



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**  
**ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ**  
**ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ**

**Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 200/2014**

**Το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους**

**Τμήμα Ε΄**

**Συνεδρίαση της 3<sup>ης</sup> Ιουνίου 2014**

**Σύνθεση:**

**Πρόεδρος:** Ιωάννης Τριάντος, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

**Μέλη:** Ανδρέας Χαρλαύτης, Μεταξία Ανδροβιτσάνεα, Βασιλική Πανταζή,  
Γεώργιος Ανδρέου, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Αδαμαντία  
Καπετανάκη, Νομικοί Σύμβουλοι.

**Εισηγητής:** Σπυρίδων Μαυρογιάννης, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

---

**Αριθμός Ερωτήματος:** Το υποβληθέν με το υπ' αριθμ. πρωτ. 8694/10-4-2014 έγγραφο του Υπουργείου Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων (Γενική Δ/ση Οικονομικών-Διοικητικών Υπηρεσιών & Ηλ. Διακυβέρνησης, Δ/ση Ανθρώπινου Δυναμικού και Διοικητικής Υποστήριξης, Τμήμα Διοίκησης & Εκπαίδευσης Ανθρώπινου Δυναμικού).

**Περίληψη ερωτήματος:** Ερωτάται εάν κατά την παρ. 12 του άρθρου 2 του ν. 2527/97, ο διορισμός υποψηφίου, προς πλήρωση κενής οργανικής θέσεως του κλάδου ΔΕ Φύλαξης των Καταστημάτων Κράτησης, ο οποίος αρχικώς δεν είχε συμπεριληφθεί στον πίνακα κατατάξεως του διαγωνισμού, πλην όμως, μεταγενεστέρως, δικαιώθηκε με απόφαση του Διοικητικού Εφετείου και, κατόπιν βαθμολογήσεώς του, εγγράφηκε στον Γενικό πίνακα κατάταξης ανδρών σε τέτοια σειρά, ώστε να έχει δικαίωμα εγγραφής και στον πίνακα διοριστέων, πρέπει να γίνει αναδρομικά.

Επί του ανωτέρω ερωτήματος, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Ε') γνωμοδότησε ως ακολούθως:

**I.** Η ερωτώσα υπηρεσία υπέβαλε το εξής επί λέξει ερώτημα:

«Σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 12 του άρθρου 2 του ν. 2527/1997 «Τροποποίηση και συμπλήρωση διατάξεων του Ν. 2190/1994 και άλλες διατάξεις» ο υποψήφιος ο οποίος επιτυγχάνει, βάση αμετάκλητης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου, ακύρωση της σειράς εγγραφής του στον πίνακα επιτυχίας, η οποία συνεπάγεται κατάταξη του σε ανώτερη σειρά, εντάσσεται στην οικεία σειρά του πίνακα επιτυχίας. Εφόσον η νέα σειρά παρέχει σε αυτόν το δικαίωμα εγγραφής του στον πίνακα διοριστέων, διορίζεται σε κενή θέση της υπηρεσίας ή νομικού προσώπου, στην οποία βάσει της δήλωσης προτίμησης του θα διοριζόταν, αν εξαρχής είχε εγγραφεί στη σειρά αυτή....

Κατόπιν αυτού, παρακαλούμε να έχουμε την άποψη σας, αν η υπηρεσία μας δύναται να διορίσει αναδρομικά το Γ. Π. του Η. σε θέση του κλάδου ΔΕ Φύλαξης του Καταστήματος Κράτησης Κορυδαλλού, λαμβάνοντας υπόψη και τις παρατηρήσεις επί του σχεδίου απόφασης που σας συνυποβάλλουμε.

Συνημμένα, σας διαβιβάζουμε σε φωτοαντίγραφα:

1. Την αριθ. Α1960/2011 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, η οποία ακυρώνει το αριθ. 39/27-1-2009 πρακτικό της Επιτροπής επιλογής και συνέντευξης κατά το μέρος που αφορά τον αιτούντα και αναπέμπει την υπόθεση στο Υπουργείο Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων για αναμόρφωση του πίνακα επιλεγέντων.

2. Το αριθ. 69/19-6-2013 πρακτικό της Επιτροπής επιλογής και συνέντευξης, με το οποίο τροποποιήθηκε ο πίνακας κατάταξης των υποψηφίων της αριθ. 97690/5-9-2008 απόφασης-προκήρυξης και κατετάγη ο Γ. Π. του Η. στην 8(α) θέση για τις 21 θέσεις που προκηρύχθηκαν στο νομό Αττικής, όπου εδρεύει το Κατάστημα Κράτησης Κορυδαλλού.

3. Σχέδιο απόφασης αναδρομικού διορισμού του Γ. Π. του Η.

4. Το αριθ. 702/2-9-2009 ΦΕΚ στο οποίο δημοσιεύθηκε η απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης που αφορά διορισμό υπαλλήλων της αριθ. 97690/5-9-2008 απόφασης-προκήρυξης (πίνακας διοριστέων).

5. Τα αριθ. ΔΙΔΑΔ/Φ.20.20/836/5350/24-3-2014 έγγραφο του Υπουργείου Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης».

