

## RESOLUCIÓ del procediment de tutela de drets núm. 45/2011, instat pel Sr. XXX, en representació dels seus fills, contra el Departament d'Ensenyament de la Generalitat de Catalunya.

### Antecedents

**Primer.-** En data 20/07/2011 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, la reclamació formulada pel Sr. XXX, en representació dels seus dos fills –YYY i ZZZ-, contra el Departament d'Ensenyament per no haver atès el seu dret d'accés a les sol·licituds originals de preinscripció dels seus fills per al nivell P-3 de l'Escola WWW corresponents al curs 2009-2010.

La persona reclamant aportava còpia de l'escrit de 21/03/2011 –presentat per ambdós progenitors dels menors afectats en la mateixa data davant dels Serveis Territorials al Vallès Occidental del Departament d'Ensenyament-, pel qual es va formular la sol·licitud esmentada davant el Departament d'Ensenyament; així com còpia de l'escrit de 02/05/2011, pel qual els Serveis Territorials al Vallès Occidental del Departament d'Ensenyament comunicava que *“els Serveis Territorials no són dipositaris de les sol·licituds de preinscripció”*, en resposta a la sol·licitud d'accés plantejada.

**Segon.-** 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), en data 28/07/2011 es va donar trasllat a la Direcció General de Centres Concertats i Centres Privats del Departament d'Ensenyament de la reclamació de tutela del dret d'accés presentada pel la persona reclamant, per tal que en el termini de 15 dies formulés les al·legacions que estimés pertinents.

**Tercer.-** En data 21/10/2011 es va rebre a l'Autoritat l'escrit d'al·legacions de la Direcció general d'Atenció a la Família i Comunitat Educativa, òrgan que segons s'ha comprovat figura com a responsable del fitxer *“Escolarització d'alumnes”*, creat per l'Ordre ENS/125/2011, de 13 de maig, publicada al DOGC de 22/06/2011 i inscrit al Registre de Protecció de Dades de Catalunya (Resolució de 25/07/2011), la finalitat declarada del qual és la *“tramitació i resolució dels processos d'admissió de l'alumnat en els centres sufragats amb fons públics, el seguiment de l'escolarització en aquests centre i l'assignació dels llibres d'escolaritat”* En l'escrit d'al·legacions l'entitat reclamada exposava, entre d'altres, el següent:

- Que les sol·licituds de preinscripció originals estan dipositades en els diferents centres educatius.
- Que el Departament d'Ensenyament no disposa de la documentació objecte d'accés.
- Que l'annex 2 de la Resolució ENS/226/2011, d'1 de febrer, per la qual s'aproven les normes de preinscripció i matrícula de l'alumnat als centres del Servei d'Educació de Catalunya i altres centres educatius, en els ensenyaments sostinguts amb fons públics d'educació infantil, d'educació primària, d'educació secundària obligatòria, de batxillerat, de formació professional, de programes de

qualificació professional inicial (PQPI) realitzats pel Departament d'Ensenyament, artístics, esportius, d'idiomes o d'educació d'adults, per al curs 2011-2012, disposa que *“Els centres escolars han de guardar les sol·licituds de preinscripció i tota la documentació acreditativa del procés fins a la finalització del curs.”*

- Que en tot cas, la documentació referida es pot trobar en els centres educatius, llevat que aquesta documentació s'hagi destruït, com és el cas.

## 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.-** Amb caràcter previ, escau fer una breu consideració envers l'entitat responsable del fitxer que conté les dades de caràcter personals objecte d'accés.

Per mitjà de l'Ordre ENS/175/2003, de 10 de març, per la qual es regulen els fitxers automatitzats que contenen dades de caràcter personal gestionats pel Departament d'Ensenyament, el Departament d'Ensenyament va crear el fitxer *“Preinscripció d'alumnes”*, del qual n'era responsable la Direcció General de Centre Docents i que tenia com a finalitat la *“gestió de l'admissió als centres docents sufragats amb fons públics”*. El fitxer esmentat es va inscriure en el Registre de Protecció de Dades de Catalunya (en endavant, RPDC) per mitjà de Resolució de 29/07/2005.

