

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

**RESOLUCIÓ del procediment de tutela de drets núm. 58/2012, instat per la Sra. XXX contra l'Institut Català de la Salut (Centre d'Atenció a la Salut Sexual i Reproductiva Terres de l'Ebre, del Centre d'Atenció Primària Baix Ebre).**

## Antecedents

**Primer.-** En data 12/12/2012 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, la reclamació que inicià el present procediment, per la presumpta desatenció del dret d'accés a les seves dades de caràcter personal que havia exercit prèviament davant el Centre d'Atenció a la Salut Sexual i Reproductiva Terres de l'Ebre, del Centre d'Atenció Primària Baix Ebre (en endavant, ASSIR) de l'Institut Català de la Salut (en endavant, ICS).

La persona reclamant aportava diversa documentació relativa a l'exercici d'aquest dret, en concret:

1) Petició efectuada davant l'ASSIR el dia 31/05/2012, mitjançant la qual la persona aquí reclamant sol·licitava l'accés a *"expedients i informes mèdics de visites ginecològiques des de l'any 2006 assistides pel Sr. XXX (cognom del doctor), o qualsevol informació addicional anterior a la data"*.

2) Escrit de data 21/06/2012, mitjançant el qual l'ASSIR dóna resposta a la petició formulada. En aquest escrit, s'informa del següent:

*"Li comuniquem que no hi ha cap registre a la història clínica informatitzada de la nostra unitat.*

*També que des de la jubilació del Dr. XXX, l'any 2008, no disposem de les històries clíniques en format paper"*.

**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), per mitjà d'ofici de data 13/12/2012 es va donar trasllat de la reclamació a l'ICS per tal que en el termini de 15 dies formulés les al·legacions que estimés pertinents.

Aquest termini es va superar amb escreix sense que l'ICS hagués formulat al·legacions.

**Tercer.-** Mitjançant ofici de 19/02/2013, aquesta Autoritat va sol·licitar a l'ICS una determinada informació que es considerava necessària per a la resolució de la reclamació. L'ICS va contestar la sol·licitud d'informació a través d'escrit de data 15/03/2013, en el qual s'exposava el següent:

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

- Que la persona reclamant havia estat pacient del Dr. XXX i que *“la darrera visita amb ell va ser el 20 de febrer de 2007. En el format e-CAP no consta cap anotació”*.
- Que la historia clínica informatitzada de la persona reclamant s'inicià el 10/02/2006.
- Que es conserva, entre d'altra documentació clínica (informes de derivacions a diferents centres hospitalaris i informes d'alta hospitalaris, algun d'ells de l'any 2007), dues proves (citologies) realitzades a la persona reclamant, una d'elles efectuada pel Dr. XXX al desembre de 2004.
- Que, d'acord amb el que disposa l'article 12.6 de la Llei 21/2000, de 29 de desembre, sobre els drets d'informació concernent la salut i autonomia del pacient, en relació a la conservació de la història clínica, la història clínica de la persona reclamant que mantenia l'ASSIR en format paper s'ha destruït.

### 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.*

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

*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 proporioni, 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 banda de la regulació anterior, en el cas que aquí s'analitza també cal tenir en consideració la normativa sanitària aplicable. En concret, la Llei estatal bàsica 41/2002, de 14 de novembre, d'Autonomia del Pacient, estableix al seu article 18 el dret d'accés a la història clínica en els termes següents:

*“Drets d'accés a la història clínica*

*1. El pacient té el dret d'accés, amb les reserves que assenyala l'apartat 3 d'aquest article, a la documentació de la història clínica i a obtenir còpia de les dades que hi figuren. Els centres sanitaris han de regular el procediment que garanteixi l'observança d'aquests drets.*

*2. El dret d'accés del pacient a la història clínica també es pot exercir per representació degudament acreditada.”*

*3. El dret a l'accés del pacient a la documentació de la història clínica no es pot exercir en perjudici del dret de terceres persones a la confidencialitat de les dades que hi consten recollides en interès terapèutic del pacient, ni en perjudici del dret dels professionals que participen en la seva elaboració, que poden oposar al dret d'accés la reserva de les seves anotacions subjectives.*

*4. Els centres sanitaris i els facultatius d'exercici individual només han de facilitar l'accés a la història clínica dels pacients morts a les persones que hi estan vinculades, per raons familiars o de fet, llevat que el mort ho hagi prohibit*

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

*expressament i s'acrediti d'aquesta manera. En qualsevol cas l'accés d'un tercer a la història clínica motivat per un risc per a la seva salut s'ha de limitar a les dades pertinents. No s'ha de facilitar informació que afecti la intimitat del mort ni les anotacions subjectives dels professionals, ni que perjudiqui tercers."*

