

## RESOLUCIÓ del procediment de tutela de drets núm. 2/2012, instat pel Sr. XXX contra el Departament de Benestar Social i Família de la Generalitat de Catalunya.

### Antecedents

**Primer.-** En data 10/01/2012 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit de data 04/01/2012 del Sr. XXX, on posava de manifest uns fets, en base als quals considerava que el Departament de Benestar Social i Família no havia atès la seva petició d'accés a les seves dades de caràcter personal.

En concret, la persona afectada manifestava que, des de l'any 2007 havia demanat en diverses ocasions al Departament esmentat que se li facilitessin les sol·licituds que des de l'any 2003 havia presentat la seva exdona (les quals contenien dades personals de l'aquí reclamant) per a l'obtenció de l'ajut per infant menor de sis anys. Segons manifestava el reclamant, el Departament havia denegat les diferents sol·licituds d'accés que havia presentat.

**Segon.-** Mitjançant escrit de data 19/01/2012, aquesta Autoritat va comunicar al Sr. XXX que el seu escrit es qualificava com una reclamació de tutela del dret d'accés, que donava lloc al procediment corresponent (PT 2/2012) segons el previst a la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD).

No obstant això, en el mateix escrit s'advertia la persona reclamant que per tal de continuar amb la tramitació d'aquest procediment era necessari que acredités que amb anterioritat a la presentació de la seva reclamació davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades havia exercit el dret d'accés davant del responsable del fitxer amb els requisits indicats a l'article 25.1 del Reial Decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament de desplegament de la LOPD (en endavant, RLOPD). Per això, se'l requeria per tal que en el termini de 10 dies hàbils trametés a aquesta Autoritat còpia de la documentació que acredités tal circumstància.

En el mateix ofici també se l'advertia que en el cas que no aportés la documentació requerida se'l tindria per desistit de la reclamació, d'acord amb l'article 71.1 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú (en endavant, LRJPA), i es resoluria en aquest sentit. Aquest ofici amb el requeriment d'esmena fou notificat al Sr. XXX en data 23/01/2012.

**Tercer.-** En data 31/01/12, el Sr. XXX va aportar una còpia de la sol·licitud d'accés que hauria dirigit al Departament de Benestar Social i Família el 27/01/2012, és a dir, amb posterioritat a la data de presentació de la reclamació que va donar lloc al present procediment, sense que s'acredités per tant haver exercit el dret d'accés amb anterioritat a la presentació de la reclamació davant l'Autoritat.

**Quart.-** En data 01/03/12, la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va dictar resolució mitjançant la qual es declarava el desistiment de la reclamació de

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

tutela de drets formulada pel Sr. XXX, resolució que li fou notificada el 5/03/12, i el mateix dia també es notificà al Departament.

**Cinquè.-** En data 16/03/12, va tenir entrada en aquesta Autoritat recurs de reposició interposat pel Sr. XXX, contra la resolució d'01/03/2012 abans esmentada. Mitjançant escrit de 19/03/12, es va donar trasllat al Departament, per tal que formulés les al·legacions que considerés oportunes.

**Sisè.-** En data 11/04/12, la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va dictar resolució mitjançant la qual es va estimar el recurs de reposició interposat pel Sr. XXX, i es va acordar seguir amb la tramitació del procediment de tutela de drets núm. 2/2012. Aquesta resolució va ser degudament notificada a ambdues parts en data 16/04/12.

**Setè.-** En el mateix escrit de notificació de la resolució del recurs al Departament de Benestar Social i Família se li va atorgar el tràmit d'audiència establert per l'article 16.2 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades i l'article 117.2 del RLOPD.

Per mitjà d'escrit de 30/04/12, rebut a l'Autoritat el 10/05/12, el Departament de Benestar Social i Família va sol·licitar l'ampliació del termini d'al·legacions, sol·licitud que va ser denegada per extemporània, la qual cosa es notificà al Departament mitjançant ofici de data 11/05/12.

En data 14/05/12 va tenir entrada a l'Autoritat escrit d'al·legacions del Departament de 03/05/12, que varen ser ampliades mitjançant escrits de 18/05/12 i 04/06/12, rebuts a l'Autoritat en dates 22/05/12 i 11/06/12, respectivament.

## **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 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 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."*

**Tercer.**- Consta a les presents actuacions que la persona aquí interessada, abans de presentar la seva reclamació davant aquesta Autoritat, havia exercit el seu dret d'accés en diverses ocasions des de l'any 2007, sense que el Departament de Benestar Social i Família de la Generalitat de Catalunya li hagués fet efectiu el dret esmentat.

