

ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟ ΚΑΒΑΛΑΣ

Αριθμός Απόφασης-Πρακτικού 164/2023

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΠΡΩΤΟΔΙΚΩΝ

ΣΥΡΜΩ ΒΟΥΓΙΟΥΚΛΗ

π ρ ο σ ή λ θ ε στις 6 Φεβρουαρίου 2023 στο γραφείο της Προέδρου Υπηρεσίας του Διοικητικού Πρωτοδικείου Καβάλας, χωρίς την παρουσία γραμματέως για να εκδικάσει τις με αριθμό κατάθεσης ANP172/3-2-2023 και Εθνικό Αριθμό Υπόθεσης 2023004917 αντιρρήσεις σύμφωνα με τα άρθρα 50 του ν. 4939/2022 (Α' 111), 30 παρ. 2 του Ν. 3907/2011 (ΦΕΚ Α 7) και 76 του ν. 3386/2005 (Α' 212

του (επ.) (ον.) του και της υπηκόου Αφγανιστάν, ο οποίος ζήτησε όσα αναφέρονται στο δικόγραφο των αντιρρήσεών του,

κ α τ ά της υπ' αριθ. πρωτ. 2023 απόφασης της Αρμόδιας Αξιωματικού της Διεύθυνσης Αλλοδαπών Αττικής

κ α ι κ α τ ά του Ελληνικού Δημοσίου,

Η κρίση του είναι η εξής:

1. Επειδή, με τις κρινόμενες αντιρρήσεις, ζητείται η άρση της διοικητικής κράτησης του αντιλέγοντος, η οποία επιβλήθηκε σε βάρος του με την προσβαλλόμενη απόφαση. Ο αντιλέγων κρατείται στο ΠΡΟ.ΚΕ.ΚΑ Δράμας.

2. Επειδή, στο νόμο 4939/2022 «Κύρωση Κώδικα Νομοθεσίας για την υποδοχή, τη διεθνή προστασία πολιτών τρίτων χωρών και ανιθαγενών και την προσωρινή προστασία σε περίπτωση μαζικής εισροής εκτοπισθέντων αλλοδαπών» (ΦΕΚ Α' 111/10-6-2022) - με τις διατάξεις του οποίου καταργήθηκαν, από την έναρξη ισχύος του, κατ' άρθρο 148 περ.α' αυτού, τα άρθρα 1 έως 112 και 114 του 4636/2019 – ορίζεται το άρθρο 1 ότι: “Για την εφαρμογή του Κώδικα, οι παρακάτω όροι έχουν την εξής έννοια: : α) ... β) «αίτηση διεθνούς προστασίας» ή «αίτηση ασύλου» ή «αίτηση» είναι η αίτηση παροχής προστασίας από το Ελληνικό Κράτος που υποβάλει ο υπήκοος τρίτης χώρας ή ο ανιθαγενής με την οποία ζητά την αναγνώριση στο πρόσωπό του της ιδιότητας του πρόσφυγα, σύμφωνα με τη Σύμβαση της Γενεύης, ή τη χορήγηση καθεστώτος επικουρικής προστασίας, εφόσον ο ίδιος δεν ζητά ρητώς να του χορηγηθεί άλλη μορφή προστασίας, που δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του παρόντος νόμου και μπορεί να ζητηθεί αυτοτελώς, γ) «αιτών διεθνή προστασία» ή «αιτών άσυλο» ή «αιτών» είναι ο πολίτης τρίτης χώρας ή ο ανιθαγενής, ο οποίος δηλώνει προφορικά ή εγγράφως ενώπιον οποιασδήποτε ελληνικής αρχής, στα σημεία εισόδου στην ελληνική επικράτεια ή εντός αυτής, ότι ζητά άσυλο ή επικουρική προστασία στη χώρα μας ή με οποιονδήποτε τρόπο ζητά να μην απελαθεί σε κάποια χώρα εκ φόβου δίωξης λόγω φυλής, θρησκείας, εθνικότητας, πολιτικών πεποιθήσεων ή συμμετοχής σε ιδιαίτερη κοινωνική ομάδα, σύμφωνα με τη Σύμβαση της Γενεύης ή επειδή κινδυνεύει να υποστεί σοβαρή βλάβη, σύμφωνα με το άρθρο 14 του παρόντος Κώδικα και επί του αιτήματος του οποίου δεν έχει ληφθεί ακόμη τελεσίδικη απόφαση...”, στο άρθρο 50 ότι: “1. Πολίτης τρίτης χώρας ή ανιθαγενής που αιτείται διεθνή προστασία, δεν κρατείται για τον λόγο μόνο ότι έχει υποβάλει αίτηση διεθνούς προστασίας, καθώς και ότι εισήλθε παράτυπα ή/και παραμένει στη χώρα χωρίς νόμιμο τίτλο διαμονής. 2. Πολίτης τρίτης χώρας ή ανιθαγενής που υποβάλλει αίτηση διεθνούς προστασίας, μπορεί να κρατηθεί κατ' εξαίρεση, εφόσον είναι αναγκαίο, κατόπιν ατομικής αξιολόγησης και υπό την προϋπόθεση ότι δεν μπορούν να εφαρμοσθούν εναλλακτικά μέτρα, όπως αυτά που αναφέρονται στην παρ. 3 του άρθρου 22 του ν. 3907/2011 (Α' 7). Η έλλειψη κατάλληλων χώρων κράτησης, οι δυσχέρειες εξασφάλισης αξιοπρεπών συνθηκών διαβίωσης των τελούντων σε κράτηση, καθώς και η ευαλωτότητα των αιτούντων κατά την περ. λγ' του άρθρου 1 του παρόντος Κώδικα, συνεκτιμώνται για την επιβολή ή την παράταση της κράτησης. Η κράτηση, σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο, επιβάλλεται μόνο για έναν από τους παρακάτω λόγους: α) για τη διαπίστωση των στοιχείων της ταυτότητας ή της καταγωγής του ή της υπηκοότητάς του, ή β) προκειμένου να προσδιοριστούν τα στοιχεία εκείνα, στα οποία βασίζεται η αίτηση διεθνούς προστασίας, η απόκτηση των οποίων θα ήταν σε άλλη περίπτωση αδύνατη, ιδίως όταν υπάρχει κίνδυνος διαφυγής του αιτούντος, όπως ο κίνδυνος αυτός ορίζεται στην περ. ζ' του άρθρου 18 του ν. 3907/2011, ή γ) εφόσον συνιστά κίνδυνο για την εθνική ασφάλεια ή τη δημόσια τάξη, κατά την αιτιολογημένη κρίση της αρμόδιας αρχής της παρ. 4, ή

