

ΠΕΡΙΛΗΨΗ: Προϋποθέσεις τέλεσης του εγκλήματος της Παιδικής Πορνογραφίας κατά συρροή. Νομική επιχειρηματολογία βάσει του προστατευόμενου εννόμου αγαθού που προστατεύεται από το άρθρο 348ΑΠΚ και τα εγκλήματα του 19^{ου} Κεφαλαίου ΠΚ. Τέλεση του εγκλήματος κατά συρροή όταν το υλικό παιδικής πορνογραφίας περιλαμβάνει αποτυπώσεις ανηλίκων των οποίων η μορφή ή η ταυτότητα μπορεί να διακριβωθεί.

ΠΟΡΝΟΓΡΑΦΙΑ ΑΝΗΛΙΚΩΝ – Περιπτώσεις τέλεσης του εγκλήματος σε βάρος περισσότερων ανηλίκων – Εφαρμογή του κανόνα της Αληθινής Συρροής.

1. Νομοθέτημα.

Σύμφωνα με το άρθρο 348Α ΠΚ, Πορνογραφία ανηλίκων, ως ισχύει με τον Ν.4855/2021 «1. Όποιος με πρόθεση παράγει, διανέμει, δημοσιεύει, επιδεικνύει, εισάγει στην Επικράτεια ή εξάγει από αυτήν, μεταφέρει, προσφέρει, πωλεί ή με άλλον τρόπο διαθέτει, αγοράζει, προμηθεύεται, αποκτά ή κατέχει υλικό παιδικής πορνογραφίας ή διαδίδει ή μεταδίδει πληροφορίες σχετικά με την τέλεση των παραπάνω πράξεων, τιμωρείται με φυλάκιση τουλάχιστον ενός (1) έτους και χρηματική ποινή. 2. Όποιος με πρόθεση παράγει, προσφέρει, πωλεί ή με οποιονδήποτε τρόπο διαθέτει, διανέμει, διαβιβάζει, αγοράζει, προμηθεύεται ή κατέχει υλικό παιδικής πορνογραφίας ή διαδίδει πληροφορίες σχετικά με την τέλεση των παραπάνω πράξεων, μέσω πληροφοριακών συστημάτων, τιμωρείται με φυλάκιση τουλάχιστον δύο (2) ετών και χρηματική ποινή.

3. Υλικό παιδικής πορνογραφίας, κατά την έννοια των προηγούμενων παραγράφων συνιστά η αναπαράσταση ή η πραγματική ή η εικονική αποτύπωση σε ηλεκτρονικό ή άλλο υλικό φορέα των γεννητικών οργάνων ή του σώματος εν γένει του ανηλίκου, κατά τρόπο που προδήλως προκαλεί γενετήσια διέγερση, καθώς και της πραγματικής ή εικονικής γενετήσιας πράξης που διενεργείται από ή με ανήλικο. 3.

...

4. Οι πράξεις των παρ. 1 και 2 τιμωρούνται με κάθειρξη και χρηματική ποινή:

α. ... β. αν η παραγωγή του υλικού της παιδικής πορνογραφίας συνδέεται με την εκμετάλλευση της ανάγκης, της ψυχικής ή της διανοητικής ασθένειας ή της σωματικής δυσλειτουργίας, λόγω οργανικής νόσου ανηλίκου ή με την άσκηση ή απειλή χρήσης βίας ανηλίκου ή με τη χρησιμοποίηση ανηλίκου που δεν έχει συμπληρώσει το δέκατο πέμπτο έτος ή αν η παραγωγή του υλικού της παιδικής πορνογραφίας εξέθεσε τη ζωή του ανηλίκου σε σοβαρό κίνδυνο και γ.

5. Αν η παραγωγή του υλικού της παιδικής πορνογραφίας συνδέεται με τη χρησιμοποίηση ανηλίκου που δεν έχει συμπληρώσει το δωδέκατο έτος της ηλικίας του, επιβάλλεται κάθειρξη τουλάχιστον δέκα (10) ετών και χρηματική ποινή. Η ίδια ποινή επιβάλλεται αν η πράξη των περ. β' και γ' της προηγούμενης παραγράφου είχε ως αποτέλεσμα τη βαριά σωματική βλάβη του παθόντος, αν δε αυτή είχε ως αποτέλεσμα το θάνατο, επιβάλλεται ισόβια κάθειρξη.

2. Προστατευόμενο έννομο αγαθό.

Το έγκλημα της πορνογραφίας ανηλίκων, το οποίο προστατεύει τη γενετήσια ζωή του ανηλίκου από την οικονομική της εκμετάλλευση εκ μέρους του δράστη αλλά και την αγνότητα που πρέπει να διέπει τη ζωή των ανηλίκων, στοιχειοθετείται, μεταξύ άλλων, με τη μορφή της παραγωγής υλικού παιδικής πορνογραφίας, νοούμενης ως τέτοιας της δημιουργίας αυτού, αλλά και με την μορφή της κατοχής υλικού παιδικής πορνογραφίας, νοούμενης ως τέτοιας της φυσικής εξουσίας του δράστη στο σχετικό υλικό ώστε να μπορεί να εξακριβώσει με δική του θέληση την ύπαρξη αυτού και να το διαθέσει πραγματικά, ακόμη και αν προορίζεται για προσωπική του χρήση, χωρίς να έχει σημασία ποιος δημιούργησε το υλικό αυτό (Α.Π.486/2021, Α' ΝΟΜΟΣ)¹. Με τις συγκεκριμένες διατάξεις προστατεύεται το έννομο αγαθό της Γενετήσιας ελευθερίας και αυτοτελώς η Παιδική ηλικία (έτσι Συκιώτης – Σ.Παπαγεωργίου – Γονατάς, στον Α.Χαραλαμπίκη, Ερμ.ΠΚ, άρθρο 348ΑΠΚ, αριθμ.2, όπου επιπλέον αναφέρεται «κατ'άλλη άποψη² προσβάλλει τη δημόσια τάξη κατά το πρότυπο του άρ.184ΠΚ ...»). Δι' αυτών (των πράξεων) προσβάλλεται η Προσωπικότητα και η Αξιοπρέπεια των ανηλίκων. Διά της κατοχής ή αποκτήσεως πορνογραφικού υλικού με ανήλικους, πέρα από την έντονη ψυχοπαθολογία του δράστη προσβάλλεται η Αξιοπρέπεια της παιδικής ηλικίας (ΣυμβΕφ.Θεσ.831/2019, Πειρ.Νομ.2020, 74). Οι αρχικές διατάξεις του άρθρου 348ΑΠ.ΠΚ τροποποιήθηκαν με τον Ν.3064/2002, με τον οποίο ενσωματώθηκε στο Ελληνικό Δίκαιο η Οδηγία 2011/93/ΕΕ, για την «καταπολέμηση της σεξουαλικής κακοποίησης και της σεξουαλικής εκμετάλλευσης

