

RAFAEL ORTIZ-ORTIZ

Abogado, Especialista y Magister *Summa Cum Laude* en Derecho Procesal.
Estudios de Doctorado en Derecho (UCAB) y Doctorado en Ciencias Políticas (UCV).
Profesor Agregado de pre-grado y post-grado en las Universidades Católica Andrés Bello,
Central de Venezuela y de Carabobo. Jefe de Cátedra de Filosofía del Derecho en la UCAB
Profesor de la Escuela de la Judicatura. Ex-Juez Superior Tercero en lo Civil
y Contencioso Administrativo de la Región Capital.
Ex-Magistrado de la Corte Primera de lo Contencioso Administrativo
Juez Superior en lo Civil y Contencioso Administrativo de la Región Centro Norte

HABEAS DATA

DERECHO FUNDAMENTAL Y GARANTÍA DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS DE LA PERSONALIDAD

(DERECHO A LA INFORMACIÓN Y LIBERTAD DE EXPRESIÓN)

PRÓLOGO

NÉSTOR PEDRO SAGÜÉS

**Editorial Frónesis, S.A.**

EDITORIAL Frónesis, 2001

ÍNDICE GENERAL

DEDICATORIA
PRÓLOGO: NÉSTOR PEDRO SAGÜÉS
PALABRAS PRELIMINARES
ABREVIATURAS UTILIZADAS

I. INTRODUCCIÓN AL ESTUDIO DEL HABEAS DATA

A. DEL PODER DE TECNOLOGÍA A LA TECNOLOGÍA DEL PODER	4
B. DE LA INFORMACIÓN AUTOMATIZADA	7
1. DE LAS MÁQUINAS DE ESCRIBIR A LOS PC	7
2. DE LOS ORDENADORES PERSONALES HASTA LAS REDES DE COMUNICACIÓN	10
a. Del <i>Data Warehousing</i> al <i>Data Mining</i>	11
b. La creLa propuesta iusnaturalista	14
C. DEL DERECHO FRENTE A LA REVOLUCIÓN INFORMÁTICA	17
1. PRIMEROS TANTEOS TEÓRICOS: LAS ÁREAS DE INFLUENCIA	17
2. SEGUNDOS TANTEOS TEÓRICOS: DEL DERECHO INFORMÁTICO Y LA INFORMÁTICA JURÍDICA	21
D. ASPECTOS DEL DERECHO INFORMÁTICO	25
1. EL DERECHO PENAL, DELITOS Y CRIMINALIDAD INFORMÁTICA	25
a. La información y el manejo de datos como bien jurídico tutelable penalmente	27
b. Delincuencia y criminalidad informática	29
c. La represión de la criminalidad informática. Experiencias del Derecho comparado	31
1) Delito de violación a la intimidad	31
2) Delito de hurto agravado por transferencia electrónica de fondos, telemática en general y empleo de claves secretas	32
3) Delito de falsificación de documentos informáticos	33
d. El delito informático	36
e. Clasificación de los delitos informáticos	39
f. Los delitos en la Internet	45
g. Nuestro Código Penal: un dinosaurio jurídico	48
2. NUEVOS ASPECTOS DEL DERECHO MERCANTIL, EL COMERCIO ELECTRÓNICO	52
a. Actos de comercio y comercio electrónico	53
b. Tipos de comercio electrónico	56

1) Comercio electrónico empresa-empresa	56
2) Comercio electrónico empresa-consumidor	56
c. Los consumidores en el comercio electrónico y el derecho a la información	57
1) La criptografía	60
2) La estenografía	63
3) La biometría	63
d. La firma y el pago electrónico	64
e. Algunas notas sobre el documento electrónico	70
f. La firma electrónica en la legislación venezolana	73
3. EL DERECHO DE AUTOR EN EL MARCO DE LA INFORMÁTICA	75
a. Preliminares	75
b. La protección jurídica del software	76
c. Los derechos involucrados	78
1) El derecho de reproducción	78
2) Derecho de comunicación pública	79
d. Algunas experiencias en el Derecho comparado	80
1) Obras literarias	81
2) Programas de computación y base de datos	82
3) Obras audiovisuales y creaciones multimedia	83
e. Algunos aspectos de la protección internacional	86
4. LA PROTECCIÓN DE DERECHOS FUNDAMENTALES	87
D. EL HABEAS DATA COMO RESPUESTA JURÍDICA A LOS RETOS DE LA INFORMÁTICA	92
E. IMPORTANCIA DEL HABEAS DATA EN EL MUNDO GLOBALIZADO	95