δ) όταν υπάρχει σημαντικός κίνδυνος διαφυγής, κατά τη έννοια της περ. ιδ του άρθρου 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 604/2013, σύμφωνα με τα κριτήρια της περ. στ' του άρθρου 18 του ν. 3907/2011, τα οποία εφαρμόζονται αναλόγως και προκειμένου να διασφαλιστεί η υλοποίηση της διαδικασίας μεταφοράς, σύμφωνα με τον ως άνω Κανονισμό, ή ε) για να αποφασιστεί, στο πλαίσιο διαδικασίας, το δικαίωμα του αιτούντος για είσοδο στο έδαφος. 4. Η απόφαση κράτησης λαμβάνεται από τον οικείο Αστυνομικό Διευθυντή και, προκειμένου περί των Γενικών Αστυνομικών Διευθύνσεων Αττικής και Θεσσαλονίκης, από τον αρμόδιο για θέματα αλλοδαπών Αστυνομικό Διευθυντή. Στις περ. α', β', δ' και ε' της παρ. 2 και τις περ. α', β', γ' και ε' της παρ. 3 του παρόντος άρθρου, η απόφαση κράτησης λαμβάνεται από τα πρόσωπα που αναφέρονται στο προηγούμενο εδάφιο κατόπιν ενημέρωσής τους από τον Προϊστάμενο της αρμόδιας Αρχής Παραλαβής. Σε κάθε περίπτωση, η απόφαση κράτησης λαμβάνεται από τα πρόσωπα που αναφέρονται στο πρώτο εδάφιο της παρούσας παραγράφου κατόπιν ατομικής αξιολόγησης και περιέχει πλήρη και εμπειριστατωμένη αιτιολογία. 5. ...", στο άρθρο 69 ότι: "1. Κάθε πολίτης τρίτης χώρας ή ανιθαγενής έχει δικαίωμα υποβολής αίτησης διεθνούς προστασίας. Η αίτηση υποβάλλεται ενώπιον των Αρχών Παραλαβής, οι οποίες διενεργούν αμέσως την πλήρη καταγραφή της. Η πλήρης καταγραφή περιλαμβάνει τουλάχιστον τα στοιχεία ταυτότητας, τη χώρα καταγωγής του αιτούντος, το όνομα του πατέρα, της μητέρας, του/της συζύγου και των τέκνων του, τη διεύθυνση ηλεκτρονικής αλληλογραφίας εφόσον υπάρχει, βιομετρικά στοιχεία αναγνώρισης, πλήρη αναφορά των λόγων για τους οποίους ο αιτών ζητά διεθνή προστασία, διεύθυνση κατοικίας ή διαμονής, τη γλώσσα στην οποία επιθυμεί να εξεταστεί η αίτησή του καθώς και, αν ο αιτών επιθυμεί, ορισμό αντικλήτου. 2. Εάν για οποιονδήποτε λόγο δεν είναι δυνατή η πλήρης καταγραφή, σύμφωνα με την παρ. 1, μετά από απόφαση του Διοικητή της Υπηρεσίας Ασύλου, οι Αρχές Παραλαβής μπορούν να προβαίνουν, το αργότερο εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την υποβολή της αίτησης, σε απλή καταγραφή των ελάχιστων απαραίτητων στοιχείων μεταξύ των οποίων περιλαμβάνεται υποχρεωτικά η γλώσσα στην οποία επιθυμεί να εξεταστεί η αίτησή του και στη συνέχεια να προβαίνουν κατά προτεραιότητα στην πλήρη καταγραφή της παρ. 1, σε συγκεκριμένη ημερομηνία, για την οποία ενημερώνεται ο αιτών και η οποία δεν μπορεί να απέχει πέραν των δεκαπέντε (15) εργάσιμων ημερών από τη μερική καταγραφή της αίτησης. Στην περίπτωση αυτή χορηγείται στον αιτούντα έγγραφο που φέρει τα στοιχεία του και φωτογραφία του, το οποίο παραδίδει κατά την οριστική καταγραφή, οπότε και αυτό αντικαθίσταται από το δελτίο αιτούντος ασύλου, σύμφωνα με το άρθρο 75 του παρόντος Κώδικα. 