

ΑΠΟΦΑΣΗ 10/2021

Η Αρχή Προστασίας Δεδομένων Προσωπικού Χαρακτήρα συνεδρίασε σε σύνθεση Τμήματος μέσω τηλεδιάσκεψης την Τετάρτη 17.02.2021 μετά από πρόσκληση του Προέδρου της, προκειμένου να εξετάσει την υπόθεση που αναφέρεται στο ιστορικό της παρούσας. Παρέστησαν ο Γεώργιος Μπατζαλέξης, Αναπληρωτής Πρόεδρος κωλυμένου του Προέδρου της Αρχής Κωνσταντίνου Μενουδάκου και τα αναπληρωματικά μέλη Ευάγγελος Παπακωνσταντίνου ως εισηγητής και Γρηγόριος Τσόλιας σε αντικατάσταση των τακτικών μελών Κωνσταντίνου Λαμπρινουδάκη και Χαράλαμπου Ανθόπουλου οι οποίοι αν και εκλήθησαν νομίμως εγγράφως δεν παρέστησαν λόγω κωλύματος. Επίσης, το τακτικό μέλος Σπυρίδων Βλαχόπουλος δεν παρέστη αν και εκλήθη νομίμως εγγράφως λόγω κωλύματος. Στη συνεδρίαση παρέστησαν, επίσης, με εντολή του Προέδρου, η Ε. Μαραγκού, ειδική επιστήμονας – νομικός ελέγκτρια ως βοηθός εισηγητή και η Ε. Παπαγεωργοπούλου, υπάλληλος του Τμήματος Γραμματειακής Υποστήριξης της Αρχής, ως γραμματέας.

Η Αρχή έλαβε υπόψη τα παρακάτω:

Ο Α, υπήκοος Π[χώρας] (γεν. ...), με τη με αριθμ. πρωτοκόλλου Α/ΕΙΣ/48/23.08.2018 προσφυγή του προς την Αρχή, όπως συμπληρώθηκε, ζήτησε τη διαγραφή του από το Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν (στο εξής και Σ.Π.Σ.) και τον Εθνικό Κατάλογο Ανεπιθύμητων Αλλοδαπών (στο εξής, Ε.Κ.ΑΝ.Α.).

Με το με αριθμ. πρωτ. Α/ΕΞ/18/14.02.2019, έγγραφό της η Αρχή κάλεσε τη Διεύθυνση Αλλοδαπών του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη να την ενημερώσει σχετικά με την ύπαρξη καταχώρισης στους ανωτέρω καταλόγους.

Το γραφείο Ασφαλείας – Αλλοδαπών της Δ/νσης Αστυνομίας Ρ[περιοχής] με το με αριθμ. πρωτ. ... από ... (αριθμ. πρωτ. της Αρχής Α/ΕΙΣ/25/14.03.2019), έγγραφό της ενημέρωσε την Αρχή για τις λεπτομέρειες της καταχώρισης του εν θέματι αλλοδαπού επισυνάπτοντας τα σχετικά έγγραφα.

