



ΑΡΧΗ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΔΕΔΟΜΕΝΩΝ
ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΧΑΡΑΚΤΗΡΑ

Αθήνα, 03-11-2014

Αριθ. Πρωτ.: Γ/ΕΞ/6661/03-11-2014

Α Π Ο Φ Α Σ Η 161/2014

(Τμήμα)

Η Αρχή Προστασίας Δεδομένων Προσωπικού Χαρακτήρα συνεδρίασε σε σύνθεση Τμήματος στο κατάστημά της την 22.10.2014 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 Μαρία Αλικάκου, ειδική επιστήμων - νομικός, ως βοηθός εισηγήτρια και η Ειρήνη Παπαγεωργοπούλου, υπάλληλος του τμήματος διοικητικών και οικονομικών υποθέσεων, ως γραμματέας

Η Αρχή έλαβε υπόψη τα παρακάτω:

Ο Α, πολίτης Αλβανίας (γεν. ...-...-.....), με την με αριθμ. πρωτοκόλλου Γ/ΕΙΣ/3354/10.05.2012 προσφυγή του προς την Αρχή Προστασίας Δεδομένων Προσωπικού Χαρακτήρα ζήτησε τη διαγραφή του από το Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν (στο εξής και ΣΠΣ) και τον Εθνικό Κατάλογο Ανεπιθύμητων Αλλοδαπών (στο εξής ΕΚΑΝΑ). Με τα με αριθμ. πρωτ. Α/ΕΞ/3354-1/11-07-2012 και Γ/ΕΞ/5177/02-08-

2013 έγγραφά της η Αρχή κάλεσε τη Διεύθυνση Αλλοδαπών του Υπουργείου Δημόσιας Τάξης και Προστασίας του Πολίτη να την ενημερώσει για την ύπαρξη και τα στοιχεία της σχετικής καταχώρισης και να της αποστείλει το φάκελο της υπόθεσης. Με τα με αριθμ. πρωτοκόλλου ./...../...../..-.-..... (αριθμ. πρωτ. της Αρχής Α/ΕΙΣ/110/06.08.2012) και ./.....-...../..-.-..... (αριθμ. πρωτ. της Αρχής Α/ΕΙΣ/269/26.09.2013) έγγραφά της η Διεύθυνση Αλλοδαπών απέστειλε στην Αρχή τα σχετικά στοιχεία.

Από τα στοιχεία του φακέλου και από την προσφυγή του Α προκύπτουν τα παρακάτω:

Ο προσφεύγων, στις ..-.-2005 εισήλθε λάθρα στη χώρα μας και συνελήφθη καθώς κρίθηκε επικίνδυνος για τη δημόσια τάξη και ασφάλεια. Κατόπιν αυτού, αποφασίστηκε με την από ..-.-..... απόφαση του Διευθυντή της Διεύθυνσης Αλλοδαπών η εγγραφή του ανωτέρω στον ΕΚΑΝΑ και στο Σ.Π.Σ. μέχρι την ..-.-2011.

Στις ..-.-2007, ο εν θέματι αλλοδαπός αιτήθηκε την είσοδο του στη χώρα από το Α.Τ. [περιοχής] Χ το οποίο, κατόπιν σήματος της Διεύθυνσης Αλλοδαπών, αρνήθηκε την είσοδο αφαιρώντας την υπ. αριθμ. /..-.-..... βεβαίωση κατάθεσης δικαιολογητικών (μπλε βεβαίωση) για να αποσταλεί στην αρμόδια αρχή. Με το υπ. αριθμ. .../..-.-..... έγγραφο, ο Β ανέφερε ότι κατόπιν ελέγχου που διεξήχθη διαπιστώθηκε ότι ουδέποτε εκδόθηκε η υπ. αριθμ. /..-.-..... βεβαίωση από το αρμόδιο υπάλληλο του Δήμου που φέρεται να υπέγραψε το σχετικό έγγραφο. Κατόπιν της προαναφερθείσας αναφοράς, αποφασίστηκε με την υπ. αριθμ. ./...../..-.-..... απόφαση του Διευθυντή της Διεύθυνσης Αλλοδαπών του Υπουργείου Δημόσιας Τάξης και Προστασίας του Πολίτη, η εγγραφή του Α στον ΕΚΑΝΑ και στο ΣΠΣ μέχρι την ..-.-2017 για λόγους δημόσιας τάξης και ασφάλειας και συγκεκριμένα, γιατί προσπάθησε να εισέλθει στη χώρα με πλαστή βεβαίωση.

