



RESOLUCIÓ del procediment de tutela de drets núm. 45/2009, instat pel Sr. XXX referent a la Direcció General de Policia.

Antecedents

Primer.- En data 22/12/09 va tenir entrada a l'Agència Catalana de Protecció de Dades la reclamació formulada pel senyor XXX contra la Direcció General de Policia (en endavant, DGP), per no atendre en termini el seu dret de cancel·lació en relació a les dades personals referents als seus antecedents policials.

Exposava el reclamant que mitjançant escrit de 13/11/09, rebut a la DGP en data 17/11/09, sol·licitava d'aquest òrgan la cancel·lació dels seus antecedents policials que van motivar la incoació del procediment de Diligències Urgents número XX/06, tramitades pel Jutjat d'Instrucció número 1 de Tarragona amb motiu de dos presumptes delictes. Així mateix, manifestava que el procés havia finalitzat amb sentència del Jutjat Penal número 2 de Tarragona de xx/xx/06. A més, el reclamant feia extensiva la seva petició de cancel·lació a la informació que s'hagués pogut comunicar a altres cossos i forces de seguretat, amb cita expressa de la Guàrdia Civil.

El reclamant adjuntava còpia de l'escrit de 13/11/09 i del justificant de recepció d'aquest en data 17/11/09, segellat per la DGP

Segon.- D'acord amb l'article 117.2 del Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament de desplegament de la LOPD (en endavant, RLOPD), en data 29/12/09 es va donar trasllat a la DGP de la reclamació de tutela del dret de cancel·lació presentada per la persona reclamant, per tal que en el termini de 15 dies formulés les al·legacions que estimés pertinents.

La DGP va formular les al·legacions que va considerar oportunes per mitjà d'escrit de 13/01/10, rebut a l'Agència el 29/01/10, amb el qual aportava els documents següents:

- Còpia de l'escrit de 13/11/09 pel qual la persona reclamant exercia el seu dret de cancel·lació i adjuntava certificat negatiu d'antecedents penals al Registre Central de Penats i Rebels expedit per la Gerència Territorial a les Illes Balears del Ministeri de Justícia.
- Còpia de l'escrit de requeriment d'esmena o millora de la seva sol·licitud de la DGP de data 05/12/09 dirigit al reclamant.
- Còpia de l'escrit de 06/01/10 pel qual el reclamant sol·licitava una ampliació del termini concedit al requeriment d'esmena de 05/12/09.

Tercer.- En data 09/02/10 va tenir entrada en aquesta Agència un nou escrit de la persona reclamant, de 08/02/10, en què manifestava que la DGP mitjançant resolució de 25/01/10, li havia atorgat, parcialment, el seu dret de cancel·lació als antecedents policials, tota vegada que aquest no s'havia fet extensiu a la Direcció General de la Guàrdia Civil a qui se



li hauria comunicat aquell precedent. Així mateix, en aquest nou escrit dirigit a l'Agència demanava que la pretensió de cancel·lació s'estengués també a l'anotació realitzada en data xx/xx/06 en què figurava com a víctima o denunciador en les diligències xxx/2006 de l'OAC de Sants Estació, anotació a la qual s'hi refereix la resolució de 25/01/10 de la DGP.

La persona reclamant aportava còpia de la resolució de 25/01/10 de la DGP, per la qual es resol la cancel·lació de la dada concreta que havia sol·licitat, com també la cancel·lació de la informació referent a dues identificacions practicades l'any 2007, però per contra no es cancel·lava la informació a la que es referia la persona reclamant en el seu darrer escrit, d'una anotació de l'any 2006 en què figurava com a víctima o denunciador. A més d'una còpia d'aquesta resolució, també aportà la persona reclamant còpia de l'escrit de 13/11/09 pel qual hauria exercit el dret de cancel·lació davant la DGP, còpia de l'escrit de 05/12/09 pel qual la DGP requeria l'esmena de la sol·licitud, així com còpia de l'escrit de 19/01/10 pel qual el reclamant esmenava la seva sol·licitud.

