

Dictamen en relació amb la consulta formulada per un ajuntament sobre una sol·licitud d'accés de la policia judicial a informació municipal.

Es presenta davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades una consulta d'un Ajuntament en la qual planteja diferents qüestions sobre una sol·licitud d'accés de la policia judicial.

En la consulta s'exposa que l'Ajuntament ha rebut una petició d'una comissaria Local, en relació amb una investigació portada a terme per la brigada Local de Policia Judicial, en la qual sol·licita quanta informació obri en les seves bases de dades, volants d'empadronament i de convivència de les persones que puguin estar empadronades en un bloc d'edificis situat al municipi. En la sol·licitud no s'especifica cap habitatge en concret, sinó que sol·liciten la informació de tot el bloc d'habitatges, en el qual viuen més de 70 persones.

En relació amb aquests fets sol·liciten resposta a les qüestions següents:

“- 1. Tenint en compte el principi de minimització de les dades personals, és correcte la petició de totes les persones que viuen en un bloc de pisos sencer? O la petició hauria d'especificar més concretament les dades que estan demanant? Per exemple, demanar dades d'una persona o d'un habitatge concret.

2. Entenem que l'habilitació legal d'aquest tractament de dades personals (enviament de la informació) s'hauria de basar en l'article 6.c o 6.e) del RGPD, compliment d'una obligació legal o missió realitzada per interès públic, i per tant no faria falta el consentiment dels titulars de les dades personals. Però, quina seria la norma amb rang de llei que habilitaria l'enviament d'aquestes dades personals?”

Analitzada la consulta que s'acompanya de la petició concreta efectuada per la policia, d'acord amb l'informe de l'Assessoria Jurídica emeto el dictamen següent:

I

(...)

II

Cal tenir en consideració, en primer lloc, que la petició d'informació objecte de la consulta l'efectua la brigada Local de Policia Judicial en el marc d'una investigació concreta respecte de la qual s'indica el número d'atestat.

La Llei Orgànica 2/1986, de 13 de març, de Forces i Cossos de Seguretat (LOFFCCS), regula en el seu article 53 les funcions que corresponen exercir a les policies locals, entre les quals “e)

Participar en las funciones de Policía Judicial, en la forma establecida en el artículo 29.2 de esta Ley.”

Pel que fa a la Policia Judicial, l'article 126 de la Constitució espanyola disposa que aquesta depèn dels Jutges, dels Tribunals i del Ministeri Fiscal en les seves funcions d'indagació del delicte i de descobriment i assegurament del delinqüent, en els termes que la llei estableixi.

L'article 547 de la Llei orgànica 6/1985, d'1 de juliol, del Poder Judicial (LOPJ), disposa que:

“La función de la Policía Judicial comprende el auxilio a los juzgados y tribunales y al Ministerio Fiscal en la averiguación de los delitos y en el descubrimiento y aseguramiento de los delincuentes. Esta función competará, cuando fueren requeridos para prestarla, a todos los miembros de las Fuerzas y Cuerpos de Seguridad, tanto si dependen del Gobierno central como de las Comunidades Autónomas o de los entes locales, dentro del ámbito de sus respectivas competencias.”

L'article 549.1 de la LOPJ concreta, en els següents termes, les funcions de les unitats de Policia Judicial:

- “a) La averiguación acerca de los responsables y circunstancias de los hechos delictivos y la detención de los primeros, dando cuenta seguidamente a la autoridad judicial y fiscal, conforme a lo dispuesto en las leyes.*
- b) El auxilio a la autoridad judicial y fiscal en cuantas actuaciones deba realizar fuera de su sede y requieran la presencia policial.*
- c) La realización material de las actuaciones que exijan el ejercicio de la coerción y ordenare la autoridad judicial o fiscal.*
- d) La garantía del cumplimiento de las órdenes y resoluciones de la autoridad judicial o fiscal.*
- e) Cualesquiera otras de la misma naturaleza en que sea necesaria su cooperación o auxilio y lo ordenare la autoridad judicial o fiscal.”*