Την ..-.-2010 και ..-.-2013 εξεδόθησαν οι σχετικές αποφάσεις από τη Διεύθυνση Αλλοδαπών του Υπουργείου Δημόσιας Τάξης και Προστασίας του Πολίτη για τη διατήρηση της καταχώρισης του προσφεύγοντος (η τελευταία μέχρι την ..-.-.....), η οποία είχε το εξής περιεχόμενο: «*ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ τη διατήρηση της εγγραφής του πολίτη Αλβανίας Α, γεν. ..-.-..... στο Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν (S.I.S. II) μέχρι την ..-.-2016*

καθόσον εξακολουθούν να ισχύουν οι λόγοι καταχώρισης και συγκεκριμένα διότι, την ...- ...- ... του απαγορεύτηκε η είσοδος στη χώρα μας από το Α.Τ. [περιοχής] Χ, καθώς επιχείρησε να εισέλθει προσκομίζοντας την υπ' αριθμ. Βεβαίωση Κατάθεσης Δικαιολογητικών για χορήγηση Άδειας Διαμονής (μπλε βεβαίωση) του δήμου [περιοχής] Ψ, η οποία, όπως μας γνωστοποίησε η εκδούσα αρχή, ουδέποτε εκδόθηκε από τον υπογράφοντα υπάλληλο, γεγονός που την καθιστά πλαστή.»

Ο προσφεύγων με την από ...-...-... αίτησή του, ζήτησε τη διαγραφή του από τον ΕΚΑΝΑ και το ΣΠΣ, η οποία απορρίφθηκε με την υπ. αριθμ. ./.....-...../.... απάντηση της Διεύθυνσης Αλλοδαπών με την αιτιολογία ότι εξακολουθούν να ισχύουν οι λόγοι δημόσιας τάξης και ασφάλειας για τους οποίους καταχωρίστηκε και πιο συγκεκριμένα, διότι σύμφωνα με το έγγραφο του Α.Τ. [περιοχής] Χ προσπάθησε να εισέλθει στη Χώρα με την υπ. αριθμ. βεβαίωση κατάθεσης αίτησης για έκδοση άδειας διαμονής η οποία εξακριβώθηκε ότι είναι πλαστή.

Στη συνέχεια, στις ...-...-... προσέφυγε στην Αρχή με την υπό εξέταση αίτησή του για διαγραφή των δεδομένων του από το ΣΠΣ και τον ΕΚΑΝΑ.

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

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ

1. Σύμφωνα με την από 7 Μαρτίου 2013 απόφαση του Συμβουλίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης (2013/158/EU) ο Κανονισμός 1987/2006 σχετικά με τη δημιουργία, τη λειτουργία και τη χρήση του Συστήματος Πληροφοριών Σένγκεν δεύτερης γενιάς (SIS II) εφαρμόζεται από την 9η Απριλίου 2013. Από την έλλειψη μεταβατικών διατάξεων προκύπτει ότι η νομιμότητα των καταχωρίσεων που θα εξακολουθούν να υφίστανται και μετά την μετάπτωση των δεδομένων στο ΣΠΣ δεύτερης γενιάς θα εξετάζεται με βάση τις διατάξεις του Κανονισμού (Πρβλ ως προς την εξέταση των εκκρεμών υποθέσεων εγγραφής στον ΕΚΑΝΑ το αρθρ. 7 της υπ' αριθ. 4000/4/32-λα΄ ΚΥΑ Εξωτερικών,

Εθνικής Άμυνας, Δικαιοσύνης και Δημόσιας Τάξης, ΦΕΚ Β΄ 2805). Το άρθρο 24 του εν λόγω κανονισμού, σε αντιστοιχία με τις διατάξεις του άρθρου 96 ΣΕΣΣ, προβλέπει ότι «1. Δεδομένα σχετικά με υπηκόους τρίτων χωρών για τους οποίους εισάγεται καταχώριση με σκοπό την απαγόρευση εισόδου ή διαμονής καταχωρίζονται σε αρχείο με βάση εθνική καταχώριση, η οποία απορρέει από απόφαση των αρμοδίων διοικητικών αρχών ή δικαστηρίων σύμφωνα με τους διαδικαστικούς κανόνες της εθνικής νομοθεσίας και βάσει χωριστής αξιολόγησης. Οι προσφυγές κατά των αποφάσεων αυτών ασκούνται σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις του εθνικού δικαίου. 2. Καταχώριση εισάγεται όταν η απόφαση της παραγράφου 1 είχε ως αιτιολογία απειλή κατά της δημόσιας τάξης ή ασφάλειας ή κατά της εθνικής ασφάλειας που ενδέχεται να συνιστά η παρουσία υπηκόου τρίτης χώρας επί του εδάφους κράτους μέλους. Αυτή είναι ιδίως η περίπτωση: α) υπηκόου τρίτης χώρας ο οποίος έχει καταδικαστεί σε κράτος μέλος για αξιόποινη πράξη επισύρουσα ποινή στερητική της ελευθερίας τουλάχιστον ενός έτους, β) υπηκόου τρίτης χώρας εις βάρος του οποίου υπάρχουν σοβαροί λόγοι να πιστεύεται ότι διέπραξε σοβαρές αξιόποινες πράξεις ή εις βάρος του οποίου υπάρχουν σαφείς ενδείξεις ότι προτίθεται να διαπράξει τέτοιες πράξεις στο έδαφος κράτους μέλους. 3. Καταχώριση μπορεί επίσης να εισάγεται όταν η απόφαση της παραγράφου 1 είχε ως αιτιολογία ότι εις βάρος του υπηκόου τρίτης χώρας έχει επιβληθεί το μέτρο της απέλασης, άρνησης εισόδου ή απομάκρυνσης, το οποίο δεν αναβλήθηκε ούτε αναστάλη και περιέχει ή συνοδεύεται από απαγόρευση εισόδου ή, κατά περίπτωση, απαγόρευση διαμονής, στηριζόμενη στη μη τήρηση του εθνικού δικαίου περί εισόδου ή διαμονής υπηκόων τρίτων χωρών. 4. Το άρθρο αυτό δεν εφαρμόζεται σε ό, τι αφορά τα πρόσωπα κατά το άρθρο 26».

