

Marc Bors

Professeur à l'Université de Fribourg  
avec la collaboration de Kary Neffer Montes (MLaw)

Aperçu  
de la protection des données  
entre particuliers

ISBN 978-2-8399-4273-7

*édition synallagma*, 2024  
4, rue du Général Aubé, 75016 Paris

# Table des matières

§ 1. Généralités .....	11
I. Protection des données en droit privé .....	12
II. Principe de la liberté de traitement des données .....	12
III. Droit à <i>l'autodétermination informationnelle</i> .....	14
1. Notion, principe et origine.....	14
2. Critique.....	16
2.1. Sous-catégorie de la sphère privée ? .....	16
2.2. Droit sur toutes les données se rapportant à une personne ? .....	17
2.3. Droit de maîtrise ?.....	19
2.4. Synthèse et conclusion.....	20
§ 2. Relation entre l'art. 28 CC et la LPD.....	22
I. Complémentarité et concrétisation.....	22
II. Atteinte de résultat et atteinte par (un) comportement .....	24
§ 3. Loi fédérale sur la protection des données (LPD).....	26
I. Aperçu.....	26
II. Champ d'application .....	27
1. Champ d'application matériel.....	27
1.1. Principe .....	27
1.2. Exceptions.....	27
2. Champ d'application territorial .....	28
III. Notions en protection des données.....	29
1. Données personnelles.....	29
2. Personne concernée .....	31
3. Données personnelles sensibles (données sensibles).....	31
3.1. Données sur les opinions ou les activités .....	32
3.2. Données sur la santé, la sphère intime ou l'origine raciale ou ethnique .....	32
3.3. Données génétiques .....	34
3.4. Données biométriques.....	35
3.5. Données sur des poursuites ou des sanctions étatiques.....	35
3.6. Données sur des mesures d'aide sociale .....	36

4.	Traitement .....	36
5.	Profilage.....	37
6.	Profilage à risque élevé .....	38
7.	Violation de la sécurité des données .....	39
8.	Responsable du traitement.....	39
9.	Sous-traitant .....	40
IV.	Principes de la protection des données.....	40
1.	Les principes .....	40
1.1.	Licéité.....	40
1.2.	Bonne foi.....	41
1.3.	Proportionnalité.....	43
1.4.	Finalité du traitement.....	44
1.5.	Reconnaissabilité .....	45
1.6.	Exactitude des données personnelles.....	48
1.7.	Consentement.....	51
2.	Signification des principes en droit privé .....	52
V.	Autres principes de traitement .....	56
1.	Protection des données <i>dès la conception et par défaut</i> .....	56
2.	Sécurité des données.....	58
3.	Sous-traitance.....	58
4.	Codes de conduite.....	59
5.	Registre des activités de traitement.....	60
6.	Certification.....	61
7.	Traitements de données personnelles par des responsables du traitement privés ayant leur siège ou leur domicile à l'étranger .....	61
8.	Communication de données personnelles à l'étranger.....	62
8.1.	Principe (art. 16 LPD).....	62
8.2.	Exceptions.....	63
8.3.	Publication de données personnelles sous forme électronique.....	65
VI.	Autoprotection des données.....	65
1.	Autoprotection préventive.....	65
2.	Autoprotection répressive.....	66
2.1.	Droits lors de chaque traitement de données .....	66
A.	Droit d'accès.....	67
a.	Principe .....	67
b.	Restrictions .....	70

b.a.	Restrictions générales .....	70
b.b.	Restrictions au droit d'accès applicables aux médias .....	71
c.	Abus du droit d'accès.....	72
d.	Action en exécution du droit d'accès .....	73
e.	Différents domaines d'application.....	73
e.a.	Dossier personnel.....	74
e.b.	Dossier du patient.....	75
e.c.	Procédures judiciaires .....	77
B.	Rectification.....	78
C.	Mention du caractère litigieux.....	79
D.	Communication ou publication.....	80
E.	Suppression et destruction .....	80
F.	Concours.....	80
2.2.	Traitement de données portant atteinte à la personnalité.....	81
A.	Éléments constitutifs.....	81
a.	Norme générale de l'art. 30 al. 1 LPD.....	81
b.	Différentes hypothèses de l'art. 30 al. 2 LPD .....	81
c.	Présomption de non-atteinte selon l'art. 30 al. 3 LPD .....	84
c.a.	Élément constitutif .....	84
c.b.	Genèse .....	87
c.c.	Critique .....	88
B.	Justification .....	92
a.	Norme principale (art. 31 al. 1 LPD).....	93
b.	Hypothèses (art. 31 al. 2 LPD).....	94
C.	Protection juridique .....	96
VII.	Protection des données par des tiers .....	96
1.	Obligations du responsable du traitement et du sous-traitant .....	97
1.1.	Objectif et méthode des catalogues d'obligations.....	97
1.2.	Obligations en détail .....	97
A.	Devoir d'informer.....	97
a.	Principe .....	98
b.	Exceptions au devoir d'informer et restrictions .....	99
c.	Décision individuelle automatisée.....	101
B.	Analyse d'impact relative à la protection des données personnelles.....	103
a.	Le cas ordinaire.....	103
b.	Consultation préalable du PFPDT .....	104
C.	Annonce des violations de la sécurité des données.....	104
2.	Protection des données par des tiers.....	105
2.1.	Conseiller à la protection des données.....	105
2.2.	PFPDT.....	107
2.3.	Excursus : droit pénal de la protection des données .....	109
§ 4.	Excursus : données de personnes décédées .....	111
§ 5.	Observations critiques sur l'évolution de la protection des données .....	113
I.	Extension de la protection des données par des tiers.....	114

II. Extension du champ d'application de l'atteinte.....	115
III. Tendance à l'éloignement de la protection des données vis-à-vis de la protection générale de la personnalité.....	116
IV. (In)efficacité et bureaucratie de la protection des données .....	120
V. Détermination informationnelle par des tiers .....	124