

## Identificació de l'expedient

Resolució del procediment de tutela de drets núm. PT 155/2021, referent a l'Institut Català de la Salut (Hospital Universitari Arnau de Vilanova).

## Antecedents

1. En data 23/12/2021 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, un escrit de la Sra. (...) (en endavant, persona reclamant), pel qual formulava una reclamació per la presumpta desatenció del dret de rectificació que havia exercit el dia 24/09/2021 davant l'Hospital Universitari Arnau de Vilanova, dependent de l'Institut Català de la Salut (en endavant, l'ICS), atès que en tenir accés a la seva història clínica va observar *"anotaciones que no son veraces"* pel qual demanava la rectificació o, en el seu cas, la supressió de les mateixes.

En primer lloc, la persona reclamant posava de manifest que a la seva història clínica (curs clínic) no hi constava la visita mèdica de 26/01/2021 amb un determinat especialista del servei de neurocirurgia. Afegia la persona reclamant que no només no hi constava la visita en l'historial, sinó que tampoc *"el comentario"*. En aquest sentit, la persona reclamant exposava que en aquella visita mèdica *"se propone el alta con un informe de secuelas y recomendaciones y derivación a la clínica del dolor. En ese momento se revisa la radiografía (05 de marzo de 2020) y se sospecha inestabilidad de los tornillos sacros, por lo que se solicita un TAC, y evidentemente NO se procede a dar el alta, si no que el día 23 de febrero de 2021, se me incluye en lista de cirugía excluyéndome el día 25 de mayo de 2021, actualmente (20 de septiembre) en lista de cirugía del Hospital Vall d'Hebron de Barcelona"*.

I, en segon lloc, la persona reclamant exposava que aquest mateix professional mèdic havia anotat en el curs clínic, en relació a la visita mèdica de 05/03/2019, el següent: *"refiere que está caminando, y asistiendo a aquagym"*.

Respecte d'aquesta darrera anotació, que la persona reclamant manifestava no era certa, indicava que *"resultó sumamente perjudicial a la hora de acudir al ICAM para la revisión de una incapacidad (ya reconocida unos meses antes) y que fue denegada en esta revisión, ya que el médico evaluador a la pregunta de si hacía aquagym y mi respuesta ser negativa, puso en duda todo mi relato"*. La persona reclamant, manifesta que en visites posteriors, va demanar la rectificació de la dita anotació al metge, però aquest no la va fer.

Junt amb el seu escrit, la persona reclamant aportava, entre d'altres, la següent documentació:

- Còpia de la sol·licitud amb data de registre d'entrada 24/09/2021 d'exercici del dret de rectificació o, en el seu cas, de supressió de les dades.
- Document de traçabilitat corresponent al període comprès entre l'01/01/2021 i l'01/06/2021, on hi figuren els accessos a la història clínica de la persona reclamant, i concretament, també l'accés efectuat pel metge especialista en data 26/01/2021.
- Còpia del justificant d'estada a l'ICS, acreditatiu de la visita mèdica presencial de la persona reclamant en data 26/01/2021.
- Còpia del pla de visites, proves complementàries i analítiques, on hi figura que, en data 26/01/2021, la persona reclamant tenia visita successiva amb el metge especialista.

- Còpia del curs clínic de la persona reclamant, on hi manca la referència a la visita mèdica de data 26/01/2021.
- Còpia d'un informe de no assistència emès en data 11/09/2019, pel Centre Esportiu Municipal (CEM) de (...), conforme no els hi constava haver venut cap entrada o abonament a la persona reclamant i que, per tant, no hi desenvolupa cap activitat.
- Còpia del dictamen proposta emès pel Ministeri de Treball i Seguretat Social en data 25/04/2018.
- Còpia del dictamen mèdic de la sol·licitud de la incapacitat permanent de l'Institut Català d'Avaluacions Mèdiques (ICAM) emès el 02/08/2019.

2. En data 02/02/2022, 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 21/02/2022, l'ICS va remetre el seu escrit d'al·legacions, en el qual exposava el següent:

- Que en data 24/09/2021, la persona reclamant va sol·licitar l'exercici del dret de rectificació.
- Que en data 05/12/2021 es dona resposta a la persona reclamant en relació a la seva petició, en la qual s'adjunta l'escrit de 30/11/2021 del facultatiu especialista del servei de neurocirurgia.
- Que, per mitjà d'escrit de data 30/11/2021, el facultatiu especialista del servei de neurocirurgia donava resposta en relació a les dades que se sol·licitaven rectificar.
- Que atès l'exposat pel facultatiu especialista, la petició de rectificació o supressió no correspon modificar l'anotació corresponent a la visita de 05/03/2019 relativa a que *"refiere que está caminando, y asistiendo a aquagym"*, ja que no és inexacta ni incorrecta, ni tampoc no es dona cap de les circumstàncies previstes per obtenir la supressió de les dades.
- Que amb la informació aportada per la persona sol·licitant no s'acredita l'existència d'un error.

