

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

RESOLUCIÓ del procediment de tutela dels drets d'oposició i cancel·lació núm. PT 28/2018, instat pel Sr. (...) contra el Departament de Salut (Servei Català de la Salut) de l'Administració de la Generalitat

Antecedents

1.- En data 02/06/2018 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit del Sr. (...), pel qual formulava una reclamació per la presumpta desatenció dels drets d'accés, oposició i cancel·lació a la seva història clínica compartida a Catalunya (en endavant, HC3), que havia exercit prèviament davant el Departament de Salut de l'Administració de la Generalitat. La persona reclamant aportava diversa documentació relativa a l'exercici d'aquests drets.

La reclamació relativa a la desatenció del dret d'accés va donar lloc a l'obertura del procediment de tutela de drets núm. PT 29/2018, mentre que l'objecte de la resolució que es dicta en el present procediment, són els drets d'oposició i cancel·lació, en relació amb els quals, la persona reclamant assenyalava que el Servei Català de la Salut (en endavant, CatSalut) havia estimat les seves sol·licituds d'oposició i de cancel·lació, però no els havia fet efectius, tot i haver transcorregut vuit mesos.

2.- D'acord amb l'article 117 del Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament de desplegament de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, RLOPD i LOPD, respectivament), per mitjà d'ofici de data 11/06/2018 es va donar trasllat de la reclamació a l'entitat reclamada, per tal que en el termini de 15 dies formulés les al·legacions que estimés pertinents.

Pel que fa a l'entitat a qui es va donat trasllat de la reclamació, escau assenyalar que, si bé la Secretaria General del Departament de Salut és l'òrgan responsable del fitxer "Registre d'informació sanitària de pacients", on es recullen les dades personals que s'incorporen a la HC3, mitjançant la Resolució SLT/2376/2015, de 17 de setembre el Departament de Salut va delegar en el Servei Català de la Salut (en endavant, CatSalut) la presa en consideració, la gestió i l'atenció de les sol·licituds d'exercici dels drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició per part dels ciutadans en relació amb les dades que conté la HC3. És per això que la reclamació es va traslladar al CatSalut.

3.- El CatSalut va formular al·legacions mitjançant escrit de data 07/08/2018, en el qual exposava, en síntesi, el següent:

"Primera. En data 2 d'octubre de 2017, el senyor (...) va sol·licitar l'exercici de dret d'accés i d'oposició i cancel·lació en relació amb quatre informes incorporats a la seva història clínica compartida de Catalunya (HC3).

En data 26 d'octubre de 2017 es respon al sol·licitant indicant-li que, una vegada analitzades les seves sol·licituds, es procediria a despublicar els quatre informes si donava la seva conformitat, la qual és de data 3 de novembre de 2017. S'adjunta document núm. 1.

En data 9 de novembre de 2017 s'envia carta al sol·licitant posant-li de manifest que s'ha contactat amb les entitats responsables dels informes per tal d'informar-

los que ha estat acceptat el dret d'oposició sol·licitat i que procedeixin a la despublicació de la documentació clínica de la HC3. També se l'informa que el dret de cancel·lació suposa el bloqueig dels documents i que han de passar els terminis legals previstos, que per aquesta documentació són de 15 anys per tal que es pugui fer efectiu aquest bloqueig. Finalment, se li adjunten els accessos sol·licitats. S'adjunta com a document núm. 2.

Els documents exposats fan palès que es va atendre el dret d'accés exercit pel senyor (...), que se li va informar dels requeriments del dret de cancel·lació i que es va acceptar el dret d'oposició i se l'informà dels motius perquè no es pot fer efectiu de manera immediata.

Segona. La HC3 és un repositori que es nodreix de la informació i documentació aportada per les entitats assistencials que hi estan adherides. Així, les entitats puguen la informació a la HC3 per a la seva publicació. Això suposa que la despublicació d'un document s'ha de dur a terme per l'entitat que l'ha publicada.

