



ΑΡΧΗ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΔΕΔΟΜΕΝΩΝ
ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΧΑΡΑΚΤΗΡΑ

Αθήνα, 16-09-2014

Αριθ. Πρωτ.: Γ/ΕΞ/5479/16-09-2014

Α Π Ο Φ Α Σ Η 128/2014

(Τμήμα)

Η Αρχή Προστασίας Δεδομένων Προσωπικού Χαρακτήρα συνεδρίασε σε σύνθεση Τμήματος στο κατάστημά της την 10.9.2014, μετά από πρόσκληση του Προέδρου της, προκειμένου να εξετάσει την υπόθεση που αναφέρεται στο ιστορικό της παρούσας. Παρέστησαν οι Π. Χριστόφορος, Πρόεδρος της Αρχής, Σπ. Βλαχόπουλος, ως εισηγητής, Γ. Λαζαράκος, και Χ. Ανθόπουλος, αναπληρωματικά μέλη, σε αντικατάσταση των τακτικών μελών Λ. Κοτσαλή, Α. Ι. Μεταξά και Δ. Μπριόλα αντίστοιχα, οι οποίοι αν και εκλήθησαν νομίμως εγγράφως δεν παρέστησαν λόγω κωλύματος.

Παρούσες χωρίς δικαίωμα ψήφου ήταν η Καλλιόπη Καρβέλη, 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 Μαρόκου (γεν. ...-...-....), με την με αριθμ. πρωτοκόλλου Α/ΕΙΣ/7/24.01.2013 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 το με αριθμ. πρωτ. Α/ΕΞ/7-1/20.08.2013 και Α/ΕΞ/61/23.05.2014 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 ./.....-

...../...-2013 (αριθμ. πρωτ. της Αρχής Α/ΕΙΣ/238/10.09.2013) και/...-2014 (αριθμ. πρωτ. της Αρχής Α/ΕΙΣ/104/23.07.2014) 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 προσκόμισε πλαστά δικαιολογητικά στην Πρεσβεία της Χώρας μας στο Μαρόκο (Προξενικό Γραφείο [περιοχής] X). Ειδικότερα, όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. Α.Π....-./... /...-2005 έγγραφο του Προξενικού Γραφείου [περιοχής] X της Πρεσβείας της Ελλάδος στο Μαρόκο, ο Α, υπήκοος Μαρόκου, με ημερομηνία γέννησης την ...-... και αρ. ταυτότητας προσκόμισε στην Πρεσβεία της Ελλάδος στο Μαρόκο (Προξενικό Γραφείο [περιοχής] X) πλαστά δικαιολογητικά προκειμένου να λάβει προξενική θεώρηση εισόδου.

Συνεπώς, κατόπιν προτάσεως της ανωτέρω Πρεσβείας/Προξενικό Γραφείο [περιοχής] X, ενεγράφη την ...-... από το Υπουργείο Δημόσιας Τάξης στον ΕΚΑΝΑ έως την ...-..., καταρτισθέντος σχετικού μέτρου απαγόρευσης εισόδου στη χώρα. Επιπρόσθετα, κρίθηκε όπως καταχωρισθεί και στο Σύστημα Πληροφοριών Σενγκεν, σύμφωνα με το άρθρο 96 §1,2 εδ.β της ΣΕΣΣ (αρθ. 24 §2 Καν. 1987/2006), καθόσον, σύμφωνα με το υπ' αριθμ. πρωτ./...-2013 έγγραφο της Διεύθυνσης Αλλοδαπών του Υπουργείου Δημόσιας Τάξης και Προστασίας του Πολίτη, δεν υπήρχαν απλώς βάσιμες υπόνοιες, αλλά προέκυπτε με βεβαιότητα ότι αυτός διέπραξε σοβαρή αξιόποινη πράξη, ήτοι έκανε χρήση πλαστών δικαιολογητικών για να λάβει Προξενική Θεώρηση Εισόδου.

Την ...-..., ...-... και ...-... εξεδόθησαν οι σχετικές αποφάσεις του Αναπληρωτή Διευθυντή της Διεύθυνσης Αλλοδαπών για τη διατήρηση της καταχώρισης του προσφεύγοντος (η τελευταία μέχρι την ...-2015), οι οποίες είχαν το εξής περιεχόμενο: *«ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ τη διατήρηση της εγγραφής του πολίτη Μαρόκου Α γεν. ...-... στο Σύστημα Πληροφοριών Σένγκεν (S.I.S. II) μέχρι την ... καθόσον εξακολουθούν να ισχύουν οι λόγοι καταχώρισης και συγκεκριμένα διότι προσκόμισε πλαστά δικαιολογητικά στην Πρεσβεία της Ελλάδας στο Μαρόκο/Προξενικό Γραφείο [περιοχής] X, προκειμένου να του χορηγηθεί προξενική θεώρηση.*

Δια της πράξεως αυτής, αποδεικνύεται ότι ο αναφερόμενος αλλοδαπός προέβη σε προπαρασκευαστικές πράξεις και τέλεσε σοβαρή και αξιόποινη πράξη η οποία έχει έννομες συνέπειες για την εσωτερική τάξη της χώρας μας, γεγονός που αποδεικνύει ότι η διαμονή αυτού στη χώρα, αποτελεί σοβαρή απειλή για τη δημόσια τάξη και ασφάλεια και χαρακτηρίζεται άτομο ιδιαίτερα επικίνδυνο».

Την ...-2013, ο προσφεύγων με την υπ' αριθμ. πρωτ. αίτησή του προς το Υπουργείο Δημοσίας Τάξης και Προστασίας του Πολίτη, ζήτησε τη διαγραφή του από τον Κατάλογο Ανεπιθυμητών, η οποία απορρίφθηκε με την από ...-... και με αριθμ. πρωτ. ./.....-..... απόφαση του Προϊσταμένου Κλάδου Ασφάλειας με την αιτιολογία ότι εξακολουθούν να ισχύουν οι λόγοι για τους οποίους καταχωρίστηκε σ' αυτόν και συγκεκριμένα, διότι με σκοπό την απόκτηση Προξενικής Θεώρησης, κατέθεσε στο Προξενικό γραφείο της Ελλάδας στην [περιοχή] Χ πλαστά δικαιολογητικά, πράξη η οποία καταδεικνύει, ιδίως εκ του τρόπου και των συνθηκών υπό τις οποίες τελέστηκε ότι η παρουσία του στο ελληνικό έδαφος είναι επικίνδυνη για τη δημόσια τάξη και ασφάλεια της χώρας. Στη συνέχεια, στις ...-2013 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 αξιόπονη 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».

2. 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

Αμυνας, Εσωτερικών, Δικαιοσύνης – Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων, Δημοσίας Τάξης και Προστασίας του Πολίτη (ΦΕΚ Β 2805 2012).

3. 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).

4. 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 αξιόποινή 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).

5. Το άρθρο 29 του Κανονισμού 1987/2006, σε αντιστοιχία με το άρθρο 112 ΣΕΕΣΣ, 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.

6. 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. Περαιτέρω, με την από ...-...-... απόφαση του Αναπληρωτή Διευθυντή της Διεύθυνσης Αλλοδαπών εκφέρεται αιτιολογημένη κρίση για την ανάγκη διατήρησης της καταχώρισης μέχρι την ...-...-..., 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 των υποβληθέντων στην προξενική αρχή εγγράφων.

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

Για τους λόγους αυτούς

Η Αρχή απορρίπτει την προσφυγή του Α.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Πέτρος Χριστόφορος

Ειρήνη Παπαγεωργοπούλου