

RESOLUCIÓ del procediment de tutela de drets núm. 06/2012, instat per XXX contra la Diputació de Barcelona.

Antecedents

Primer.- En data 03/02/2012 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, per remissió de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, un escrit de data 14/09/2011 de XXX contra la Diputació de Barcelona (en endavant, DIBA) per no atendre adequadament el dret d'accés exercit en relació al seu expedient administratiu tramitat per la Comissió d'Ètica i Resolució de Conflictes (en endavant, CEiRC) de la DIBA, la qual cosa considerava que vulnerava la Llei 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD).

Concretament, en l'escrit de reclamació de 14/09/2011 s'exposava que mitjançant escrit de data 20/07/2011 registrat d'entrada el 21/07/2011 a la DIBA, la persona reclamant va sol·licitar l'accés a la documentació relativa al seu expedient tramitat per la CEiRC *"sin que a fecha de hoy se me haya facilitado la documentación requerida, y dentro de la mencionada solicitud les adjunte el formulario complementado de Ejercicio del Derecho de Acceso, con fotocopia de mi D.N.I.(...)"* Davant la manca de resposta per part de la DIBA, la persona reclamant en data 30/08/2011 presentà un nou escrit davant la DIBA *"de recordatorio"* del dret d'accés exercit. Posteriorment, en data 13/09/2011 va rebre escrit de la DIBA on aquesta li comunicava que disposava d'un termini de tres dies per accedir a la documentació sol·licitada, motiu pel qual se li comunicava que podia demanar la documentació de l'expedient sol·licitat davant les dependències de la Direcció de Serveis de la DIBA. Finalment, i atès que amb aquesta resposta no se li remetia la informació tal com havia sol·licitat el 21/07/2011, la persona reclamant tornà a presentar nou escrit demanant la documentació ja especificada en els escrits de dates 20/07/2011 i 30/08/2011.

En definitiva, el motiu de la interposició de la dita reclamació rau en el fet que la sol·licitud d'accés formulada el 21/07/2011 no s'hauria fet efectiva dins del termini previst a l'efecte.

Adjunt a la seva reclamació aportava còpia de l'escrit de data 20/07/2011, registrat d'entrada a la DIBA el 21/07/2011, i còpia de l'escrit de data 06/09/2011 de la DIBA amb registre de sortida de data 07/09/2011 on la DIBA comunicava a la persona aquí reclamant que disposava d'un termini de tres dies a partir de la notificació per accedir a la documentació.

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 LOPD (en endavant, RLOPD) i l'article 16.2 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, per mitjà d'escrit de 07/02/2012 es va donar trasllat de la reclamació a la Diputació de Barcelona, per tal que en el termini de 15 dies hàbils formulés les al·legacions que estimés pertinents.

Mitjançant escrit de data 05/03/2012, amb registre d'entrada a l'Autoritat de la mateixa data, la Diputació de Barcelona ha formulat les al·legacions que ha estimat oportunes, que s'analitzaran en el fonament de dret quart i cinquè de la present resolució. Per tal de fonamentar el contingut de les dites al·legacions, s'adjuntava còpia de la documentació següent:

- 1) Escrit presentat per la persona reclamant de data 30/08/2011
- 2) Ofici del director de Serveis de Recursos Humans de la DIBA de data 06/09/2011 i avís de rebuda del dit ofici per part de la persona aquí reclamant on consta que s'havia notificat en data 13/09/2011.
- 3) Escrit presentat per la persona reclamant de data 14/09/2011.
- 4) Ofici del director de Serveis de Recursos Humans de la DIBA de data 19/09/2011 mitjançant el qual s'envia còpia de l'expedient sol·licitat i avís de rebuda del dit ofici per part de la persona aquí reclamant on consta que s'havia notificat en data 27/09/2011.
- 5) Escrit presentat per la persona reclamant de data 31/10/2011.
- 6) Ofici del director de Serveis de Recursos Humans de la DIBA de data 08/11/2011 mitjançant el qual es convoca a la persona aquí reclamant per comparèixer el dia 24/11/2011 i avís de rebuda del dit ofici per part de la persona aquí reclamant on consta que s'havia intentat notificar en data 15/11/2011.

Tercer.- A la vista de les al·legacions formulades per la DIBA, aquesta Autoritat per mitjà d'escrit de data 29/03/2012, sol·licità a la persona reclamant la informació següent:

- 1) Si posteriorment al seu escrit de data 31/10/2011 i a l'ofici de la DIBA de data 08/11/2011, s'hauria dut a terme alguna actuació per tal de donar compliment a la seva petició d'accedir a l'expedient original. I en cas afirmatiu, que informés sobre el resultat de la mateixa.
- 2) Si considerava que amb la documentació lliurada mitjançant ofici de data 19/09/2011 ja s'hauria fet efectiu el seu dret d'accés exercit a l'empara de la LOPD. O bé, per al cas que considerés insuficient aquesta documentació, que indiqués, en la mesura del possible, quina era la informació sobre les seves dades personals que considerava mancava per lliurar.

