

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

RESOLUCIÓ del procediment de tutela de drets núm. PT 73/2017, instat pel Sr. (...)contra la Direcció General de la Policia.

Antecedents

1.- En data 11/12/2017 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, un escrit del Sr. (...)a través del seu representant legal, pel qual formulava una reclamació per la presumpta desatenció del dret de cancel·lació, que havia exercit prèviament davant la Direcció General de la Policia (en endavant DGP) del Departament d'Interior de la Generalitat de Catalunya. En concret, la persona reclamant sol·licitava la cancel·lació de les seves dades personals contingudes en un requeriment policial.

2.- Per mitjà d'ofici de data 18/12/2017, notificat a la persona reclamant en data 20/12/2017, aquesta Autoritat va comunicar a la persona reclamant que el seu escrit de reclamació havia donat lloc al procediment de tutela de drets número PT 73/2017. Així mateix, se li va informar que aquest procediment és un procediment personalíssim tal com es desprèn de l'article 23 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. Així, se l'indicava que aquest precepte contempla que els drets es deneguen quan la sol·licitud la formuli una persona diferent de l'afectat i no s'acrediti que la dita persona actua en representació d'aquell. Per això se li comunicava a la persona que per tal de considerar formalment presentada la reclamació, era necessari que acredités qui actuava en representació d'ell.

D'altra banda, en aquell mateix ofici també se li requeria que, de conformitat amb l'article 16.1 de la Llei 32/2010, en consonància amb allò previst a la LOPD, acredités haver exercit el dret de cancel·lació davant la DGP.

I a tals efectes se li requerí perquè en el termini de 10 dies hàbils a comptar a partir del dia següent de la recepció d'aquell ofici, esmenés aquests defectes, amb l'avertiment exprés que, en el cas que no aportés la documentació requerida dins el termini esmentat, es consideraria que desistia de la reclamació presentada davant aquesta Autoritat, conforme als articles 5.6 i 68 de la Llei 39/2015 d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (en endavant, LPAC).

3.- La persona reclamant per mitjà d'escrits de dates 20 i 28/12/2018 va esmenar els defectes de la seva reclamació de data 11/12/2017. D'una banda, va aportar còpia d'una resolució de data 9/10/2017 emesa per la DGP per mitjà de la qual es denegava la sol·licitud de cancel·lació de l'aquí reclamant relativa a les dades personals contingudes en el fitxer Sistema d'informació de la Policia de la Generalitat de persones físiques (en endavant SIP PF) i de l'altra, va aportar acreditació documental de la designació del seu representant com a tal. (...)

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

4.- 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 17/1/2018 es va donar trasllat de la reclamació a la DGP, per tal que en el termini de 15 dies formulés les al·legacions que estimés pertinents. El termini atorgat va transcórrer sense que la DGP formulés al·legacions.

5.- El 27/4/2018, i amb la finalitat de poder resoldre el present procediment de tutela de drets, aquesta Autoritat va requerir la DGP per tal que informés sobre determinades qüestions mencionades a la resolució per la qual la DGP havia denegat el dret de cancel·lació, de la qual la persona reclamant n'havia aportat còpia. En concret, es demanava informació sobre la vigència del requeriment respecte el qual s'havia exercit el dret de cancel·lació, i es requeria l'aportació d'una còpia del dit requeriment.

6.- La DGP per mitjà d'ofici de data 29/5/2018 va contestar el requeriment d'aquesta Autoritat, en el sentit següent:

- Que: *"El requeriment específic número (...) continua encara vigent a dia d'avui i la seva validesa està previst que finalitzi el 21/9/2025."*
- Que: *"No s'ha procedit a la cancel·lació de les dades perquè es considera que continuen essent necessàries per a la prevenció d'un perill real per a la seguretat pública. En aquest sentit, cal indicar que es tracta d'un requeriment/control específic davant la possibilitat de què la persona vagi armada, amb el consegüent perill no només per a la seguretat pública sinó també per a la integritat física dels membres de les Forces i Cossos de Seguretat."*
- Que: *"El requeriment esmentat és de naturalesa policial i, per tant, no existeix documentació judicial relacionada amb el mateix."*

7.- Atès que en l'escrit de resposta la DGP no aportava la còpia del document que se li havia requerit, en data 30/05/2018 es reiterà tal petició, a la qual contestà la DGP però sense aportar el document, motiu pel qual en data 04/06/2018 es reiterà novament, sense que s'hagi aportat però el document requerit, en el moment de dictar-se la present resolució.