2. S'ha realitzat la despublicació d'alguns dels informes sol·licitats pel senyor (...) en l'exercici del dret d'oposició atorgat. Tanmateix, la despublicació d'altres ha trobat alguns entrebancs tècnics. D'una banda, no és possible despublicar un informe per part d'una unitat productiva (UP) diferent a la que ha realitzat la publicació, ja que, com s'ha indicat, només pot despublicar l'entitat que ha realitzat la publicació. Si s'intenta despublicar des d'una altra UP el sistema ho impedeix.

D'altra banda, la plataforma de gestió de l'assistència primària no permet despublicar informes emesos per un centre d'assistència primària al qual el pacient no pertany.

Aquestes circumstàncies han generat que s'allargui el compliment efectiu de part del dret d'oposició concedit al senyor (...), malgrat hi ha voluntat de fer-ho. Tanmateix, en aquest lapse de temps s'ha mantingut una comunicació fluida amb el sol·licitant per tal d'informar-lo que s'estava treballant en l'assumpte, alhora que s'ha mantingut el contacte amb els centres afectats per tal de buscar solucions que permetin el compliment. S'adjunten com a document núm. 3 diversos documents en aquest sentit."

Com a document núm. 3 s'aportava documentació diversa, entre la qual figurava un escrit de data 11/01/2018 de la Gerència d'Atenció Ciutadana del CatSalut, adreçat a la persona aquí reclamant, on l'informaven del següent:

"1.- Hem tornat a sol·licitar la cancel·lació dels informes amb data 23 de gener de 2015 a (...) i amb data 2 de juny de 2014 al Cap (...).

2.- Us adjuntem els accessos a la vostra història clínica, tal com ens heu sol·licitat.

Com ja teniu constància, amb "LMS" -en al·lusió al portal La Meva Salut- els accessos que observem i, segons les dates, són deguts a les comprovacions que es realitzen als diferents centres per poder realitzar la cancel·lació dels documents.

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

Aquest fet es dona perquè alguns centres utilitzen el mateix sistema d'informació, com és el cas de l'ICS, i els seus hospitals com d'altres entitats d'Atenció Primària.

Considerem que no són accessos incorrectes, ja que es deu estar comprovant les diferents actuacions que es tenen que realitzar. Això podria justificar que un informe ha estat durant uns dies inaccessible i després torna a aparèixer."

Com a document núm. 3 també figurava un correu electrònic que la persona aquí reclamant envià en data 30/11/2017 a la Gerència d'Atenció Ciutadana del CatSalut, en el qual assenyalava el següent:

"(...) Han estat eliminats 3 d'ells -en al·lusió als informes respecte dels quals exercí els drets-, i només queda el de (...) de data 23-01-2015. (...) Si es despubliqués aquest arxiu ja quedaria tot correcte."

4.- Arran de diverses gestions efectuades per l'Autoritat, en data 19/12/2018 va tenir entrada un escrit del CatSalut, complementari del primer, acompanyat de diversa informació. En l'escrit de resposta s'assenyalava el següent, en allò que aquí interessa:

- *"es va acceptar el dret de cancel·lació (despublicació) dels 4 informes (...) dels dos documents que quedaven pendent de despublicar, en aquest moment en queda un. Tenim dificultat per despublicar-lo, ja que està realitzat per una altra entitat, i no és el seu metge. Sempre podríem arribar a la despublicació manual, però és complex"*.