Quart.- De conformitat amb l'article 117.3 del RLOPD, mitjançant escrit de l'Agència de xx/xx/10 rebut per la DGP el 15/02/10, se li va donar trasllat de l'escrit de 08/02/10 presentat pel reclamant, per tal que en el termini de 10 dies formulés les al·legacions que considerés oportunes.

Cinquè.- El 12/02/10 es va rebre en aquesta Agència un escrit de la DGP de data 26/01/10 pel qual s'informava que s'havia atorgat el dret de cancel·lació del reclamant, un cop aquest havia aportat la documentació sol·licitada.

La DGP aportava amb el seu escrit còpia dels següents documents:

- Escrit de 19/01/10 pel qual el reclamant esmenava la seva sol·licitud.
- Certificat expedat pel Secretari del Jutjat de lo Penal número 2 de Tarragona, de data 12/01/10, en què es deixa constància que el reclamant havia complert la integritat de les penes imposades per la sentència de data xx/xx/2006 dictada pel Jutjat de referència.
- Resolució de 25/01/10 de la DGP pel qual hauria atorgat el dret de cancel·lació al reclamant.

Sisè.- En data 11/03/10 es va rebre en aquesta Agència l'escrit de la DGP de 04/03/10, pel qual aquesta efectuava al·legacions en el darrer tràmit d'audiència concedit arran del nou escrit presentat pel reclamant en data 08/02/10. Entre d'altres, la DGP manifestava el següent:

- Que en data 08/02/10 es va dur a terme el bloqueig de les dades de la persona reclamant, com a conseqüència de dues identificacions en dates 16/08/07 i 29/10/07, i una detenció de data 30/06/06.
- Que l'aplicació de la Guàrdia Civil es connecta amb el Centre de Compensació de Dades.



- Que en data 15/02/10, el Subdirector Operatiu de la Policia de la Generalitat-Mossos d'Esquadra va comunicar al Director del Gabinet de Coordinació i Estudis de la Secretaria d'Estat de Seguretat la cancel·lació de les dades esmentades amb la finalitat que aquesta Secretaria d'Estat també les cancel·lés.
- Que en data 01/03/10, la Secretaria d'Estat de Seguretat els va confirmar que en el Centre de Compensació de Dades ja no constaven les dades del reclamant.
- Que en relació a la cancel·lació de l'anotació realitzada en data xx/xx/06 en què la persona reclamant figura com a víctima/denunciante, manifesta la DGP que el reclamant no en va sol·licitar la cancel·lació, però que quan el reclamant exerceixi la cancel·lació i aporti la documentació necessària d'acord amb l'article 22.4 LOPD, es cancel·laran aquestes dades.

Fonaments de Dret

Primer.- És competent per resoldre aquest procediment la Directora de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, d'acord amb l'article 5 de la Llei 5/2002, de 19 d'abril, de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, i article 15 del Decret 48/2003, de 20 de febrer, pel qual s'aprova l'Estatut de l'Agència Catalana de Protecció de Dades.

Segon.- L'article 16 de la LOPD, en relació amb el 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."*

D'altra banda, l'article 31 del RLOPD, en el seu apartat segon 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, sense perjudici del deure de bloqueig conforme a aquest Reglament."*



També l'article 32 del RLOPD determina el següent:

“1. La sol·licitud de rectificació ha d'indicar a quines dades es refereix i la correcció que s'ha de fer, i ha d'anar acompanyada de la documentació justificativa del que se sol·licita. 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.

3. Si les dades rectificades o cancel·lades han estat cedides prèviament, el responsable del fitxer ha de comunicar-ne la rectificació o cancel·lació efectuada al cessionari, en un termini idèntic, perquè el cessionari, també en el termini de deu dies comptats des de la recepció de la dita comunicació, procedeixi, així mateix, a rectificar o cancel·lar les dades. La rectificació o cancel·lació efectuada pel cessionari no requereix cap comunicació a l'interessat, sense perjudici de l'exercici dels drets per part dels interessats que reconeix la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre.”