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.- La present resolució es dicta conforme al previst a la LOPD i el RLOPD, al ser aquestes les normes aplicables al moment en què s'havia exercit el dret d'accés que aquí és objecte de reclamació.

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

3.- L'article 16 de la LOPD, relatiu al dret de cancel·lació, determina 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 el 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."

El present cas es refereix a la cancel·lació de dades incloses en un fitxer policial, motiu pel qual és d'aplicació el previst a l'art. 22.4 i 23 de la LOPD, el quals disposen el següent:

"4. Les dades personals registrades amb finalitats policials s'han de cancel·lar quan no siguin necessàries per a les investigacions que n'hagin motivat l'emmagatzematge.

A aquests efectes, s'ha de considerar especialment l'edat de l'afectat i el caràcter de les dades emmagatzemades, la necessitat de mantenir les dades fins a la conclusió d'una investigació o un procediment concret, la resolució judicial ferma, especialment l'absolutòria, l'indult, la rehabilitació i la prescripció de responsabilitat.

Article 23. Excepcions als drets d'accés, rectificació i cancel·lació.

1. Els responsables dels fitxers que continguin les dades a què es refereixen els apartats 2, 3 i 4 de l'article anterior poden denegar l'accés, la rectificació o la cancel·lació en funció dels perills que es puguin derivar per a la defensa de l'Estat o la seguretat pública, la protecció dels drets i les llibertats de tercers o les necessitats de les investigacions que s'estiguin duent a terme.(...)"

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

"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, determina 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

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

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.”

D'altra banda, l'article 18 de la LOPD, referent a la tutela dels drets d'accés, rectificació, oposició i cancel·lació, estableix 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.”

4.- Una vegada assentat l'anterior, convé analitzar el fons de la reclamació, és a dir, si la resposta donada per la DGP a la sol·licitud de l'ara reclamant, s'ajustava als preceptes transcrits al fonament de dret anterior.

El dret de cancel·lació regulat a la LOPD és un dret personalíssim, i constitueix una de les facultats essencials que integren el dret fonamental a la protecció de dades de caràcter personal. Mitjançant el dret de cancel·lació la persona titular de les dades pot demanar la supressió de les dades que resultin inadequades o excessives, sense perjudici del deure de bloqueig, en els termes previstos als preceptes que regulen el dret de cancel·lació.

Així, amb caràcter general el dret de cancel·lació no entra en joc únicament en el cas de dades inexactes, incorrectes o errònies, sinó que també es podria exercir respecte a dades correctes el tractament de les quals no s'ajusti al que disposa la LOPD (art. 16.2 LOPD), o bé en el cas de dades personals que hagin deixat de ser necessàries o pertinents per a la finalitat per a la qual s'havien recollit o registrat (art. 4.5 LOPD i de forma coincident l'article 31.2 del RLOPD, que estableix que *“l'exercici del dret de cancel·lació dóna lloc al fet que se suprimeixin les dades que siguin inadequades o excessives, sense perjudici del deure de bloqueig conforme aquest Reglament*). Així mateix, de manera específica per a les dades registrades amb finalitats policials, també procedeix la cancel·lació quan es donin les circumstàncies previstes a l'art. 22.4 de la LOPD.

