

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

RESOLUCIÓ del procediment de tutela de drets núm. 53/2013, instat per XXX contra l'Ajuntament de Terrassa.

Antecedents

Primer.- En data 02/08/2013 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, per remissió de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, la reclamació que inicià el present procediment, per la presumpta desatenció del dret de cancel·lació que havia exercit prèviament davant l'Ajuntament de Terrassa, respecte a les seves dades que figuraven als fitxers del dit Ajuntament.

La persona reclamant aportava còpia de la sol·licitud d'exercici del dret efectuada el 24/01/2013 davant l'Ajuntament, i registrada el mateix dia amb el número d'assentament xxx.

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 14/08/2013 es va donar trasllat de la reclamació a l'Ajuntament de Terrassa, per tal que en el termini de 15 dies formulés les al·legacions que estimés pertinents.

Tercer.- L'Ajuntament de Terrassa va formular al·legacions mitjançant escrit de data 06/09/2013, en el qual exposava, en síntesi, el següent:

- Que: "(...) la cancel·lació es va produir de la forma següent en els fitxers que s'assenyalen a continuació:
Al fitxer "Padrón Municipal de Habitantes": En aquest fitxer, degut al canvi de domicili en concepte de baixa (...) del XXX (...), es va produir la cancel·lació de les seves dades personals amb data 21 d'octubre de 2010. Per tant, en el moment de la presentació de la instància en aquest Ajuntament sol·licitant la cancel·lació, les seves dades ja s'havien cancel·lat.
Al fitxer "Vehículos": Degut al canvi de municipi abans assenyalat, el dia 27 de gener de 2011, per comunicació de la Direcció General de Trànsit es va procedir per part d'aquest Ajuntament a donar de baixa xxx amb matrícula (...) Ara bé, no es pot procedir a la cancel·lació de les dades perquè existeix un rebut de l'any 2011 pendent de pagament i per tant XXX és encara subjecte passiu de l'impost de vehicles.
Al fitxer "Catastro" (IBI): Fins el dia 21 d'octubre de 2010 XXX constava empadronat en el municipi de Terrassa, (...) però amb la baixa del Padró Municipal d'Habitants del mateix dia, les seves dades personals també van ser cancel·lades en aquell moment.
(...)"

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

- Que "(...) malgrat no haver comunicat per escrit al XXX la situació de la cancel·lació de les dades, sí se li va comunicar via telefònica i mitjançant l'aplicació de mòbil WhatsApp de forma excepcional i extraordinària (...)"
- Que "(...) el dia 5 de setembre de 2013 s'envia al XXX per correu certificat amb acús de rebut i registre de sortida l'escrit de resposta a la petició de cancel·lació (...)."

Adjunt amb aquestes al·legacions, l'Ajuntament de Terrassa ha aportat la documentació següent:

- 1) Còpia de l'ofici de data 05/09/2013 per mitjà del qual l'Ajuntament donava resposta al dret de cancel·lació exercit per la persona aquí reclamant, en què es pronunciava en termes similars als de les al·legacions que s'han reproduït, així com còpia del document de Correus per mitjà del qual s'acredita que s'havia dipositat l'enviament per correu certificat del dit ofici, dirigit a la persona aquí reclamant.
- 2) Certificat de data 05/09/2013 emès per l'Ajuntament de Terrassa, pel qual es deixa constància "de la resposta que s'envia al XXX i de les actuacions dutes a terme pels Serveis de l'Ajuntament de Terrassa".

Quart.- La persona reclamant per mitjà de correu electrònic de data 29/11/2013 enviat a la bústia de consultes de l'Autoritat ha comunicat haver presentat una nova sol·licitud de cancel·lació de dades davant el dit Ajuntament atès que "(...)Primero pasan todos mis datos a una persona del teléfono (...) y luego me llama otra persona con nombre "XXX" con teléfono (...) Indicando que tiene mi histórico del padrón. No me han enviado confirmación de cancelación de datos, pese a estar al corriente en todos los pagos, y pese a que el plazo de 10 días ha sido superado. Sin autorización están pasando mi expediente de mano en mano, al final no tengo ningún control sobre ellos. Ruego que (...) inste al Ayuntamiento de Terrassa a su efectiva cancelación."