Posteriorment, a través de l'Ordre EDC/85/2006, de 3 de març, per la qual es modifica l'Ordre ENS/175/2003, el fitxer anomenat *“Preinscripció d'alumnes”* passà a denominar-se *“Escolarització d'alumnes”*, del qual n'era responsable la Direcció General de Centres Educatius del Departament d'Educació i que tenia com a finalitat *“gestionar els processos d'escolarització.”* Aquesta modificació no consta inscrita al RPDC.

Finalment, el fitxer *“Escolarització d'alumnes”* ha estat modificat recentment a través de l'Ordre ENS/125/2011, de 13 de maig, publicada al DOGC de 22/06/2011, que determina que l'òrgan administratiu responsable del fitxer passa a ser la Direcció General d'Atenció a la Família i Comunitat Educativa del Departament d'Ensenyament i que té com a finalitat declarada la *“tramitació i resolució dels processos d'admissió de l'alumnat en els centres sufragats amb fons públics, el seguiment de l'escolarització en aquests centre i l'assignació dels llibres d'escolaritat”*. Dita modificació es va inscriure al RPDC per mitjà de Resolució de 25/07/2011.

Així les coses, cal deixar palès que, d'una banda, quan la persona reclamant va presentar la seva reclamació en data 21/03/2011, el responsable del fitxer era l'òrgan que en aquell moment havia succeït la Direcció General de Centres Educatius del Departament d'Educació (previsiblement, la Direcció General de Centres Concertats i Centres Privats del Departament d'Ensenyament); i de l'altra, que l'entitat a dia d'avui responsable del fitxer *“Escolarització d'alumnes”* és la Direcció General d'Atenció a la Família i Comunitat Educativa, i en conseqüència, serà l'òrgan responsable de donar

compliment al requeriment que es formularà en aquesta resolució, sobre la base de l'exposat en els fonaments de dret següents.

**Tercer.**- Un cop efectuada aquesta consideració prèvia sobre l'òrgan responsable del fitxer o tractament de dades personals respecte al qual s'ha exercit el dret d'accés, cal acudir a la regulació d'aquest dret. El punt de partida està a l'article 15 de la LOPD, que determina el següent:

*"1. L'interessat té dret a sol·licitar i obtenir gratuïtament informació de les seves dades de caràcter personal sotmeses a tractament, l'origen de les dades i les comunicacions efectuades o que es prevegin fer.  
2. La informació es pot obtenir mitjançant la mera consulta de les dades per mitjà de la visualització, o la indicació de les dades que són objecte de tractament mitjançant escrit, còpia, telecòpia o fotocòpia, certificada o no, en forma llegible i intel·ligible, sense utilitzar claus o codis que requereixin l'ús de dispositius mecànics específics.  
3. El dret d'accés a què es refereix aquest article només pot ser exercit a intervals no inferiors a dotze mesos, llevat que l'interessat acrediti un interès legítim a aquest efecte, cas en què el poden exercir abans."*

Per la seva banda, l'article 27 del RLOPD, en el seu apartat primer i segon disposa el següent respecte al dret d'accés:

*"1. El dret d'accés és el dret de l'afectat a obtenir informació sobre si les seves pròpies dades de caràcter personal estan sent objecte de tractament, la finalitat del tractament que, si s'escau, s'estigui realitzant, així com la informació disponible sobre l'origen de les dades esmentades i les comunicacions realitzades o previstes d'aquestes dades.  
2. En virtut del dret d'accés, l'afectat pot obtenir del responsable del tractament informació relativa a dades concretes, a dades incloses en un determinat fitxer, o a totes les seves dades sotmeses a tractament.  
No obstant això, quan raons de complexitat especial ho justifiquin, el responsable del fitxer pot sol·licitar de l'afectat que especifiqui els fitxers respecte dels quals vulgui exercir el dret d'accés, i a aquest efecte li ha de facilitar una relació de tots els fitxers."*

Així mateix, també sobre el dret d'accés, l'article 29 del RLOPD estableix el següent:

