

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

RESOLUCIÓ del procediment de tutela de drets núm. PT 50/2019, instat pel senyor (...), contra la Direcció General de la Policia

Antecedents

1.- En data 7/10/2019 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, un escrit del Sr. (...), a través del qual formulava una reclamació contra una presumpta desatenció del seu dret de cancel·lació.

En concret, la persona reclamant es queixava del sentit de la resolució dictada, en data 05/01/(...) per la Direcció General de la Policia (en endavant, DGP), a través de la qual es denegava la cancel·lació de les seves dades personals del fitxer Sistema d'Informació de la Policia de la Generalitat (SIP PF), relatives a les diligències policials número (...), que van derivar en les diligències prèvies (...), del Jutjat d'Instrucció (...) de Girona.

La persona reclamant aportava còpia de la resolució de la DGP de data 05/01/(...) i còpia de la certificació judicial en la què consta que en el procediment de les diligències prèvies esmentat, es va dictar interlocutòria de sobreseïment provisional i que aquesta va esdevenir ferma.

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 26/06/2019 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 08/11/2019, en el qual exposava, en síntesi, el següent:

- Que *“En data 16 de novembre de (...) la persona interessada va presentar la sol·licitud de cancel·lació de les diligències policials núm. (...) instruídes per robatori amb força, en les quals va ser detinguda. En el seu escrit va indicar les dades de caràcter personal que explícitament demanava cancel·lar i com a documentació justificativa va aportar un certificat judicial de data 13 de novembre de (...) que acreditava el dictat d'interlocutòria de sobreseïment provisional.”*
- Que *“En data 5 de gener de (...) es va dictar la Resolució per la qual es denegava cancel·lar les dades de caràcter personals sol·licitades, justificant-ne els motius: investigacions que van motivar el seu emmagatzematge, característica del fet delictiu i proximitat en el temps. Aquesta resolució li va ser notificada a la persona interessada el 17 de gener de (...).”*
- Que *“En l'escrit presentat ara per la representació de la persona interessada (...) aporta un testimoniatge de la interlocutòria amb la mateixa data d'expedició de 13 de novembre de (...).
Per poder fer una nova valoració, tenint en compte que l'anterior sol·licitud és de novembre de (...) és necessari presentar una nova sol·licitud de cancel·lació aportant documentació justificativa judicial amb data d'expedició actual per conèixer si el*

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

procediment es troba en la mateixa situació o si s'han fet actuacions posteriors al respecte.”

L'entitat reclamada aportava junt amb les seves al·legacions, còpia de l'avís de recepció de la resolució de la DGP de data 05/01/2020, en el qual consta que es va procedir a la notificació postal de la dita resolució en data 17/01/(...).

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 primer lloc, cal partir de la premissa que de l'escrit de l'aquí reclamant s'infereix que l'objecte de la present reclamació de tutela és la resolució de la DGP, de data 05/01/(...). Mitjançant la dita resolució es denegava la cancel·lació de les dades de caràcter personal de la persona reclamant del fitxer SIP PF gestionat per la DGP, motivat amb el fet 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 conclusió de la finalitat d'aquest, i fins la prescripció dels fets”*.

Dit això, es fa necessari indicar que tant la sol·licitud de cancel·lació o supressió com la resolució de la DGP de 05/01/(...) per la qual es denegava la cancel·lació de les dades personals formulada per la persona reclamant, es va presentar i resoldre quan encara era vigent la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD). Així les coses, la present resolució es dicta conforme al previst a la LOPD i al Real Decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament de desenvolupament de la LOPD (RLOPD), essent per tant les normes aplicables al moment en què s'havia exercit el dret de cancel·lació i que es va resoldre amb la corresponent resolució de la DGP, objecte de la present reclamació.

Sigui com sigui, convé apuntar també, que tot i que a data d'avui, 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 continuen 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. Finalment, 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.

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."

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.

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

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 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, convé analitzar el fons de la reclamació, és a dir, si la resolució de la DGP s'ajustava als preceptes transcrits al fonament de dret anterior, ja que precisament el motiu de queixa de la persona que inicià el present procediment de tutela de drets era el fet que les seves dades personals que consten registrades en el fitxer SIP PF de la DGP, no van ser cancel·lades. És per això que en aquest fonament s'entrarà únicament a l'anàlisi de la citada denegació de cancel·lació de dades.

El dret de cancel·lació 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

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

correctes el tractament de les quals no s'ajusti al que disposava l'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.

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 3er, invocat també per la DGP. 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 05/01/(...) es motivà la desestimació de la cancel·lació de les dades relatives a les diligències policials núm. (...) en què *"les 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 conclusió de la finalitat d'aquest, atesa, d'una banda, la característica del fet delictiu, la seva proximitat en el temps i, d'altra, que un sobreseïment provisional no deixa definitivament tancat el procés, el qual pot ésser reobert en qualsevol moment si apareixen proves suficients per a demostrar la comissió d'un delictes o la culpabilitat dels processats, i fins a la prescripció dels fets."*

Així doncs, la DGP venia a justificar la denegació en els articles 22.4 i 23.1 de la LOPD abans transcrits, 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 conclusió de la finalitat d'aquest, i fins a la prescripció dels fets"*.

