



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
Ο ΕΙΣΑΓΓΕΛΕΥΣ
ΤΟΥ ΑΡΕΙΟΥ ΠΑΓΟΥ

Αθήνα 18 Ιανουαρίου 2008

Αριθ. Πρωτ. 138 / Γνωμ. 2

Προς

την Γενική Αστυνομική Διεύθυνση Αττικής

**Θέμα: Διενέργεια προανακριτικών πράξεων από ιδιωτικούς
φύλακες θήρας**

Σε σχέση με το υπ' αριθμ. πρωτ. 1020/3859/3/15-12-2007 εγγράφου του Α/Τ Ευπαλίου, που αναφέρεται στη «διενέργεια προανακριτικών πράξεων από ιδιωτικούς φύλακες θήρας», και ενόψει του θέματος αυτού που άπτεται γενικού ενδιαφέροντος, εκθέτουμε την επ' αυτού γνώμη μας.

Όπως είναι γνωστόν προανακριτικός υπάλληλος είναι αυτός που έχει εξουσία να ενεργεί πράξεις που τείνουν στην ανακάλυψη – εξιχνίαση τελέσεων εγκλημάτων (βλ. άρθρα 33, 177, 251, 253, 239, 243§2, 296 κλπ. Κ.Π.Δ). Τέτοιες πράξεις είναι η έρευνα, η κατάσχεση, η λήψη απολογίας κλπ. Ποιος είναι αυτός ορίζει ο νόμος. Από το άρθρο 34 ΚΠΔ (που έχει διατηρηθεί σε ισχύ με ρητή διάταξη του άρθρου 111§2 Ν. 1756/88) προκύπτει ότι υπάρχουν και ανακριτικοί υπάλληλοι, οι λεγόμενοι ειδικοί προανακριτικοί

υπάλληλοι, που ενεργούν ανακριτικές πράξεις μόνο για ορισμένα εγκλήματα. Πότε συμβαίνει αυτό το ορίζει επίσης ο νόμος και δη ειδικές διατάξεις, π.χ. 13 Ν. 3511/2006 που αφορά τους βαθμοφόρους του Πυροσβεστικού Σώματος, 165§1, 2 τελ. Κώδ. που αφορά τους τελωνειακούς κλπ.

Να σημειωθεί εδώ ότι οι προανακριτικοί υπάλληλοι, είτε γενικοί είτε ειδικοί, είναι δημόσια όργανα - βλ. το άρθρο 33 αλλά και το άρθρο 34 ΚΠΔ «η προκαταρκτική εξέταση και η προανάκριση ορισμένων εγκλημάτων ενεργείται και από δημόσιους υπαλλήλους, όπου αυτό προβλέπεται ...», δηλ. εκτός από αυτούς που ορίζει το άρθρο 33 ΚΠΔ, οι ειδικοί ανακριτικοί υπάλληλοι πρέπει να είναι δημόσιοι υπάλληλοι – και μόνον κατ' εξαίρεση μπορεί να είναι και άλλοι μη δημόσια όργανα. Επίσης, προανακριτικοί υπάλληλοι δεν είναι αυτοί που πιθανόν ενεργούν πράξεις βεβαιώσεως αδικήματος, αλλά πρέπει να ενεργούν προς βεβαίωση κλπ. εγκλήματος, στις οποίες δεν περιλαμβάνεται η σύλληψη αυτόφωρου δράστη, αφού σ' αυτήν μπορεί να προβεί οποιοσδήποτε ιδιώτης (275 παρ. 2 ΚΠΔ).

Κατά το άρθρο 267 παρ. 3 Δασικού Κώδικος, όπως είχε προ της προσθήκης σ' αυτόν νέων εδαφίων με το άρθρο 4 παρ. 13 Ν. 3208/2003, ΦΕΚ 303Α/24-12-2003 «Κυνηγετικά οργανώσεις ή ιδιοκτήται μη δημοσίων εκτάσεων δύνανται δαπάναις των να προσλαμβάνουν ιδιωτικούς φύλακας θήρας. Ούτοι αναγνωρίζονται μετά πρότασιν της αρμοδίας δασικής αρχής υπό του Υπουργού

Γεωργίας ως φύλακες θήρας εξομοιούμενοι ως ό,τι αφορά εις τα καθήκοντα και δικαιώματα με τους εν τη παραγρ. 1 του παρόντος άρθρου τοιούτους, πλην της αντιμισθίας ...».

Κατά την παράγρ. 1 του αυτού άρθρου «*Η εφαρμογή και τήρηση των περί θήρας διατάξεων ανατίθεται εις την δασικήν υπηρεσίαν ... ασκείται δε υπό των δασικών οργάνων και των δια του παρόντος προβλεπομένων φυλάκων θήρας ... Οι φύλακες θήρας συγχρόνως υποχρεούνται, κατά την ενάσκησιν των καθηκόντων τούτων ... να καταγγέλουν πάντα παραβάτην των περί των δασών διατάξεων εξομοιούμενοι ως προς την επιτέλεσιν των καθηκόντων των προς τους δασοφύλακας*».