Tanmateix, l'article 25 del RLOPD, en el seu primer apartat estableix el següent:

“1. Excepte en el supòsit indicat en el paràgraf 4 de l'article anterior, l'exercici dels drets s'ha de portar a terme mitjançant una comunicació dirigida al responsable del fitxer, que ha de contenir:

a) Nom i cognoms de l'interessat; fotocòpia del document nacional d'identitat, o del passaport o un altre document vàlid que l'identifiqui i, si s'escau, de la persona que el representi, o instruments electrònics equivalents; així com el document o instrument electrònic acreditatiu d'aquesta representació. La utilització de signatura electrònica identificativa de l'afectat eximeix de la presentació de les fotocòpies del DNI o document equivalent.

El paràgraf anterior s'entén sense perjudici de la normativa específica aplicable a la comprovació de dades d'identitat per part de les administracions públiques en els procediments administratius.

b) Petició en què es concreta la sol·licitud.

c) Adreça als efectes de notificacions, data i signatura del sol·licitant.

d) Documents acreditatius de la petició que formula, si s'escau.”

Tercer.- Per 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.



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 la improcedència de la denegació."

Quart.- A partir del relat de fets que s'ha exposat a l'apartat d'antecedents, tots ells acreditats documentalment a l'expedient, i també de les disposicions legals i reglamentàries abans transcrites, cal analitzar dues qüestions. D'una banda, la referida al compliment dels aspectes formals de l'exercici del dret de cancel·lació, que s'analitzarà en aquest mateix fonament, i d'altra, la referent al fons de la qüestió plantejada, extrem que s'abordarà en el fonament de dret següent.

Tal com s'ha assenyalat, consta acreditat que el senyor XXX va exercir el dret de cancel·lació mitjançant la presentació d'un escrit de 13/11/09, que va tenir entrada a la DGP en data 17/11/09, mitjançant la qual demanava la cancel·lació dels antecedents policials que van motivar la incoació del procediment de Diligències Urgents núm. XX/06 per dos presumptes delictes al Jutjat d'Instrucció número 1 de Tarragona que, al seu torn, va finalitzar amb sentència de xx/xx/06 del Jutjat del Penal número 2 de Tarragona. També demanava en aquell escrit que la DGP fes extensiva aquesta cancel·lació al cossos policials als quals es podrien haver comunicat aquests antecedents, entre ells, la Guàrdia Civil.

Davant d'aquesta sol·licitud, la DGP va dirigir a l'avui reclamant escrit de requeriment d'esmena de 05/12/09 amb registre de sortida de 15/12/09, per tal que aportés una documentació que la DGP considerava preceptiva per tal d'estimar la sol·licitud de cancel·lació.

D'acord amb el que estableixen els articles 16.1 de la LOPD i 32.2 del RLOPD, el responsable del fitxer ha de resoldre sobre la sol·licitud de cancel·lació en el termini màxim de deu dies a comptar de la recepció de la sol·licitud. Certament, l'art. 25.3 del RLOPD disposa que si la sol·licitud no compleix els requisits exigibles, el responsable del fitxer ha de sol·licitar-ne l'esmena, requeriment que lògicament s'hauria de formular sempre abans del termini abans indicat. Doncs bé, segons s'ha exposat anteriorment, el responsable del fitxer, és a dir la DGP, va tardar gairebé un mes a donar resposta a la sol·licitud de cancel·lació mitjançant aquell requeriment d'esmena, la qual cosa ha de comportar, per raons formals, l'estimació parcial de la present reclamació de tutela del dret de cancel·lació, al no haver-se respectat el termini de deu dies previst a l'efecte.

Cinquè.- Un cop analitzada la reclamació des d'una perspectiva formal, cal entrar a analitzar el fons de l'assumpte, és a dir, si el reclamant tenia dret a cancel·lar els seus antecedents policials que havia assenyalat.

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. Mitjançant el dret de cancel·lació la persona titular de les dades pot demanar la



supressió de les dades que resultin inadequades o excessives, sense perjudici del deure de bloqueig, en els termes previstos als preceptes que regulen el dret de cancel·lació.

