

RESOLUCIÓ del procediment de tutela de drets núm. PT 52/2019, instat contra la Direcció General de la Policia del Departament d'Interior de la Generalitat**Antecedents**

1.- En data 08/10/2019 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 la Policia del Departament d'Interior de la Generalitat (en endavant, DGP). En concret, la persona reclamant sol·licitava la cancel·lació de les seves dades personals que figuraven enregistrades en el fitxer SIP PF, relatives a diverses diligències policials. La persona reclamant aportava documentació diversa relativa a l'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 16/10/2019 es va donar trasllat de la reclamació a la DGP, per tal que en el termini de 15 dies formulés les alegacions que estimés pertinents.

3.- La DGP va formular alegacions mitjançant escrit de data 30/10/2019, en el qual exposava el següent, acompanyat de la documentació que hi esmentava:

"1. En data 1 d'agost de 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.

2. La persona interessada només va aportar un certificat negatiu d'antecedents penals emès pel Registre Central de Penats del Ministeri de Justícia però no la resta de documentació justificativa pertinent, tot i l'obligació que es recull en l'article 32.1 del Reial Decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel que s'aprova el reglament de desenvolupament de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (aplicable segons disposa la Disposició transitòria quarta de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digital). No obstant això, des de la Unitat de Gestió dels Drets ARCO es va contactar telefònicament amb l'òrgan judicial que va conèixer de la causa per saber el sentit de la resolució que va posar fi al procediment judicial.

3. En data 17 d'octubre de 2019, es va dictar la Resolució per la qual es cancel·len les dades de caràcter personal.

4. En data 24 d'octubre de 2019, es va registrar de sortida la notificació de la resolució.

5. En darrer lloc, i tal i com ens sol·liciteu, us remeto còpia de la documentació següent:

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

- a) Còpia de la sol·licitud de cancel·lació presentada pel senyor (...).
- b) Còpia autèntica del certificat negatiu d'antecedents penals lliurat pel senyor (...).
- c) Resolució de cancel·lació de dades de caràcter personal de data 17 d'octubre de 2019.
- d) Còpia de l'ofici de notificació de la 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.- Pel que fa al règim jurídic d'aplicació a la sol·licitud de cancel·lació de dades formulada per la persona reclamant, escau assenyalar, en primer lloc, que el 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 (en endavant, RGPD) exclou expressament de la seva aplicació els tractaments de dades personals duts a terme per (art. 2.2.d RGPD): *"les autoritats competents amb finalitats de prevenció, investigació, detecció o enjudiciament d'infraccions penals, o d'execució de sancions penals, inclosa la finalitat de protecció i prevenció davant d'amenaques a la seguretat pública i la seva prevenció"*, on s'emmarca la sol·licitud de cancel·lació que és objecte de la reclamació de què porta causa aquesta resolució. El considerant 19è del RGPD assenyala expressament que aquests tractaments han de regir-se per 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), la qual preveu a l'article 16 el dret de supressió, que ve a substituir l'anterior dret de cancel·lació.

No obstant, la Directiva (UE) 2016/680 encara no ha estat transposada al dret intern estatal, tot i que l'article 63 de la Directiva estableix un termini per adoptar i publicar les normes legals, reglamentàries i administratives per donar compliment a la Directiva, que finalitzava el dia 06/05/2018. I si bé és cert que és criteri doctrinal del Tribunal de Justícia de la Unió Europea que els particulars poden invocar l'efecte directe dels preceptes de la directiva quan els confereixin drets de forma incondicional i suficientment clara i precisa davant les administracions públiques, també ho és que el legislador estatal ha previst expressament a la disposició transitòria 4a de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de Protecció de Dades Personals i garantia dels drets digitals (LOPDGDD), que els tractaments de dades que es troben sotmesos a la Directiva (UE) 2016/680 (com és el cas present) continuaran regint-se per la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD).

Així les coses i pel que ara interessa, 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

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

dades personals “*sin dilación indebida*” 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 que preveu l'article 16.1 de l'LOPD, sobre el dret de rectificació i cancel·lació, el qual 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. A banda d'això, l'article 16 de la LOPD 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 dona 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 de l'RLOPD disposa el següent:

“2. L'exercici del dret de cancel·lació dona 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:

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

“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 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 va resoldre i notificar, dins el termini previst per la normativa d’aplicació, 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 el termini previst a l’efecte.

Pel que fa la presumpta desatenció de la sol·licitud de cancel·lació que és objecte de reclamació, consta acreditat en el procediment que en data 01/08/2019 va tenir entrada a l’oficina de registre (...) (Oficina territorial de (...)) de l’Agència Tributària de Catalunya un escrit de la persona aquí reclamant, de data 31/07/2019, mitjançant el qual sol·licitava la

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

cancel·lació de les seves dades personals enregistrades en el fitxer de l'àmbit SIP, arran d'una denúncia que s'hauria presentat en dependències policials en data 12/09/2015.

