

RECURSO DE REVISIÓN

RECURRENTE: C. (...)

SUJETO OBLIGADO DIRECTO: PODER EJECUTIVO DEL ESTADO, POR CONDUCTO DE SU UNIDAD DE ENLACE PARA LA TRANSPARENCIA Y ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA DEL GOBIERNO DEL ESTADO DE DURANGO.

FOLIO ELECTRÓNICO DE LAS SOLICITUDES: 00133114 y 00133214.

FOLIO ELECTRÓNICO DE LOS RECURSOS DE REVISIÓN: RR000051-14 y RR000052-14.

EXPEDIENTE: RR/INFO/092/14 y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS.

CONSEJERO PONENTE: LIC. HÉCTOR OCTAVIO CARRIEDO SÁENZ.

Victoria de Durango, Dgo., a tres de noviembre de dos mil catorce. - - - - -

VISTOS para resolver los autos de los Recursos de Revisión identificados con los números de expediente **RR/INFO/092/14 y RR/INFO/093/14**, interpuestos por el **C. (...)** en contra del **PODER EJECUTIVO DEL ESTADO** por conducto de su **UNIDAD DE ENLACE PARA LA TRANSPARENCIA Y ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA DEL GOBIERNO DEL ESTADO DE DURANGO**, encontrándose integrado el Consejo General del Instituto Duranguense de Acceso a la Información Pública y de Protección de Datos Personales, y - - - - -

R E S U L T A N D O

**RECURSO DE REVISIÓN
EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14
Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS**

I. Con fechas dos de septiembre de dos mil catorce, el hoy recurrente presentó a través del sistema electrónico **INFOMEX-DURANGO**, dos solicitudes de información ante la Unidad de Enlace para la Transparencia y Acceso a la Información Pública del Gobierno del Estado de Durango, en las cuales requirió de manera textual lo siguiente:-----

Solicitud Folio 00133114

"Solicito copias certificadas del expediente clínico de mi hija (...) del periodo comprendido del 1 de enero de 2011 al 31 de julio de 2014. El cual se encuentra en el Hospital General de Durango (servicios de Salud de Durango)"

Solicitud Folio 00133214

"Solicito copias certificadas del expediente clínico de mi hija (...) del periodo comprendido del 1 de enero de 2011 al 31 de julio de 2014 el cual se encuentra en el Centro de Salud de Servicios Ampliados 450 col. División del Norte (CESSA) Póliza de Seguro Popular Folio 1012364121. Gracias"

II. El veintiséis de septiembre de dos mil catorce, el sujeto obligado directo por conducto de su Unidad de Enlace respectiva, atendió las solicitudes de información a través de sus acuerdos administrativos, los cuales fueron notificados por el sistema electrónico **INFOMEX-DURANGO** en los términos siguientes:-----

Solicitud Folio 00133114

Por medio del presente me dirijo a Usted para dar respuesta a la solicitud de información, referente al expediente clínico de la paciente.

Le informo que la NOM-004-SSA3-2012 de la confidencialidad de los expedientes clínicos en el numeral 5.5.1 señala que debido a que son datos personales, son motivo de confidencialidad en términos del secreto médico profesional y demás disposiciones jurídicas que resulten aplicables, y únicamente podrán ser proporcionados a terceros cuando medie la solicitud escrita del paciente, el tutor o representante legal.

**RECURSO DE REVISIÓN
EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14
Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS**

o de la Cinematografía en l

Por lo anterior es imposible proporcionar la información requerida por este medio, ya que el organismo Secretaría de Salud del Estado de Durango, está obligado a la protección de datos personales.

Lo anterior sustentado por la NOM-004-SSA3-2012 de la confidencialidad de los expedientes clínicos, y en los artículos 6, 8, 36 y 43 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango.

Si embargo cabe hacer mención que siendo el padre de la titular de dicho expediente, puede solicitar la información por escrito en las oficinas administrativas del Hospital General, dirigiendo la carta al Director de dicha Institución, y acreditando su relación de parentesco con algún documento oficial.

Solicitud Folio 00133214

Por medio del presente me dirijo a Usted para dar respuesta a la solicitud de información, referente al expediente clínico de la paciente .

Le informo que la NOM-004-SSA3-2012 de la confidencialidad de los expedientes clínicos en el numeral 5.5.1 señala que debido a que son datos personales, son motivo de confidencialidad en términos del secreto médico profesional y demás disposiciones jurídicas que resulten aplicables, y únicamente podrán ser proporcionados a terceros cuando medie la solicitud escrita del paciente, el tutor o representante legal.

Por lo anterior es imposible proporcionar la información requerida por este medio, ya que el organismo Secretaría de Salud del Estado de Durango, está obligado a la protección de datos personales.

Lo anterior sustentado por la NOM-004-SSA3-2012 de la confidencialidad de los expedientes clínicos, y en los artículos 6, 8, 36 y 43 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango.

Si embargo cabe hacer mención que siendo el padre de la titular de dicho expediente, puede solicitar la información por escrito en las oficinas administrativas del Hospital General, dirigiendo la carta al Director de dicha Institución, y acreditando su relación de parentesco con algún documento oficial.

III. El día treinta de septiembre de dos mil catorce, el solicitante inconforme con la determinación por parte del sujeto obligado directo, interpuso Recursos de Revisión ante este Instituto, a través del sistema electrónico **INFOMEX-DURANGO**, en los cuales manifestó de manera textual lo siguiente:-----

**RECURSO DE REVISIÓN
EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14
Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS**

RR/INFO/092/14

“La negativa de proporcionarme el expediente clínico de mi hija sabiendo que se murió y tengo el derecho de conocer el expediente”.

