



ΑΡΧΗ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΔΕΔΟΜΕΝΩΝ
ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΧΑΡΑΚΤΗΡΑ

Αθήνα, 30-12-2015

Αρ. Πρωτ. Γ/ΕΞ/6824/30-12-2015

ΑΠΟΦΑΣΗ 137/2015

(Τμήμα)

Η Αρχή Προστασίας Δεδομένων Προσωπικού Χαρακτήρα συνεδρίασε σε σύνθεση Τμήματος στο κατάστημά της την 03.12.2015, μετά από πρόσκληση του Προέδρου της, προκειμένου να εξετάσει την υπόθεση που αναφέρεται στο ιστορικό της παρούσας. Παρέστησαν ο Πέτρος Χριστόφορος, Πρόεδρος της Αρχής, 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 ΦΥΡΟΜ, με τη με αριθμ. πρωτοκόλλου Α/ΕΙΣ/159/30.10.2014 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/159-1/13.11.2014 και Α/ΕΞ/12/17.2.2015 έγγραφα της, η Αρχή κάλεσε τη Διεύθυνση Αλλοδαπών του Αρχηγείου της Ελληνικής Αστυνομίας να την ενημερώσει σχετικά με την ύπαρξη καταχώρισης στα ανωτέρω συστήματα και να αποστείλει τη σχετική απόφαση καταχώρισης και τυχόν πράξεις ανανέωσης της διατήρησής της.

Η Διεύθυνση Αλλοδαπών με το με αριθμ. πρωτ. ... (αριθμ. πρωτ. της Αρχής Α/ΕΙΣ/91/10.9.2015) έγγραφό της ενημέρωσε την Αρχή για την καταχώριση του εν θέματι αλλοδαπού στο Σ.Π.Σ. και τον Ε.Κ.ΑΝ.Α επισυνάπτοντας την απόφαση εγγραφής του προσφεύγοντος, και την με αρ. ... απόφαση διατήρησής του στα ανωτέρω συστήματα.

Συγκεκριμένα, ο προσφεύγων με την με αριθμ. ... απόφαση του Διευθυντή της Διεύθυνσης Αλλοδαπών του Αρχηγείου της Ελληνικής Αστυνομίας ενεγράφη την ...-2008 στο Σ.Π.Σ. και στον Ε.Κ.ΑΝ.Α. μέχρι την ...-2018 «για λόγους δημόσιας τάξης και ασφάλειας και συγκεκριμένα διότι την ...-2008 κατά την προσπάθειά του να εισέλθει στη χώρα μας, μέσω του συνοριακού σημείου των Ευζώνων, διαπιστώθηκε να κατέχει και να κάνει χρήση πλαστού διαβατηρίου βουλγαρικών αρχών». Στη συνέχεια, με την με αριθμ. ... πράξη του αν. Διευθυντή της Διεύθυνσης Αλλοδαπών του Αρχηγείου της Ελληνικής Αστυνομίας αποφασίστηκε η διατήρηση της ανωτέρω καταχώρισης στο Σ.Π.Σ. μέχρι τις ...-2014 για το λόγο ότι εξακολουθούσαν να ισχύουν οι λόγοι της αρχικής καταχώρισης, χωρίς να γίνεται κάποια αναφορά στην καταχώριση στον Ε.Κ.ΑΝ.Α.. Από το με αρ. ... έγγραφο του Γραφείου Συνδέσμου της Ελλάδας στα Σκόπια προκύπτει ότι στις ...-2011 ο προσφεύγων άσκησε το δικαίωμα πρόσβασης ενώπιον του υπευθύνου επεξεργασίας αναφορικά με την τυχόν καταχώριση των δεδομένων του στο SIS και τον Ε.Κ.ΑΝ.Α.. Από το ίδιο δε έγγραφο προκύπτει ότι το Υπουργείο Προστασίας του Πολίτη απαντάει στο ως άνω αίτημα του προσφεύγοντος ενημερώνοντάς τον ότι είναι καταχωρισμένος στα ανωτέρω συστήματα μέχρι τις ...-2018 για λόγους δημόσιας τάξης, για το λόγο ότι εισήλθε στην Ελλάδα στις ...-2008 μέσω του συνοριακού σημείου των Ευζώνων κάνοντας χρήση πλαστού βουλγαρικού διαβατηρίου. Στη συνέχεια, όπως αναφέρεται στο ως άνω έγγραφο, το Γραφείο Συνδέσμου της Ελλάδας στα Σκόπια ενημέρωσε τον

προσφεύγοντα ότι έχει το δικαίωμα να υποβάλει αντιρρήσεις ενώπιον του υπεύθυνου επεξεργασίας δίνοντας επιπλέον πληροφορίες αναφορικά με τη διαδικασία. Από τα στοιχεία του φακέλου δεν προκύπτει η υποβολή τέτοιων αντιρρήσεων προς τον υπεύθυνο επεξεργασίας.