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

Ara bé, la pròpia LOPD preveu una sèrie de limitacions a la cancel·lació de les dades, com és el cas de les previstes a l'art. 23.1 de la LOPD en l'àmbit dels fitxers policials, precepte que ja s'ha transcrit en el fonament de dret 2n. En concret, aquest precepte avala la denegació de sol·licituds de cancel·lació de dades personals formulades per la persona afectada, en funció dels perills que es puguin derivar per a la seguretat pública, la protecció dels drets i les llibertats de tercers, o quan les dades puguin ser necessàries per a les investigacions policials que s'estiguin duent a terme.

Amb relació a les dades concretes de les quals se sol·licitava la cancel·lació, en la resolució dictada per la DGP en data 9/10/2017 es motivà la desestimació en què *“aquestes dades de caràcter personal continuen sent necessàries en relació amb les investigacions que van motivar el seu emmagatzematge i considera la necessitat de mantenir les dades fins a la finalització de la seva vigència.”*

Així doncs, la DGP venia a justificar la denegació en els articles 22.4 i 23.1 de la LOPD, els quals citava expressament en un altre apartat de la resolució, com també l'art. 33 del RLOPD, i l'art. 18 de la Instrucció 12/2010, de 28 de setembre, de la DGP. I el punt 1r de la part dispositiva de dita resolució tenia el contingut següent:

“1. Denegar la cancel·lació de les dades de caràcter personal de (...) incloses en les diligències policials que consten relacionades en l'antecedent de fet primer d'aquesta resolució atès que aquestes dades de caràcter personal continuen sent necessàries en relació amb les investigacions que van motivar el seu emmagatzematge i considera la necessitat de mantenir les dades fins a la finalització de la seva vigència.”

A l'anterior cal afegir que la DGP, en resposta al requeriment formulat per aquesta Autoritat, ha assenyalat que el requeriment policial respecte el qual es pretén la cancel·lació, continua vigent fins el 21/9/2025 i que: *“No s'ha procedit a la cancel·lació de les dades perquè es considera que continuen essent necessàries per a la prevenció d'un perill real per a la seguretat pública. En aquest sentit, cal indicar que es tracta d'un requeriment/control específic davant la possibilitat de què la persona vagi armada, amb el consegüent perill no només per a la seguretat pública sinó també per a la integritat física dels membres de les Forces i Cossos de Seguretat.”* És a dir, amb aquesta resposta la DGP vindria a ratificar que la denegació de la cancel·lació es basava en la necessitat de manteniment de les dades en els fitxer policials, ateses les circumstàncies concurrents, i emparant-se a tal efecte en l'article 23.1 de la LOPD, el literal del qual certament avalaria la no-cancel·lació de les dades registrades amb finalitats policials, quan siguin necessàries *“en funció dels perills que es puguin derivar per a la defensa de l'Estat o la seguretat pública, la protecció dels drets i les llibertats de tercers o les necessitats de les investigacions que s'estiguin duent a terme”*.

Per la seva banda, la persona reclamant ha manifestat la seva disconformitat amb aquesta denegació, perquè segons indica en l'escrit de data 28/12/2017, aquesta té relació amb una intervenció policial de data 21/9/2015 en la qual es va realitzar un control específic de tinença d'armes i assegura que *“a mí por estar en el lugar me pidieron mi documento de identidad así como a otra persona, es la razón por el cual me han elaborado una diligencia pero donde no consta como implicado, porque si*

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

fuera así ya me hubieran tomado mi declaración policial o como también mi declaración a nivel judicial, pero la verdad es que va más de 2 años y hasta la fecha ni el personal policial que me intervino ni la comisaria que está a cargo de las investigaciones me han interrogado o seguimiento de la investigación.”