L'ICS aportava l'escrit de resposta del metge especialista de data 30/11/2021, on donava resposta a la petició de rectificació que havia efectuat la persona reclamant, en els següents termes:

- En relació a la visita de 05/03/2019, exposava *"(...) quiero expresar que no tengo manera de sustentar su asistencia, ya que no suelo solicitar constancia cuando se realizan dichas actividades. Pero regularmente pregunto, en caso de persistir dolor si han realizado rehabilitación, bien en gimnasio o Aquagym y no solicito constancia de asistencia si esta actividad se realiza en centro privado (...) Con respecto a la no asistencia al Aquagym, expreso que la realización o no de dicha actividad no representa una prueba de recuperación de la lesión, pues estos son sólo ejercicios para fortalecer las estructuras musculares dañadas por una afección neural y estos pueden ser efectivos o no"*.
- Pel que fa a la rectificació de l'anotació efectuada el 05/03/2019 (*"refiere que está caminando, y asistiendo a aquagym"*) el facultatiu indicava que *"no consideré su eliminación ya que lo reflejado en su historia médica fue comentado, aunque repito 'No puedo demostrar su asistencia a dichas actividades recuperadoras' pues nunca solicito constancia a dichas actividades."*

- En relació amb la visita de data 26/01/2021, el facultatiu manifestava que *“Sí es cierto que en dicha visita me solicitó el alta médica, no se le realizó ninguna anamnesis ni examen físico por lo que no se reflejó en la historia médica, pero en visita anterior (04/08/2020), usted manifestó dolor lumbar y estaba a la espera de ser valorada en la Unidad del Dolor”*.
- El metge afegia que *“Tomando en consideración su dolencia y su solicitud de alta con secuelas, realicé una revisión de su historial, encontrando signos radiológicos muy discretos de inestabilidad en Rx lumbosacra hecha el 05/05/2020, por este motivo me dispuse a solicitar”* determinades proves. *“En visitas posteriores le informé sobre su diagnóstico y que debería ser reintervenida quirúrgicamente. Por este motivo no se le pudo dar el alta médica con secuelas como era su deseo”*.

L'ICS aportava documentació diversa.

### **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.- Tot i que la reclamació formulada per la persona reclamant davant l'Autoritat es referia a la manca d'atenció del seu dret de rectificació o, en el seu cas, al dret de supressió per part de l'ICS, es considera més ajustat a dret vincular-la a l'exercici del dret de rectificació, en la mesura que el que pretén la persona aquí reclamant és, d'una banda, la rectificació de l'anotació efectuada pel metge en data 05/03/2019 que considera que és *“incerta”*; i de l'altra, que s'incorpori al seu curs clínic la visita presencial de 26/01/2021, la qual no hi consta.

Dit això, la reclamació que aquí es resol es formula respecte d'una sol·licitud d'exercici del dret de rectificació que s'havia presentat davant l'ICS el 24/09/2021.

L'article 16 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), regula el dret de rectificació en els següents termes:

*“El interesado tendrá derecho a obtener sin dilación indebida del responsable del tratamiento la rectificación de los datos personales inexactos que le conciernan. Teniendo en cuenta los fines del tratamiento, el interesado tendrá derecho a que se completen los datos personales que sean incompletos, inclusive mediante una declaración adicional.”*

Per la seva banda, l'article 14 de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals (en endavant, LOPDGDD), determina el següent, també en relació amb el dret de rectificació:

*“En ejercer el dret de rectificació reconegut a l'article 16 del Reglament (UE) 2016/679, l'afectat ha d'indicar en la seva sol·licitud a quines dades es refereix i quina correcció s'hi ha de fer. Hi ha d'adjuntar, quan sigui necessari,*

*la documentació justificativa de la inexactitud o el caràcter incomplet de les dades objecte de tractament.”*

Així mateix, sobre els drets contemplats als articles 15 a 22 de l'RGPD, l'article 12.4 de l'RGPD estableix el següent:

*“4. Si el responsable del tratamiento no da curso a la solicitud, le informará sin dilación, y a más tardar transcurrido un mes de la recepción de la solicitud, de las razones de su no actuación y de la posibilidad de presentar una reclamación ante una autoridad de control y de ejercitar acciones judiciales.”*

En relació amb l'anterior, l'article 16.1 de la Llei 32/2010, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, referent a la tutela dels drets previstos per la normativa sobre protecció de dades personals, 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 l'ICS va resoldre i notificar, dins el termini previst per la normativa aplicable, el dret de rectificació exercit per la persona reclamant, ja que precisament el motiu de la seva queixa que inicià el present procediment de tutela de drets, era el fet de no haver obtingut resposta dins del termini previst a l'efecte.