**II.** Ο Γ.Π., με την υπ' αριθμ. 104970/1.10.2008 αίτηση-υπεύθυνη δήλωσή του, δήλωσε συμμετοχή στον διαγωνισμό που προκηρύχθηκε, με την 97690/05-09-2008 (ΦΕΚ 470/ τ. ΑΣΕΠ) Προκήρυξη του Υπουργού Δικαιοσύνης, προς πλήρωση 144 συνολικά θέσεων μόνιμου προσωπικού της κατηγορίας Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης (ΔΕ), κλάδου Φύλαξης των Καταστημάτων Κράτησης της Χώρας, με εισαγωγικό βαθμό Δ'. Με βάση την ως άνω αίτησή του και τα δικαιολογητικά που συνυπέβαλε κρίθηκε απορριπτός από τον διαγωνισμό και συμπεριελήφθη στον Πίνακα υποψηφίων που δεν πληρούσαν τις τυπικές προϋποθέσεις συμμετοχής, λόγω μη προσκόμισης φωτοαντιγράφου των δύο όψεων της αστυνομικής του ταυτότητας.

Ο ως άνω, κατέθεσε την αριθ. 143280/05.12.2008 ένστασή του κατά της ανωτέρω απόφασης της Επιτροπής, η οποία απερρίφθη με το 39/27.01.2009 Πρακτικό Συνεδρίασης της Επιτροπής, στη συνέχεια δε, εκδόθηκε η 107192/17.8.2009 (ΦΕΚ 702/2.9.2009 τ. Γ') απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης, με την οποία διορίστηκαν οι επιλεγέντες υποψήφιοι. Κατά των ως άνω πράξεων, ο Γ.Π.

15/9

άσκησε την από 17-9-2009 αίτηση ακυρώσεως, συζητηθείσα ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, επί της οποίας εξεδόθη η 1960/2011 απόφαση, δεχθείσα αυτήν, ακυρώσασα την άρνηση της Διοικήσεως να θεωρήσει τον αιτούντα διοριστέο σε οργανική θέση του κλάδου ΔΕ Φύλαξης των Καταστημάτων Κράτησης της Χώρας του Υπουργείου Δικαιοσύνης και αναπέμψασα την υπόθεση στη Διοίκηση, προκειμένου να προβεί στις νόμιμες ενέργειες.

Κατόπιν τούτου, συγκροτήθηκε, με την 27078/19-3-2013 απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων, η Επιτροπή Επιλογής και Συνέντευξης του κλάδου ΔΕ Φύλαξης των Καταστημάτων Κράτησης της Χώρας, η οποία, με το αριθμ. 69/19-6-2013 πρακτικό αυτής, επανεξέτασε την αίτηση θεραπείας του ως άνω και προέβη στον έλεγχο της αιτήσεως συμμετοχής του στον διαγωνισμό, κατατάξασα αυτόν στην 72(α) θέση στον Γενικό πίνακα κατάταξης ανδρών, για 95 θέσεις και στην 8(α)/21 θέση για το Νομό Αττικής, όπου εδρεύει το Κατάστημα Κράτησης Κορυδαλλού.

**III.** α. Στο άρθρο 95§5 του Συντάγματος ορίζεται: *«Η διοίκηση έχει υποχρέωση να συμμορφώνεται προς τις δικαστικές αποφάσεις. Η παράβαση της υποχρέωσης αυτής γεννά ευθύνη για κάθε αρμόδιο όργανο, όπως νόμος ορίζει. Νόμος ορίζει τα αναγκαία μέτρα για τη διασφάλιση της συμμόρφωσης της διοίκησης»*,

στο άρθρο 50§4 του π.δ. 18/89 (Α' 8) «Κωδικοποίηση διατάξεων νόμων για το Συμβούλιο της Επικρατείας» ορίζεται: *«Οι διοικητικές αρχές, σε εκτέλεση της υποχρέωσής τους κατά το άρθρο 95 παρ. 5 του Συντάγματος, πρέπει να συμμορφώνονται ανάλογα με κάθε περίπτωση, με θετική ενέργεια προς το περιεχόμενο της απόφασης του Συμβουλίου, ή να απέχουν από κάθε ενέργεια που είναι αντίθετη προς όσα κρίθηκαν από αυτό. ...»*,

και στο άρθρο 4§1 του ν. 702/77 (Α' 268) «Περί υπαγωγής, υποθέσεων εις τα διοικητικά δικαστήρια, αντικαταστάσεως, τροποποιήσεως και καταργήσεως διατάξεων του Ν.Δ. 170/1973 περί του Συμβουλίου της Επικρατείας» ορίζεται: *«Ενώπιον των διοικητικών εφετείων, δικαζόντων κατά τον παρόντα νόμον επί αιτήσεων ακυρώσεως, εφαρμόζονται αναλόγως αι αφορώσαι εις το ένδικον τούτο μέσον*

διατάξεις του Ν.Δ. 170/1973 "περί του Συμβουλίου της Επικρατείας", ως εκάστοτε ισχύουν ...».