Adjunt amb aquest correu, s'aportava còpia d'una nova sol·licitud d'exercici del dret de cancel·lació presentada davant l'Ajuntament en data 29/11/2013, registrada amb el número d'assentament xxx.

Cinquè.- L'Ajuntament de Terrassa és responsable dels fitxers "Padrón Municipal", "Cadastró" i "Vehículos", els quals es troben inscrits al Registre General de Protecció de Dades.

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.

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

Segon.- L'article 16 de la LOPD, relatiu al dret de cancel·lació, determina el següent:

"1. El responsable del tractament té l'obligació de fer efectiu el dret de rectificació o cancel·lació de l'interessat en el termini de deu dies.

2. Han de ser rectificades o cancel·lades, si s'escau, les dades de caràcter personal el tractament de les quals no s'ajusti al que disposa aquesta Llei i, en particular, quan aquestes dades siguin inexactes o incompletes.

3. La cancel·lació dóna lloc al bloqueig de les dades, i només s'han de conservar a disposició de les administracions públiques, els jutges i els tribunals, per a l'atenció de les possibles responsabilitats nascudes del tractament, durant el termini de prescripció d'aquestes responsabilitats. Complert aquest termini, s'ha de procedir a la supressió.

4. Si les dades rectificades o cancel·lades han estat comunicades prèviament, el responsable del tractament ha de notificar la rectificació o la cancel·lació efectuada a qui s'hagin comunicat, en cas que aquest últim mantingui el tractament, que també ha de procedir a la cancel·lació.

5. Les dades de caràcter personal han de ser conservades durant els terminis que preveuen les disposicions aplicables o, si s'escau, les relacions contractuals entre la persona o l'entitat responsable del tractament i l'interessat."

Per la seva banda, l'article 31.2 del RLOPD, disposa el següent:

"2. L'exercici del dret de cancel·lació dóna lloc al fet que se suprimeixin les dades que siguin inadequades o excessives, sens perjudici del deure de bloqueig conforme a aquest Reglament. (...)"

L'article 32 del RLOPD, apartats 1 i 2, determina el següent:

"1. (...)

En la sol·licitud de cancel·lació, l'interessat ha d'indicar a quines dades es refereix, i ha d'aportar a aquest efecte la documentació que ho justifiqui, si s'escau.

2. El responsable del fitxer ha de resoldre sobre la sol·licitud de rectificació o cancel·lació en el termini màxim de deu dies a comptar de la recepció de la sol·licitud. Transcorregut el termini sense que de forma expressa es respongui a la petició, l'interessat pot interposar la reclamació que preveu l'article 18 de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre.

En cas que no disposi de dades de caràcter personal de l'afectat, igualment l'hi ha de comunicar en el mateix termini."

D'altra banda, l'article 18 de la LOPD, referent a la tutela dels drets d'accés, rectificació, oposició i cancel·lació, estableix en els seus apartats 1 i 2 el següent:

"1. Les actuacions contràries al que disposa aquesta Llei poden ser objecte de reclamació pels interessats davant l'Agència de Protecció de Dades, en la forma que es determini per reglament.

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

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, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, disposa el següent:

"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.- Exposat el marc normatiu aplicable, escau analitzar en primer terme si l'Ajuntament de Terrassa ha resolt i notificat, dins el termini previst per la normativa aplicable, el dret de cancel·lació exercit per la persona reclamant, ja que precisament el motiu de queixa de la persona que inicià el present procediment de tutela de drets era el fet de no haver obtingut resposta dins del termini previst a l'efecte.

