

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟ ΚΑΒΑΛΑΣ

ΤΜΗΜΑ Α΄

Αριθμός απόφασης – πρακτικού: 407/2018

#

Η ΠΡΩΤΟΔΙΚΗΣ

ΤΟΥ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ

ΤΜΗΜΑ Α΄

Προσήλθε στο υπηρεσιακό της γραφείο, την 17^η-12-2018, χωρίς την παρουσία γραμματέα,

για να δικάσει τις έγγραφες αντιρρήσεις, κατ' άρθρο 76 παρ. 3 και 4 του ν. 3386/2005 (ΦΕΚ Α΄ 212), όπως τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε με τα άρθρα 48 του ν. 3772/2009 (ΦΕΚ Α΄ 112) και 55 του ν. 3900/2010 (Φ.Ε.Κ. Α΄ 213), διατηρήθηκε δε σε ισχύ με το άρθρο 139 του ν. 4251/2014 (ΦΕΚ Α΄ 80/01-04-2014), σε συνδυασμό προς τις διατάξεις του ν. 3907/2011 (ΦΕΚ Α΄ 7),

τ ο υ ... (όνομα) | (επώνυμο) του |,
υπηκόου Πακιστάν, ήδη κρατούμενου στο Προαναχωρησιακό Κέντρο
Κράτησης Παρανεστίου Δράμας,

κ α τ ά της με αριθμό πρωτ. 26797-ΠΑΡ/26-11-2018 απόφασης
παράτασης κράτησης του Αναπληρωτή Διευθυντή Αστυνομίας Ξάνθης και

κ α τ ά του Ελληνικού Δημοσίου, που εκπροσωπείται από τον Υπουργό Εσωτερικών [π.δ. 123/2016 – ΦΕΚ Α' 208].

Η κρίση του Δικαστηρίου είναι η εξής:

1. Επειδή, με τις υπό κρίση έγγραφες αντιρρήσεις (αριθμ. καταχ. βιβλίου 422/17-12-2018), ο αντιλέγων ζητεί, παραδεκτώς, να ακυρωθεί η προαναφερθείσα απόφαση του Αναπληρωτή Διευθυντή της Αστυνομίας Ξάνθης, με την οποία αποφασίστηκε η παράταση της κράτησής του για σαράντα πέντε (45) ημέρες από 08-12-2018 και να αφεθεί ελεύθερος για τους διαλαμβανόμενους στο κρινόμενο δικόγραφο λόγους.

2. Επειδή, ο ν. 4375/2016 (ΦΕΚ Α' 51, διορθώσεις σφαλμάτων ΦΕΚ Α' 57) ορίζει στο άρθρο 34 ότι « δ. "αιτών διεθνή προστασία" ή "αιτών άσυλο" ή "αιτών" είναι ο αλλοδαπός ή ανιθαγενής, ο οποίος δηλώνει προφορικώς ή εγγράφως ενώπιον οποιασδήποτε ελληνικής αρχής, στα σημεία εισόδου στην Ελληνική Επικράτεια ή εντός αυτής, ότι ζητά άσυλο ή επικουρική προστασία 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 15 του π.δ. 141/2013 (Α' 226) και επί του αιτήματος του οποίου δεν έχει ληφθεί ακόμη τελεσίδικη απόφαση...», στο άρθρο 36 ότι « 1.α. Κάθε αλλοδαπός ή ανιθαγενής έχει δικαίωμα υποβολής αίτησης διεθνούς προστασίας. Η αίτηση υποβάλλεται ενώπιον των Αρχών Παραλαβής, οι οποίες διενεργούν αμέσως πλήρη καταγραφή της..... 2..... 3. Σε περίπτωση που αλλοδαπός ή ανιθαγενής, ο οποίος είτε βρίσκεται υπό κράτηση είτε σε διαδικασίες Υποδοχής και Ταυτοποίησης κατά την κείμενη νομοθεσία, δηλώσει ότι επιθυμεί να καταθέσει αίτηση διεθνούς προστασίας, οι κατά περίπτωση αρμόδιες αρχές μεριμνούν για την άμεση σύνταξη και υποβολή έγγραφης σχετικής δήλωσης. Στη συνέχεια η αίτηση διεθνούς προστασίας καταγράφεται από την υπηρεσία κράτησης ή την Υπηρεσία Υποδοχής και Ταυτοποίησης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο εδάφιο β της παραγράφου 1 (απλή καταγραφή), σε διασυνδεδεμένο με την Αρχή Παραλαβής ηλεκτρονικό σύστημα εντός έξι (6) εργάσιμων ημερών. Οι αρχές

