2. Sources européennes | 32 |
| 1. Conseil de l'Europe | 32 |
| A. Convention européenne de sauvegarde des droits de l'homme | 32 |
| B. Convention 108 | 32 |
| 2. Union européenne | 34 |
| A. Droit primaire | 34 |
| B. Droit dérivé | 36 |
| Section 3. Droit de la concurrence et protection des données personnelles | 38 |
| 1. Digital Market Act (DMA) | 38 |
| 2. Digital Service Act (DSA) | 38 |
| Section 4. Modalités de la régulation | 40 |
| 1. Régulation par la norme | 40 |
| A. Le droit souple | 40 |
| B. L'autorégulation | 40 |
| 2. Régulation par la technique | 42 |
| A. Privacy by design et privacy by default | 42 |
| B. Outils techniques..... | 42 |

| | |
|---|-----------|
| Chapitre 3 : Champ d'application | 45 |
| Section 1. Champ d'application matériel : donnée à caractère personnel | 46 |
| 1. Périmètre | 46 |
| A. Définition | 46 |
| B. Méthode de qualification | 48 |
| C. Qualités attendues des données | 50 |
| 2. Données sensibles | 52 |
| A. Définition | 52 |
| B. Régime | 52 |
| 3. Cas d'exclusion | 54 |
| Section 2. Champ d'application matériel : traitement de données personnelles | 56 |
| 1. Périmètre | 56 |
| A. Définition | 56 |
| B. Cas de la collecte | 56 |
| 2. Responsable de traitement | 58 |
| A. Responsabilité unique | 58 |
| B. Responsabilité conjointe | 58 |
| 3. Finalités | 60 |
| A. Finalités initiales | 60 |
| B. Finalités ultérieures | 60 |
| 4. Durée de conservation | 62 |
| A. Principe de limitation | 62 |
| B. Obligation générale de conservation des FAI | 64 |
| Section 3. Sous-traitance | 66 |
| 1. Définition | 66 |
| 2. Obligations | 68 |
| 3. Responsabilité du sous-traitant | 68 |
| 4. Sous-traitants ultérieurs | 68 |

| | |
|--|-----------|
| Section 4. Champ d'application territorial | 70 |
| 1. Conditions d'application du RGPD. | 70 |
| A. Critère de l'établissement. | 70 |
| B. Critère du ciblage | 70 |
| 2. Application de la LIL lorsque le RGPD ne s'applique pas | 70 |
| 3. Application de la LIL par renvoi du RGPD | 70 |
| Chapitre 4 : Bases légales du traitement | 73 |
| Section 1. Le consentement | 74 |
| 1. Principe..... | 74 |
| A. Définition | 74 |
| B. Modalités | 74 |
| C. Preuve | 76 |
| D. Retrait | 76 |
| 2. Consentement des mineurs | 78 |
| 3. Les traceurs (« cookies »)..... | 80 |
| 4. La prospection commerciale par voie électronique | 82 |
| Section 2. Autres bases légales | 84 |
| Chapitre 5 : Droits de la personne concernée | 87 |
| Section 1. Information et transparence | 88 |
| 1. Collecte directe | 88 |
| 2. Collecte indirecte | 88 |
| Section 2. Effacement (« droit à l'oubli ») | 90 |
| 1. Principe..... | 90 |
| 2. Limites | 92 |

| | |
|--|------------|
| Section 3. Droit d'opposition | 94 |
| 1. Principe..... | 94 |
| 2. Limites | 94 |
| Section 4. Droit d'accès | 96 |
| 1. Accès direct auprès du responsable du traitement | 96 |
| A. Principe | 96 |
| B. Modalités | 98 |
| 2. Accès indirect | 100 |
| Section 5. Droit de rectification | 102 |
| Section 6. Droit à la portabilité | 104 |
| 1. Droit de recevoir les données | 104 |
| 2. Droit de transmettre les données | 104 |
| A. Principe | 104 |
| B. Limites | 104 |
| Chapitre 6 : Redevabilité et mise en conformité par le responsable du traitement..... | 107 |
| Section 1. Principes généraux de la mise en conformité (ou compliance) | 108 |
| 1. La gestion du risque | 108 |
| 2. La redevabilité (<i>accountability</i>) | 110 |
| Section 2. Le registre des activités de traitement | 112 |
| 1. Principe..... | 112 |
| 2. Contenu | 114 |
| Section 3. L'obligation de notifier la violation des données..... | 116 |
| 1. Détermination du risque | 116 |
| 2. Contenu du registre des violations | 116 |

| | |
|---|------------|
| Section 4. Le délégué à la protection des données (DPD) | 118 |
| 1. Désignation | 118 |
| 2. Missions | 120 |
| 3. Conditions d'exercice..... | 120 |
| A. Moyens | 120 |
| B. Indépendance fonctionnelle | 120 |
| C. Conflit d'intérêts | 122 |
| 4. Fins de fonction | 122 |
| Section 5. Analyse d'impact (AIPD) | 124 |
| 1. Définition | 124 |
| 2. Conditions de déclenchement | 126 |
| 3. Dispense d'obligation..... | 128 |
| 4. Contenu | 128 |
| Chapitre 7 : La Commission nationale de l'informatique et des libertés | 131 |
| Section 1. Aperçu historique de la loi Informatique et libertés | 132 |
| Section 2. Nature juridique | 134 |
| 1. Statut..... | 134 |
| 2. Indépendance | 134 |
| Section 3. Composition | 136 |
| Section 4. Missions | 138 |
| Section 5. Formalités préalables pour certains traitements | 140 |
| 1. Avis préalable de la CNIL | 140 |
| A. Traitements « pour le compte de l'État » | 140 |
| B. Traitement du NIR | 142 |

