

RESOLUCIÓ del procediment de tutela de drets núm. PT 5/2019, instat pel Sr(...)contra la Direcció General de la Policia**Antecedents**

1.- En data 16/02/2019 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, un escrit del Sr...(en endavant, la persona reclamant), pel qual formulava una reclamació per la presumpta desatenció del dret de cancel·lació o supressió, que havia exercit prèviament davant la Direcció General de Policia (en endavant, la DGP).

En concret, la persona reclamant es queixava que en la resolució dictada en data 04/02/2019 pel director de la DGP, relativa a la seva petició de cancel·lació de dades personals en el fitxer SIP PF, aquest òrgan no hauria estimat l'exercici del seu dret atès que no hauria resolt suprimir la totalitat de les diligències policials sol·licitades, i tampoc hauria motivat tal decisió.

En concret, a la sol·licitud de cancel·lació de dades personals, la persona reclamant demanava la cancel·lació de les diligències policials següents:

- Diligències policials núm. (...), tramitades per la USC Gràcia, de la Policia de la Generalitat – Mossos d'Esquadra (en endavant, MMEE).
- Diligències policials núm. (...), tramitades per la USC de l' Hospitalet de Llobregat dels MMEE, que van derivar amb el procediment abreujat núm.(...).
- Diligències policials núm. (...), tramitades per la Unitat d'Investigació de Sant Feliu de Llobregat dels MMEE, que van derivar en el Judici de delictes lleus (...)

2.- Per mitjà d'ofici de data 26/02/2019 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.- En data 19/03/2019, la DGP va formular unes al·legacions en què, en síntesi, exposava el següent:

- Que *“El 02/01/2019, la persona interessada va presentar una sol·licitud de cancel·lació de dades de caràcter personal on relacionava les dades que volia cancel·lar.”;*
- Que *“El 04/02/2019, es va dictar una resolució en la què es va acordar cancel·lar les dades de caràcter personal sol·licitades per la persona interessada en la seva petició.”;*
- Que *“En conseqüència amb l'exposat, aquesta Direcció General ha estimat la sol·licitud de cancel·lació de dades presentada en els termes que la persona interessada va demanar”.*

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

L'entitat reclamada aportava junt amb les seves al·legacions, còpia de la sol·licitud de supressió de dades de caràcter personal presentada per la persona aquí reclamant davant la DGP; còpia de la resolució del director general de la Policia, de data 04/02/2019, per la qual s'estima la sol·licitud de supressió formulada per la persona aquí reclamant; i còpia de l'ofici de notificació de la dita resolució de supressió de dades personals juntament amb la còpia de l'acusament de recepció de correus, de data 15/02/2019.

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 cancel·lació, 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 de dades personals per part de les autoritats 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, la qual preveu al seu article 16 el dret de supressió, que ve a substituir l'anterior dret de cancel·lació. 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 els particulars poden 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. La sol·licitud de cancel·lació o supressió aquí analitzada es va presentar quan ja era plenament aplicable la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de Protecció de Dades Personals i garantia dels drets digitals (LOPDGDD), la qual derogava la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD). Ara bé, pel que fa als tractaments de dades que es troben sotmesos a la Directiva (UE) 2016/680, cal posar en relleu que la disposició transitòria 4a de la LOPDGDD preveu que 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. Així, escau assenyalar que quan l'article 16.2 de la Directiva (UE) 2016/680 preveu que els Estats membres exigiran "*sin dilación indebida*" al responsable del tractament la supressió de les dades personals i el dret dels interessats a obtenir del responsable del tractament la supressió de les dades personals, el compliment d'aquesta exigència cal entendre-la complerta en els termes de l'establert a l'article 16.1 de l'LOPD, sobre el dret de rectificació i cancel·lació, que estableix que el

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

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.

3.- De conformitat amb l'exposat, i 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, apartats 1 i 3, 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. (...)

3. L'afectat al que es denegui, totalment o parcialment, l'exercici dels drets esmentats en els apartats anteriors ho pot posar en coneixement del director de l'Agència de Protecció de Dades o de l'organisme competent de cada comunitat autònoma en el cas de fitxers mantinguts per cossos de policia propis d'aquestes comunitats, o per les administracions tributàries autonòmiques, els quals s'han 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.- 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.

A aquest respecte, consta acreditat que en data 02/01/2019 va tenir entrada al Registre de la DGP un escrit de la persona aquí reclamant, mitjançant el qual exercia

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

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 del Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament de desenvolupament de l'LOPD (en endavant, 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 15/02/2019, 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 4/02/2019.

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.

5.-Una vegada assentat l'anterior, convé analitzar el fons de la reclamació, atès que el motiu de queixa de la persona reclamant era la possibilitat que no s'hagués efectuat la cancel·lació total de les dades respecte les que havia exercit el seu dret.

En primer lloc, cal assenyalar que, en contra del que sembla apuntar la persona interessada en la seva reclamació presentada davant d'aquesta Autoritat, la resolució de la DGP de data 04/02/2019 resol cancel·lar la totalitat de les dades personals

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

relatives a les tres diligències policials indicades a la sol·licitud de la persona reclamant, i recollides a l'antecedent 1r de la resolució indicada.

Un cop dit això, certament, cal admetre que els fonaments de dret de la controvertida resolució poden induir a alguna confusió quant al sentit de la resolució, en concret pel que fa a la redacció del darrer paràgraf del fonament de dret cinquè. Ara bé, cal posar en relleu la claredat de la part dispositiva de la resolució, en la que s'explicita sense matisos que es resol *"cancel·lar les dades de caràcter personal de (...), amb DNI (...), i que han estat relacionades a l'antecedent de fet primer d'aquesta resolució"*. En l'antecedent de fet primer de la resolució s'havien detallat les dades personals de l'aquí reclamant que figuraven al fitxer SIP PF, en relació amb tres diligències policials allà identificades amb el seu número, que coincideixen en la seva totalitat amb les diligències policials indicades a la sol·licitud de supressió de l'ara reclamant.

A més, confirma la voluntat de la DGP de cancel·lar totes les dades esmentades l'escrit d'al·legacions formulades en el tràmit d'audiència per la DGP, en la que arran del trasllat de la present reclamació, s'indica expressament que *"aquesta Direcció General ha estimat la sol·licitud de cancel·lació de dades presentada en els termes que la persona interessada va demanar"*. És a dir, la DGP confirma doncs el sentit estimatori de la resolució de la DGP de data 04/02/2019.

En conseqüència, no procediria efectuar cap consideració des d'una perspectiva de fons, atès que s'hauria fet efectiu el dret que aquí és objecte de reclamació.

6.-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 supressió, encara que fos 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.

Per tot el que s'ha exposat,

RESOLC

Primer.- Estimar per motius formals la reclamació de tutela del dret de cancel·lació formulada pel senyor (...) contra la Direcció General de Policia, sense que procedeixi efectuar cap requeriment per haver-se fet efectiu el dret, conforme el que s'ha indicat als fonaments de dret 5è i 6è.

Segon.- Notificar aquesta resolució a la Direcció General de Policia i a la persona reclamant.

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

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,