



Αθήνα, 11-11-2011

Αριθ. Πρωτ.: Γ/ΕΞ/7501/11-11-2011

**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΡΧΗ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΔΕΔΟΜΕΝΩΝ
ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΧΑΡΑΚΤΗΡΑ**

**Ταχ. Δ/ση: ΚΗΦΙΣΙΑΣ 1-3
115 23 ΑΘΗΝΑ
ΤΗΛ.: 210-6475601
FAX: 210-6475628**

Α Π Ο Φ Α Σ Η 149/2011

Η Αρχή Προστασίας Δεδομένων Προσωπικού Χαρακτήρα συνεδρίασε σε σύνθεση Τμήματος στο κατάστημά της την 11.10.2011 μετά από πρόσκληση του Προέδρου της, προκειμένου να εξετάσει την υπόθεση που αναφέρεται στο ιστορικό της παρούσας. Παρέστησαν οι Γ. Μπατζαλέξης, Αναπληρωτής Πρόεδρος, κωλυμένου του Προέδρου της Αρχής Π. Χριστόφορου, Γ. Λαζαράκος, ως εισηγητής, Π. Τσαντίλας και Χ. Ανθόπουλος, αναπληρωματικά μέλη, σε αντικατάσταση των τακτικών μελών. Α.- Ι. Μεταξά, Α. Πράσσου και Δ. Μπριόλα, αντίστοιχα, οι οποίοι αν και εκλήθησαν νομίμως εγγράφως δεν παρέστησαν λόγω κωλύματος. Παρούσα χωρίς δικαίωμα ψήφου ήταν η Κ. Καρβέλη, νομικός ελέγκτρια, ως βοηθός εισηγήτρια, η οποία αποχώρησε μετά τη συζήτηση της υπόθεσης και πριν από τη διάσκεψη και τη λήψη απόφασης και η Ε. Παπαγεωργοπούλου, υπάλληλος του τμήματος διοικητικών και οικονομικών υποθέσεων, ως γραμματέας.

Η Αρχή έλαβε υπόψη τα παρακάτω:

Η Α, υπήκοος Αλβανίας, με τη με αριθμ. πρωτοκόλλου Α/ΕΙΣ/177/5.4.2007 προσφυγή της προς την Αρχή Προστασίας Δεδομένων Προσωπικού Χαρακτήρα

ζήτησε τη διαγραφή της από το Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν (στο εξής και ΣΠΣ) και από τον Εθνικό Κατάλογο Ανεπιθύμητων Αλλοδαπών (στο εξής και ΕΚΑΝΑ).

Όπως προκύπτει από το με αριθμ. πρωτοκόλλου ./...-....2010 (αριθμ. πρωτ. Αρχής Α/ΕΙΣ/225/30.6.2010) έγγραφο της Διεύθυνσης Αλλοδαπών του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη, η προσφεύγουσα συνελήφθη την 8.3.2005 στο Αιτωλικό Μεσολογγίου για παράνομη είσοδο και παραμονή στη Χώρα, κατοχή και χρήση πλαστού εγγράφου. Με την υπ' αριθμ. ... από ...3.05 απόφαση του Τριμελούς Πλημ/κείου Μεσολογγίου, καταδικάστηκε σε ποινή φυλάκισης δεκαπέντε (15) ημερών, η οποία ανεστάλη επ' αόριστον και διατάχθηκε η απέλασή της από την χώρα. Την ...3.05 απελάθηκε στη χώρα της και καταχωρίστηκε στον Εθνικό Κατάλογο Ανεπιθύμητων Αλλοδαπών ισοβίως Το ανωτέρω μέτρο απαγόρευσης εισόδου στη χώρα καταχωρίστηκε και στον κατάλογο Σένγκεν, σύμφωνα με το άρθρο 96 παρ. 1 και 3 της Σ.Ε.Σ.Σ.

Από το με αριθμ.-./.....2010 αντίγραφο του ποινικού της μητρώου προκύπτει ότι η προσφεύγουσα καταδικάστηκε σε ποινή φυλάκισης δεκαπέντε ημερών με τριετή αναστολή για χρήση πλαστού εγγράφου.