Entre la documentació aportada pel CatSalut també figurava una còpia de les sol·licituds d'accés, d'oposició i de cancel·lació formulades per la persona aquí reclamant, entre les quals consten tres sol·licituds de data 02/10/2017 d'oposició al tractament de dades contingudes a l'HC3, presentades per l'ara reclamant en data 03/10/2017 davant el CAP (...) de l'ICS, referides als quatre informes mèdics següents, respecte dels quals també sol·licità en altres escrits presentats en la mateixa data, la seva cancel·lació:

1. Un informe d'urgències de data 02/06/2014 emès per l'Hospital de (...). Com a motius que fonamenten la sol·licitud d'oposició s'assenyalà el següent: *"episodi puntual i superat, dades excessives, quan accedeixo a la meva salut em genera stress, no cal que tothom que m'atengui conegui aquests detalls"*.
2. Dos informes de seguiment i d'alta a l'Hospital de (...), de data 10/07/2014 i 23/01/2015, respectivament. Com a motius que fonamenten la sol·licitud d'oposició s'assenyalà el següent: *"episodi puntual i superat. Dades excessives. La meva intimitat queda exposada, també la de la meva família. Em sembla que vulnera la confidencialitat terapeuta-pacient."*
3. Un informe d'urgències de data 02/10/2017 emès pel CAP (...). Com a motius que fonamenten la sol·licitud d'oposició s'assenyalà el següent: *"episodi puntual i superat, dades excessives, quan accedeixo a la meva salut em genera stress, no cal que tothom que m'atengui conegui aquests detalls"*.

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

Fonaments de Dret

1.- És competent per resoldre aquest procediment la Directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, d'acord amb els articles 5.b) i 8.2.b) de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

2.- En el moment en què es dicta la present resolució és plenament aplicable el Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27/4, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes (RGPD). No obstant això, la present resolució es dicta conforme al previst a la LOPD i el RLOPD, al ser aquestes les normes aplicables al moment (abans del 25/05/2018) en què s'havien exercit els drets d'oposició i cancel·lació que aquí són objecte de reclamació.

3.- Com a qüestió primera, escau precisar el dret o drets exercits per la persona aquí reclamant davant el CatSalut, així com delimitar l'objecte de les dues reclamacions presentades posteriorment per aquesta persona davant l'Autoritat.

Del contingut dels diversos escrits i correus electrònics que la persona aquí reclamant i el CatSalut van intercanviar-se amb posterioritat a la presentació de les seves sol·licituds, s'infereix que la queixa mantinguda per l'ara reclamant des d'un inici, o més concretament, des que el CatSalut li va comunicar la resposta a les seves sol·licituds, era el fet que a l'HC3 de la persona reclamant encara figuraven publicats alguns dels quatre informes mèdics controvertits, tot i que el CatSalut havia estimat la sol·licitud de l'ara reclamant, i decidit doncs la seva despublicació.

Pel que fa a la determinació dels dret exercits i presumptament desatesos, cal tenir en compte que l'HC3 -on figuren aquests informes- és un repositori de dades que es nodreix, a través d'un sistema automatitzat, de les dades que introdueixen els professionals sanitaris a les històries clíniques dels centres que ofereixen atenció sanitària de cobertura pública a Catalunya, de manera que els informes mèdics també figuren incorporats en aquests altres fitxers (fitxers d'origen). Les dades incorporades a l'HC3 es publiquen i poden ser consultades pels professionals sanitaris de les entitats integrades en la xarxa de cobertura pública a Catalunya i que atenen el pacient, així com pel propi pacient a través del portal La Meva Salut.

D'acord amb aquesta configuració, la sol·licitud de despublicació d'un document o dades personals de la HC3 suposa l'exercici del dret d'oposició, respecte els fitxers que contenen les dades de les històries clíniques dels hospitals i centres d'atenció primària on s'hauria incorporat inicialment un document o dades personals del sol·licitant. És a dir, la pretensió formulada per l'aquí reclamant respecte els informes identificats als antecedents, s'hauria de considerar com l'exercici del dret d'oposició respecte les dades incorporades als fitxers d'històries clíniques dels quals en són responsables, respectivament, la (...) (al qual pertany l'Hospital de (...)), (...) (al qual pertany l'Hospital de (...)), i l'entitat titular del CAP Dr. (...).

