

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

RESOLUCIÓ del procediment de tutela de drets núm. PT 54/2018 instat pel Sr(...) contra la Direcció General de Policia.

Antecedents

1.- En data 02/11/2018 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, un escrit del Sr(...), pel qual formulava una reclamació per la presumpta desatenció del dret de cancel·lació, que havia exercit prèviament davant la Direcció General de Policia (en endavant, la DGP). En concret, la persona reclamant sol·licitava que se suprimeixin les seves dades personals del fitxer SIP PF, relatives a les diligències policials núm. (...), tramitades per la USC de Cambrils de la Policia de la Generalitat – Mossos d'Esquadra (en endavant, MMEE), que van derivar en el Judici de faltes (...) i amb l'Executòria (...), del Jutjat d'Instrucció núm. (...).

La persona reclamant es queixava concretament per la manca de resposta de la DGP a la seva sol·licitud de cancel·lació, que havia formulat mitjançant escrit de data 18/09/2018, i del qual aportava una còpia.

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 09/11/2018 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.

3.- La DGP va formular al·legacions mitjançant escrit de data 15/11/2018, en el qual exposava, en síntesi, el següent:

- Que “El 18/09/2018, la persona abans esmentada (Sr(...)) va registrar una sol·licitud de dades de caràcter personal adreçada a aquesta Direcció General”
- Que “El 23/10/2018, la Direcció General de la Policia va resoldre la sol·licitud presentada i va acordar cancel·lar dades de caràcter personal de la persona interessada”.
- Que “El 30/10/2018, es va registrar de sortida la notificació de la resolució referenciada en el punt anterior i el 09/11/2018 es va notificar aquesta a la persona interessada”.

I finalment, que “pel que fa al justificant de recepció de la notificació de la resolució, encara no disposem d'aquest document. Tot i això, us comunico que la notificació va ser registrada a correus amb referència (...) i segons consta a la pàgina web d'aquesta empresa va ser lliurada el 09/11/2018”.

L'entitat reclamada aportava junt amb les seves al·legacions, còpia de la sol·licitud de cancel·lació que havia formulat la persona aquí reclamant davant la DGP; còpia de la resolució del director general de la Policia, de data 23/10/2018, per la qual s'estima la sol·licitud de cancel·lació formulada per la persona aquí reclamant; i còpia de l'ofici de notificació de la dita resolució de la cancel·lació de dades personals.

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, a les dades personals que eren objecte de tractament per part de la DGP i a les que es referia la sol·licitud de supressió, els seria d'aplicació la Directiva (UE) 2016/680, del Parlament Europeu i del Consell, de 27/4, relativa a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament dades personals per part de les autoritat competents amb fins de prevenció, investigació, detecció o enjudiciament d'infraccions penals o d'execució de sancions penals, i a la lliure circulació d'aquestes dades (Directiva (UE) 2016/680), d'acord amb l'establert al seu article 1. A aquest respecte, cal posar en rellevància que la Directiva (UE) 2016/680, no ha estat transposada al dret intern estatal dins del termini previst a l'efecte (el dia 6/05/2018), i en conseqüència concorre l'anomenat efecte vertical de les directives europees, el qual permet que els particulars puguin invocar directament el dret europeu davant dels tribunals, independentment que hagin estat transposades o no al dret nacional. Així, d'acord amb la doctrina del Tribunal de Justícia de la Unió Europea, els particulars podran invocar l'efecte directe dels preceptes de la directiva quan els confereixin drets de forma incondicional i suficientment clara i precisa davant de les administracions públiques.

D'altra banda, val a dir que en aquest supòsit l'aplicació del 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), aplicable des del 25/05/2018, és molt limitada, atès que el seu article 2.2.d), exclou de l'àmbit d'aplicació de l'RGPD el tractament de dades personals *"per part de les autoritats competents amb fins de prevenció, investigació, detecció o enjudiciament de infraccions penals, o d'execució de sancions penals, inclosa la de protecció davant d'amenaques a la seguretat pública i la seva prevenció"*. No obstant això, cal tenir en compte que l'article 10 de l'RGPD regula el tractament de dades personals relatives a condemnes i infraccions penals indicant que *"únicament podrà dur-se a terme sota la supervisió de les autoritats públiques o quan ho autoritzi el dret de la Unió o dels Estats membres que estableixi garanties adequades pels drets i llibertats dels interessats. Únicament es podrà portar un registre complet de condemnes penals sota el control de les autoritats públiques"*.

L'article 23.1 del mateix RGPD es refereix també a aquesta qüestió:

" El dret de la Unió o dels Estats membres que s'apliqui al responsable o a l'encarregat del tractament podrà limitar, a través de mesures legislatives, l'abast de les obligacions i dels drets establerts als articles 12 a 22 i l'article 34, així com a l'article 5 en la mesura en que les seves disposicions es corresponguin amb els drets i llibertats fonamentals i sigui una mesura necessària i proporcionada en una societat democràtica per salvaguardar: a) la seguretat de l'Estat; b) la defensa; c) la seguretat pública; d) la prevenció, la investigació, detecció o enjudiciament de infraccions

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

penals o l'execució de sancions penals, inclosa la protecció davant d'amenaques a la seguretat pública i prevenció; (...)"