RR/INFO/092/14

“La negativa de proporcionarme el expediente clínico a sabiendas que mi hija falleció y tengo el derecho de conocer el expediente de mi hija.”.

IV. Por acuerdos de fecha uno de octubre de dos mil catorce, emitidos por el Lic. Héctor Octavio Carriedo Sáenz, Consejero Presidente de este Instituto, en presencia de la Secretaria Técnica, asignó los números de expedientes **RR/INFO/092/14 y RR/INFO/093/14** a los Recursos de Revisión, y para los efectos del artículo 80, fracción I de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango, fueron turnados al mismo Consejero **HÉCTOR OCTAVIO CARRIEDO SÁENZ**, como Ponente de los presentes asuntos. -----

V. Mediante proveídos de fecha uno de octubre de dos mil catorce, y según lo establecido por el artículo 80, fracción II de la Ley en cita, el Consejero Ponente admitió los Recursos de Revisión para su debido trámite. -----

VI. El día uno de octubre de dos mil catorce y con fundamento en lo dispuesto por el artículo 80, fracción III de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango, se notificó a la Titular de la Unidad de Enlace para la Transparencia y Acceso a la Información Pública del Gobierno del Estado, a través del sistema electrónico **INFOMEX-DURANGO**, la admisión de los Recursos de Revisión interpuestos en su contra, otorgándole un término de cinco días hábiles, contados a partir del día siguiente al de su notificación, para que ofreciera contestación a los mismos y aportara las pruebas que hubiera considerado pertinentes. -----

RECURSO DE REVISIÓN
EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14
Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS

VII. Con fundamento en lo dispuesto por el artículo 80, fracción IV de la Ley en cita, con fecha ocho de octubre de dos mil catorce, se recibieron en este Instituto, a través del sistema electrónico **INFOMEX-DURANGO**, los oficios sin número mediante los cuales el sujeto obligado directo, por conducto de su Unidad de Enlace respectiva, da contestación a los Recursos de Revisión que nos ocupan, en los términos siguientes:

RR/INFO/092/14

Por lo anterior, se procede a dar respuesta al presente Recurso de Revisión de conformidad con lo siguientes argumentos:

Es imperante hacer algunas acotaciones a fin de establecer con exactitud, de qué forma se le otorgó el derecho de acceso a la información pública al C. [redacted], en primer término el diverso Recurso de Revisión es improcedente ya que en ningún momento el sujeto obligado se negó a proporcionar el expediente clínico de su hija, por tal motivo no afecta su interés jurídico, ya que no se vulnera ni restringe de forma alguna su derecho de acceso a la información. En segundo lugar, el sujeto obligado, Secretaría de Salud y la Dirección General de Servicios de Salud de Durango, proporcionó al recurrente, en tiempo y forma a través del acuerdo administrativo que se combate, la información referente a cómo obtener el expediente referido, esto es, se hizo de su conocimiento: que siendo el padre de la titular de dicho expediente, puede solicitarlo por escrito en las oficinas administrativas del Hospital General, dirigiendo la carta al Director de dicha Institución y acreditando su relación de parentesco con algún documento oficial.

Por lo anterior es procedente con base en los principios jurídico administrativos establecer con precisión, que a juicio del sujeto obligado resulta improcedente e infundado el Recurso de Revisión que hace valer el C. [redacted], pues no se señala cual es la causal motivo del presente medio impugnativo. Así mismo no se puede considerar que la información entregada por el sujeto obligado, consista en una negativa de información, toda vez, que ésta corresponde íntegramente a la petición realizada por el impetrante. En este sentido la actuación del sujeto obligado, Secretaría de Salud y la Dirección General de Servicios de Salud de Durango, no contraviene el derecho de acceso a la información pública del recurrente, lo cual se sustenta con los siguientes argumentos:

PRIMERO.- Se le otorgó el efectivo ejercicio del derecho de acceso a la información pública, a través de la recepción de la solicitud de información que presentó el recurrente por el sistema INFOMEX Durango, misma que le tocó conocer a Unidad de Enlace del Poder Ejecutivo, Representación a la cual le corresponde investigar, conocer, recibir, utilizar y difundir la información que obra en poder de los sujetos obligados, aunado a que la Unidad no fue omisa en dar respuesta a la solicitud de información presentada por el C. [redacted], con fecha 2 de

septiembre de dos mil catorce, en virtud que se le dio el trámite necesario a fin de reunir la información en poder del sujeto obligado; con el objeto de cumplir con la obligación que contempla la Ley de la materia. Los sujetos obligados tienen como objetivo proteger los datos personales a los que toda persona tiene derecho y que en su tratamiento deberá observar los principios de consentimiento, licitud, calidad de la información, confidencialidad y seguridad. Por lo cual, la entrega del documento requerido se encuentra condicionada a la autorización expresa de su titular y/o su representante legal.

ria en Durango

RECURSO DE REVISIÓN
EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14
Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS

"2014; año del 60 Aniversario de la Cinematografía"

de la Cinematografía en Durango."

SEGUNDO.- En el diverso recurso de revisión el recurrente señala en lo que interesa, lo siguiente:

...

"la negativa de proporcionarme el expediente." ... (Sic)

...

(Sic)

De lo transcrito se desprende que el recurrente únicamente se limita a expresar la negativa de entrega del expediente por parte de la Dependencia, sin mencionar que en el acuerdo administrativo respectivo, se le hace de su conocimiento el trámite necesario a fin de que se le proporcione el expediente clínico, toda vez que el mismo no constituye información pública, en el entendido que el organismo está obligado a la protección de datos personales, consignados en dicho expediente, en términos del artículo 4 fracción IV de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango.