II. ORIGEN Y EVOLUCIÓN DEL DERECHO DE CONTROL DE DATOS PERSONALES

A. PRECISIONES TERMINOLÓGICAS Y CONCEPTUALES	102
1. ETIMOLOGÍA Y ETIOLOGÍA	102
2. CONCEPTO DE HABEAS DATA EN LA DOCTRINA	105
a. El <i>habeas data</i> como libertad informática	105
b. El <i>habeas data</i> como pretensión procesal	108
c. La insuficiencia material y excedencia formal de las definiciones propuestas	111
d. Algunas deficiones de <i>habeas data</i> en la jurisprudencia venezolana	113
1) El <i>habeas data</i> según el Tribunal Supremo de Justicia	113
2) El <i>habeas data</i> en las decisiones de la Corte Primera de lo Contencioso Administrativo	117

e. Nuestra posición: el habeas data como derecho y como recurso judicial	120
1) Definición de habeas data como derecho	120
2) Definición de habeas data como recurso judicial	121
B. PRIMEROS TANTEOS EUROPEOS EN LA PROTECCIÓN DE DATOS	123
1. LAS RECOMENDACIONES DEL CONSEJO DE EUROPA	123
2. LA LEGISLACIÓN SUECA SOBRE PROCESAMIENTO DE DATOS	124
3. EL CONVENIO 108 DEL CONSEJO DE EUROPA	127
4. EL DERECHO FUNDAMENTAL A LA AUTODETERMINACIÓN INFORMATIVA Y EL TRIBUNAL FEDERAL ALEMÁN	132
5. LA LEGISLACIÓN EUROPEA SOBRE LA PROTECCIÓN DE DATOS	137
a. Ley de Informática, Ficheros y Libertades, de Francia (<i>Loi relative à l'informatique aux fichiers et au linertès</i>)	138
b. La Ley Federal de Protección de Datos, de Austria (<i>Federal Data Protection Act</i>)	139
c. La Ley de Registros Públicos y Privados, de Dinamarca (<i>Publica and Private Authorities' Registers' Act</i>)	140
d. La diversa legislación española	141
1) La Ley Orgánica de Regulación del Tratamiento Automatizado de Datos (LORTAD) de 1992	141
2) La Ley Orgánica 15/1999 sobre Protección de Datos de Carácter Personal (LOPD) de 1999	144
3) La Ley General Tributaria de 1995	147
C. LA EXPERIENCIA IBERAMERICANA EN LA PROTECCIÓN DE DATOS	151
1. LA REGULACIÓN LEGAL Y CONSTITUCIONAL DEL HABEAS DATA EN BRASIL	154
a. La Constitución de la República Federativa de Brasil de 1988	154
b. La Ley 9.057 sobre Procedimiento de Habeas Data	157
1) El derecho a conocer y el derecho de acceso	157
2) Derecho de rectificación	157
3) Regulaciones específicas sobre el habeas data	158
2. LA LEGISLACIÓN DE LA NACIÓN (ARGENTINA)	160
a. La Constitución Argentina de 1994	160
b. La nueva Ley de Protección de Datos de 2000	169
1) Principios generales	170
a) La calidad de los datos	170
b) Consentimiento del titular	170
c) El derecho de información	171

2) La protección de datos sensibles	172
3) Derechos de los registrados	174
4) El habeas data	175
3. LA CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE COLOMBIA DE 1991	176
4. LA REGULACIÓN CONSTITUCIONAL Y LEGISLATIVA EN PARAGUAY	181
a. Constitución de Paraguay de 1992	181
b. La nueva Ley sobre Información de Carácter Privado de 2000	182
1) El derecho de recolectar o compilar información	182
2) Tratamiento de datos sensibles	183
3) El derecho de acceso a la información	183
4) Tratamiento de datos sobre situación patrimonial y solvencia crediticia	184
5. CONSTITUCIÓN DEL PERÚ DE 1993	186
6. LA NORMATIVA CONSTITUCIONAL Y LEGISLATIVA ORDINARIA EN CHILE	188
a. La normativa constitucional	188
b. La legislación ordinaria chilena	189
1) Principios generales de la Ley sobre Protección de la Vida Privada	192
2) Los derechos de los titulares	194
a) Derecho a la información y al acceso	196
b) Los derechos de modificación y cancelación	197
3) De los datos sobre la situación económica o crediticia	198
4) Amparo constitucional	200

III. EL ARTÍCULO 28 CONSTITUCIONAL. EXÉGESIS COMPARADA

A. PRELIMINARES	205
1. EL PROYECTO DE CONSTITUCIÓN DEL PRESIDENTE HUGO CHÁVEZ	207
a. La protección de los derechos civiles al honor e intimidad ..	207
b. Los derechos a la honra y la intimidad	208
c. El derecho y la libertad informática	209
d. Regulación del habeas data	210
2. EL PROYECTO DE CONSTITUCIÓN DE LA ASAMBLEA NACIONAL CONSTITUYENTE DE 1999	211
B. LA NUEVA REGULACIÓN CONSTITUCIONAL	212
C. ANÁLISIS FENOMENOLÓGICO DE LA VIGENTE DISPOSICIÓN CONSTITUCIONAL	213