κράτησης ή οι περιφερειακές υπηρεσίες Υποδοχής και Ταυτοποίησης, σε συνεργασία με την Αρχή Παραλαβής, μεριμνούν για τη μεταγωγή του κρατουμένου ενώπιον της αρχής αυτής, το συντομότερο δυνατό, προκειμένου να πραγματοποιηθεί η πλήρης καταγραφή της αίτησης διεθνούς προστασίας σύμφωνα με το στοιχείο α της παραγράφου 1. Σε περίπτωση που ο αιτών αφεθεί ελεύθερος πριν την πραγματοποίηση πλήρους καταγραφής, οφείλει να προσέλθει εντός δέκα (10) ημερών στην αρμόδια Αρχή Παραλαβής, ώστε να προγραμματιστεί η πλήρης καταγραφή της αίτησης διεθνούς προστασίας. Σε περίπτωση που δεν εμφανιστεί, η υπόθεση τίθεται στο αρχείο με απόφαση του Προϊσταμένου του αρμόδιου Περιφερειακού Γραφείου Ασύλου. Το πρόσωπο που εκφράζει επιθυμία κατάθεσης αίτησης διεθνούς προστασίας είναι αιτών άσυλο σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 34(δ) του παρόντος. 4. Αν η αίτηση διεθνούς προστασίας υποβληθεί σε μη αρμόδια αρχή, αυτή υποχρεούται να ειδοποιήσει αμέσως την αρμόδια Αρχή Παραλαβής με τον προσφορότερο τρόπο και να παραπέμψει σε αυτήν τον αιτούντα...» και στο άρθρο 46 ότι: «1. Αλλοδαπός ή ανιθαγενής που αιτείται διεθνή προστασία, δεν κρατείται για μόνο το λόγο ότι έχει υποβάλει αίτηση διεθνούς προστασίας, καθώς και ότι εισήλθε παράτυπα ή/και παραμένει στη χώρα χωρίς νόμιμο τίτλο διαμονής 2. Αλλοδαπός ή ανιθαγενής που υποβάλλει αίτηση διεθνούς προστασίας ενόσω κρατείται βάσει των σχετικών διατάξεων των νόμων 3386/2005 (Α' 212) και 3907/2011 (Α' 7), όπως ισχύουν, παραμένει υπό κράτηση κατ' εξαίρεση, εφόσον αυτή είναι αναγκαία, κατόπιν ατομικής αξιολόγησης, και υπό την προϋπόθεση ότι δεν μπορούν να εφαρμοσθούν εναλλακτικά μέτρα, όπως αυτά που αναφέρονται στο άρθρο 22 παρ. 3 του ν. 3907/2011, για έναν από τους παρακάτω λόγους: α. για τη διαπίστωση των στοιχείων της ταυτότητας ή της καταγωγής 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 στο άρθρο 18 (ζ) του ν. 3907/2011, ή γ. όταν τεκμηριώνεται βάσει αντικειμενικών κριτηρίων, συμπεριλαμβανομένου του γεγονότος ότι το πρόσωπο είχε ήδη την ευκαιρία πρόσβασης στη διαδικασία χορήγησης ασύλου, ότι υπάρχουν βάσιμοι λόγοι να θεωρείται ότι ο αιτών υποβάλλει αίτηση διεθνούς προστασίας, προκειμένου να καθυστερήσει απλώς

