



Resolución RED-16/2022

[Expediente RCE-2022/009]

RESOLUCIÓN RED-16/2022 RELATIVA A RECLAMACIÓN POR INADECUADA ATENCIÓN AL EJERCICIO DE DERECHOS SOBRE DATOS PERSONALES

Derecho de Acceso

Art. 15 RGPD

Asunto: Reclamación de [XXXXX] contra el Servicio Andaluz de Salud ([Nombre del Hospital]), por no haber sido debidamente atendido su derecho de acceso.

ANTECEDENTES

Primero. Con fecha 16 de febrero de 2022 tuvo entrada en el Consejo de Transparencia y Protección de Datos de Andalucía (en adelante, el Consejo) una reclamación suscrita por [XXXXX] (en adelante, el reclamante), por una inadecuada atención por parte del Servicio Andaluz de Salud ([Nombre del Hospital]) al derecho de acceso establecido en el artículo 15 del Reglamento (UE) 2016/679 del Parlamento Europeo y del Consejo, de 27 de abril de 2016, relativo a la protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos y por el que se deroga la Directiva 95/46/CE (en adelante, Reglamento General de Protección de Datos o RGPD), por no haber sido debidamente atendido su derecho de acceso.

En la reclamación se exponía lo siguiente:

“Tras solicitar copia de sus datos personales el pasado mes de septiembre, por tener constancia de que venían siendo utilizados para pruebas médicas en las que no había intervenido, no se ha recibido contestación hasta la fecha, por lo que presenta PETICIÓN DE TUTELA para conocer qué datos personales han usado terceras personas y cuál ha sido el motivo”.

Se adjuntaba a la reclamación la siguiente documentación:



- Copia del derecho de acceso ejercitado por el reclamante el 17 de diciembre de 2021 donde solicitaba:

“Que ha tenido conocimiento por su expediente médico de la petición número [nnnnn] del [Nombre del Hospital] para una prueba de [tipo de prueba y resultado].

Que no tiene conocimiento de cuándo se le solicitó, desconociendo por qué el facultativo del [Nombre del Hospital] pudo solicitarla, ni creo haber realizado dicha prueba.

Que no obstante aparece en mi historia médica cuando accedo a mis analíticas.

Solicita

se le informe del uso dado a sus datos personales en el mes de [mm], pruebas, analíticas o informes realizados, remitiéndome copia de los mismos y el motivo de las pruebas”.

- Copia del informe de los laboratorios clínicos del [Nombre del Hospital], a nombre del reclamante.

Segundo. En virtud de los artículos 37 y 65 LOPDGDD, desde este Consejo, a los efectos de evaluar la admisibilidad a trámite de la reclamación, se dio traslado de la misma, con fecha 2 de marzo de 2022, al Delegado de Protección de Datos del Servicio Andaluz de Salud (en adelante, DPD) para que, en el plazo máximo de un mes, comunicara la respuesta dada a la reclamación y, en su caso, las actuaciones realizadas en relación con la misma.

En respuesta al requerimiento anterior, con fecha 10 de mayo de 2022, se recibió en este Consejo respuesta del DPD, remitiendo informe de la Gerencia del [Nombre del Área del Hospital] donde, entre otras cuestiones, se informaba lo siguiente:

“[...]

Primero.- El Sr. [XXXXX], presenta una copia de Informe de los Laboratorios Clínicos del [Nombre del Hospital] en el que un Supervisor General del centro solicita el [dd/mm/aa] la realización de una prueba [...] para la detección de [tipo de prueba y resultado].

Según informa telefónicamente el Sr. [XXXXX], no le consta haberse sometido a dicha prueba en esa fecha o similar, pero sí le llega a su número de teléfono el resultado [...] de la misma.





Segundo.- Se confirma que el citado Supervisor General en ocasiones, y debido al elevado número de casos, sí pidió la realización de la prueba en cuestión a varios usuarios, no pudiendo precisar lo ocurrido, únicamente que en la localidad de la [wwwww] existe otra persona con el mismo nombre y año de nacimiento que el [XXXXX], por lo que ha podido ser una confusión al registrar los datos.

Tercero.- Tras todo lo anterior, se informa telefónicamente al reclamante, y así mismo, se le indica que se han tomado medidas para que no vuelva a suceder esta situación, así como que en su Historia Clínica no consta ninguna situación irregular, solicitándole disculpas por las molestias que le hayamos podido causar”.

Tercero. Con fecha 12 de mayo de 2022, el director del Consejo acordó admitir a trámite la reclamación presentada por el reclamante contra el Servicio Andaluz de Salud ([Nombre del Hospital]), de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 65.4 LOPDGDD por una posible vulneración de la normativa de protección de datos personales en lo que se refiere a la respuesta al ejercicio de derechos de los interesados.