Από το παραπάνω άρθρο του Κανονισμού 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, ενώ τα κριτήρια και η διαδικασία εγγραφής και διαγραφής σε αυτόν καθορίζονται με τη με αριθμό 4000/4/32-λα΄/17.10.2012 απόφαση των Υπουργών Εξωτερικών, Εθνικής Άμυνας, Εσωτερικών, Δικαιοσύνης – Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων,

Δημοσίας Τάξης και Προστασίας του Πολίτη (ΦΕΚ Β 2805 2012).

2. Από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 24 του Κανονισμού 1987/2006 και 1 της ΚΥΑ4000/4/32-λα'/17.10.2012 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 24 του Κανονισμού 1987/2006.

Οι διατάξεις της ΚΥΑ δεν προβλέπουν πρωτογενείς προϋποθέσεις εγγραφής στον ΕΚΑΝΑ, αλλά αντίθετα παραπέμπουν στις διατάξεις του ποινικού κώδικα για τη δικαστική απέλαση, στο άρθρο 76 του ν. 3386/2005 για τη διοικητική απέλαση και επαναλαμβάνουν τις διατυπώσεις του άρθρου 24 του Κανονισμού 1987/2006 ως προς τους «ανεπιθύμητους» αλλοδαπούς, των οποίων η παρουσία στο ελληνικό έδαφος ενδέχεται να συνιστά «απειλή για τη δημόσια τάξη και ασφάλεια ή για την εθνική ασφάλεια» (πρβλ. Γνμ 3/2012 της ΑΠΔΠΧ, διαθέσιμη στο διαδικτυακό της τόπο www.dpa.gr).

3. Το άρθρο 24 παρ. 2 του Κανονισμού 1987/2006 προβλέπει ότι η καταχώριση ενός αλλοδαπού στο ΣΠΣ μπορεί να έχει ως αιτιολογία το γεγονός ότι η παρουσία του τελευταίου επί του εθνικού εδάφους συνιστά απειλή «για τη δημόσια τάξη και ασφάλεια ή για την εθνική ασφάλεια». Ως τέτοια απειλή μπορεί να θεωρείται ο αλλοδαπός, ο οποίος είτε α) έχει καταδικαστεί για αξιόποινη πράξη που επισύρει ποινή στερητική της ελευθερίας τουλάχιστον ενός έτους (για αξιόποινες πράξεις, δηλαδή, των οποίων το κατώτερο πλαίσιο της στερητικής της ελευθερίας ποινής είναι ένα έτος) είτε β) σε βάρος του οποίου υπάρχουν σοβαροί λόγοι να πιστεύεται ότι διέπραξε σοβαρές αξιόποινες πράξεις ή συγκεκριμένες ενδείξεις ότι έχει προβεί σε προπαρασκευαστικές ενέργειες τέτοιων αξιόποινων πράξεων. Από τη συνδυαστική ερμηνεία του άρθρου 24 παρ. 2 του Κανονισμού 1987/2006 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, καθώς ο εθνικός

νομοθέτης έχει αξιολογήσει ότι η τέλεση και αυτών των πράξεων συνιστά απειλή της δημοσίας τάξης και ασφάλειας ή της εθνικής ασφάλειας και για το λόγο αυτό είναι δυνατόν να οδηγήσουν στην απέλαση ενός αλλοδαπού. Πιο 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.

