



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

Ο ΕΙΣΑΓΓΕΛΕΥΣ  
ΤΟΥ ΑΡΕΙΟΥ ΠΑΓΟΥ

Αθήνα ..... 11 - 5 - 00 .....

Αριθ. Γνωμ. 7 .....

Προς

Το Υπουργείο Δικαιοσύνης

Γενική Δ/νση Νομοπ/κης, Διεθνών Σχέσεων

και Δικ/κου Λειτουργήματος

Δ/νση Νομοπ/κής Εργασίας

Τμήμα Ειδικών Ποινικών Υποθέσεων

Μεσογείων 96

11527 Ενταύθα

Με το υπ' αριθ. Α.Π. 172681/99/16.3.2000 έγγραφό σας ζητείται η γνώμη μας για το αν αντιβαίνει στις διατάξεις της Συνθήκης Ε.Κ, και σε τυχόν κοινοτική οδηγία, που αφορούν την ελεύθερη κυκλοφορία προσώπων και την ελεύθερη παροχή υπηρεσιών, η απέλαση του Γερμανού πολίτη NORBERT BRAUTIGAM, που διατάχθηκε με την υπ' αριθ. 319/1991 απόφαση του Τριμελούς Πλημ/κείου Νάξου ένεκα των πράξεων της παράνομης ανασκαφής προς ανεύρεση αρχαιοτήτων και της κλοπής, για τις οποίες του επιβλήθηκε με

αυτή συνολική ποινή φυλακίσεως 13 μηνών, και η οποία απόφαση κατέστη τελεσίδικη λόγω απορρίψεως ως ανυποστήρικτης της εφέσεως αυτού δυνάμει της υπ' αριθ. 127/1993 αποφάσεως του Τριμελούς Εφετείου Αιγαίου, έχει δε ως εξής:

Το Δικαστήριο των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων με την απόφαση της 19.1. 1999 [επί της υποθέσεως C-348/96 κατά DONATELLA CALFA ], που εκδόθηκε επί σχετικής προδικαστικής αιτήσεως του Αρείου Πάγου, δέχθηκε ότι αντιβαίνει προς τα άρθρα 48, 52 και 59 της Συνθήκης Ε.Κ. [στην οποία προσχώρησε η Χώρα μας με τη συνθήκη της 28-5-1979 , που κυρώθηκε με το άρθρο 1 του ν. 945/1979] και προς το άρθρο 3 της οδηγίας 64/221 ] ΕΟΚ του Συμβουλίου της 25.2.1964 η νομοθεσία, που επιβάλλει στο εθνικό δικαστήριο την υποχρέωση να διατάσσει την ισόβια απέλαση από την εθνική επικράτεια των υπηκόων των άλλων Κρατών-Μελών , που έχουν καταδικασθεί για τα πλημμελήματα της προμήθειας ή της κατοχής ναρκωτικών ουσιών για προσωπική χρήση. Ειδικότερα, δέχθηκε ότι α] η ελεύθερη παροχή υπηρεσιών, περί της οποίας το άρθρο 59 της Συνθήκης, περιλαμβάνει και την ελευθερία των αποδεκτών των υπηρεσιών, τέτοιοι δε θεωρούνται και οι τουρίστες, να μεταβαίνουν σε άλλο Κράτος -Μέλος, χωρίς να εμποδίζονται από περιορισμούς, β] η ποινή της ισόβιας απελάσεως , που επιβάλλεται στους υπηκόους των άλλων Κρατών-Μελών σε περίπτωση καταδίκης τους για αγορά ή κατοχή ναρκωτικών ουσιών για προσωπική τους χρήση σύμφωνα με το άρθρο 17 παρ. 2 του ν. 1729/1987, εκτός αν συντρέχουν σπουδαίοι και ιδίως οικογενειακοί λόγοι, προφανώς συνιστά εμπόδιο στην ελεύθερη παροχή

υπηρεσιών και στις άλλες θεμελιώδεις αρχές, περί των οποίων τα άρθρα 48 και 52 της Συνθήκης, και γ] για την επίκληση της δημοσίας τάξεως ως δικαιολογητικού λόγου επιβολής της ως άνω ποινής σύμφωνα με το άρθρο 56 της Συνθήκης, προϋπόθεση είναι η ύπαρξη πραγματικής και αρκετά σοβαρής απειλής κατά θεμελιώδους συμφέροντος της κοινωνίας, την οποία ένα Κράτος – Μέλος μπορεί να θεωρήσει ότι συνιστά η χρήση ναρκωτικών και η οποία, πάντως, πρέπει να βασίζεται αποκλειστικώς στην προσωπική συμπεριφορά του ατόμου, που οι περιορισμοί αφορούν, και όχι σε ενδεχόμενες προηγούμενες ποινικές καταδίκες αυτού καθ' εαυτές. Συνεπώς, κατέληξε η απόφαση, παραβιάζονται οι παραπάνω διατάξεις εφόσον διατάσσεται η ισόβια απέλαση αυτομάτως κατόπιν ποινικής καταδίκης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η ατομική συμπεριφορά του υπαιτίου της παραβάσεως και ο εντεύθεν κίνδυνος της δημοσίας τάξεως. Κατόπιν αυτών, εφόσον στη συγκεκριμένη περίπτωση η απόφαση διέταξε την απέλαση του καταδικασθέντος δυνάμει της γενικής διατάξεως του άρθρου 74 παρ. 1 του ΠΚ, όπως σήμερα ισχύει, για μόνο το λόγο ότι ήταν αλλοδαπός (αφού οι διατάξεις των άρθρων 46 του ν.5351/1932 και 372 παρ.1 του ΠΚ, που προβλέπουν και τιμωρούν τις πράξεις, για τις οποίες καταδικάσθηκε, δεν προβλέπουν υποχρεωτική επιβολή της απελάσεως, αν ο υπαίτιος αυτών είναι αλλοδαπός], και εξάλλου δεν προέκυψαν επιπρόσθετα επιβαρυντικά στοιχεία σε βάρος αυτού από έρευνα, που προσφάτως ενεργήθηκε από την αρμόδια υπηρεσία του Υπουργείου Δημοσίας Τάξεως, όπως περαιτέρω εκτίθεται στο έγγραφό σας, συνέπεται ότι κατά μείζονα λόγο αντίκειται στις διατάξεις της Συνθήκης, που προπαρατέθηκαν, η απέλαση

αυτού, δοθέντος ότι οι εν λόγω διατάξεις υπερισχύουν κάθε άλλης αντίθετης  
ρυθμίσεως της εσωτερικής μας Νομοθεσίας σύμφωνα με το άρθρο 28 παρ. 1  
του Συντάγματος

**Ο Γνωμοδοτών**



**Άγγελος Βασιλόπουλος**

**Αντεισαγγελέας Αρείου Πάγου**