*"1. El responsable del fitxer ha de resoldre sobre la sol·licitud d'accés en el termini màxim d'un mes a comptar de la recepció de la sol·licitud. Transcorregut el termini sense que de forma expressa es respongui a la petició d'accés, 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 dels afectats, igualment els ho ha de comunicar en el mateix termini.  
2. Si la sol·licitud és estimada i el responsable no acompanya la seva comunicació amb la informació a què es refereix l'article 27.1, l'accés s'ha de fer efectiu durant els deu dies següents a la comunicació esmentada."*

*3. La informació que es proporcioni, sigui quin sigui el suport en què es faciliti, s'ha de donar de manera llegible i intel·ligible, sense que es facin servir claus o codis que requereixin l'ús de dispositius mecànics específics.*

*La informació ha d'incloure totes les dades de base de l'afectat, les resultants de qualsevol elaboració o procés informàtic, així com la informació disponible sobre l'origen de les dades, els cessionaris de les dades i l'especificació dels concrets usos i finalitats per als quals es van emmagatzemar les dades."*

A l'últim, 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 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."*

**Quart.-** A partir del relat de fets que s'ha exposat a l'apartat d'antecedents i sobre la base dels preceptes que s'han transcrit, cal analitzar si davant la sol·licitud d'exercici del dret d'accés formulada per la persona aquí reclamant, el Departament d'Ensenyament va actuar de forma ajustada a dret.

Els articles 15 de la LOPD i 27.1 del RLOPD configuren el dret d'accés com el dret de l'afectat a obtenir informació sobre les seves pròpies dades personals que estan sent objecte de tractament i, si s'escau, sobre la finalitat del tractament, així com la informació disponible sobre l'origen de les dades esmentades i les comunicacions realitzades o previstes.

L'Audiència Nacional, en Sentència de 10/02/2010 defineix el dret d'accés en els següents termes:

*"El derecho de acceso ha sido definido como el que concede al interesado la posibilidad de comprobar si se dispone de información sobre uno mismo y conocer el origen del que procede la existente y la finalidad con que se conserva. Del mismo modo el derecho de acceso conlleva la facultad de exigir y obtener una comunicación escrita en la que consten los anteriores extremos."*

Al seu torn, l'article 29.1 del RLOPD disposa que el responsable del fitxer ha de resoldre sobre la sol·licitud d'accés en el termini màxim d'un mes a comptar de la recepció de la sol·licitud. Aquesta obligació persisteix, fins i tot, en el cas que el responsable del fitxer no disposi de cap dada de caràcter personal de l'afectat.

Tal com s'ha exposat en els antecedents i en la consideració prèvia efectuada en el fonament de dret segon, el responsable del fitxer "*Escolarització d'alumnes*" en el moment en què es va exercir el dret d'accés era l'òrgan del Departament d'Ensenyament que succeís l'anterior Direcció General de Centres Educatius, d'acord amb l'Ordre EDC/85/2006, de 3 de març, de modificació del fitxer esmentat.

Així, de conformitat amb la disposició abans referida, les unitats administratives davant les quals es podia exercir els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició en relació a les dades de caràcter personal contingudes en el fitxer esmentat eren els "*centres docents on es vol continuar escolaritzat o sol·licitats com a primera opció, durant el període previ a la inscripció, i al centre on s'està matriculat o als Serveis Territorials del Departament d'Educació, amb posterioritat.*"

A aquest respecte, consta acreditat que la persona reclamant va exercir el dret d'accés mitjançant escrit presentat el 21/03/2011 davant els Serveis Territorials al Vallès Occidental del Departament d'Ensenyament, és a dir, seguint de forma escrupolosa allò que s'havia indicat en la disposició de modificació del fitxer, atès que quan s'exercí el dret d'accés el 21/03/2011 ja havia finalitzat el període de preinscripció del curs 2009-2010, de manera que s'havia de formular davant els Serveis Territorials corresponents.

D'altra banda, la persona reclamant també ha acreditat que els Serveis Territorials varen resoldre la petició d'accés a través d'escrit de 02/05/2011, pel qual es denegava la petició d'accés atès que "*els Serveis Territorials no són dipositaris de les sol·licituds de preinscripció.*"

Dit això, cal entrar ja a determinar si el reclamant té dret a accedir a la informació que sol·licitava. A aquest respecte, cal tenir en compte que el dret d'accés 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. Tal com ja s'ha avançat, mitjançant el dret d'accés el titular de les dades pot conèixer quines dades sobre la seva persona són objecte de tractament. A més, aquest dret podria ser la base de l'exercici d'altres drets, com ara els de cancel·lació, rectificació o oposició.