ή να εμποδίσει την εκτέλεση απόφασης επιστροφής, εφόσον πιθανολογείται ότι η εκτέλεση της απόφασης αυτής μπορεί να υλοποιηθεί ή δ. εφόσον συνιστά κίνδυνο για την εθνική ασφάλεια ή τη δημόσια τάξη, κατά την αιτιολογημένη κρίση της αρμόδιας αρχής της παραγράφου 3, ή ε. όταν υπάρχει σημαντικός κίνδυνος διαφυγής, κατά τη έννοια του άρθρου 2 (ιδ) του Κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 604/2013, σύμφωνα με τα κριτήρια του άρθρου 18 στοιχείο ζ του ν. 3907/2011, τα οποία εφαρμόζονται αναλόγως, και προκειμένου να διασφαλιστεί η υλοποίηση της διαδικασίας μεταφοράς σύμφωνα με τον ως άνω Κανονισμό. 3. Η απόφαση κράτησης λαμβάνεται από τον οικείο Αστυνομικό Διευθυντή Στις περιπτώσεις α, β, γ και ε της παραγράφου 2 του παρόντος άρθρου, η απόφαση κράτησης λαμβάνεται κατόπιν εισήγησης του Προϊσταμένου της αρμόδιας Αρχής Παραλαβής. 4. α. Η κράτηση των αιτούντων διεθνή προστασία επιβάλλεται για το απολύτως αναγκαίο χρονικό διάστημα. Καθυστερήσεις των διοικητικών διαδικασιών που δεν μπορούν να αποδοθούν στον αιτούντα δεν δικαιολογούν συνέχιση της κράτησης. β. Η κράτηση αιτούντος διεθνή προστασία για τους λόγους των περιπτώσεων α, β και γ καταρχήν επιβάλλεται για χρονικό διάστημα μέχρι 45 ημερών και παρατείνεται για άλλες 45 ημέρες εφόσον δεν ανακληθεί η εισήγηση της παραγράφου 3. γ. Η κράτηση αιτούντος διεθνή προστασία για τους λόγους των περιπτώσεων δ και ε της παραγράφου 2, δεν δύναται να υπερβαίνει τους τρεις (3) μήνες. δ. Ανεξάρτητα από τη συμπλήρωση ή μη των ανωτέρω ορίων των στοιχείων β και γ, ο συνολικός χρόνος κράτησης δεν μπορεί σε καμία περίπτωση να υπερβαίνει τα ανώτατα όρια κράτησης όπως αυτά προβλέπονται στο άρθρο 30 του ν. 3907/2011». Το δε άρθρο 30 του ν. 3907/2011 (ΦΕΚ Α' 7), που αφορά τους υπό επιστροφή αλλοδαπούς, ορίζει ότι: «1...5. ... Το ανώτατο όριο κράτησης δεν μπορεί να υπερβαίνει το εξάμηνο. 6. Το χρονικό όριο της παραγράφου 5 μπορεί να παραταθεί για περιορισμένο μόνο χρόνο που δεν υπερβαίνει τους δώδεκα μήνες, στις περιπτώσεις κατά τις οποίες παρά τις εύλογες προσπάθειες των αρμόδιων υπηρεσιών η επιχείρηση απομάκρυνσης είναι πιθανόν να διαρκέσει περισσότερο επειδή: α) ο υπήκοος της τρίτης χώρας αρνείται να συνεργασθεί ή β) καθυστερεί η λήψη των αναγκαίων εγγράφων από τρίτες χώρες», ενώ το άρθρο 21 του ίδιου ως άνω νόμου, ορίζει ότι: «1. ... 3. Οι αρμόδιες για την έκδοση της απόφασης επιστροφής αρχές μπορούν να επιβάλουν καθ' όλο το

χρονικό διάστημα της προθεσμίας οικειοθελούς αναχώρησης υποχρεώσεις στον υπήκοο τρίτης χώρας, με σκοπό την αποφυγή του κινδύνου διαφυγής, όπως την τακτική εμφάνιση ενώπιον αρχών, την κατάθεση κατάλληλης οικονομικής εγγύησης, την κατάθεση εγγράφων ή την υποχρέωση παραμονής σε ορισμένο μέρος...».