Cuarto. A los efectos de continuar valorando las circunstancias relacionadas con la reclamación, con fecha 13 de mayo de 2022, el Consejo requirió al DPD por el plazo máximo de quince días hábiles, la remisión de la documentación relativa a los hechos objeto de la reclamación y, en su caso, sobre las actuaciones llevadas a cabo en relación con la misma, en particular:

- Determinación concreta de la actividad de tratamiento relacionada con la reclamación e identificación del responsable/s de dicho tratamiento/s, así como de los posibles encargados del tratamiento que pudieran tener relación directa con el objeto de la reclamación.
- Copia del registro de actividades de tratamiento relativo a la mencionada actividad, con los datos exigidos por el artículo 30 RGPD y su base legal.
- Motivos por los que no se ha dado respuesta a la solicitud de acceso del reclamante o, en caso contrario, justificación de la remisión al reclamante de la respuesta, que deberá ser conforme con el artículo 15 RGPD, y constancia de la recepción, en su caso, por parte del mismo.
- Cualquier otra información o documentación que considere relevante.



En respuesta al citado requerimiento, el 17 de junio de 2022, en este Consejo se recibió respuesta del DPD, quien remitió informe de la Gerencia [*Nombre del Área del Hospital*], donde se comunicaba lo siguiente:

"[...]

Cuarto.- Así mismo, el [*dd/mm/aa*] tras los infructuosos intentos de volver a contactar telefónicamente con el reclamante, así como la negativa manifestada por el mismo de que le fuera remitida ningún tipo de documentación en formato papel, se procedió a informar de los extremos anteriormente mencionados, los cuales él ya conocía a la dirección de correo electrónico que él mismo había facilitado, y solicitado con anterioridad.

Quinto.- Finalmente, es preciso indicar, que al [*XXXXX*] también le fue remitido por los mismos cauces el formulario para poder ejercer su derecho de rectificación y/o supresión de sus datos de la historia de salud, el pasado 12 de mayo de 2022".

Se adjuntaba la citada documentación acreditativa de la remisión de la respuesta a través de correo electrónico.

FUNDAMENTOS JURÍDICOS

Primero. De conformidad con lo establecido en los artículos 43.1 de la Ley 1/2014, de 24 de junio, de Transparencia Pública de Andalucía (en adelante, LTPA) y en el artículo 57 LOPDGDD corresponde al Consejo, como autoridad autonómica de protección de datos personales, y dentro de su ámbito competencial, el ejercicio de las funciones y potestades establecidas en los artículos 57 y 58 del RGPD.

Entre las mencionadas funciones, según establece el artículo 57.1.f) RGPD, se encuentra "*tratar las reclamaciones presentadas por un interesado [...] e investigar, en la medida oportuna, el motivo de la reclamación e informar al reclamante sobre el curso y el resultado de la investigación en un plazo razonable, en particular si fueran necesarias nuevas investigaciones...*".

La competencia para la resolución de la reclamación corresponde al director del Consejo en virtud del artículo 48.1.i) LTPA y del artículo 10.3.b) de los Estatutos del Consejo de Transparencia y Protección de Datos de Andalucía (aprobado por Decreto 434/2015, de 29 de septiembre).



Corresponde, asimismo, al Consejo ejercer los poderes de investigación regulados en el artículo 58.1 RGPD, entre los que figura la facultad de ordenar al responsable y al encargado del tratamiento que faciliten cualquier información que requiera para el desempeño de sus funciones.

Correlativamente, el artículo 31 RGPD establece la obligación de los responsables y encargados del tratamiento de cooperar con la autoridad de control que lo solicite en el desempeño de sus funciones. Para el caso de que estos hayan designado un delegado de protección de datos, el artículo 39 del RGPD atribuye a este la función de cooperar con dicha autoridad.

Debe reseñarse igualmente que, en virtud del artículo 16.5 del Decreto 434/2015, de 29 de septiembre, por el que se aprueban los Estatutos del Consejo de Transparencia y Protección de Datos de Andalucía, “[e]l personal funcionario del Consejo, cuando realice funciones de investigación en materias propias de la competencia del Consejo, tendrá el carácter de agente de la autoridad”, con las consecuencias que de aquí se derivan para los sujetos obligados en relación con la puesta a disposición de la información que les sea requerida en el curso de tales funciones investigadoras.