| | |
|---|------------|
| 2. Autorisation préalable de la CNIL | 144 |
| A. Cas requérant une autorisation | 144 |
| B. Décision unique d'autorisation | 146 |
| Section 6. Vérification et contrôle | 148 |
| A. Types de contrôle | 148 |
| B. Entrave aux opérations | 150 |
| C. Invocation du secret professionnel | 150 |
| Section 7. Procédure de coopération avec d'autres autorités de protection | 152 |
| 1. Guichet unique | 152 |
| 2. Autorité de contrôle chef de file | 152 |
| 3. Mécanisme de coopération | 154 |
| Chapitre 8 : Transfert de données personnelles à l'étranger | 157 |
| Section 1. Présentation générale | 158 |
| 1. Définition | 158 |
| 2. Régime général | 160 |
| A. À titre principal : la décision d'adéquation | 160 |
| B. À titre subsidiaire : les garanties appropriées | 162 |
| C. À titre encore subsidiaire : les dérogations pour des situations particulières | 162 |
| D. Autorisation préalable de la CNIL | 164 |
| Section 2. Clauses contractuelles types | 166 |
| 1. Définition | 166 |
| 2. Mise en œuvre | 166 |
| Section 3. Les BCR (<i>binding corporate rules</i>) | 168 |
| 1. Définition | 168 |
| 2. Procédure d'approbation | 170 |

| | |
|--|----------------|
| Section 4. Les codes de conduite approuvés | 172 |
| 1. Définition | 172 |
| 2. Approbation | 172 |
| 3. Contrôle | 174 |
| Chapitre 9 : Manquements et sanctions | 177 |
| Section 1. Sanctions administratives | 178 |
| 1. Procédure ordinaire devant la CNIL | 178 |
| A. Caractères de la procédure | 178 |
| B. Phases préalables à la sanction | 178 |
| C. Phase de sanction | 180 |
| 2. Procédure simplifiée | 182 |
| 3. Procédure d'urgence devant la CNIL | 184 |
| A. Pouvoirs de la formation restreinte | 184 |
| B. Saisine par le président de la CNIL | 186 |
| Section 2. Sanctions pénales | 188 |
| 1. Incriminations de la loi informatique et libertés | 188 |
| 2. Délit d'usurpation d'identité numérique | 190 |
| Section 3. Représentation des personnes concernées..... | 192 |
| 1. Action de groupe..... | 192 |
| 2. Action en représentation conjointe | 192 |

| | |
|---|------------|
| Chapitre 10 : Traitements particuliers | 195 |
| Section 1. Données de santé | 196 |
| 1. Définition | 196 |
| 2. Régime | 198 |
| A. Interdiction de principe et exceptions | 198 |
| B. Déclaration préalable de conformité à la CNIL | 200 |
| C. Autorisation préalable de la CNIL | 202 |
| D. Avis sur les projets d'acte réglementaire | 204 |
| 3. L'hébergement des données de santé | 206 |
| A. Champ d'application | 206 |
| B. Contrat d'hébergement | 208 |
| C. Autres obligations de l'hébergeur..... | 208 |
| Section 2. Dispositifs de contrôle et surveillance par l'employeur | 210 |
| 1. Régime général | 210 |
| A. Proportionnalité des moyens de contrôle | 210 |
| B. Loyauté et transparence | 210 |
| 2. Consultation du poste de travail hors présence et accord du salarié | 212 |
| A. Présomption de caractère professionnel de l'outil informatique | 212 |
| B. Limites à la consultation par l'employeur | 212 |
| 2. Consultation du poste de travail hors présence et accord du salarié | 213 |
| A. Présomption de caractère professionnel de l'outil informatique | 213 |
| B. Limites à la consultation par l'employeur | 213 |
| C. Divergences en matière de recueil de la preuve | 214 |
| D. Mesure d'instruction <i>in futurum</i> | 214 |
| 3. Chartes d'utilisation de l'outil informatique | 216 |
| A. Présentation | 216 |
| B. Procédure d'adoption | 216 |
| 4. Exemples de techniques de contrôle et surveillance | 218 |
| A. Biométrie | 218 |
| B. Géolocalisation | 218 |

| | |
|---|------------|
| 5. Dispositif d'alerte interne | 220 |
| A. Régime général applicable | 220 |
| B. Référentiel de la CNIL | 220 |
| Section 3. Vidéoprotection..... | 222 |
| 1. Régime applicable | 222 |
| 2. Formalités préalables auprès de la préfecture | 224 |
| 3. Obligations et garanties | 224 |
| 4. Contrôles et sanctions | 226 |
| Section 4. Décision automatisée et profilage | 228 |
| 1. Profilage | 228 |
| 2. Décision automatisée | 230 |
| A. Principe | 230 |
| B. Limites | 230 |
| Section 5. Accès aux données publiques, ouverture et réutilisation | 232 |
| 1. Droit d'accès aux documents administratifs (loi dite CADA) | 232 |
| 2. Droit de réutilisation des informations des documents administratifs | 232 |
| 3. Open data | 234 |