Per la seva banda, l'article 13 de la Llei catalana 21/2000, de 29 de desembre, d'Autonomia del Pacient i Drets d'Informació i Documentació Clínica, determina el següent:

*"Drets d'accés a la història clínica*

*1. Amb les reserves assenyalades a l'apartat 2 d'aquest article, el pacient té dret a accedir a la documentació de la història clínica descrita per l'article 10, i a obtenir una còpia de les dades que hi figuren. Correspon als centres sanitaris regular el procediment per a garantir l'accés a la història clínica.*

*2. El dret d'accés del pacient a la documentació de la història clínica mai no pot ésser en perjudici del dret de tercers a la confidencialitat de les dades d'aquests que figuren en l'esmentada documentació, ni del dret dels professionals que han intervingut en l'elaboració d'aquesta, que poden invocar la reserva de llurs observacions, apreciacions o anotacions subjectives.*

*3. El dret d'accés del pacient a la història clínica es pot exercir també per representació, sempre que estigui degudament acreditada."*

Per acabar amb l'anàlisi de la legislació aplicable, 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.-** Exosat el marc normatiu aplicable, convé analitzar el fons de la reclamació, és a dir, si la persona reclamant tenia dret a accedir a la informació que sol·licitava,

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

atès que el motiu de queixa en què basava la reclamació era que se li havia denegat el dret d'accés exercit. A aquest respecte cal tenir en compte que 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.

El dret d'accés 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.

Consta acreditat al procediment que l'ICS va respondre, a través d'escrit de 21/06/2012, la sol·licitud d'accés formulada per la persona reclamant per mitjà d'escrit de 31/05/2012, en el qual havia sol·licitat l'accés a "*expedients i informes mèdics de visites ginecològiques des de l'any 2006 assistides pel Dr. XXX, o qualsevol informació addicional anterior a la data*". Ara bé, cal palesar que en la seva resposta l'ICS no va fer efectiu el dret d'accés de la persona aquí reclamant, i això pels motius que s'indicaven en el dit escrit de resposta: "*Li comuniquem que no hi ha cap registre a la història clínica informatitzada de la nostra unitat. També que des de la jubilació del Dr. XXX, l'any 2008, no disposem de les històries clíniques en format paper*".

Doncs, bé, a la vista de la documentació que consta en aquest procediment, es poden extreure les següents conclusions:

- Que la persona aquí reclamant havia estat pacient de l'ICS i, en concret, del professional sanitari de l'ASSIR identificat per la persona afectada en la sol·licitud d'accés, i també identificat per l'ICS en l'escrit de resposta (Dr. XXX). La darrera visita amb aquest professional hauria tingut lloc el 20/02/2007.
- Que a la història clínica informatitzada de la persona reclamant no hi havia cap anotació relativa a les atencions mèdiques prestades pel Dr. XXX.
- Que no fou ajustada a la realitat la informació facilitada per l'ASSIR a la persona reclamant en l'escrit de data 21/06/2012, en el qual se li va comunicar que no hi havia cap registre a la història clínica informatitzada de la reclamant en relació a l'atenció prestada pel Dr. XXX, ni tampoc cap document en format paper. La inexactitud d'aquesta informació es deriva d'allò que el mateix ICS ha manifestat a aquesta

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

Autoritat en resposta a la sol·licitud d'informació, ja que aquesta entitat admetia la conservació de determinada documentació clínica, i en concret, una prova (citologia) realitzada l'any 2004 pel Dr. XXX a la persona reclamant; informació clínica respecte la qual la persona afectada havia sol·licitat l'accés, atès que si bé en el seu escrit sol·licitava informació sobre les "*visites ginecològiques des de l'any 2006*", a continuació afegia "*o qualsevol informació addicional anterior a la data*".

En aquest punt convé recordar allò que disposa l'article 12 de la Llei 21/2000 en relació als terminis de conservació de la història clínica.

*"4. De la història clínica s'ha de conservar, juntament amb les dades d'identificació de cada pacient, com a mínim durant quinze anys des de la data d'alta de cada procés assistencial, la documentació següent:*

- a) Els fulls de consentiment informat.*
- b) Els informes d'alta.*
- c) Els informes quirúrgics i el registre de part.*
- d) Les dades relatives a l'anestèsia.*
- e) Els informes d'exploracions complementàries.*
- f) Els informes de necròpsia.*
- g) Els informes d'anatomia patològica.*
- (...)*

*6. La documentació que integra la història clínica no esmentada per l'apartat 4 es pot destruir un cop hagin transcorregut cinc anys des de la data d'alta de cada procés assistencial".*

Tenint doncs present el que preceptua aquest article pel que fa a la conservació de la història clínica i a la vista de la documentació que consta a les actuacions, es pot arribar a les conclusions següents:

1) Que la persona reclamant va sol·licitar a l'ICS l'accés a la informació incorporada a la seva història clínica per visites ginecològiques assistides pel Dr. XXX a partir de l'any 2006, però també feia menció expressa a "*qualsevol informació addicional anterior a la data*". Aquesta sol·licitud d'informació es va formular en data 31/05/2012, és a dir, passats presumiblement més de sis anys des de l'alta dels eventuais processos assistencials. Així, la no conservació per part de l'ASSIR de determinada documentació clínica (la no inclosa en l'apartat 4 de l'article 12 de la Llei 41/2000), estaria emparada per la normativa sanitària, que permetia doncs la destrucció de part de la documentació clínica (de l'any 2006 i anys anteriors), si bé cal insistir en què aquesta possibilitat de destrucció es restringia als documents respecte dels quals no s'exigeix la conservació per un termini superior, d'acord amb el que s'indica a continuació.

2) Que, d'acord amb el que disposa el citat article 12.4 de la Llei 41/2000, s'ha de conservar determinada documentació de la història clínica com a mínim durant quinze anys des de la data d'alta de cada procés assistencial. Així, es presumeix que per donar compliment a aquest precepte, l'ASSIR hauria conservat determinada

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

documentació clínica relativa a assistències prestades a la persona reclamant amb anterioritat a l'any 2006 (veure antecedent tercer). El cas però és que aquesta informació que obrava als fitxers de l'ICS, no es va facilitar a la persona aquí reclamant per tal de fer-li efectiu el dret que havia exercit. Ans al contrari, l'ICS li va contestar que no disposava de cap informació clínica en relació a l'atenció mèdica prestada pel Dr. XXX.

En relació amb aquesta exigència de conservació de determinada documentació durant un mínim de quinze anys, val a dir que aquesta Autoritat no disposa de cap element que permeti inferir que, d'entre la documentació assistencial destruïda per l'ASSIR relativa a la persona reclamant, hi havia informació clínica que havia de ser conservada d'acord amb el que preveu l'article 12.4 de la Llei 41/2000.

Així les coses, des de la perspectiva del dret d'accés regulat a la LOPD i al RLOPD, i tenint en compte el previst a la legislació sectorial que s'ha citat, procedeix estimar la present reclamació de tutela del dret d'accés, atès que la persona afectada havia exercit el dret d'accés a la seva història clínica segons el previst a la normativa aplicable, i l'ICS, com a entitat responsable del fitxer corresponent, no li va fer efectiu, sense que concorri cap circumstància que pogués justificar la denegació del dret.

**Quart.-** 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. Així doncs, en relació a la informació que integraria la història clínica de la persona reclamant, pel que fa a la seva atenció mèdica a l'ASSIR, procedeix requerir l'entitat reclamada per tal que en el termini de 10 dies comptadors a partir de l'endemà de la notificació de la present resolució, faciliti a la persona reclamant l'accés a les seves dades personals que és objecte de la present reclamació. I en aquest punt cal precisar que atesos els termes en què s'havia sol·licitat l'accés, aquest no comprèn només la informació relativa a assistències prestades pel Dr. XXX, sinó a qualsevol altra informació que consti a l'ICS, en relació amb l'atenció sanitària prestada per l'ASSIR a l'aquí reclamant. Un cop s'hagi fet efectiu el dret d'accés en els termes exposats, en el mateix termini de 10 dies l'entitat reclamada haurà de donar-ne compte a l'Autoritat.

Per tot el que s'ha exposat,

## RESOLC

**Primer.-** Estimar la reclamació de tutela formulada per la Sra. XXX contra l'Institut Català de la Salut.

**Segon.-** Requerir l'Institut Català de la Salut 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

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

de dret quart. Un cop s'hagi fet efectiu el dret d'accés, en el mateix termini de 10 dies l'Institut Català de la Salut haurà de donar-ne compte a l'Autoritat.

**Tercer.-** Notificar aquesta resolució al l'Institut Català de la Salut i a la persona reclamant.

**Quart.-** 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.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa d'acord amb els articles 26.2 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades i 14.3 del Decret 48/2003, de 20 de febrer, pel qual s'aprova l'Estatut de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, les parts interessades poden interposar, amb caràcter potestatiu, recurs de reposició davant la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, en el termini d'un mes a comptar de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb el que preveu l'article 116 i següents de la Llei 30/1992 o bé interposar directament recurs contenciós administratiu davant els jutjats contenciosos administratius de Barcelona, en el termini de dos mesos a comptar de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb els articles 8, 14 i 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

Igualment, les parts interessades poden interposar qualsevol altre recurs que considerin convenient per a la defensa dels seus interessos.

La directora,

M. Àngels Barbarà i Fondevila

Barcelona, 28 de març de 2013