



ΑΡΧΗ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΔΕΔΟΜΕΝΩΝ
ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΧΑΡΑΚΤΗΡΑ

Αθήνα, 25-07-2012

Αριθ. Πρωτ.: Γ/ΕΞ/5125/25-07-2012

Α Π Ο Φ Α Σ Η ΑΡ. 126/2012

Η Αρχή Προστασίας Δεδομένων Προσωπικού Χαρακτήρα συνεδρίασε σε σύνθεση Τμήματος στο κατάστημά της την 03.07.2012 μετά από πρόσκληση του Προέδρου της, προκειμένου να εξετάσει την υπόθεση που αναφέρεται στο ιστορικό της παρούσας. Παρέστησαν οι Γ. Μπατζαλέξης, Αναπληρωτής Πρόεδρος, κωλυμένου του Προέδρου της Αρχής Π. Χριστόφορου, Γ. Λαζαράκος, ως εισηγητής, Π. Τσαντίλας και Χ. Ανθόπουλος, αναπληρωματικά μέλη, σε αντικατάσταση των τακτικών μελών. Α.- Ι. Μεταξά, Α. Πράσσου και Δ. Μπριόλα, αντίστοιχα, οι οποίοι αν και εκλήθησαν νομίμως εγγράφως δεν παρέστησαν λόγω κωλύματος. Παρούσα χωρίς δικαίωμα ψήφου ήταν η Κ. Καρβέλη, νομικός ελέγκτρια, ως βοηθός εισηγήτρια, η οποία αποχώρησε μετά τη συζήτηση της υπόθεσης και πριν από τη διάσκεψη και τη λήψη απόφασης και η Ε. Παπαγεωργοπούλου, υπάλληλος του τμήματος διοικητικών και οικονομικών υποθέσεων, ως γραμματέας.

Η Αρχή έλαβε υπόψη τα παρακάτω:

Η Α υπήκοος Αλβανίας, με τη με αριθμ. πρωτοκόλλου Α/ΕΙΣ/177/5.4.2007 προσφυγή της προς την Αρχή Προστασίας Δεδομένων Προσωπικού Χαρακτήρα ζήτησε τη διαγραφή της από το Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν (στο εξής και ΣΠΣ) και από τον Εθνικό Κατάλογο Ανεπιθύμητων Αλλοδαπών (στο εξής και ΕΚΑΝΑ).

Όπως προκύπτει από το με αριθμ. πρωτοκόλλου .../.....-...../...6.2010 (αριθμ. πρωτ. Αρχής Α/ΕΙΣ/225/30.6.2010) έγγραφο της Διεύθυνσης Αλλοδαπών του

Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη, η προσφεύγουσα συνελήφθη την 8.3.2005 στο Αιτωλικό Μεσολογγίου για παράνομη είσοδο και παραμονή στη Χώρα, κατοχή και χρήση πλαστού εγγράφου. Με την υπ' αριθμ. ... από ...3.05 απόφαση του Τριμελούς Πλημμ/κείου Μεσολογγίου, καταδικάστηκε σε ποινή φυλάκισης δεκαπέντε (15) ημερών, για κατοχή και χρήση πλαστού εγγράφου και συγκεκριμένα επειδή κατέθεσε στο τμήμα Αλλοδαπών και μετανάστευσης Νομού Αιτωλ/νίας κατά τον μήνα Ιανουάριο 2005 πλαστή άδεια παραμονής, προκειμένου να ανανεωθεί και στις 8.3.2005 κατά την διάρκεια αστυνομικού ελέγχου επέδειξε την πλαστή άδεια παραμονής. Η ποινή φυλάκισης ανεστάλη για τρία έτη και διατάχθηκε η απέλασή της από την χώρα. Την 11.3.05 απελάθηκε στη χώρα της και καταχωρίστηκε στον Εθνικό Κατάλογο Ανεπιθύμητων Αλλοδαπών ισοβίως Το ανωτέρω μέτρο απαγόρευσης εισόδου στη χώρα καταχωρίστηκε και στον κατάλογο Σένγκεν, σύμφωνα με το άρθρο 96 παρ. 1 και 3 της Σ.Ε.Σ.Σ.

Η Αρχή με την υπ' αριθμ. 149/2011 Απόφασή της έκρινε με τις νόμιμες και βάσιμες σκέψεις που αναφέρονται σ αυτή, ότι η καταχώριση της προσφεύγουσας στον ΕΚΑΝΑ και στο ΣΠΣ έγινε νομίμως, εφόσον βάση της εγγραφής αυτής απετέλεσε η με την ανωτέρω απόφαση διαταχθείσα απέλασή της και, για τον λόγο αυτό, απέρριψε την προσφυγή της για τη διαγραφή της από το Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν και από τον Εθνικό Κατάλογο Ανεπιθύμητων Αλλοδαπών.