¹ ΜΟΕ359/2019, Α ΝΟΜΟΣ: Προστατεύει τη γενετήσια ζωή από την οικονομική της εκμετάλλευση εκ μέρους του δράστη, αλλά και την αγνότητα, που πρέπει να συνοδεύει τη ζωή των ανηλίκων. Το έγκλημα είναι κοινό, ενέργειας, μη ιδιόχειρο και πολύτροπο. Δράστης αυτού μπορεί να είναι οποιοσδήποτε. Η πράξη με την οποία προσβάλλεται το έννομο αγαθό εκδηλώνεται -μεταξύ άλλων- και με τη μορφή της κατοχής υλικού παιδικής πορνογραφίας. ... Από τη διατύπωση του άρθρου 348ΑΠΚ προκύπτει ότι οι περισσότεροι τρόποι τέλεσης του εν λόγω εγκλήματος, όταν αφορούν τα ίδια πορνογραφικά ηλεκτρονικά δεδομένα, (λ.χ. ο δράστης εγγράφει, κατέχει και κατόπιν μεταδίδει με υπολογιστή τα ίδια πορνογραφικά δεδομένα), στοιχειοθετούν ένα, και μόνον ένα, υπαλλακτικώς μικτό έγκλημα. Ως αξιόποινη θα πρέπει να θεωρείται η κατοχή πορνογραφικού υλικού, όταν πρόκειται για απεικόνιση παιδιών σε καταφανώς σεξουαλική συμπεριφορά, γενικότερα δε οποιαδήποτε απεικόνιση του σώματος ή μέρους του σώματος του ανηλίκου κατά τρόπο που προδήλως προκαλεί γενετήσια διέγερση. Για την αναβάθμιση του αδικήματος σε κακούργημα, κατά την ενδιαφέρουσα στην προκειμένη υπόθεση περίπτωση, απαιτείται να έχουν χρησιμοποιηθεί στην παραγωγή του επίμαχου πορνογραφικού υλικού ανήλικοι νεότεροι των 15 ετών, τούτου διαπιστωμένου κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας και την κοινή αντίληψη.

Όμως, Παύλος Ανδρεάδης-Παπαδημητρίου, ΜΔΕ, Δικηγόρος, Η πορνογραφία ανηλίκων στην εποχή του υπολογιστικού νέφους. Σκέψεις με αφορμή το Ν 4267/2014, ΠοινΔικ, 5/2015, σελ. 454 – 463: «Εάν όμως έτσι έχουν τα πράγματα, τότε θα μπορούσε να υποστηριχθεί ότι η απόκτηση ενός αρχείου παιδικής πορνογραφίας με την παραπάνω μέθοδο συνιστά —από άποψη αντικειμενική— και ταυτόχρονη περαιτέρω διακίνησή του. Το ζήτημα έχει απασχολήσει την αμερικανική νομολογία, με ορισμένα δευτεροβάθμια δικαστήρια να κρίνουν πως πρόκειται για διακριτές πράξεις, ενώ η αντίθετη άποψη, που αντιμετωπίζει το πρόβλημα καθαρά ως περίπτωση απόκτησης και κατοχής του υλικού, έχει επίσης υποστηριχθεί μεμονωμένα. Μεταφερόμενο στον ελληνικό χώρο το πρόβλημα αφορά πρωτίστως το νομικό χαρακτηρισμό της πράξης, αφού όλοι οι τρόποι τέλεσής της απειλούνται σε αφηρημένο επίπεδο με την ίδια ποινή, το δε έγκλημα είναι υπαλλακτικά μικτό. Ωστόσο, αν το έγκλημα τελείται με περισσότερους τρόπους, αυτοί μπορούν (και πρέπει) να ληφθούν υπ' όψιν επιμετρητικά, ιδίως στο βαθμό που η θέση σε κυκλοφορία του υλικού παιδικής πορνογραφίας είναι πράξη σαφώς βαρύτερη από την απόκτηση και την κατοχή του για προσωπική χρήση, ανεξάρτητα μάλιστα από την εκδοχή που θα προτιμήσει κανείς σχετικά με το προστατευόμενο έννομο αγαθό».

² Βλ.Ε.Συμεωνίδου – Καστανίδου, Εγκλήματα κατά προσωπικών αγαθών, Νομ.Β/κη2006,σελ.248.