Μετά από εξέταση όλων των παραπάνω στοιχείων, αφού άκουσε τον εισηγητή και την βοηθό εισηγητού, η οποία στη συνέχεια αποχώρησε και κατόπιν διεξοδικής συζήτησης

ΣΚΕΦΤΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟΝ ΝΟΜΟ

1. Το άρθρο 96 της Σύμβασης Εφαρμογής της Συνθήκης Σένγκεν ορίζει ότι: *«1. Τα δεδομένα σχετικά με αλλοδαπούς καταχωρούνται σε αρχείο βάσει μιας εθνικής καταχωρίσεως, η οποία έχει έρεισμα στις αποφάσεις των αρμοδίων διοικητικών αρχών και δικαστηρίων, σύμφωνα με τους διαδικαστικούς κανόνες της εθνικής νομοθεσίας. (2)..... 3. Οι αποφάσεις μπορούν επίσης να έχουν αιτιολογία ότι εις βάρος του αλλοδαπού έχει επιβληθεί το μέτρο της απομακρύνσεως, αποπομπής ή απελάσεως, το οποίο δεν αναβλήθηκε ούτε ανεστάλη και περιέχει ως παρεπόμενη κύρωση την απαγόρευση εισόδου ή διαμονής, στηριζόμενη στη μη τήρηση του εθνικού δικαίου ως προς την είσοδο και διαμονή των αλλοδαπών».*

Από το παραπάνω άρθρο της ΣΕΣΣ προκύπτει ότι η καταχώριση στο ΣΠΣ λαμβάνει χώρα βάσει μίας εθνικής καταχώρισης, η οποία έχει έρεισμα στις αποφάσεις των αρμοδίων διοικητικών αρχών και δικαστηρίων.

Στην Ελλάδα η τήρηση του Εθνικού Καταλόγου Ανεπιθύμητων Αλλοδαπών προβλέπεται στο άρθρο 82 του ν. 3386/2005, το οποίο ορίζει ότι «*Το Υπουργείο Δημόσιας Τάξης τηρεί κατάλογο ανεπιθύμητων αλλοδαπών. Τα κριτήρια και η διαδικασία εγγραφής και διαγραφής αλλοδαπών από τον κατάλογο αυτόν καθορίζονται με απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, Εξωτερικών, Εθνικής Άμυνας, Δικαιοσύνης και Δημοσίας Τάξης*». Με βάση την ανωτέρω εξουσιοδοτική διάταξη εκδόθηκε η με αριθμό 4000/4/32-ιβ'/4.9.2006 ΚΥΑ, το άρθρο 1 της οποίας προβλέπει ότι: «*1. Στον Εθνικό Κατάλογο Ανεπιθύμητων Αλλοδαπών (Ε.Κ.ΑΝ.Α.) εγγράφονται: α. Οι αλλοδαποί σε βάρος των οποίων διατάχθηκε η απέλαση από τη χώρα, βάσει δικαστικής ή διοικητικής απόφασης. (β)..... [(άρθρο 96 Σύμβασης Εφαρμογής της Συμφωνίας Σένγκεν (SCHENGEN) (Σ.Ε.Σ.Σ.), όπως αυτή κυρώθηκε με το ν. 2514/1997 (Α'-140)]. (γ)..... 2 Οι αλλοδαποί που εγγράφονται στον Ε.Κ.ΑΝ.Α. εγγράφονται παράλληλα και στο Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν (SCHENGEN), εφόσον συντρέχουν οι προϋποθέσεις του άρθρου 94 της Σ.Ε.Σ.Σ.*». Εξάλλου κατά το άρθρο 3 παρ. 2 της ίδιας Υ.Α. η εγγραφή στο ΕΚΑΝΑ παύει αυτοδικαίως να ισχύει: «*α. Με την παρέλευση της χρονικής διάρκειας ισχύος της απόφασης εγγραφής. (β).... γ. Από την έκδοση απόφασης του Υπουργού Δικαιοσύνης, με την οποία επιτρέπεται η επάνοδος του αλλοδαπού στη χώρα, σύμφωνα με τα άρθρα 74 ή 99 του Ποινικού Κώδικα και για όσο χρονικό διάστημα ορίζεται στην απόφαση. δ. Με την κατάργηση της δικαστικής απόφασης που επέβαλε την απέλαση. ε. Με την αναστολή εκτελέσεως της απόφασης απέλασης από το αρμόδιο δικαστήριο και για όσο χρόνο διαρκεί η αναστολή αυτή*». Τέλος κατά το άρθρο 1 παρ. 3 της, κατόπιν εξουσιοδοτήσεως της αυτής ως άνω διατάξεως του άρθρου 82 Ν. 3386/2005, εκδοθείσης Υ.Α. 4000/4/46-α'/2009, η απέλαση αλλοδαπού που αποφασίστηκε από το δικαστήριο σύμφωνα με τα άρθρα 74 και 99 του Ποινικού Κώδικα εκτελείται με διαταγή του αρμόδιου εισαγγελέα, ο οποίος παραγγέλλει στην αρμόδια αστυνομική αρχή να παραλάβει τον καταδικασθέντα από το κατάστημα κράτησης ή το θεραπευτικό κατάστημα και να πραγματοποιήσει αμέσως την απέλαση του.