Από τις άνω διατάξεις καθίσταται σαφές ότι οι φύλακες θήρας έχουν περιορισμένα καθήκοντα, ήτοι εφαρμογή και τήρηση των περί θήρας διατάξεων και υποχρέωση καταγγελίας παντός παραβάτου των περί δασών διατάξεων και των περί θήρας διατάξεων (άρθρο 289 ΝΔ 86/69). Και ναι μεν κατά τα άρθρα 38§3 Ν. 1845/89 και 290 ΝΔ 86/69 οι δασικοί υπάλληλοι και τα όργανα της δασικής υπηρεσίας εν γένει θεωρούνται για τας περί τα δάση παραβάσεις ως ανακριτικοί υπάλληλοι, και δη ειδικοί προανακριτικοί υπάλληλοι, πλην όμως κάτι αντίστοιχο δεν ορίζεται για τους φύλακες θήρας και δη τους ιδιωτικούς φύλακες θήρας.

Εάν ο νομοθέτης ήθελε να προσδώσει σ' αυτούς την άνω ιδιότητα, θα το όριζε ρητά, όπως τούτο το όρισε για τους δασικούς

υπαλλήλους. Η άνω διάκριση είναι και δικαιολογημένη διότι οι ιδιωτικοί φύλακες θήρας δεν είναι δημόσια όργανα και δεν πληρούν έτσι τις απαιτούμενες προϋποθέσεις αμερόληπτης άσκησης των καθηκόντων τους, για την οποία δεν αρκεί μόνη η άνω ιδιότητά τους.

Εξάλλου, μόνη η αρμοδιότητα αυτών για καταγγελία των παραβατών δεν σημαίνει και πρόσδοση σ' αυτούς της ιδιότητας προανακριτικού υπαλλήλου. Η άνω αρμοδιότητα συνδέεται με την υποχρέωση αυτών, η οποία δεν υπάρχει στους ιδιώτες, της καταγγελίας που αναφέρθηκε. Τέλος, στην αρμοδιότητα αυτών δεν περιλαμβάνεται η διενέργεια προκαταρκτικής εξέτασης – προανάκρισης, ήτοι έρευνες, κατασχέσεις, εξετάσεις μαρτύρων, λήψη απολογιών κλπ. (πρβλ. Γνωμ. ΕισΑΠ 13/2004, 1/2006).

Η άνω άποψη ενισχύεται και από την προσθήκη των τελευταίων εδαφίων στην παράγρ. 3 του άρθρου 267 ΝΔ 86/69 που έγινε με το άρθρο 4 § 13 Ν. 3208/2003. Ειδικότερα, κατά τα εδάφια αυτά «Οι αναγνωριζόμενοι ως ιδιωτικοί φύλακες θήρας θεωρούνται κατά την άσκηση των καθηκόντων τους υπάλληλοι κατά την έννοια του άρθρου 13 περίπτωση α' του Ποινικού Κώδικα δυνάμενοι να προβαίνουν σε όλες τις προανακριτικές πράξεις για τις παραβάσεις των περί θήρας διατάξεων, όπως το άρθρο 289 του Δασικού Κώδικα ορίζει ... Με απόφαση του Υπουργού Γεωργίας, μετά από γνώμη της Κυνηγετικής Συνομοσπονδίας Ελλάδος καθορίζονται τα καθήκοντα και οι περιορισμοί, τα προσόντα, η ηλικία και τα λοιπά θέματα που

αφορούν την πρόσληψη και τη λειτουργία των φυλάκων θήρας των Κυνηγετικών Οργανώσεων».

Από τα ανωτέρω εδάφια προκύπτουν σαφώς:

α) ότι μέχρι τότε οι ιδιωτικοί φύλακες θήρας δεν ήταν ούτε υπάλληλοι κατά την έννοια του άρθρου 13 εδ. α' ΠΚ, ούτε μπορούσαν να ενεργήσουν προανακριτικές πράξεις και δη ούτε αυτές που αφορούσαν τις παραβάσεις περί θήρας,

