

RESOLUCIÓ del procediment de tutela de drets núm. 6/2011, instat pel Sr. XXX contra el Departament de Justícia.

Antecedents

Primer.- En data 03/02/2011 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, la reclamació formulada pel Sr. XXX contra el Departament de Justícia per no haver atès el dret de cancel·lació que havia fet efectiu respecte a les seves dades personals que figurarien en el fitxer de "*persones relacionades amb l'Administració de Justícia*"; com a conseqüència del procediment de contractació administrativa JU 188/2009. La persona reclamant aportava diversa documentació.

Segon.- D'acord amb l'article 5 b) de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, i 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), en data 14/02/2011 es va donar trasllat al Departament de Justícia de la reclamació de tutela del dret de cancel·lació presentada per la persona reclamant, per tal que en el termini de 15 dies formulés les al·legacions que estimés pertinents.

Tercer.- El Departament de Justícia va formular al·legacions mitjançant escrit de data 01/03/2011. En aquestes al·legacions el Departament exposava, entre d'altres, el següent:

- Que el Departament només té dades de la persona reclamant derivades de dos expedients de contractació (JU 59/2008 i JU 188/2009).
- Que aquestes dades les varen proporcionar dues empreses diferents, les quals després van resultar-ne adjudicatària d'algun lot del concurs.
- Que atès que el reclamant no ha prestat serveis els darrers anys, no hi ha cap dada seva al fitxer de "*persones relacionades amb l'Administració de Justícia*", ja que no es conserven les acreditacions i anotacions de traductors que no estiguin en actiu.
- Que degut a que les seves dades no constaven en el fitxer esmentat, se li va contestar conjuntament amb l'altra sol·licitud de cancel·lació en un sol escrit.
- Que donades les competències de la Secretaria General en matèria de protecció de dades i a la condició del seu Gabinet Tècnic, responsable de seguretat i coordinador de protecció de dades departamental, és admissible que aquest respongui als escrits si així ho delega la unitat directiva receptora dels mateixos.
- Que no poden cancel·lar les dades de la persona reclamant del fitxer "contractació administrativa" aportades per les empreses adjudicatàries en procediments de contractació tan recents o en fase d'execució.

Quart.- En data 30/03/2011 es va incorporar al present procediment còpia de les dues actes d'inspecció dutes a terme per personal d'aquesta Autoritat en data 18/01/2011 en les dependències del Departament de Justícia i del duplicat de les còpies de seguretat referents a dates 12/05/2010 i 20/05/2010 del fitxer "*persones relacionades amb l'Administració de Justícia*", actuacions emmarcades en la informació prèvia

núm. 158/2010, la qual tenia com a objecte, entre d'altres, la investigació sobre la presumpte inclusió de les dades de caràcter personal de diversos intèrprets i traductors en el fitxer esmentat, les quals hauria facilitat al Departament una de les empreses licitadores en els expedients de contractació nùms. JU 59/2008 i JU 188/2009.

Cinquè.- Atès que les al·legacions formulades pel Departament de Justícia discrepaven amb allò que se li va comunicar a la persona aquí reclamant al resoldre les seves peticions d'accés mitjançant escrits de 21/12/2009 i 06/04/2010, així com amb el que constava al duplicat de les còpies de seguretat referents a dates 12/05/2010 i 20/05/2010 del fitxer "*persones relacionades amb l'Administració de Justícia*", que va aportar el Departament de Justícia en data 27/01/2011 en el marc de les actuacions prèvies núm. IP 158/2010 –mitjançant el qual es va constatar que les dades del reclamant figuraven tant en el fitxer Excel "*Llistat validacions acreditacions actualitzat-12_05_10.xls*" com al "*Llistat validacions acreditacions actualitzat-20_05_10.xls*", en el sentit que la persona reclamant sí constaria en el fitxer referit, de conformitat amb l'article 117.3 del RLOPD, en data 04/04/2011 es va concedir al Departament de Justícia un nou termini de 15 dies per tal que formulés les al·legacions que estimés oportunes, un cop posada de manifest la divergència esmentada.