Segundo. En relación con la tramitación de reclamaciones -como la presente- que afectan a la falta de atención de una solicitud de ejercicio de derechos, el artículo 64.1 LOPDGDD dispone lo siguiente:

“Cuando el procedimiento se refiera exclusivamente a la falta de atención de una solicitud de ejercicio de los derechos establecidos en los artículos 15 a 22 del Reglamento (UE) 2016/679, se iniciará por acuerdo de admisión a trámite, que se adoptará conforme a lo establecido en el artículo 65 de esta ley orgánica.

En este caso el plazo para resolver el procedimiento será de seis meses a contar desde la fecha en que hubiera sido notificado al reclamante el acuerdo de admisión a trámite. Transcurrido ese plazo, el interesado podrá considerar estimada su reclamación”.

Por otra parte, el artículo 37.2 LOPDGDD permite la participación del Delegado de Protección de Datos en el trámite previo a la determinación de la admisión o no de una reclamación, a través de la emisión del informe que le solicite la autoridad de control:



“Cuando el afectado presente una reclamación ante la Agencia Española de Protección de Datos o, en su caso, ante las autoridades autonómicas de protección de datos, aquellas podrán remitir la reclamación al delegado de protección de datos a fin de que este responda en el plazo de un mes.

Si transcurrido dicho plazo el delegado de protección de datos no hubiera comunicado a la autoridad de protección de datos competente la respuesta dada a la reclamación, dicha autoridad continuará el procedimiento con arreglo a lo establecido en el Título VIII de esta ley orgánica y en sus normas de desarrollo”.

Tercero. El derecho de acceso del interesado se regula en el artículo 15 RGPD, que establece, en su apartado 1, que *"el interesado tendrá derecho a obtener del responsable del tratamiento confirmación de si se están tratando o no datos personales que le conciernen y, en tal caso, derecho de acceso a los datos personales y a la siguiente información ..."*, y detalla acto seguido la información que ha de ser suministrada como consecuencia del ejercicio del mencionado derecho:

"a) los fines del tratamiento;

b) las categorías de datos personales de que se trate;

c) los destinatarios o las categorías de destinatarios a los que se comunicaron o serán comunicados los datos personales, en particular destinatarios en terceros u organizaciones internacionales;

d) de ser posible, el plazo previsto de conservación de los datos personales o, de no ser posible, los criterios utilizados para determinar este plazo;

e) la existencia del derecho a solicitar del responsable la rectificación o supresión de datos personales o la limitación del tratamiento de datos personales relativos al interesado, o a oponerse a dicho tratamiento;

f) el derecho a presentar una reclamación ante una autoridad de control;

g) cuando los datos personales no se hayan obtenido del interesado, cualquier información disponible sobre su origen;

h) la existencia de decisiones automatizadas, incluida la elaboración de perfiles, a que se refiere el artículo 22, apartados 1 y 4, y, al menos en tales casos, información significativa



sobre la lógica aplicada, así como la importancia y las consecuencias previstas de dicho tratamiento para el interesado."

Por otra parte, el artículo 12 RGPD, en relación con la solicitud y respuesta de ejercicio de derechos, establece que:

"[...]

2. El responsable del tratamiento facilitará al interesado el ejercicio de sus derechos en virtud de los artículos 15 a 22 [...].

3. El responsable del tratamiento facilitará al interesado información relativa a sus actuaciones sobre la base de una solicitud con arreglo a los artículos 15 a 22, y, en cualquier caso, en el plazo de un mes a partir de la recepción de la solicitud. Dicho plazo podrá prorrogarse otros dos meses en caso necesario, teniendo en cuenta la complejidad y el número de solicitudes. El responsable informará al interesado de cualquiera de dichas prórrogas en el plazo de un mes a partir de la recepción de la solicitud, indicando los motivos de la dilación. Cuando el interesado presente la solicitud por medios electrónicos, la información se facilitará por medios electrónicos cuando sea posible, a menos que el interesado solicite que se facilite de otro modo.

4. Si el responsable del tratamiento no da curso a la solicitud del interesado, le informará sin dilación, y a más tardar transcurrido un mes de la recepción de la solicitud, de las razones de su no actuación y de la posibilidad de presentar una reclamación ante una autoridad de control y de ejercitar acciones judiciales.

[...]

6. Sin perjuicio de lo dispuesto en el artículo 11, cuando el responsable del tratamiento tenga dudas razonables en relación con la identidad de la persona física que cursa la solicitud a que se refieren los artículos 15 a 21, podrá solicitar que se facilite la información adicional necesaria para confirmar la identidad del interesado".