παιδιών και της παιδικής πορνογραφίας». Αντικείμενο προστασίας των διατάξεων του 19^{ου} Κεφαλαίου του Π.ΠΚ, όπου ανήκει και το άρθρο 348^Α ΠΚ, ήταν η Γενετήσια ελευθερία, σε πολύ ευρεία έννοια, στην οποία διαλαμβάνονται και τα εγκλήματα εκμετάλλευσης της Γενετήσιας ζωής (Μ.Μαργαρίτης, Ερμ.ΠΚ, Εισαγ.Σημ.άρ.336-353ΠΚ,αριθμ.1). Ο ειδοποιός χαρακτήρας της εμπορίας παιδιών, της πορνογραφίας και της κατάχρησης ανηλίκων σε ασέλγεια είναι η εκμετάλλευση των παιδιών για δύο βασικούς σκοπούς, οι οποίοι συχνά εμπλέκονται: για τη γενετήσια ικανοποίηση και για το υλικό κέρδος³. Το κοινό στοιχείο που συνέχει τα εγκλήματα αυτά είναι η εκμετάλλευση των παιδιών, οικονομική είτε γενετήσια, προσβάλλοντας τη Γενετήσια ζωή και ελευθερία τους. Η εν λόγω εκμετάλλευση μπορεί να πραγματώνεται είτε σε ατομική είτε σε οργανωμένη βάση. Βασικός σκοπός της ατομικής εκμετάλλευσης παιδιού είναι η γενετήσια ικανοποίηση του δράστη, η οποία εκφράζεται με την κατάχρηση σε ασέλγεια και με την πορνογραφία παιδιών⁴. Το άρθρο 348Α ΠΚ προστατεύει την Ανηλικότητα από συμπεριφορές που τη διαφθείρουν, για να εκμεταλλευτούν στη συνέχεια οικονομικά το υλικό της σχετικής διαφθοράς. Στην παρ.4β προστατεύεται επίσης η Ζωή και την Υγεία των ανηλίκων⁵. Προστατεύει τη Γενετήσια ζωή από την οικονομική της εκμετάλλευση εκ μέρους του δράστη, αλλά και την Ανηλικότητα⁶. Κατά τον Νέστορα Κουράκη⁷ «ως προστατευόμενο έννομο αγαθό στο έγκλημα της πορνογραφίας ανηλίκων αναδεικνύεται όχι απλώς η προστασία της προσωπικότητας των συγκεκριμένων ανηλίκων που εμφανίζονται στο πορνογραφικό υλικό, αλλά το ίδιο το αγαθό της ανηλικότητας και νεότητας in abstracto, όπως αυτό ορίζεται ειδικότερα στο άρθρο 21 παρ.1 και 3 του Ελληνικού Συντάγματος».

3. Η ποινική δίωξη σε βάρος του δράστη, με γνώμονα το Προστατευόμενο έννομο αγαθό.

Στο ίδιο Κεφάλαιο του Π.Κ (19^ο Κεφ.), η ανηλικότητα προστατεύεται και με το άρθρο 339ΠΚ «Γενετήσιες πράξεις με ανηλικούς ή ενώπιόν τους» όπως και η γενετήσια ελευθερία ή η αγνότητα της παιδικής ηλικίας⁸. Η διάταξη του άρ.339ΠΚ έχει σκοπό να προστατεύσει την αγνότητα της νεαρής ηλικίας (Συμβ.Εφ.Κερκ.95/2013,Α΄ΝΟΜΟΣ). Οι πράξεις «αποπλάνησης» εναντίον περισσότερων ανηλίκων συρρέουν αληθινά⁹. Η πράξη της Προσβολής της

³ Χ.Δημόπουλος, Εγκλήματα της Γενετήσιας Εκμετάλλευσης Ανηλίκων – Εμπορία, Πορνογραφία, Κατάχρηση σε ασέλγεια, Νομ.Β/κη2006, σελ.37.

⁴ Χ.Δημόπουλος, ο.π., σελ.42

⁵ Αλ.Κωστάρας, Ποινικό Δίκαιο Επιτομή Ειδικού Μέρους, Νομ.Β/κη 2014, σελ.1007 αριθμ.1 και εκεί παραπομπές.

⁶ Αλ.Κωστάρας, Ποινικό Δίκαιο Επιτομή Ειδικού Μέρους, Νομ.Β/κη 2020, σελ.439,αριθμ.1.

⁷ Η ΠΟΡΝΟΓΡΑΦΙΑ ΑΝΗΛΙΚΩΝ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ (άρθρο 348Α ΠΚ) Τα όρια μιας δικαιοκρατικής και εφικτής ποινικής καταστολής της, Εγκληματολογία 2012,σελ.16.

⁸ Αλ.Κωστάρας, ο.π., σελ. 429 αριθμ.1 και εκεί παραπομπές.

⁹ Α.Π.745/2020, Α΄ΝΟΜΟΣ: «Όταν όμως προσβάλλονται διαφορετικά έννομα αγαθά, που προστατεύονται από διαφορετικούς νόμους, ή πρόκειται για ανεξάρτητες και αυτοτελώς κολάσιμες πράξεις, που συγκροτούν την έννοια διαφορετικών εγκλημάτων, τότε υπάρχει αληθινή συρροή».