A aquest respecte, consta acreditat que en data 24/01/2013 a la Seu electrònica de l'Ajuntament de Terrassa es va rebre un escrit de la persona aquí reclamant, mitjançant el qual exercia el seu dret de cancel·lació en els termes següents: *"solicito que todas las administraciones públicas del ayuntamiento de terrassa, procedan a cancelar mis datos personales de sus ficheros, enviando esta solicitud individualmente a cada una de las mismas."*

D'acord amb els articles 16 LOPD i 32 RLOPD, l'Ajuntament de Terrassa havia de resoldre i notificar la petició de cancel·lació en el termini màxim de deu dies a comptar de la data de recepció de la sol·licitud, i per al cas que considerés que la sol·licitud no complia amb tots els requisits exigits, havia de sol·licitar-ne l'esmena segons el previst a l'art. 25.3 RLOPD i 71 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú (en endavant, LRJPAC). És a dir, que en el termini de deu dies indicat el responsable del fitxer ha de pronunciar-se sobre la procedència o no del dret exercit. Circumstància en la que també incideix l'article 25.2 del RLOPD quan determina que el responsable del tractament ha de contestar la sol·licitud que se li dirigeixi en tot cas, amb independència que figurin o no dades personals de l'afectat en els seus fitxers. I finalment, també l'article 25 apartat 5 del RLOPD estableix que: *"correspon al responsable del tractament la prova del compliment del deure de resposta a què es refereix l'apartat 2, i ha de conservar l'acreditació del compliment del deure esmentat"*.

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

Per tant doncs, la resposta al dret de cancel·lació exercit s'hauria d'haver efectuat a través d'alguna forma que en permetés tenir constància. A aquest respecte, l'article 55.1 de la LRJPAC disposa amb caràcter general que els actes administratius s'han de produir per escrit, tret que la seva naturalesa exigeixi o permeti una altra forma més adequada d'expressió i constància.

Aplicat l'anterior al cas present, no pot considerar-se que es donés compliment a l'obligació de notificar i resoldre en el termini esmentat, amb la resposta que l'Ajuntament manifesta haver efectuat per "*via telefònica i mitjançant l'aplicació de mòbil WhatsApp*", i de les quals es desconeixen les circumstàncies temporals i en qualsevol cas no es té cap mena de constància.

En conseqüència, atès que l'Ajuntament de Terrassa no va resoldre i notificar en forma i termini la dita sol·licitud de cancel·lació, procedeix estimar la present reclamació, que es fonamentava en la manca de resposta a la seva sol·licitud. Val a dir però que un cop l'Ajuntament de Terrassa va tenir coneixement de l'existència de la present reclamació, va donar resposta escrita a la persona aquí reclamant, mitjançant ofici de data 05/09/2013, el contingut del qual es tindrà en compte a continuació, en l'anàlisi que tot seguit es farà del fons de l'assumpte.

Quart.- Sense perjudici de les raons formals exposades al fonament de dret anterior i que condueixen a l'estimació de la reclamació, procedeix ara analitzar el fons de la reclamació tenint en compte la resposta escrita que de forma extemporània ha donat l'Ajuntament, a fi de dirimir si la dita resposta s'ajustava als preceptes transcrits al fonament de dret segon.

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

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

La persona reclamant va plantejar el dret de cancel·lació en els termes següents: "*solicito que todas las administraciones públicas del ayuntamiento de terrassa, procedan a cancelar mis datos personales de sus ficheros, enviando esta solicitud individualmente a cada una de las mismas.*" I com s'ha dit, l'Ajuntament de Terrassa va donar-hi resposta per mitjà d'ofici de data 05/09/2013 en sentit estimatori, pel que fa a les dades personals que figuraven als fitxers "*Padrón Municipal*" i "*Cadastró*" i en sentit desestimatori, en relació a les dades personals del fitxer "*Vehículos*".

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

A efectes de determinar si la resposta de l'Ajuntament de Terrassa s'ajustava a allò que disposa la LOPD i el RLOPD sobre el dret de cancel·lació, procedeix analitzar en primer lloc la resposta donada en relació a les dades contingudes al fitxer "*Padrón Municipal*", i a continuació, la resposta referent als fitxers "*Cadastr*" i "*Vehículos*" atès que ambdós fitxers emparen el tractament de les dades personals derivades de la gestió d'impostos.

4.1. Sobre les dades del fitxer del padró.

Els articles 16.5 de la LOPD i 33.1 del RLOPD determinen que les dades personals han de ser conservades durant els terminis que preveuen les disposicions aplicables, motiu pel qual la cancel·lació en aquests casos no pertoca. No obstant això, una vegada superats aquests terminis, sí que es podrà procedir a la seva cancel·lació.