A su vez, el artículo 13.1 LOPDGDD expresa que:

"1. El derecho de acceso del afectado se ejercerá de acuerdo con lo establecido en el artículo 15 del Reglamento (UE) 2016/679.





Cuando el responsable trate una gran cantidad de datos relativos al afectado y este ejercite su derecho de acceso sin especificar si se refiere a todos o a una parte de los datos, el responsable podrá solicitarle, antes de facilitar la información, que el afectado especifique los datos o actividades de tratamiento a los que se refiere la solicitud".

Cuarto. El derecho de acceso a la historia clínica dispone de una regulación específica en el artículo 18 de la Ley 41/2002, de 14 de noviembre, básica reguladora de la Autonomía del Paciente y de Derechos y Obligaciones en Materia de Información y Documentación Clínica (en adelante, Ley de Autonomía del Paciente o LAP), en cuyo apartado primero se establece que:

"[e]l paciente tiene el derecho de acceso, con las reservas señaladas en el apartado 3 de este artículo, a la documentación de la historia clínica y a obtener copia de los datos que figuran en ella. Los centros sanitarios regularán el procedimiento que garantice la observancia de estos derechos".

Las reservas mencionadas en el apartado 3 del citado artículo 18 LAP son las siguientes:

"3. El derecho al acceso del paciente a la documentación de la historia clínica no puede ejercitarse en perjuicio del derecho de terceras personas a la confidencialidad de los datos que constan en ella recogidos en interés terapéutico del paciente, ni en perjuicio del derecho de los profesionales participantes en su elaboración, los cuales pueden oponer al derecho de acceso la reserva de sus anotaciones subjetivas

Asimismo, el artículo 15 de la citada Ley dispone respecto al contenido mínimo de la historia clínica que:

"1. La historia clínica incorporará la información que se considere trascendental para el conocimiento veraz y actualizado del estado de salud del paciente. Todo paciente o usuario tiene derecho a que quede constancia, por escrito o en el soporte técnico más adecuado, de la información obtenida en todos sus procesos asistenciales, realizados por el servicio de salud tanto en el ámbito de atención primaria como de atención especializada.

2. La historia clínica tendrá como fin principal facilitar la asistencia sanitaria, dejando constancia de todos aquellos datos que, bajo criterio médico, permitan el conocimiento veraz y actualizado del estado de salud. El contenido mínimo de la historia clínica será el siguiente:

a) La documentación relativa a la hoja clínicoestadística.



- b) La autorización de ingreso.*
- c) El informe de urgencia.*
- d) La anamnesis y la exploración física.*
- e) La evolución.*
- f) Las órdenes médicas.*
- g) La hoja de interconsulta.*
- h) Los informes de exploraciones complementarias.*
- i) El consentimiento informado.*
- j) El informe de anestesia.*
- k) El informe de quirófano o de registro del parto.*
- l) El informe de anatomía patológica.*
- m) La evolución y planificación de cuidados de enfermería.*
- n) La aplicación terapéutica de enfermería.*
- ñ) El gráfico de constantes.*
- o) El informe clínico de alta.*

Los párrafos b), c), i), j), k), l), ñ) y o) sólo serán exigibles en la cumplimentación de la historia clínica cuando se trate de procesos de hospitalización o así se disponga.

3. Cuando se trate del nacimiento, la historia clínica incorporará, además de la información a la que hace referencia este apartado, los resultados de las pruebas biométricas, médicas o analíticas que resulten, en su caso, necesarias para determinar el vínculo de filiación con la madre, en los términos que se establezcan reglamentariamente.

4. La historia clínica se llevará con criterios de unidad y de integración, en cada institución asistencial como mínimo, para facilitar el mejor y más oportuno conocimiento por los facultativos de los datos de un determinado paciente en cada proceso asistencial”.

Quinto. De acuerdo con el inventario de actividades de tratamiento del Servicio Andaluz de Salud¹, publicado en aplicación del artículo 31.2 LOPDGDD y el artículo 6 bis de la Ley 19/2013, de 9 de diciembre, de transparencia, acceso a la información pública y buen gobierno, el

¹ <https://www.juntadeandalucia.es/servicioandaluzdesalud/el-sas/protecciondedatos>



responsable del tratamiento "Historia de Salud del Sistema Sanitario Público de Andalucía" es la Dirección General de Asistencia Sanitaria y Resultados en Salud.

La finalidad de dicho tratamiento es disponer de datos de la historia clínica de los pacientes para su seguimiento, gestión de la actividad asistencial, estudio de la morbilidad, gestión financiera, actividad docente, producción de estadísticas e investigación sanitaria.