Dit això, es fa necessari indicar que la sol·licitud de cancel·lació o supressió es va presentar quan encara era vigent la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD), que ha estat recentment derogada per la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de Protecció de Dades Personals i garantia dels drets digitals (LOPDGDD). En tot cas, com que la sol·licitud de cancel·lació de dades que va donar lloc a la present reclamació es va presentar abans de la data en què seria d'aplicació la LOPDGDD, la present resolució es dicta conforme al previst a la LOPD i RLOPD, al ser aquestes les normes aplicables al moment en què s'havia exercit el dret de cancel·lació que aquí és objecte de reclamació. A tot això, convé assenyalar que si bé a l'actualitat l'LOPD ha estat derogada per la LOPDGDD, pel que fa als tractaments de dades que es troben sotmesos a la Directiva (UE) 2016/680, aquests continuaran regint-se per la LOPD, i en particular per l'article 22, i les seves disposicions de desenvolupament, fins que no entri en vigor la norma que transposi al dret espanyol allò que disposa la citada directiva, de conformitat amb el que s'ha previst a la disposició transitòria 4a de la LOPDGDD.

2.- 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."

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:

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

"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."

Atès que el dret objecte d'aquesta resolució es refereix a un tractament efectuat per les forces i cossos de seguretat, cal acudir a la regulació específica per a aquests supòsits prevista als articles 22.4 i 23.1 de la LOPD, els quals determinen el següent:

"Article 22. Fitxers de les Forces i els Cossos de Seguretat.

(...) 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. (...)"

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

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

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."

3.- Exposat el marc normatiu aplicable, a continuació escau analitzar si la DGP ha resolt i notificat, dins el termini previst per la normativa aplicable, el dret de cancel·lació exercit per la persona reclamant, ja que precisament el motiu de queixa de la persona que inicià el present procediment de tutela de drets era el fet de no haver obtingut resposta dins del termini previst a l'efecte.

A aquest respecte, consta acreditat que en data 18/09/2018 va tenir entrada al Registre de la DGP un escrit de la persona aquí reclamant, mitjançant el qual exercia el seu dret de cancel·lació a les seves dades personals que figuraven al fitxer SIP PF, en relació amb unes diligències policials vinculades a infraccions penals.

En aquest sentit, l'article 16.2 de la Directiva (UE) 2016/680, disposa que *"Els Estats membres exigiran al responsable del tractament suprimir les dades personals sense dilació indeguda i disposaran el dret de l'interessat a obtenir del responsable del tractament la supressió de les dades personals que el concerneixin sense dilació indeguda quan el tractament infringeixi els articles 4, 8 o 10, o quan les dades personals hagin de ser suprimides en virtut d'una obligació legal a la que estigui subjecte el responsable del tractament"*.

D'acord amb els articles 16 LOPD i 32 RLOPD, la DGP havia de resoldre i notificar la petició de cancel·lació en el termini màxim de deu dies a comptar de la data de recepció de la sol·licitud.

En relació amb la qüestió del termini, cal tenir en compte que de conformitat amb l'article 21.3 b) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (en endavant, LPAC) i l'article 41.7 de la Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya (en endavant, LRJPCat), d'una banda, el còmput del termini màxim en procediments iniciats a instància de part –com és el cas– s'inicia des de la data en què la sol·licitud va tenir entrada en el registre de l'òrgan competent per a la seva tramitació. I d'altra banda, que el termini màxim ho és per resoldre i notificar (article 21 de la LPAC), de manera que abans de finalitzar aquest termini s'haurà d'haver notificat la resolució, o si més no haver-se produït l'intent de notificació degudament acreditat (art. 40.4 LPAC).

Doncs bé, la DGP no ha acreditat haver donat resposta a la sol·licitud en el termini deu dies previst a l'efecte, ja que la pròpia DGP manifesta que no ho va fer fins el 09/11/2018, en què va notificar a l'ara reclamant la resolució per la qual s'estimava la seva sol·licitud de cancel·lació de dades personals, de la qual s'ha aportat còpia en el tràmit d'audiència, i que figurava signada electrònicament en data 23/10/2018. Val a dir que inclús en el cas que s'hagués pres com a referència el termini d'un mes que l'RGPD preveu per a la resolució de les sol·licituds de supressió, també s'hauria superat el dit termini.

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

En conseqüència, procedeix l'estimació de la reclamació des d'aquesta perspectiva formal, atès que la DGP no va resoldre i notificar en forma i termini la dita sol·licitud presentada la persona afectada. Quant al fons de la reclamació, atès que la DGP ha dictat la resolució per la qual s'estima la sol·licitud de cancel·lació presentada per la persona aquí reclamant, esdevé irrellevant efectuar més consideracions al respecte.

3.- De conformitat amb allò establert als articles 16.3 de la Llei 32/2010 i 119 del RLOPD, en el casos 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. No obstant això, en el present cas, tot i estimar-se la resolució per motius formals, no procedeix requerir a la DGP en aquest sentit, atès que ja hauria notificat la resolució de la sol·licitud de cancel·lació, tot i haver-ho fet extemporàniament. D'altra banda, tal i com s'ha anunciat en el fonament de dret anterior, no procedeix requerir la DGP quant al fons, perquè ja hauria cancel·lat les dades personals de l'aquí reclamant, d'acord amb el que disposa a la resolució de data 23/10/2018 del director general de la Policia aportada en el tràmit d'audiència.

Per tot el que s'ha exposat,

RESOLC

Primer.- Estimar la reclamació de tutela formulada pel senyor (...)contra la Direcció General de Policia del Departament d'Interior de la Generalitat de Catalunya.

Segon.- Notificar aquesta resolució a la Direcció General de 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.

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

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)