3. Επειδή, από τη συνδυασμένη ερμηνεία των παραπάνω διατάξεων προκύπτει ότι ο αλλοδαπός κρατούμενος για επιστροφή (απέλαση) βάσει των σχετικών διατάξεων των νόμων 3386/2005 και 3907/2011, ο οποίος υποβάλλει αίτηση διεθνούς προστασίας ενόσω κρατείται, μπορεί κατ' εξαίρεση να συνεχίσει να παραμένει υπό κράτηση κατόπιν ατομικής αξιολόγησης και εφόσον συντρέχει ένας από τους λόγους που ορίζονται στην παράγραφο 2 του άρθρου 46 του ν. 4375/2016. Στην περίπτωση αυτή, ο μέγιστος χρόνος κράτησής του είναι ενενήντα ημέρες [45 ημέρες αρχικά + 45 ημέρες κατά παράταση, κατά το στοιχείο β της παραγράφου 4 του άρθρου 46 του ν. 4375/2016] ή τρεις μήνες [κατά το στοιχείο γ της ίδιας παραγράφου] από την ημέρα που απέκτησε την ιδιότητα του αιτούντος διεθνή προστασία, δηλαδή από την ημέρα που δήλωσε προφορικώς ή εγγράφως ενώπιον οποιασδήποτε (έστω και αναρμόδιας) ελληνικής αρχής ότι επιθυμεί να καταθέσει αίτηση ασύλου ή επικουρικής προστασίας, εκτός αν συμπληρωθεί νωρίτερα το ανώτατο όριο του στοιχείου δ' της ίδιας παραγράφου, δηλαδή το εξάμηνο (ή δεκαοκτάμηνο σε δύο κατ' εξαίρεση περιπτώσεις) από την έναρξη της κράτησης. Τούτο μπορεί να συμβεί σε περίπτωση κατά την οποία ο αλλοδαπός υποβάλλει αίτημα διεθνούς προστασίας σε χρονικό σημείο μεταγενέστερο από τη συμπλήρωση τριμήνου από την έναρξη της κράτησής του. Δηλαδή, το στοιχείο δ' της παραγράφου 4 του άρθρου 46 του ν. 4375/2016 δεν παρατείνει τα οριζόμενα στα στοιχεία β και γ της ίδιας παραγράφου ανώτατα χρονικά όρια κράτησης, αλλά επιβάλλει δεύτερο ανώτατο χρονικό όριο κράτησης, το οποίο ισχύει διαζευκτικά προς τα ανώτατα χρονικά όρια κράτησης των στοιχείων β και γ, υπό την έννοια ότι αρκεί η υπέρβαση ενός μόνον από τα παραπάνω ανώτατα χρονικά όρια κράτησης, προκειμένου να καταστεί παράνομη η κράτηση του αλλοδαπού. Τούτο άλλωστε σαφώς προκύπτει και από τη φράση «Ανεξάρτητα από τη συμπλήρωση ή μη των ανωτέρω ορίων των στοιχείων β και γ», την οποία χρησιμοποιεί ο νομοθέτης.

4. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση από τα στοιχεία του φακέλου της δικογραφίας προκύπτουν τα εξής: Ο αντιλέγων, υπήκοος Πακιστάν, γεννηθείς στις - -1987, στερούμενος ταξιδιωτικών εγγράφων, συνελήφθη στις 07-10-2018 και ώρα 22.00' στον Κόμβο Αγίου Ανδρέα Νομού Καβάλας από αστυνομικά όργανα της Διεύθυνσης Αστυνομίας Ροδόπης και με την υπ' αριθμ. πρωτ. 29085/2-α'/15-10-2018 απόφαση του Διευθυντή της Διεύθυνσης Αστυνομίας Ροδόπης, διατάχθηκε η προσωρινή κράτησή του, ως παρανόμως διαμένοντος στην Ελλάδα, προκειμένου αυτός να απομακρυνθεί από τη Χώρα. Στη συνέχεια, παραπέμφθηκε στον Εισαγγελέα Πρωτοδικών Ροδόπης, ο οποίος, με την υπ' αριθμ. 139/08-10-2018 Διάταξή του – που εγκρίθηκε με την υπ' αριθμ. 1256/08-10-2018 Απόφαση του Εισαγγελέα Εφετών Θράκης – απέσχε της ποινικής δίωξης για την πράξη της παράνομης εισόδου στην Ελληνική Επικράτεια και παραπέμφθηκε στον Διοικητή του Τμήματος Συνοριακής Φύλαξης Σαπών Νομού Ροδόπης για επαναπροώθηση στη χώρα προέλευσης ή καταγωγής του. Στις 15-10-2018, παραπέμφθηκε, δυνάμει της υπ' αριθμ. 37204/13-10-2018 απόφαση του Κ.Υ.Τ. Ορεστιάδας στην υπηρεσία σύλληψης προκειμένου να εφαρμοστούν οι διαδικασίες του άρθρου 75 του ν. 3386/2005. Ακολούθως, με την υπ' αριθμ. πρωτ. 29085/2-β'/18-10-2018 απόφαση του Διευθυντή της Διεύθυνσης Αστυνομίας Ροδόπης διατάχθηκε η επιστροφή του εν λόγω αλλοδαπού στη χώρα προέλευσης ή καταγωγής του, με την αιτιολογία ότι αυτός εισήλθε και διέμενε παράνομα στην Ελλάδα, στερούμενος νομιμοποιητικών εγγράφων. Με την ίδια απόφαση διατάχθηκε και η συνέχιση της κράτησής του έως ότου ολοκληρωθεί η διαδικασία απομάκρυνσής του από την Ελλάδα, με την αιτιολογία ότι υπάρχει κίνδυνος διαφυγής του. Ακολούθως, ενώ συνεχιζόταν η κράτηση του εν λόγω αλλοδαπού, αυτός υπέβαλε, στις 24-10-2018, αίτηση διεθνούς προστασίας. Με την υπ' αριθμ. 8008/25-10-2018 εισήγησή της, η Αναπληρώτρια Προϊσταμένη του Περιφερειακού Γραφείου Ασύλου Ξάνθης εισηγήθηκε τη συνέχιση της κράτησης του παραπάνω αντιλέγοντος, διότι τεκμηριώνεται ότι υπάρχουν βάσιμοι λόγοι να θεωρείται ότι έχει υποβάλει αίτηση διεθνούς προστασίας, προκειμένου να καθυστερήσει ή να εμποδίσει την εκτέλεση της απόφασης επιστροφής, για χρονικό διάστημα που προβλέπεται από το άρθρο 46 παρ. 4 (β), ο συνολικός χρόνος της οποίας δεν μπορεί να ξεπερνάει τους δεκαοκτώ (18) μήνες, εφόσον ληφθεί υπόψη η τυχόν έλλειψη κατάλληλων

χώρων και οι δυσχέρειες εξασφάλισης αξιοπρεπών συνθηκών διαβίωσης του τελούντος σε κράτηση, σύμφωνα με το άρθρο 46 παρ. 8 του ν. 4375/2016. Η εν λόγω εισήγηση έγινε δεκτή με την υπ' αριθμ. πρωτ. 26797-Κ/25-10-2018 απόφαση του Διευθυντή της Αστυνομίας Ξάνθης και επιβλήθηκε στον ως άνω αλλοδαπό, κατ' επίκληση του άρθρου 46 του ν. 4375/2016, κράτηση διάρκειας σαράντα πέντε (45) ημερών έως την έκδοση απόφασης επί της αίτησης χορήγησης διεθνούς προστασίας ενόψει των λόγων που αναφέρονται στην ως άνω εισήγηση. Η κράτηση αυτή εγκρίθηκε με την υπ' αριθμ. 916/2018 απόφαση – πρακτικό της Δικαστούς Υπηρεσίας του Διοικητικού Πρωτοδικείου Κομοτηνής. Στη συνέχεια, το Αυτοτελές Κλιμάκιο Ασύλου Ξάνθης όρισε την 02^α-11-2018 ως ημερομηνία πραγματοποίησης της προσωπικής συνέντευξης του αντιλέγοντος στο πλαίσιο εξέτασης της από 24-10-2018 αίτησής του για παροχή διεθνούς προστασίας. Η αίτησή του αυτή απορρίφθηκε δυνάμει της υπ' αριθμ. 7966/05-11-2018 απόφασης του Αυτοτελούς Κλιμακίου Ασύλου Ξάνθης, κατά δε της απόφασης αυτής ο αντιλέγων άσκησε την από 08-11-2018 προσφυγή, ημερομηνία εξέτασης της οποίας ορίστηκε η 14^η-02-2019 ενώπιον της 15^{ης} επιτροπής. Στη συνέχεια, με την υπ' αριθμ. πρωτ. 26797-ΠΑΡ/26-11-2018 απόφαση παράτασης κράτησης του Αναπληρωτή Διευθυντή Αστυνομίας Ξάνθης αποφασίστηκε η παράταση της κράτησης του αντιλέγοντος για σαράντα πέντε (45) ημέρες από 08-12-2018, καθόσον δεν ανακλήθηκε η υπ' αριθμ. 8008/25-10-2018 εισήγηση της Αναπληρώτριας Προϊσταμένης του Περιφερειακού Γραφείου Ασύλου Ξάνθης.

