



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
Ο ΕΙΣΑΓΓΕΛΕΥΣ
ΤΟΥ ΑΡΕΙΟΥ ΠΑΓΟΥ

Αθήνα :13-5-2002

Αριθ. Γνωμ.: 4

Προς

Το Υπουργείο Δημοσίας Τάξεως

Αρχηγείο Ελληνικής Αστυνομίας

Κλάδος Διοικητικού

Διεύθυνση Οργάνωσης – Νομοθεσίας

Τμήμα 2^ο Νομικών Υποθέσεων

Π. Κανελλοπούλου 4 – ΑΘΗΝΑ

Θέμα: Διοικητική απέλαση υπό όρους απολυθέντος από τις φυλακές αλλοδαπού

Επί του ερωτήματος εάν η << διοικητική απέλαση>> που επιβάλλεται σε βάρος καταδικασθέντος αλλοδαπού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 44 του Ν. 2910/2001>> θα εκτελείται, σε περίπτωση υπό όρο απόλυσής του από τις φυλακές, αμέσως μετά την απόλυσή του ή μετά την παρέλευση του χρόνου έκτισης της ποινής κατά τον ιδιάζοντα αυτό τρόπο, η γνώμη μας έχει ως εξής :

A] .- Η απέλαση αλλοδαπού διατάσσεται είτε από το Δικαστήριο [δικαστική απέλαση], είτε από την αρμόδια Διοικητική Αρχή [διοικητική απέλαση]. Όταν το Δικαστήριο διατάξει την απέλαση αλλοδαπού καταδικασθέντος σε κάθειρξη ή φυλάκιση, το άρθρο 74 παρ. 1 εδ. γ' του Π.Κ. ορίζει ότι : << Η απέλαση εκτελείται αμέσως μετά την έκτιση της ποινής ή την απόλυση από τις φυλακές >>.-

Εξάλλου η προϊσχύσασα διάταξη του άρθρου 27 παρ. 2 του Ν. 1975/1991 <<περί αλλοδαπών >> όριζε ότι : << Η διατασσόμενη διοικητική απέλαση εκτελείται αμέσως μετά την έκτιση της ποινής ή την υπό όρους απόλυση του καταδικασθέντος >>.-

Ήδη από τις διατάξεις του άρθρου 44 του νυν ισχύοντος Ν.2910/2001, που ρυθμίζουν τα συναφή θέματα των καταργηθεισών διατάξεων του ως άνω άρθρου 27 Ν.1975/91, προβλέπονται σαφώς οι περιπτώσεις και οι λόγοι που επιτρέπουν να διαταχθεί σε βάρος αλλοδαπού << διοικητική απέλαση>>, τα όργανα που την αποφασίζουν και η διαδικασία εκτέλεσης της σχετικής απόφασης, η οποία αποτελεί κυβερνητική πράξη, αναγόμενη στη διαχείριση της πολιτικής εξουσίας. Πλην όμως στην πρόσφατη αυτή διάταξη δεν υπάρχει πρόβλεψη, αν η εκτέλεση της διοικητικής απέλασης θα γίνεται αμέσως μετά την υπό όρο απόλυση από τη φυλακή του καταδικασθέντος αλλοδαπού.-

B].- Γίνεται παγίως δεκτό, ότι αλλοδαπός καταδικασθείς σε ποινή στερητική της ελευθερίας, δύναται να τύχει της υπό όρο απόλυσης εκ των φυλακών, κατά τις διατάξεις των άρθρων 105, 110 Π.Κ. διότι δεν υπάρχει στο

Νόμο διάκριση μεταξύ ημεδαπών και αλλοδαπών καταδίκων. Επομένως εάν από της υπό όρο απόλυσης εκ των φυλακών του αλλοδαπού παρέλθει το υπολειπόμενο προς απότιση της ποινής χρονικό διάστημα [όταν τούτο είναι ανώτερο της τριετίας] ή εάν παρέλθουν 3 έτη [όταν αυτό είναι 3 έτη ή μικρότερο], χωρίς να επέλθει << ανάκληση >> - άρθρο 107 Π.Κ. ή << άρση >> - άρθρο 108 Π.Κ., τότε η ποινή θεωρείται ότι εκτίθηκε, κατά τη ρητή διάταξη του άρθρου 109 Π.Κ.- Κατά συνέπεια από του χρόνου αυτού και μετά μπορεί να ενεργοποιηθεί η διαδικασία εκτέλεσης της διοικητικής απέλασης και όχι ενωρίτερον.