Segons el Reial decret 769/1987, de 19 de juny, de regulació de la policia judicial (RDPJ), les funcions generals de policia judicial corresponen a tots els membres de les FFCCS, en la mesura que han de prestar la col·laboració requerida per l'autoritat judicial o el Ministeri Fiscal en actuacions encaminades a esbrinar delictes o descobrir o assegurar delinqüents, amb subjecció estricta a l'àmbit de les seves competències respectives (article 1). S'afegeix que els membres de les FFCCS desenvolupen la funció de policia judicial a requeriment de l'autoritat judicial, del Ministeri Fiscal o dels seus superiors policials, o per iniciativa pròpia a través d'aquests últims, en els termes que preveuen els articles següents del RDPJ (article 2 del RDPJ).

L'article 4 del RDPJ disposa que tots els components de les FFCCS, sigui quina en sigui la naturalesa i dependència, han de practicar per iniciativa pròpia i segons les atribucions respectives, les primeres diligències de prevenció i assegurament així que tinguin notícia de la perpetració del fet presumptament delictiu, i han d'ocupar i custodiar els objectes que provinquin del delicte o estiguin relacionats amb la seva execució, i s'afegeix que n'han de donar compte a l'autoritat judicial o fiscal, directament o a través de les unitats orgàniques de la policia judicial.

Pel que fa a les actuacions de la policia Judicial l'article 292 del Real Decreto de 14 de setembre de 1882, d'aprovació de la Llei d'Enjudiciament Criminal regula el contingut dels atestats en els termes següents:

“Los funcionarios de Policía judicial extenderán, bien en papel sellado, bien en papel común, un atestado de las diligencias que practiquen, en el cual especificarán con la mayor exactitud los hechos por ellos averiguados, insertando las declaraciones e informes recibidos y anotando todas las circunstancias que hubiesen observado y pudiesen ser prueba o indicio del delito.

La Policía Judicial remitirá con el atestado un informe dando cuenta de las detenciones anteriores y de la existencia de requisitorias para su llamamiento y busca cuando así conste en sus bases de datos.”

En el cas que ens ocupa, doncs, el tractament de la informació sol·licitada, en el marc d'una investigació concreta de la policia judicial té per objecte la investigació d'infraccions penals per part d'aquella policia judicial.

D'acord amb el que estableix l'article 2.2.d) del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de les dades personals (RGPD), aquest no es d'aplicació al tractament de dades personals *“por parte de las autoridades competentes con fines de prevención, investigación, detección o enjuiciamiento de infracciones penales, o de ejecución de sanciones penales, incluida la de protección frente a amenazas a la seguridad pública y su prevención.”* (article 2.2.d) de l'RGPD)

Al respecte el considerant 19 de l'RGPD especifica que:

“La protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos de carácter personal por parte de las autoridades competentes a efectos de la prevención, investigación, detección o enjuiciamiento de infracciones penales o de la ejecución de sanciones penales, incluida la protección frente a las amenazas contra la seguridad pública y la libre circulación de estos datos y su prevención, es objeto de un acto jurídico específico a nivel de la Unión. El presente Reglamento no debe, por lo tanto, aplicarse a las actividades de tratamiento destinadas a tales fines. No obstante, los datos personales tratados por las autoridades públicas en aplicación del presente Reglamento deben, si se destinan a tales fines, regirse por un acto jurídico de la Unión más específico, concretamente la Directiva (UE) 2016/680 del Parlamento Europeo y del Consejo (1).”

Així doncs, en aquest àmbit, cal tenir en compte la Directiva (UE) 2016/680 del Parlament i del Consell, de 27 d'abril de 2016, relativa a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals per part de les autoritats competents per a finalitats de prevenció, recerca, detecció o enjudiciament d'infraccions penals o d'execució de sancions penals, i a la lliure circulació d'aquestes dades i per la qual es deroga la Decisió marc 2008/977/JAI del Consell.