Quart.- La persona reclamant va contestar a la dita petició d'informació mitjançant escrit de data 11/04/2012. En aquest escrit, s'exposava –en síntesi– el següent:

“En relación al punto 1) XXX les comunica que todo y la insistencia para poder acceder al expediente original de la Comisión de Ética y Resolución de Conflictos (DIBA), lamentablemente debemos comunicarles que DIPUTACIÓN NO LE HA FACILITADO el acceso y por tanto a criterio de XXX se ha vuelto a vulnerar el amparo de la LOPD.

En relación al punto 2) XXX les comunica que con la documentación facilitada mediante oficio de fecha 19/09/2011 NO SE HA HECHO EFECTIVO SU DERECHO DE ACCESO EJERCIDO AL AMPARO DE LA LOPD Y POR TANTO ES DEL TODO INSUFICIENTE LA DOCUMENTACIÓN

ENTREGADA EN FECHA 19/09/2011” i afegia un seguit de raons en les què basava la seva manifestació.

Fonaments de Dret

Primer.- És competent per resoldre aquest procediment la Directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, 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 15 del Decret 48/2003, de 20 de febrer, pel qual s'aprova l'Estatut de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, que segueix en vigor mentre no s'aprovin els estatuts de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (DT 3^a de la Llei 32/2010).

Segon.- L'article 15 de la LOPD, en relació amb el dret d'accés, 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 que 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, disposa el següent:

Article 27. 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.*
- 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.
- 3. El dret d'accés és independent del que atorguen als afectats les lleis especials i en particular la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú.*

Pel que fa a l'exercici del dret d'accés els articles 28.1 i 2 del RLOPD estableixen que:

- 1. En exercir el dret d'accés, l'afectat pot optar per rebre la informació a través d'un o diversos dels següents sistemes de consulta del fitxer:*
 - a) Visualització en pantalla.*

- b) Escrit, còpia o fotocòpia remesa per correu, certificat o no.
 - c) Telecòpia.
 - d) Correu electrònic o altres sistemes de comunicacions electròniques.
 - e) Qualsevol altre sistema que sigui adequat a la configuració o implantació material del fitxer o a la naturalesa del tractament, ofert pel responsable.
2. Els sistemes de consulta del fitxer que preveu l'apartat anterior es poden restringir en funció de la configuració o implantació material del fitxer o de la naturalesa del tractament, sempre que el que s'ofereixi a l'afectat sigui gratuït i asseguri la comunicació escrita, si aquest així ho exigeix.

Finalment, l'article 29.1 del RLOPD estableix: "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".

Tercer.- L'article 18 del LOPD preveu un procediment de tutela dels drets de les persones afectades, i en concret el seu apartat segon disposa el següent:

"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.- Exposat el marc normatiu aplicable, escau analitzar si la CEiRC de la DIBA ha fet efectiu el dret d'accés exercit per la persona afectada quan aquesta formulà la reclamació de tutela mitjançant escrit de 14/09/2011.

Consta a les actuacions que la persona reclamant va exercir el dret d'accés a les dades i informacions que figuraven a un determinat expedient tramitat per la DIBA, per mitjà d'escrit presentat al Registre General de la DIBA de data 20/07/2011. En aquesta sol·licitud, segons document aportat pel propi reclamant, s'observa que, juntament amb altres qüestions, explicitava el següent:

"Mitjançant el present escrit els hi sol·licito em facilitin, via correu ordinari certificat amb avís de rebuda, al domicili ressenyat més amunt; totes aquelles dades e informacions relacionades amb l'expedient informatiu relacionat amb (...)"

Degut a què han transcorregut quasi 7 mesos del dia que vaig sol·licitar l'esmentada intervenció (CEiRC) i a dia d'avui no he rebut cap tipus de comunicació, resolució, proposta,

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

etc., els hi sol·licito la documentació íntegra relacionada amb l'expedient de referència, com per exemple: (...)

Atès el contingut del present escrit, els ho sol·licito ho atenguin adientment i d'acord entre d'altres, amb la Llei Orgànica de Protecció de Dades de Caràcter Personal, LO15/1999, i Real Decret 1332/94, motiu pel qual els hi adjunto signant Formulari C. (Ejercicio del Dret d'Accés) com doc n^o.:1 (amb fotocòpia del meu D.N.I.)."