Α.Π.602/2019, Α΄ ΝΟΜΟΣ: Μεταξύ των παραπάνω εγκλημάτων των άρθρων 339 και 342 του ΠΚ, όταν, βεβαίως, τελούνται με μια πράξη, υπάρχει αληθινή κατ' ιδέαν συρροή και όχι φαινόμενη συρροή, καθόσον με τις διατάξεις αυτές προστατεύονται διαφορετικά έννομα αγαθά. Με την πρώτη διάταξη προστατεύεται η αγνότητα της νεαρής ηλικίας των ανηλίκων, ενώ με τη δεύτερη, πρωτίστως, η

Γενετήσιας Αξιοπρέπειας σε βάρος περισσότερων ανηλίκων, κατά το άρ.337ΠΚ, ομοίως, τιμωρείται κατά συρροή και όχι κατ' εξακολούθηση, καθώς με αυτήν προστατεύεται η ανηλικότητα και η τιμή στο πεδίο της γενετήσιας ζωής του ανηλίκου, η ελευθερία και η αξιοπρέπεια των ανηλίκων έναντι των σύγχρονων μορφών προσβολής της γενετήσιας αξιοπρέπειας, οι οποίες δύνανται να λάβουν χώρα μέσω της χρήσης των τεχνολογιών πληροφορικής, χωρίς απαραίτητη προϋπόθεση τη συνεύρεση ή τη σωματική επαφή¹⁰. Αληθινή συρροή περισσότερων εγκλημάτων έχουμε όταν ο δράστης τελέσει το έγκλημα της μαστροπείας σε βάρος περισσότερων ανηλίκων¹¹, καθώς με το άρθρο 351ΑΠΚ προστατεύεται η ανηλικότητα και η γενετήσια ζωή από την οικονομική εκμετάλλευση¹².

Κρίθηκε Νομολογιακά¹³ ότι «Το έγκλημα της κατοχής πορνογραφικού υλικού ανηλίκων όπως διαπλάσσεται στην οικεία διάταξη του άρθρου 348Α παρ.1,2, 3,4β' του ΠΚ όπως ισχύει σήμερα μετά την αντικατάσταση του Ποινικού Κώδικα εν συνόλω με τον Ν.4619/2019 είναι έγκλημα αφηρημένης διακινδυνεύσεως. Ο κίνδυνος στη συγκεκριμένη περίπτωση δεν περιγράφεται ούτε ως υπαρκτός ούτε ως δυνάμενος να υπάρξει και επομένως πραγματώνεται ένα μόνο έγκλημα ανεξάρτητα από τον αριθμό των αρχείων ή τα video και τους υλικούς φορείς στους οποίους εμπεριέχεται το πορνογραφικό υλικό ανηλίκων¹⁴. Πράγματι πραγματώνεται ένα μόνο έγκλημα ανεξάρτητα με τον αριθμό των μορφών με τις οποίες εμφανίζεται τούτο (ως υπαλλακτικώς μικτό έγκλημα). Στην περίπτωση αυτή η συνδρομή περισσότερων μορφών του αυτού εγκλήματος πραγματώνει ένα μόνο έγκλημα, η συνδρομή περισσότερων μορφών λαμβάνεται υπόψη κατά την επιμέτρηση της ποινής. Η αποστολή σε τρίτους εικόνων ή φωτογραφιών πορνογραφικού υλικού για να αποτελέσει ένα έγκλημα με το έγκλημα της κατοχής θα πρέπει να διαπιστωθεί πως η αποστολή των φωτογραφιών προερχόταν από το κατεχόμενο πορνογραφικό υλικό, που στην προκειμένη περίπτωση δεν έχει προκύψει πως το πορνογραφικό ανηλίκων υλικό των 338 αρχείων ήταν αυτό με το αποσταλέν σε τρίτους πορνογραφικό υλικό, αφού δεν προκύπτει ούτε ταυτότητα χρόνου, ούτε αριθμού των κατεχομένων αρχείων πορνογραφικού υλικού ανηλίκων. Εκτός αυτού ο κατηγορούμενος εμμέσως αποδέχεται την τελεσθείσα εκ μέρους του πράξη, όταν στο εφετήριό του αναφέρει πως η τυχόν προσθήκη και άλλων φωτογραφιών στον υλικό φορέα και μετά τη διαπιστωθείσα πράξη, *πραγματώνει ένα έγκλημα της κατοχής ανεξάρτητα αν δεν συμπεριλήφθηκε στην αρχική κατηγορία*». Ένα έγκλημα τελείται, όταν ο δράστης τελέσει περισσότερες μορφές του εγκλήματος (ίδ.παρ.1 του άρθρου) και σε περίπτωση περισσότερων πχ φωτογραφιών το έγκλημα τελείται κατ' εξακολούθηση¹⁵.

σχέση εμπιστοσύνης μεταξύ δράστη και θύματος.

¹⁰ Α.Συκιάτης / Σ.Παπαγεωργίου – Γονατάς, στον Α.Χαραλαμπίκη, Ερμ.ΠΚ, άρ.337ΠΚ, αριθμ.3.

¹¹ Μ.Μαργαρίτης, Ερμ.ΠΚ, άρθρο 351ΑΠΚ, αριθμ.18.

¹² Αλ.Κωστάρας, ο.π. υποσ.6, σελ.449 αριθμ.17.

¹³ Συμβ.Εφ.Θεσ.831/2019, Πειρ.Νομ.2020,74.

¹⁴ Α.Π.376/2022. ΤΝΠ QUALEX, Για την πλήρωση της αντικειμενικής υπόστασης του κακούργηματος της προμήθειας και κατοχής υλικού παιδικής πορνογραφίας, η παραγωγή του οποίου συνδέεται με χρησιμοποίηση ανηλίκων κάτω των 15 ετών, δεν απαιτείται επιπλέον κίνδυνος μεταδόσεως αυτού (αντίθ. μειοψ.).