En este orden de ideas, es pertinente precisar que los documentos en poder de los sujetos obligados es posible identificar dos categorías de información, en primer lugar, los datos personales que corresponden a la esfera de privacidad de sus titulares y, en segundo, los que no obstante ser datos personales, también constituyen información que coadyuva a transparentar el ejercicio de la función pública. Derivado de lo anterior, ante solicitudes de acceso a este tipo de documentos, por personas distintas a su titular, lo procedente es la realización de versiones públicas, sin embargo, esta versión pública se elabora sobre documentos públicos que contienen datos personales generados por el sujeto obligado que garantizan una efectiva rendición de cuentas en el ejercicio de la función pública, y no sobre datos personales que conciernen a la esfera de privacidad de sus titulares no generados por los sujetos obligados en el ejercicio de sus atribuciones, como acontece en la especie, es decir, el expediente clínico solicitado está constituido por datos personales, en el que se consignan antecedentes referentes a la salud del paciente, esto es, resumen de interrogatorio, exploración física, antecedentes familiares, el diagnóstico de la enfermedad del paciente, plan de estudio y/o tratamiento, resultado de estudios de servicios auxiliares de diagnóstico y tratamiento, pronóstico, además del nombre, edad, sexo, domicilio y en este caso la causa de la muerte, además de muchos otros datos relacionados con el servicio de atención médica. De lo que se infiere que el expediente clínico no es un documento público.

En este sentido, realizando una interpretación sistemática de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango, en particular de sus numerales 1; 2 y 4, fracciones V, VI, IX y X; se deduce que el instrumento en comento es un documento privado, en el entendido que los preceptos citados establecen las bases para identificar la información en sus diferentes modalidades, instituyendo la información pública como "un bien de dominio público, cuya titularidad radica en la sociedad", entendiéndose por información pública aquella que se encuentra en posesión de los sujetos obligados generadas en el ejercicio de sus funciones. En consecuencia, el derecho de acceso a la información pública se constriñe en introducirse a la información creada, administrada o en poder de los sujetos obligados producidas en el desarrollo de sus atribuciones, de tal suerte, la pretensión del solicitante expresada mediante su solicitud de acceso no consiste en una información pública, toda vez que su planteamiento se refiere a introducirse a un documento de carácter privado como lo es un expediente clínico ya que este es inherente al estado de salud de la paciente y nunca se puede considerar como un documento público. Se trata de manejo de información relativa a los datos personales contenidos en el expediente clínico que posibilitan la identificación del paciente, en términos de los principios científicos y éticos que orienten la práctica ética, no deberán de ser divulgados o dados a conocer. Los datos proporcionados al personal de salud, por el paciente o por terceros, mismos que debido a que son datos personales son motivo de confidencialidad, en términos del secreto médico profesional y demás disposiciones jurídicas que resulten aplicables. Únicamente podrán ser proporcionados a terceros cuando medie la solicitud escrita del paciente, el tutor, representante legal o de un médico debidamente autorizado por el paciente, el tutor o representante legal, en términos de los numerales 5.5 y 5.5.1 de la Norma Oficial Mexicana NOM-004-SSA3-2012, Del expediente clínico.

RECURSO DE REVISIÓN EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14 Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS

De lo anterior se advierte que, el expediente clínico se constituye de documentos privados que si bien es cierto, la autoridad generó en ejercicio de sus funciones, consisten en información confidencial de la paciente, que se encuentran resguardados en los archivos del sujeto obligado. Los cuáles serán asequibles sólo para la persona que acredite su titularidad o legitimidad. La intención del sujeto obligado es asegurar que la información contenida en el expediente clínico de [] sea proporcionada a la persona que ejerza la patria potestad, como acontece en la especie, dado que el expediente contiene datos inherentes a la salud de la paciente. Asegurándose la Dependencia que los datos personales no sean proporcionados a terceros y no transgredir lo contenido en el artículo 45 segundo párrafo de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango.

Para abundar, se ha de asentar que los datos personales son tutelados por la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, la cual establece excepciones al ejercicio del derecho de acceso a la información pública, toda vez, que en términos del propio ordenamiento supremo y las leyes que regulan la materia, señalan las condiciones por la que se debe de considerar un dato personal y presumir como información confidencial, de acuerdo a lo preceptuado por el artículo 16 constitucional, párrafo primero y segundo, de ahí que la Ley le da un trato de sensibilidad para proteger al individuo frente al Estado. A efecto de apoyar las consideraciones que anteceden, se transcribe a la letra lo manifestado por el aludido artículo 16 constitucional en relación con la protección de datos personales:

CONSTITUCIÓN DEL ESTADO

ARTÍCULO 16. Nadie puede ser molestado en su persona, familia, domicilio, papeles o posesiones, sino en virtud de mandamiento escrito de la autoridad competente, que funde y motive la causa legal del procedimiento.

Toda persona tiene derecho a la protección de sus datos personales, al acceso, rectificación y cancelación de los mismos, así como a manifestar su oposición, en los términos que fije la ley, la cual establecerá los supuestos de excepción a los principios que rijan el tratamiento de datos, por razones de seguridad nacional, disposiciones de orden público, seguridad y salud públicas o para proteger los derechos de terceros.

Asimismo la doctrina emitida por el Instituto Federal de Acceso a la Información sirve de apoyo para robustecer los razonamientos descritos a través del criterio 0004-09 que se transcribe a la letra:

Expediente clínico. Por regla general su confidencialidad no es oponible al titular de los datos personales o a su representante legal. El expediente clínico contiene información relacionada con el estado de salud del paciente -titular de los datos-, por lo que con independencia de que puedan obrar opiniones, interpretaciones y criterios de los profesionales de la salud que trataron al paciente, dicha información se ubica dentro de la definición de datos personales que establece la fracción II del artículo 3 de la Ley Federal de Transparencia y Acceso a la Información Pública Gubernamental, ya que éstas no se generaron de forma abstracta, sino en clara relación con el estado de salud del paciente y su evolución. En este sentido, si bien es posible afirmar que se actualiza la causal de clasificación prevista el artículo 18, fracción II de la Ley Federal de Transparencia y Acceso a la Información Pública Gubernamental, dicha clasificación únicamente resulta oponible frente a terceros, pero no frente a su titular o representante legal, ya que son precisamente estos últimos quienes tienen derecho a solicitar su acceso o corrección, por tratarse de información personal concerniente a su persona y por lo tanto información de la que únicamente ellos pueden disponer.