5. Επειδή, με τις κρινόμενες αντιρρήσεις ο αντιλέγων στρέφεται κατά της τελευταίας αυτής απόφασης περί παράτασης της κράτησής του, ισχυριζόμενος ότι η κράτησή του είναι παράνομη. Ειδικότερα, προβάλλει ότι με την προσβαλλόμενη απόφαση, η οποία εκδόθηκε μετά την κατάθεση της υπ' αριθμ. πρωτ. 8369/08-11-2018 προσφυγής του ενώπιον της αρμόδιας επιτροπής προσφυγών, διατάσσεται μέτρο που είναι αδιαμφισβήτητα ατελέσφορο, διότι κατά το χρόνο λήξης της κράτησης των 45 ημερών δεν θα έχει συζητηθεί ακόμη η προσφυγή του, η συζήτηση της οποίας έχει οριστεί για τις 14-02-2019. Προς επίρρωση του ισχυρισμού του επικαλείται και προσκομίζει φωτοαντίγραφο του υπ' αριθμ. πρωτ. 245749/27730/2018 από 22-06-2018 εγγράφου του Συνηγόρου του Πολίτη απευθυνόμενο προς τη Διεύθυνση Αστυνομίας Ξάνθης και τη Γενική Περιφερειακή Αστυνομική

Διεύθυνση Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης, με θέμα «Κράτηση αιτούντων διεθνή προστασία στο ΠΡΟ.ΚΕ.Κ.Α. Ξάνθης – προσδιορισμός συζήτησης της προσφυγής τους σε χρόνο μεταγενέστερο των ανώτατων ορίων κράτησης». Στο έγγραφο αυτό ο Συνήγορος του Πολίτη επισημαίνει ότι: «... καθίσταται σαφές ότι ακόμη κι αν εξαντληθούν τα ανώτατα όρια κράτησης του άρθρου 46, δεν θα έχει εκδοθεί τελεσίδικη απόφαση επί των επίμαχων αιτήσεων διεθνούς προστασίας, αφού η συζήτηση των σχετικών προσφυγών έχει προσδιοριστεί σε χρόνο που υπερβαίνει κατά πολύ τα εν λόγω όρια, καθώς και τις προαναφερθείσες προθεσμίες του άρθρου 62. Συνεπώς, η συνέχιση της επιβληθείσας κράτησης είναι πλέον απρόσφορη για την επίτευξη του σκοπού που αναφερόταν ως δικαιολογητικός λόγος για την αρχική επιβολή της και κατ'επέκταση, αντίθετη στην αρχή της αναλογικότητας των στερητικών της ελευθερίας μέτρων (άρ. 5 παρ. 3 Συντάγματος, άρ. 5 ΕΣΔΑ). ... Τέλος, η καθυστέρηση της συζήτησης και έκδοσης απόφασης επί των κατατεθεισών προσφυγών δεν δικαιολογεί τη συνέχιση της κράτησης, αφού δεν μπορεί να αποδοθεί στους αιτούντες, αλλά στην ίδια τη Διοίκηση».

6. Επειδή, λαμβάνοντας υπόψη: α) ότι από τις προπαρατεθείσες διατάξεις συνάγεται ότι ο πολίτης τρίτης χώρας, ο οποίος κρατείται προσωρινά, εφόσον εκδηλώσει, ενώπιον της διοικητικής αρχής κράτησης, τη βούληση να υπαχθεί σε καθεστώς διεθνούς προστασίας, αποκτά, κατά τη ρητή επιταγή των διατάξεων των άρθρων 34 περ. δ και 36 παρ. 3 του ν. 4375/2016, την ιδιότητα του αιτούντος άσυλο και δεν δύναται πλέον να απομακρυνθεί από τη χώρα μέχρι την ολοκλήρωση της διοικητικής διαδικασίας εξέτασης της αίτησης διεθνούς προστασίας, όπως ορίζεται στο άρθρο 37 παρ. 1 του ίδιου νόμου, ούτε να κρατείται αποκλειστικά για την ολοκλήρωση της διαδικασίας της απέλασης. Αντιθέτως, η κράτησή του επιτρέπεται μόνο εάν αυτό κρίνεται αναγκαίο για έναν από τους λόγους που περιοριστικά αναφέρονται στο νόμο (άρθρο 46 παρ. 2 περ. α – ε του ν. 4375/2016) μεταξύ των οποίων η διαπίστωση των στοιχείων της ταυτότητας ή της καταγωγής του (περ. α') και η ύπαρξη βάσιμων λόγων ότι ο αιτών υποβάλει αίτηση διεθνούς προστασίας, προκειμένου να καθυστερήσει απλώς ή να εμποδίσει την εκτέλεση απόφασης επιστροφής, εφόσον πιθανολογείται ότι η εκτέλεση της απόφασης αυτής μπορεί να υλοποιηθεί (περ. γ'). Η κράτηση δε του αλλοδαπού στις περιπτώσεις αυτές δεν μπορεί να υπερβαίνει