1. EL HABEAS DATA PROPIO: LA AUTODETERMINACIÓN INFORMATIVA ...	213
a. El derecho de acceso a la información	214
b. El control del uso y finalidad de la información	221
2. EL DERECHO DE ACCESO A LOS ARCHIVOS PÚBLICOS	
O HABEAS DATA IMPROPIO	223
3. EL RECURSO DE HABEAS DATA EX ARTÍCULO 28 CONSTITUCIONAL ..	224
a. El habeas data por intereses colectivos y difusos	226
b. El secreto de las fuentes de información periodística y otras profesiones	228
4. LA INTERPRETACIÓN DE LA SALA CONSTITUCIONAL DEL TRIBUNAL SUPREMO DE JUSTICIA	228

IV. EL HABEAS DATA COMO DERECHO A LA AUTODETERMINACIÓN INFORMATIVA O LIBERTAD INFORMÁTICA

A. PRECISIONES CONCEPTUALES Y DEFINITORIAS	236
1. EL HABEAS DATA COMO DERECHO	236
2. EL DERECHO A LA AUTODETERMINACIÓN INFORMATIVA	239
3. LA LIBERTAD INFORMÁTICA	242
B. LA AUTODETERMINACIÓN INFORMATIVA	244
1. DERECHO DE TERCERA GENERACIÓN	244
a. La primera generación: los derechos individuales	245
b. Los derechos de la segunda generación: la dimensión social	246
c. La tercera generación de derechos: nuevas esferas de derechos fundamentales supranacionales	248
2. EL BIEN JURIDICO TUTELADO	248
a. Del carácter instrumental de la protección de datos: la intimidad	249
b. La tesis formal de defensa de la libertad	256
c. La concepción paritaria de los bienes protegidos según el TSJ	258
1) El derecho de recopilar información sustentado sobre la libertad de opinión y la privacidad como límite	258
2) El acceso por parte de aquel cuyos datos constan en los registros, a la información que sobre él ha sido recopilada	261
d. La libertad de información como bien supremo protegido ...	263
3. CAUSAS Y EFECTOS	268
C. FUNDAMENTOS DE LA AUTODETERMINACIÓN INFORMATIVA	270
1. LA DIGNIDAD HUMANA Y SU IMPACTO EN LA NUEVA CONSTITUCIÓN VENEZOLANA	270
a. Consideraciones sobre una definición	270

b. La dignidad humana y el Derecho	273
c. Dignidad humana y Constitución política	274
2. EL LIBRE DESENVOLVIMIENTO DE LA PERSONALIDAD	275
a. Persona humana y personalidad	275
b. La personalidad propiamente dicha	278
c. Persona-personalidad: una vinculación necesaria	280
d. Visión jurídica de la persona	281
3. LA LIBERTAD DE INFORMACIÓN	284
a. El bien tutelado del Derecho de habeas data	284
b. El bien tutelado en la garantía de habeas data	286
1) La legislación española	287
2) Alguna experiencia en la legislación Iberoamericana	290
D. ARQUITECTÓNICA DEL DERECHO DE AUTODETERMINACIÓN	
INFORMATIVA	291
1. PRELIMINARES: LOS PRIMEROS TANTEOS DE LA JURISPRUDENCIA	291
2. EL DERECHO DE ACCESO A LA INFORMACIÓN	293
a. El Derecho comparado	293
b. La enseñanza de la jurisprudencia	297
1) Evolución del criterio jurisprudencial de la Sala	
Constitucional	297
2) La solución extrajudicial para ejercer el derecho	
a conocer	304
3) El acceso a los registros públicos	306
3. DERECHO DE CONTROL SOBRE EL USO Y LA FINALIDAD	313
4. DERECHO DE RECTIFICACIÓN, CORRECCIÓN Y ACTUALIZACIÓN	315
a. Preliminares	315
b. Notas de Derecho comparado	316
1) Legislación española	316
2) Legislación chilena	318
c. Notas sobre la jurisprudencia venezolana	319
d. La rectificación de datos y el derecho a réplica	324
5. EL DERECHO A LA DESTRUCCIÓN DE DATOS	325
6. EL DERECHO DE INDEMNIZACIÓN PATRIMONIAL	330
a. El Derecho comparado	330
b. El triple aspecto de la responsabilidad	334
c. La responsabilidad por manejo de la información	
en nuestro Derecho	335
d. La responsabilidad por daños morales	
o extrapatrimoniales	336