Així, el dret de cancel·lació no entra en joc únicament en el cas de dades inexactes, incorrectes o errònies, sinó que també es podria exercir respecte a dades correctes el tractament de les quals no s'ajusti al que disposa la LOPD (art. 16.2 LOPD), o bé en el cas de dades personals que hagin deixat de ser necessàries o pertinents per a la finalitat per a la qual s'havien recollit o registrat (art. 4.5 LOPD). Per tant, aquest dret no podrà ésser atorgat quan les dades siguin necessàries o pertinents d'acord amb la finalitat causant de la seva recollida.

Al marge de l'anterior, la pròpia LOPD preveu una sèrie de limitacions al dret de cancel·lació, com ara les regulades als articles 22.4 i 23 pel què fa als fitxers de les forces i els cossos de seguretat o de la Hisenda Pública i, a l'article 16.5 del mateix text legal - desenvolupat als apartats 1 i 2 de l'article 33 del RLOPD- relativa, d'una banda, a la conservació de les dades durant els terminis establerts en les disposicions aplicables o en les relacions contractuals i, de l'altra, al supòsit en què una llei o norma de dret comunitari aplicable directament prevegi la denegació de la cancel·lació o bé impedeixi al responsable del fitxer revelar el tractament de les dades als afectats.

En relació als fitxers de les forces i els cossos de seguretat, els articles 22.4 i 23.1 de la LOPD determinen el següent:

"Article 22. Fitxers de les Forces i els Cossos de Seguretat.

(...) 4. Les dades personals registrades amb finalitats policials s'han de cancel·lar quan no siguin necessàries per a les investigacions que n'hagin motivat l'emmagatzematge. A aquests efectes, s'ha de considerar especialment l'edat de l'afectat i el caràcter de les dades emmagatzemades, la necessitat de mantenir les dades fins a la conclusió d'una investigació o un procediment concret, la resolució judicial ferma, especialment l'absolutòria, l'indult, la rehabilitació i la prescripció de responsabilitat.

Article 23. Excepcions als drets d'accés, rectificació i cancel·lació.

1. Els responsables dels fitxers que continguin les dades a què es refereixen els apartats 2, 3 i 4 de l'article anterior poden denegar l'accés, la rectificació o la cancel·lació en funció dels perills que es puguin derivar per a la defensa de l'Estat o la seguretat pública, la protecció dels drets i les llibertats de tercers o les necessitats de les investigacions que s'estiguin duent a terme.(...)"

Per la seva banda, l'article 16, apartat 5, de la LOPD disposa a continuació que:

"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."



També sobre la cancel·lació, l'article 33, punts 1 i 2, del RLOPD estableix:

"1. La cancel·lació no pertoca quan 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 que van justificar el tractament de les dades.

2. També es poden denegar els drets de rectificació o cancel·lació en els supòsits en què ho prevegi una llei o una norma de dret comunitari aplicable directament o quan aquesta llei o norma impedeixin al responsable del tractament revelar als afectats el tractament de les dades a què es refereixi l'accés."

Tal com s'ha assenyalat, el reclamant sol·licitava la cancel·lació dels seus antecedents policials que van motivar la incoació del procediment de Diligències Urgents número XX/06 per dos presumpte delictes al Jutjat d'Instrucció número 1 de Tarragona que, al seu torn, va finalitzar amb sentència de xx/xx/06 del Jutjat del Penal número 2 de Tarragona. Així mateix, demanava que aquesta cancel·lació es fes extensiva als cossos policials als quals s'hauria comunicat aquesta informació, com ara, la Guàrdia Civil.