La transposició al nostre ordenament jurídic d'aquesta directiva s'ha produït amb la recent Llei Orgànica 7/2021, de 26 de maig, de protecció de dades personals tractades per a finalitats de prevenció, detecció, investigació i enjudiciament d'infraccions penals i d'execució de sancions penals, publicada en el BOE Núm. 126 del 27 de maig de 2021, i que entrarà en vigor als vint dies

de la seva publicació, es a dir el 16 de juny de 2021. Fins a aquell moment d'acord amb la disposició transitòria quarta de LOPDGDD romanen vigents les previsions de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD), pel que fa a la recollida i tractament per a finalitats policials de dades de caràcter personal per les Forces i Cossos de Seguretat,

Atès que en el moment d'emetre el present dictamen encara està en vigor en aquest àmbit el règim de la LOPD i, en particular el seu article 22 i les disposicions de desplegament, s'analitzarà la consulta efectuada aplicant en primer lloc aquesta norma, però també s'analitzaran les implicacions que comporti l'aplicació de la nova regulació prevista en l'esmentada Llei Orgànica 7/2021 a partir del 16 de juny de 2021.

IV

Pel que fa al règim establert a l'LOPD, l'article 22 estableix el següent:

"(...)

2. La recogida y tratamiento para fines policiales de datos de carácter personal por las Fuerzas y Cuerpos de Seguridad sin consentimiento de las personas afectadas están limitados a aquellos supuestos y categorías de datos que resulten necesarios para la prevención de un peligro real para la seguridad pública o para la represión de infracciones penales, debiendo ser almacenados en ficheros específicos establecidos al efecto, que deberán clasificarse por categorías en función de su grado de fiabilidad.

3. La recogida y tratamiento por las Fuerzas y Cuerpos de Seguridad de los datos, a que hacen referencia los apartados 2 y 3 del artículo 7, podrán realizarse exclusivamente en los supuestos en que sea absolutamente necesario para los fines de una investigación concreta, sin perjuicio del control de legalidad de la actuación administrativa o de la obligación de resolver las pretensiones formuladas en su caso por los interesados que corresponden a los órganos jurisdiccionales.

4. Los datos personales registrados con fines policiales se cancelarán cuando no sean necesarios para las averiguaciones que motivaron su almacenamiento. A estos efectos, se considerará especialmente la edad del afectado y el carácter de los datos almacenados, la necesidad de mantener los datos hasta la conclusión de una investigación o procedimiento concreto, la resolución judicial firme, en especial la absolutoria, el indulto, la rehabilitación y la prescripción de responsabilidad."

D'acord amb aquesta regulació, els requisits que s'han de donar per a la recollida i tractament de dades personals per part de les FFCCS serà diferent un funció de la tipologia de les dades personals objecte de tractament. Així, com ha fet avinent aquesta Autoritat en ocasions anteriors, (entre d'altres en el Dictamen CNS 50/2020 que es pot consultar al web de l'Autoritat, www.apdcat.cat) l'article 22.2 de l'LOPD podria habilitar la cessió de determinades dades que no siguin dades de categories especialment protegides (art. 7.2 i 3 LOPD) a les FFCCS sempre que aquestes siguin necessàries per a la prevenció d'un perill real per a la seguretat pública o per a la repressió d'infraccions penals, fins i tot, sense necessitat de vincular aquesta cessió a una investigació concreta o al desenvolupament de funcions de policia judicial per part de les FFCCS

art. 126 Constitució; arts. 574 i 149.1 (LOPJ), art. 282 de la Llei d'enjudiciament criminal (LECRIM), i arts. 2 i 4 del Reial decret 769/1987, de 19 de juny, de regulació de la policia judicial).

