

# O DIREITO FUNDAMENTAL À PROTEÇÃO DE DADOS PESSOAIS DO CONSUMIDOR E LIVRE MERCADO

---

## *THE FUNDAMENTAL RIGHT TO CONSUMER'S PERSONAL DATA PROTECTION AND FREE MARKET*

**REGINA LINDEN RUARO**

Pós-Doutora pela Universidad de San Pablo – CEU de Madrid (2016). Doutora em Direito pela Universidad Complutense de Madrid (1993). Professora Titular da Pontifícia Universidade Federal do Rio Grande do Sul – PUC-RS. Porto Alegre/RS, Brasil. Membro do Grupo Internacional de Pesquisa em Proteção de Dados Pessoais – Privacidad y Acceso – [www.privacidadyacceso.es](http://www.privacidadyacceso.es).  
[ruaro@pucrs.br](mailto:ruaro@pucrs.br)

Recebido em: 26.05.2017

Pareceres em: 22.09.2017, 08.05.2017, 10.06.2018

**ÁREAS DO DIREITO:** Constitucional; Consumidor

**RESUMO:** O presente ensaio é articulado em torno de algumas tensões existentes entre o direito à proteção de dados pessoais e o livre mercado. Busca refletir, de modo breve e parcial, o respeito aos direitos e às garantias fundamentais na sociedade da informação, caracterizada pelo desenvolvimento das Tecnologias da Comunicação e Informação, e sua compatibilização com o princípio da livre-iniciativa econômica, ambos previstos na Constituição Federal de 1988. Propõe uma breve análise crítica da doutrina, legislação e jurisprudência sobre o tema e examina decisão do TJRS relativamente à eventual tensão entre livre mercado e dados pessoais. O método de abordagem é o indutivo. O método de procedimento é o monográfico. As técnicas de pesquisa são a bibliográfica e a documental.

**PALAVRAS-CHAVE:** Proteção de dados – Consumidor – *Big data* – Direito à privacidade – Autodeterminação informativa.

**ABSTRACT:** The present essay is articulate around some tensions between the protection of personal data and the free market. It seeks to reflect, briefly and partially, respect for fundamental rights and guarantees in the information society, characterized by the development of communication and information technologies and their compatibility with the principle of the free economic initiative, both foreseen in the Federal Constitution of 1988. It proposes a brief critical analysis of doctrine, legislation, and jurisprudence; on the subject examines the decision given by the Court of Justice of Rio Grande do Sul regarding the possible tension between free market and personal data. The method of approach is the inductive. The procedure method is monographic. The research techniques are bibliographical and documentary.

**KEYWORDS:** Data protection – Consumer – Big data – Right to privacy – Informational self-determination.

funcionalidade de alguns valores fundamentais do ordenamento jurídico que desbordam da privacidade eis que não se referem somente a informações e fatos da vida privada que se pretende manter em sigilo, mas, sim, a direitos de personalidade que gozam de autodeterminação informativa, de uso para finalidade específica e devidamente comunicada ao titular. A normatização desta área pode até parecer uma intromissão a um domínio já pacificado; contudo, esse é mais um caso em que a tecnologia é capaz de modificar situações estáveis.

Deve-se estabelecer um regime de proteção aos dados pessoais idêntico para o Estado e para os entes privados. Além disso, em decorrência da maleabilidade e da velocidade da tecnologia da informação, necessita-se de uma disciplina que não seja única, que não se esgote em soluções pontuais e concretas.

Em relação ao Brasil, o estudo concluiu que a nossa legislação está carente quando se trata de proteção de dados pessoais. A tutela oferecida pelos institutos esparsos é insuficiente. Além disso, ele tem caráter estritamente remedial, isto é, pós-fato; não há cunho preventivo. O Código de Defesa do Consumidor trouxe inovações, mas também é estrito, pois trata exclusivamente de relações de consumo, enquanto que o Marco Civil da Internet ao tratar da matéria remete a uma legislação específica.

A tensão entre direitos fundamentais e mercado tende a aumentar na medida em que os indivíduos deixam de ser titulares para se tornarem objeto de comércio e ficarem à mercê de interesses econômicos privados, cujas finalidades, por vezes, são desconhecidas ou estranhas às relações pactuadas que sobrelevam o consumo em detrimento do consumidor.

## 5. BIBLIOGRAFIA

- BARBOSA, Fernanda Nunes. Informação e Consumo: a proteção da privacidade do consumidor no mercado contemporâneo da oferta. In: MARTINS, Guilherme Magalhães (Org.). *Direito privado e internet*. São Paulo: Atlas, 2014.
- BRANDEIS, Louis D.; WARREN, Samuel D. The right to privacy. *Harvard law review*, 1890. Disponível em: [[www.lawrence.edu/fast/boardmaw/privacy\\_brand\\_warr2.html](http://www.lawrence.edu/fast/boardmaw/privacy_brand_warr2.html)]. Acesso em: 12.03.2017.
- BENJAMIN, Antonio Hermann; MARQUES, Claudia Lima; ROSCOE, Leonardo. *Manual de direito do consumidor*. São Paulo: Ed. RT, 2013.
- DECLARAÇÃO DE SANTA CRUZ DE LA SIERRA. Disponível em: [[www.segib.org/documentos/por/DECLARASAO-STA-CRUZ-SIERRA.pdf](http://www.segib.org/documentos/por/DECLARASAO-STA-CRUZ-SIERRA.pdf)]. Acesso em: 19.03.2013.
- DIRETIVA 46/95/CE. Disponível em: [<http://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=CELEX:31995L0046:pt:HTML>]. Acesso em: 10.02.2013.