Expedientes:

2629/07 Comisión Nacional de Arbitraje Médico - Juan Pablo Guerrero Amparán

1508/08 Sistema Nacional para el Desarrollo Integral de la Familia - Alonso

Lujambio Irazábal

1427/09 Instituto Nacional de Ciencias Médicas y Nutrición Salvador Zubirán -

Juan Pablo Guerrero Amparán

2112/09 Instituto de Seguridad Social y Servicios Sociales de los Trabajadores del

Estado - Jacqueline Peschard Mariscal

2729/09 Instituto Mexicano del Seguro Social - Alonso Gómez-Robledo V.

**RECURSO DE REVISIÓN
EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14
Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS**

No obstante, en aras de dar satisfacción al recurrente, es importante resaltar que la Dependencia está en toda la disposición de entregar la información requerida, sin embargo no es viable hacerlo por acceso a la información pública, toda vez que el peticionario tiene que acreditar su personalidad como padre de la paciente . en términos de lo señalado en la Norma Oficial Mexicana citada, aunado a que está solicitando copias certificadas de dicho expediente, para lo cual, el requirente deberá de acudir a las oficinas que ocupa la Subdirección Jurídica de la Secretaría de Salud y la Dirección de los Servicios de Salud de Durango, sitio en calle Benigno

Montoya esquina 20 de Noviembre, en la ciudad de Durango, a efecto de realizar el trámite correspondiente.

De los razonamientos vertidos, se concluye que en ningún momento se le negó o entregó información incompleta al recurrente, toda vez que con oportunidad en el acuerdo administrativo que se controvierte se le dio a conocer al imperante que de conformidad con la Norma Oficial Mexicana, NOM-004-SSA3-2012, la confidencialidad de los expedientes clínicos a que se refiere en el numeral 5.5.1 señala que debido a que son datos personales, se constituye como información confidencial en términos del secreto médico profesional y únicamente se podrán proporcionar al paciente, tutor o representante legal. Haciendo la aclaración en el acuerdo administrativo respectivo, que siendo el padre de la titular de dicho expediente, puede solicitar la información por escrito en las oficinas administrativas respectivas acreditando su relación de parentesco.

en Durango.

RR/INFO/093/14

Se responde exactamente en los mismos términos del anterior.-----

VIII. Con fecha nueve de octubre de dos mil catorce, con fundamento en lo dispuesto por el artículo 80, fracción IV, de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango, se dio vista al recurrente, a través del sistema electrónico **INFOMEX-DURANGO**, de lo manifestado por el sujeto obligado directo en relación con la contestación a los Recursos de Revisión, para que en un plazo de cinco días hábiles, contados a partir del día siguiente al de su notificación, presentara pruebas y alegara lo que a su derecho conviniera. -----

XI. Mediante proveído de fecha veintiocho de octubre de dos mil catorce y con fundamento en lo dispuesto por el artículo 5, fracción VI de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango, relativo a la disminución de las formalidades que deben tener los procedimientos para acceder a la información

**RECURSO DE REVISIÓN
EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14
Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS**

las cuales deben ser mínimas, el Consejero Ponente decretó la **ACUMULACIÓN** del Recurso de Revisión identificado con el número de expediente **RR/INFO/093/14** al Recurso de Revisión identificado con número de expediente **RR/INFO/092/14** para que fueran resueltos de manera conjunta, en vista de que dichos recursos se promueven por el mismo solicitante y en contra del mismo sujeto obligado directo, solicitando información que guarda una relación directa. - - - - -

Por auto de fecha treinta de octubre de dos mil catorce, el Consejero Ponente tuvo por **NO CUMPLIMENTADOS** los requerimientos hechos al recurrente, por lo que estimó que los expedientes en los que se actúa quedaron debidamente sustanciados y con fundamento en el artículo 80, fracción VII, de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango, declaró cerrada la instrucción y, en consecuencia, ordenó emitir la resolución con los elementos que obran en autos. - - -

Una vez expuesto lo anterior, el Consejo General de este Instituto emite los siguientes: - - - - -

C O N S I D E R A N D O S

PRIMERO.- Este Consejo General de este Instituto Duranguense de Acceso a la Información Pública y de Protección de Datos Personales es competente para conocer y resolver el Recurso de Revisión, conforme a lo dispuesto por los artículos 6 apartado A, de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos; 1, 29, fracción V, 130 párrafos primero y segundo y 136 de la Constitución Política del Estado Libre y Soberano de Durango; 1º, 10, fracción I, 63, 64 párrafo primero, 67 fracciones I y IV, 74, 75, 78, 81, 82 y 94 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango. - - - - -

**RECURSO DE REVISIÓN
EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14
Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS**

S E G U N D O.- De conformidad con el artículo 10 en su apartado A, fracción I, la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango distingue como sujetos obligados directos a proporcionar información, a todas las dependencias y entidades de la administración pública centralizada y paraestatal del Poder Ejecutivo del Estado el cual, es el receptor de la solicitud de información pública presentada por el hoy recurrente a través de la UNIDAD DE ENLACE PARA LA TRANSPARENCIA Y EL ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA DEL GOBIERNO DEL ESTADO DE DURANGO y que ha quedado descrita en el Resultando I de la presente resolución. -----