¹⁵ Α.Π.633/2021 σε Συμβ., Α' ΝΟΜΟΣ «Άρση σύγκρουσης αρμοδιότητας μεταξύ κοινών και στρατιωτικών δικαστικών αρχών. Δίωξη κατηγορουμένου για το αδίκημα της κατ' εξακολούθηση κατοχής υλικού παιδικής πορνογραφίας, μέσω πληροφοριακών συστημάτων. Τέλεση ορισμένων εκ

- ✓ Πως πρέπει, όμως, να αντιμετωπιστεί η περίπτωση όπου ο δράστης δεν κατέχει απλώς φωτογραφίες πχ γεννητικών οργάνων ανηλίκων ή μέρος του σώματος ανηλίκων, των οποίων η ταυτότητα δεν μπορεί να διακριβωθεί ούτε μπορεί να διαπιστωθεί η μορφή του ανηλίκου, αλλά χρησιμοποιεί τον ίδιο τον ανήλικο σε πραγματική γενετήσια πράξη ή σε αποτύπωση εικονικής γενετήσιας πράξης. Πώς πρέπει διωκτικά να αντιμετωπιστεί το θέμα της τέλεσης των πράξεων της παραγράφου 1,2 του άρθρου 348ΑΠΚ, με την χρήση και εκμετάλλευση της ανάγκης, της ψυχικής ή διανοητικής ασθένειας, της σωματικής δυσλειτουργίας λόγω οργανικής νόσου ανηλίκων, με την χρησιμοποίηση ανηλίκου κάτω των 15 ετών ή των 12 ετών¹⁶ ή με την άσκηση ή απειλή χρήσης βίας σε βάρος ανηλίκου, με την έκθεση της ζωής ανηλίκου σε σοβαρό κίνδυνο, με πρόκληση βαριάς σωματικής βλάβης ή τον θάνατο του ανηλίκου.

Στις περιπτώσεις αυτές ως ανωτέρω της παραγράφου 4β και 5 του άρθρου 348ΑΠΚ προσβάλλονται ατομικά έννομα αγαθά των ανηλίκων που αποτυπώνονται στο υλικό πορνογραφίας, ιδίως η παιδική τους ηλικία¹⁷, η αγνότητα, η ανηλικότητα, η γενετήσιά τους ελευθερία, η προσωπικότητά τους. Η δίωξη σε βάρος του δράστη

των μερικότερων πράξεων προτού καταταγεί στις τάξεις του Στρατού Ξηράς. Αρμοδιότητα κοινών ποινικών δικαστηρίων».

«Ο Εισαγγελέας, συμφώνησε με τον Ανακριτή και εντός των ορίων του αντικειμένου της δίκης, χαρακτηρίζοντας, κατά την άποψή του, επί το ορθότερο τις πράξεις, βελτίωσε την κατηγορία κατά τρόπο ώστε να ανταποκρίνεται στην αληθινή εικόνα των πραγμάτων και ειδικότερα χαρακτήρισε το σύνολο των πράξεων, μεταξύ των οποίων και εκείνες τις οποίες ο αιτών - κατηγορούμενος τέλεσε ενώ υπηρετούσε ακόμα τη στρατιωτική του θητεία, ως πορνογραφία ανηλίκων, κατ' εξακολούθηση υπό την ειδικότερη μορφή της προμήθειας και κατοχής πορνογραφικού υλικού ανηλίκων κάτω των 15 ετών, μέσω πληροφοριακών συστημάτων, δηλ. παράβαση των διατάξεων των άρθρων 26 παρ.1 εδάφ. α , 27 παρ. 1, 98, 348 Α παρ. 1-2-3-4 εδάφ. β'ΠΚ. Κατόπιν τούτου, η όλη εγκληματική συμπεριφορά του ως άνω κατηγορουμένου και ήδη αιτούντα διώκεται πλέον ως κατ' εξακολούθηση τελεσθείσα αφού όλες οι επί μέρους αξιόποινες πράξεις που τη συγκροτούν κατέστησαν αντικείμενο συνολικής ποινικής διώξεως».

¹⁶ Β.Πολυζωΐδου,ΜΔΕ Δικηγόρος, *Το έγκλημα της πορνογραφίας ανηλίκων: Το ευρωπαϊκό πλαίσιο της νέας Οδηγίας 2011/93/ΕΕ και η εθνική έννομη τάξη, ΠοινΔικ.11/2013, σελ. 1014 – 1026*, «Σε εθνικό πλαίσιο από την άλλη πλευρά, το άρθρο 348Α ΠΚ δεν περιέχει καμία αναφορά στον ορισμό του ανήλικου παιδιού - με αποτέλεσμα να προσφεύγει κανείς στις γενικές διατάξεις του ΠΚ και συγκεκριμένα στη διάταξη του άρθρου 121 παρ. 1 ΠΚ . Βέβαια η συγκεκριμένη διάταξη αναφέρεται ουσιαστικά στην έννοια του ανήλικου-δράστη, ενώ ο όρος «παιδί» εν προκειμένω αφορά στο παιδί-θύμα της πορνογραφίας ανηλίκων. Με τον ίδιο τρόπο ερμηνεύεται, όμως, και η έννοια του ανηλίκου στα εγκλήματα του ΙΘ Κεφαλαίου του Ειδικού Μέρους του ΠΚ όπου –μεταξύ άλλων– θίγεται και το έννομο αγαθό της ανηλικότητας . Έτσι, υπηρετείται ουσιαστικά και η βούληση του (διεθνούς και) ευρωπαϊού νομοθέτη για όσο το δυνατόν πληρέστερη προστασία των ανηλίκων από προσβολές στο πεδίο της γενετήσιας ζωής μέσω της υιοθέτησης από τα κράτη μέλη ενός κοινού ηλικιακού ορίου. Κατά την ενσωμάτωση της Οδηγίας, πλέον, ο Έλληνας νομοθέτης ορθό θα ήταν να εντάξει ειδική πρόβλεψη τόσο αναφορικά με την ανηλικότητα του θύματος στο έγκλημα της παιδικής πορνογραφίας όσο και σχετικά με την ηλικία σεξουαλικής συναίνεσης. Με τη ρητή ρύθμιση της τελευταίας θα μπορεί να περιορίσει στη συνέχεια με ασφάλεια δικαίου το αξιόποينو της παιδικής πορνογραφίας σύμφωνα με τη σχετική δυνατότητα που του παρέχει η Οδηγία».