Όπως προκύπτει από το παραπάνω έγγραφο της Δ/νσης Αλλοδαπών προς την Αρχή, ο προσφεύγων Α καταχωρίσθηκε στον Ε.Κ.ΑΝ.Α. και στο Σ.Π.Σ. την ... μέχρι την ..., δυνάμει της με αριθμ. ... απόφασης διοικητικής επιστροφής του αλλοδαπού από την Ελλάδα του Αστυνομικού Δ/ντη Ρ καθώς «*συνελήφθη τηνστο ... Ρ από αστυνομικούς του .. Τμήματος Συνοριακής Φύλαξης Σ, διότι στερούμενος ταξιδιωτικών εγγράφων και ενώ ήσασταν καταχωρημένος στον Εθνικό Κατάλογο Ανεπιθύμητων Αλλοδαπών και στο Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν, επανήλθε παράνομα σε αδιευκρίνιστο χρόνο στην ελληνική επικράτεια από την Π χρησιμοποιώντας διάβαση ευρισκόμενη στη ... Ρ παρακάμπτοντας τα ορισμένα από την Ελληνική Πολιτεία σημεία εισόδου και αποφεύγοντας τον έλεγχο των ταξιδιωτικών εγγράφων που πραγματοποιούνται σε αυτά. Αλλοδαπός με την σε βάρος του σχηματισθείσα δικογραφία οδηγήθηκε ενώπιον κ. Εισαγγελέα Πλημμελειοδικών Ρ, ο οποίος και όρισε δικάσιμο για την εκδίκαση της υπόθεσης αυτής ενώπιον του Μονομελούς Πλημμελειοδικείου Τ την Ακολούθως συνελήφθη εκ νέου από Αστυνομικούς της ως άνω Υπηρεσίας προκειμένου εφαρμοσθούν σε βάρος του οι διατάξεις του άρθρου 21 του Ν. 3907/20011 καθότι υφίσταται κίνδυνος διαφυγής του, υπό την έννοια ότι αν αφεθεί ελεύθερος θα είναι πλέον δυσχερής ως αδύνατος ο εντοπισμός του από τις αρμόδιες Αρχές για την εκτέλεση της Απόφασης Επιστροφής του στην χώρα του, δεδομένου ότι δεν προκύπτει σταθερή διαμονή του και ύπαρξη κύκλου βιοτικών σχέσεων του στην Ελλάδα, ενώ από τα αξιολογικά στοιχεία που απορρέουν από τα αδικήματα που τέλεσε, καταδεικνύουν ότι είναι άτομο με παραβατική συμπεριφορά και η παρουσία του στη χώρα μας αποτελεί σοβαρή απειλή για την εσωτερική έννομη τάξη και το κοινωνικό σύνολο και ως εκ τούτου κρίνεται ιδιαίτερα επικίνδυνος για τη δημόσια τάξη και ασφάλεια της χώρας.».*

Στη συνέχεια, την ... ο προσφεύγων υπέβαλε ενώπιον της Αστυνομικής Δ/νσης Ρ αίτημα διαγραφής του από τον Ε.Κ.ΑΝ.Α. και το ΣΠΣ επικαλούμενος ότι την ... σύναψε γάμο στην Π με την ... υπήκοο Β με την οποία έχουν αποκτήσει ένα τέκνο γεννηθέν

την ... στην Υ, το οποίο αναγνωρίστηκε από τον προσφεύγοντα σύμφωνα με συμβολαιογραφική δήλωση που συντάχθηκε στην Π. Προς υποστήριξη του αιτήματος διαγραφής του προσκόμισε αντίγραφο μισθωτήριο συμβόλαιο κατοικίας, υπεύθυνη δήλωση της Β περί της ισχύος του γάμου, αντίγραφο ληξιαρχικής πράξης γάμου, αντίγραφο πιστοποιητικής οικογενειακής κατάστασης και αντίγραφο ταυτότητας της Β. Η Αστυνομική Δ.νση Ρ κατόπιν της υποβολής του αιτήματος διαγραφής παρήγγειλε προς το Τμήμα Αλλοδαπών Υ τη διενέργεια ενδελεχούς έρευνας περί εικονικότητας του γάμου, το οποίο με τη σειρά του υπέβαλε αναφορά του αστυνομικού που διενέργησε την έρευνα, σύμφωνα με την οποία η Β αγνοούσε στοιχεία της ταυτότητας του φερόμενου συζύγου της ενώ δεν υφίσταται ούτε πραγματική συμβίωση στην οικία της. Ως εκ τούτου, με τη με αριθμ. ... από ... απόφαση του Γενικού Περιφερειακού Αστυνομικού Δ/ντη Φ το αίτημα διαγραφής απορρίφθηκε διότι α) ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ως προς το σκέλος ότι είναι σύζυγος ... πολίτη, κρίνεται απορριπτέος διότι κατόπιν ενδελεχούς έρευνας προέκυψε ότι ο γάμος είναι εικονικός και β) από τα πραγματικά περιστατικά προκύπτει ότι συνιστά απειλή για τη δημόσια τάξη, καθώς ο προσφεύγων α) *είχε συλληφθεί την ... διότι εκκρεμούσε εις βάρος του απόφαση του Τριμ. Πλημ. Χ για παραβίαση της πράξης του άρθρου 372 Π.Κ. για την οποία καταδικάστηκε σε ποινή φυλάκισης ... μηνών, β) την ... [διότι] κατελήφθη να λειτουργεί ως προσωρινά υπεύθυνος κατάστημα υγειονομικού ενδιαφέροντος..., να έχει εγκαταστήσει ηλεκτρονικά μηχανήματα πρόσφορα προς άμεση χρήση για τη διενέργεια τυχερών παιγνίων από πελάτες – θαμώνες του καταστήματος, γ) την ... [διότι]κατελήφθη να έχει εγκαταστήσει ηλεκτρονικά μηχανήματα πρόσφορα προς άμεση χρήση για τη διενέργεια τυχερών παιγνίων από πελάτες- θαμώνες του καταστήματος και δ) την ... για απόπειρα κλοπής κατά συναυτουργία.*