Però respecte al fitxer de l'HC3 del qual n'és responsable el Departament de Salut, en la mesura -i en el benentès- que la despublicació d'un document o dades comporta

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

l'eliminació del document de l'HC3 -i per tant la supressió de les dades personals que conté la HC3-, la pretensió de despublicació encaixaria en el dret de cancel·lació de les dades que figuren incorporades a la HC3, si s'exerceix davant del Departament de Salut (o el CatSalut), entitat que ostenta la condició de responsable del tractament de les dades que consten en l'HC3.

Aquesta doble qualificació d'una mateixa sol·licitud podria explicar la resposta donada pel CatSalut davant l'Autoritat dins el tràmit d'audiència, referida a l'estimació de la cancel·lació, que es materialitza en la supressió dels informes mèdics de l'HC3. I també explicaria la queixa del reclamant referida a la no cancel·lació en base a la consideració que algun o alguns d'aquests informes encara figuren publicats a la seva HC3.

En tot cas, dels termes en què la persona reclamant formula la seva pretensió consistent en la despublicació dels informes de l'HC3, s'infereix que la seva estimació no afectaria la conservació dels informes mèdics controvertits en els corresponents fitxers d'origen per part dels responsables del tractament corresponents respecte les històries clíniques dels diferents centres de salut des d'on es va emetre cadascun (l'Hospital de (...), l'Hospital de (...) i el CAP (...)).

Tenint en compte l'exposat, es considera pertinent resoldre la present reclamació des de la perspectiva del dret d'oposició, tot i que, a efectes il·lustratius, s'exposarà la normativa reguladora tant del dret d'oposició com del dret de cancel·lació.

4.- Partint de les consideracions exposades en el fonament jurídic anterior, a continuació escau referir-se doncs als preceptes reguladors del dret d'oposició i del dret de cancel·lació. La regulació a la que s'acudeix és la de la LOPD actualment derogada, ja que com s'ha avançat al fonament de dret 2n, és la norma aplicable en el moment en què la persona aquí reclamant va presentar les sol·licituds davant el CatSalut, la qual cosa va tenir lloc en data 03/10/2017.

4.1. L'article 6.4 de l'antiga LOPD regulava el dret d'oposició en la forma següent:

"4. En els casos en què no sigui necessari el consentiment de l'afectat per al tractament de les dades de caràcter personal, i sempre que una llei no disposi el contrari, aquest pot oposar-se al seu tractament quan hi hagi motius fonamentats i legítims relatius a una situació personal concreta. En aquest supòsit, el responsable del fitxer ha d'excloure del tractament les dades relatives a l'afectat."

Així mateix, la regulació del dret d'oposició i el seu exercici es completava amb els articles 34 i 35 del RLOPD, en els quals es determinava el següent:

"Article 34. Dret d'oposició

El dret d'oposició és el dret de l'afectat per tal que no es porti a terme el tractament de les seves dades de caràcter personal o se cessi en aquest tractament en els supòsits següents:

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

- a) *Quan no sigui necessari el seu consentiment per al tractament, a conseqüència que hi hagi un motiu legítim i fundat, referit a la seva situació personal concreta, que ho justifiqui, sempre que una llei no disposi el contrari.*
- b) *Quan es tracti de fitxers que tinguin per finalitat la realització d'activitats de publicitat i prospecció comercial, en els termes que preveu l'article 51 d'aquest Reglament, sigui quina sigui l'empresa responsable de la seva creació.*
- c) *Quan el tractament tingui per finalitat l'adopció d'una decisió referida a l'afectat i basada únicament en un tractament automatitzat de les seves dades de caràcter personal, en els termes que preveu l'article 36 d'aquest Reglament.*

Article 35. Exercici del dret d'oposició

1. El dret d'oposició s'ha d'exercir mitjançant una sol·licitud dirigida al responsable del tractament.

Quan l'oposició es faci basant-se en la lletra a) de l'article anterior, en la sol·licitud s'hi han de fer constar els motius fundats i legítims, relatius a una situació personal concreta de l'afectat, que justifiquen l'exercici d'aquest dret.