3. Η αίτηση διεθνούς προστασίας θεωρείται κατατεθειμένη από την ημερομηνία της πλήρους καταγραφής, σύμφωνα με την παρ. 1 ή 2, από την οποία αρχίζουν οι σχετικές προθεσμίες για την εξέτασή της, σύμφωνα με το άρθρο 88 του παρόντος Κώδικα. 4. ... 5. Αν πολίτης τρίτης χώρας ή ανιθαγενής, για τον οποίο έχει διενεργηθεί απλή καταγραφή, δεν εμφανιστεί για την πλήρη καταγραφή της κατά την ορισθείσα ημερομηνία σύμφωνα με την παρ. 2, η υπόθεση τίθεται στο αρχείο με απόφαση του Προϊσταμένου του αρμόδιου Περιφερειακού Γραφείου Ασύλου. Στην περίπτωση αυτή, εφόσον υφίσταται ήδη σε ισχύ απόφαση επιστροφής ή επανεισδοχής ή απέλασης σε βάρος του αιτούντος, ενημερώνεται άμεσα η αρμόδια Αρχή, που επιμελείται της εκτέλεσης των ως άνω διαδικασιών. Παράλληλα, εφόσον ο πολίτης τρίτης χώρας ή ανιθαγενής διαμένει σε Κέντρο Υποδοχής ή Φιλοξενίας, ενημερώνεται και ο Προϊστάμενος του Κέντρου. 6. Οι αρμόδιες Αρχές Παραλαβής διασφαλίζουν την άσκηση του δικαιώματος κατάθεσης αίτησης διεθνούς προστασίας, υπό την προϋπόθεση ότι ο αιτών θα παρουσιασθεί αυτοπροσώπως ενώπιόν τους. 7. α ... β. ... 8. Το πρόσωπο που εκφράζει επιθυμία κατάθεσης αίτησης διεθνούς προστασίας είναι αιτών άσυλο, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. γ' του άρθρου 1. 9. ..." και στο άρθρο 73 ότι: "1. Οι αιτούντες επιτρέπεται να παραμένουν στη χώρα μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας εξέτασης της αίτησης διεθνούς προστασίας στον πρώτο βαθμό και απαγορεύεται η απομάκρυνσή τους με οποιονδήποτε τρόπο. 2. Η προηγούμενη παράγραφος δεν εφαρμόζεται στις περιπτώσεις: α) υποβολής μεταγενέστερης αίτησης σύμφωνα με το άρθρο 94 του παρόντος Κώδικα, β) όπου οι αρμόδιες αρχές είτε παραδίδουν τον αιτούντα σε άλλο κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης βάσει ευρωπαϊκού εντάλματος σύλληψης, σύμφωνα με τον ν. 3251/2004 (Α` 127), είτε εκδίδουν αυτόν σε τρίτη χώρα, με την εξαίρεση της χώρας καταγωγής του αιτούντος, είτε σε διεθνή ποινικά δικαστήρια με βάση τις διεθνείς υποχρεώσεις της χώρας...". Τέλος, στο άρθρο 41 του ν. 3907/2011 ορίζεται ότι: "1. Απαγορεύεται η επιστροφή αλλοδαπού εφόσον: α. ... β. ... δ. Του έχει χορηγηθεί καθεστώς διεθνούς προστασίας ή έχει ζητήσει την παροχή τέτοιου καθεστώτος και το αίτημα του δεν έχει κριθεί οριστικά, υπό την επιφύλαξη των άρθρων 32 και 33 της Σύμβασης της Γενεύης του 1951. ε. ...".