És per això que les limitacions a aquest dret d'accés 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 únics casos en què la pròpia LOPD modula el dret d'accés en relació a fitxers o tractaments públics es recullen al seu article 23, i es limiten a fitxers i tractaments de l'àmbit tributari i policial. Fora d'aquests casos previstos a la pròpia LOPD, només es podria denegar el dret si s'ha previst expressament en una llei o norma de dret comunitari, o bé, quan alguna d'aquestes normes impedeixin al responsable del tractament revelar als afectats el tractament a

què es refereixi l'accés (article 30.2 del RLOPD). Així mateix, tant l'article 15.3 de la LOPD com l'article 30.1 del RLOPD permeten al responsable del fitxer o tractament modular el dret d'accés quan aquest ja s'ha exercit en els dotze mesos anteriors a la sol·licitud, llevat que s'acrediti un interès legítim.

En el cas que ens ocupa, les dades personals a les que pretenia accedir el reclamant no es troben en cap dels àmbits exceptuats per la LOPD, ni tampoc el Departament d'Ensenyament ha invocat en cap moment, ni davant la persona interessada ni davant l'Autoritat, l'existència d'alguna llei o norma de dret comunitari que pogués emparar la denegació del dret d'accés o que l'interessat hagués exercit el mateix dret en un interval inferior a dotze mesos.

Ara bé, com s'ha dit, per mitjà d'escrit de 02/05/2011 el Departament d'Ensenyament va comunicar a la persona reclamant la impossibilitat d'atorgar el dret d'accés exercit, atès que *"no són dipositaris de les sol·licituds de preinscripció."*

Més endavant, en l'escrit d'al·legacions formulades en el present procediment, el Departament ha manifestat que la documentació respecte a la qual s'ha exercit el dret d'accés la custodien els centres escolars, i que en el moment en què es recollí la dita documentació, *"la normativa no concretava el termini mínim de custòdia de la documentació original"*. Afegeix que a partir de la Resolució ENS/226/2011, d'1 de febrer, els centres educatius estan obligats a guardar la documentació esmentada fins a la finalització del curs. A l'últim, en el mateix escrit d'al·legacions es manifesta que la DG d'Atenció a la Família i Comunitat Educativa *"no guarda, per tant, cap documentació original del procés de preinscripció i matrícula. En tot cas, aquesta documentació es pot trobar en els centres educatius, llevat que aquesta documentació s'hagi destruït, com és el cas"*.

Sobre la base de tot el que s'ha exposat fins aquí, i en particular respecte a les manifestacions del Departament d'Ensenyament en l'escrit de resposta a la persona sol·licitant i després en l'escrit d'al·legacions en aquest procediment de tutela de drets, cal efectuar les consideracions següents. En primer lloc, escau advertir que el responsable del fitxer que conté les dades de caràcter personal objecte del dret d'accés controvertit, sempre ha estat un òrgan adscrit al Departament d'Ensenyament, primer la Direcció General de Centres Educatius –el successor del qual seria la Direcció General de Centres Concertats i Centres Docents- en el moment d'exercir-se el dret d'accés, i en l'actualitat la Direcció General d'Atenció a la Família i Comunitat Educativa. En qualsevol cas, respecte a la resposta del director dels Serveis Territorials al Vallès Occidental del Departament d'Ensenyament a la sol·licitud d'exercici del dret d'accés, en el sentit que no eren dipositaris de les sol·licituds de preinscripció, cal reiterar novament que era aquest justament l'òrgan davant el qual s'havia d'exercir el dret d'accés. I això cal afegir que el fet de no ser dipositari de la documentació que contenia les dades personals a les quals es pretenia accedir, no és una causa que per sí mateixa permeti la denegació del dret d'accés.