Εν συνέχεια, ο προσφεύγων άσκησε την ... αίτηση θεραπείας, ισχυριζόμενος ότι υφίσταται γάμος με την Β και ότι η σύζυγός του βρίσκεται σε κατάσταση κυήσεως .. εβδομάδων. Το αίτημα αυτό απορρίφθηκε με το με αριθμ. ... έγγραφο του Τμήματος Ασφάλειας και Αλλοδαπών της Γενικής Περιφερειακής Αστυνομικής Δ/νσης Φ καθώς από τα πραγματικά περιστατικά της ιστορικής βάσης του αιτήματος δεν προέκυψαν νεότερα στοιχεία.

Ωστόσο, με την από ... αίτησή του ο προσφεύγων αιτήθηκε εκ νέου την διαγραφή του επικαλούμενος ότι τυγχάνει κάτοχος Βεβαίωσης αίτησης για έκδοση Άδειας Διαμονής (για ανθρωπιστικούς λόγους), ότι είναι γονέας ανήλικου ημεδαπού και ότι συντρέχουν στο πρόσωπο του λόγοι ανθρωπιστικοί, καθόσον τυγχάνει προστάτης οικογένειας ... υπηκόου και ανήλικου ημεδαπού. Με τη με αριθμ. ... από ... απόφαση του Γενικού Περιφερειακού Αστυνομικού Δ/ντη Φ απορρίφθηκε το νεότερο αίτημα για τους ίδιους λόγους πού είχε απορριφθεί και το προηγούμενο.

Κατόπιν τούτων, με το ως άνω αναφερόμενο αίτημα διαγραφής του προς την Αρχή ο προσφεύγων επικαλείται τα οριζόμενα στα άρθρα 21-24 του Π.Δ. 106/2007 και το άρθρο 40 του ν. 3007/2011 καθώς και τους αδιάρρηκτους οικογενειακούς δεσμούς, που έχει αναπτύξει στη χώρα, τα οποία σύμφωνα με τον προσφεύγοντα δεν ελήφθησαν υπόψη, όπως υπαγορεύεται από το άρθρο 25 Σ και το άρθρο 8 ΕΣΔΑ δεδομένου ότι είναι σύζυγος ... υπηκόου και γονέας ανήλικου ημεδαπού τέκνου.

Ακολούθως με τη με αριθμ. ... από ... απόφαση της Δ/νσης Αστυνομίας Ρ αποφασίστηκε η διατήρηση της έγγραφής του προσφεύγοντος στο Ε.Κ.ΑΝ.Α. και στο ΣΠΣ μέχρι την ... καθόσον εξακολουθούν να ισχύουν οι λόγοι καταχώρισης.

Η Αρχή, μετά από εξέταση των προαναφερομένων στοιχείων, άκουσε τον εισηγητή και τις διευκρινίσεις από τη βοηθό εισηγητή και κατόπιν διεξοδικής συζήτησης,

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ

1. Επειδή, το άρθ. 24 του Κανονισμού 1987/2006 σε αντιστοιχία με τις διατάξεις του προϊσχύσαντος άρθρου 96 ΣΕΣΣ ρυθμίζει τις προϋποθέσεις καταχώρισης υπηκόων τρίτων χωρών στο Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν (SIS II). Επίσης, στο άρθρο 29 παρ. 2 και 4 προβλέπεται ότι για τη διατήρηση της καταχώρισης στο SIS II για μεγαλύτερο χρονικό διάστημα, αναγκαία κρίνεται η έγκαιρη εντός της τριετίας ύπαρξη ειδικά αιτιολογημένης απόφασης του αποφασίζοντος την καταχώριση οργάνου, που να δικαιολογεί την ανάγκη διατήρησής της πέραν της τριετίας. Το αρμόδιο όργανο αποφασίζει κατόπιν καταγεγραμμένης συνολικής και εξατομικευμένης αξιολόγησης την ανάγκη διατήρησής της ειδάλλως, η καταχώριση