3. Επειδή, από τα στοιχεία της δικογραφίας προκύπτουν τα εξής: Ο αντιλέγων, υπήκοος Αφγανιστάν συνελήφθη στις 2023 στον Ταύρο από αστυνομικό του Τμήματος Διαχείρισης Μετανάστευσης Αθηνών καθόσον είχε εισέλθει λάθρα στη χώρα και στερούνταν νομιμοποιητικών εγγράφων κατά παράβαση του άρθρου 76 παρ. 1-β του Ν. 3386/2005 και του άρθρου 21 του Ν.

3907/2011. Στον αντιλέγοντα δεν χορηγήθηκε προθεσμία για οικειοθελή αναχώρηση διότι στο πρόσωπό του συνέτρεχε κίνδυνος διαφυγής καθόσον δεν διέθετε σταθερή διεύθυνση κατοικίας και μέσα βιοπορισμού. Με βάση τα δεδομένα αυτά με την προσβαλλόμενη υπ' αριθ. πρωτ. 2023 απόφαση της Αρμόδιας Αξιωματικού της Διεύθυνσης Αλλοδαπών Αττικής αποφασίσθηκε η επιστροφή του αντιλέγοντος στη χώρα του, η συνέχιση της κράτησής του για έξι μήνες και η εγγραφή του στον Εθνικό Κατάλογο Ανεπιθύμητων Αλλοδαπών μέχρι

4. Επειδή, ήδη με τις κρινόμενες αντιρρήσεις, ο αντιλέγων ζητάει να αρθεί η κράτησή του, υποστηρίζοντας ότι αυτή αντιβαίνει στο άρθρο 50 του Ν. 4939/2022. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι στις , ήτοι πριν τη σύλληψή του, είχε υποβάλει στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του Υπουργείου Μετανάστευσης και Ασύλου αίτηση διεθνούς προστασίας και μέσω της πλατφόρμας προγραμματίστηκε το ραντεβού του για την πλήρη καταγραφή του αιτήματός του από την αρμόδια αρχή ενώπιον του ΚΥΤ Διαβατών για τις . Ενόψει των ανωτέρω προβάλλει ότι είχε ήδη εκφράσει την βούλησή του για την χορήγηση διεθνούς προστασίας, πριν τη σύλληψή του, η οποία ιδρύει την ιδιότητα του αιτούντος άσυλου και για το λόγο αυτό υπάγεται στο ρυθμιστικό πεδίο του Ν. 4939/2022 το οποίο δεν εφαρμόσθηκε εν προκειμένω από την αστυνομική αρχή. Συναφώς υποστηρίζει ότι για την κράτησή του εφαρμοστέο είναι το άρθρο 50 του Ν. 4939/2022 που ορίζει την κατ'εξάριση κράτηση των αιτούντων άσυλο μετά από εξατομικευμένη αξιολόγηση, ωστόσο η αστυνομική αρχή αποφάσισε με την προσβαλλόμενη πράξη την κράτησή του εφαρμόζοντας παρανόμως τη νομοθεσία για τους παρανόμους διαμένοντες υπηκόους τρίτων χωρών αντί της νομοθεσίας για τους αιτούντες άσυλο. Για την απόδειξη των ισχυρισμών του επικαλείται και προσκομίζει, μεταξύ άλλων α) αντίγραφο δελτίου ταυτότητας, 2) την με υπ' αριθ. αίτηση προγραμματισμού καταγραφής, σύμφωνα με την οποία έχει προγραμματιστεί στις ραντεβού για την καταγραφή του αιτήματος του αντιλέγοντος περί χορήγησης διεθνούς προστασίας με σημείο καταγραφής τη Δομή Διαβατών.