Segons les al·legacions de 13/01/09 formulades per la DGP, aquest òrgan va requerir al reclamant per tal que esmenés la seva sol·licitud, tota vegada que considerava que per tal de fer efectiu el dret de cancel·lació d'aquest era necessari que aportés *"certificació judicial en què es deixi constància del procediment judicial iniciat arran de les diligències policials xxx/2006, del sentit de la resolució que va posar fi al procediment judicial (sentència absolutòria, sobreseïment i arxiu, etc.) així com de la fermesa d'aquesta resolució. En el supòsit que s'hagués dictat sentència condemnatòria, la certificació judicial ha de fer també esment a l'extinció de la responsabilitat penal o civil derivada de la condemna."*

A efectes de determinar si aquest requisit li era exigible al reclamant i tenint en compte que es tractava de dades d'interès policial és oportú tenir en consideració el règim previst a la LOPD en relació a aquest tipus de dades personals. Aquest respecte, l'article 22.4 de la LOPD exigeix la cancel·lació de les dades personals registrades amb finalitats policials - entre elles, els antecedents policials- quan no siguin necessàries per a les investigacions que n'hagin motivat l'emmagatzematge, en termes equivalents als previstos a l'article 4.5 de la LOPD amb caràcter general.

Ara bé, com ja s'ha avançat, es podrà denegar la cancel·lació quan concorrin determinades circumstàncies previstes en l'article 23.1 de la LOPD. Concretament, el perill per a la defensa de l'Estat o la seguretat pública, la protecció dels drets i llibertats de tercers o les necessitats de les investigacions que s'estiguin duent a terme.

Així les coses, en el present cas no s'observa la concurrència de cap de les circumstàncies citades a l'article 23.1 LOPD. A aquest respecte cal remarcar que el responsable del fitxer no ha esgrimit l'existència de cap d'aquestes circumstàncies impeditives, com tampoc no



ha invocat alguna llei o norma comunitària d'aplicació directa que impedeixi atorgar la cancel·lació o bé la concurrència d'una disposició aplicable a aquestes dades personals que impliqui un termini obligatori de conservació de les mateixes, per la qual cosa s'haurà de determinar la necessitat o no de cancel·lar les dades recollides amb finalitats policials en base a les premisses recollides a l'article 22.4 de la LOPD en relació als fitxers de les forces i cossos de seguretat, tals com l'edat de l'afectat, el caràcter de les dades emmagatzemades, la necessitat de mantenir les dades fins a la conclusió d'una investigació o procediment concret, la resolució judicial ferma, especialment l'absolutòria, l'indult, la rehabilitació i la prescripció de responsabilitat.

L'avui reclamant va aportar amb el seu escrit de 13/11/09 el certificat negatiu de penals del Registre Central de Penals i Rebels emès en la mateixa data. No obstant això, a criteri del responsable del fitxer, el certificat esmentat no permetia considerar acreditada la conclusió del procediment judicial, ja sigui perquè havia recaigut resolució judicial ferma o bé perquè havia prescrit la responsabilitat derivada dels fets objecte d'aquest.

Per aquest motiu, escau concloure que el requeriment d'esmena formulat per la DGP mitjançant escrit de 05/12/09 era adequat, tota vegada demanava al reclamant que acredités la conclusió del procediment judicial a través d'una certificació judicial.

Amb posterioritat, mitjançant escrit de 19/01/10 la persona reclamant va presentar a la DGP el certificat de 12/01/10 emès pel Secretari del Jutjat del Penal número 2 de Tarragona, pel qual s'acreditava que l'avui reclamant, en data 06/11/09, havia complert la integritat de les penes imposades en la sentència dictada pel Jutjat esmentat en data xx/xx/06.

Davant la presentació del certificat judicial, mitjançant resolució de 25/01/10 la DGP va decidir cancel·lar els antecedents policials als quals s'havia referit la persona reclamant en el fitxer "sistema d'informació de la policia de la Generalitat de persones físiques (SIPPF)", com també dues anotacions més referents a identificacions efectuades durant l'any 2007, però no una anotació referent a uns fets de data xx/xx/06 en què el reclamant apareixia com a víctima o denunciant. És a dir, la DGP va cancel·lar les dades que la persona reclamant havia sol·licitat i, a més, les dades que considerava que també eren objecte de cancel·lació tot i no haver-ho sol·licitat el reclamant, tot això, d'acord amb l'article 22.4 de la LOPD. La procedència o no de la cancel·lació dels fets de data xx/xx/06 i que sembla podrien constar encara com a antecedents policials de la persona reclamant, serà objecte de consideració en el següent fonament jurídic.