Pel que fa a la presumpta desatenció del dret de rectificació que és objecte de reclamació, consta acreditat que en data 24/09/2021 va tenir entrada a l'ICS un escrit de la persona reclamant mitjançant el qual exercia el dret de rectificació (i en el seu cas, de supressió).

D'acord amb l'article 12.3 de l'RGPD, l'ICS havia de resoldre i notificar la petició d'exercici del dret sol·licitat en el termini màxim d'un mes a comptar de la data de recepció de la sol·licitud.

Doncs bé, segons es desprèn de la documentació aportada al present expedient, l'ICS va donar resposta a la sol·licitud de la persona reclamant formulada en data 24/09/2021, mitjançant un escrit amb registre de sortida de 05/12/2021, sense que aquesta Autoritat tingui constància de en quina data va ser rebuda la documentació per la dita persona.

En tot cas, és notori que l'ICS va respondre a la persona reclamant quan ja s'havia superat amb escreix el termini d'un mes previst a tal efecte.

En conseqüència, en tant que la reclamació es fonamentava en la manca de resposta a la sol·licitud d'exercici del dret de rectificació, escau estimar la present reclamació. Això sens perjudici del que es dirà a continuació quant al fons de la reclamació.

**4.** Seguidament, escau analitzar el fons de la reclamació, és a dir si, d'acord amb els preceptes transcrits al fonament de dret 2n, procedeix en aquest cas rectificació de les dades en els termes que sol·licità la persona reclamant.

Com a punt de partida cal tenir en compte que els articles 16 de l'RGPD i 14 de l'LOPDGDD regulen el dret de rectificació com el dret de la persona afectada a que es modifiquin les dades que siguin inexactes o incompletes.

El dret de rectificació regulat a l'RGPD i a l'LOPDGDD és un dret personalíssim, i constitueix una de les facultats essencials que integren el dret fonamental a la protecció de dades personals. És per això que les limitacions a aquest dret de rectificació han de ser les mínimes atès que mitjançant el seu exercici es garanteix l'efectivitat del dret fonamental a la protecció de dades personals. Així, les causes de denegació del dret de rectificació les trobem a l'article 23 de l'RGPD, les quals han d'estar previstes a "*través de medidas legislativas*" (article 23.1 de l'RGPD).

A continuació s'aborda, de forma diferenciada, les dues rectificacions que sol·licitava la persona reclamant.

#### 4.1. Sobre les dades facilitades per la persona reclamant durant la seva visita mèdica de 05/03/2019.

En primer lloc, la persona reclamant sol·licita la rectificació de l'anotació incorporada a la seva història clínica en data 05/03/2019 relativa a que "*refiere que camina y hace aquagym*", que considera que no era certa.

Per acreditar l'existència de l'error de l'anotació en el seu curs clínic, la persona reclamant aporta un certificat de no assistència emès pel CEM de (...) en data 11/09/2019, als efectes d'acreditar que no realitzava cap activitat en aquell centre municipal. En aquest punt, escau assenyalar que aquest escrit únicament serviria per acreditar que la persona reclamant no realitzava cap activitat en aquell centre, però no així en d'altres centres.

Per la seva banda, el facultatiu que va incloure aquesta anotació s'ha refermat en la seva exactitud, en el sentit que "*lo reflejado fue comentado*".

Així les coses, en el present cas hi ha dues versions confrontades sobre el que hauria manifestat la persona reclamant en la visita de 05/03/2019. Doncs bé, en la mesura que no consten en el present procediment de tutela de drets elements suficients per confirmar la inexactitud d'aquesta anotació, escau desestimar la reclamació pel que fa a la rectificació de l'anotació de data 05/03/2019 al curs clínic de la persona reclamant.

#### 4.2. Sobre la visita de data 26/01/2021.

La persona reclamant també sol·licita que es rectifiqui el seu curs clínic als efectes que es reflecteixi la visita de 26/01/2021 amb el mateix metge especialista, la qual no hi consta.

La persona reclamant aporta diversa documentació per acreditar que en data 26/01/2021 va ser visitada pel metge especialista.