A aquest respecte, cal tenir present la funció que té el padró municipal. D'acord amb allò que disposa la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local i el Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya, el padró és el registre administratiu on consten els veïns del municipi, de manera que les dades que hi figuren constitueixen una prova pel que fa a la residència al municipi i al domicili habitual. És per aquest motiu que l'article 60 del Reial decret 1690/1986, d'11 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament de Població i Demarcació Territorial d'Entitats Locals, en la seva redacció donada pel Reial decret 2612/1996, sobre la gestió municipal del padró –que s'ha de fer per mitjans informàtics– imposa als Ajuntaments el deure de conservar els fulls d'inscripció, les declaracions i comunicacions subscrietes pels veïns, o reproduccions de les mateixes de manera que es garanteixi la seva autenticitat (apartat 3 de l'article citat).

A això cal afegir que les dades personals que figuren al padró, serveixen també per elaborar estadístiques oficials sotmeses al secret estadístic d'acord amb la Llei 12/1989, de 9 de maig, de la Funció Estadística Pública (article 16.3 de la Llei 7/1985), i que d'acord amb aquesta darrera llei, existeix una obligació per part dels serveis estadístics, de conservar i custodiar la informació obtinguda com a conseqüència de la seva pròpia activitat, sens perjudici que es pugui destruir una vegada resulti innecessària.

Un cop assentada la funció registral del padró, cal tenir en compte el deure de conservació que deriva de l'aplicació al cas del previst per la legislació d'arxius i documents. De conformitat amb la Llei 10/2001, de 13 de juliol, d'arxius i documents, atesa la condició de document públic del padró municipal, li resulten aplicables els terminis de conservació establerts a la taula d'avaluació documental (TAD) que s'hagi aprovat segons el previst als articles 9 de la Llei 10/2001 i 10 del Decret 13/2008, de 22 de gener, sobre accés, avaluació i tria de documents. Doncs bé, en l'Ordre CMC/300/2008, de 4 de juny, per la qual s'aproven, es modifiquen i es deixen sense efecte taules d'avaluació documental, consta aprovada la TAD amb el codi 616,

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

corresponent al registre del padró d'habitants, en la qual s'estableix la conservació permanent.

En definitiva, d'acord amb la normativa sectorial citada i tenint en compte el que disposen els articles 16.5 de la LOPD i 33.1 del RLOPD, escau concloure que les dades personals que figuren al Registre del Padró municipal, no podran ser cancel·lades, per existir un deure de conservació permanent.

En el cas que ens ocupa, l'Ajuntament de Terrassa va resoldre estimar la cancel·lació pretesa per mitjà d'escrit de data 05/09/2013. Ara bé, amb posterioritat a aquesta estimació, i segons s'infereix de les manifestacions efectuades per la persona reclamant a través del correu electrònic de data 29/11/2013, sembla que el dit Ajuntament li hauria facilitat l'històric del padró, fet que portaria a pensar que l'Ajuntament seguiria conservant les dades de l'aquí reclamant que figuraven en el dit Registre, després d'haver-li notificat l'estimació de la sol·licitud de cancel·lació.

Davant això, cal recordar primerament que la cancel·lació de les dades no comporta necessàriament la seva supressió o destrucció, ja que de conformitat amb allò que disposa l'article 16.3 de la LOPD, la cancel·lació dóna lloc al seu bloqueig, a fi de conservar-les a disposició de les administracions públiques, els jutges i tribunals, per a l'atenció de les possibles responsabilitats nascudes del tractament, durant el termini de prescripció d'aquestes responsabilitats. Efectuada aquesta precisió, val a dir que en el present cas es desconeix si amb la manifestació efectuada per l'Ajuntament en el sentit que va cancel·lar les dades, es referia a que va fer efectiu el dret de cancel·lació en els termes previstos a la LOPD i que per tant va bloquejar-les; o bé que el que es va fer simplement va ser deixar constància en el Registre del Padró d'habitants de la baixa de l'aquí reclamant per haver-se empadronat en un altre municipi sense perjudici de mantenir-se les seves dades en l'històric del Registre. Sigui com sigui, el cas és que de conformitat amb la normativa abans esmentada, no pertocava la cancel·lació de les dades personals en els termes previstos a la LOPD, atès el deure de conservació existent.

