



ΑΡΧΗ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΔΕΔΟΜΕΝΩΝ
ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΧΑΡΑΚΤΗΡΑ

Αθήνα, 10-11-2015

Αριθ. Πρωτ.: Γ/ΕΞ/46-5/10-11-2015

Α Π Ο Φ Α Σ Η 116/2015

(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.

Παρούσα ήταν και η Ε. Παπαγεωργοπούλου, υπάλληλος του τμήματος διοικητικών και οικονομικών υποθέσεων, ως γραμματέας.

Η Αρχή έλαβε υπόψη τα παρακάτω:

Ο Α, πολίτης Χώρας Χ (γεν. ...-.-), με την με αριθμ. πρωτοκόλλου της Αρχής Α/ΕΙΣ/46/21.04.2015 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 το με αριθμ. πρωτ. Α/ΕΞ/46-1/30-04-2015 έγγραφό της η Αρχή κάλεσε τη Διεύθυνση Αλλοδαπών του Υπουργείου

Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης να την ενημερώσει σχετικά με την ύπαρξη καταχώρισης στους ανωτέρω καταλόγους.

Η Διεύθυνση Αλλοδαπών με το με αριθμ. πρωτ. ... (αρ. πρωτ. Αρχής Α/ΕΙΣ/97/14-09-2015) έγγραφό της ενημέρωσε την Αρχή για τις λεπτομέρειες της καταχώρισης του εν θέματι αλλοδαπού επισυνάπτοντας τα σχετικά έγγραφα. Συγκεκριμένα, ο προσφεύγων Α με την Απόφαση με αριθμ. ... του Διευθυντή της Διεύθυνσης Αλλοδαπών ενεγράφη την ...-2009 στον Σ.Π.Σ. και στον Ε.Κ.ΑΝ.Α. μέχρι την ...-2019 *«για λόγους δημόσιας τάξης και ασφάλειας και συγκεκριμένα διότι προκειμένου να του χορηγηθεί θεώρηση εισόδου Schengen, προσκόμισε στο Γραφείο Συνδέσμου της Ελλάδας στην Περιοχή Υ παραποιημένο διαβατήριο»*. Με το με αριθμ. Φ. ... έγγραφο του Γραφείου Συνδέσμου της Ελλάδος στην Περιοχή Υ, διαβιβάστηκαν οι αντιρρήσεις του εν θέματι αλλοδαπού στον υπεύθυνο επεξεργασίας αναφορικά με την καταχώριση των δεδομένων του στους εν λόγω καταλόγους ζητώντας τη διαγραφή τους. Κατόπιν του ανωτέρω αιτήματος, η Διεύθυνση Αλλοδαπών με την ... απόφαση απέρριψε το αίτημα για διαγραφή *«...καθόσον εξακολουθούσαν να ισχύουν οι λόγοι για τους οποίους ενεγράφη... καθώς δεν προσκόμισε κάποιο έγγραφο που να δικαιολογεί τη διαγραφή του»*. Την ...-2015, ο προσφεύγων υπέβαλε νέο αίτημα διαγραφής από το Σ.Π.Σ. και τον Ε.Κ.ΑΝ.Α. ενώπιον του υπευθύνου επεξεργασίας. Επιπλέον, με τη με αριθμ. ... Απόφαση του Προϊσταμένου του Κλάδου Αλλοδαπών και Προστασίας Συνόρων αποφασίστηκε η διατήρηση της εγγραφής του Α στο Σ.Π.Σ. και στον Ε.Κ.ΑΝ.Α. μέχρι την ...-2019 *«καθότι εξακολουθούν να ισχύουν οι λόγοι για τους οποίους ενεγράφη σε αυτόν και ειδικότερα, διότι προκειμένου να του χορηγηθεί θεώρηση εισόδου Schengen, προσκόμισε στο Γραφείο Συνδέσμου της Ελλάδας στην Περιοχή Υ παραποιημένο διαβατήριο»*. Σε συνέχεια του από ...-2015 αιτήματος διαγραφής του προσφεύγοντος, η Διεύθυνση Αλλοδαπών, με το με αριθμ. ..., έγγραφό της απέρριψε τους ισχυρισμούς του *«καθόσον εξακολουθούν να ισχύουν οι λόγοι δημόσιας τάξης και ασφάλειας για τους οποίους έγινε η σχετική καταχώριση...»*.

Η Αρχή, μετά από εξέταση των προαναφερομένων στοιχείων, άκουσε τον εισηγητή 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 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 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. 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 στέρησης 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 στοιχεία του φακέλου και τις διευκρινίσεις της Διεύθυνσης Αλλοδαπών προέκυψε ότι η καταχώριση του προσφεύγοντος στο Σ.Π.Σ. και στον Ε.Κ.ΑΝ.Α. πραγματοποιήθηκε την ...-...-2009. Εν συνεχεία, την ...-...-2015 εξεδόθη η με αριθμ. ... Απόφαση του Προϊσταμένου του Κλάδου Αλλοδαπών και Προστασίας Συνόρων αναφορικά με την διατήρηση της εν λόγω καταχώρισης στο Σ.Π.Σ. και στον Ε.Κ.ΑΝ.Α. μέχρι την ...-...-2019. Από τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα, συνάγεται ότι η τελευταία απόφαση εξεδόθη μετά την παρέλευση τριών ετών, από την καταχώριση, κατά παράβαση των προαναφερθεισών διατάξεων των παρ. 2, 4 και 5 του άρθρ. 29 του Κανονισμού 1987/2006. Συνεπώς, η Διεύθυνση Αλλοδαπών όφειλε να προβεί σε διαγραφή της από το Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν (SIS II). Όσον αφορά δε την

εγγραφή στον Ε.Κ.ΑΝ.Α., από τα επισυναπτόμενα στην Αρχή έγγραφα προκύπτει η αυτεπάγγελτη εξέταση της καταχώρισης όπως προβλέπεται από στο εδ. γ' παρ. 1 του άρθ. 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), εκδόθηκε 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 ή σε κάθε περίπτωση δεν αποτελεί λόγο διαγραφής της καταχώρισης. Ειδικότερα στην παρ. 2 του αρθ. 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. Εκ τούτου συνάγεται ότι 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 αριθμ. ... απόφαση του Προϊσταμένου του Κλάδου Αλλοδαπών και Προστασίας Συνόρων με την οποία αποφάνθηκε υπέρ της διατηρήσεως της καταχωρίσεως και στο Σ.Π.Σ. (SIS II) και στον ΕΚΑΝΑ μέχρι ...-2019, χωρίς η πέραν της τριετίας εκδοθείσα εν λόγω απόφαση να έχει εν προκειμένω την αυτή όπως με το Σ.Π.Σ. (SIS II) ως άνω έννομη συνέπεια. Συνεπώς η προσφυγή όσον αφορά την διαγραφή από τον ΕΚΑΝΑ πρέπει να απορριφθεί, κατά το διατακτικό.

Για τους λόγους αυτούς

1. 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 ΣΠΣ.
2. Η Αρχή απορρίπτει την προσφυγή του υποκειμένου, κατά το μέρος που αφορά στην διαγραφή του από τον Ε.Κ.ΑΝ.Α. και
3. 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