T E R C E R O.- Por dispositivo legal, el Recurso de Revisión es procedente, contra actos y resoluciones dictadas por los sujetos obligados directos que negaren o limitaren los accesos a la información pública; en el presente caso, el solicitante ahora recurrente, impugna los Acuerdos Administrativos de fecha veintiséis de septiembre de dos mil catorce, en los que le informan que *“la **NOM-004-SSA3-2012** de la confidencialidad de los expedientes clínicos en el numeral 5.5.1 señala que debido a que son datos personales, son motivo de confidencialidad en términos del secreto médico profesional y demás disposiciones jurídicas que resulten aplicables, y únicamente podrán ser proporcionados a terceros cuando medie solicitud escrita del paciente, el tutor o representante legal. Por lo anterior es imposible proporcionar la información requerida por este medio, ya que el organismo Secretaría de Salud del Estado de Durango, está obligado a la protección de datos personales... Sin embargo cabe hacer mención que siendo el padre de la titular de dicho expediente, puede solicitar la información por escrito en las oficinas administrativas del Hospital General, dirigiendo la carta al Director de dicha institución y acreditando su relación de parentesco con algún documento oficial”*. -----

RECURSO DE REVISIÓN
EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14
Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS

Derivado de esta respuesta, el solicitante, hoy recurrente, presenta su inconformidad ante este Instituto y el sujeto obligado al dar respuesta al presente Recurso de Revisión manifiesta en lo que nos ocupa, que *“el expediente clínico solicitado está constituido por datos personales... No obstante, en aras de dar satisfacción al recurrente, es importante resaltar que la Dependencia está en toda la disposición de entregar la información requerida, sin embargo no es viable hacerlo por acceso a la información pública, toda vez que el peticionario tiene que acreditar su personalidad como padre de la paciente...aunado a que está solicitando copias certificadas de dicho expediente, para lo cual, el requirente deberá de acudir a las oficinas que ocupa la Subdirección Jurídica de la Secretaría de Salud y la Dirección de los Servicios de Salud de Durango, sito en calle Benigno Montoya esquina 20 de Noviembre, en la ciudad de Durango, a efecto de realizar el trámite correspondiente”*.

C U A R T O.- Una vez observado lo manifestado por cada una de las partes, para estar en condiciones de pronunciarse en el caso concreto controvertido, es oportuno señalar que el **derecho de acceso a la información pública** se entiende como la prerrogativa que tiene toda persona para acceder a la información creada, administrada o en poder de los sujetos obligados, se fundamenta en el artículo 29, fracción IV de la Constitución Política del Estado Libre y Soberano de Durango al establecer de manera textual: *“El derecho a la información está garantizado en los términos de la presente Constitución y de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos. Se regirá por los siguientes principios: . . .IV. Toda persona, sin necesidad de acreditar interés alguno o justificar su utilización, tendrá derecho gratuito a la información pública. . .”*. y se ejerce mediante la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango, en la cual se establecen los

órganos, criterios y procedimientos institucionales para que las personas ejerciten este derecho fundamental de acceder a la información pública contenida en **documentos** generados, administrados o que se encuentran en poder de los sujetos obligados; por lo tanto, la Ley en cita garantiza el acceso a **documentos** e **información** en términos de su artículo 4º, fracciones V y VI que se transcriben a continuación: - - - - -

- V. **DERECHO DE ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA.-** *Prerrogativa que tiene toda persona para acceder a la información creada, administrada o en poder de los sujetos obligados por el presente ordenamiento;*

- VI. **DOCUMENTOS.-** *Los expedientes, reportes, estudios, actas, resoluciones, oficios, correspondencia, acuerdos, directivas, directrices, circulares, contratos, convenios, instructivos, notas, memorandos, estadísticas o bien cualquier otro registro en posesión de los sujetos obligados, sin importar su fuente o fecha de elaboración. Los documentos podrán estar en cualquier medio, sea escrito, impreso, sonoro, visual, electrónico, informático u holográfico o cualquier otro que tenga este carácter;*

Asimismo, la fracción I del artículo 11, de la Ley en cita, dispone que los sujetos obligados directos deberán **documentar** todo acto que derive del ejercicio de sus facultades, competencias o funciones, considerando que en estos ámbitos de actuación rige la obligación de los sujetos obligados directos de rendir cuentas y transparentar sus actuaciones frente a la sociedad en términos del artículo 6º apartado A, fracción I, de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, en relación con el artículo 29 fracción I, de la Constitución Política del Estado Libre y Soberano de Durango, y los artículos 1, 2, 3 y 5 de la Ley en cita.- - - - -

En efecto, el artículo 2 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango, estipula que la información es un bien de dominio público

cuya titularidad radica en la sociedad, misma que tendrá en todo momento la facultad de disponer de ella en los términos y salvo las **excepciones** previstas en la propia Ley, habida cuenta de que el ejercicio de todo derecho fundamental no es absoluto y sí admite algunas excepciones, tales como la **información reservada** y la **información confidencial**. - - - - -

La segunda limitante al derecho de acceso a la información que es la que hoy nos ocupa, es la información **confidencial**, invocada por el sujeto obligado directo por conducto de la Secretaría de Salud del Estado, al citar en los respectivos Acuerdos Administrativos, la **NOM-004-SSA3-2012** de la confidencialidad de los expedientes clínicos, así como los artículos 6, 8, 36 y 43 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango, y en la respuesta otorgada por la Unidad de Enlace respectiva al presente recurso, los artículos 4, fracción IV y 45 de la citada Ley, así como el artículo 16 de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, advirtiéndole la Titular de la Unidad de Enlace respectiva, que el documento solicitado, es decir, el expediente clínico, se constituye en un documento privado que si bien es cierto la autoridad generó en el ejercicio de sus funciones, consiste en información confidencial de la paciente y que se encuentra resguardada en los archivos del sujeto obligado y sólo podrá ser asequible a la persona que acredite su titularidad o legitimidad. - - - - -