En qualsevol cas, per tal que aquesta cessió resulti habilitada, caldrà que es doni compliment als requisits previstos en el dit article 22.2 de l'LOPD, és a dir, que la sol·licitud de dades es limiti a les necessàries per a la prevenció d'un perill real per a la seguretat pública o per a la repressió d'infraccions penals.

Per la seva banda, l'apartat 3 de l'article 22 LOPD en el cas de dades mereixedores d'especial protecció (art. 7.2 i 7.3 LOPD), estableix un requisit específic per a la seva cessió a les FFCCS en concret, serà necessari que es tracti de dades absolutament necessàries i que la cessió es fonamenti i es justifiqui en les finalitats d'una investigació concreta.

En el cas de la petició d'informació de la policia judicial que origina la consulta, es sol·licita la informació que consti en la base de dades municipal, volants d'empadronament i volants de convivència de les persones que resideixen en un bloc d'habitatges.

Pel que fa a la informació que consta en les bases de dades municipals aquesta serà de diversa naturalesa. Així, no es pot descartar, que entre aquesta informació hi puguin constar dades especialment protegides en els termes de l'article 7 de l'LOPD (com dades de salut, l'origen racial o relatives a infraccions administratives o penals, etc.), o bé dades mereixedores d'una especial reserva o confidencialitat en atenció a la concurrència de determinades circumstàncies qualificades (per exemple, situacions de vulnerabilitat social, dades de menors, dades relacionades amb la violència de gènere, la possibilitat d'elaborar perfils socioeconòmics, etc.).

Pel que fa a la informació concreta dels volants d'empadronament i dels volants de residència cal tenir en consideració que és la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local (en endavant, LRBRL) la norma amb rang de llei que regula la definició, contingut i obligacions en relació amb el padró municipal d'habitants.

L'LRBRL estableix que la inscripció en el Padró municipal contindrà com a obligatòries les dades següents: nom i cognoms, sexe, domicili habitual, nacionalitat, data i lloc de naixement, número del document d'identitat (o, pels estrangers, la tarja de residència o número del document acreditatiu de la seva identitat), certificat o títol escolar o acadèmic, i, finalment, aquelles dades que puguin ésser necessàries per a l'elaboració dels censos electorals, sempre que es respectin els drets fonamentals (article 16.2 LRBRL). La sol·licitud d'informació es refereix però de manera expressa a la informació que consta als volants d'empadronament i de convivència.

Per tant la petició de la policia judicial pot comportar la comunicació de dades de diversa naturalesa, entre les quals dades especialment protegides en els termes de l'article 7 de l'LOPD.

Convé recordar que l'article 4.1 de l'LOPD regula el principi de qualitat de les dades segons el qual *“Los datos de carácter personal sólo se podrán recoger para su tratamiento, así como someterlos a dicho tratamiento, cuando sean adecuados, pertinentes y no excesivos en relación con el ámbito y las finalidades determinadas, explícitas y legítimas para las que se hayan obtenido”*. Aquest principi, sota la denominació de principi de minimització ha estat recollit també a l'article 5.1.c) de l'RGPD.

D'acord amb aquest principi i les previsions de l'article 22 analitzades, la policia, en el marc d'una investigació concreta, com en el cas que ens ocupa, pot recollir i tractar exclusivament les dades que resultin adequades, pertinents i no excessives en relació amb les finalitats concretes relacionades amb la repressió d'infraccions penals i, en el cas de categories especials de dades exclusivament en els supòsits en que siguin absolutament necessàries per a les finalitats d'aquella investigació.

Respecte d'aquesta petició d'informació l'ajuntament, com a responsable del tractament, està obligat a vetllar per l'adequat tractament de la informació que té sota la seva responsabilitat. Així, l'article 5.2 RGPD estableix que *“El responsable del tratamiento será responsable del cumplimiento de lo dispuesto en el apartado 1 y capaz de demostrarlo («responsabilidad proactiva»).*”

Això comportarà, en el cas que ens ocupa, que l'Ajuntament, abans de fer la comunicació de les dades, ha de poder verificar, per una banda, el compliment dels requisits a què està sotmesa la comunicació, d'acord amb l'article 22 LOPD però també al compliment del principi de minimització, segons el qual: *“Los datos personales serán: (...) adecuados, pertinentes y limitados a lo necesario en relación con los fines para los que son tratados”* (art. 5.1.c) RGPD).

