

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

Identificació de l'expedient

Resolució del procediment de tutela de drets núm. PT 20/2021, instat contra l'Institut Català de la Salut (Cap (...)).

Antecedents

1.- En data 29/01/2021 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, per trasllat de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (GAIP), una reclamació de tutela de drets formulada pel representant de la Sra. (...)a (...), per la presumpta desatenció del dret d'accés a la història clínica de la seva filla menor d'edat, que havia exercit prèviament davant l'Institut Català de la Salut (ICS).

La persona reclamant aportava diversa documentació relativa a l'exercici d'aquest dret, en concret:

- Còpia de la *"sol·licitud d'accés a informació pública"* que, mitjançant la seu electrònica de la Generalitat, havia formulat la Sra. (...) a través del seu representant, el dia 17/12/2020. En aquesta sol·licitud, adreçada al Departament de Salut, es demanava accedir *"a tota la informació i documentació en poder del Centre d'Atenció Primària (...) "* vinculada a la filla menor de la reclamant i s'indicava que *"La petició es fonamenta en el dret d'accés de la Sra. (...)a (...), a qui represento, com a mare de la seva filla menor, de vuit anys (...) "*.

- Còpia de l'escrit de resposta que el Servei Català de la Salut havia adreçat a la Sra. (...) a través del seu representant en data 21/12/2020, pel qual se l'informava que *"atès el caire personal de la informació sol·licitada, no està subjecte a la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern. En aquest cas seria objecte d'un tema de protecció de dades o de drets ARCO-POL"*, i se li facilitava un enllaç per tal que pogués formular la seva sol·licitud d'accés en base a la dita normativa.

2.- En data 15/02/2021 es va donar trasllat de la reclamació a l'ICS, per tal que en el termini de 15 dies formulés les al·legacions que estimés pertinents.

3.- En data 08/03/2021, l'ICS va formular al·legacions, exposant, entre d'altres, el següent:

- Que a la Sra. (...) se li havia proporcionat en ocasions anteriors una còpia de la història clínica de la seva filla menor, concretament, en dates 15/11/2019 i 18/11/2019.

- Que en data 17/12/2020 el Centre Corporatiu de l'ICS va rebre una sol·licitud d'accés a la història clínica de la menor, adreçada a la Unitat de Transparència de l'ICS. Que en data 21/12/2020 es va donar resposta a aquest escrit informant que *"no és un tema a resoldre per la via de transparència atès que es un dret d'accés d'acord a la normativa de protecció de dades"*, i a aquest efecte es facilitava un enllaç per tal que es formulés la sol·licitud de *"drets ARCO-POL"*.

- Que, amb independència d'aquesta concreta petició, s'informava a l'Autoritat que el pare de la menor havia aportat al CAP (...) -dependent de l'ICS- la Sentència (...)/2020 de data 30/10/2020, en què s'acordava *"el ejercicio exclusivo de la responsabilidad parental por el progenitor custodio"*, el Sr. (...). L'ICS exposava que en no ser la Sra. (...) representant legal de la seva filla menor, la sol·licitud de dret d'accés a la seva història clínica *"quedaria limitada"*.

4.- A la vista de la informació proporcionada per l'ICS, el 17/03/2021 es va donar trasllat de les al·legacions formulades per aquesta entitat a la Sra. (...); alhora que se li demanava que, en el termini de deu dies, confirmés o desmentís si mitjançant sentència judicial de 30/10/2020, se li havia privat de l'exercici de la potestat parental sobre la seva filla menor, i se l'advertia expressament que aquesta informació era del tot necessària per tal de poder resoldre la seva reclamació. Aquest escrit fou notificat al representant de la Sra. (...) el mateix dia 17/03/2021.

5.- Atès que la Sra. (...) no va donar resposta a la petició d'aquesta Autoritat en el termini indicat, mitjançant escrit de 08/04/2021 se li va demanar novament que confirmés o desmentís la informació relativa a l'eventual retirada de l'exercici de la potestat parental sobre la seva filla menor decretada en sentència judicial de 30/10/2020. En el mateix escrit se l'advertia que, en cas que de no donar resposta en el termini de deu dies, es consideraria a partir d'aquella data ja no ostentava l'exercici de la potestat parental i, consegüentment, tampoc no podia actuar en representació legal de la menor.

Aquest escrit es va intentar notificar electrònicament dues vegades al representant de la Sra. (...), cosa que no fou possible en haver-se rebutjat les notificacions en dates 19/04/2021 i 30/04/2021.

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.- L'article 15 del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril, 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, l'RGPD), preveu el següent pel que fa al dret d'accés:

"1. El interesado tendrá derecho a obtener del responsable del tratamiento confirmación de si se están tratando o no datos personales que le conciernen y, en tal caso, derecho de acceso a los datos personales y a la siguiente información:

a) los fines del tratamiento;

b) las categorías de datos personales de que se trate;