4.2. Sobre les dades dels fitxers del cadastre i de l'impost de vehicles

En relació a la cancel·lació de les dades referents al fitxer "*Cadastró*", l'Ajuntament va resoldre estimar la cancel·lació per considerar que el canvi de domicili a un municipi diferent havia comportat la desaparició del fet imposable que donava lloc al naixement de l'obligació tributària, de tal manera que les dades personals van deixar de ser necessàries per a la gestió de tal impost, al no procedir el pagament del mateix. Encara que l'Ajuntament no ho precisa, lògicament es presumeix que arran d'aquest canvi de domicili a un municipi diferent, l'aquí reclamant va perdre la condició d'obligat tributari en el dit impost, per no ser propietari de cap immoble a Terrassa. Així les coses, efectivament aquestes dades haurien deixat de ser necessàries (art. 4.5 LOPD) i per tant procedeix la seva cancel·lació, cosa que l'Ajuntament manifesta haver efectuat.

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

Per contra, en las cas de les dades que figuraven al fitxer "*Vehículos*", l'Ajuntament va desestimar la cancel·lació pretesa atès que segons manifesta encara existia un deute pendent de pagament. Tal denegació també s'ajustaria al que determina l'article 4.5 de la LOPD, ja que la finalitat per la qual les dades personals s'havien recollit o registrat encara no s'hauria assolit, i això perquè la gestió del dit impost no s'hauria culminat per existir un pagament pendent. Ara bé, cal deixar clar que un cop s'hagi fet efectiu el pagament d'aquest impost, llavors sí que procediria la cancel·lació de les dites dades personals, sempre i quan lògicament l'aquí reclamant no sigui titular de cap vehicle domiciliat al municipi de Terrassa.

En relació amb el deute esmentat, val a dir que es desconeix en el moment de dictar aquesta resolució si s'ha produït ja o no la seva extinció, si bé cal apuntar aquí que la persona reclamant en el seu correu electrònic de data 29/11/2013 manifestava que "*No me han enviado confirmación de cancelación de datos, pese a estar al corriente en todos los pagos*". Com s'ha dit, aquesta Autoritat no disposa d'elements al respecte, i per tant es desconeix si el que succeeix és que existeix una discrepància entre les parts en relació amb si procedeix o no el pagament de tal deute, extrem que òbviament no correspondria resoldre a aquesta Autoritat.

En definitiva, i des de la perspectiva del dret de cancel·lació regulat a la LOPD i al RLOPD, aquesta Autoritat considera que en relació a les dades que figuren al Registre del Padró Municipal, no procedeix la seva cancel·lació atès el deure de conservació que s'ha esmentat. I quant a les dades dels fitxers "*Cadastró*" i "*Vehículos*", no s'observa vulneració del dret de cancel·lació atès que en el cas de l'impost de vehicles l'Ajuntament de Terrassa manifesta haver cancel·lat les dades, i respecte al cadastre, existiria una raó que justificaria la seva conservació.

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. Ara bé, en la mesura que en data 05/09/2013 l'Ajuntament de Terrassa va donar resposta al dret de cancel·lació exercit per l'aquí reclamant, no procedeix efectuar tal requeriment.

Per tot el que s'ha exposat,

RESOLC

Primer.- Estimar la reclamació de tutela formulada per XXX contra l'Ajuntament de Terrassa, per no haver donat resposta a la petició de cancel·lació en el termini legalment establert, i desestimar-la parcialment en el fons, per les raons exposades al fonament de dret quart.

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

Segon.- Notificar aquesta resolució a l'Ajuntament de Terrassa i a la persona reclamant.

Tercer.- Ordenar la publicació de la Resolució al web de l'Autoritat (www.apd.cat), de conformitat amb l'article 17 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, 17 de gener de 2014