En efecte, amb independència que els Serveis Territorials al Vallès Occidental del Departament d'Ensenyament siguin o no dipositaris de la documentació a la qual es



pretenia accedir –sol·licituds originals de preinscripció del curs 2009/2010-, la Direcció General d'Atenció a la Família i Comunitat Educativa del Departament d'Ensenyament, com a òrgan responsable del fitxer “*Escolarització d'alumnes*”, i per tant com a òrgan que decideix sobre la finalitat, contingut i ús del tractament de les dades personals que contenen les sol·licituds de preinscripció, , ha d'atendre les sol·licituds d'accés respecte a aquestes dades, i en conseqüència, facilitar la informació a la qual tenen dret conforme a l'art. 15 de la LOPD.

És més, fins i tot en cas que l'òrgan esmentat no disposés de la documentació original que contenia les dades personals a les quals pretenia accedir la persona aquí reclamant, és lògic presumir que en el fitxer del qual n'és responsable el dit òrgan, que consta declarat com a “*parcialment automatitzat*” hi figura en suport electrònic la informació referent a la sol·licitud de preinscripció respecte a la qual es va exercir el dret d'accés. En efecte, aquesta presumpció es corrobora amb el que s'exposa tot seguit.

Els apartats 3 i 4 de l'article 3 del Decret 75/2007, de 27 de març, pel qual s'estableix el procediment d'admissió de l'alumnat als centres en els ensenyaments sufragats amb fons públics, en relació a les funcions dels òrgans de govern dels centres i dels òrgans de garantia d'admissió, en el procés d'admissió de l'alumnat, disposen el següent:

*“3.3 El director o la directora dels centres públics i el o la titular dels centres concertats són els responsables de la baremació i de la custòdia de les sol·licituds d'admissió i de la documentació justificativa dels criteris de prioritat al·legats, fins a l'inici del curs escolar següent a aquell per al qual s'ha sol·licitat l'admissió.*

*3.4 Un cop finalitzat el procés general d'admissió de l'alumnat i amb anterioritat a l'inici de cada curs escolar, la direcció dels centres públics i la titularitat dels centres concertats farà constar a l'aplicació informàtica de suport a la preinscripció, que s'ha complert el que s'estableix en aquest Decret en allò que és competència del centre. Es farà referència a l'acta del consell escolar del centre que reflecteixi el seu acord amb el compliment esmentat i, si és el cas, es faran constar les incidències produïdes en el procés.”*

D'acord amb aquest Decret, els centres educatius han de custodiar les sol·licituds de preinscripció relatives a un curs escolar, fins a l'inici del curs escolar següent, sense que alteri tal obligació el previst a la Resolució ENS/226/2011 en el sentit de guardar la documentació als centres fins a la finalització del curs, d'acord amb el principi d'inderogabilitat singular dels reglaments (art. 52.2 Llei 30/1992). En qualsevol cas, i deixant de banda que aquesta obligació de guardar la documentació fins a un determinat moment no implica el deure de destrucció arribat aquell moment, l'article 3 del Decret abans transcrit disposa que els centres escolars han d'introduir el contingut de les sol·licituds de preinscripció en l'aplicació informàtica de suport, la qual cosa ve a confirmar que aquesta informació consta al fitxer del qual n'és responsable la Direcció General d'Atenció a la Família i Comunitat Educativa del Departament d'Ensenyament. En conseqüència, atès que el Departament d'Ensenyament disposava de la informació personal continguda a les sol·licituds de preinscripció en format automatitzat, aquesta s'havia de facilitar a la persona qui

exercí el dret d'accés, per tal de fer-lo efectiu. És a dir, tot i que en el present cas es podia inferir que la persona reclamant exercia el dret d'accés en relació a uns documents concrets, cal recordar que el dret d'accés comporta el dret de l'afectat a accedir a tota la informació objecte de tractament, i per tant, també a la informació resultant de qualsevol elaboració o procés informàtic, motiu pel qual el Departament d'Ensenyament, si bé no disposava les sol·licituds originals de preinscripció, havia d'haver facilitat tota aquella informació relativa al procés de preinscripció que disposés, tant en format automatitzat com no automatitzat.

