



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

Ο ΕΙΣΑΓΓΕΛΕΑΣ

ΤΟΥ ΑΡΕΙΟΥ ΠΑΓΟΥ

Αθήνα 19/2/1996

Αριθ. Γνωμ. 191 (3)

Π ρ ο ς

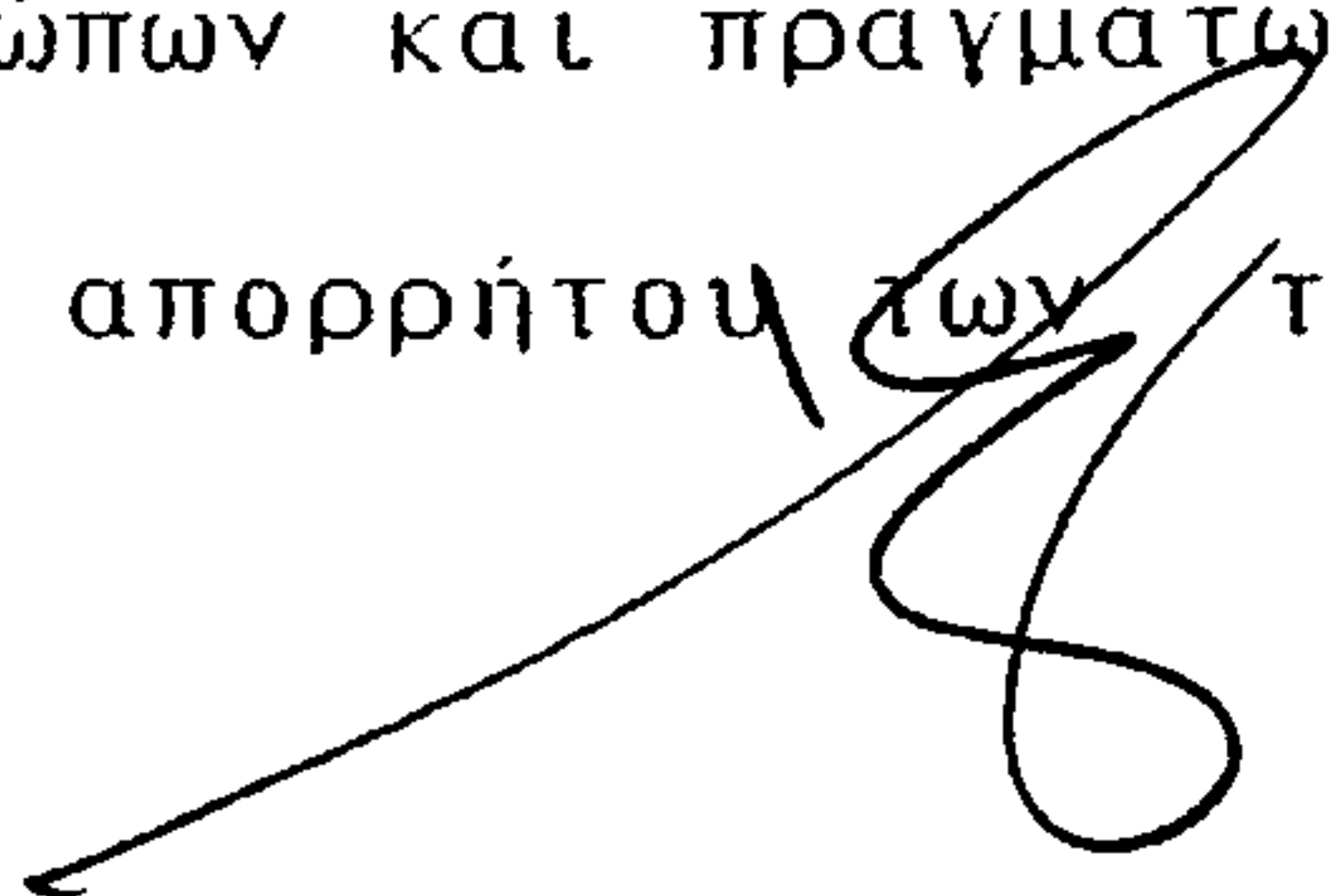
Τον κ. Υπουργό της Δικαιοσύνης

Επί του ερωτήματος που μας απευθύνετε με το υπ'αριθμ. ΕΠ. 29 οικ. της 15.1.1996 έγγραφό Σας, το οποίο έλαβε αρ. πρ. 538/191/18.1.1996 και έχει ως εξής:  
"Με τις διατάξεις: α) των άρθρων 3 και 5 του Ν. 2225/1994 (ΦΕΚ 121/94 Α) & β) του άρθρου 2 παράγραφος 3 του Π.Δ. 191/8.1.91 (ΦΕΚ 74/91 Α') καθορίζονται οι προϋποθέσεις και η διαδικασία της άρσης του απορρήτου ανταποκρίσεων και επικοινωνιών. Παρακαλούμε να έχουμε τη γνώμη Σας αν οι ανωτέρω διατάξεις ισχύουν και για την κινητή τηλεφωνία",

Σας γνωρίζομε ότι:

Κατά το άρ. 19 του Συντάγματος "Το απόρρητο των επιστολών και της ελεύθερης ανταπόκρισης ή επικοινωνίας με οποιονδήποτε άλλο τρόπο είναι απόλυτα απαραβίαστο. Νόμος ορίζει τις εγγυήσεις υπό τις οποίες η δικαστική αρχή δεν δεσμεύεται για λόγους Εθνικής ασφάλειας, ή για διακρίβωση ιδιαίτερα σοβαρών εγκλημάτων." Σχετικό νομοθέτημα ήταν το Ν.Δ. 792/71 "περί του απορρήτου των επιστολών και της καθ'οιονδήποτε άλλον τρόπον ανταποκρίσεως", το οποίο ίσχυσε και μετά

την εισαγωγή του Συντάγματος του 1975 (Π.Παραρά Σύνταγμα του 1975 - Corpus υπ'αρ. 19). Το Ν.