En les al·legacions efectuades per la DGP en el tràmit d'audiència d'aquest procediment, es ratifica que la denegació de la cancel·lació es basà en la necessitat de manteniment de les dades en els fitxer policials, justificant-ne els motius: *"investigacions que van motivar el seu emmagatzematge, característica del fet delictiu i proximitat en el temps."* En concret, l'art. 23.1 LOPD permet tal denegació *"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"*.

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

Doncs bé, les manifestacions efectuades per la DGP tindrien certament el seu encaix en el previst a l'art. 23.1 LOPD, atès que tot i haver-se acreditat l'existència d'una interlocutòria judicial ferma en què es decreta el sobreseïment provisional de les diligències judicials, és necessari mantenir-les, i això en base a les circumstàncies del cas concret explicitades i, en concret que *"continuen sent necessàries en relació amb les investigacions que van motivar el seu emmagatzematge, amb la seguretat i llibertat de la pròpia víctima, i considera la necessitat de mantenir les dades fins a la conclusió de la finalitat d'aquesta atesa, d'una banda, la característica del fet delictiu, la seva proximitat en el temps i, d'altre, que un sobreseïment provisional no deixa definitivament tancat el procés, el qual pot ésser reobert en qualsevol moment si apareixen proves suficients per a demostrar la comissió d'un delictes o la culpabilitat dels processats, i fins a la prescripció dels fets"*, de conformitat amb el previst a l'art. 130.1.6 de la Llei orgànica 10/1995, de 23 de novembre, del Codi Penal, cas en el qual sí procediria la cancel·lació de les dades policials controvertides.

Al respecte, segons consta a la documentació aportada per la persona reclamant, així com les manifestacions de la DGP durant el tràmit d'audiència, els fets investigats en les diligències policials haurien succeït l'any (...) i el certificat judicial aportat per la persona reclamant era de data 13/11/(...) raó per la qual, atesa la naturalesa dels fets investigats (robatori amb força), en el moment en que es va dictar la resolució de la DGP, el dia 05/01/(...) no s'hauria superat el termini de prescripció aplicable.

Així les coses, el pronunciament d'aquesta Autoritat sobre la qüestió de fons, és a dir respecte la resolució de la DGP per la qual es denega la cancel·lació de les dades personals relatives a les diligències policials núm. (...), ha de ser forçosament desestimatori. Sobretot, pel fet que el pronunciament judicial de sobreseïment en el procés en què van derivar les actuacions policials respecte les quals es pretenia la cancel·lació, en el moment en què es dictà la resolució de la DGP era provisional, de tal manera que el dit pronunciament judicial no impedia mantenir oberta la investigació policial corresponent, sempre i quan no s'hagués superat el termini de prescripció corresponent. Això, sense perjudici de la potestat que correspon a aquesta Autoritat, com a garant del dret a la protecció de dades (art. 1 de la Llei 32/2010) de verificar si els tractaments d'aquestes dades personals s'ajusten al previst a la LOPD, i en particular als seus articles 22, 23 i 24.

D'altra banda, cal assenyalar que, del contingut de l'escrit de la persona reclamant, s'infereix que la reclamació també planteja no només la queixa sobre el sentit de la resolució de la DGP de data 05/01/(...) sinó també que es torni a valorar la cancel·lació de les seves dades personals del fitxer SIP PF de la DGP en el moment temporal actual. En aquest sentit, argumenta que *"han transcorregut més de 2 anys des de que van succeir els fets pels quals es va detenir el nostre representat, que posteriorment va ser posat en llibertat i decretat el sobreseïment provisionals dels fets que s'investigaven"*. A aquest respecte, cal indicar que en el supòsit que es consideri que les eventuais responsabilitats ja han prescrit i que es vulgui tornar a plantejar la cancel·lació de les dades personals de l'ara reclamant, cal que la nova sol·licitud es presenti davant de l'entitat responsable del tractament de les dades personals que se sol·liciten cancel·lar, en aquest cas la DGP, que és la competent per tornar a valorar, en base a les circumstàncies, els fets i la documentació aportada, si procedeix la cancel·lació de les dades personals sol·licitada. Sobre això, convé anotar que la DGP en l'escrit presentat

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

durant el tràmit d'audiència, en aquesta mateixa línia, avançava que *“Per poder fer una nova valoració, tenint en compte que l'anterior sol·licitud és de novembre de (...) és necessari presentar una nova sol·licitud de cancel·lació aportant documentació justificativa judicial amb data d'expedició actual per conèixer si el procediment es troba en la mateixa situació o si s'han fet actuacions posteriors al respecte”*. Això sens perjudici, que en el cas que l'interessat presenti una nova sol·licitud i se li denegui, en part o totalment, l'exercici del dret de cancel·lació o pugui entendre desestimada la sol·licitud pel fet no haver estat resolta dins del termini establert, pugui presentar una nova reclamació davant aquesta Autoritat, tal i com preveu l'article 16.1 de la Llei 32/2010, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

Per tot el que s'ha exposat,

RESOLC

Primer.- Desestimar la reclamació de tutela formulada pel Sr. (...) contra la Direcció General de la Policia.

Segon.- 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,