Des del punt de vista del principi de minimització de dades, pel que fa a la informació que consta a la base de dades del padró que consti als volants d'empadronament i de convivència de les persones que viuen a l'edifici a què fa referència la consulta, tot i que afecta a un gran nombre de persones (més de 70 persones), no afecta a categories especials de dades i es pot considerar una petició d'informació concreta i justificada en la necessitat d'identificar a les persones empadronades en la finca objecte de la investigació, per tant, en principi, no sembla que la seva comunicació en el context de la consulta efectuada resulti contrària a aquest principi.

De fet, la mateixa LBRL preveu a l'article 16.3 que, *“Los datos del Padrón Municipal se cederán a otras Administraciones públicas que lo soliciten sin consentimiento previo al afectado solamente cuando les sean necesarios para el ejercicio de sus respectivas competencias, y exclusivamente para asuntos en los que la residencia o el domicilio sean datos relevantes.(...)”*

Ara bé, la sol·licitud de *“quanta informació obri en les bases de dades municipals”* referida a les persones que tenen la seva residència en l'edifici identificat, pot ser en principi desproporcionada. Cal tenir en consideració, com ja s'ha exposat, que entre aquesta informació poden haver dades especialment protegides en els termes de l'article 7 de l'LPD (com dades de salut, l'origen racial o relatives a infraccions administratives o penals, etc.). per a aquesta tipologia de dades l'article 22.3 de l'LOPD estableix com a requisit per a la recollida d'aquestes dades que *“exclusivamente en los supuestos en que sea absolutamente necesario para los fines de una investigación concreta”*. Però a més, no es pot descartar que hi hagin dades de menors o dades de persones que es trobin en una situació de vulnerabilitat.

En un supòsit en què la sol·licitud d'informació es fa de manera tan genèrica com el que es descriu a la consulta, per tal que l'Ajuntament pugui complir adequadament amb el principi de minimització, hauria de disposar de la informació suficient per determinar l'abast de la comunicació. I per tant, seria recomanable que l'ajuntament sol·licités a la policia els aclariments o la concreció sobre la tipologia d'informació que es pretén conèixer que pugui ser rellevant per a la investigació que es porta a terme.

Cal recordar que, segons disposa l'article 5.2 de l'LOFFCCS en relació amb els principis bàsics d'actuació dels membres de FFCCS:

"1 Son principios básicos de actuación de los miembros de las Fuerzas y Cuerpos de Seguridad los siguientes: (...).

2. Relaciones con la comunidad. Singularmente:

(...).

b) (...). En todas sus intervenciones, proporcionarán información cumplida, y tan amplia como sea posible, sobre las causas y finalidad de las mismas."

Com ha fet avinent abastament aquesta Autoritat, davant de qualsevol sol·licitud d'informació formulada per les FFCCS que no resulti prou clara -ja sigui en relació amb les concretes funcions que exerceix el cos policial que sol·licita la informació, ja sigui en relació amb la informació personal que específicament es requereix-, l'ens requerit ha de poder sol·licitar una concreció al cos policial abans de comunicar-la.

Aquesta concreció hauria d'abastar no només les categories de dades necessàries, sinó també una major precisió en les persones afectades, en el cas que la informació que ja li hagi facilitat l'Ajuntament sobre el Padró municipal d'habitants permeti concretar de manera més precisa les persones sobre les quals s'ha de demanar la informació.

Sense una concreció per escrit sobre el motiu i la finalitat de la sol·licitud, sobre quines dades personals es sol·liciten i, si escau, sobre les persones afectades, difícilment l'Ajuntament podrà comprovar si la comunicació s'ajusta als principis de protecció de dades esmentats.