Per la seva banda, l'ICS confirma l'existència d'aquesta visita mèdica, però per justificar la denegació de la rectificació aporta l'escrit del metge de la persona reclamant de 30/11/2021, on aquest indicava que "*Sí es cierto que en dicha visita me solicitó el alta médica, no se le realizó ninguna anamnesis ni examen físico por lo que no se reflejó en la historia médica,*

*pero en visita anterior (04/08/2020), usted manifestó dolor lumbar y estaba a la espera de ser valorada en la Unidad del Dolor”.*

En relació amb aquest motiu de denegació, cal partir de la consideració que la història clínica es configura en l'article 11.1 de la Llei catalana 21/2000, de 29 de desembre, sobre els drets d'informació concernent la salut i l'autonomia del pacient (Llei 21/2000), i la documentació clínica com *“un instrument destinat fonamentalment a ajudar a garantir una assistència adequada al pacient”*. I, en l'article 9 de la mateixa norma s'assenyala que la història clínica *“recull el conjunt de documents relatius al procés assistencial de cada malalt tot identificant els metges i la resta de professionals assistencials que hi han intervingut.”*

Al seu torn, l'article 10.1 de la Llei 21/2000 enumera quines dades han de formar part del contingut de la història clínica, en concret, al seu apartat b) enumera quines són les dades clinicoassistencials que n'han de formar part:

*“b) Dades clinicoassistencials:*

*Antecedents familiars i personals fisiològics i patològics.*

*Descripció de la malaltia o el problema de salut actual i motius successius de consulta.*

*Procediments clínics emprats i llurs resultats, amb els dictàmens corresponents emesos en cas de procediments o exàmens especialitzats, i també els fulls d'interconsulta.*

*Fulls de curs clínic, en cas d'ingrés.*

*Fulls de tractament mèdic.*

*Full de consentiment informat si és pertinent.*

*Full d'informació facilitada al pacient en relació amb el diagnòstic i el pla terapèutic prescrit, si escau.*

*Informes d'epicrisi o d'alta, si s'escauen.*

*Document d'alta voluntària, si s'escau.*

*Informe de necròpsia, si n'hi ha.*

*En cas d'intervenció quirúrgica, s'ha d'incloure el full operatori i l'informe d'anestèsia, i en cas de part, les dades de registre.” [El subratllat és d'aquesta Autoritat.]*

Així doncs, la història clínica de cada pacient ha de reflectir la descripció de la malaltia o el problema de salut actual i els motius successius de consulta, de manera que en el cas concret hi hauria de constar la visita mèdica de 26/01/2021 on la persona reclamant havia sol·licitat l'alta amb seqüeles. Reforça la necessitat de reflectir aquesta visita en el curs clínic el fet que el facultatiu concreta en el seu escrit de 30/11/2021 que, arran aquesta petició, va revisar la història clínica de la persona reclamant *“encontrando signos radiológicos muy discretos de inestabilidad en Rx lumbosacra hecha el 05/05/2020”* i que, per aquest motiu, va sol·licitar diverses proves.

Atès l'anterior, escau estimar la present reclamació en allò referent a la rectificació del curs clínic de la persona reclamant, per tal que quedi constància de la visita mèdica que va tenir lloc el 26/01/2021 i també del seu contingut.

**5.** 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, pel que fa a la



rectificació de la manca de l'apunt i el comentari referent a la visita presencial del dia 26/01/2021. D'acord amb això, procedeix requerir l'entitat reclamada per tal que en el termini de 10 dies comptadors a partir de l'endemà de la notificació de la present resolució, procedeixi a la rectificació del curs clínic de la persona reclamant a fi que es reflecteixi la visita de 26/01/2021 i el seu contingut pel que fa al motiu de consulta, la valoració del professional mèdic, així com les actuacions derivades d'aquesta consulta com ara les que indicava el mateix professional mèdic en el seu escrit de 30/11/2021 (revisió de l'historial mèdic i petició de proves). Un cop s'hagi fet efectiu el dret de rectificació en els termes exposats i es notifiqui a la persona reclamant, en els 10 dies següents l'entitat reclamada haurà de donar-ne compte a l'Autoritat.

Per tot el que s'ha exposat, resolc:

- 1.-** Declarar extemporània la resposta facilitada per l'Institut Català de la Salut, per la qual es desestima la sol·licitud de rectificació formulada per la Sra. (...), en no haver donat resposta en el termini establert a la normativa aplicable.
- 2.-** Estimar la reclamació pel que fa a la rectificació del curs clínic de la persona reclamant en relació a la visita de 26/01/2021, d'acord amb el previst al fonament de dret 5è, i desestimar-la respecte la sol·licitud de rectificació de l'anotació que consta en el seu curs clínic en relació a la visita mèdica de data 05/03/2019, per les raons explicitades al fonament de dret 4t.
- 3.-** Requerir l'Institut Català de la Salut per tal que procedeixi a la rectificació del curs clínic de la persona reclamant en els termes exposats al fonament de dret 5è, i acrediti davant aquesta Autoritat haver donat compliment a aquest requeriment en el termini allà assenyalat.
- 4.-** Notificar aquesta resolució a l'Institut Català de la Salut i a la persona reclamant.
- 5.-** Ordenar la publicació de la Resolució al web de l'Autoritat ([www.apd.cat](http://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,