διαγράφεται αυτομάτως (παρ. 5 Κανονισμού). Εξάλλου από τις διατάξεις των άρθρων 41, 43, 44 του ως άνω Κανονισμού σε συνδυασμό με την διάταξη του άρθρου 10 παρ. 4 του ν. 4624/2019, συνάγεται ότι η Αρχή είναι αρμόδια να εξετάζει, κατόπιν προσφυγής του υποκειμένου, την νομιμότητα της καταχώρισης του στον κατάλογο Σ.Π.Σ. (SIS II), την σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις έκδοση από την αρμόδια για την καταχώριση Αρχή, της αποφάσεως για την ανάγκη της διατηρήσεως της πέραν του χρόνου που αναφέρουν οι ως άνω διατάξεις και αν δεν πληρούνται οι κατά τα ανωτέρω προϋποθέσεις της καταχώρισης και της διατήρησής της, να διατάσσει την διαγραφή.

2. Επειδή, το άρθρο 1 και το άρθρο 3 της ΚΥΑ4000/4/32-λα'/17.10.2012, όπως αυτό αντικαταστάθηκε και ισχύει με το άρθρο 1 παρ. 2 της ΚΥΑ4000/4/32-ν/31.03.2017, προβλέπουν αντίστοιχα τις προϋποθέσεις εγγραφής αλλοδαπών στον Ε.Κ.ΑΝ.Α. και την αυτεπάγγελτη επανεξέταση της κάθε εγγραφής ανά τριετία. Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρ. 6 της ανωτέρω ΚΥΑ, για την τήρηση του Ε.Κ.ΑΝ.Α. και την επεξεργασία των αντιστοιχών δεδομένων προσωπικού χαρακτήρα εφαρμόζονται οι σχετικές διατάξεις του ν. 2472/1997 και ιδίως των άρθρ. 4 και 13 αυτού, ενώ το άρθρο 83 του ν. 4624/2019 ορίζει ότι *«όπου σε διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας γίνεται αναφορά στον ν. 2472/1997 νοείται ως αναφορά στις οικείες διατάξεις του ΓΚΠΔ και του παρόντος»*.

3. Επειδή, από τη συνδυαστική ερμηνεία των ανωτέρω και του άρθρου 76 παρ. 1 στοιχ. α' του ν. 3386/2005 προκύπτει ότι ως *«σοβαρές αξιόποινες πράξεις»* νοούνται όχι μόνον αυτές που επισύρουν ποινή στερητική της ελευθερίας τουλάχιστον ενός έτους αλλά και όσες ρητά απαριθμούνται στη διάταξη του άρθρου 76 παρ. 1 στοιχ. α' του ανωτέρω νόμου. 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). (Γνμδ. Αρχής με αριθμ. 3/2012).

4. Επειδή, για τη νομιμότητα της καταχώρισης τόσο σε περίπτωση καταδίκης όσο και σε περίπτωση ύπαρξης αποχρώσεων ενδείξεων για την τέλεση «σοβαρής αξιόποινης πράξης», από τις ανωτέρω αναφερόμενες, το αρμόδιο για την καταχώριση όργανο θα πρέπει στην απόφασή του να λαμβάνει υπόψη και να συνεκτιμά όλες τις συνθήκες τέλεσης της αξιόποινης πράξης και να εκφέρει ειδικώς αιτιολογημένη κρίση για την «απειλή» που συνιστά η παρουσία ενός αλλοδαπού επί του εθνικού εδάφους (βλ. προηγούμενη σκέψη).