Del que s'ha exposat es pot concloure, en resposta a la segona de les preguntes formulades en la consulta, que el l'article 22 de l'LOPD constitueix la base legítima del tractament de dades que consisteix en la comunicació d'informació a la policia judicial necessària per a una investigació concreta. I, pel que fa a la informació que des del punt de vista del principi de minimització es pot facilitar, a què fa referència la primera de les preguntes, es podria concloure que la comunicació de la informació de la base de dades del padró que consti als volants d'empadronament i volants de convivència es podria considerar adequada a les finalitats i no excessiva. Ara bé, pel que fa a la petició de la informació obrant a les bases de dades municipals, sense concreció de les tipologies de dades necessàries per a les finalitats de la investigació judicial portada a terme, pot resultar desproporcionada, motiu pel qual sembla recomanable sol·licitar a la policia judicial un aclariment que justifiqui les tipologies de dades sol·licitades.

V

Cal tenir en compte també la recent aprovació de la Llei Orgànica 7/2021, de 26 de maig, de protecció de dades personals tractades per a finalitats de prevenció, detecció, investigació i enjudiciament d'infraccions penals i d'execució de sancions penals, (en endavant LO 7/2021), vigent a partir del proper 16 de juny. Aquesta Llei orgànica té per objecte, segons el que estableix el seu article 1, regular el dret fonamental a la protecció de dades personals en relació amb els tractaments de dades portats a terme per les autoritats competents amb finalitats de prevenció,

detecció, investigació o enjudiciament d'infraccions penals o d'execució de sancions penals, així com de protecció i prevenció front a las amenaces contra la seguretat pública.

L'article 2 d'aquesta norma regula el seu àmbit d'aplicació que ve determinat pel tractament total o parcialment automatitzat de dades personals així com el tractament no automatitzat de dades personals incloses o destinades a ser incloses en un fitxer, realitzats per les autoritats competents per a les finalitats de la Llei orgànica, entre les quals hi hauria la policia judicial.

L'article 7 de la LO 7/2021 estableix l'obligació de col·laboració de les administracions públiques amb les autoritats judicials, el Ministeri Fiscal o la Policia judicial, per a les finalitats objecte de la norma, en els termes següents:

1. Las Administraciones públicas, así como cualquier persona física o jurídica, proporcionarán a las autoridades judiciales, al Ministerio Fiscal o a la Policía Judicial los datos, informes, antecedentes y justificantes que les soliciten y que sean necesarios para la investigación y enjuiciamiento de infracciones penales o para la ejecución de las penas.

La petición de la Policía Judicial se deberá ajustar exclusivamente al ejercicio de las funciones que le encomienda el artículo 549.1 de la Ley Orgánica 6/1985, de 1 de julio y deberá efectuarse siempre de forma motivada, concreta y específica, dando cuenta en todo caso a la autoridad judicial y fiscal.

La comunicación de datos, informes, antecedentes y justificantes por la Administración Tributaria, la Administración de la Seguridad Social y la Inspección de Trabajo y Seguridad Social, se efectuará de acuerdo con su legislación respectiva.

2. En los restantes casos, las Administraciones públicas, así como cualquier persona física o jurídica, proporcionarán los datos, informes, antecedentes y justificantes a las autoridades competentes que los soliciten, siempre que estos sean necesarios para el desarrollo específico de sus misiones para la prevención, detección e investigación de infracciones penales y para la prevención y protección frente a un peligro real y grave para la seguridad pública. La petición de la autoridad competente deberá ser concreta y específica y contener la motivación que acredite su relación con los indicados supuestos.

3. No será de aplicación lo dispuesto en los apartados anteriores cuando legalmente sea exigible la autorización judicial para recabar los datos necesarios para el cumplimiento de los fines del artículo 1.