Segons es manifestava en l'escrit que s'acaba de transcriure, al mateix s'hi adjuntava el "Formulario C. (Ejercicio del Derecho de Acceso)" adreçat a la Comissió, del qual el reclamant també n'aportà una còpia, i amb el qual sol·licitava: "1.- Que se facilite gratuitamente acceso a sus ficheros en el plazo máximo de un mes a contar desde la recepción de esta solicitud, entendiendo que si transcurre este plazo sin que de forma expresa se conteste a la mencionada petición de acceso se entenderá denegada. En este caso se interpondrá la oportuna reclamación ante la Agencia de Protección de Datos para iniciar el procedimiento de tutela de derechos, en virtud del artículo 18 de la Ley Orgánica y 17 del Real Decreto.

2.- Que si la solicitud del derecho de acceso fuese estimada, se remita por correo la información a la dirección arriba indicada en el plazo de diez días desde la resolución estimatoria de la solicitud de acceso.

3.- Que esta información comprenda de modo legible e inteligible los datos de base que sobre mi persona están incluidos en sus ficheros, y los resultantes de cualquier elaboración, proceso o tratamiento, así como el origen de los datos, los cesionarios y la especificación de los concretos usos y finalidades para los que se almacenaron."

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. És a dir, que en el termini indicat el responsable del fitxer ha de pronunciar-se sobre la procedència o no del dret exercit, fins i tot en cas que no disposi de dades de caràcter personal dels afectats, igualment els ho ha de comunicar en el mateix termini (art. 25.2 RLOPD). Així doncs, d'acord amb l'article 29.1 RLOPD, la DIBA havia de resoldre i notificar la sol·licitud d'accés presentada el 21/07/2011 en el termini màxim d'un mes comptador a partir d'aquella data.

Doncs bé, de la documentació obrant a l'expedient s'ha de concloure que la DIBA no va resoldre i notificar la sol·licitud d'accés en el termini esmentat. A aquest respecte, davant la manca de resposta de la DIBA en el termini previst a l'efecte, la persona aquí reclamant reitera la seva petició mitjançant escrit de data 30/08/2011 dirigit al president de la DIBA, en els termes següents: "Que tingui a bé que li sol·liciti a vostè, ja que en cas contrari dubto que se'm doni, que se'm faciliti l'accés i còpies de tota la documentació que hi ha dins del meu expedient de la Comissió d'Ètica i Resolució de Conflictes, atenent el meu desig d'exercir el dret d'accés, de conformitat amb l'esmentada Llei Orgànica de Protecció de Dades de Caràcter Personal (LO 15/1999)."

Consta a les actuacions que la DIBA va contestar la sol·licitud d'accés amb un escrit de data 06/09/2011, notificat a la persona aquí reclamant el 13/09/2011. En aquest escrit de resposta la DIBA l'indicava el següent; "disposarà d'un termini comú de tres dies a partir d'aquesta notificació per accedir a la documentació interessada. De conformitat amb l'exposat, haurà de

demanar la documentació relativa a l'expedient en les dependències de la Direcció dels Serveis de Recursos Humans, C/Minerva núm. 4, 08006 Barcelona (...)"

Respecte a aquest emplaçament, val a dir que la DIBA en l'escrit d'al·legacions formulat dins d'aquest procediment de tutela de drets, ha manifestat que *"aquest emplaçament va ser rebutjat pel Sr.(...) per escrit de data 14 de setembre de 2011 (núm. Registre d'entrada YYY) on reitera que el que sol·licitava era l'enviament de la còpia íntegra de la documentació de l'expedient."* A aquest respecte, és suficient advertir que, certament, en la sol·licitud d'accés presentada el 21/07/2011 la persona aquí reclamant havia demanat expressament que: *"2.- Que si la solicitud del derecho de acceso fuese estimada, se remita por correo la información a la dirección arriba indicada en el plazo de diez días desde la resolución estimatoria de la solicitud de acceso."*

En aquest punt cal advertir que de conformitat amb l'article 28.1 RLOPD, l'afectat pot optar per rebre la informació a través de diversos sistemes de consulta, entre els quals hi figura el que havia indicat la persona aquí reclamant, és a dir mitjançant enviament per correu. Davant això, i atès que la conducta posterior de la pròpia DIBA confirma que no concorria cap causa que impedisís l'efectivitat del dret d'accés exercit, el que procedia era facilitar la informació per la via seleccionada per l'afectat, cosa que s'havia de fer dins del termini previst a l'efecte, obligació que en el present cas no es va complir.

En definitiva, en base a les raons que s'acaben d'exposar, procedeix estimar la present reclamació de tutela del dret d'accés, atès que en el moment en què la persona afectada va formular la present reclamació el 14/09/2011, la DIBA no havia donat resposta en forma i termini (un mes) a la sol·licitud d'accés formulada el 20/07/2011 a l'empara de la LOPD.

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.