2. El responsable del fitxer ha de resoldre sobre la sol·licitud d'oposició en el termini màxim de deu dies a comptar de la recepció de la sol·licitud. Transcorregut el termini sense que de forma expressa es respongui a la petició, l'interessat pot interposar la reclamació que preveu l'article 18 de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre.

En cas que no disposi de dades de caràcter personal dels afectats, igualment els ho ha de comunicar en el mateix termini.

3. El responsable del fitxer o tractament ha d'excloure del tractament les dades relatives a l'afectat que exerceixi el seu dret d'oposició o denegar motivadament la sol·licitud de l'interessat en el termini que preveu l'apartat 2 d'aquest article."

4.2. L'article 16 de la LOPD, relatiu al dret de cancel·lació, determinava el següent:

"1. El responsable del tractament té l'obligació de fer efectiu el dret de rectificació o cancel·lació de l'interessat en el termini de deu dies.

2. Han de ser rectificades o cancel·lades, si s'escau, les dades de caràcter personal del tractament de les quals no s'ajusti al que disposa aquesta Llei i, en particular, quan aquestes dades siguin inexactes o incompletes.

3. La cancel·lació dóna lloc al bloqueig de les dades, i només s'han de conservar a disposició de les administracions públiques, els jutges i els tribunals, per a l'atenció de les possibles responsabilitats nascudes del tractament, durant el termini de prescripció d'aquestes responsabilitats. Complert aquest termini, s'ha de procedir a la supressió.

4. Si les dades rectificades o cancel·lades han estat comunicades prèviament, el responsable del tractament ha de notificar la rectificació o la cancel·lació efectuada a qui s'hagin comunicat, en cas que aquest últim mantingui el tractament, que també ha de procedir a la cancel·lació.

5. Les dades de caràcter personal han de ser conservades durant els terminis que preveuen les disposicions aplicables o, si s'escau, les relacions contractuals entre la persona o l'entitat responsable del tractament i l'interessat."

Per la seva banda, l'article 31.2 del RLOPD, disposava el següent:

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

“2. L'exercici del dret de cancel·lació dóna lloc al fet que se suprimeixin les dades que siguin inadequades o excessives, sens perjudici del deure de bloqueig conforme a aquest Reglament. (...)”

L'article 32 del RLOPD, apartats 1 i 2, determinava el següent:

“1. (...)”

En la sol·licitud de cancel·lació, l'interessat ha d'indicar a quines dades es refereix, i ha d'aportar a aquest efecte la documentació que ho justifiqui, si s'escau.

2. El responsable del fitxer ha de resoldre sobre la sol·licitud de rectificació o cancel·lació en el termini màxim de deu dies a comptar de la recepció de la sol·licitud. Transcorregut el termini sense que de forma expressa es respongui a la petició, l'interessat pot interposar la reclamació que preveu l'article 18 de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre.

En cas que no disposi de dades de caràcter personal de l'afectat, igualment l'hi ha de comunicar en el mateix termini.”

Quant al deure de conservació de la documentació integrada en la història clínica dels centres de salut on es va produir l'atenció a la que es referien els informes controvertits, s'haurà d'estar a allò que determina la legislació sanitària que es menciona a continuació.

L'article 12 de la Llei 21/2000, de 29 de desembre, sobre els drets d'informació concernent la salut i l'autonomia del pacient, i la documentació clínica, en la seva redacció donada per la Llei 16/2010, del 3 de juny, fixa uns terminis obligatoris de conservació de la documentació que forma part de la història clínica:

“(...) 4. De la història clínica s'ha de conservar, juntament amb les dades d'identificació de cada pacient, com a mínim durant quinze anys des de la data d'alta de cada procés assistencial, la documentació següent:

- a) Els fulls de consentiment informat.*
- b) Els informes d'alta.*
- c) Els informes quirúrgics i el registre de part.*
- d) Les dades relatives a l'anestèsia.*
- e) Els informes d'exploracions complementàries.*
- f) Els informes de necròpsia.*
- g) Els informes d'anatomia patològica.*

(...)

