

**RESOLUCIÓ del procediment de tutela de drets núm. PT 40/2020, instat pel senyor (...) contra la Direcció General de la Policia.****Antecedents**

1.- En data 14/09/2020 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, un escrit del senyor (...), pel qual es formulava una reclamació per la presumpta desatenció del dret de cancel·lació, que havia exercit prèviament davant la Direcció General de la Policia (en endavant, DGP) del Departament d'Interior de la Generalitat de Catalunya. En concret, la persona reclamant sol·licitava que se suprimissin les seves dades personals del fitxer Sistema d'Informació de la Policia de la Generalitat de Catalunya de Persones físiques (SIP PF) relatives a les diligències policials núm. (...).

2.- Per mitjà d'ofici de data 28/09/2020 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 02/10/2020, en el qual exposava, en síntesi, el següent:

- Que entre el supòsits recollits a l'article 23.1 de la (LOPD) *“es preveu la possibilitat de denegar la cancel·lació de les dades en funció de les necessitats de les investigacions que s'estiguin duent a terme o de la protecció dels drets i les llibertats de tercers.”*
- Que: *“L'article 22.4 de la LOPD, estableix com a criteris a tenir especialment en compte per determinar la necessitat de mantenir dades registrades amb finalitats policials: 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, que existeixi una resolució judicial ferma relacionada amb els fets, especialment si aquesta és absoluta, si s'ha produït un indult o la prescripció de la responsabilitat o atenent a qüestions de rehabilitació.”*
- Que: *“(...) es va resoldre denegar la cancel·lació de les dades ponderant el dret de cancel·lació de la persona interessada amb les circumstàncies següents:*
  - a. Que la persona interessada no era menor d'edat.*
  - b. Que la unitat policial actuant considera que cal mantenir les dades per qüestions de seguretat ciutadana i per necessitats de les investigacions que varen motivar-ne l'enregistrament. En aquest sentit, escau indicar la característica del fet delictiu i la tipologia dels fets, i la seva gravetat, la qual cosa reforça la necessitat de mantenir les dades en ares de garantir els drets i llibertats de les pròpies víctimes i de tercers. Tot l'esmentat implica que, a hores d'ara, les dades no es puguin considerar desactualitzades.*

*c. Que les dades personals de la persona interessada es van recollir en el marc d'una actuació policial per uns fets que van comportar la tipificació de contraban i pertinença a grups criminals.*

*d. Que el procediment penal que es va tramitar per aquests fets va finalitzar amb una interlocutòria de sobreseïment provisional i no mitjançant una resolució que el concloués definitivament. El fet de dictar-se interlocutòria de sobreseïment provisional no impedeix que es pugui continuar amb el procés si apareixen nous elements que facin variar aquesta situació abans que prescrigui la infracció. Per tant, no existeix impediment per mantenir oberta la investigació policial corresponent, sempre i quan no se superi el termini de prescripció concret.*

*e. Que conforme a l'establert a l'article 131 de la Llei orgànica 10/1995, de 23 de novembre, la responsabilitat penal que es podria derivar pels fets no han prescrit."*

- *Que: "(...) per tal millorar la qualitat i l'exactitud de les dades recollides i minorar els perjudicis que la resolució denegatòria pugui produir a la persona interessada, s'ha procedit a efectuar una anotació del procediment penal en què han derivat les diligències policials i de què s'hi ha dictat una interlocutòria de sobreseïment provisional."*
- *Que: "Sí que es va atendre la sol·licitud d'exercici del dret de cancel·lació/supressió; altra cosa és el resultat de la resolució dictada en l'expedient corresponent."*

La DGP aportava còpia de la sol·licitud de cancel·lació presentada per la persona interessada i la documentació que hi adjuntava, de la resolució de denegació de la cancel·lació de les dades personals i l'acusament de recepció de la seva notificació al 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 formulà la sol·licitud de cancel·lació (09/06/2020) i també en dictar-se 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 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, d'acord amb l'establert al seu article 1. 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 06/05/2018), però 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), també vigent en el moment de dictar-se la present resolució,

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

disposa que als tractaments de dades que es troben sotmesos a la Directiva (UE) 2016/680 continuaran regint-se per l'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 l'LOPDGDD.

Per tant, d'acord amb el que s'ha exposat, la present resolució es dicta conforme al previst a l'LOPD i l'RLOPD, al ser aquestes les normes aplicables al present cas, tant si es té en compte el moment en què es va exercir el dret de cancel·lació (09/06/2020), com el moment de dictar-se la resolució.

3.- L'article 16 de l'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 de l'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 de l'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.*

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

*En cas que no disposi de dades de caràcter personal de l'afectat, igualment l'hi ha de comunicar en el mateix termini."*

D'altra banda, l'article 18 de l'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, 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 09/06/2020 va tenir entrada al Registre de la DGP, un escrit de la persona aquí reclamant, mitjançant el qual exercia el seu dret de cancel·lació a les seves dades personals, que figuraven al fitxer SIP PF, relatives a les diligències policials núm. (...) (inicials de les (...)) i les (...) per contraban i grups criminals que van derivar en el Procediment Abreujat núm. (...), dimanant de les Diligències Prèvies núm. (...), incoades pel Jutjat d'Instrucció núm. 3 de (...), i de les quals es va dictar interlocutòria de sobreseïment provisional que va esdevenir ferma. 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.

El termini per resoldre i notificar aquesta resolució finia el 23/06/2020. No obstant això, la DGP va dictar la resolució de denegació la sol·licitud de cancel·lació en data 03/08/2020, la qual va ser notificada a la persona reclamant el dia 25/08/2020, és a dir, superat amb escreix el termini de resolució i notificació previst a l'efecte, per la qual cosa escau concloure que la DGP va resoldre extemporàniament.

