

RESOLUCIÓ del procediment de tutela de drets núm. PT 28/2019, instat pel Sr. (...) contra la Direcció General de Policia.**Antecedents**

1.- En data 17/06/2019 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 concret, la persona reclamant sol·licitava que se suprimissin les seves dades personals del fitxer SIP PF, relatives a les diligències policials núm. (...), núm(...), núm. (...)i núm. (...); a més de la identificació amb núm. (...), i es queixava per la manca de resposta de la DGP a la seva sol·licitud de cancel·lació, que havia formulat mitjançant escrit de data 03/06/2019, i del qual aportava una còpia, juntament amb la documentació que acompanyava la sol·licitud d'exercici d'aquest dret.

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 18/06/2019 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.- La DGP va formular al·legacions mitjançant escrit de data 05/07/2019, en el qual exposava, en síntesi, el següent:

- Que *"En 03/06/2019, la persona abans esmentada va registrar una sol·licitud de cancel·lació de dades de caràcter personal enregistrades en els fitxers de l'àmbit SIP a l'oficina d'Afers Socials i Famílies de (...) de la Generalitat de Catalunya"*.
- Que *"El 07/06/2019 va tenir entrada aquesta sol·licitud a la Direcció General de la Policia"*.
- Que *"El 18/06/2019 des de la Direcció General de la Policia es va emetre un requeriment a la persona interessada per tal que aportés una còpia compulsada de diversos documents que havia adjuntat a la seva sol·licitud."*
- Que *"El 21/06/2019, es va registrar de sortida el requeriment referenciat en el punt anterior."*
- Que *"L'enviament de la notificació del requeriment va ser identificada a l'empresa Correus amb el número d'enviament (...). Aquesta Direcció General encara no disposa del justificant de recepció d'aquesta notificació ni té informació sobre quin han estat el seu resultat."*

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

- Que "(...) aquest expedient es troba pendent de finalitzar degut a què s'està a l'espera de què la persona interessada aporti la documentació que se li ha requerit."

L'entitat reclamada aportava junt amb les seves al·legacions, còpia de l'ofici de requeriment d'esmena o millora de sol·licitud adreçat a la persona aquí reclamant, de data 18/06/2019.

4.- En data 22/10/2019, l'Autoritat va requerir a la DGP la documentació acreditativa de la data en què la DGP va rebre la sol·licitud d'exercici del dret formulada per la persona reclamant, i en cas que l'interessat hagués respost al requeriment de la DGP, còpia de la documentació acreditativa de la data en què l'interessat va donar resposta al dit requeriment, i en cas de la DGP hagués resolt la sol·licitud, documentació acreditativa de la dita resolució i de la seva notificació a la persona reclamant.

5.- La DGP a través d'un escrit de data 05/11/2019 respon al requeriment, en el qual exposava, en síntesis, el següent:

- Que "*La sol·licitud d'exercici de dret de cancel·lació presentada per la persona interessada va tenir entrada al Departament d'Interior en data 3 de juny de 2019 i fou tramesa a la Divisió de Sistemes d'Informació Policial en data 7 de juny de 2019. Per tant, la data d'entrada als efectes requerits és la de 7 de juny de 2019.*"
- Que "*El requeriment d'esmena formulat a la persona interessada en data 18 de juny de 2019 no fou complimentat havent-lo rebut en data 31 de juliol de 2019.*"
- Que "*A la vista que la persona interessada no va complimentar el requeriment, es va declarar el desistiment de la sol·licitud de cancel·lació formulada per (...)mitjançant la resolució de 23 d'octubre de 2019.*"

L'entitat reclamada aportava junt amb les seves al·legacions, impressió de pantalla on es visualitza l'assentament d'entrada al registre Sarcats de la sol·licitud de la persona reclamant en data 07/06/2019; còpia de l'avís de correus de la notificació personal en data 31/07/2019 a la persona reclamant del requeriment d'esmena de la seva sol·licitud; i còpia de la resolució del director general de la DGP, de data 23/10/2019, per la qual es declara el desistiment de la sol·licitud de cancel·lació de les dades de caràcter personal formulada per la persona aquí reclamant.

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

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, 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- de dades aquí analitzada es va presentar davant la DGP 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. En aquest sentit, escau indicar que quan l'article 16.2 de la Directiva (UE) 2016/680 preveu que els Estats membres exigiran al responsable del tractament la supressió de les dades personals "*sin dilación indebida*" i al 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 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.- 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.