¹⁷ Μανωλεδάκης Ι, Ηπαιδική ηλικία ως αυτοτελές έννομο αγαθό στο Ποινικό Δίκαιο, ΝοΒ1984,1111.

για τέλεση του εγκλήματος κατ' εξακολούθηση, ουσιαστικά μεταφέρει τα ανήλικα θύματα σε θέση όμοια με αντικείμενα εγκλημάτων σε βάρος της Ιδιοκτησίας ή της Περιουσίας (π.χ. Κλοπή κατ' εξακολούθηση, Απάτη κατ' εξακολούθηση) και τα αντιμετωπίζει ως απλές αποτυπώσεις σε Ηλεκτρονικό ή Υλικό Φορέα και όχι ως ατομικές προσωπικότητες. Παραβλέπονται τα προσωπικά έννομα αγαθά του κάθε ανηλίκου που προσβάλλονται μέσα από τις Αποτυπώσεις του προσώπου του, του σώματός του, των γεννητικών του οργάνων, οι οποίες μάλιστα προφανώς έχουν διακινηθεί σε περισσότερες από μία Χώρες. Στις περιπτώσεις αυτές, όπου παραβλάπτονται ατομικά έννομα αγαθά συγκεκριμένων ανηλίκων ή σε περιπτώσεις ανηλίκων που συμμετέχουν σε γενετήσιες πράξεις και των οποίων η μορφή αποτυπώνεται και ευχερώς διακρίνονται τα χαρακτηριστικά της ταυτότητά τους, η δίωξη πρέπει να ασκείται κατά συρροή, καθώς τα τελούμενα αδικήματα είναι ισάριθμα με τον αριθμό των ανηλίκων θυμάτων στο Υλικό παιδικής πορνογραφίας. Προς επίρρωση των ανωτέρω αναφέρεται ότι, σε περίπτωση που ο δράστης συμμετέχει και ο ίδιος στις γενετήσιες πράξεις με τους ανηλικούς¹⁸, θα αντιμετωπίσει δίωξη κατά συρροή πχ. για την παράβαση του άρθρου 339ΠΚ. Οπότε είναι ανακόλουθο η δίωξη σε βάρος του για τη μία εγκληματική πράξη να φέρει στοιχεία αληθινής συρροής¹⁹, ενώ για την πράξη του άρθρου 348ΑΠΚ²⁰, που

¹⁸ Κάτοχος του υλικού αυτού μπορεί να είναι εκείνος που το παρήγαγε αλλά και τρίτος που το προμηθεύτηκε με οποιονδήποτε τρόπο. Η κατοχή υλικού παιδικής πορνογραφίας μέσω πληροφοριακού συστήματος συνιστά μία ιδιότυπη μορφή κατοχής, ως αφορώσα στην ουσία κατοχή ηλεκτρονικών δεδομένων, ήτοι αρχείων φωτογραφιών, βίντεο, ταινιών κ.λ.π., με υλικό παιδικής πορνογραφίας, που εμπεριέχεται και ενσωματώνεται σε υλικούς φορείς εγγραφής και αποθήκευσης, όπως είναι ο σκληρός δίσκος του υπολογιστή, οι δισκέτες, οι συσκευές φορητής ψηφιακής μνήμης, οι εφαρμογές μέσω κοινωνικής δικτύωσης και συσκευών κινητής τηλεφωνίας κ.λ.π.. Σύμφωνα με την σαφή διατύπωση του άρθρου 348Α§4ΠΚ η επιβαρυντική περίπτωση της κατοχής υλικού της παιδικής πορνογραφίας, που έχει παραχθεί με την χρησιμοποίηση ανηλίκου που δεν έχει συμπληρώσει το δέκατο πέμπτο έτος, δεν αφορά μόνον τον παραγωγό αλλά και τον τελούντα με οποιονδήποτε άλλο τρόπο το βασικό αδίκημα και επομένως και τον αποδέκτη κάτοχο του υλικού αυτού. Η βούληση άλλωστε του νομοθέτη είναι η μεγαλύτερη δυνατή προστασία των ανηλίκων, επιτυγχανομένη και με την απειλή, με την εν λόγω διάταξη, των ίδιων ποινικών συνεπειών τόσο για τον παραγωγό όσο και για τον δράστη και των λοιπών μορφών του βασικού αδικήματος (ΟΛΑΠ5/2021, ΤΝΠ QUALEX, Α.Π.486/2021, Α' ΝΟΜΟΣ, ΑΠ370/2021, ΠοινΔικ.7/2022, σελ. 1076 - 1078).

¹⁹ Μ.Μαργαρίτης, ΕρμΠΚ., άρ.339ΠΚ, αριθμ.14 τελ.εδάφιο.