Sisè.- A través d'escrit de 26/04/2011, el Departament de Justícia va formular al·legacions en el darrer tràmit d'audiència concedit, mitjançant les quals exposava el següent:

- Que les dades de la persona reclamant "*es troben en els fitxers ofimàtics aportats a causa de prestacions de serveis d'interpretació no relacionats amb les empreses licitadores que no van ser adjudicatàries de cap lot, fet que ha originat la incongruència entre l'al·legació i les dades recollides al full de càlcul*".
- Que les dades personals del reclamant incloses en el fitxer "contractació administrativa" es troben bloquejades, en compliment de la sentència núm. 1206/2010 de la secció 5a de la Sala del Contenciós Administratiu del TSJC, i de la resolució d'aquesta Autoritat de 24/02/2011 (dictada en el marc d'un altre procediment de tutela de drets).

Fonaments de Dret

Primer.- 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.

Segon.- L'article 16 de la 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.

Carrer de la Llacuna, 166, 7a. Planta
08018 Barcelona

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 del 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 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.”

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, disposa:

“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

Carrer de la Llacuna, 166, 7a. Planta
08018 Barcelona

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.”

Tercer.- La persona reclamant formula una primera queixa de caràcter formal, com és que el responsable del fitxer *“persones relacionades amb l'Administració de Justícia”* –Secretaria de Relacions amb l'Administració Justícia- no hauria resolt la seva petició de cancel·lació, i qüestiona la validesa de la resposta que li va donar la Secretaria General del Departament de Justícia, per entendre que no era aquest l'òrgan competent per resoldre la seva sol·licitud. Correspon doncs primerament, abans d'entrar en el fons de la reclamació, abordar aquesta qüestió de caire formal.

En el cas que ens ocupa, consta acreditat que davant la sol·licitud que la persona reclamant va presentar a l'oficina de Correus en data 16/12/2010 i rebuda al Departament de Justícia el 21/12/2010 –segons manifestava el Departament en l'escrit de resposta-, per la qual demanava la cancel·lació de les seves dades de caràcter personal incloses al fitxer *“persones relacionades amb l'Administració de Justícia”* derivades de l'expedient de contractació JU 188/2009, es va contestar de forma immediata mitjançant escrit de 22/12/2010. El dit ofici consta registrat de sortida el 23/12/2010 i la persona reclamant en el moment de formular la seva reclamació admet haver-lo rebut, si bé com s'ha dit qüestiona la seva validesa per uns suposats vicis competencials.

En concret, la persona reclamant manifesta que l'òrgan competent per resoldre la petició de cancel·lació en relació al fitxer *“persones relacionades amb l'Administració de Justícia”* era la Secretaria de Relacions amb l'Administració de Justícia del Departament de Justícia i no la Secretaria General, òrgan que va resoldre aquesta petició.

Certament, l'òrgan responsable del fitxer *“persones relacionades amb l'Administració de Justícia”* és la Secretaria de Relacions amb l'Administració de Justícia, i en principi seria doncs aquest òrgan qui havia de resoldre sobre la sol·licitud de cancel·lació, segons preveu l'article 32.2 del RLOPD. Res no impedeix, però, al responsable del fitxer fer ús de la possibilitat de delegació -com exposa l'entitat reclamada en el seu escrit d'al·legacions d'01/03/2011-, o d'algun altre instrument d'alteració dels elements determinants de l'exercici de la competència.

Ara bé, el Departament de Justícia no ha acreditat que la delegació referida s'hagués efectuat conforme al que disposa l'article 8 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya. Per tant, com s'ha dit, cal recordar que d'acord amb la LOPD i el RLOPD correspon a l'òrgan responsable del fitxer o el tractament contestar la sol·licitud que se li dirigeixi.

En qualsevol cas, l'objecte d'aquest procediment és determinar si s'ha vulnerat o no el dret de cancel·lació prèviament exercit per la persona ara reclamant, amb independència de les irregularitats o vicis d'incompetència que en el seu cas s'haguessin pogut cometre que, en cas d'haver existit, no encaixarien en el supòsit de l'article 62.1.b) de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les

Carrer de la Llacuna, 166, 7a. Planta
08018 Barcelona

administracions públiques i del procediment administratiu comú, de manera que no determinarien la seva nul·litat de ple dret. Sigui com sigui, consta acreditat que el Departament de Justícia va resoldre el dret de cancel·lació dins el termini concedit a l'efecte.

