



ΑΡΧΗ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΔΕΔΟΜΕΝΩΝ
ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΧΑΡΑΚΤΗΡΑ

Αθήνα, 16-11-2015

Αριθ. Πρωτ.: Γ/ΕΞ/5961/16-11-2015

Α Π Ο Φ Α Σ Η 120 /2015

(Τμήμα)

Η Αρχή Προστασίας Δεδομένων Προσωπικού Χαρακτήρα συνεδρίασε σε σύνθεση Τμήματος στο κατάστημά της την 07.10.2015, μετά από πρόσκληση του Προέδρου της, προκειμένου να εξετάσει την υπόθεση που αναφέρεται στο ιστορικό της παρούσας. Παρέστησαν οι Γεώργιος Μπατζαλέξης, Αναπληρωτής Πρόεδρος κωλυμένου του Προέδρου της Αρχής Πέτρου Χριστόφορου και τα αναπληρωματικά μέλη Σπυρίδων Βλαχόπουλος, ως εισηγητής, Γρηγόριος Λαζαράκος και Χαράλαμπος Ανθόπουλος, σε αντικατάσταση των τακτικών μελών Λεωνίδα Κοτσαλή, Αναστάσιου – Ιωάννη Μεταξά και Δημητρίου Μπριόλα, αντίστοιχα, οι οποίοι, αν και εκλήθησαν νομίμως εγγράφως δεν παρέστησαν λόγω κωλύματος.

Παρούσες χωρίς δικαίωμα ψήφου ήταν η Μ. Αλικάκου, ειδική επιστήμων - νομικός, ως βοηθός εισηγητή, και η Ε. Παπαγεωργοπούλου, υπάλληλος του τμήματος διοικητικών και οικονομικών υποθέσεων, ως γραμματέας.

Η Αρχή έλαβε υπόψη τα παρακάτω:

Ο Α, πολίτης Χώρας Χ, με την με αριθμ. πρωτοκόλλου Γ/ΕΙΣ/4651/25.7.2014 προσφυγή του προς την Αρχή 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 τα με αριθμ. πρωτ. Α/ΕΞ/4651-1/18.8.2014 και

A/ΕΞ/65/10.06/2015 έγγραφά της, η Αρχή κάλεσε τη Διεύθυνση Αλλοδαπών του Αρχηγείου της Ελληνικής Αστυνομίας να την ενημερώσει σχετικά με την ύπαρξη καταχώρισης στους ανωτέρω καταλόγους και να αποστείλει τη σχετική απόφαση καταχώρισης και τυχόν πράξεις ανανέωσης της διατήρησής της.

Η Διεύθυνση Αλλοδαπών με τα με αριθμ. πρωτ. ... (αριθμ. πρωτ. της Αρχής Α/ΕΙΣ/29.3.2015) και ... (αριθμ. πρωτ. της Αρχής Α/ΕΙΣ/103/17.09.2015) έγγραφά της ενημέρωσε την Αρχή για την καταχώριση του εν θέματι αλλοδαπού επισυνάπτοντας την απόφαση εγγραφής του στο Σ.Π.Σ. και τον Ε.Κ.ΑΝ.Α., την απόφαση με αρ. ..., με την οποία απορρίπτει αίτημα του προσφεύγοντος για διαγραφή των προσωπικών του δεδομένων από το Σ.Π.Σ. και τον Ε.Κ.ΑΝ.Α. καθώς και την με αρ. 4/657166/06.9.2014 απόφαση διατήρησης της καταχώρισης του προσφεύγοντος στα ως άνω συστήματα.