Με την από 16.12.2011 και με αριθμ. πρωτ. της Αρχής Α/ΕΙΣ/386/22.12.2011 αίτησή της η προσφεύγουσα ζητά την ανάκληση της ανωτέρω απόφασης της Αρχής και την επανεξέταση της υποθέσεώς της, ώστε να γίνει δεκτό το αίτημα οριστικής διαγραφής της από τον ΕΚΑΝΑ, επικαλούμενη νέα στοιχεία, τα οποία και επισύναψε στην αίτηση θεραπείας της για την υποστήριξή της.

Πιο συγκεκριμένα, η αιτούσα αναφέρει ότι μετά την έκδοση της απόφασης δικαστικής απέλασης από το Τριμελές Πλημμ/κείο Μεσολογγίου, επανήλθε στην Ελλάδα, χωρίς να προσδιορίζει βέβαια με ποιο τρόπο έγινε αυτό, παρά την δικαστική της απέλαση και με την έναρξη ισχύος του ν. 3386/2005 υπήχθη στις ευεργετικές διατάξεις του άρθρου 91 παρ. 11 στοιχ. στ', αυτού, σύμφωνα με τις οποίες *«εγγραφή στους καταλόγους ανεπιθυμητών, αποκλειστικώς για λόγους παράνομης εισόδου, εξόδου, εργασίας και διαμονής στη Χώρα, καθώς και συναφείς εκκρεμείς απελάσεις δεν αποτελούν παρακωλυτικό λόγο για τη χορήγηση άδειας διαμονής. Υφιστάμενες για την ανωτέρω αιτία εγγραφής στον κατάλογο ανεπιθυμητών θεωρούνται ότι έχουν αυτοδικαίως αρθεί»*. Βάσει αυτών των διατάξεων και εφόσον αποδείκνυε τη διαμονή

της πριν την 31.12.2004 δυνάμει του χορηγηθέντος σε αυτή ΑΦΜ, υπέβαλε όλα τα νόμιμα δικαιολογητικά για την χορήγηση άδεια διαμονής στο Δήμο Ναυπάκτου. Επί της αιτήσεως αυτής εκδόθηκε απορριπτική απόφαση ερειδόμενη σε παλαιότερη απορριπτική απόφαση της ίδιας Περιφέρειας, με αιτιολογία την πλαστότητα παλαιότερης άδειας διαμονής.

Κατά αυτής της απορριπτικής απόφασης η αιτούσα άσκησε αίτηση ακύρωσης και αίτηση αναστολής και της χορηγήθηκε προσωρινή διαταγή από το Διοικητικό Πρωτοδικείο που παραγγέλλει την διοίκηση να απόσχει από οιοδήποτε δυσμενές σε βάρος της μέτρο.

Ακολούθως, εκδόθηκε η ../2008 απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Μεσολογγίου, με την οποία γίνεται δεκτή η ως άνω αίτηση αναστολής και διατάσσεται η Διοίκηση να απόσχει από κάθε ενέργεια ερειδόμενη στις αποφάσεις του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας, η οποία θα είχε ως συνέπεια την εξαναγκασμένη αναχώρηση της αιτούσας και του γιού της από τη χώρα, μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης επί της ασκηθείσας αίτησης ακυρώσεως.

Επίσης η αιτούσα επικαλείται ότι είναι κάτοχος δύο συνεχόμενων ειδικών βεβαιώσεων νόμιμης διαμονής στην Ελλάδα, οι οποίες εκδόθηκαν από την Δ/νση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης Αιτωλ/νίας ισχύος από 16.12.2010-15.1.2011 και από 16.1.2011-15.12.2012.

Για τους λόγους αυτούς και ειδικότερα α) επειδή πιθανολογεί βασίμως την ευδοκίμηση της ασκηθείσας αίτησης ακύρωσης με συνέπεια η συνέχιση της καταχώρησης της στον κατάλογο ανεπιθυμητών και Σένγκεν να μπορεί να αποτελέσει λόγο απόρριψης της αίτησης αυτής και β) επειδή βάσει των διατάξεων του άρθρου 91, παρ. 11 στοιχ. στ' του ν. 3386/2005, η εγγραφή της στον κατάλογο ανεπιθυμητών έχει αυτοδικαίως αρθεί, ζητά την ανάκληση της υπ' αριθμ. 149/2011 αποφάσεως της Αρχής και την οριστική της διαγραφή από τον Εθνικό Κατάλογο Ανεπιθυμητών και το Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν.