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

En conseqüència, ateses les circumstàncies temporals esmentades, procedeix l'estimació de la reclamació, ja que la DGP no va resoldre i notificar en forma i termini la dita sol·licitud presentada per la persona afectada. Això sens perjudici del que es dirà a continuació quant al fons de la reclamació.

5.- Pel que fa al fons, escau analitzar si la resposta donada per la DGP a la sol·licitud de la persona reclamant, s'ajustava als preceptes citats al fonament de dret 3er.

Amb caràcter general, el dret de cancel·lació preveu que la persona titular de les dades pot demanar la cancel·lació 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. No obstant l'anterior, per al cas que aquí ens ocupa, cal atendre a l'article 22.4 de la LOPD, el qual preveu que:

*“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.”*

Ara bé, també resulten d'aplicació les limitacions previstes per a l'exercici d'aquest dret que es preveuen a l'article 23.1 de la LOPD, el qual precisa que:

*“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.”*

Per tal de justificar la no cancel·lació de les dades de la persona reclamant, la DGP, a la seva resolució de data 03/08/2020, cita els articles 22.4 i 23.1 de la LOPD abans transcrits, i també els articles 33 del RLOPD, i 18 de la Instrucció 12/2010, de 28 de setembre, i motiva la desestimació en què *“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.”*

Així mateix, la DGP, en el seu escrit de resposta de data 02/10/2020, es reafirmava en denegar la cancel·lació de les dades a la persona reclamant, i adduïa la necessitat de mantenir les dades en els fitxers policials, degut a les circumstàncies concurrents, que concreta en les seves al·legacions, emparant-se igualment en els articles 23.1 i 22.4 de la LOPD, per tal de no cancel·lar les dades registrades amb finalitats policials, quan aquestes siguin necessàries per a les investigacions que n'hagin motivat tal enregistrament.

Val a dir però, que les manifestacions efectuades per la DGP en el seu escrit de resposta de data 02/10/2020, únicament tindrien el seu encaix en el previst a l'art. 23.1 LOPD, - invocat també per la DGP-, 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, a criteri de la unitat d'investigació de la PG-ME que va intervenir en aquelles diligències *"cal mantenir les dades per qüestions de seguretat ciutadana i per necessitats de les investigacions que varen motivar-ne l'enregistrament. En aquest sentit, escau indicar la característica del fet delictiu i la tipologia dels fets, i la seva gravetat, la qual cosa reforça la necessitat de mantenir les dades en ares de garantir els drets i llibertats de les pròpies víctimes i de tercers"*. A més, sosté que *"El fet de dictar-se interlocutòria de sobreseïment provisional no impedeix que es pugui continuar amb el procés si apareixen nous elements que facin variar aquesta situació abans que prescrigui la infracció. Per tant, no existeix impediment per mantenir oberta la investigació policial corresponent, sempre i quan no se superi el termini de prescripció concret"*, de conformitat amb el previst a l'art. 130.1.6 de la Llei orgànica 10/1995, de 23 de novembre, del Codi Penal. Al respecte, segons consta a la documentació aportada per la DGP, els fets investigats en les diligències policials controvertides haurien succeït entre l'any 2015-2016, raó per la qual, atesa la naturalesa dels fets investigats, no s'hauria superat el termini de prescripció aplicable.

És per això que, en relació amb la pretensió de cancel·lació de les dades formulada per la persona reclamant, aquesta Autoritat també es pronuncia en sentit desestimatori, atès que el pronunciament judicial de sobreseïment provisional no impedeix mantenir oberta la investigació policial corresponent, sempre i quan no s'hagi superat el termini de prescripció corresponent.

La DGP -en la línia establerta en resolucions precedents dictades per aquesta Autoritat-hauria dut a terme ja una anotació relativa al sobreseïment provisional decretat mitjançant interlocutòria ferma, segons ha manifestat en les al·legacions en el tràmit d'audiència, raó per la qual no procedeix efectuar cap requeriment al respecte. En concret, la DGP manifesta haver incorporat *"una anotació del procediment penal en què han derivat les diligències policials i de què s'hi ha dictat una interlocutòria de sobreseïment provisional"*.

**6.-** De conformitat amb allò establert als articles 16.3 de la Llei 32/2010 i 119 del RLOPD, en el cas 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. Val a dir però, que en el present supòsit, no procedeix efectuar cap requeriment atès que consta acreditat que la DGP va notificar la resolució a la persona reclamant en data 25/08/2020, encara que fos de manera extemporània, i que la reclamació s'ha desestimat quant al fons. Així mateix, com s'ha especificat abans, no procedeix requerir que es practiqui l'anotació esmentada en el fonament de dret anterior, atès que la DGP ja l'hauria efectuat.

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

Per tot el que s'ha exposat,

## RESOLC

**Primer.-** Estimar per raons d'extemporaneïtat la reclamació de tutela formulada pel senyor (...) contra la resolució de la Direcció General de la Policia del Departament d'Interior de la Generalitat de Catalunya de denegació de la sol·licitud de cancel·lació de dades personals del reclamant, i desestimar-la quant al fons per les raons indicades al fonament de dret 5è, sense que resulti necessari requerir l'entitat reclamada de conformitat amb l'exposat al fonament de dret 6è.

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

**Tercer.-** Ordenar la publicació de la Resolució al web de l'Autoritat ([apdcat.gencat.cat](http://apdcat.gencat.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,