A aquest respecte, si bé és cert que en els escrits presentats per l'afectat davant el Departament en dates 26/11/07 i 16/03/09, no s'esmentava expressament la LOPD ni el dret d'accés que es regula en aquesta llei, no ho és menys que del contingut d'aquests escrits es desprenia que el que pretenia l'interessat era accedir a la informació que sobre la seva persona figurava en els procediments de concessió d'ajuts que ell mateix identificava. D'altra banda, en la petició de 24/02/10 s'esmentava expressament que *"té dret a saber-ne el contingut, en aplicació de la llei de Protecció de Dades"*.

Precisament en resposta a aquesta darrera sol·licitud de 24/02/10, el Departament li va comunicar al Sr. XXX, mitjançant ofici de 02/12/2010, que només li podia facilitar una còpia de la sol·licitud presentada l'any 2003 en la que constaven les seves dades personals, i es denegava l'accés a les sol·licituds presentades per la seva exdona en anys posteriors, sota l'argument que l'aquí reclamant no tenia la condició de persona interessada en aquells procediments posteriors al 2003. Cal remarcar en aquest punt que entre la sol·licitud d'accés rebuda al Departament en data 24/02/10, i la resposta d'aquest òrgan, es va superar amb escreix el termini d'un mes en què com a màxim s'havia de resoldre aquella sol·licitud, segons el previst a l'art. 29 RLOPD. I una cosa semblant va succeir respecte a una posterior sol·licitud presentada pel mateix afectat davant el Departament en data 02/02/11, amb la qual invocava expressament el dret d'accés regulat a la LOPD. Novament aquesta sol·licitud es va resoldre pel Departament de forma extemporània, ja que es va contestar mitjançant ofici del Departament de 22/03/11, és a dir un cop superat el termini màxim d'un mes, en termes semblants als de l'ofici anterior, en el sentit de negar l'accés per no ostentar la condició d'interessat en els procediments compresos entre el 2004 i el 2006, instats per la seva exdona.

El que s'ha exposat fins aquí és suficient per estimar la reclamació presentada pel Sr. XXX davant aquesta Autoritat, atès que el Departament no va resoldre en el termini màxim d'un mes les sol·licituds d'accés que s'havien presentat, algunes d'elles amb cita expressa de la LOPD, com era el cas de les de 24/02/10 i 02/02/11.

**Quart.**- Un cop s'ha constatat aquest incompliment formal en la resposta a les sol·licituds d'accés, que ha de conduir a l'estimació de la reclamació, convé doncs

analitzar el fons de la controvèrsia, i determinar si el Sr. XXX tenia dret a accedir a la informació que sobre la seva persona constava en les sol·licituds presentades davant el Departament per la seva exdona els anys del 2004 al 2006, atès que la informació referent a l'any 2003 ja li fou facilitada pel Departament.

Des d'aquesta perspectiva de fons, el Departament sosté que no procedia l'accés perquè el Sr. XXX no tenia la condició de persona interessada en els expedients dels anys compresos entre el 2004 i el 2006. Davant aquesta argumentació, es fa necessari recordar que el dret d'accés regulat per la LOPD, i que constitueix l'objecte de la present reclamació, té una naturalesa diferent al dret d'accés als expedients administratius previst a la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya (en endavant, LRJPCat), en consonància amb la regulació bàsica que conté la LRJPA. Aquesta distinció entre ambdós drets d'accés està expressament recollida a l'art. 27.3 RLOPD, quan determina que el dret d'accés regulat en la LOPD i RLOPD és independent del dret d'accés previst a la LRJPA.

Sobre la base de la regulació prevista a la LOPD i RLOPD, i en concret de conformitat amb els preceptes que s'han transcrit al fonament de dret segon, l'aquí reclamant tenia dret a accedir a les seves dades de caràcter personal que eren objecte de tractament per part del Departament, amb independència de si era informació compresa en expedients administratius en els quals no tenia la condició de persona interessada.

En conseqüència, cal concloure que en el moment en què la persona aquí reclamant va exercir davant el Departament el dret d'accés a les seves dades personals incloses en els expedients esmentats, efectivament tenia dret a accedir a la informació sol·licitada, i això sense perjudici de la possibilitat de preservar dades relatives a d'altres persones. I atès que no se li va facilitar la informació sol·licitada per l'aquí reclamant, es considera vulnerat el seu dret d'accés, de manera que també des d'una perspectiva de fons, procedeix l'estimació de la present reclamació.