4. En los supuestos contemplados en los apartados anteriores, el interesado no será informado de la transmisión de sus datos a las autoridades competentes, ni de haber facilitado el acceso a los mismos por dichas autoridades de cualquier otra forma, a fin de garantizar la actividad investigadora.

Con el mismo propósito, los sujetos a los que el ordenamiento jurídico imponga un deber específico de colaboración con las autoridades competentes para el cumplimiento de los fines establecidos en el artículo 1, no informarán al interesado de la transmisión de sus datos a dichas autoridades, ni de haber facilitado el acceso a los mismos por dichas autoridades de cualquier otra forma, en cumplimiento de sus obligaciones específicas.

L'aplicació d'aquesta norma al cas que ens ocupa comportaria que, per tal que el tractament de les dades objecte de la petició estigués legitimada per l'obligació de col·laboració de l'ajuntament amb la Policia judicial caldria que es donessin els requisits establerts per l'article 7.1 de la LO 7/2021. En primer lloc que la policia judicial actués en exercici de les funcions que li encomana l'article 549.1 LOPJ i, en segon lloc que la petició s'efectués de forma motivada, concreta i específica i donant compte, en tot cas a l'autoritat judicial.

A més, si la petició d'informació comporta la comunicació de categories especials de dades cal tenir en consideració que aquesta únicament es podrà efectuar quan sigui estrictament necessari, amb subjecció a les garanties adequades per als drets i llibertats de l'interessat i, a més quan es doni alguna de les circumstàncies previstes a l'article 13 de la LO 7/2021 que estableix:

“1. El tratamiento de datos personales que revelen el origen étnico o racial, las opiniones políticas, las convicciones religiosas o filosóficas o la afiliación sindical, así como el tratamiento de datos genéticos, datos biométricos dirigidos a identificar de manera unívoca a una persona física, los datos relativos a la salud o a la vida sexual o a la orientación sexual de una persona física, sólo se permitirá cuando sea estrictamente necesario, con sujeción a las garantías adecuadas para los derechos y libertades del interesado y cuando se cumplan alguna de las siguientes circunstancias:

a) Se encuentre previsto por una norma con rango de ley o por el Derecho de la Unión Europea.

b) Resulte necesario para proteger los intereses vitales, así como los derechos y libertades fundamentales del interesado o de otra persona física.

c) Dicho tratamiento se refiera a datos que el interesado haya hecho manifiestamente públicos.”

En el cas de que les dades sol·licitades continguin dades de menors d'edat o de persones amb capacitat modificada judicialment serà d'aplicació l'apartat tercer de l'article 13 que estableix:

“(…)

3. Los datos de los menores de edad y de las personas con capacidad modificada judicialmente o que estén incursas en procesos de dicha naturaleza, se tratarán garantizando el interés superior de los mismos y con el nivel de seguridad adecuado.

(…)”

Com ja s'ha exposat la petició que acompanya la consulta està efectuada per la policia judicial fent constar que és relativa a una investigació concreta i amb el corresponent número d'atestat i per tant, es podria considerar que es compleix el primer dels requisits previst a l'article 7 LO 7/2021 pel que fa a la col·laboració de les administracions públiques amb la Policia judicial (actuació en exercici de les funcions encomanades per l'article 549.1 de LOPJ) .

En canvi, pel que fa al segon dels requisits de l'article 7 LO 7/2021, es a dir que la petició s'efectuï de forma motivada, concreta i específica, la petició es pot considerar concreta pel que fa a les dades del padró municipal respecte del qual es sol·licita les dades dels volants d'empadronament

i els volants de convivència. Tot i que no hi ha una motivació expressa, aquesta es podria considerar implícita en la necessitat de identificar les persones que resideixen en l'edifici objecte de consulta.