Συγκεκριμένα, ο προσφεύγων Α με την Απόφαση με αριθμ. ... του Διευθυντή της Διεύθυνσης Αλλοδαπών ενεγράφη την ...-2007 στο Σ.Π.Σ. και στον Ε.Κ.ΑΝ.Α. μέχρι την ...-2017 «για λόγους δημόσιας τάξης και ασφάλειας και συγκεκριμένα διότι την ...-2007 με σκοπό την απόκτηση Προξενικής Θεώρησης, προσκόμισε στην ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΠΡΕΣΒΕΙΑ στην Περιοχή Υ πλαστά δικαιολογητικά». Την ...-2013 ο προσφεύγων υπέβαλε τις αντιρρήσεις του ενώπιον του υπευθύνου επεξεργασίας αναφορικά με την καταχώριση των δεδομένων του στα εν λόγω συστήματα ζητώντας επιπλέον τη διαγραφή των δεδομένων του. Το αίτημά του αυτό απορρίφθηκε από τον υπεύθυνο επεξεργασίας με την με αρ. ... απόφασή του, όπως αναφέρει ο προσφεύγων στην υπό εξέταση καταγγελία του. Εν συνεχεία, την ...-2014 ο προσφεύγων υπέβαλε εκ νέου αντιρρήσεις προς τον υπεύθυνο επεξεργασίας αναφορικά με την εν λόγω καταχώριση ζητώντας εκ νέου τη διαγραφή των δεδομένων του και την ανάκληση της ως άνω απορριπτικής απόφασης για το λόγο ότι ήταν αναιτιολόγητη. Συγχρόνως, ο προσφεύγων άσκησε και το δικαίωμα πρόσβασης του άρθρου 12 του ν. 2472/1997 ζητώντας από τη Διεύθυνση Αλλοδαπών να ενημερωθεί γραπτώς και με σαφήνεια για τα οποιαδήποτε προσωπικά δεδομένα του που τυχόν τηρούνται στο αρχείο της και να του χορηγηθούν τα σχετικά έγγραφα. Στα τελευταία του ως άνω αιτήματα η Διεύθυνση Αλλοδαπών δεν απάντησε σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντα.

Τέλος, παράλληλα, ο Α προσέφυγε στην Αρχή στις ...-2014 με την υπό εξέταση

προσφυγή του για διαγραφή των δεδομένων του από το Σ.Π.Σ. και τον Ε.Κ.ΑΝ.Α..

Η Αρχή, μετά από εξέταση των προαναφερομένων στοιχείων, άκουσε τον εισηγητή και τη βοηθό εισηγητή, η οποία στη συνέχεια αποχώρησε, και κατόπιν διεξοδικής συζήτησης,

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ

1. Επειδή, το αρθ. 24 του Κανονισμού 1987/2006 σε αντιστοιχία με τις διατάξεις του προϊσχύσαντος άρθρου 96 Σ.Ε.Σ.Σ. ρυθμίζει τις προϋποθέσεις καταχώρισης υπηκόων τρίτων χωρών στο Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν (SIS II). Επίσης, στο άρθρο 29 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 ειδικά, 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 19 παρ. 1 εδαφ. ιε' του Ν. 2472/1997, 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 αρμοδία 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, τα αρθ. 1 και 3 της ΚΥΑ4000/4/32-λα'/17.10.2012 προβλέπουν αντίστοιχα τις προϋποθέσεις εγγραφής αλλοδαπών στον Ε.Κ.ΑΝ.Α. και την αυτεπάγγελτη επανεξέταση της κάθε εγγραφής ανά τριετία. Ειδικότερα στο άρθ. 3 προβλέπεται ότι η διάρκεια ισχύος εγγραφής στον Ε.Κ.ΑΝ.Α. είναι δυνατόν να υπερβαίνει την πενταετία, όταν ο αλλοδαπός αποτελεί σοβαρή απειλή για την εθνική

ασφάλεια, τη δημόσια ασφάλεια ή τη δημόσια τάξη. Επιπλέον, σύμφωνα με το αρθ. 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 άρθ. 4 και 13 αυτού.

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 μόνο 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. Συγκεκριμένα, ως «σοβαρές αξιόποινες πράξεις» νοούνται και τα εγκλήματα της προσβολής του πολιτεύματος, της προδοσίας της Χώρας, τα εγκλήματα σχετικά με την εμπορία και διακίνηση ναρκωτικών, τη νομιμοποίηση εσόδων από παράνομες δραστηριότητες, τα διεθνή οικονομικά εγκλήματα, τα εγκλήματα με χρήση μέσων υψηλής τεχνολογίας, τα εγκλήματα περί το νόμισμα, τα εγκλήματα αντίστασης, αρπαγής ανηλίκου, κατά της γενετήσιας ελευθερίας και οικονομικής εκμετάλλευσης της γενετήσιας ζωής, κλοπής, απάτης, υπεξαίρεσης, εκβίασης, τοκογλυφίας, του νόμου περί μεσαζόντων, πλαστογραφίας, ψευδούς βεβαίωσης, συκοφαντικής δυσφήμισης, λαθρεμπορίας, τα εγκλήματα που αφορούν τα όπλα, τις αρχαιότητες, την προώθηση λαθρομεταναστών στο εσωτερικό της Χώρας ή τη διευκόλυνση της μεταφοράς ή προώθησης τους ή της εξασφάλισης καταλύματος σε αυτούς για απόκρυψη (Γνμδ Αρχής 3/2012).