συνολικά τις 90 ημέρες (45 + 45), β) ότι ο αντιλέγων στις 24-10-2018 υπέβαλε αίτημα διεθνούς προστασίας (άσυλο), η έκδοση απόφασης επί του οποίου, κατόπιν ασκήσεως εκ μέρους του διοικητικής προσφυγής ενώπιον του β'βάθμιου οργάνου, εκκρεμεί. Ως εκ τούτου, ο αντιλέγων απέκτησε την ιδιότητα του αιτούντος άσυλο. γ) ότι, παρόλο που ο αντιλέγων δεν κατέχει διαβατήριο ή ταυτότητα, τα στοιχεία της ταυτότητας και της ιθαγένειάς του θεωρείται ότι έχουν εξακριβωθεί κατά τις διαδικασίες της Υπηρεσίας Υποδοχής και Ταυτοποίησης, δ) ότι η συζήτηση της προσφυγής του αντιλέγοντος στον δεύτερο βαθμό ενώπιον της 15^{ης} επιτροπής προσφυγών, θα λάβει χώρα στις 14-02-2019, ήτοι μετά τη λήξη του χρόνου κράτησης των 90 ημερών (22-1-2019), ο χρόνος δε αυτός (της κράτησης) δεν μπορεί να παραταθεί κι, ως εκ τούτου, ο αντιλέγων θα πρέπει σε κάθε περίπτωση, μετά τη λήξη της 90ήμερης κράτησης, να αφεθεί ελεύθερος και ε) ότι, στην περίπτωση αυτή, μπορούν να επιβληθούν εναλλακτικά μέτρα (άρθρο 46 παρ. 2 του ν. 4375/2016 σε συνδυασμό με το άρθρο 22 παρ. 3 του ν. 3907/2014), το Δικαστήριο κρίνει ότι η κράτηση που επιβλήθηκε στον αντιλέγοντα με την προσβαλλόμενη απόφαση δεν είναι αναγκαία καθώς δεν εξυπηρετεί κανέναν από τους περιοριστικά αναφερόμενους στο νόμο σκοπούς. Κατόπιν αυτών, πρέπει, κατ' αποδοχή των κρινόμενων αντιρρήσεων, να διαταχθεί η άρση της κράτησης του αντιλέγοντος, υπό τον όρο να παρουσιάζεται την 1^η ημέρα κάθε εβδομάδας (Δευτέρα) στο αστυνομικό τμήμα του δηλωθέντος τόπου κατοικίας του έως την ολοκλήρωση της διοικητικής διαδικασίας εξέτασης της αίτησής του για διεθνή προστασία (άσυλο), συντασσομένης προς τούτο έκθεσης.

ΔΙΑ ΤΑΥΤΑ

Δέχεται τις αντιρρήσεις.

Διατάσσει να αφεθεί ελεύθερος ο αντιλέγων υπό τον όρο να παρουσιάζεται την 1^η ημέρα κάθε εβδομάδας (Δευτέρα) στο αστυνομικό τμήμα του δηλωθέντος τόπου κατοικίας του έως την ολοκλήρωση της διοικητικής διαδικασίας εξέτασης της αίτησής του για διεθνή προστασία (άσυλο), συντασσομένης προς τούτο έκθεσης.

Η απόφαση εκδόθηκε στην Καβάλα στις 17-12-2018