5. Επειδή το Π.Δ. 106/2007 (ΦΕΚ Β' 135/21.6.2007) σχετικά με την ελεύθερη κυκλοφορία και διαμονή στην ελληνική επικράτεια των πολιτών της Ευρωπαϊκής Ένωσης και των μελών των οικογενειών τους ενσωμάτωσε στην ελληνική έννομη τάξη την Οδηγία 2004/38 ΕΚ ενώ το άρθρο 21 περιγράφει τους περιορισμούς του δικαιώματος εισόδου και διαμονής για λόγους δημόσιας τάξης, δημόσιας ασφάλειας ή δημόσιας υγείας.

6. Στην υπό εξέταση περίπτωση, από τα στοιχεία του φακέλου και τις διευκρινίσεις του Γραφείου Ασφάλειας - Αλλοδαπών της Δ/νσης Αστυνομίας Ρ προέκυψε ότι ο προσφεύγων Α καταχωρίστηκε στον Ε.Κ.ΑΝ.Α. και στο Σ.Π.Σ. για λόγους δημόσιας τάξης και ασφάλειας την ... 2015 μέχρι την ... 2022, βάσει της με αριθμ. πρωτ. ... Απόφασης του Αστυνομικού Δ/ντη Ρ οι οποίοι, συνίστανται στην εκ μέρους του προσφεύγοντος, παράνομη είσοδο στη χώρα στερούμενος ταξιδιωτικών εγγράφων, όπως αναφέρεται εκτενώς στο ιστορικό της παρούσας.

Περαιτέρω, το ζήτημα της διαγραφής του προσφεύγοντος από τον Ε.Κ.Α.Ν.Α. και το Σ.Π.Σ. για λόγους που συνίστανται στη τέλεση γάμου με ... πολίτη και στην ύπαρξη ανήλικου ημεδαπού τέκνου, έχουν εξεταστεί ενδελεχώς από το Τμήμα Αλλοδαπών Υ καθώς και από τη Δ/νση Αστυνομίας Ρ, η οποία με ειδικώς αιτιολογημένες αποφάσεις έχει απορρίψει το αίτημα για λόγους μη υφιστάμενου πραγματικού γάμου σε συνάρτηση με τον χαρακτηρισμό του προσφεύγοντος βάσει του ιστορικού του και των σχετικών πραγματικών περιστατικών ως άτομο επικίνδυνο για την δημόσια τάξη και ασφάλεια. Τούτο παρέχει άλλωστε, νόμιμη αιτιολογία για

τον περιορισμό του δικαιώματος εισόδου και διαμονής σε σύζυγο πολίτη της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

Από την καταχώριση της εν λόγω αλλοδαπού στον Ε.Κ.Α.Ν.Α. και στο Σ.Π.Σ. έχει παρέλθει τριετία και έχει εκδοθεί η με αριθμ. ... από ... απόφαση του Δ/ντη της Διεύθυνσης Αστυνομίας Ρ, με την οποία επανεξετάστηκε, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο εδάφιο γ' παρ.1 του άρθρ. 3 της υπ' αριθ. Κ.Υ.Α. 4000/4/32-λα και διατηρήθηκε η εγγραφή του ανωτέρω στο Σ.Π.Σ. και στον Ε.Κ.Α.Ν.Α. μέχρι την ..., καθόσον κρίθηκε ότι εξακολουθούσαν να ισχύουν οι αρχικοί λόγοι της καταχώρισης.

Κατά συνέπεια, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, η καταχώριση του προσφύγοντος στο Σ.Π.Σ. και τον Ε.Κ.Α.Ν.Α. είναι νόμιμη, καθότι καταχωρίστηκε στους ανωτέρω καταλόγους για τους ανωτέρω αναφερόμενους λόγους δημόσιας τάξης και ασφάλειας, πριν την παρέλευση δε της τριετίας από την αρχική εγγραφή, αποφασίσθηκε η διατήρηση της καταχώρισής του τόσο στο Σ.Π.Σ όσο και στον Ε.Κ.Α.Ν.Α.

Κατ' ακολουθία η προσφυγή του πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη.

Για τους λόγους αυτούς

Η Αρχή απορρίπτει την προσφυγή του Α για τη διαγραφή των δεδομένων του από το Σ.Π.Σ. και τον Ε.Κ.Α.Ν.Α.

ΕΓΚΡΙΝΕΤΑΙ 23-2-2021

Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Γεώργιος Μπατζαλέξης

Ειρήνη Παπαγεωργοπούλου