6. La documentació que integra la història clínica no esmentada per l'apartat 4 es pot destruir un cop hagin transcorregut cinc anys des de la data d'alta de cada procés assistencial.”

7. No obstant el que estableixen els apartats 4 i 6, s'ha de conservar d'acord amb els criteris que estableixi la comissió tècnica en matèria de documentació clínica, a què fa referència la disposició final primera, la documentació que sigui rellevant a efectes assistencials, que ha d'incorporar el document de voluntats anticipades, i la documentació que sigui rellevant, especialment, a efectes epidemiològics, de recerca o d'organització i funcionament del Sistema Nacional de Salut. En el tractament d'aquesta documentació s'ha d'evitar identificar les persones afectades, llevat que l'anonimat sigui incompatible amb les finalitats perseguides o que els pacients hi hagin donat el consentiment previ, d'acord amb la normativa vigent en matèria de protecció de dades de caràcter personal.

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

La documentació clínica també s'ha de conservar a efectes judicials, de conformitat amb la normativa vigent.

8. La decisió de conservar la història clínica, en els termes establerts per l'apartat 7, correspon a la direcció mèdica del centre sanitari, a proposta del facultatiu o facultativa, amb l'informe previ de la unitat encarregada de la gestió de la història clínica en cada centre. Aquesta decisió correspon als mateixos facultatius quan desenvolupin llur activitat de manera individual."

D'altra banda, l'article 18 de l'antiga LOPD, referent a la tutela dels drets d'accés, rectificació, oposició i cancel·lació, establia en els seus apartats 1 i 2 el següent:

"1. Les actuacions contràries al que disposa aquesta Llei poden ser objecte de reclamació pels interessats davant l'Agència de Protecció de Dades, en la forma que es determini per reglament.

2. L'interessat al qual es denegui, totalment o parcialment, l'exercici dels drets d'oposició, accés, rectificació o cancel·lació, ho pot posar en coneixement de l'Agència de Protecció de Dades o, si s'escau, de l'organisme competent de cada comunitat autònoma, que s'ha d'assegurar de la procedència o improcedència de la denegació."

En consonància amb l'anterior, l'article 16.1 de la Llei 32/2010, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, disposa el següent:

"1. Les persones interessades a les quals es denegui, en part o totalment, l'exercici dels drets d'accés, de rectificació, de cancel·lació o d'oposició, o que puguin entendre desestimada llur sol·licitud pel fet de no haver estat resolta dins el termini establert, poden presentar una reclamació davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades."

5.- Pel que fa a l'objecte de la reclamació, com a punt de partida convé reiterar el que s'ha assenyalat al punt 2n dels antecedents, en el sentit que, si bé la Secretaria General del Departament de Salut és l'òrgan responsable del fitxer "Registre d'informació sanitària de pacients" on es recullen les dades personals que s'incorporen a la HC3, mitjançant la Resolució SLT/2376/2015, de 17 de setembre el Departament de Salut va delegar en el CatSalut la presa en consideració, la gestió i l'atenció de les sol·licituds d'exercici dels drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició per part dels ciutadans en relació amb les dades que conté la HC3. Així doncs, el CatSalut és qui havia de contestar les sol·licituds d'oposició exercides per l'aquí reclamant.

Al respecte, no és una qüestió controvertida que el CatSalut va estimar la pretensió de l'aquí reclamant. En concret, mitjançant escrit de data 26/10/2017 de la Gerència d'Atenció Ciutadana del CatSalut se li comunicà que: *"el més adequat seria procedir a la despublicació dels 4 informes que vostè sol·licita, amb l'objectiu que la resta d'informació es mantingui tal com està en aquest moment. Si es manifesta el seu acord procedirem a la despublicació dels documents"*. I la persona aquí reclamant va donar la seva conformitat per correu enviat a dita Gerència en data 3/11/2017.