4. Επειδή, για τη νομιμότητα της καταχώρισης τόσο σε περίπτωση καταδίκης όσο και σε περίπτωση ύπαρξης αποχρωσών 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. Στην υπό εξέταση περίπτωση, από τα προαναφερθέντα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι η καταχώριση του προσφεύγοντος στο Σ.Π.Σ. και στον Ε.Κ.Α.Ν.Α. πραγματοποιήθηκε με την με αρ. ... απόφαση του Διευθυντή της

Διεύθυνσης Αλλοδαπών. Ωστόσο, από τα με αρ. πρωτ. ... (αριθμ. πρωτ. της Αρχής Α/ΕΙΣ/29.3.2015) και ... (αριθμ. πρωτ. της Αρχής Α/ΕΙΣ/103/17.09.2015) της Διεύθυνσης Αλλοδαπών δεν προκύπτει πράξη ανανέωσης της διατήρησης στο Σ.Π.Σ. μετά την παρέλευση τριετίας. Ακόμα κι αν η ως άνω απορριπτική απόφαση του Προϊσταμένου του Κλάδου Ασφαλείας της Διεύθυνσης Αλλοδαπών επί της αίτησης διαγραφής του προσφεύγοντος από το Σ.Π.Σ. και τον Ε.Κ.ΑΝ.Α. θεωρηθεί πράξη ανανέωσης, αυτή αναφέρεται μόνο στον Ε.Κ.ΑΝ.Α. και εκδόθηκε στις ...-...-2013, δηλαδή έξι χρόνια μετά από την υποχρεωτική, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις του Κανονισμού, ημερομηνία επανεξέτασης της ανάγκης διατήρησης της καταχώρισης. Με την έννοια αυτή και η με αρ. ... πράξη του Προϊσταμένου του Κλάδου Αλλοδαπών και Προστασίας Συνόρων της Διεύθυνσης Αλλοδαπών, σύμφωνα με την οποία αποφασίστηκε η διατήρηση της καταχώρισης κρίνεται μεταχρονολογημένη. Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι η εν λόγω καταχώριση στο Σ.Π.Σ. υφίσταται κατά παράβαση των διατάξεων των παρ. 2, 4 και 5 του άρθρ. 29 του Κανονισμού 1987/2006, όπου σαφώς ορίζεται ότι το κράτος μέλος που εισάγει μία καταχώριση οφείλει να επανεξετάσει εντός τριετίας από την εισαγωγή της την ανάγκη διατήρησής της και να αποφασίσει κατόπιν καταγεγραμμένης συνολικής και εξατομικευμένης αξιολόγησης την ανάγκη διατήρησής της, αντιθέτως, η καταχώριση διαγράφεται αυτομάτως. Συνεπώς, η Διεύθυνση Αλλοδαπών όφειλε να προβεί σε διαγραφή του προσφεύγοντος από το Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν (SIS II) μέχρι τις ...-...-2010, ημερομηνία κατά την οποία έληγε η τριετία από την καταχώριση και θα επερχόταν αυτοδίκαιη διαγραφή της, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, εκτός εάν, όπως ήδη λέχθηκε, επανεξεταζόταν εντός της τριετίας η ανάγκη διατήρησης της καταχώρισης και εκδιδόταν η οικεία πράξη ανανέωσης της.