²⁰ Α.Π.602/2019, Α' ΝΟΜΟΣ: Με τις διατάξεις του ως άνω άρθρου [348 Α' ΠΚ], το οποίο προστέθηκε με το άρθρο 6 του ν. 3160/2002, ποινικοποιήθηκε η πορνογραφία κατά ανηλίκων, το σώμα των οποίων αποτυπώνεται στο πορνογραφικό υλικό. Κατά την έννοια της παραπάνω διάταξης δεν αρκεί απλώς το υλικό να είναι πορνογραφικό, με τη γενική του έννοια, αλλά θα πρέπει να αναφέρεται στο σώμα του ανηλίκου και, ειδικώς, να απεικονίζει το σώμα του ανηλίκου κατά τρόπο που προδήλως προκαλεί γενετήσια διέγερση, καθώς και την πραγματική ή εικονική πράξη που διενεργείται από ή με ανήλικο. Ως κατοχή νοείται η φυσική εξουσία του δράστη, ώστε να μπορεί να εξακριβώσει με τη δική του θέληση την ύπαρξη του υλικού και να το διαθέσει πραγματικά και αν ακόμη προορίζεται για προσωπική χρήση του δράστη. Μετά την τροποποίηση του άρθρου 348 Α' ΠΚ από τον νόμο 3625/2007, ήτοι από 24-12-2007, ημερομηνία ισχύος αυτού, για την πλήρωση της αντικειμενικής υπόστασης του εγκλήματος αυτού αρκεί η απλή κατοχή, αγορά, μεταφορά πορνογραφικού υλικού ανηλίκου, χωρίς να απαιτείται πλέον σκοπός κερδοσκοπίας αυτού, όπως προηγουμένως. Κατά τις διατάξεις του άρθρου 342 παρ. 1 περ.α' και 2 περ.ε' ΠΚ., όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 24 του ν. 3500/2006 και στη συνέχεια τροποποιήθηκε με το άρθρο 3 παρ. 7 και 8 του Α' κεφαλαίου του ν. 3728/2008, "1. Ο ενήλικος, ο οποίος ενεργεί ασελγείς πράξεις με ανήλικο, τον οποίον του έχουν εμπιστευθεί για να τον επιβλέπει ή να τον φυλάσσει, έστω και προσωρινά, τιμωρείται ως εξής: α) αν ο

προστατεύει τα ίδια έννομα αγαθά των ανηλίκων, η δίωξη να ασκηθεί κατ' εξακολούθηση²¹. Το θέμα αυτό απασχόλησε και το ΜΟΔ Λευκάδας, που την 09.05.2022 κήρυξε ένοχο κατά πλειοψηφία κατηγορούμενο για τις πράξεις της Πορνογραφίας Ανηλίκων κατ' εξακολούθηση, της Προσέλκυσης παιδιών για γενετήσιους λόγους, της Προσβολής γενετήσιας Αξιοπρέπειας κατά συρροή και κατ' εξακολούθηση. Τα εγκλήματα αφορούσαν στις ίδιες αποτυπώσεις του πορνογραφικού υλικού, ενώ σε βίντεο απεικονιζόταν και ανήλικοι που προέβαιναν σε γενετήσιες πράξεις, έχοντας οπτική επαφή σε πραγματικό χρόνο μέσω πληροφοριακών συστημάτων. Αναφέρεται το παραπάνω στα πλαίσια της ανάπτυξης, με την παρούσα Μελέτη, του Προβληματισμού ως προς την επιβολή των κυρώσεων σε βάρος του δράστη. Εφόσον ο δράστης προσβάλει την γενετήσια αξιοπρέπεια ανηλίκων κατά συρροή (άρ.337ΠΚ) ή εφόσον πχ προβαίνει σε γενετήσιες πράξεις με ανηλικούς αντιμετωπίζοντας δίωξη κατ' αληθινή συρροή (άρ.339ΠΚ), σε κατάχρηση ανηλίκων κατά συρροή (άρ.342ΠΚ)²², τότε, αντιστοίχως, θα πρέπει να αντιμετωπίζεται η παράβαση του άρθρου 348^A ΠΚ και να ασκείται δίωξη κατά συρροή στις περιπτώσεις όπου προσβάλλεται η ανηλικότητα και η γενετήσια ελευθερία συγκεκριμένων ανηλίκων, η ταυτότητα των οποίων είναι γνωστή ή μπορεί να διακριβωθεί μέσω των απεικονίσεων. Ο δράστης τελεί το έγκλημα σε βάρος περισσότερων ανηλίκων, τους οποίους διαπομπεύει μέσω πληροφοριακών συστημάτων, κατέχοντας, διανέμοντας, επιδεικνύοντας, κλ. το υλικό παιδικής πορνογραφίας, προσβάλλοντας καιρίαια τα ίδια έννομα αγαθά που θα προσεβαλε αν π.χ. θώπευε τα ανήλικα με σκοπό τη γενετήσια διέγερση ή αν προέβαινε σε προτάσεις που αφορούν γενετήσιες πράξεις προσβάλλοντας βάνουσα την τιμή τους, αντιμετωπίζοντας δίωξη κατά συρροή. Η Νομολογία σαφέστατα και αποτελεί τον Οδηγό στη Νομική Επιστήμη και την κοιτίδα της Νομικής Σκέψης. Ωφέλιμοι θεωρούνται και οι προβληματισμοί στα πλαίσια της Νομικής Επιστήμης, ιδίως όταν «υλικό» αντικείμενο του εγκλήματος είναι ο ανήλικος και εξατομικεύεται το έννομο αγαθό της ανηλικότητας, το οποίο προσβάλλεται από δράστες που πράττουν τις παραπάνω πράξεις σε βάρος του σώματος ανηλίκου, άρρενος ή θήλεος²³.

Συνεπαγόμενα, στα πλαίσια της ανωτέρω νομικής διερεύνησης του θέματος και των αντίστοιχων νομικών προβληματισμών, η προσβολή των ατομικών εννόμων αγαθών της προσωπικότητας των ανηλίκων (βλ.ανωτ.αριθμ.2) από την τέλεση του εγκλήματος της πορνογραφίας σε βάρος τους, αποτελεσματικότερα

παθών δεν συμπλήρωσε τα δεκατέσσερα έτη, με κάθειρξη τουλάχιστον δέκα ετών, β) αν ο παθών συμπλήρωσε τα δεκατέσσερα, όχι όμως και τα δεκαοκτώ έτη, με κάθειρξη. 2. Συνιστά επιβαρυντική περίπτωση η τέλεση της πράξης της πρώτης παραγράφου: α)...., β)...., γ)...., δ) ..., ε) από κληρικό με τον οποίο ο ανήλικος διατηρεί πνευματική σχέση, στ), ζ)....". Με τις διατάξεις αυτές *προστατεύεται η γενετήσια ελευθερία των ανηλίκων*, οι οποίοι, λόγω των ιδιαίτερων και δη συγκεκριμένων σχέσεων εμπιστοσύνης με το δράστη, είναι περισσότερο εκτεθειμένοι σε γενετήσιες προσβολές από αυτόν.

