

Αθήνα, 21 Ιουλίου 2009  
Αρ. Πρωτ. : 12872/09/2.1

Χειριστής: Μαρία Βουτσίνου  
Τηλέφωνο: 21 0 72 89 609  
Φαξ: 21 0 72 92 129

Υπουργείο Εσωτερικών  
Διεύθυνση Μεταναστευτικής Πολιτικής  
& Κοινωνικής Ένταξης  
Τμήμα Νομοθετικού  
Συντονισμού & Ελέγχου  
Ευαγγελιστρίας 2  
105 63 Αθήνα

Περιφέρεια Αττικής  
Διεύθυνση Αλλοδαπών  
& Μετανάστευσης  
Ανατολικής Αττικής  
Ψαρρών 19  
153 51 Παλλήνη

**Θέμα: «Απόρριψη αιτήματος άδειας διαμονής μέλους οικογένειας Έλληνα πολίτη»**

Ο Συνήγορος του Πολίτη έλαβε την υπ' αριθμ. 12872/2009 αναφορά του κυρίου \*\*\*, καθώς και την υπ' αριθμ. 13153/2009 συμπληρωματική αναφορά της συζύγου του, κυρίας \*\*\*, υπηκόου τρίτης χώρας, με την οποία διαμαρτύρονται για την απόρριψη του αιτήματος της συζύγου για χορήγηση σε αυτήν άδειας διαμονής συζύγου Έλληνα πολίτη (άρθρο 61 του Ν. 3386/2005).

Συγκεκριμένα σύμφωνα με το περιεχόμενο της ανωτέρω αναφοράς και της συμπληρωματικής της η αρμόδια υπηρεσία της Περιφέρειας Αττικής απέρριψε το αίτημα της ενδιαφερομένης λόγω του ότι η θεώρηση εισόδου (visa), που αυτή κατείχε, είχε λήξει 28 μέρες πριν την κατάθεση της αίτησής της για άδεια διαμονής μέλους οικογένειας Έλληνα πολίτη. Παρά το γεγονός ότι η αναφερομένη είχε ήδη συνάψει γάμο στην Ελλάδα κατά την διάρκεια ισχύος της θεώρησης εισόδου της στην χώρα, η ανωτέρω υπηρεσία θεώρησε εσφαλμένως ότι η προηγούμενη λήξη ισχύος της θεώρησης εισόδου αποτελεί κώλυμα για τη χορήγηση άδειας διαμονής μέλους οικογένειας Έλληνα.

Όπως, όμως, έχει αποφανθεί σχετικά το Δικαστήριο των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων (υπόθεση C-127/08, B. Metock κλπ. κατά του Minister for Justice, Equality and Law Reform, 25.07.2008 και υπόθεση C-551/07, Deniz Sahin κατά Bundesminister für Inneres, 19.12.2008), η οδηγία 2004/38/EK (η οποία

ενσωματώθηκε στην ελληνική έννομη τάξη με το Π.Δ. 106/07) καλύπτει κάθε υπήκοο τρίτης χώρας, ο οποίος είναι μέλος της οικογένειας πολίτη της Ένωσης, **«ανεξαρτήτως του τόπου και της ημερομηνίας συνάψεως του γάμου τους, καθώς και του τρόπου με τον οποίον ο υπήκοος της τρίτης χώρας εισήλθε στο κράτος μέλος υποδοχής»**. Η ερμηνεία αυτή του ΔΕΚ, δεσμευτική για τα κράτη μέλη της Ευρωπαϊκής Ένωσης κατά το άρθρο 234 της Συνθήκης των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων, θα πρέπει να ληφθεί υπόψη και για την ερμηνεία της διάταξης του άρθρου 61§4 του Ν. 3386/2005, καθώς, όπως προκύπτει και από την υπ' αριθμ. 4174/28.02.2008 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών σχετικά με την εφαρμογή του Π.Δ. 106/07, τα οριζόμενα στην οδηγία 2004/38/ΕΚ για τους πολίτες της Ένωσης θα πρέπει να εφαρμόζονται αναλογικά και για τους Έλληνες πολίτες.

Όπως και σε προηγούμενα έγγραφά του έχει επισημάνει ο Συνήγορος του Πολίτη, τόσο από την ερμηνεία των σχετικών διατάξεων του ευρωπαϊκού δικαίου, όσο και από τις ισχύουσες διατάξεις του εθνικού δικαίου, συνάγεται ότι τα αρμόδια όργανα της διοίκησης υποχρεούνται να χορηγούν άδεια διαμονής στους αλλοδαπούς, οι οποίοι είναι μέλη οικογένειας πολίτη Ευρωπαϊκής Ένωσης, ακόμα και αν θεωρηθεί ότι κατά την υποβολή της αίτησής τους βρίσκονταν παράνομα στην Ελλάδα, εφόσον αποδεικνύεται η ύπαρξη του συγγενικού ή συζυγικού δεσμού.