La queixa ve referida al fet que no s'hauria portat a terme la despublicació dels informes, o d'alguns d'ells, tot i haver estimat la pretensió que havia formulat en aquest sentit.

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

En el tràmit d'audiència del present procediment de tutela el CatSalut ha manifestat el següent sobre la despublicació dels quatre informes mèdics controvertits:

- Per escrit de data 7/08/2018 manifestà el següent:

“S’ha realitzat la despublicació d’alguns dels informes sol·licitats pel senyor (...) en l’exercici del dret d’oposició atorgat. Tanmateix, la despublicació d’altres ha trobat alguns entrebancs tècnics. D’una banda, no és possible despublicar un informe per part d’una unitat productiva (UP) diferent a la que ha realitzat la publicació, ja que, com s’ha indicat, només pot despublicar l’entitat que ha realitzat la publicació. Si s’intenta despublicar des d’una altra UP el sistema ho impedeix.

D’altra banda, la plataforma de gestió de l’assistència primària no permet despublicar informes emesos per un centre d’assistència primària al qual el pacient no pertany.

Aquestes circumstàncies han generat que s’allargui el compliment efectiu de part del dret d’oposició concedit al senyor (...), malgrat hi ha voluntat de fer-ho.

- I en data 19/12/2018 el CatSalut manifestà el següent:

“Dels dos documents que quedaven pendent de despublicar, en aquest moment en queda un.

Tenim dificultat per despublicar-lo, ja que està realitzat per una altra entitat, i no és el seu metge.

Sempre podríem arribar a la despublicació manual, però és complex.”

Pel que fa als motius esgrimits pel CatSalut per justificar la no despublicació dels informes mèdics controvertits, escau assenyalar que, tot i ser comprensibles, no semblen insuperables, atès l'estat de la tecnologia i els coneixements informàtics actuals. Prova d'això seria la mateixa despublicació de tres dels quatre informes. El reconeixement per part del CatSalut que en data 19/12/2018 continua sense despublicar un dels quatre informes mèdics comporta l'estimació de la reclamació, ja que tot i haver estimat formalment la pretensió de l'aquí reclamant, tal decisió no s'hauria fet efectiva de manera completa.

En aquesta decisió d'estimar la present reclamació, es té en compte el temps que ha transcorregut des que el CatSalut va estimar la sol·licitud de despublicació (02/10/2017), sense que s'hagi executat però completament tal decisió. També es té en compte les previsions del CatSalut sobre la gestió de l'HC3 que figuren publicades a Internet. En concret, al web de l'Agència de Qualitat i Avaluació Sanitàries de Catalunya (AQuAS) figura publicat el document intítulat “*Protocol d’actuació davant l’exercici dels drets d’accés, de rectificació, de cancel·lació i d’oposició a la història clínica compartida de Catalunya (HC3)*”, revisat el mes d’octubre de 2015, en el qual es preveu expressament la possibilitat que la persona afectada s’oposi a que les seves dades constin a l'HC3. En concret, al punt 2.4 s’assenyala, entre, d’altres el següent:

“En el cas de l’HC3, el dret d’oposició es fonamenta en el fet que el tractament de les dades d’un pacient pot perjudicar-lo d’alguna manera que ha de justificar.

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

En aquest context, el dret d'oposició consisteix en la possibilitat que tenen els ciutadans de manifestar la voluntat que les seves dades de salut, recollides en el seu historial clínic personal en un centre assistencial de Catalunya, no siguin posades, mitjançant l'HC3, a disposició d'altres professionals sanitaris d'altres centres sanitaris, o que no es duguin a terme determinats tractaments."