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

Al respecte, en l'escrit de data 30/10/2019 la DGP ha assenyalat que: *“En data 1 d'agost de 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”*. D'acord amb aquestes manifestacions, el termini per donar resposta finalitzava el 14/08/2019.- No obstant, aquesta resposta no s'hauria produït fins a una data posterior al 24/10/2019 –que és la data que consta en el segell del registre de sortida que figura estampat en l'ofici de notificació de la resolució de resposta-.

Les al·legacions efectuades per la DGP per justificar el retard en la seva resposta, relatives al fet que la persona reclamant havia presentat la sol·licitud de cancel·lació sense acompanyar-la de la documentació pertinent, com requereix l'art. 32.1 RLOPD en relació amb els art. 22 i 23 LOPD, certament seria un motiu de suspensió del termini de deu dies de què disposava la DGP per donar resposta a la sol·licitud de cancel·lació, tal com preveu l'art. 22.1.a) LPAC, suspensió del termini que comprendria des de la data de notificació a la persona interessada de l'ofici de requeriment d'esmena, fins al seu compliment, o fins que s'esgotés el termini concedit, el qual és de deu dies, d'acord amb l'art. 68.1 LPAC. Però res d'això ha manifestat la DGP en el seu escrit de data 30/10/2019 durant el tràmit d'audiència. Al contrari, de les seves manifestacions (*“des de la Unitat de Gestió dels Drets ARCO es va contactar telefònicament amb l'òrgan judicial que va conèixer de la causa per saber el sentit de la resolució que va posar fi al procediment judicial”*), sembla desprendre's que no es va requerir l'esmena a la persona aquí reclamant, de manera que el termini legalment previst per donar resposta a la sol·licitud de cancel·lació, no es va arribar a suspendre formalment, malgrat la concurrència de la causa legal apuntada. Així doncs, no es pot considerar que la DGP hagi donat resposta *“sin dilación indebida”*.

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

En conseqüència, escau estimar la reclamació, que es fonamentava en la manca de resposta a la sol·licitud d'exercici del dret de cancel·lació, ja que la DGP no va resoldre i notificar en forma i termini la sol·licitud de cancel·lació presentada per la persona afectada.

4.- Quant al fons de la reclamació, consta acreditat a les actuacions que la DGP ha acordat, mitjançant resolució de data 17/10/2019, i en aplicació de la normativa aplicable –art. 22.4 i 23.1 LOPD i art. 18 de la Instrucció 12/2010 de la DGP- estimar la sol·licitud de cancel·lació de dades presentada per la persona aquí reclamant, tractades amb motiu de les diligències policials núm. (...)/2015 tramitades arran d'una denúncia en data 12/09/2015, que van derivar en un judici de faltes incoat per un Jutjat de Primera Instància i Instrucció, que finalitzà amb sentència condemnatòria, que va esdevenir ferma, i que imposava a la persona aquí reclamant una pena que aquesta persona va donar-hi compliment. Atesa l'estimació de la sol·licitud de cancel·lació, esdevé innecessari efectuar més consideracions al respecte.

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 cas present l'estimació obeeix al fet que la DGP no ha atès el dret de cancel·lació en el termini fixat legalment, però sí que ho ha fet extemporàniament estimant el dret a la persona reclamant. Ara bé, atès que la DGP no ha acreditat davant l'Autoritat la notificació a la persona reclamant de la resolució estimatòria de la cancel·lació sol·licitada, escau requerir la DGP perquè, dins el termini màxim de 10 dies -a comptar a partir de l'endemà de la notificació de la present resolució- aporti davant l'Autoritat el comprovant de Correus -o document equivalent- acreditatiu de la notificació a la persona reclamant de la resolució esmentada.

Per tot el que s'ha exposat,

RESOLC

Primer.- Declarar extemporània la resolució de data 17/10/2019 de la DGP, mitjançant la qual s'estima la sol·licitud de cancel·lació formulada pel senyor (...), per no haver donat resposta en el termini establert a la normativa aplicable. Quant al fons, declarar que la DGP ha satisfet el dret, si bé aquest pronunciament està condicionat a l'acreditació davant l'Autoritat de la notificació de la resolució a la persona reclamant, en els termes que s'assenyalen en el punt següent.

Segon.- Requerir la DGP per tal que en el termini de 10 dies, comptadors a partir de l'endemà de la notificació d'aquesta resolució, aporti davant l'Autoritat el comprovant de Correus -o document equivalent- acreditatiu de la notificació a la persona reclamant de la

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

resolució de data 17/10/2019, estimatòria de la sol·licitud de cancel·lació presentada per aquesta persona.

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,