Com s'ha indicat als antecedents, atès que la denegació del dret de cancel·lació es basava en la vigència d'un requeriment policial (núm. 162425/2015) invocat per la DGP, se la requerí expressament per tal que n'aportés una còpia. En resposta al requeriment de l'Autoritat, però, la DGP no va aportar la còpia del document esmentat, sinó que s'ha limitat a manifestar que *“es tracta d'un requeriment/control específic davant la possibilitat de què la persona vagi armada, amb el consegüent, amb el consegüent perill no només per a la seguretat pública sinó també per a la integritat física dels membres de les Forces i Cossos de Seguretat”*, i al respecte argumenta que la vigència del requeriment no finalitzaria fins el 21/09/2025, de manera que la DGP sembla sostenir que la cancel·lació demanada, no seria possible fins a aquesta data, és a dir d'aquí a més de 7 anys. Més endavant, afegeix la DGP que el requeriment esmentat *“és de naturalesa policial i, per tant, no existeix documentació judicial relacionada amb el mateix”*.

Davant això, aquesta Autoritat considerarà imprescindible disposar d'una còpia del requeriment policial esgrimit per la DGP, per tal de verificar que efectivament es podia admetre la concurrència del supòsit previst a l'art. 23.1 de la LOPD i que limita l'efectivitat del dret de cancel·lació. Per això es requerí novament la DGP en dues ocasions (30/05/2018 i 04/06/2018) per tal que aportés una còpia del document esmentat, cosa però que la DGP no va fer.

Així les coses, tenint en compte les circumstàncies que s'acaben d'exposar, el pronunciament d'aquesta Autoritat sobre la qüestió de fons, és a dir, respecte la pretensió de cancel·lació de les dades, ha de ser forçosament estimatori. Sobretot pel fet que la DGP no ha acreditat la necessitat de conservació de les dades personals de l'aquí reclamant en base al que disposen els articles 22 i 23 LOPD, atès que s'ha limitat a indicar que el requeriment policial en qüestió resultarà vigent fins el 21/09/2025 perquè pot comportar un *“(...) perill no només per a la seguretat pública sinó també per a la integritat física dels membres de les Forces i Cossos de Seguretat”*, sense més explicacions. I cal subratllar novament que la DGP no ha facilitat a aquesta Autoritat el dit document malgrat que aquesta Autoritat li ha requerit expressament i amb reiteració. Així mateix, tampoc no ha justificat la DGP la necessitat de conservació en base a què no s'hagin extingit les eventuais responsabilitats per haver transcorregut el termini de prescripció corresponent, de conformitat amb el previst a l'art. 130.1.6 de la Llei orgànica 10/1995, de 23 de novembre, del Codi Penal, tenint en compte a més que la pròpia DGP ha admès que en els fets no s'ha produït cap actuació judicial.

En definitiva, que la DGP no ha aportat cap element tendent a desvirtuar i/o rebatre les manifestacions de l'aquí reclamant, ni a justificar la concurrència d'algun supòsit que permetés denegar la cancel·lació sol·licitada. En conseqüència, s'ha d'estimar la reclamació de tutela del dret de cancel·lació en relació a les dades personals de la persona reclamant incorporades en el requeriment policial esmentat.

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

5.- 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 la DGP 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 cancel·lació de les dades personals que és objecte de la present reclamació, tot procedint a la seva supressió llevat que l'entitat reclamada consideri que resulti d'aplicació el bloqueig. Un cop s'hagi fet efectiu el dret de cancel·lació en els termes exposats i es notifiqui a la persona reclamant, en el mateix termini de 10 dies la DGP haurà de donar-ne compte a l'Autoritat.

Per tot el que s'ha exposat,

RESOLC

Primer.- Estimar la reclamació de tutela del dret de cancel·lació formulada pel Sr. (...) contra la Direcció General de la Policia del Departament d'Interior de la Generalitat de Catalunya.

Segon.- Requerir la DGP per tal que en el termini indicat al fonament de dret 5è, faci efectiu el dret de cancel·lació i dugui a terme les actuacions allà indicades.

Tercer.- Notificar aquesta resolució a la Direcció General de la Policia 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,

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

M. Àngels Barbarà i Fondevila

Barcelona, (a la data de la signatura electrònica)