Δ. τούτο καταργήθηκε με το αρ. 7 § 1 περ. α' του Ν. 2225/1994 " Για την προστασία της ελευθερίας της ανταπόκρισης και επικοινωνίας και άλλες διατάξεις ", που είναι και ο προβλεπόμενος από την άνω Συνταγματική διάταξη. Με τούτον γενικώς και αδιαστίκτως καθορίζονται οι όροι άρσης του απορρήτου για λόγους Εθνικής ασφάλειας (αρ. 3), για διακρίβωση εγκλημάτων (αρ. 4), ως και η διαδικασία της άρσης αυτής (αρ. 5), που συνιστούν τις ως άνω εγγυήσεις του αρ. 19 του Συντάγματος. Στα πλαίσια των διατάξεων τούτων του νόμου αυτού πρέπει έκτοτε να ερμηνεύεται, καθ'όσον αφορά την άρση του απορρήτου που προαναφέρθηκε, και η διάταξη του αρ. 2 § 3 του ΠΔ 191 της 8.5.1991 με τίτλο "Αναδιάρθρωση Υπηρεσιών Υπουργείου Δημόσιας Τάξης και άλλες διατάξεις", ως αντικαταστάθηκε από την § 2 του αρ. 1 του ΠΔ 124/92 που διατηρήθηκε σε ισχύ με το αρ. 9 § 4 του ΠΔ 378/95 με τίτλο "Αναδιάρθρωση Διεύθυνσης Ασφάλειας Αττικής και άλλες διατάξεις". Κατά τούτο το τμήμα εξακριβώσεων (της Διεύθυνσης Αντιμετώπισης Ειδικών Εγκλημάτων Βίας) παρακολουθεί την δραστηριότητα ατόμων και κυρίως οργανωμένων ομάδων, ημεδαπών και αλλοδαπών, με σκοπό την πρόληψη και καταστολή ενεργειών που στρέφονται, με τη χρήση βίας και τρομοκρατικών μέσων γενικά, κατά της ασφάλειας του κράτους και του δημοκρατικού πολιτεύματος, ως και κατά προσώπων και πραγμάτων. Η παραβίαση, πρέπει να σημειωθεί, του απορρήτου των τηλεφωνημάτων και της



προφορικής συνομιλίας συνιστά ήδη αυτοτελές έγκλημα, που προβλέπεται και τιμωρείται από την διάταξη του άρ. 370 Α του Π.Κ., όπως αντικαταστάθηκε με το άρ. 33 § 8 του Ν. 2172/1993.