E. EL ACCESO A LOS ARCHIVOS Y DOCUMENTOS EN PODER DE LA ADMINISTRACIÓN	338
1. CONSAGRACIÓN CONSTITUCIONAL	338
2. EL CRITERIO DE LA SALA CONSTITUCIONAL DEL TSJ	339
a. El derecho a estar informado oportuna y verazmente	341
b. El derecho de acceso a la información en poder de la Administración	342
F. CONCLUSIONES PRELIMINARES DEL DERECHO DE HABEAS DATA	344
1. EL HABEAS DATA COMO DERECHO FUNDAMENTAL	344
2. EL CONTENIDO ESENCIAL DEL DERECHO DE HABEAS DATA	346
3. LA RESARCIBILIDAD PATRIMONIAL POR RESPONSABILIDAD	348
V. LA LIBERTAD DE INFORMACIÓN COMO FUNDAMENTO DEL DERECHO DE HABEAS DATA	
A. PRELIMINARES	352
1. LA CONCEPCIÓN DEMOCRÁTICA DE LAS SOCIEDADES CONTEMPORÁNEAS	352
2. DE LA DEMOCRACIA PROTAGÓNICA Y LA LIBERTAD DE INFORMACIÓN	355
3. LA SOCIEDAD DE INFORMACIÓN Y EL DERECHO DE LA INFORMACIÓN	360
a. Concepto de información	361
b. La información y la opinión en el marco democrático	363
c. La universalidad de la información	366
d. La función social de la información	369
B. EL DERECHO DE LA INFORMACIÓN	371
1. DEFINICIÓN	372
2. OBJETO Y FIN	373
C. EL DERECHO A LA INFORMACIÓN	375
1. LA INFORMACIÓN: DERECHO DE LIBERTAD O DERECHO PRESTACIONAL	376
2. EL CARÁCTER FUNDAMENTAL DEL DERECHO A LA INFORMACIÓN	377
3. FASES DE PROTECCIÓN JURÍDICA DEL FENÓMENO INFORMATIVO	383
a. La libertad de difundir información	383
b. La facultad de investigación y búsqueda de la información	385
c. El derecho de recibir información veraz	387
4. LA POSITIVACIÓN DEL DERECHO A LA INFORMACIÓN	389
a. La internacionalización del derecho a la información	390
1) La Declaración Universal de los Derechos Humanos (París, 1948)	391

2) El Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos, 1966	393
3) Declaración Americana de Derechos Humanos de 1969 ...	393
4) La legislación comunitaria en el Derecho europeo	396
a) El Convenio Europeo sobre Derechos Humanos, Roma, 1950	396
b) Alguna experiencia jurisprudencial del Tribunal Europeo	398
p. La constitucionalización del derecho a la información	401
1) La Constitución española y su influencia en Iberoamérica	401
a) Preliminares	401
b) Derecho a la creación del medio informativo	404
c) El derecho de réplica	405
d) Algunos aspectos de la Ley Orgánica de Rectificación, 1984	406
a') Ámbito subjetivo	406
b') Aspectos procedimentales	407
2) Países iberoamericanos sin consagración expresa	409
a) República Socialista de Cuba, 1992	409
b) La Constitución de la República de Costa Rica, 1995 y El Salvador, 1991	409
c) La Constitución de la Nación (Argentina, 1994)	411
d) La Constitución de Bolivia, 1994 y Ecuador, 1996	411
3) Consagración constitucional expresa del derecho a la información	412
a) Constitución de la República Federativa de Brasil	412
b) Constitución de la República de Colombia	413
c) Constitución de la República de Chile, 1994	414
d) Constitución de la República de Paraguay, 1992	414
c. El derecho a la información en la Constitución venezolana ..	416
1) El ordenamiento constitucional derogado	416
2) La regulación en la Constitución vigente	417
a) El debate en la Asamblea Nacional Constituyente, 1999	418
b) El derecho a la información	420
a') La información libre y plural	421
b') Caracteres de la información tutelada	421
c') La reserva legal de los deberes y responsabilidades	422
c) La libertad de expresión	423