2. Από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 96 της ΣΕΣΣ και 1 της ΚΥΑ 4000/4/32-ιβ'/4.9.2006 προκύπτει ότι δεν είναι αυτοδίκαιη η καταχώριση στο ΣΠΣ κάθε προσώπου που εγγράφεται στον ΕΚΑΝΑ. Η καταχώριση στο ΣΠΣ επιτρέπεται μόνον όταν συντρέχουν οι προϋποθέσεις του άρθρου 96 της ΣΕΣΣ (βλ. Γνμδ. 3/2010 της ΑΠΔΠΧ).

3. Περαιτέρω, από τη συνδυαστική ερμηνεία των διατάξεων των άρθρων 96 παρ. 3 της ΣΕΣΣ και 76 παρ. 1 στοιχ. β' του ν. 3386/2005 προκύπτει ότι οποιαδήποτε παραβίαση του τελευταίου νόμου σχετικά με την είσοδο και διαμονή υπηκόων τρίτων χωρών στην ελληνική επικράτεια, η οποία έχει οδηγήσει στη διοικητική απέλαση του αλλοδαπού (όπως για παράδειγμα η χρήση πλαστών ταξιδιωτικών εγγράφων ή η ανάκληση ιθαγένειας λόγω χρήσης πλαστών πιστοποιητικών) δικαιολογεί την καταχώριση του στον ΕΚΑΝΑ και στο ΣΠΣ. Το ίδιο ισχύει και στις περιπτώσεις που έχει διαταχθεί η δικαστική απέλαση αλλοδαπού βάσει του άρθρου 74 του ΠΚ λόγω καταδίκης για τις αξιόποινες πράξεις που προβλέπονται στο ν. 3386/2005 (άρθρο 82, παράνομη επάνοδος στη χώρα αλλοδαπού ο οποίος είναι εγγεγραμμένος στον ΕΚΑΝΑ, άρθρο 83 είσοδος/έξοδος αλλοδαπού από την Ελλάδα χωρίς τις νόμιμες διατυπώσεις). Συνεπώς η δικαστική απέλαση κατ' εφαρμογή της εθνικής νομοθεσίας για την είσοδο και διαμονή υπηκόων τρίτων χωρών στην ελληνική επικράτεια δικαιολογεί την καταχώριση του αλλοδαπού και στους δύο καταλόγους –ΕΚΑΝΑ και ΣΠΣ (Γνμδ. 3/2010 της Αρχής).

4. Στην υπό κρίση περίπτωση και όπως προκύπτει από το προαναφερθέν .../....-.../....2010 έγγραφο της Διεύθυνσης Αλλοδαπών του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη, (αριθμ. πρωτ. Αρχής Α/ΕΙΣ/225/30.6.2010) η καταχώριση της προσφεύγουσας στον ΕΚΑΝΑ και στο ΣΠΣ έλαβε χώρα, διότι εκδόθηκε σε βάρος της η .../...3.2005 απόφαση του Τριμελούς Πλημμελειοδικείου Μεσολογγίου, με την οποία κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 99 παρ. 1 και 3 ΠΚ, ανεστάλη η εκτέλεση της ποινής που της επιβλήθηκε επειδή κρίθηκε ένοχη, διότι στις ..3.2005 στο Αιτωλικό Μεσολογγίου συνελήφθη για παράνομη είσοδο και παραμονή στη χώρα, αλλά και κατοχή και χρήση πλαστού εγγράφου. Η απόφαση αυτή εκτελέστηκε σύμφωνα με τις αναφερόμενες διατάξεις και η διαταχθείσα με αυτή απέλαση δεν ανακλήθηκε, ούτε έπαυσε η ισχύς της σύμφωνα με τις διατάξεις που αναφέρθηκαν, ούτε εκδόθηκε η εκεί αναφερόμενη απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης.

Συνεπώς, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις των άρθρων 96 παρ. 3 της ΣΕΣΣ, 76 παρ. 1 β' και 83 Ν. 3386/2005 και του άρθρου 74 του ΠΚ, η καταχώριση στον ΕΚΑΝΑ και στο ΣΠΣ της προσφεύγουσας, που απελάθηκε δικαστικώς, έγινε νομίμως και μέχρι σήμερα δεν ανεστάλη ούτε ανακλήθηκε η απόφαση που την επέβαλε, ούτε απώλεσε κατά κάποιο από τους αναφερθέντες τρόπους την ισχύ της.

Κατ' ακολουθία η προσφυγή της ανωτέρω αλλοδαπής, που υποστηρίζει τα αντίθετα και έχει το ανωτέρω αίτημα τυγχάνει αβάσιμη και πρέπει να απορριφθεί.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Αρχή απορρίπτει την προσφυγή της Α για τη διαγραφή της από το Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν και από τον Εθνικό Κατάλογο Ανεπιθύμητων Αλλοδαπών.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Γεώργιος Μπατζαλέξης

Ειρήνη Παπαγεωργοπούλου