En relació amb els antecedents que la DGP va decidir cancel·lar, cal precisar que tant l'article 16.4 de la LOPD com l'article 32.3 del RLOPD preveuen que quan les dades cancel·lades hagin estat cedides prèviament, el responsable del fitxer ha de comunicar-ne la cancel·lació efectuada al cessionari en el termini de 10 dies, perquè el cessionari al seu torn, en un termini idèntic a comptar des de la recepció de la comunicació del cedent.

En aquest sentit, la DGP ha manifestat a través del seu escrit de 04/03/10 que en data 15/02/10 va comunicar a la Secretaria d'Estat de Seguretat la cancel·lació de les



anotacions policials amb dates 16/08/07, 29/10/07 i 30/06/06 relatives a la persona reclamant, amb la finalitat que aquesta Secretaria d'Estat també procedís a la cancel·lació en els seus fitxers.

Segons ha informat la DGP, en data 01/03/10 la Secretaria d'Estat de Seguretat va confirmar la cancel·lació dels antecedents policials referits, de tal manera que no eren accessibles des del Centre de Compensació de Dades, per la qual cosa la cancel·lació hauria estat atorgada en la seva totalitat.

Per aquest motiu, no es considera oportú requerir a la Direcció General de Policial en el sentit que havia demanat la persona reclamant, de notificar als eventuals cessionaris la cancel·lació efectuada, tota vegada aquesta comunicació ja s'hauria realitzat durant la tramitació del present procediment.

Sisè.- Al marge del que s'ha dit fins aquí, es considera necessari fer dues consideracions finals. La primera, relativa a la nova petició del reclamant consistent en què es cancel·li l'antecedent policial de data xx/xx/06 en què figura com a víctima o denunciant en les diligències xxx/2006 de l'OAC Sants Estació i, la segona, referent a les dades i documents que obren en poder de les administracions públiques.

En relació a la primera consideració, cal deixar palès que aquesta nova petició no estava inclosa en la sol·licitud d'exercici del seu dret davant la DGP ni tampoc en la reclamació formulada davant l'Agència, motiu pel qual s'ha de considerar que no és objecte d'aquest procediment. En efecte, la persona afectada només va exercir el dret de cancel·lació dels antecedents policials que versaven sobre uns fets que van motivar la incoació del procediment de diligències urgents XX/06 al Jutjat d'Instrucció número 1 de Tarragona.

En aquest sentit també s'ha pronunciat la DGP en el seu escrit de 04/03/10. Així mateix, la DGP afegia que per tal de procedir a aquesta nova cancel·lació de l'antecedent policial esmentat, seria necessari que l'avui reclamant presentés la documentació necessària d'acord amb l'article 22.4 LOPD.

Tot i no ésser objecte d'aquest procediment, com s'ha assenyalat, aquesta Agència considera avinent pronunciar-se en relació a aquesta nova petició de cancel·lació a la que fa referència el reclamant mitjançant l'escrit de 08/02/10.

A aquest respecte, cal tenir en compte que en aquesta anotació que encara constaria als antecedents policials, la persona reclamant hi constaria com a víctima o denunciant, així com que els fets daten de l'any 2006, per la qual cosa en compliment dels articles 22.4 i 4.5 LOPD, sembla que aquestes dades de caràcter personal s'haurien de cancel·lar d'ofici.

Per aquest motiu, d'acord amb el principi de celeritat previst l'article 75 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, la DGP hauria de ponderar si realment és necessari que l'avui reclamant torni a presentar una nova sol·licitud d'exercici del dret de cancel·lació respecte



a l'anotació que es manté al fitxer de la DGP, atès que durant el curs d'aquest procediment ha manifestat clarament la seva voluntat que es cancel·lin tots els seus antecedents policials.