a') La ampliación de la libertad y el tema de la censura	424
b') La ampliación de las responsabilidades	425
d) El deber del Estado de dar información	426
e) El acceso a la información	428
f) La problemática en torno a la información veraz y el derecho de réplica	428
a') Un problema conceptual: la veracidad	429
b') La rectificación o réplica	430
3) Implicaciones normativas del derecho a la información	434
a) El habeas data	434
b) El deber de información cultural	434
c) Los medios de comunicación social y la educación ciudadana	435
d) El derecho de información del consumidor	435
e) La prohibición de suspensión en estado de excepción ..	436
D. LOS LÍMITES DEL DERECHO A LA INFORMACIÓN	436
1. LÍMITES EN RAZÓN DE LOS SUJETOS INTERVINIENTES	438
a. El derecho de los demás	438
b. Los secretos de Estado	439
2. LIMITACIONES OBJETIVAS	440
E. EL DERECHO A LA INFORMACIÓN Y LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN	440
1. LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN	442
a. Libertad de expresión y libertad de pensamiento	442
b. Definición y ámbito objetivo	443
c. Carácter individual y fundamental	445
b. La libertad de expresión como derecho de la personalidad ..	446
2. SIMILITUDES Y CORRESPONDENCIAS ENTRE LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN Y EL DERECHO A LA INFORMACIÓN	447
a. Diferenciación en relación con el objeto	447
b. Similitud en relación con los medios de difusión	449
c. Nuestra opinión al respecto	450
1) Coincidencia con respecto de los sujetos	451
2) Coincidencia con respecto del objeto	451
3. DERECHO A LA INFORMACIÓN Y LA LIBERTAD DE PRENSA	452
4. UNA DISERTACIÓN DE LA SALA POLÍTICO ADMINISTRATIVA DEL TSJ SOBRE LA LIBERTAD DE PRENSA	454
a. Objeto del recurso	454
b. El acto administrativo impugnado en nulidad	455

- c. De los intereses colectivos y difusos en la materia de libertad de expresión e información 457
- d. Los límites a la libertad de prensa, expresión e información frente a otros derechos de la personalidad 459
- e. El habeas data y el derecho de rectificación y réplica 462
- 5. EL CÉLEBRE CASO DE ELÍAS SANTANA VS. PRESIDENTE DE LA REPÚBLICA HUGO CHÁVEZ FRIAS 465
- F. DERECHO SOBRE LA INFORMACIÓN 466
 - 1. EL DERECHO A LA INFORMACIÓN Y CONTROL DE LA INFORMACIÓN .. 466
 - 2. LA AUTODETERMINACIÓN INFORMATIVA COMO EJERCICIO DEL DERECHO A LA INFORMACIÓN 468

VI. EL HABEAS DATA COMO GARANTÍA DE TUTELA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES DE LA PERSONALIDAD

- A. PRELIMINARES 472
- B. LIBERTADES Y DERECHOS FUNDAMENTALES 473
 - 1. UN PROBLEMA TERMINOLÓGICO Y DE COHERENCIA 473
 - 2. LOS DERECHOS FUNDAMENTALES Y EL ORDEN DE LIBERTAD 477
- C. INTRODUCCIÓN A LOS DERECHOS DE LA PERSONALIDAD 482
 - 1. PERSONA Y DERECHO DE LA PERSONALIDAD 482
 - 2. ENSAYO DE UNA DEFINICIÓN 484
 - a. Problemática en la definición de los derechos de la personalidad 484
 - b. Nuestra definición y sus caracteres 486
 - 1) Los derechos de la personalidad y las libertades 487
 - 2) Los derechos de la personalidad son derechos fundamentales 489
 - 3) Atributos de la persona tutelados por los derechos de la personalidad 490
 - a) El derecho a la personalidad y el derecho a su libre desenvolvimiento 491
 - b) La libertad de conciencia 492
 - c) El derecho a la privacidad 492
 - d) Derecho a la intimidad personal y familiar 492
 - e) Derecho a la propia imagen 493
 - d) Derecho al honor y la reputación 493
 - 4) Los derechos de la personalidad tienen cláusula constitucional extensiva 494
 - 5) Los derechos de la personalidad como límites a la sociedad y el Estado 495

3. CLASIFICACIÓN DE LOS DERECHOS DE LA PERSONALIDAD	498
4. CARACTERES GENERALES DE LOS DERECHOS DE LA PERSONALIDAD	501
a. Carácter originario e innato	501
b. Carácter absoluto de los derechos de la personalidad	503
c. Extrapatrimonialidad	503
d. Irrenunciabilidad	505
e. Inembargabilidad e imprescriptibilidad	507
D. EL DERECHO A LA PRIVACIDAD Y LA VIDA PRIVADA	510
1. PROBLEMAS EN SU NOMENCLATURA	510
2. ORIGEN DEL DERECHO A LA VIDA PRIVADA	512
a. La doctrina del <i>Right to privacy</i> de 1890	512
b. La prionera Constitución venezolana de 1857	513
3. ENSAYO DE UNA DEFINICIÓN	513
a. Algunos precedentes en la doctrina	513
b. Nuestra propuesta de definición de la vida privada	519
c. Elementos de la vida privada	520
1) Tranquilidad	520
2) Autonomía	521
3) Control de la información	521
d. Vida privada y privacidad	522
e. Privacidad e informática	524
E. EL DERECHO A LA INTIMIDAD PERSONAL Y FAMILIAR	524
1. PRECISIONES CONCEPTUALES Y DEFINICIÓN	526
a. Derecho de intimidad y derecho a la vida privada	526
b. El pretendido carácter relativo de la intimidad	528
c. Ensayo de una definición	530
1) Nuestra propuesta de definición	531
2) Característica del derecho a la intimidad	531
a) La intimidad es parte de la vida privada	531
b) Aspectos psicológicos de la intimidad	532
c) La intimidad como derecho-defensa	532
d) La intimidad es un derecho-facultad	533
2. LA INTIMIDAD PERSONAL Y LA INTIMIDAD FAMILIAR	534
a. La consagración constitucional en Venezuela	534
b. La noción de intimidad familiar	537
1) Teoría organicista	538
2) Teoría de la legitimación procesal	539
3. LA INTIMIDAD Y OTROS BIENES DE LA PERSONALIDAD	541
a. Intimidad e inviolabilidad del domicilio	541