Τέλος, ο προσφεύγων απευθύνθηκε στην Αρχή με την υπό εξέταση προσφυγή 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 τις διευκρινήσεις της βοηθού εισηγητή, η οποία αποχώρησε πριν την συζήτηση για την λήψη απόφασης 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 ειδάλως, 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. Κατ' εξαίρεση, και μεν στην προκείμενη περίπτωση δεν προκύπτει από το φάκελο της υπόθεσης η υποβολή εγγράφων αντιρρήσεων του προσφεύγοντος προς τον υπεύθυνο επεξεργασίας, επειδή η επικοινωνία της Αρχής με τον προσφεύγοντα δεν είναι εφικτή και για το λόγο αυτό η Αρχή έχει έρθει σε επαφή και με το Γραφείο Συνδέσμου της Ελλάδας στα Σκόπια, για λόγους χρηστής διοίκησης η Αρχή εξετάζει την προσφυγή του Α για διαγραφή του από το SIS II και τον Ε.Κ.ΑΝ.Α.

6. 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 του Αρχηγείου της Ελληνικής Αστυνομίας. Με την με αρ. ... απόφαση του αν. Διευθυντή της Διεύθυνσης Αλλοδαπών του Αρχηγείου της Ελληνικής Αστυνομίας η ως άνω καταχώριση στο Σ.Π.Σ. διατηρήθηκε μέχρι τις ...-...-2014 για το λόγο ότι εξακολουθούσαν να ισχύουν οι λόγοι της αρχικής καταχώρισης. Από τα στοιχεία του φακέλου και ιδίως από το με αρ. πρωτ. ... (αρ. πρωτ. της Αρχής Α/ΕΙΣ/91/10.9.2015) απαντητικό έγγραφο της Διεύθυνσης Αλλοδαπών του Αρχηγείου της Ελληνικής Αστυνομίας αναφορικά με την υπό εξέταση καταχώριση δεν προκύπτει η εντός τριετίας από την έκδοση της ... αποφάσεως, έκδοση αποφάσεως αιτιολογημένης κατά τα ανωτέρω περί διατήρησης ή μη της καταχώρισης πέραν της ληγούσης την ...-...-2014 καταχωρίσεως. Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι η διατήρηση της καταχωρίσεως στο Σ.Π.Σ. μετά την ...-...-2014 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 αξιολόγησής 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) μετά τις ...-...-2014.

Όσον αφορά δε στην εγγραφή στον Ε.Κ.ΑΝ.Α., από τα επισυναπτόμενα στην Αρχή

έγγραφο δεν προκύπτει η αυτεπάγγελτη εξέταση της καταχώρισης όπως προβλέπεται στο εδ. γ' παρ. 1 του άρθ. 3 της Κ.Υ.Α. με αριθμ. 4000/4/32-λα'/17.10.2012, η δε, με αρ. ... απόφαση του αν. Διευθυντή της Διεύθυνσης Αλλοδαπών του Αρχηγείου της Ελληνικής Αστυνομίας αναφορικά με τη διατήρηση της καταχώρισης στο Σ.Π.Σ. δεν εκφέρει ρητώς κρίση για την καταχώριση στον Ε.Κ.ΑΝ.Α. και την ανάγκη διατηρήσεως αυτής και, συνεπώς, πρέπει να αναβληθεί η λήψη αποφάσεως επί της αιτήσεως διαγραφής από τον Ε.Κ.ΑΝ.Α. και να κληθεί ο υπεύθυνος επεξεργασίας (Διεύθυνση Αλλοδαπών της ΕΛ.ΑΣ.) να παράσχει τις απαραίτητες για τη διατήρηση της καταχωρίσεως στον Ε.Κ.ΑΝ.Α. πληροφορίες, κατά τα αναφερόμενα στο διατακτικό.

Για τους λόγους αυτούς

Α) Η Αρχή διαπιστώνει την 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. και να ενημερώσει την Αρχή και το υποκείμενο σχετικά.

Β) Η Αρχή καλεί τον υπεύθυνο επεξεργασίας να ενημερώσει εγγράφως την Αρχή εντός 15 ημερών από τη λήψη της παρούσης, εάν συντρέχουν λόγοι που επιβάλλουν τη διατήρηση της εγγραφής του προσφεύγοντος στον Ε.Κ.ΑΝ.Α.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Πέτρος Χριστόφορος

Ειρήνη Παπαγεωργοπούλου