A banda de l'anterior, que constitueix el motiu essencial pel qual s'estima la present reclamació, respecte a les manifestacions sobre el fet que s'ha destruït la documentació controvertida, cal acudir a la normativa sobre arxius. En concret, l'article 9 de la Llei 10/2001, de 13 de juliol, d'arxius i documents, contempla expressament la necessitat de conservació de la documentació pública en determinats casos. En concret, l'article esmentat referent a l'avaluació dels documents públics, exposa que:

*"Un cop concloues les fases activa i semiactiva, s'ha d'aplicar a tots els documents públics la normativa d'avaluació, sobre la base de la qual se'n determina la conservació, per raó del valor cultural, informatiu o jurídic, o bé l'eliminació. Cap document públic no pot ésser eliminat si no se segueixen la normativa i el procediment establerts per via reglamentària."*

Així mateix, l'article 10 del Decret 13/2008, de 22 de gener, sobre accés, avaluació i tria de documents, es refereix a les taules d'avaluació i accés documentat en els següents termes:

*"10.1 Les taules d'avaluació i accés documental s'apliquen a la documentació pública i determinen, per a cada sèrie documental, el termini de conservació i els criteris sobre l'aplicació de la normativa que regeix l'accés als documents.*

*10.2 La Comissió Nacional d'Accés, Avaluació i Tria Documental elabora les taules d'avaluació i accés documental i les eleva al conseller o a la consellera competent en matèria de cultura per a la seva aprovació mitjançant Ordre."*

Doncs bé, la taula d'avaluació documental referent als expedients d'admissió i matriculació d'alumnes als centres d'ensenyament aprovada per Ordre del Conseller de Cultura de 16 de setembre de 1996 (codi 133), preveu que la documentació que forma l'expedient –entre d'altres, les instàncies- s'han de conservar durant els cinc anys posteriors a la data de tancament de l'expedient, període a partir del qual es podrà procedir a la seva destrucció total.

Per tant, existeix l'obligació legal de conservar aquesta documentació durant cinc anys, i qualsevol destrucció anterior al termini esmentat, podria ser constitutiva de la infracció prevista a l'article 38.3.c) de la Llei 10/2001, la qual cosa permetria a la persona afectada posar-ho en coneixement de l'òrgan competent en matèria d'arxius.



En definitiva, que la documentació en suport paper respecte a la qual pretenia accedir la persona reclamant no s'hauria d'haver destruït, atès que existia un deure legal de conservació.

En qualsevol cas, i deixant de banda el que s'ha dit sobre l'eventual destrucció prematura dels documents, cal reiterar de nou que sobre la base del que s'ha dit anteriorment, es pot concloure que la Direcció General d'Atenció a la Família i Comunitat Educativa disposa de la informació a la qual la persona pretén accedir, ja que com s'ha vist existeix una aplicació de suport a la preinscripció, la qual és alimentada pels centres escolars a partir de la informació relativa al procés de preinscripció, és a dir, a partir de la informació continguda a les sol·licituds de preinscripció. I val a dir que el Departament en cap moment no ha desvirtuat aquesta presumpció, ja que no ha manifestat que no disposi d'aquestes dades en suport automatitzat, sinó que únicament s'ha referit a la documentació original en format paper. A aquest respecte, cal recordar que, en el present cas l'accés es podia haver facilitat per mitjà d'alguns dels diversos sistemes a través dels quals es pot rebre la informació a la qual es pretén accedir previstos a l'article 28 del RLOPD (visualització en pantalla; escrit, còpia o fotocòpia remesa per correu; telecòpia; correu electrònic o altres sistemes adequats al tipus de fitxer o tractament).

