

RESOLUCIÓ del procediment de tutela de drets núm. PT 13/2020, instat contra la Direcció General de la Policia del Departament d'Interior de la Generalitat**Antecedents**

1.- En data 03/03/2020 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit del Sr. (...) (en endavant, persona reclamant), 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 les diligències policials núm. (...) /2019. La persona reclamant aportava còpia de la sol·licitud de cancel·lació presentada davant la DGP, a l'efecte d'acreditar l'exercici d'aquest dret davant el responsable del tractament.

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 03/07/2020 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 10/07/2020, en el qual exposava el següent:

"En data 19 de desembre de 2019, la representació del senyor (...) va sol·licitar la cancel·lació de les dades de caràcter personal relacionades amb les diligències policials núm. (...) /2019, en les quals va ser identificat per robatori/furts d'ús de vehicle, i denunciat en les ampliatives núm. (...) /2019, i aportava com a documentació justificativa interlocutòria de sobreseïment provisional.

2. En data 5 de març de 2020, se li envia requeriment d'esmena o millora de la sol·licitud en el qual se li demana que porti l'arxivament definitiu del procediment judicial. Aquest requeriment se li notifica el 10 de març de 2020.

3. En resposta a l'esmentat requeriment, la interessada aporta un seguit d'al·legacions. Un cop valorades i fetes les comprovacions pertinents amb la unitat instructora, es conclou cancel·lar les dades sol·licitades.

4. En data 30 de juny de 2020, el director general de la Policia dicta resolució en la qual acorda fer efectiva la cancel·lació de les dades de caràcter personal enregistrades en els fitxers de l'àmbit SIP demanades.

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

a) Còpia de la sol·licitud de cancel·lació, de la documentació que s'hi adjuntava, i de la resolució dictada."

La DGP va aportar tota la documentació que esmentava en el seu escrit, tret de la resolució dictada en data 30/06/2020 en resposta a la sol·licitud de cancel·lació.

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, 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 l'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 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, pel que ara interessa, que el responsable del

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

tractament té l'obligació de fer efectiu el dret de 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:

*“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."

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 19/12/2019 va tenir entrada al registre de la seu del Departament d'Interior un escrit de la persona aquí reclamant, mitjançant el qual sol·licitava la cancel·lació de les seves dades personals enregistrades en el fitxer de l'àmbit SIP, relacionades amb les diligències policials núm. (...) /2019.

D'acord amb els articles 16 LOPD i 32 RLOPD, la DGP havia de resoldre i notificar la

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

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, l'Autoritat desconeix en quina data concreta va tenir entrada la sol·licitud de cancel·lació en el registre de la DGP, que era l'òrgan competent per resoldre-la. De tota manera, cal tenir en compte que el Departament d'Interior té implantat el servei de valisa electrònica (eValisa), mitjançant el qual el registre d'entrada i sortida de documents es realitza de forma automàtica i immediata. Per la qual cosa és probable que la sol·licitud de cancel·lació hagués tingut entrada en el registre de la DGP el mateix dia 19/12/2019 o bé en els dies immediatament posteriors.

Així doncs, el termini per donar resposta finalitzaria el 08/01/2020 o en un dels dies immediatament posteriors. No obstant, consta al procediment que la primera resposta de la DGP fou un ofici de data 2/03/2020 adreçat a la persona ara reclamant, pel qual se li requeria l'esmena o millora de la seva sol·licitud (l'aportació de certificació judicial que acredités l'arxiu definitiu d'un procediment judicial). Aquest ofici es va notificar al reclamant en data 10/03/2020. Segons l'article 22 LPAC, el procediment es pot suspendre: *“Quan s'hagi de requerir a qualsevol interessat per a l'esmena de deficiències o l'aportació de documents (...), pel temps que transcorre entre la notificació del requeriment i el seu compliment efectiu per part del destinatari”*.

Així les coses, encara que la DGP hagués suspès el procediment, aquesta suspensió hauria produït efectes des del 10/03/2020, que és una data que resulta clarament extemporània, en el sentit que ja s'havia esgotat amb escreix el termini de deu dies previst legalment perquè la DGP donés resposta a la sol·licitud de cancel·lació, que com s'ha assenyalat s'acabà el 08/01/2020 o en un dels dies immediatament posteriors a aquesta data. Val a dir, a l'últim, que la suspensió del terminis administratius que establí la DA 3a del Reial decret 463/2020, de 14 de març, pel qual es declara l'estat d'alarma per a la gestió de la situació de crisi sanitària ocasionada per la COVID-19, es va iniciar el 14/03/2020, i, per tant, la suspensió que establí aquest reial decret tampoc afectaria al còmput del termini analitzat.

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

En conseqüència, escau estimar la reclamació, en el extrem relacionats amb 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 del reclamant.

4.- Quant al fons de la reclamació, la DGP ha manifestat que mitjançant resolució de data 30/06/2020, 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- va estimar la sol·licitud de cancel·lació de dades presentada per la persona aquí reclamant. Atesa l'estimació de la sol·licitud de cancel·lació, segons manifesta la DGP, esdevé innecessari efectuar més consideracions al respecte.

No obstant això, cal posar de manifest que la DGP no ha aportat davant l'Autoritat una còpia de la resolució de data 30/06/2020 estimatòria de la cancel·lació sol·licitada pel reclamant, ni tampoc ha acreditat davant l'Autoritat la seva notificació a la persona reclamant.

5.- De conformitat amb tot l'exposat i amb allò establert als articles 16.3 de la Llei 32/2010 i 119 del RLOPD, 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 una còpia de la resolució de 30/06/2020 esmentada, així com del document acreditatiu de la seva notificació a la persona reclamant.

Per tot això,

RESOLC

Primer.- Declarar extemporània la resolució de data 30/06/2020 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 resolució i de la seva notificació 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 document acreditatiu (per exemple, el comprovant de Correus si ha estat aquest el mitjà emprat) de la notificació a la persona reclamant de la resolució de data 30/06/2020 estimatòria de la sol·licitud de cancel·lació presentada per aquesta persona, així com una còpia d'aquesta resolució.

Tercer.- Notificar aquesta resolució a la DGP 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,