b. Intimidad y su relación con el honor y la reputación	543
1) Definición	543
2) Algunas experiencias de la jurisprudencia	545
3) Relación con otros derechos de la personalidad	547
c. El derecho a la intimidad y el derecho a la propia imagen ...	548
1) Definición del derecho a la propia imagen	549
2) Naturaleza del derecho a la propia imagen	550
4. LA INTIMIDAD Y EL DERECHO A LA INFORMACIÓN	553
a. La intimidad como límite de la libertad de expresión y el derecho a la información	554
b. El conflicto entre la privacidad y, la libertad de expresión y el derecho a la información	556
1) La prevalencia del derecho al honor	556
2) Segunda fase: ponderación de los bienes en pugna	557
3) Tercera fase: posición preferente de las libertades de expresión e información	558
4) La situación en Venezuela	561
F. EL HABEAS DATA Y LOS DERECHOS DE LA PERSONALIDAD	561
1. EL HABEAS DATA Y EL DERECHO A LA INFORMACIÓN	562
2. EL HABEAS DATA Y LA TUTELA DE LOS DERECHOS DE LA PERSONALIDAD	563

VII. FENOMENOLOGÍA Y CARACTERIZACIÓN DEL HABEAS DATA

A. PRELIMINARES	568
B. EL HABEAS DATA Y SUS MODALIDADES	568
1. EL HABEAS DATA PROPIO	569
2. EL HABEAS DATA IMPROPIO	570
3. EL HABEAS DATA INFORMATIVO	571
4. OTROS TIPOS DE HABEAS DATA	572
a. El habeas data actualizador o inclusorio	572
b. El habeas data modificador de datos	574
c. El habeas data bloqueador o reservador	575
d. El habeas data preventivo	577
5. EL HABEAS DATA INDEMNIZATORIO O REPARADOR	578
C. CARACTERIZACIÓN DEL HABEAS DATA	579
1. HABEAS DATA Y HABEAS CORPUS	580
2. EL HABEAS DATA Y EL AMPARO CONSTITUCIONAL	582
a. La operatividad inmediata del habeas data	582
b. Categorización del habeas data: derecho o simple garantía ..	583

c. El habeas data es una modalidad de amparo	584
d. Habeas data y amparo constitucional por género próximo ..	585
3. EL HABEAS DATA Y EL DERECHO DE RECTIFICACIÓN Y RÉPLICA	587
a. Rectificación y derecho a la información	588
b. La réplica a las opiniones	590
4. EL HABEAS DATA Y LA TUTELA PREVENTIVA	591
a. Preliminares necesarios	591
b. Habeas data como modalidad preventiva	592
c. La tutela preventiva y cautelar en el marco del habeas data	596
D. FENOMENOLOGÍA PROCESAL DEL HABEAS DATA	597
1. TÉCNICA PROCESAL PROVISIONAL	598
2. ACTIVIDAD EXTRAJUDICIAL Y ADMINISTRATIVA PREVIA	599
3. LA LEGITIMACIÓN, CUALIDAD E INTERÉS	602
a. Sobre la <i>legitimatío ad causam</i> y el interés	602
b. Legitimación activa	604
c. Legitimación pasiva	607
4. EL HABEAS DATA Y LOS INTERESES COLECTIVOS Y DIFUSOS	609
a. De los intereses colectivos o difusos	609
b. El <i>status</i> del criterio sentencial del TSJ	612
c. La interpretación de los intereses de grupo ex	
artículos 28 y 143 de la CRBV	616
d. El caso de los Veedores de la Ucab y la noción	
de sociedad civil	619
e. Nuestra opinión al respecto	621
1) Los intereses colectivos o difusos pueden ser invocados	
por cualquier persona	621
2) El habeas data por intereses colectivos o difusos	622
3) Razón de la constitucionalización de los intereses	
colectivos o difusos	624
5. ALGUNAS CONSIDERACIONES SOBRE LA COMPETENCIA	624
E. SUPUESTOS DE APLICABILIDAD DEL HABEAS DATA EN VENEZUELA	
Y EL DERECHO AL OLVIDO	625
1. PRECISIONES CONCEPTUALES	625
2. ARCHIVOS CON ANTECEDENTES PENALES	627
3. ARCHIVOS CON INFORMACIÓN BANCARIA Y CREDITICIA,	
O EL INEFABLE SICRIT	628
4. ACCESO A DATOS EN ARCHIVOS MÉDICOS Y CLÍNICOS	630
5. REGISTROS LABORALES Y DE COMPORTAMIENTO FUNCIONARIAL	634
6. EL HABEAS DATA Y LOS PROCEDIMIENTOS DE LICITACION	635