D'acord amb tot el que s'ha exposat, cal concloure que la resposta dels Serveis Territorials al Vallès Occidental no era ajustada a dret. Així les coses, en el present cas, davant la petició d'accés a les sol·licituds de preinscripció formulada per la persona reclamant, el Departament d'Ensenyament com a responsable de la informació continguda en el fitxer "Escolarització d'Alumnes", havia de cercar la documentació de les unitats administratives o entitats que tinguessin encomanada la seva custòdia, com podria ser en aquest cas l'Escola WWW, i això als efectes de facilitar l'accés a les sol·licituds originals de preinscripció dels seus fills corresponents al curs 2009-2010, la qual cosa comportava el dret a l'obtenció de còpia de les mateixes. I en el cas hipotètic que la dita documentació hagués estat destruïda, a fi de fer efectiu el dret exercit havia de facilitar a la persona reclamant tota aquella informació disponible a la qual pretenia accedir, en format automatitzat o no automatitzat, sobre les sol·licituds de preinscripció dels seus fills, i en particular la informació que el centre escolar fa constar a l'aplicació informàtic de suport a la preinscripció (art. 3.4 del Decret 75/2007).

En definitiva, des de la perspectiva del dret d'accés regulat a la LOPD i al RLOPD, procedeix estimar la reclamació de tutela del dret d'accés objecte d'aquest procediment, atès que s'ha acreditat que la persona reclamant va exercir el dret d'accés a les dades referents als seus fills incloses en el fitxer "Escolarització d'alumnes" del Departament d'Ensenyament, accés que fou denegat sense concórrer cap de les causes que ho permetien.

**Quart.-** Al marge de l'anterior, es posa de manifest que dels fets constatats en el present procediment de tutela de drets se'n pot inferir l'existència d'indiscrecions administratives. D'una banda, des de la perspectiva de la normativa de protecció de dades de caràcter personal, es podria haver incorregut en la infracció consistent en impedir o obstaculitzar l'exercici del dret d'accés, prevista com a greu a l'article

44.3.e) de la LOPD, en el redactat donat per la Llei 2/2011, de 4 de març, d'Economia Sostenible, motiu pel qual s'ordena a l'Àrea d'Inspecció de l'Autoritat l'obertura una fase d'informació prèvia als efectes d'esbrinar les circumstàncies dels fets i els subjectes responsables.

**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. D'acord amb això, procedeix requerir a la Direcció General d'Atenció a la Família i Comunitat Educativa del Departament d'Ensenyament per tal que en el termini de 10 dies comptadors a partir de l'endemà de la notificació de la present resolució, faciliti a la persona reclamant una còpia de les sol·licituds de preinscripció dels seus fills per al nivell P-3 de l'Escola WWW per al curs 2009-2010; i subsidiàriament, per al cas que no es disposi d'aquesta documentació, que en el mateix termini li faciliti a través d'algun mitjà adequat dels previstos a l'article 28.1 del RLOPD la informació que figurava a les sol·licituds de preinscripció esmentades i que consta incorporada en suport automatitzat al fitxer "*Escolarització d'Alumnes*". Un cop s'hagi fet efectiu el dret d'accés en els termes exposats, en el mateix termini de 10 dies la Direcció General d'Atenció a la Família i Comunitat Educativa del Departament d'Ensenyament 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, en representació dels seus fills, contra la Direcció General d'Atenció a la Família i Comunitat Educativa del Departament d'Ensenyament.

**Segon.-** Requerir a la Direcció General d'Atenció a la Família i Comunitat Educativa del Departament d'Ensenyament per tal que en el termini de 10 dies comptadors a partir de l'endemà de la notificació d'aquesta resolució faci efectiu el dret d'accés exercit per la persona reclamant, en la forma assenyalada al fonament de dret cinquè. Un cop s'hagi fet efectiu el dret d'accés, en el mateix termini de 10 dies la Direcció General d'Atenció a la Família i Comunitat Educativa del Departament d'Ensenyament haurà de donar-ne compte a l'Autoritat.

**Tercer.-** Ordenar a l'Àrea d'Inspecció de l'Autoritat que dugui a terme actuacions d'investigació amb la finalitat d'esbrinar les circumstàncies dels fets objecte del present procediment i els subjectes responsables que poden haver donat lloc a la comissió d'una infracció de la LOPD.

**Quart.-** Notificar aquesta resolució al Departament d'Ensenyament i a la persona reclamant.

**Cinquè.-** Ordenar la publicació de la Resolució al web de l'Autoritat ([www.apd.cat](http://www.apd.cat)), de conformitat amb l'article 17.2 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre.

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

La directora,

Esther Mitjans Perelló

Barcelona, 7 de novembre de 2011