Ειδικότερα για τους Έλληνες πολίτες η ερμηνεία αυτή επιβάλλεται και από το ισχύον Σύνταγμα (άρθρα 5§1, 9§1 και 21§1) και την Ευρωπαϊκή Σύμβαση για τα Δικαιώματα του Ανθρώπου (άρθρο 8 παρ. 1), όπου κατοχυρώνεται η ελευθερία ανάπτυξης της προσωπικότητας και το απαραβίαστο της ιδιωτικής και οικογενειακής ζωής του ατόμου, ενώ προστατεύεται ειδικά η οικογένεια. Στο πλαίσιο αυτό, διασφαλίζεται και το δικαίωμα Ελλήνων και Ελληνίδων να επιλέξουν αλλοδαπό σύζυγο και να εξασφαλίσουν με αυτόν κοινή συμβίωση στην Ελλάδα. (πρβλ. ΣτΕ 22/2009). Σύμφωνα επίσης με τη νομολογία των ελληνικών δικαστηρίων μόνο σε εξαιρετικές περιπτώσεις είναι επιτρεπτή η απόρριψη του σχετικού αιτήματος για χορήγηση άδειας διαμονής σε αλλοδαπό μέλος οικογένειας, και ειδικότερα όταν συντρέχει στο πρόσωπο αυτού λόγος δημόσιου συμφέροντος υπέρτερος του δικαιώματος οικογενειακής συνένωσης (πρβλ. μεταξύ άλλων και υπόθεση Sen κατά Ολλανδίας του ΕΛΛΑ, καθώς και τις προαναφερόμενες αποφάσεις του ΔΕΚ).

Συνεπώς από τα ανωτέρω προκύπτει ότι στην υπό διερεύνηση υπόθεση ο μόνος λόγος, για τον οποίο απορρίφθηκε το αίτημα για χορήγηση άδειας διαμονής στην

αναφερομένη, κα \*\*\*, ήταν η προηγούμενη παράνομη διαμονή της στη χώρα μετά την σύναψη γάμου με τον Έλληνα πολίτη. Για το λόγο αυτό ο Συνήγορος του Πολίτη καλεί τις αρμόδιες υπηρεσίες να προβούν στις απαραίτητες ενέργειες προκειμένου να επανεξετάσουν την αίτησή της για χορήγηση σε αυτήν άδειας διαμονής σύμφωνα με το άρθρο 61 του Ν. 3386/2005 .

Περαιτέρω, ο Συνήγορος του Πολίτη οφείλει να επισημάνει στις αρμόδιες υπηρεσίες την υποχρέωσή τους να απαντούν στα έγγραφα, τα οποία απευθύνονται σε αυτές από την Αρχή μας στο πλαίσιο διερεύνησης αναφορών σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Ν. 3094/2005. Συγκεκριμένα για το ζήτημα, το οποίο έχει ανακύψει σχετικά με την απόρριψη αιτήματος άδειας διαμονής σε συζύγους και άλλα μέλη οικογένειας Έλληνα πολίτη λόγω έλλειψης προηγούμενης νόμιμης παραμονής στην χώρα, όπως ήδη προαναφέρθηκε, ο Συνήγορος του Πολίτη έχει ζητήσει διευκρινίσεις για την εφαρμογή της ισχύουσας νομοθεσίας από τις αρμόδιες υπηρεσίες της Περιφέρειας Αττικής και του Υπουργείου Εσωτερικών χωρίς όμως μέχρι σήμερα να έχει λάβει απάντηση στα με Α.Π. 16081.2.1/08/24.1108, 19030.2.1/08/09.04.2009 και 7723.09.2.1/09/13.05.2009 έγγραφά του.

Κατόπιν των ανωτέρω παρακαλούμε να μας ενημερώσετε σχετικά με τις ενέργειές σας, τόσο για την παρούσα υπόθεση, όσο και για τις προαναφερθείσες υποθέσεις.

Για οποιοδήποτε διευκρινίσεις ή πληροφορίες οι συνεργάτες μου είναι στην διάθεσή σας.

Ευχαριστούμε για τη συνεργασία.

Με τιμή

Ανδρέας Τάκης  
Βοηθός Συνήγορος του Πολίτη

**Κοινοποίηση**

Κύριο

\*\*\*