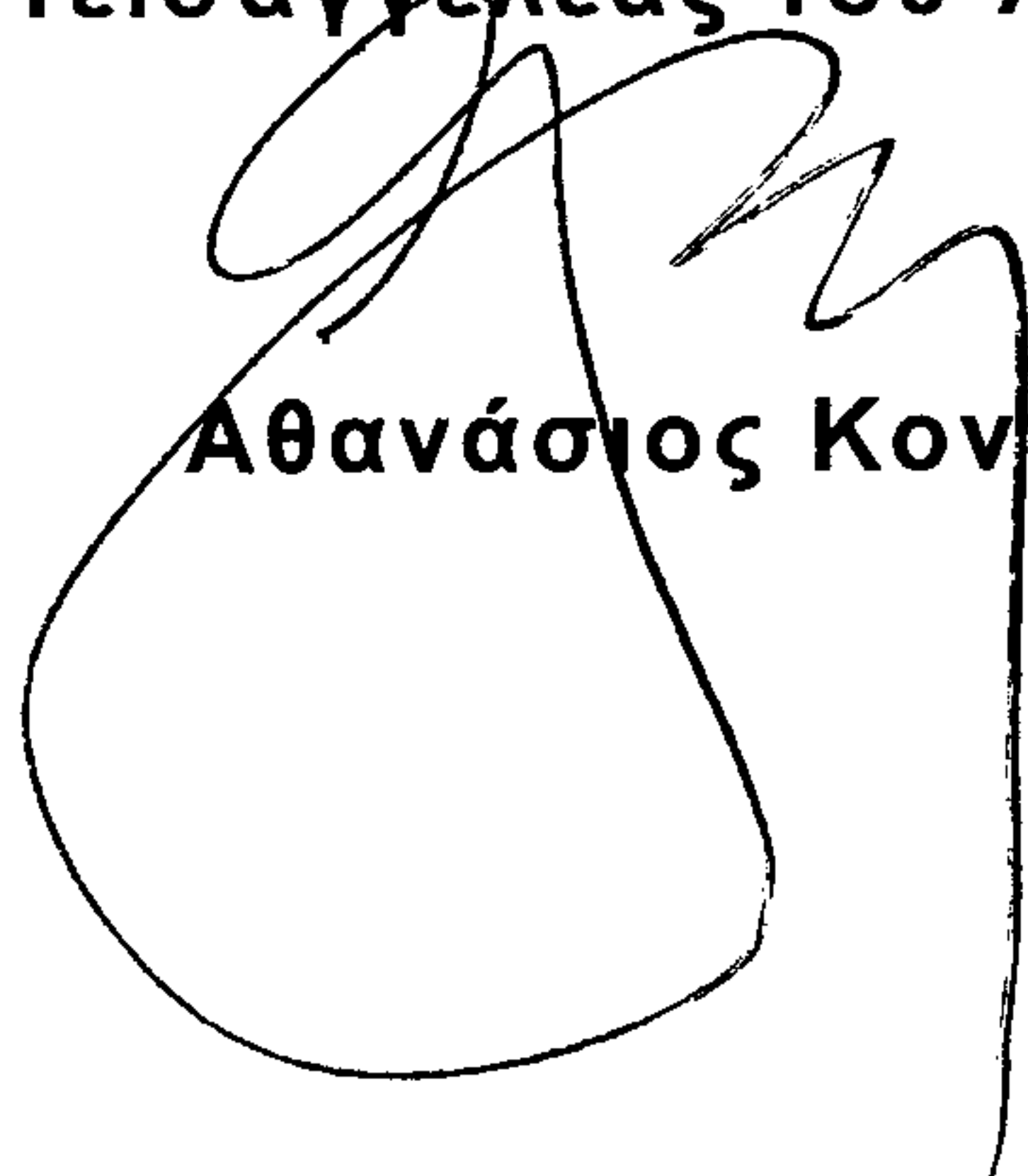
β) Από της ισχύος του άνω νόμου θεωρούνται υπάλληλοι και προανακριτικοί υπάλληλοι (ειδικοί, αφού περιορίζεται η αρμοδιότητα αυτών μόνο στις παραβάσεις των περί θήρας διατάξεων), όχι όλοι οι ιδιωτικοί φύλακες θήρας αλλά μόνο οι αναγνωριζόμενοι ως τέτοιοι.

Ως αναγνωριζόμενοι τέτοιοι είναι αυτοί που προσλαμβάνονται μετά από προηγούμενη απόφαση του Υπουργού Γεωργίας, που καθορίζει τα προσόντα, ηλικία και λοιπά θέματα που αφορούν την πρόσληψη και τη λειτουργία των φυλάκων θήρας. Επομένως, προϋποτίθεται πρόσληψη ιδιωτικού φύλακα, που συγκεντρώνει τα προσόντα που ορίζει η Υπουργική Απόφαση. Προϋποτίθεται πρόσληψη που έγινε σε εκτέλεση αυτής και συνεπώς προϋποτίθεται ότι υπάρχει ήδη τέτοια Υπουργική Απόφαση. Έτσι, δεν αρκεί πρόσληψη που έγινε απλά μετά την ισχύ του νόμου αυτού. Κατ' ακολουθία τούτων, εάν δεν έχει εκδοθεί τέτοια απόφαση, δεν καθίσταται ενεργός η απόδοση της ιδιότητας του υπαλλήλου και προανακριτικού υπαλλήλου στους ιδιωτικούς φύλακες θήρας.

Τούτο είναι και λογικό αφού με την Υπουργική αυτή Απόφαση, και δη με τα προσόντα κλπ. που αυτή ορίζει, θεωρείται ότι παρέχουν τα εχέγγυα αποκτήσεως των άνω ιδιοτήτων.

Κοινοποίηση: α) **Αστυνομική Διεύθυνση Φωκίδας προς ενημέρωση των αστυνομικών τμημάτων της περιοχής του**
β) **Υπουργείο Εσωτερικών**

Ο Αντεισαγγελέας του Αρείου Πάγου


Αθανάσιος Κονταξής

ME/