En relació al requeriment al responsable de fitxer per tal que faci efectiu el dret, cal tenir present una sèrie de fets, que han tingut lloc amb posterioritat a la presentació de la reclamació que ha donat lloc a aquest procediment:

Segons consta a les actuacions, en data 27/09/2011 se li va notificar a l'aquí reclamant un escrit de 19/09/2011 amb el qual la DIBA li facilitava la documentació que contenia la informació respecte a la qual havia exercit el seu dret d'accés. Davant aquest escrit de 19/09/2011, i atès que la persona aquí reclamant considerava que amb la documentació lliurada no s'havia fet efectiu el dret d'accés exercit, per mitjà d'escrit de 31/10/2011 sol·licità a la DIBA *"l'accés a l'expedient original per tal d'exercir tant el seu dret a la vista de la documentació que hi forma part com a la còpia dels documents corresponents CEIRC"*

A l'anterior cal afegir que la persona aquí reclamant ha manifestat a aquesta Autoritat -per mitjà d'escrit de data 11/04/2012- que considera que amb la documentació facilitada en data 19/11/2011 *"(...) NO SE HA HECHO EFECTIVO SU DERECHO DE ACCESO (...) Y POR TANTO ES DEL TODO INSUFICIENTE LA DOCUMENTACIÓN ENTREGADA EN FECHA 19/09/2011, entre otras, por lo siguiente:*

(...) no hay ninguna constancia del informe o conclusiones (...)"

I afegeix el reclamant que un cop rebut l'informe de CEiRC, va sol·licitar la remissió de l'expedient íntegre, conforme a la LOPD, i que la documentació rebuda és bàsicament la que ell els va aportar, *"sin poder tener acceso al resto del expediente (imprescindible para esta parte)."*

No obstant això, segons informa i acredita la DIBA, l'escrit de data 31/10/2011 fou contestat per mitjà d'escrit de 08/11/2011 amb el qual se citava l'interessat a compareixença per al 24/11/2011 per tal de donar-li vista de l'expedient original, si bé el dit escrit no es va poder notificar a l'interessat malgrat haver-li deixat l'avís corresponent al seu domicili.

Per tant doncs, d'acord amb els fets que s'acaben d'exposar, s'ha de considerar que la DIBA, encara que fos extemporàniament, amb l'escrit de data 19/09/2011 hauria notificat a la persona interessada la decisió d'estimar la seva sol·licitud i per tant, la seva voluntat de fer efectiu el dret d'accés mitjançant el lliurament de còpia de l'expedient administratiu tramitat per la CEiRC i que fa referència a la seva persona. I posteriorment, davant la disconformitat de l'ara reclamant i atesa la seva petició mitjançant escrit de 31/10/2011 d'accedir a l'expedient original –sense optar aquí expressament per la remissió per correu al seu domicili, com sí havia fet en la petició de 20/07/2011–, la DIBA mitjançant escrit de data 08/11/2011 hauria tornat a estimar aquesta petició de fer efectiu l'accés mitjançant vista de l'expedient original però a diferència de la primera notificació, en el cas present, tal notificació hauria resultat infructuosa, motiu pel qual, sembla que a data d'avui no s'hauria fet efectiu l'accés.

En conseqüència, i atès que amb aquest procediment la persona reclamant ha pogut tenir coneixement d'aquesta nova citació de vista de l'expedient original per part de la DIBA que no se li va poder notificar personalment, es considera procedent emplaçar a la persona afectada per tal que el més aviat possible sol·liciti comparèixer davant la DIBA a fi i efecte que aquesta executi la seva decisió ja adoptada de permetre l'accés a l'expedient original i facilitar-li còpia d'aquella informació relativa a la seva persona que estimi necessària. Un cop s'hagi fet efectiu el dret d'accés, cal que la DIBA en doni compte a l'Autoritat, en el termini de 10 dies.

Finalment, no és del tot sobrer afegir, en relació a la documentació concreta que la persona reclamant considera que hauria de figurar a l'expedient, que per al cas que la DIBA no disposi d'aquesta documentació, li haurà de comunicar tal circumstància a la persona aquí reclamant (arts. 25.3 i 29.1 RLOPD).

Per tot això,

RESOLC

Primer.- Estimar la reclamació formulada per XXX contra la Diputació de Barcelona.

Segon.- Requerir a la DIBA per tal que, un cop la persona reclamant possibiliti l'efectivitat de la decisió de la DIBA d'estimar el seu dret d'accés mitjançant l'atorgament de vista de

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

l'expedient original, tal com s'ha argumentat al fonament de dret cinquè, en el termini de 10 dies en doni compte a l'Autoritat, tot això de conformitat amb l'article 119 del RLOPD.

Tercer.- Notificar aquesta resolució a la Diputació de Barcelona 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, 11 de maig de 2012