En ese orden de ideas, esta Ponencia considera con los elementos que obran en el expediente en el que se actúa, que efectivamente la información requerida es confidencial, constituye un expediente clínico que contiene datos personales en el que se consignan antecedentes referentes a la salud de la paciente tales como: *“resumen de interrogatorio, exploración física, antecedentes familiares, el diagnóstico de la enfermedad de la paciente, plan de estudio y/o tratamiento, pronóstico, además*

del nombre, edad, sexo, domicilio y en el presente caso, la causa de la muerte además de muchos otros datos relacionados con el servicio de atención médica”, de lo que el sujeto obligado infiere que se no trata de un documento público y por lo mismo le niega el acceso al documento solicitado por el hoy recurrente. Sin embargo, en el caso particular que nos ocupa, debe tenerse presente lo dispuesto por el artículo 46, de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado, que a la letra dice: -----

***Artículo 46.** Los datos personales que se encuentren en poder de los sujetos obligados, serán intransferibles e indelegables, por lo que no podrán ser proporcionados, salvo en los casos en que así lo establece esta ley. Los mismos, sólo podrán ser proporcionados a su titular, a su representante legal o a la autoridad judicial que funde y motive su solicitud.*

Tratándose de información confidencial perteneciente a personas que no tengan capacidad de ejercicio, ésta se proporcionará a quien ejerza sobre él la patria potestad o tenga la representación legal.

Entonces, la excepción a la regla de proporcionar los datos personales únicamente a su titular, admite las excepciones que expresamente establece el precitado artículo, es decir, que los datos personales podrán ser entregados a un representante legal, a la autoridad judicial o a quién ejerza la patria potestad. -----

Por tanto, atendiendo a lo expuesto se desprende que no le asiste la razón al sujeto obligado por conducto de la Unidad de Enlace de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Gobierno del Estado de Durango, cuando niega el acceso a los datos personales contenidos en un expediente clínico de su en virtud de las siguientes consideraciones. -----

En primer término es oportuno precisar que las solicitudes de información originales fueron presentadas por el hoy recurrente con fecha **dos de septiembre de dos mil**

RECURSO DE REVISIÓN
EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14
Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS

catorce y las respuestas otorgadas por la Unidad de Enlace respectiva, fueron hechas a través de los Acuerdos Administrativos de fecha **veintiséis de septiembre** del mismo año, es decir, dos días después de que venció el plazo marcado por la ley, tal y como se muestra a continuación:-----



Acuse de Recepción de Solicitud de Datos Personales

Nombre del solicitante:

Se ha recibido para su trámite en la Unidad de Enlace del Poder Ejecutivo la solicitud de Datos Personales, de fecha **02/septiembre/2014** a las **10:22 horas**, asignándole número de Folio: **00133214**. En donde requiere en **Copia certificada - Con costo** la siguiente información: **Solicito copias certificadas del expediente clínico de mi hija** del periodo comprendido del 1 de enero de 2011 al 31 de julio de 2014 el cual se encuentra en el Centro de Salud de Servicios Ampliados 450 col. División del Norte (CESSA) Poliza de Seguro Popular Folio **Gracias**

ACUERDO ADMINISTRATIVO

Durango, Dgo., a los **veintiséis** días del mes de **septiembre** de dos mil catorce -----

Visto el expediente que integra la solicitud presentada vía INFOMEX-Durango en fecha **3 de septiembre de 2014**, por el **C.** con fundamento en los artículos 60 fracciones I y IV de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango, el artículo 3 de su Reglamento, artículo TERCERO fracciones I, II, III y IV del Decreto de Creación de la Unidad de Enlace para la Transparencia y Acceso a la Información Pública del Gobierno del Estado de Durango, a la que se le asignó el folio No. **00133114**, y que en obvio de repeticiones esta Unidad de Enlace da por reproducida.

Con lo que se está incurriendo en desacato a lo estipulado por el artículo 56 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Gobierno del Estado de Durango, que a la letra dice:-----

Artículo 56.- Toda solicitud de información realizada en los términos de la presente ley deberá ser atendida en un plazo máximo de **quince días hábiles** siguientes al de la solicitud. Dicho plazo empezará a correr a partir del día hábil siguiente al que se reciba la solicitud o al que se haga la aclaración a que se refiere el artículo 54 de esta ley.

RECURSO DE REVISIÓN
EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14
Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS

En segundo término, la Titular de la Unidad de Enlace del Poder Ejecutivo, da a conocer al solicitante, hoy recurrente, en la contestación a la solicitud de información, que: *“siendo el padre de la titular de dicho expediente, puede solicitar la información por escrito en las oficinas administrativas del Hospital General, dirigiendo la carta al Director de dicha Institución, y acreditando su relación de parentesco con algún documento oficial”*. - - - - -