²¹ Ε.Συμεωνίδου – Καστανίδου, Εγκλήματα κατά προσωπικών αγαθών, Νομ.Β/κη2006, σελ.253 «... Ωστόσο η συρροή θα σχηματιστεί με τη βασική μορφή του εγκλήματος της παραγωγής πορνογραφικού υλικού, σύμφωνα με το άρθρο 348Απαρ.1ΠΚ και όχι με τη διακεκριμένη της παρ.3 του άρθρου 1 αυτού, καθώς διαφορετικά το στοιχείο της εκμετάλλευσης ή κακοποίησης του ανηλίκου θα έπρεπε να αξιολογηθεί δύο φορές».

²² Μ.Μαργαρίτης, Ερμ.ΠΚ άρθρο 342ΠΚ, αριθμ.12.

²³ Α.Συκιώτης/Σ.Παπαγεωργίου – Γονατάς, στον Α.Χαραλαμπίκη Ερμ.ΠΚ, αρ.348ΑΠΚ, αριθμ.7,9

«καταδιώκεται²⁴» με την άσκηση ποινικής δίωξης, σε βάρος του δράστη, τέλεσης του εγκλήματος κατά συρροή, στις επιβαρυντικές περιπτώσεις των παραγράφων 4εδ.β' και 5 (που παραπέμπει και στο εδ.γ' της παρ.2) του άρθρου 348ΑΠΚ, δηλαδή σε κάθε περίπτωση που με το υλικό παιδικής πορνογραφίας (παρ.1,2 άρ.348ΑΠΚ) προσβάλλεται η υπόσταση του ανηλίκου, με την αποτύπωση του σώματός του και των γεννητικών του οργάνων, με την οιαδήποτε ενεργή ή απαθή συμμετοχή του σε γενετήσιες πράξεις και κατά τρόπο που τον καθιστά «διαθέσιμο» σε αναγνώριση και διακρίβωση των στοιχείων της ταυτότητάς του.

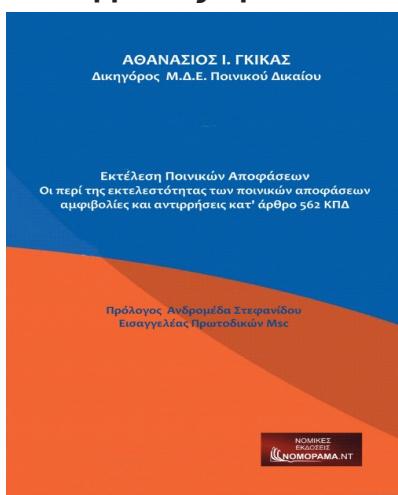
Αύγουστος 2022
Ανδρομέδα Στεφανίδου - Msc
Εισαγγελέας Πρωτοδικών

Σας ενδιαφέρουν :

Γκίκας Ι. Αθανάσιος, Δικηγόρος ΜΔΕ Ποινικού Δικαίου
Εκτέλεση Ποινικών Αποφάσεων

Οι περί της εκτελεστότητας των ποινικών αποφάσεων αμφιβολίες και αντιρρήσεις κατ' άρθρο 562 ΚΠΔ

Πρόλογος: Ανδρομέδα Στεφανίδου
Εισαγγελέας Πρωτοδικών Msc



Σελ.268 Τιμή 38 ευρώ

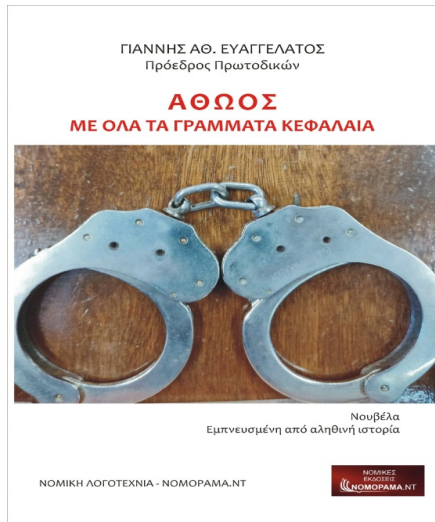
²⁴ Στο άρθρο 34περ.γ της Διεθνούς Σύμβασης του ΟΗΕ για τα Δικαιώματα του Παιδιού (Ν.2101/1992) προβλέφθηκε ρητά ότι τα Συμβαλλόμενα Κράτη θα αναλάβουν την υποχρέωση να προστατεύουν το παιδί από κάθε μορφή σεξουαλικής εκμετάλλευσης και σεξουαλικής βίας, λαμβάνοντας όλα τα κατάλληλα μέτρα για να εμποδίζουν, μεταξύ άλλων, την εκμετάλλευση των παιδιών προς τον σκοπό παραγωγής θεαμάτων ή υλικού πορνογραφικού χαρακτήρα. Επίσης Ν.3727/2008 «Κύρωση και εφαρμογή της Σύμβασης του Συμβουλίου της Ευρώπης για την προστασία των παιδιών κατά της Γενετήσιας εκμετάλλευσης και κακοποίησης, μέτρα για τη βελτίωση των συνθηκών διαβίωσης και την αποσυμφόρηση των καταστημάτων κράτησης».

Ευαγγελάτος Ιωάννης , Πρόεδρος Πρωτοδικών

ΑΘΩΟΣ

Με όλα τα γράμματα κεφαλαία

Νουβέλα



Σελ. 186 Τιμή 20 ευρώ