Quart.- Un cop efectuada aquesta consideració de caire formal, és procedent pronunciar-se sobre els aspectes de fons, és a dir, analitzar si la persona reclamant tenia dret a la cancel·lació sol·licitada i que li fou denegada, relativa a les dades personals que s'haurien incorporat en el fitxer "*persones relacionades amb l'Administració de Justícia*" arran de l'expedient de contractació JU 188/2009.

No obstant això, ateses les manifestacions efectuades pel Departament de Justícia en els seus escrits d'al·legacions, cal deixar palès que la persona reclamant només sol·licitava la cancel·lació de les seves dades personals en relació al fitxer abans esmentat, és a dir, no exercia el seu dret de cancel·lació respecte el fitxer "contractació administrativa", motiu pel qual en l'anàlisi de les al·legacions efectuades per l'entitat reclamada envers aquest darrer fitxer, s'ha de tenir en compte tal circumstància.

Dit l'anterior i com a punt de partida cal tenir en compte que els articles 16 LOPD i 31.2 RLOPD regulen el dret de cancel·lació com el dret de l'afectat a que se suprimeixin les dades que siguin inadequades o excessives, sense perjudici del deure de bloqueig. Així, el dret de cancel·lació regulat a la LOPD és un dret personalíssim i constitueix una de les facultats essencials que integren el dret fonamental a la protecció de dades de caràcter personal.

És per això que les limitacions a aquest dret de cancel·lació han de ser les mínimes atès que mitjançant el seu exercici es garanteix l'efectivitat del dret fonamental a la protecció de dades de caràcter personal. Els casos en què la pròpia LOPD exceptua el dret de cancel·lació es recullen al seu article 16, apartats 3 i 5; i també a l'article 33, punts 1 i 2, del RLOPD.

Consta a les actuacions que a través d'escrit de 22/12/2010, el Departament de Justícia va resoldre la petició de cancel·lació exercida per la persona reclamant, en el sentit de denegar la cancel·lació de les dades del fitxer "contractació administrativa", tot i que com s'ha avançat, la sol·licitud es referia al fitxer de persones relacionades amb l'Administració de Justícia. En l'ofici de denegació del Departament es manifestava que les "*dades que inicialment se li van comunicar com a pertanyents a aquest fitxer [persones relacionades amb l'Administració de Justícia], només consten al fitxer de "Contractació Administrativa."*

Per tant, el Departament de Justícia basava la seva decisió denegatòria en què no existia cap tipus de dada de caràcter personal del reclamant en el fitxer "*persones relacionades amb l'Administració de Justícia*", i afegia que s'hauria comés un error quan al resoldre la sol·licitud d'exercici del dret d'accés, per mitjà d'escrits de 21/12/2009 i 06/04/2010 se li va comunicar el contrari.

Carrer de la Llacuna, 166, 7a. Planta
08018 Barcelona

El cas però és que com s'ha exposat en els antecedents, a partir del duplicat de les còpies de seguretat referents a dates 12/05/2010 i 20/05/2010 del fitxer *"persones relacionades amb l'Administració de Justícia"*, que va aportar el Departament de Justícia en data 27/01/2011 en el marc de les actuacions prèvies núm. IP 158/2010, i que s'han incorporat al present procediment de tutela de drets, es va poder constatar que les dades de la persona reclamant sí s'havien incorporat al fitxer esmentat. És més, en una de les fulles de càlcul en format Excel del fitxer *"Llistat validacions acreditacions actualitzat-20_05_10.xls"*, i en concret, a la relativa al *"LLISTAT DEL PERSONAL DE SEPROTEC ADSCRIT AL CONCURS JU 188/09 (20.05.2010)"*, hi figurava la persona reclamant com personal subcontractat per Seprotec Traducción e Interpretación, SL (en endavant, SEPROTEC) per a l'execució del contracte JU 188/2009.

A aquest respecte, el Departament de Justícia ha exposat en un segon tràmit d'audiència que li fou atorgat, que *"les dades de la persona reclamant es troben en els fitxers ofimàtics aportats a causa de prestacions de serveis d'interpretació no relacionats amb les empreses licitadores que no van ser adjudicatàries de cap lot (...)"*.