Pel que fa a la comunicació de les dades del padró, a més, cal tenir en consideració que la disposició addicional quarta de la LO 7/2021 preveu l'accés a les dades del padró (DNI, nom, cognoms, domicili, sexe i data de naixement) a partir de la informació de l'Institut Nacional d'Estadística, o òrgans equivalents de les comunitats autònomes, dels fitxers i registres de població de les administracions públiques sense consentiment dels interessats i motivat en qualsevol de les finalitats de la llei. Així aquesta disposició preveu:

“1. Las autoridades competentes podrán solicitar al Instituto Nacional de Estadística y a los órganos estadísticos de ámbito autonómico, sin consentimiento del interesado, una copia actualizada del fichero formado con los datos del documento de identidad, nombre, apellidos, domicilio, sexo y fecha de nacimiento que constan en el padrón municipal de habitantes y en el censo electoral correspondiente a los territorios donde ejerzan sus competencias. Esta solicitud deberá estar motivada en base a cualquiera de los fines de prevención, detección, investigación y enjuiciamiento de infracciones penales o de ejecución de sanciones penales, incluidas la protección y la prevención frente a las amenazas contra la seguridad pública.

2. Los datos obtenidos tendrán como único propósito el cumplimiento de los fines de prevención, detección, investigación y enjuiciamiento de infracciones penales o de ejecución de sanciones penales, así como de protección y de prevención frente a las amenazas contra la seguridad pública y la comunicación de estas autoridades con los interesados residentes en los respectivos territorios, respecto a las relaciones jurídico-administrativas derivadas de las competencias respectivas.”

Ara bé, la petició de tota la informació que consti a les bases de dades municipals pel que fa a les persones empadronades en la finca objecte de la consulta, com s'ha exposat en el fonament IV d'aquest dictamen, és una petició genèrica i sense una motivació específica necessària per donar compliment al que estableix l'article 7 de l'LO 7/2021. A més, en la mesura que pot comportar la comunicació de categories especials de dades així com dades de menors o persones amb capacitat modificada judicialment, la petició ha de motivar degudament el compliment dels requisits establerts a l'article 13 de LO 7/2021, és a dir, que el tractament de dades que tenen la consideració de categories especials de dades està previst en una llei o que es compta amb algun altre dels supòsits previstos a l'article 13.1 i és estrictament necessari per a la investigació que es porta a terme. I en el cas del tractament de dades de menors o persones amb capacitat modificada judicialment que es tractaran garantint l'interès superior d'aquest i que s'aplicaran els nivells de seguretat adequats.

Per tant, i en resposta a les qüestions plantejades en la consulta d'acord amb la nova regulació, es pot concloure que l'obligació de col·laboració de les administracions públiques amb la policia judicial prevista a l'article 7 LO 7/2021 pot constituir una base legítima del tractament pel que fa a la petició concreta de la informació que obra al padró municipal. Ara bé, sense una motivació i justificació suficient no es considera adequada la comunicació de la informació que obri en les bases de dades municipals i, en el cas que aquestes tinguin la consideració de categories especials de dades, aquesta motivació ha de permetre determinar si es donen els requisits previstos a l'article 13 LO 7/2021.

Conclusions

D'acord amb la legislació aplicable en el moment d'emetre el present dictamen, l'article 22 de l'LOPD constituiria la base legítima del tractament de dades consistent en la comunicació d'informació a la policia judicial necessària per a una investigació concreta, incloent la comunicació de dades especialment protegides. Pel que fa a les dades del padró (volants d'empadronament i volants de convivència) dels residents en un edifici es pot considerar adequada a les finalitats del tractament i no excessiva. Ara bé, la petició de la informació obrant a les bases de dades municipals, sense concreció de la informació necessària per a les finalitats de la investigació judicial portada a terme, pot resultar desproporcionada. En aquest cas es recomana a l'ajuntament sol·licitar a la policia judicial una concreció que justifiqui la informació sol·licitada.

A la mateixa conclusió s'arribaria per aplicació de la LO 7/2021, vigent a partir del proper 16 de juny de 2021.

Barcelona, 9 de juny de 2021