5. Επειδή, ο αντιλέγων, πριν από τη σύλληψή του, η οποία έλαβε χώρα στις , και συγκεκριμένα στις υπέβαλε ηλεκτρονικά στο Υπουργείο Μετανάστευσης και Ασύλου την υπ' αριθμ αίτηση προγραμματισμού καταγραφής αιτήματος ασύλου, με την οποία ορίστηκε ως ημερομηνία καταγραφής του αιτήματός του η και με τον τρόπο αυτό εξέφρασε την επιθυμία του να υπαχθεί σε καθεστώς διεθνούς προστασίας. Ως εκ τούτου, σύμφωνα με την προαπαρτεθείσα διάταξη του άρθρου 65 παρ. 8 του ν. 4939/2022, ο αντιλέγων απέκτησε την ιδιότητα του αιτούντος άσυλο. Συνεπώς, σύμφωνα με όσα ορίζονται στα άρθρα 73 παρ. 1 του ν. 4939/2022 και 41 παρ. 1 περ. δ' του ν. 3907/2011 απαγορεύεται η έκδοση απόφασης επιστροφής σε βάρος του και συνακόλουθα η κράτησή του, βάσει των διατάξεων του άρθρου 30 του ν. 3907/2011, με σκοπό την προετοιμασία της επιστροφής αυτού και τη διεκπεραίωση της διαδικασίας απομάκρυνσής του. Εξάλλου, δεν έχει περιέλθει στο Δικαστήριο απόφαση της Αρμόδιας Αρχής κράτησης για τη λήψη σε βάρος του τού μέτρου της κράτησης, κατόπιν ατομικής αξιολόγησης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 50 του ν. 4939/2022, οι οποίες εφαρμόζονται στους αιτούντες διεθνή προστασία. Κατόπιν των ανωτέρω, οι κρινόμενες αντιρρήσεις πρέπει να γίνουν δεκτές και ο αντιλέγων να αφεθεί ελεύθερος, υπό τον όρο, όμως, αφενός ότι θα προβεί σε όλες τις αναγκαίες ενέργειες, σύμφωνα με τις παραπάνω διατάξεις, για την πλήρη καταγραφή του ως άνω αιτήματός του για τη χορήγηση διεθνούς προστασίας και αφετέρου ότι θα εμφανίζεται 1 φορά την εβδομάδα, σε Αστυνομικό Τμήμα και σε ημέρα και ώρα που θα καθορίσει η αρμόδια Διεύθυνση Αλλοδαπών. Σε κάθε περίπτωση, η κρίση αυτή του Δικαστηρίου δεν κωλύει την αρμόδια Αστυνομική Αρχή να λάβει οποτεδήποτε απόφαση για την κράτησή του, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 50 του ν. 4939/2022.

ΔΙΑ ΤΑΥΤΑ

Δέχεται τις αντιρρήσεις.

Διατάσσει να αρθεί η κράτηση του αντιλέγοντος και να αφεθεί αυτός ελεύθερος.

Υποχρεώνει τον αντιλέγοντα να δηλώσει στην αρμόδια αστυνομική αρχή το τόπο κατοικίας του και τη διεύθυνση κατοικίας του.

Υποχρεώνει αυτόν να προσέλθει στην αρμόδια Αρχή Παραλαβής της αίτησής του για χορήγηση διεθνούς προστασίας, προκειμένου να προγραμματισθεί η πλήρης καταγραφή της υποβληθείσας βούλησής του με αριθμό καταχώρησης

Επιβάλλει σε αυτόν το μέτρο της υποχρεωτικής εμφάνισής του μία (1) φορά εβδομαδιαίως, στο αρμόδιο αστυνομικό τμήμα της δηλωθείσας κατοικίας του και μέχρι την ολοκλήρωση της διοικητικής διαδικασίας εξέτασης της ως άνω αίτησης. Για την εμφάνισή του αυτή θα του χορηγείται σχετική βεβαίωση από το αρμόδιο αστυνομικό όργανο.

Δεν τάσσει προθεσμία για αναχώρηση, ενόψει του ότι εκκρεμεί κατά τα ανωτέρω η εξέταση του αιτήματός του για χορήγηση διεθνούς προστασίας.

Κρίθηκε και εκδόθηκε στην Καβάλα στις 7-2-2023.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΠΡΩΤΟΔΙΚΩΝ Δ.Δ.

ΣΥΡΜΩ ΒΟΥΓΙΟΥΚΛΗ