Για τη νομιμότητα της καταχώρισης τόσο σε περίπτωση καταδίκης όσο και σε περίπτωση ύπαρξης αποχρωσών ενδείξεων για την τέλεση «σοβαρής αξιόποινης πράξης» η απόφαση του αρμοδίου οργάνου θα πρέπει επιπλέον να λαμβάνει υπόψη και να συνεκτιμά όλες τις συνθήκες τέλεσης ενός αδικήματος και να εκφέρει ειδικώς αιτιολογημένη κρίση για την «απειλή» που συνιστά η παρουσία ενός αλλοδαπού επί του εθνικού εδάφους (πρβλ. Γνμ 3/2012 της ΑΠΔΠΧ, ό.π., σκ. 7 και 8).

4. Το άρθρο 29 του Κανονισμού 1987/2006, σε αντιστοιχία με το άρθρο 112 ΣΕΣΣ, ορίζει ότι: «1. Οι καταχωρίσεις που εισάγονται στο SIS II σύμφωνα με τον παρόντα κανονισμό διατηρούνται μόνο για το χρονικό διάστημα που απαιτείται για την επίτευξη του σκοπού για τον οποίο εισήχθησαν. 2. Το κράτος μέλος που έχει εισαγάγει μία καταχώριση επανεξετάζει, εντός τριετίας από την εισαγωγή της στο SIS II, την ανάγκη διατήρησής της. 3. Κάθε κράτος μέλος ορίζει μικρότερες περιόδους για τις αναθεωρήσεις όπου αυτό ενδείκνυται βάσει του εθνικού του δικαίου. 4. Το καταχωρίζον κράτος μέλος μπορεί, εντός του ορισθέντος διαστήματος επανεξέτασης, να αποφασίζει, κατόπιν συνολικής και κατ' ιδίαν αξιολόγησης η οποία καταγράφεται, τη διατήρηση της καταχώρισης εφόσον αυτό

κρίνεται αναγκαίο για τους σκοπούς για τους οποίους εισήχθη. Στην περίπτωση αυτή, η παράγραφος 2 διέπει επίσης τη διατήρηση της καταχώρισης. Τυχόν παράταση της διατήρησης της καταχώρισης κοινοποιείται στο CS-SIS. 5. Οι καταχωρίσεις διαγράφονται αυτομάτως μετά την παρέλευση της περιόδου επανεξέτασης της παραγράφου 2, εκτός εάν το κράτος μέλος που εισήγαγε την καταχώριση κοινοποίησε στο CS-SIS την παράταση διατήρησής της σύμφωνα με την παράγραφο 4. Το CS-SIS ενημερώνει αυτομάτως τα κράτη μέλη για την προγραμματισμένη διαγραφή δεδομένων από το σύστημα τέσσερις μήνες πριν από την εκτέλεσή της». Από την ανωτέρω διάταξη προκύπτει ότι η καταχώριση στο Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν ισχύει για μία τριετία. Για τη διατήρηση της καταχώρισης 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 για το χρονικό διάστημα πέρα της τριετίας.

5. Στην υπό εξέταση περίπτωση η καταχώριση του προσφεύγοντος στον ΕΚΑΝΑ και στο ΣΠΣ είναι νόμιμη, καθώς σε βάρος του υπήρχαν σοβαροί λόγοι να θεωρείται ότι διέπραξε σοβαρή αξιόποινη πράξη και συγκεκριμένα αυτήν της πλαστογραφίας μετά χρήσεως πλαστού εγγράφου. Περαιτέρω, με τις από ...-... και ...-... αποφάσεις της Διεύθυνσης Αλλοδαπών του Υπουργείου Δημοσίας Τάξης και Προστασίας του Πολίτη εκφέρεται αιτιολογημένη κρίση για την ανάγκη διατήρησης της καταχώρισης μέχρι την ...-2017, κατά το άρθρο 29 του Κανονισμού 1987/2006, καθώς η βαρύτητα της αξιόποινης πράξης (προσκόμιση πλαστού εγγράφου), αποδεικνύει ότι ο προσφεύγων αποτελεί σοβαρή απειλή για τη δημόσια τάξη και ασφάλεια της χώρας, ενόψει μάλιστα του στοιχ. β' §2 του άρθρου 24 του Κανονισμού 1987/2006 και της βαρύτητας που αποδίδει η παρ. 3 του αυτού άρθρου στην τήρηση της εθνικής νομοθεσίας εισόδου και διαμονής υπηκόων τρίτων χωρών.

Εξάλλου, ο ίδιος ο προσφεύγων δεν προβάλλει λόγους ικανούς να θίξουν το αιτιολογικό έρεισμα των εν λόγω αποφάσεων και ειδικότερα δεν αμφισβητεί, συγκεκριμένα, την πλαστότητα του υποβληθέντος εγγράφου.

Κατ' ακολουθία η προσφυγή του Α τυγχάνει αβάσιμη και πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Η Αρχή απορρίπτει την προσφυγή του Α.

Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Γεώργιος Μπατζαλέξης

Ειρήνη Παπαγεωργοπούλου