Εξ άλλου με τον Ν. 2075/1992 "Οργάνωση και λειτουργία του τομέα τηλεπικοινωνιών" ορίζεται (άρ. 2§1), ότι οι διατάξεις του εφαρμόζονται σε όλη την επίγεια και διαστημική τηλεπικοινωνιακή υποδομή, στις υπηρεσίες τηλεπικοινωνίας και στον τερματικό εξοπλισμό, που έχουν εγκατασταθεί, λειτουργούν, παράγονται ή διατίθενται εντός των ορίων της εδαφικής κυριαρχίας του Ελληνικού Κράτους. Υπάγονται δε σ'αυτές (άρ. 2 § 2) αδιακρίτως οι κάθε μορφής δραστηριότητες που αναπτύσσονται στον τομέα των τηλεπικοινωνιών, είτε αυτές ασκούνται απ'ευθείας από το κράτος, είτε από φυσικά ή νομικά πρόσωπα δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου, με την επιφύλαξη της επομένης παραγράφου (άρ. 2 § 3), συνεπώς και οι υπηρεσίες παροχής κινητής τηλεφωνίας (ιδία § 1 άρ. 9α, άρ. 13, άρ. 16 § 5β). Στον νόμο αυτό και τον επακολουθήσαντα 2167/93, που επιγράφεται "Οργανισμός Τηλεπικοινωνιών Ελλάδος Ο.Τ.Ε" δεν γίνεται ειδική πρόβλεψη για τις περιπτώσεις και τη διαδικασία άρσης του απορρήτου των τηλεφωνημάτων, που να αποκλείει την εφαρμογή των ανωτέρω σχετικών διατάξεων του μεταγενεστέρου γενικού και αδιαστίκτου Ν. 2225/94, οι οποίες δεν προέκυψε ότι έχουν έκτοτε τροποποιηθεί από τους Ν. 2246/94 (Οργάνωση και λειτουργία του τομέα τηλεπικοινωνιών) και Ν. 2257/94 (Για την οργάνωση και

λειτουργία του Ο.Τ.Ε).

Ειδικότερα με βάση τις διατάξεις του άνω Ν. 2075/92 έχουν χορηγηθεί άδεια λειτουργίας κυψελοειδούς τηλεπικοινωνιακού δικτύου G.S.M. μόνο στις εταιρείες "ΣΤΕΤ- ΕΛΛΑΣ Τηλεπικοινωνίες Α.Ε.Β.Ε.) και "ΠΑΝΑΦΟΝ Ανώνυμη Ελληνική Εταιρεία Τηλεπικοινωνιών" με τις κοινές αποφάσεις 4839/Γ.ν./29.9.1992 και 2830/Γ.ν./29.9.1992 αντιστοίχως των Υπουργών Εθνικής Οικονομίας και Μεταφορών και Επικοινωνιών, που έχουν δημοσιευθεί στα Φ.Ε.Κ 586 Β/30.9.1992 η πρώτη και 587 Β/30.9.1992 η δεύτερη (ιδ. άρ. 16 § 5β ν. 2075/92).

Από όσα έχουν προεκτεθεί προκύπτει ότι στο ερώτημά Σας προσήκει καταφατική απάντηση, ήτοι ότι οι διατάξεις των άρ. 3 και 5 του ν. 2225/1994 και 2 § 3 του Π.Δ. 191/8.5.1991 ως αντικαταστάθηκε με το άρ. 1 § 2 του ΠΔ 124/92 ισχύουν και για την κινητή τηλεφωνία συνεπώς και για τα δίκτυα των εταιριών που αμέσως προαναφέρθηκαν.

Ο Αντεισαγγελέας του Αρείου Πάγου

Κωνσταντίνος Βολονάσης

Β.Μ.