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

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:

"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:

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

“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.- 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 03/06/2019 va tenir entrada al Registre de l'Oficina d'Afers Socials i Família de (...) un escrit de la persona aquí reclamant, mitjançant el qual exercia el seu dret de cancel·lació respecte a dades personals enregistrades en els fitxer de l'àmbit SIP, el qual va tenir entrada al registre de la DGP en data 07/06/2019, segons ha manifestat la DGP en el seu escrit presentat durant el tràmit d'audiència.

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).

Un cop vistes les al·legacions i la documentació presentada per la DGP durant el tràmit d'audiència, cal assenyalar que en la data en què la DGP va notificar el requeriment

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

d'esmena a l'interessat per tal que aportés els documents vinculats amb la seva sol·licitud de cancel·lació (31/07/2019) ja s'havia superat amb escreix el termini màxim per a la resolució i notificació de la sol·licitud. És més, en l'hipotètic cas en què s'hagués suspès aquest termini amb motiu d'aquest requeriment d'esmena, fins i tot descomptant el termini de suspensió la resolució dictada per la DGP hauria estat igualment extemporània. Tot això, sens perjudici que de conformitat a l'article 39 l'LPAC l'eficàcia de la resolució de la DGP queda supeditada a la seva notificació, la qual pel moment no consta acreditada.

En conseqüència, procedeix estimar la reclamació quant a la manca de resposta a la sol·licitud d'exercici del dret de cancel·lació, ja que la DGP no ha resolt i notificat en forma i termini la dita sol·licitud presentada per la persona afectada.

D'altra banda, pel que fa al fons de la reclamació, no es considera necessari efectuar més consideracions al respecte, atès que de la resolució de la DGP s'infereix que la persona reclamant no va aportar la documentació compulsada, vinculada a les diligències policials objecte de la seva sol·licitud de cancel·lació, que se li va requerir. Respecte això, cal fer notar que la no presentació de la dita documentació va comportar que la DGP no pogués verificar si efectivament concorrien els requisits per estimar o no la sol·licitud, i en aquest sentit cal remetre'ns a l'article 28.5 de l'LPAC el qual preveu que *"quan la rellevància del document en el procediment ho exigeixi o hi hagi dubtes de la qualitat de la còpia, les administracions poden sol·licitar de manera motivada la comparació de les còpies aportades per l'interessat, per a la qual cosa poden requerir que s'exhibeixi el document o la documentació original"*. A aquest respecte, afegir que per la naturalesa judicial de la documentació requerida aquesta no ha estat elaborada per una Administració ni es trobava en poder de l'Administració, i per tant la DGP només podia tenir-ne accés si l'interessat l'aportava. Per això, la DGP va requerir tal documentació a la persona sol·licitant, de conformitat amb el que estableix l'article 68 de l'LPAC, el qual preveu que si l'interessat no repara la falta o adjunta la documentació requerida en el termini atorgat a l'efecte, es considera que desisteix de la seva petició, amb la resolució prèvia que ha de ser dictada en els termes que preveu l'article 21 de l'LPAC. En conseqüència, es considera que la resolució de desistiment dictada per la DGP és conforme a dret.

5.- 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.

En el present cas, l'estimació obeeix al fet que la DGP no va atendre el dret de cancel·lació en el termini previst a l'efecte, però sí que va dictar resolució en caràcter extemporani, un cop s'havia iniciat el present procediment, tot i que l'eficàcia de la dita resolució es troba demorada fins a la seva notificació. És per això que procedeix requerir a la DGP per tal que acrediti la notificació de la resolució o la seva posada en disposició a la seu electrònica de l'Administració. D'altra banda, tal i com s'ha anunciat en el fonament de dret anterior, no procedeix requerir la DGP quant al fons, perquè la declaració de desistiment es considera que s'ha resolt en base a l'article 68 de l'LPAC. Tot això sens perjudici d'assenyalar que la persona aquí reclamant pot tornar a exercir en qualsevol moment el seu dret de cancel·lació de les seves dades personals del fitxer SIP PF, sempre

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

i quan aporti l'original o una còpia autenticada de la documentació referenciada, a efectes que la DGP pugui comprovar la seva autenticitat.

Per tot el que s'ha exposat,

RESOLC

Primer.- Declarar extemporània la resolució de la DGP de cancel·lació de les dades personals contingudes en el fitxer SIP PF, per no haver donat resposta en el termini establert a la normativa aplicable a la sol·licitud de cancel·lació de dades del senyor (...), i desestimar en el fons la dita reclamació per les raons explicitades en el fonament 4rt.

Segon.- Requerir a la DGP per tal que en el termini de 10 dies comptadors a partir de l'endemà de la notificació d'aquesta resolució, doni compte a l'Autoritat de la notificació de la resolució dictada per la DGP a la persona interessada.

Tercer.- Notificar aquesta resolució a la DGP 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,