Όσον αφορά δε στην εγγραφή στον Ε.Κ.ΑΝ.Α., από τα επισυναπτόμενα στην Αρχή έγγραφα προκύπτει η αυτεπάγγελτη εξέταση της καταχώρισης όπως προβλέπεται στο εδ. γ' παρ. 1 του άρθρ. 3 της Κ.Υ.Α. με αριθμ. 4000/4/32-λα'/17.10.2012, η οποία, όπως λέχθηκε προηγουμένως για το Σ.Π.Σ. (SIS II), έλαβε χώρα μεν μετά την παρέλευση τριετίας από την καταχώριση, γεγονός όμως το οποίο δεν επιφέρει, όπως για την εγγραφή στο Σ.Π.Σ., την αυτοδίκαιη διαγραφή σε κάθε δε περίπτωση δεν αποτελεί λόγο

διαγραφής της καταχώρισης. Ειδικότερα, στην παρ. 2 του άρθρου. 3 της τελευταίας, γίνεται αποκλειστική απαρίθμηση των λόγων για τους οποίους επέρχεται αυτοδίκαιη διαγραφή των δεδομένων από τον Ε.Κ.ΑΝ.Α., μεταξύ των οποίων δεν περιλαμβάνεται και η μη εξέταση αυτεπαγγέλτως της καταχώρισης μετά την πάροδο τριετίας. Συνεπώς, η μη τήρηση της υποχρέωσης του εδ. γ' παρ. 1 του άρθ. 3 της ανωτέρω Κ.Υ.Α που αφορά στην αυτοδίκαιη επανεξέτασή της ανά τριετία, δεν συνεπάγεται τη διαγραφή της καταχώρισης από τον εν λόγω κατάλογο. Επιπρόσθετα, εν προκειμένω, η Διεύθυνση Αλλοδαπών επανεξέτασε την ανάγκη διατηρήσεως της καταχώρισης μετά την πάροδο τριετίας και δη με την με αρ. πρωτ. ... απόφαση του Προϊσταμένου του Κλάδου Ασφαλείας της Διεύθυνσης Αλλοδαπών, με την οποία απορρίφθηκε, αιτιολογημένα, αίτημα του προσφεύγοντος για διαγραφή του από τον Ε.Κ.ΑΝ.Α., αλλά και με την με αρ. πρωτ. ... απόφαση του Προϊσταμένου του Κλάδου Αλλοδαπών και Προστασίας Συνόρων της Διεύθυνσης Αλλοδαπών, με την οποία αποφάνθηκε υπέρ της διατηρήσεως της καταχωρήσεως και στον (SIS II) και τον ΕΚΑΝΑ μέχρι την ...-2017, χωρίς οι πέραν της τριετίας εκδοθείσες εν λόγω αποφάσεις να έχουν εν προκειμένω την αυτή όπως με το Σ.Π.Σ. (SIS II) ως άνω έννομη συνέπεια. Συνεπώς, η προσφυγή όσον αφορά στη διαγραφή από τον Ε.Κ.ΑΝ.Α. πρέπει να απορριφθεί, κατά το διατακτικό.

Περαιτέρω ουδόλως προέκυψε ότι υπήρξε παραβίαση του δικαιώματος πρόσβασης του προσφεύγοντος στα προσωπικά του δεδομένα που τηρούνταν στο Σ.Π.Σ. και στον ΕΚΑΝΑ, τα δε περί του αντιθέτου υποστηριζόμενα από τον προσφεύγοντα τυγχάνουν αβάσιμα.

Για το τους λόγους αυτούς

A) Η Αρχή διαπιστώνει τη αυτοδίκαιη διαγραφή του Α, από το Σ.Π.Σ. και διατάσσει τον υπεύθυνο επεξεργασίας να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες προκειμένου να μην εμφανίζεται η καταχώριση στο Σ.Π.Σ..

B) Η Αρχή απορρίπτει την προσφυγή του υποκειμένου, κατά το μέρος που αφορά στην διαγραφή του από τον Ε.Κ.ΑΝ.Α.

Γ) Καλεί τον υπεύθυνο επεξεργασίας να ενημερώσει εγγράφως την Αρχή και το

υποκείμενο των δεδομένων σχετικά με τις ενέργειές του για την εκτέλεση της παρούσας
αποφάσεως εντός 15 ημερών από τη λήψη της.

Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Γεώργιος Μπατζαλέξης

Ειρήνη Παπαγεωργοπούλου