VIII. LA SENTENCIA DE LA SALA CONSTITUCIONAL DEL TRIBUNAL SUPREMO DE JUSTICIA DE MARZO DE 2001

A. UNA ADVERTENCIA PRELIMINAR	640
B. DE LOS ASPECTOS FORMALES DE LA DECISIÓN	641
1. IDENTIFICACIÓN Y DATOS DE LA SENTENCIA DICTADA POR LA SALA CONSTITUCIONAL	641
2. LA ARGUMENTACIÓN DE LA PARTE ACTORA	644
3. LA SENTENCIA CONSULTADA DICTADA POR LA CORTE PRIMERA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO	644
4. DE LA COMPETENCIA DE LA SALA CONSTITUCIONAL PARA CONOCER DE LA CONSULTA	647
C. ASPECTOS SUSTANCIALES Y DE MÉRITO EN LA SENTENCIA SCTSJ	648
1. DE LA CARGA ALEGATORIA DEL RECURRENTE EN AMPARO CONSTITUCIONAL	648
a. De la posición jurídica tutelable y la cosa juzgada	648
b. La situación jurídica en el habeas data correctivo	650
2. DE LAS DIVERSAS MODALIDADES DE DERECHOS CONTENIDOS EN EL ARTÍCULO 28 CONSTITUCIONAL	651
a. De la llamada "acción" de amparo	651
b. Modalidades en las posibilidades judiciales ex artículo 28 constitucional	653
c. El derecho de recopilar y registrar informaciones	654
d. La recopilación de información: ¿libertad de expresión o derecho a la información?	657
3. EL HABEAS DATA COMO DERECHO DE ACCESO A LA INFORMACIÓN Y SUS LÍMITES CONSTITUCIONALES	661
a. El derecho a conocer la existencia de datos y la vía extrajudicial	662
b. Límites del habeas data en relación con los registros	665
c. El derecho de acceso a la información	670
1) El derecho de respuesta y la vía extraordinaria del amparo constitucional	670
2) El amparo constitucional y los derechos del artículo 28 constitucional	671
d. Los registros abiertos al público y el habeas data	675
e. El derecho de conocer el uso y la finalidad de la información	676
f. El habeas data y su finalidad indemnizatoria	677

4. EL HABEAS DATA Y LOS DERECHOS DE CORRECCIÓN, RECTIFICACIÓN Y DESTRUCCIÓN DE DATOS	679
a. Los supuestos de procedencia	679
b. La vía procesal ordinaria	681
c. La posibilidad de tutela preventiva	681
5. LA EXCLUSIVIDAD DE LA COMPETENCIA DE LA SALA CONSTITUCIONAL	682
a. Un confuso régimen competencial	682
b. Relación de las diversas pretensiones entre sí	684
c. El derecho de destrucción de los datos por vía ordinaria	689
d. Supuestos excluidos de la pretensión de habeas data	691
6. EL DERECHO DE ACCESO A INFORMACIÓN EN PODER DE LA ADMINISTRACIÓN EX ARTÍCULO 143 CONSTITUCIONAL	693
a. El derecho a la información oportuna y veraz	693
b. El derecho de acceso a los archivos y registros administrativos	694
c. Relación con el artículo 28 constitucional	695
d. Sobre la legitimación activa ex artículos 28 y 143 constitucional	697
D. DEL AMPARO DE HABEAS DATA EN EL CASO CONCRETO	701
1. LA FINALIDAD DEL HABEAS DATA ES LA REPUTACIÓN DEL QUERELLANTE	702
2. LO PROCEDENTE ES LA TACHA DEL MEMORANDO Y NO LA DESTRUCCIÓN	705
3. LA DECISIÓN: UNA IMPROCEDENCIA PARCIAL	706
E. EL FALLO DICTADO POR LA CORTE PRIMERA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO	707