- DONEDA, Danilo. A proteção dos dados pessoais como um direito fundamental. *Espaço Jurídico*, Joaçaba, v. 12, n. 2, p. 103, jul./dez. 2011.
- DONEDA, Danilo. *Da privacidade à proteção dos dados pessoais*. Rio de Janeiro: Renovar, 2006.
- GRAU, Eros Roberto. *Comentários à Constituição do Brasil*. São Paulo: Saraiva, 2014.
- LÔBO, Paulo. *Direito civil: parte geral*. São Paulo: Saraiva, 2009.
- MARQUES, Claudia Lima. Proteção do consumidor no comércio eletrônico”. *Revista do Direito do Consumidor*, São Paulo, n. 57, 2006.
- MENDES, Laura Schertel. *Privacidade, proteção de dados e defesa do consumidor: linhas gerais de um novo direito fundamental*. São Paulo: Saraiva, 2014.
- MILLS, John L. *Privacy: the lost right*. New York (United States): Oxford University Press, 2008.
- MARINONI, Luiz Guilherme; MITIDIERO, Daniel; SARLET, Ingo Wolfgang. *Curso de Direito Constitucional*. São Paulo: Ed. RT, 2012.
- MORAES, Alexandre de. *Constituição do Brasil interpretada e legislação constitucional*. 5. ed. São Paulo: Atlas, 2005.
- RABELO, Iglesias Fernanda de Azevedo; GARCIA, Filipe Rodrigues. *O direito à autodeterminação informativa*. Disponível em: [www.ambito-juridico.com.br/site/index.php?n\_link=revista\_artigos\_leitura&artigo\_id=10473]. Acesso em: 07.10.2014.
- REINALDO FILHO, Demócrito. A Diretiva Europeia sobre proteção de dados pessoais. Uma análise de seus aspectos gerais. *Jus Navigandi*, Teresina, ano 18, n. 3507, 6 fev. 2013. Disponível em: [http://jus.com.br/revista/texto/23669]. Acesso em: 13.02.2013.
- RODOTÀ, Stefano. *A vida na sociedade de vigilância: a privacidade hoje*. Rio de Janeiro: Renovar, 2008.
- RODRIGUEZ, Daniel Piñero. O direito fundamental à proteção de dados pessoais: as transformações da privacidade na sociedade de vigilância e a decorrente necessidade de regulação. Dissertação (Mestrado em Direito) – Faculdade de Direito, PUC-RS, Porto Alegre, 2010.
- ROUVROY, Antoinette; POULLET, Yves. The Right to informational self-determination and the value of self-development: reassessing the importance of privacy for democracy. In: GUTWIRTH, Serge et al. *Reinventing Data Protection?* Springer: [S.l.], 2009.
- RUARO, Regina Linden. Responsabilidade civil do Estado por dano moral em caso de má utilização de dados pessoais. *Revista Direitos Fundamentais e Justiça*, Porto Alegre, v. 1, 2007.
- RUARO, Regina Linden; RODRIGUEZ, Daniel P.; FINGER, Brunize. O direito à proteção de dados pessoais e à privacidade. *Revista da Faculdade de Direito da UFPR*, v. 53, 2011.

SARLET, Ingo Wolfgang. *A eficácia dos direitos fundamentais*. 12. ed. Porto Alegre: Livraria do Advogado, 2015.

SARLET, Ingo Wolfgang. *O princípio da dignidade da pessoa humana e os direitos fundamentais*. 2. ed. Porto Alegre: Livraria do Advogado, 2015.

TAVARES, André Ramos. *Curso de Direito Constitucional*. 8. ed. São Paulo: Saraiva, 2010.

VIEIRA, Tatiana Malta. *O direito à privacidade na sociedade da informação, efetividade desse direito fundamental diante dos avanços da tecnologia da informação*. Porto Alegre: Sérgio Antonio Fabris Editor, 2007.

## PESQUISAS DO EDITORIAL

### Veja também Doutrina

- A privacidade e os arquivos de consumo na internet - uma primeira reflexão, de Luciana Antonini Ribeiro - *RDC* 41/151-165 e *Doutrinas Essenciais de Responsabilidade Civil* 8/1151-1168 (DTR\2002\720);
- Informação e consumo: a proteção da privacidade do consumidor no mercado contemporâneo da oferta, de Fernanda Nunes Barbosa - *RDC* 88/145-174 (DTR\2013\7239);
- O diálogo entre o Marco Civil da Internet e o Código de Defesa do Consumidor, de Laura Schertel Mendes - *RDC* 106/37-69 (DTR\2016\22317);
- O direito fundamental à proteção de dados pessoais, de Laura Schertel Mendes - *RDC* 79/45-81 (DTR\2011\2474); e
- Privacidade e dados pessoais: a proteção contratual da personalidade do consumidor na internet, de Ellen Carina Mattias Sartori - *RDCC* 9/49-104 (DTR\2016\24542).