Sexto. Como se ha expresado en los Antecedentes, la persona reclamante ejercitó su derecho de acceso el 17 de diciembre de 2021 donde solicitaba *"se le informe del uso dado a sus datos personales en el mes de [mm] , pruebas, analíticas o informes realizados, remitiéndome copia de los mismos y el motivo de las pruebas"*.

De la documentación que obra en el expediente, se constata que el responsable del tratamiento no dio respuesta en el plazo que establece la normativa de protección de datos personales al ejercicio del derecho de acceso solicitado, por lo que el interesado interpuso la correspondiente reclamación ante la autoridad de control.

La normativa de protección de datos otorga, tras la presentación de la reclamación, como se ha mencionado, un periodo de un mes para que por parte del DPD del órgano reclamado (o directamente por parte del responsable del tratamiento), pueda responderse a la reclamación tras la remisión de la misma por parte del Consejo, dando satisfacción al ejercicio de derechos solicitado.

Sin embargo, en este caso, al realizarse este trámite tampoco se aprovechó el periodo mencionado para realizar las actuaciones que permitieran dar satisfacción a ese derecho, ya que, tras el traslado de la reclamación por parte del Consejo, no se dio respuesta al reclamante hasta el 26 de mayo de 2022, fecha en la que se responde en los términos expresados en el Antecedente Cuarto, a través del correo electrónico facilitado por el mismo, y del que se ha remitido copia a este Consejo. Por los mismos cauces se le remitió con fecha 12 de mayo de 2022, el formulario para poder ejercer su derecho de rectificación y/o supresión de sus datos de la historia de salud.

Por tanto, no ha quedado acreditado que el responsable del tratamiento diera respuesta completa al derecho de acceso ejercitado por el reclamante, en el plazo que establece la normativa de protección de datos personales, ni posteriormente, ya que en ningún momento



se le informa, tal como el propio reclamante solicitó, sobre *“el uso dado a sus datos personales en el mes de noviembre, pruebas, analíticas o informes realizados”*, ni se le remite *“copia de los mismos y el motivo de las pruebas”*.

Séptimo. Con independencia de lo expresado anteriormente, y una vez analizada la información obrante en el expediente, se ha constatado que se produjo un error al enviar determinada información clínica al reclamante, debido, posiblemente, a un error al registrar la identidad del mismo. A este respecto, este Consejo debe recordar la importancia de identificar claramente a los destinatarios de información clínica, de modo que solo se debe facilitar a interesados, representantes legales o personal debidamente autorizado para acceder a dichos datos.

En virtud de todo lo expuesto, el director del Consejo de Transparencia y Protección de Datos de Andalucía,

RESUELVE

Primero. Estimar la reclamación formulada por [XXXXX], e instar a la Dirección General de Asistencia Sanitaria y Resultados en Salud (Servicio Andaluz de Salud) para que, en el plazo de un mes, tras la notificación de la presente Resolución, remita a la parte reclamante respuesta completa al derecho de acceso ejercitado. La acreditación de dicha respuesta, así como cualquier otra actuación realizada como consecuencia de la presente Resolución, deberán ser comunicadas a este Consejo en idéntico plazo.

Segundo. Instar al órgano reclamado para que analice las causas que ha producido el error a la hora de identificar al destinatario de las pruebas médicas realizadas y adopte las medidas necesarias para evitar que se produzca en el futuro, de modo que sólo se facilite el acceso a pruebas, analíticas, informes realizados o copia de los mismos y el motivo de las pruebas a los propios interesados, representantes legales o personal debidamente autorizado para acceder a dichos datos. Los resultados del análisis y la información sobre las medidas tomadas deberán ser comunicadas a este Consejo en el plazo de un mes.



Tercero. Notificar la presente resolución tanto a la persona reclamante como al órgano reclamado.

El incumplimiento de esta resolución podría comportar la comisión de la infracción considerada en el artículo 72.1.m) LOPDGDD, sancionable de acuerdo con el artículo 58.2 RGPD.

Contra esta resolución, que pone fin a la vía administrativa cabe interponer recurso potestativo de reposición ante este Consejo, en el plazo de un mes, o interponer directamente recurso contencioso-administrativo ante el Juzgado de lo Contencioso Administrativo de Sevilla que por turno corresponda, en el plazo de dos meses a contar desde el día siguiente al de su notificación, de conformidad con lo dispuesto en los artículos 30.4, 123 y 124 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas y en los artículos 8.3 y 46.1 de la Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contencioso-administrativa.

EL DIRECTOR DEL CONSEJO DE TRANSPARENCIA
Y PROTECCIÓN DE DATOS DE ANDALUCÍA

Jesús Jiménez López