Sin embargo, en la respuesta que otorga al Recurso de Revisión que nos ocupa, modifica esa respuesta y le informa al recurrente que: *“el requirente deberá acudir a las oficinas que ocupa la Subdirección Jurídica de la Secretaría de Salud y la Dirección de Servicios de Salud de Durango, sito en calle Benigno Montoya esquina 20 de Noviembre en la ciudad de Durango, a efecto de realizar el trámite correspondiente”*, lo que resulta confuso para el solicitante, aún más si tomamos en cuenta las atribuciones que tiene la Unidad de Enlace del Poder Ejecutivo estipuladas en las fracciones VII y XI del artículo 60 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango, es decir, establecer los procedimientos internos que aseguren la mayor eficiencia en la gestión de las solicitudes de acceso a la información así como las demás necesarias para garantizar y agilizar el flujo de información entre el sujeto obligado y los particulares. Esto en correlación con el Decreto de Creación de la Unidad de Enlace para la Transparencia y Acceso a la Información Pública del Gobierno del Estado de Durango, cuya finalidad es precisamente la *“disminución de las formalidades que deben tener los procedimientos para acceder al derecho de la información... logrando con ello mayor comodidad y condiciones de eficiencia para las personas solicitantes”*, teniendo como objeto esta Unidad de Enlace, ser *“...el vínculo y el representante del Gobierno del Estado, ante la ciudadanía y la Comisión Estatal para*

la Transparencia y el Acceso a la Información Pública, para dar cumplimiento y seguimiento a las disposiciones contenidas en la respectiva Ley y su reglamento en el ámbito del Poder Ejecutivo”; mencionando además que:-----

Artículo Tercero.- *Son atribuciones de la Unidad de Enlace para la Transparencia y Acceso a la Información Pública del Gobierno del Estado de Durango:*

I.- Recibir y dar trámite a las solicitudes de acceso a la información pública y corrección de datos personales de las dependencias, entidades y órganos que integran el Poder Ejecutivo;

III.- Requerir de las Dependencias, Entidades y Órganos que integran el Poder Ejecutivo, en tiempo y forma lo necesario para dar trámite a las solicitudes de información y corrección de datos personales.

Artículo Sexto.- *Son facultades y obligaciones del Titular de la Unidad de Enlace para la Transparencia y Acceso a la Información Pública:*

I. Recibir las solicitudes de información del Poder Ejecutivo del Estado que formulen los ciudadanos;

II. Solicitar ante las dependencias, entidades y órganos del Poder Ejecutivo, la entrega de la información solicitada.

Ahora bien, para estar en condiciones de determinar si en el caso concreto el hoy solicitante tiene derecho a acceder al expediente clínico de su hija ya fallecida, resulta necesario analizar los siguientes rubros:-----

Por una parte, el análisis de la citada Norma Oficial Mexicana número 004-SSA3-2012, que refiere que su objeto es establecer los criterios científicos, éticos, tecnológicos y administrativos obligatorios en la elaboración, integración, uso, manejo, archivo, conservación, propiedad, titularidad y confidencialidad del expediente clínico. En esta Norma se incluyen disposiciones tales como que el paciente, en tanto que es el aportante de la información y beneficiario de la atención médica, tiene derecho de titularidad sobre la información para la protección de su salud, así como para la protección de la confidencialidad de sus datos. Asimismo, se

estipula en dicha Norma que el único requisito que deben cubrir los pacientes para acceder a la información relativa a su salud, es solicitarlo por escrito.-----

En ese sentido, de una interpretación conforme a la Norma 004-SSA3-2012 a la luz de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, en términos del artículo 1° de la misma, se puede concluir que dicha Norma se encuentra armonizada con el derecho humano que tiene toda persona de acceder a sus datos personales como lo es su expediente clínico.-----

Por otra parte, el derecho a la salud en nuestro país es un derecho humano establecido en la propia Constitución en su artículo 4° en el cual se establece que toda persona tiene derecho a la protección de su salud, igualmente es reconocido por el Artículo 25 de la Declaración Universal de los Derechos Humanos que indica que toda persona tiene derecho a un nivel de vida adecuado que le asegure la salud. Ahora bien, la Titular de la Unidad de Enlace del Gobierno del Estado de Durango, en la respuesta otorgada al recurso que nos ocupa, señala que: *“es importante resaltar que la Dependencia está en toda disposición de entregar la información requerida, **sin embargo no es viable hacerlo por acceso a la información**”*. De lo que se desprende que no le asiste la razón al sujeto obligado ya que si es posible ejercer este derecho a través del acceso a la información y obtener el expediente clínico que solicita el hoy recurrente, pues expresamente lo disponen los artículos 47 último párrafo, 48 fracción I, 50 y 51 de la Ley en cita, que a la letra dicen:-----

Artículo 47: No se requerirá el consentimiento de la persona titular de la información confidencial para proporcionar los datos personales, en los siguientes casos:

*...Cuando la persona de cuyos datos se trate hubiese **fallecido** o sea declarada judicialmente su presunción de muerte, podrán solicitar la*

**RECURSO DE REVISIÓN
EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14
Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS**

información sus familiares en línea recta sin limitación de grado o colaterales hasta el tercer grado.

Artículo 48: *La acción de protección de los datos personales procede:*

I.- Para acceder a los datos personales contenidos en archivos, registros o bancos de datos en poder de los sujetos obligados.....

Artículo 50: *Las unidades de enlace deberán recibir y dar curso a la acción de protección de los datos personales. El procedimiento para el ejercicio de la acción de protección de los datos personales se sujetará a lo siguiente:*

I.- Será presentado por el interesado ante la unidad de enlace y estará dirigido al sujeto obligado que tenga en su poder los archivos, registros o bancos de datos, que contengan la información de su persona. La solicitud podrá ser presentada por escrito libre, en formato o a través de internet;

II.- El sujeto obligado por conducto de la unidad de enlace, resolverá lo procedente dentro del término de quince días hábiles contados a partir del día hábil siguiente al de la recepción de la solicitud;....