Η Αρχή μετά από εξέταση της παραπάνω αίτησης και των λοιπών στοιχείων του φακέλου και κατόπιν διεξοδικής συζήτησης

ΣΚΕΦΤΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ

Σύμφωνα με το άρθρο 66 παρ. 9 Ν. 2910/2001 (που προστέθηκε με το άρθρο 21 παρ. 6 του Ν. 3013/2002) «η καταχώρηση αλλοδαπού στον κατάλογο ανεπιθύμητων συνεπεία διοικητικής απέλασης ή για οποιαδήποτε άλλη αιτία, για παράνομη είσοδο, έξοδο, παραμονή ή εργασία στο ελληνικό έδαφος, ο οποίος έχει λάβει την άδεια παραμονής της παρ. 1 του άρθρου 66 του Ν. 2910/2001 και εφόσον στηρίζεται σε γεγονότα που έγιναν σε χρόνο προγενέστερο της έκδοσης της ανωτέρω άδειας παραμονής, δεν συνεπάγεται έναντι των κατόχων της οποιοδήποτε έννομο αποτέλεσμα και επέρχεται, αυτοδικαίως, διαγραφή τους από τον ίδιο κατάλογο».

Επίσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 91 παρ. 11 στοιχ. στ' του ν. 3386/2005 «Εγγραφή στους καταλόγους ανεπιθυμητών, αποκλειστικά για λόγους παράνομης εισόδου, εξόδου, εργασίας και διαμονής στη Χώρα καθώς και συναφείς εκκρεμείς απελάσεις δεν αποτελούν παρακωλυτικό λόγο για τη χορήγηση της άδειας διαμονής. Υφιστάμενες για την ανωτέρω αιτία εγγραφές στον κατάλογο ανεπιθυμητών θεωρούνται ότι έχουν αυτοδικαίως αρθεί».

Όπως έχει ήδη κρίνει η Αρχή με την 5/2009 απόφασή της, η παραπάνω διάταξη εκφράζει τη βούληση του έλληνα νομοθέτη να νομιμοποιήσει όλους τους αλλοδαπούς, οι οποίοι έχουν καταχωρηθεί στον Εθνικό Κατάλογο Ανεπιθύμητων Αλλοδαπών αποκλειστικά για λόγους παράνομης εισόδου, εξόδου, εργασίας και διαμονής στην Ελλάδα, στην περίπτωση που πληρούν τις υπόλοιπες προϋποθέσεις που τίθενται από το άρθρο 91 παρ. 11 για την έκδοση άδειας διαμονής.

Στην κρινόμενη περίπτωση η καταχώρηση της αιτούσας στον Ε.Κ.Α.Ν.Α. και το Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν (Σ.Π.Σ) έγινε βάσει της δικαστικής απέλασης που διατάχθηκε με την .../...3.05 απόφαση του Τριμελούς Πλημμ/κείου Μεσολογγίου, που εκδόθηκε πριν να τεθεί σε ισχύ ο νόμος 3386/2005, αλλά και η διάταξη του άρθρου 91 παρ. 11 αυτού (βλ. άρθρο 98 νόμου), με την οποία κρίθηκε ένοχη της πράξεως της χρήσης πλαστού εγγράφου και όχι παράνομης διαμονής στη Χώρα και καταδικάσθηκε σε ποινή φυλάκισης δεκαπέντε (15) ημερών, η οποία και ανεστάλη κατ άρθρο 99 παρ. 1 ΠΚ, η δε δικαστική απέλασή της, η οποία και απετέλεσε, όπως λέχθηκε, τη βάση της εγγραφής της διατάχθηκε κατ εφαρμογή της διατάξεως του άρθρου 74 παρ.1 ΠΚ, όπως είχε πριν την αντικατάστασή της με το άρθρο 23 παρ. 1 Ν. 4055/2012.

Συνεπώς στην περίπτωση αυτή δεν μπορεί να τύχει εφαρμογής η προαναφερθείσα διάταξη του άρθρου 91 παρ. 11 στοιχ. στ' του ν. 3386/2005, αφού αυτή προβλέπει την αυτοδίκαιη άρση της καταχώρισης στους ανωτέρω καταλόγους,

όταν έγινε μόνον λόγω παράνομης εισόδου, εξόδου, εργασίας και διαμονής στη Χώρα και ορθώς η 149/2011 απόφαση έκρινε ότι νομίμως είχε χωρήσει η, για τον προαναφερθέντα λόγο, καταχώριση της αιτούσας στον παραπάνω κατάλογο και στο Σ.Π.Σ. και απέρριψε την προσφυγή της.

Κατόπιν τούτων και, ενόψει του ότι δεν γίνεται επίκληση νεώτερων πραγματικών περιστατικών, που σχετίζονται με την υπόθεση επί της οποίας έκρινε η προς ανάκληση 149/2011 απόφαση, πρέπει να απορριφθεί η αίτηση θεραπείας και η Αρχή να εμμένει στην απόφαση αυτή, στις σκέψεις της οποίας και αναφέρεται, κατά τα λοιπά.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την αίτηση θεραπείας της Α, που αναφέρεται στο ιστορικό.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Γεώργιος Μπατζαλέξης

Ειρήνη Παπαγεωργοπούλου