Γ].- Έτσι η διοίκηση δεν δικαιούται, επικαλούμενη λόγους ασφαλείας κ.λ.π., να διατάξει την διοικητική απέλαση του υπό όρους απολυθέντος αλλοδαπού, προ της παρόδου λευκού του χρόνου της δοκιμασίας, διότι η ενέργειά της αυτή είναι καταδήλως αντίθετη προς το Νόμο, καθόσον :

α] Ο τυχών της υπό όρους απολύσεως δεν επιτρέπεται κατά το στάδιο της δοκιμασίας να εξέλθει των ορίων της Χώρας, παρά μόνον αν του επιτραπεί η έξοδος με βούλευμα του Συμβουλίου Πλημ/κών και εφόσον συντρέχει σπουδαίος ατομικός, οικογενειακός ή επαγγελματικός λόγος [βλ. άρθρ. 1 του ν. 2207/1994, Πλημ. Πειραιά 118/1995 Υπεράσπιση 1995/547].- β]

Η ως άνω απαγόρευση εξόδου από την Επικράτεια επιβάλλεται, διότι διαφορετικά ματαιώνεται η προστατευτική επίβλεψη της υπό όρους απόλυσης [άρθρο 110 παρ. 3-4 Π.Κ.] και καθίσταται αδύνατη η ενδεχόμενη << ανάκληση >> αυτής και η αναφυλάκιση του καταδικασθέντος [άρθρ. 107 Π.Κ.]. γ] Η μη έξοδος από την Ελλάδα επιβάλλεται επί πλέον, όταν

στον απολυθέντα έχουν επιβληθεί υποχρεώσεις ως προς τον τρόπο της ζωής και τον τόπο της διαμονής του [άρθρ. 106 παρ. 2 Π.Κ.]· δ] Ενδεχόμενη διοικητική απέλαση ,πριν την πάροδο λευκού του χρόνου δοκιμασίας του απολυθέντος υπό όρους αλλοδαπού, θα προσέκρουε στη Συνταγματική διάκριση των εξουσιών [άρθρο 26 Συντ/τος], αφού η Εκτελεστική Εξουσία θα ακύρωνε στην πράξη απόφαση Δικαστική, δηλαδή το βούλευμα του Συμβουλίου Πλημ/κών που διέταξε την ως άνω απόλυση·-

Δ].- Κατά συνέπεια η διοικητική απέλαση μπορεί να εκτελεστεί μόνον μετά τη πάροδο λευκού του χρόνου δοκιμασίας του απολυθέντος υπό όρους αλλοδαπού·-

Σε κάθε περίπτωση και εφόσον η Αστυνομική Αρχή έχει στοιχεία συνηγορούντα υπέρ της διοικητικής απέλασης, δύναται να θέτει αυτά υπόψη εγκαίρως στον αρμόδιο Εισαγγελέα, ώστε να συνεκτιμηθούν από αυτόν και το Δικαστικό Συμβούλιο κατά την έκδοση του σχετικού βουλεύματος, το οποίο μπορεί να διαλάβει ως υποχρέωση [άρθρ. 106 παρ. 1 Π.Κ.] , του υπό όρους απολυομένου αλλοδαπού, την επί ορισμένο χρόνο διαμονή του στη χώρα καταγωγής του, οπότε και απελαύνεται αμέσως μετά την εκ των φυλακών έξοδό του [πρβλ. συνημ. Φ/Α υπ' αριθ. 858, 886, 973 και 1002/2002 βουλευμάτων Συμβουλίου Πλημ/κών Αθηνών].-

Ο Γνωμοδοτών Αντεισαγγελέας του Αρείου Πάγου



Ανδρέας Φάκος

ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ:

1.- Υπουργείο Δικαιοσύνης

Τμήμα Ειδικών Ποινικών Υποθέσεων

2.- Εισαγγελείς Εφετών Κράτους