Sigui com sigui, és evident que el Departament de Justícia ha admès que, contràriament al que havia comunicat al reclamant al denegar-li la sol·licitud de cancel·lació, sí existeixen dades de caràcter personal seves en el fitxer *"persones relacionades amb l'Administració de Justícia"*. A més, cal tenir present que l'empresa SEPROTEC va ésser adjudicatària de tots els lots que conformaven el contracte referit, i segons ha manifestat la persona reclamant *"En fecha 30 de noviembre de 2009 [data en que el Departament l'informà, per mitjà d'escrit de 06/04//2010, que l'empresa SEPROTEC havia facilitat les seves dades al Departament] yo no estaba a disposición de la empresa SEPROTEC para prestarle servicio alguno"*. Aquesta manifestació no l'ha qüestionat el departament, de manera que s'ha de considerar que la persona reclamant no tenia vinculació amb aquesta empresa quan va exercir el seu dret de cancel·lació, motiu pel qual la inclusió i manteniment de les seves dades de caràcter personal en el fitxer *"persones relacionades amb l'Administració de Justícia"* seria improcedent, atès que no responen a la realitat. Així les coses, totes les referències que vinculen a la persona reclamant amb l'execució d'aquest contracte i que aquesta Autoritat ha constatat que figuren en el duplicat de les còpies de seguretat, són impertinents per no respondre amb veracitat a la situació actual de l'afectat, la qual cosa ha de comportar la seva cancel·lació, de conformitat amb els articles 4.3 i 4.5 de la LOPD.

En definitiva, que en el present cas no s'observa la concurrència de cap de les circumstàncies citades als articles 16 de la LOPD i 33 del RLOPD que permetrien denegar el dret de cancel·lació en relació a les dades de la persona reclamant que figuren al fitxer *"persones relacionades amb l'Administració de Justícia"*, i que s'haurien incorporat en virtut de l'expedient de contractació referit. Al seu torn, cal remarcar que el responsable del fitxer no ha esgrimit l'existència de cap d'aquestes circumstàncies impeditives, com tampoc no ha invocat alguna llei o norma comunitària d'aplicació directa que impedeixi atorgar la cancel·lació o bé la concurrència d'una disposició aplicable a aquestes dades personals que impliqui un

Carrer de la Llacuna, 166, 7a. Planta
08018 Barcelona

termini obligatori de conservació de les mateixes, per la qual cosa és procedent estimar el dret de cancel·lació.

En conseqüència, s'ha d'estimar la reclamació de tutela del dret de cancel·lació en relació a les dades personals de la persona reclamant incorporades en el fitxer "*persones relacionades a l'Administració de Justícia*" arran de l'expedient de contractació JU 188/2009.

Cinquè.- 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. Atès que l'empresa SEPROTEC va resultar adjudicatària de tots els lots de l'expedient de contractació JU 188/2009, així com que la persona reclamant nega qualsevol vinculació amb l'empresa adjudicatària –versió no qüestionada pel Departament-, escau requerir al Departament de Justícia per tal que en el termini de 10 dies procedeixi a la cancel·lació de les dades personals de la persona reclamant incloses en el fitxer "*persones relacionades amb l'Administració de Justícia*" derivades de l'expedient de contractació JU 188/2009, tot procedint a la seva supressió llevat que el Departament consideri que resulti d'aplicació el bloqueig.

Un cop s'hagi fet efectiu el dret de cancel·lació, en el mateix termini de 10 dies el Departament haurà de donar-ne compte a l'Autoritat.

Per tot el que s'ha exposat,

RESOLC

Primer.- Estimar la reclamació de tutela formulada pel Sr. XXX contra el Departament de Justícia.

Segon.- Requerir al Departament de Justícia per tal que en el termini de 10 dies faci efectiva la cancel·lació sol·licitada per la persona reclamant en relació a les dades personals que figurin en el fitxer "*persones relacionades amb l'Administració de Justícia*", segons el que s'ha indicat en el fonament de dret cinquè i en els terminis allà assenyalats.

Tercer.- Notificar aquesta resolució al Departament de Justícia 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 17.2 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre.

La directora,

Esther Mitjans Perelló
Barcelona, 26 de maig de 2011