- c) los destinatarios o las categorías de destinatarios a los que se comunicaron o serán comunicados los datos personales, en particular destinatarios en terceros países u organizaciones internacionales;*
 - d) de ser posible, el plazo previsto de conservación de los datos personales o, de no ser posible, los criterios utilizados para determinar este plazo;*
 - e) la existencia del derecho a solicitar del responsable la rectificación o supresión de datos personales o la limitación del tratamiento de datos personales relativos al interesado, o a oponerse a dicho tratamiento;*
 - f) el derecho a presentar una reclamación ante una autoridad de control;*
 - g) cuando los datos personales no se hayan obtenido del interesado, cualquier información disponible sobre su origen;*
 - h) la existencia de decisiones automatizadas, incluida la elaboración de perfiles, a que se refiere el artículo 22, apartados 1 y 4, y, al menos en tales casos, información significativa sobre la lógica aplicada, así como la importancia y las consecuencias previstas de dicho tratamiento para el interesado.*
- 2. Cuando se transfieran datos personales a un tercer país o a una organización internacional, el interesado tendrá derecho a ser informado de las garantías adecuadas en virtud del artículo 46 relativas a la transferencia.*
- 3. El responsable del tratamiento facilitará una copia de los datos personales objeto de tratamiento. El responsable podrá percibir por cualquier otra copia solicitada por el interesado un canon razonable basado en los costes administrativos. Cuando el interesado presente la solicitud por medios electrónicos, y a menos que este solicite que se facilite de otro modo, la información se facilitará en un formato electrónico de uso común.*
- 4. El derecho a obtener copia mencionado en el apartado 3 no afectará negativamente a los derechos y libertades de otros.”*

Així, a l'article 15 de l'RGPD es configura el dret d'accés com el dret de la persona afectada a obtenir determinada informació sobre les seves pròpies dades personals que estan sent objecte de tractament.

Per la seva banda, l'article 23 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, vigent en allò que no s'oposi a l'RGPD, determina el següent:

Article 23. Caràcter personalíssim

- 1. Els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició són personalíssims i els ha d'exercir l'afectat.*
- 2. Aquests drets els ha d'exercir:*
 - a) L'afectat, acreditant la seva identitat, de la manera que preveu l'article següent.*

b) Quan l'afectat estigui en situació d'incapacitat o minoria d'edat que l'impossibiliti l'exercici personal d'aquests drets, els pot exercir el seu representant legal, cas en què és necessari que acrediti aquesta condició.

c) Els drets també es poden exercir a través d'un representant voluntari, expressament designat per a l'exercici del dret.

En aquest cas ha de constar clarament acreditada la identitat del representat, mitjançant l'aportació d'una còpia del seu document nacional d'identitat o document equivalent, i la representació que li ha conferit.

Quan el responsable del fitxer sigui un òrgan de les administracions públiques o de l'Administració de Justícia, es pot acreditar la representació per qualsevol mitjà vàlid en dret que deixi constància fidedigna, o mitjançant una declaració en compareixença personal de l'interessat.

3. Els drets es deneguen quan la sol·licitud la formuli una persona diferent de l'afectat i no s'acrediti que la dita persona actua en representació d'aquell.

Per últim l'article 16 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, preveu el següent:

"Tutela dels drets d'accés, rectificació, oposició i cancel·lació

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 i tramesa dins el termini establert, poden presentar una reclamació davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

2. L'Autoritat Catalana de Protecció de Dades ha de resoldre expressament sobre la procedència o improcedència de la reclamació a què fa referència l'apartat 1 en el termini de sis mesos, amb l'audiència prèvia de la persona responsable del fitxer i també de les persones interessades si el resultat del primer tràmit d'audiència ho fa necessari. Un cop transcorregut aquest termini, si l'Autoritat no ha notificat la resolució de la reclamació, s'entén que ha estat desestimada.

3. La resolució d'estimació total o parcial de la tutela d'un dret ha d'establir el termini en què aquest s'ha de fer efectiu.

4. Si la sol·licitud d'exercici del dret davant de la persona responsable del fitxer és estimada, en part o totalment, però el dret no s'ha fet efectiu en la forma i els terminis exigibles d'acord amb la normativa aplicable, les persones interessades poden posar-ho en coneixement de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades perquè es duguin a terme les actuacions sancionadores corresponents".

La normativa abans transcrita configura el dret d'accés com un dret personalíssim que únicament pot ser exercit per la persona titular de les dades de les quals es pretén el seu accés, o bé per la persona qui ostenti la seva representació.

En el cas que ens ocupa, la Sra. (...), mitjançant el seu representant, hauria demanat l'accés a la història clínica de la seva filla menor d'edat en la seva condició de mare i

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

representant legal, d'acord amb l'article 236-18 de la Llei 25/2010, del 29 de juliol, del llibre segon del Codi civil de Catalunya, relatiu a la persona i la família, que estipula que *"l'exercici de la potestat sobre els fills comporta la representació legal d'aquests"*.

Tal com es recull a l'antecedent 3r, en donar trasllat a l'ICS de la reclamació formulada per la Sra. (...), aquesta entitat va informar a l'Autoritat que el pare de la menor havia aportat al CAP (...) la Sentència (...)/2020 de data 30/10/2020, en què s'acordava *"el ejercicio exclusivo de la responsabilidad parental por el progenitor custodio"*, el Sr. (...).

A la vista d'aquesta informació, i tenint en compte que la Sra. (...) no podria actuar en representació legal de la seva filla menor en cas que se l'hagués privat de l'exercici de la potestat parental mitjançant resolució judicial, se li va sol·licitar repetidament que confirmés o desmentís aquest extrem, peticions que, tal com es recull als antecedents, no foren ateses.

En conseqüència, procedeix desestimar la reclamació formulada, en la mesura que la Sra. (...) no podria actuar en representació legal de la seva filla menor en no poder exercir la potestat parental, i, consegüentment, l'ICS no podria proporcionar-li aquesta informació atès el caràcter personalíssim del dret d'accés.

Per tant, resolc:

1. Desestimar la reclamació de tutela de drets núm. 20/2021 formulada contra l'Institut Català de la Salut i declarar finalitzat el procediment.
2. Notificar aquesta resolució a l'Institut Català de la Salut i a la persona reclamant.
3. Ordenar la publicació de la resolució al web de l'Autoritat (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 l'LPAC 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,

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

PT 20/2021