IX. ALGUNAS EXPERIENCIAS EN EL ÁMBITO JURISPRUDENCIAL

A. PRELIMINARES	723
B. DECISIONES DEL TRIBUNAL SUPREMO DE JUSTICIA	724
1. SALA CONSTITUCIONAL: SENTENCIA DEL 10 DE NOVIEMBRE DE 2000 (José Galíndez vs. Comisión Legislativa Nacional)	724
2. SALA CONSTITUCIONAL: SENTENCIA DEL 23 DE AGOSTO DE 2000 (Ruth Capriles M. y otros vs. Consejo Nacional Electoral) ...	728
3. SALA ELECTORAL: SENTENCIA DEL 8 DE AGOSTO DE 2000 (Ruth Capriles M. y otros vs. Consejo Nacional Electoral) ...	739
4. SALA CONSTITUCIONAL: SENTENCIA DEL 17 DE AGOSTO DE 2000 (William Ojeda vs. Consejo Nacional Electoral)	742

C. SENTENCIAS DE LA CORTE PRIMERA DE LO CONTENCIOSO	
ADMINISTRATIVO	751
1. SENTENCIA DEL 20 DE JUNIO DE 2000 (Manolo Domínguez Menda. vs. Elecar)	751
2. SENTENCIA DEL 14 DE JUNIO DE 2000 (Miguel Landaeta Castro vs. Gobernación del Distrito Federal)	758
3. SENTENCIA DEL 26 DE MAYO DE 2000 (Franca Alfano Tantino vs. Universidad Santa María)	769

X. A MODO DE CONCLUSIÓN: LA INFORMACIÓN Y LA OPINIÓN EN LA DEMOCRACIA PROTAGÓNICA

A. VALORES SUPERIORES DE LA CONSTITUCIÓN: LA DIGNIDAD HUMANA	788
B. DE LA CONFIGURACIÓN DEL ESTADO: LA ÉTICA Y EL PLURALISMO POLÍTICO	790
C. EL HABEAS DATA Y EL DERECHO SOBRE LA INFORMACIÓN	793
1. CONSIDERACIONES PREVIAS	793
2. EL DERECHO SOBRE LA INFORMACIÓN COMO BIEN JURÍDICO TUTELADO	796
3. EL HABEAS DATA COMO MEDIO JUDICIAL DE TUTELA CONSTITUCIONAL	799
4. CONCLUSIONES PRELIMINARES	801
D. EL JUICIO DE ELÍAS SANTANA VS. PRESIDENTE CHÁVEZ: UN CASO PARA EL ANÁLISIS	802
1. DETERMINACIÓN PRELIMINAR DE LA PRETENSIÓN DE AMPARO	803
2. DE LA COMPETENCIA DE LA SALA CONSTITUCIONAL	807
3. PRIMERA DERIVACIÓN: LA RÉPLICA FRENTE A LOS MEDIOS DE COMUNICACION SOCIAL	809
a. El derecho a la libre expresión del pensamiento	810
b. Responsabilidades inherentes a la libertad de expresión	812
c. La libertad de expresión y el derecho a réplica	815
1) La rectificación y réplica	817
2) Límites legales de la expresión del pensamiento	818
3) El amparo constitucional y los intereses colectivos y difusos	818
4) Las tasas impositivas y la censura a la libertad de expresión	819
4. EL DERECHO A LA INFORMACIÓN	819
a. La información y la opinión	820
b. La información y la responsabilidad	822

c. La información, el derecho a réplica y el amparo constitucional	823
d. La información y los intereses colectivos	824
e. La información y la opinión: nuevas confusiones	825
5. LA TITULARIDAD DEL DERECHO DE RÉPLICA Y RECTIFICACIÓN	831
a. Sujeto activo del derecho de réplica: el caso de los periodistas	832
b. El objeto del derecho a réplica	832
c. Sujetos de los derechos de réplica y rectificación: una contradicción	833
d. Caracteres de la información falsa o agravante	834
6. LA SOLUCION JUDICIAL EN EL CASO CONCRETO	837
a. Los medios ni los periodistas tienen derecho de réplica	838
b. No procede la réplica de SANTANA contra el Presidente CHÁVEZ	839
c. La improponibilidad <i>in limine litis</i>	841
E. DEMOCRACIA Y DESCONFIANZA... HACIA EL PAÍS QUE QUEREMOS	842
 ANEXOS LEGISLATIVOS	
A. PRELIMNARES	847
B. LEY ORGÁNICA DE PROTECCIÓN DE DATOS DE CARÁCTER PERSONAL (ESPAÑA, 1999)	848
C. LEY 19.628 SOBRE PROTECCIÓN DE LA VIDA PRIVADA (CHILE, 1999)	874
D. LEY n° 1682 QUE REGLAMENTA LA INFORMACIÓN DE CARÁCTER PRIVADO (PARAGUAY, 2000)	883
E. LEY DE PROTECCIÓN DE DATOS DE 2000 (ARGENTINA)	887
 BIBLIOGRAFÍA RECOMENDADA	 901