I en aquest cas en què el ciutadà presenti una sol·licitud d'oposició en els termes indicats, es preveu al punt 6.1.4 que: *"El Departament de Salut [entenguï's, el CatSalut] ha de respondre a l'afectat. En cas que es concedeixi l'oposició sol·licitada, el Departament de Salut ho comunicarà a l'entitat/centre assistencial per tal que adopti les mesures tècniques necessàries per fer-la efectiva".* I al punt 6.5 es preveu, pel que ara interessa, que: *"Si aquest dret s'exerceix davant el Departament de Salut i fa referència a dades incloses a l'HC3, aquest Departament ha de respondre a l'afectat en el temps i la forma establerts per la normativa de protecció de dades. En cas que es concedeixi l'oposició sol·licitada, el Departament de Salut ho comunicarà a les entitats/centres assistencials perquè adoptin les mesures tècniques necessàries per fer-la efectiva".*

A l'últim, en vistes de les al·legacions efectuades pel CatSalut, no es pot deixar d'advertir al Departament de Salut que, a la llum de l'RGPD i de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals (LOPDGDD), el responsable del tractament està obligat a implementar les mesures tècniques i organitzatives que siguin necessàries per donar compliment efectiu a l'exercici dels drets, i en particular respecte de les dades personals dels pacients que figuren a l'HC3. I tal obligació inclou el deure de fer efectiu el dret dins el termini legalment previst, que en el cas present era com a màxim de deu dies a comptar des de la resolució estimatòria de la sol·licitud, d'acord amb l'article 35.3 RLOPD.

6.- De conformitat amb allò establert als articles 16.3 de la Llei 32/2010 i 119 del RLOPD, en el cas d'estimació de la reclamació de tutela de drets s'ha de requerir al responsable del fitxer per tal que en el termini de 10 dies faci efectiu l'exercici del dret.

D'acord amb això, procedeix requerir el Departament de Salut per tal que en el termini de 10 dies, comptadors a partir de l'endemà de la notificació de la present resolució, procedeixi a la despublicació de l'HC3 de l'informe mèdic referit a la persona aquí reclamant, que encara figura publicat a l'HC3. Un cop s'hagi fet efectiva tal despublicació en els termes exposats i es notifiqui a la persona reclamant, en el mateix termini de 10 dies el Departament de Salut haurà de donar-ne compte a l'Autoritat.

Per tot el que s'ha exposat,

RESOLC

Primer.- Estimar la reclamació de tutela formulada pel senyor (...) contra el Departament de Salut (CatSalut) de l'Administració de la Generalitat.

Segon.- Requerir el Departament de Salut per tal que en el termini de 10 dies comptadors a partir de l'endemà de la notificació d'aquesta resolució faci efectiu el dret d'oposició

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

exercit per la persona reclamant, en la forma assenyalada al fonament de dret 6è. Un cop s'hagi fet efectiu el dret d'oposició/cancel·lació, en el mateix termini de 10 dies l'entitat reclamada haurà de donar-ne compte a l'Autoritat.

Tercer.- Notificar aquesta resolució al Departament de Salut, al CatSalut i a la persona reclamant.

Quart.- Ordenar la publicació de la Resolució al web de l'Autoritat (www.apd.cat), de conformitat amb l'article 17 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa d'acord amb els articles 26.2 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades i 14.3 del Decret 48/2003, de 20 de febrer, pel qual s'aprova l'Estatut de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, les parts interessades poden interposar, amb caràcter potestatiu, recurs de reposició davant la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, en el termini d'un mes a comptar de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb el que preveu l'article 123 i següents de la Llei 39/2015 o bé interposar directament recurs contenciós administratiu davant els jutjats contenciosos administratius de Barcelona, en el termini de dos mesos a comptar de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb els articles 8, 14 i 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la Jurisdicció contenciosa administrativa. Igualment, les parts interessades poden interposar qualsevol altre recurs que considerin convenient per a la defensa dels seus interessos.

La directora,

M. Àngels Barbarà i Fondevila

Barcelona, (a la data de la signatura electrònica)