En qualsevol cas, en l'eventual exercici del dret de cancel·lació per part de la persona reclamant, sens perjudici del què s'ha assenyalat, no sembla procedent que la DGP exigís a la persona afectada la càrrega de provar la procedència de la cancel·lació, atesa la seva condició de víctima o denunciant en aquella anotació que es manté vigent. En aquest sentit també cal deixar palès que la DGP, una vegada exercit el dret de cancel·lació objecte d'aquest procediment, ha procedit a cancel·lar d'ofici les dues anotacions de dates 16/08/07 i 29/10/07 sense sol·licitar al reclamant documentació alguna.

En segon lloc, no és sobrer fer un recordatori de l'establert per la Llei 11/2007, de 22 de juny, d'accés electrònic dels ciutadans als Serveis Públics, que en el seu article 6.2 b) reconeix com un dret dels ciutadans, en relació amb la utilització dels mitjans electrònics en l'activitat administrativa, el *"no aportar les dades i documents que estiguin en poder de les administracions públiques, les quals han d'utilitzar mitjans electrònics per obtenir la informació esmentada sempre que, en el cas de dades de caràcter personal, tinguin el consentiment dels interessats en els termes que estableix la Llei orgànica 15/1999, de protecció de dades de caràcter personal, o una norma amb rang de Llei ho determini, llevat que hi hagi restriccions d'acord amb la normativa aplicable a les dades i documents recollits. El consentiment es pot emetre i acceptar per mitjans electrònics."*

No obstant l'anterior, aquest dret podrà ser exercit en relació a la totalitat dels procediments i actuacions competència de les Comunitats Autònomes a partir del 31/12/09 -sempre que ho permeti les seves disponibilitats pressupostàries-, tal com indica l'apartat tercer de la disposició final tercera d'aquest text legal, per la qual cosa no era exigible en el present cas.

Aquest dret reconegut a la Llei 11/2007, suposa un gran avenç en relació al dret reconegut en l'article 35 f) de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, que estableix el dret dels ciutadans *"a no presentar documents no exigits per les normes aplicables al procediment de què es tracta, o que ja es trobin en poder de l'administració actuant."*

La diferència entre ambdues regulacions rau en el fet que la Llei 11/2007, a diferència del que preveu la Llei 30/1992, disposa que aquest dret dels ciutadans a no aportar les dades i documents que es tinguin en poder de les administracions públiques es garanteix amb independència de quina sigui l'administració actuant o la titular de les dades o documents.

Així, en futurs procediments, la DGP hauria de valorar la possibilitat d'accedir directament per mitjans electrònics a la informació necessària per atendre les peticions dels ciutadans sempre que, prèviament, n'hagi obtingut el consentiment dels interessats o bé quan hi hagi una disposició legal que els ho permeti, llevat que la normativa aplicable a les dades i documents als quals es pretén accedir n'estableixi restriccions.



Setè.- En definitiva, de tot el què s'ha exposat es desprèn que davant la sol·licitud d'exercici del dret de cancel·lació de la persona reclamant, la resposta de la DGP va ser extemporània, motiu pel qual procedeix estimar per raons formals, la present reclamació de tutela de drets.

Quant al fons de l'assumpte, en base a les raons que s'han exposat en els fonaments de dret cinquè, es considera que en el present supòsit, una vegada presentada davant el responsable del fitxer la certificació judicial corresponent, havia de prosperar el dret de cancel·lació exercit pel Sr. XXX i, en especial, en quant a l'extensió de la cancel·lació dels antecedents policials als eventuais cessionaris, extrem que s'ha acomplert durant la tramitació del present procediment.

Per tot el que s'ha exposat,

RESOLC

Primer.- Estimar per motius formals la reclamació formulada pel Sr. XXX, atès que la DGP no va contestar en termini la seva sol·licitud de cancel·lació, i desestimar la reclamació en la resta.

Segon.- Notificar aquesta resolució a la Direcció General de Policia i a la persona reclamant.

La directora,

Esther Mitjans Perelló

Barcelona, 18 de març de 2010