Artículo 51: *El documento mediante el que se solicite el ejercicio de la acción de protección de los datos personales deberá contener lo siguiente:*

- I. El sujeto obligado al que se dirige;*
- II. Los datos generales del solicitante;*
- III. La mención de los datos correctos....*
- IV. El domicilio señalado para recibir notificaciones, en el lugar sede del sujeto obligado y en su caso,*
- V. La dirección electrónica, cuando establezca ese medio para recibir notificaciones.*

Por tal motivo, queda claro que cuando la persona de cuyos datos se trate hubiera fallecido, podrán solicitar la información de sus datos personales sus familiares en línea recta sin limitación de grado o colaterales hasta el tercer grado, ejerciendo la acción de protección de datos personales contemplada en el precitado artículo 48, debiendo reunir los requisitos que se detallan en el numeral 51 antes mencionado, tal como aconteció en el caso que nos ocupa. -----

**RECURSO DE REVISIÓN
EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14
Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS**

En tal virtud, esta Ponencia considera que el padre de la persona fallecida puede tener acceso a su expediente clínico al existir un interés legítimo, únicamente acreditando con los documentos idóneos su parentesco. -----

En tal sentido, lo procedente será **REQUERIR** al sujeto obligado directo por conducto de la UNIDAD DE ENLACE PARA LA TRANSPARENCIA Y ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA DEL GOBIERNO DEL ESTADO, para que entregue la información solicitada consistente en:-----

- Copia certificada del expediente clínico de (...)

Asimismo, le informe al solicitante, hoy recurrente, el procedimiento que debe seguir para obtener la copia certificada del documento en mención de conformidad a lo que dispone el artículo 9 último párrafo de la Ley de la materia, es decir, que cubra el pago de los derechos que al efecto se establezcan en las respectivas leyes de ingresos y además, informarle la dependencia exacta y la dirección precisa a donde tiene que dirigirse el recurrente, a efecto de que acredite el parentesco en línea recta y pueda recibir lo solicitado.-----

Por lo anteriormente expuesto y con fundamento en lo dispuesto por el artículo 81, fracción II, de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango, el Consejo General de este Instituto: -----

R E S U E L V E

P R I M E R O.- Se **REVOCAN** las respuestas otorgadas por la TITULAR DE LA UNIDAD DE ENLACE PARA LA TRANSPARENCIA Y ACCESO A LA

**RECURSO DE REVISIÓN
EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14
Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS**

INFORMACIÓN PÚBLICA DEL GOBIERNO DEL ESTADO DE DURANGO a través de sus Acuerdos Administrativos de fecha veintiséis de septiembre de dos mil catorce, recaídos a las solicitudes de información identificadas con los números de folio electrónico **00133114 y 00133214** presentadas por el **C. (...)**, en términos de lo manifestado en el Considerando **CUARTO** de la presente resolución. - - - - -

S E G U N D O.- Con fundamento en lo dispuesto por los artículos 11, fracción IX, 67 fracción VI y 91 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango se le **ORDENA** al sujeto obligado directo por conducto de su Unidad de Enlace para la Transparencia y Acceso a la Información Pública del Gobierno del Estado, para que **EN UN PLAZO NO MAYOR DE CINCO DÍAS HÁBILES CONTADOS A PARTIR DEL DÍA HÁBIL SIGUIENTE AL DE SU NOTIFICACIÓN, CUMPLA CON LA PRESENTE RESOLUCIÓN** y; en el mismo plazo, **INFORME** a este Instituto Duranguense de Acceso a la Información Pública y de Protección de Datos Personales su debido cumplimiento. - - - - -

T E R C E R O.- Se le **apercibe** al sujeto obligado directo por conducto de su Unidad de Enlace para la Transparencia y Acceso a la Información Pública del Gobierno del Estado, que en caso de no cumplir con el resolutivo **segundo** de la presente resolución se le impondrá una multa equivalente a la cantidad de **50 días de salario mínimo general en el Estado de Durango** por conducto de la Secretaría de Finanzas y Administración del Gobierno del Estado de Durango, según lo dispuesto por el artículo 98 párrafo primero fracción III de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Durango. - - - - -

Independientemente de lo anterior, las responsabilidades a que se refiere el artículo 97 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de

**RECURSO DE REVISIÓN
EXPEDIENTES: RR/INFO/092/14
Y RR/INFO/093/14 ACUMULADOS**

Durango o cualquiera otra derivada del incumplimiento de las obligaciones establecidas en la multicitada Ley, será sancionado por el superior jerárquico del servidor público presunto responsable, siguiendo los procedimientos establecidos en la Ley de Responsabilidades de los Servidores Públicos del Estado y de los Municipios. -----

C U A R T O.- NOTIFÍQUESE a las partes la presente resolución a través del sistema electrónico **INFOMEX-DURANGO**. -----

En su oportunidad, **ARCHÍVESE** el presente expediente como asunto total y definitivamente concluido. -----

De conformidad con lo dispuesto por los artículos 7º párrafo segundo, 9º y 11, párrafo primero, del Reglamento Interior de este Instituto, así lo resolvió el Consejo General del Instituto Duranguense de Acceso a la Información Pública y de Protección de Datos Personales, por **UNANIMIDAD** de votos de los Consejeros, Héctor Octavio Carriedo Sáenz, Ponente del presente asunto, María de Lourdes López Salas y Alejandro Gaitán Manuel, en **Sesión Ordinaria** de fecha **tres de noviembre de dos mil catorce**, firmando para todos los efectos legales en presencia de la Secretaria Técnica que autoriza y **DA FE. CONSTE**. -----

**LIC. HÉCTOR OCTAVIO CARRIEDO SÁENZ
CONSEJERO PRESIDENTE**

**L.C.T.C. MARÍA DE LOURDES LÓPEZ SALAS
CONSEJERA**

**MTRO. ALEJANDRO GAITÁN MANUEL
CONSEJERO**

**LIC. EVA GALLEGOS DÍAZ
SECRETARIA TÉCNICA**