No obstant l'anterior, en el tràmit d'audiència previ a aquesta resolució, el Departament ha aportat a l'Autoritat un certificat de la persona responsable de l'arxiu central, de data 31/05/2012, segons el qual la documentació inclosa als expedients d'ajuts a les famílies amb infants menors de tres anys, compresos entre els anys 2003 i 2006, es van destruir, en aplicació dels Acords de la Comissió Nacional d'Accés, Avaluació i Tria Documental (CNAATD), de conformitat amb el previst a l'article 9 de la Llei 10/2001, de 13 de juliol, d'arxius i documents, i l'article 10 del Decret 13/2008, de 22 de gener, sobre accés, avaluació i tria de documents. En efecte, s'ha acreditat que la CNAATD va fixar la conservació dels expedients esmentats en un termini de cinc anys, motiu pel qual procedia la seva destrucció en el moment en què el Departament l'ha dut a terme.

**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

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

al responsable del fitxer per tal que en el termini de 10 dies faci efectiu l'exercici del dret. D'acord amb això, en principi procediria 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, facilités a la persona reclamant l'accés a les seves dades personals que són objecte de la present reclamació.

Ara bé, cal tenir en compte d'una banda que el Departament ha certificat la destrucció dels expedients administratius que en suport paper contenien la informació objecte de la present reclamació. I d'altra banda, que les dades personals de l'aquí reclamant compreses en els expedients corresponents als anys del 2004 al 2006 a les quals no hi va tenir accés, sembla no diferirien de les incloses en l'expedient relatiu a l'any 2003, informació aquesta última que sí se li havia facilitat per part del Departament.

És per això que no procedeix requerir al Departament per tal que faci efectiu el dret d'accés, tret que disposés de la informació controvertida i que fou objecte de destrucció, en algun altre tipus de suport, cas en el qual, s'hauria de facilitar a la persona reclamant en el termini màxim de 10 dies comptadors a partir de l'endemà de la notificació de la present resolució, i en els 10 dies següents, n'hauria de donar compte a l'Autoritat.

**Sisè.-** Un cop explicitada la fonamentació de la present resolució, que es basa en exclusiva en la regulació del dret d'accés prevista a la LOPD i el RLOPD, es considera oportú efectuar -a la vista de les alegacions del Departament en el sentit que el reclamant no tenia la condició d'interessat en els expedients als quals pretenia accedir- unes consideracions sobre la normativa reguladora del dret d'accés als expedients administratius, dret que com ja s'ha dit, divergeix del dret d'accés regulat a la LOPD i el RLOPD.

En relació amb el dret d'accés als expedients administratius, l'art. 26 LRJPCat, en consonància amb l'art. 35.a) LRJPA, reconeix el dret dels ciutadans que tenen la condició de persona interessada en un procediment administratiu en tramitació, a accedir a l'expedient i obtenir una còpia dels documents que en formen part. Aquest dret no resultaria en cap cas d'aplicació al present cas, ja que en el moment en què l'ara reclamant va sol·licitar l'accés als expedients esmentats, tot apunta a que no es referien a procediments en tramitació, sinó closos, i en qualsevol cas, certament no tenia la condició de persona interessada en aquells procediments, instats per la seva exdona.

Per contra, sí podria haver entrat en joc el dret d'accés als arxius i registres reconegut a l'art. 27 LRJPCat, en consonància amb el previst a l'art. 37 LRJPA, precepte que desenvolupa el dret d'accés a arxius i registres reconegut a l'art. 105.b) de la Constitució Espanyola. És aquest un dret que permet als ciutadans accedir als expedients administratius acabats, com sembla succeïa en el present cas, sense necessitat d'ostentar la condició de persona interessada en aquells procediments, si bé es fixen determinades limitacions. Un d'aquests límits es refereix a la circumstància que en la documentació que forma part de l'expedient hi figurin dades personals o nominatives (art. 37.3 LRJPA), cas en el qual només hi podran accedir, a

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

més de les persones titulars d'aquelles dades, els tercers que acreditin un interès legítim i directe. Doncs bé, amb els elements de què es disposa, s'infereix que la persona aquí reclamant estava legitimada per accedir als expedients relatius als anys del 2004 al 2006 que havia instat la seva ex-dona, atès que al referir-se a unes sol·licituds d'ajut formulades en relació amb un menor de tres anys, del qual l'aquí reclamant n'era el progenitor no custodi, sembla evident que en ell concorria l'interès legítim i directe exigít per l'art. 37.3 LRJPA.

Per tot el que s'ha exposat,

## RESOLC

**Primer.-** Estimar la reclamació de tutela formulada pel Sr. XXX contra el Departament de Benestar Social i Família de la Generalitat de Catalunya.

**Segon.-** Notificar aquesta resolució al Departament de Benestar Social i Família de la Generalitat de Catalunya i a la persona reclamant.

**Tercer.-** 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.

La directora,

Maria Àngels Barbarà i Fondevila

Barcelona, 13 de setembre de 2012