β. Στο άρθρο 63§1 του ν. 3659/2008 (Α' 77) «Βελτίωση και επιτάχυνση των διαδικασιών της δίκης στα τακτικά διοικητικά δικαστήρια και άλλες διατάξεις» ορίζεται: «*Η επιλογή του προσωπικού του κλάδου ΔΕ Φύλαξης των Καταστημάτων Κράτησης της χώρας διενεργείται από το Υπουργείο Δικαιοσύνης. Για την πλήρωση των θέσεων του ανωτέρω κλάδου εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 49 του ν. 2721/1999 (ΦΕΚ 122 Α), όπως ισχύει μετά την τροποποίηση του από τα άρθρα 1 παρ. 2 του ν. 3388/2005 (ΦΕΚ 225 Α') και 26 του ν. 3500/2006 (ΦΕΚ 232 Α'), πλην του αντικειμενικού κριτηρίου της περίπτωσης δ' της παραγράφου 4 του άρθρου 26 του ν. 3500/2006 και αντ' αυτού ορίζεται ως κριτήριο η γνώση ξένης γλώσσας*».

γ. Στο άρθρο 2§12 του ν. 2527/97 (Α' 206) «Τροποποίηση και συμπλήρωση διατάξεων του Ν. 2190/1994 και άλλες διατάξεις» ορίζεται: «*Στο άρθρο 17 του ν. 2190/1994 προστίθενται παράγραφοι 17 και 18, που έχουν ως εξής: "17. Υποψήφιος ο οποίος επιτυγχάνει, βάσει αμετάκλητης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου, ακύρωση της σειράς εγγραφής του στον πίνακα επιτυχίας, η οποία συνεπάγεται κατάταξή του σε ανώτερη σειρά, εντάσσεται στην οικεία σειρά του πίνακα επιτυχίας. Εφόσον η νέα σειρά παρέχει σε αυτόν δικαίωμα εγγραφής του στον πίνακα διοριστέων, διορίζεται σε κενή θέση της υπηρεσίας ή νομικού προσώπου, στην οποία βάσει της δήλωσης προτίμησής του θα διοριζόταν, αν εξαρχής είχε εγγραφεί στη σειρά αυτή. Αν δεν υπάρχει κενή θέση διορίζεται σε προσωποπαγή θέση που συνιστάται με την απόφαση διορισμού και καταλαμβάνει την πρώτη θέση που θα κενωθεί στον οικείο φορέα, οπότε καταργείται αυτοδικαίως η προσωποπαγής θέση. Επίσης, αντί διορισμού του σε προσωποπαγή θέση, μπορεί να ζητήσει με νέα δήλωσή του προς το Α.Σ.Ε.Π. το διορισμό του σε κενή θέση άλλου φορέα, στον οποίο διατίθεται με απόφαση του Προέδρου του Α.Σ.Ε.Π.. 18. Υποψήφιος που αποκλείσθηκε από το διαγωνισμό, σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 16 του παρόντος εφόσον επιτύχει ακύρωση του αποκλεισμού του, βάσει αμετάκλητης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου, δικαιούται να εξετασθεί μεμονωμένως από επιτροπή που συγκροτείται με απόφαση του Προέδρου του Α.Σ.Ε.Π. και εντάσσεται στην οικεία σειρά του πίνακα επιτυχίας, εφόσον έλαβε την καθορισμένη βάση της*

18. 9

*βαθμολογίας. Αν η σειρά εγγραφής του στον πίνακα επιτυχίας παρέχει δικαίωμα εγγραφής του στον πίνακα διοριστέων, εφαρμόζεται η προηγούμενη παράγραφος 17. Η παρούσα παράγραφος ισχύει αναδρομικώς από της 8ης Απριλίου 1995, ημερομηνία διεξαγωγής του πανελληνίου διαγωνισμού έτους 1995».*

**IV.** Εκ των ανωτέρω διατάξεων συνάγονται τα κάτωθι:

Η Διοίκηση, συμμορφούμενη με το περιεχόμενο ακυρωτικής αποφάσεως του Συμβουλίου της Επικρατείας ή του Διοικητικού Εφετείου, έχει υποχρέωση όχι μόνο να θεωρήσει ως ανίσχυρη και ανύπαρκτη νομικά τη διοικητική πράξη που ακυρώθηκε, αλλά και να χωρήσει, με θετικές ενέργειες, στην αναμόρφωση των νομικών καταστάσεων οι οποίες δημιουργήθηκαν στο μεταξύ, με βάση την ακυρωθείσα πράξη, ανακαλώντας και τροποποιώντας τις σχετικές διοικητικές πράξεις ή εκδίδοντας νέες με αναδρομική ισχύ, εφόσον συντρέχει περίπτωση, με σκοπό την αποκατάσταση των πραγμάτων στη θέση στην οποία θα ήσαν αν, εξ αρχής, δεν είχε εκδοθεί η διοικητική πράξη που ακυρώθηκε και χωρίς δέσμευση από το χρόνο που διέδραμε στο μεταξύ (βλ. ΣτΕ 914/2013, 3851-2/2011, 100/2011, 957/2010, 1356/1999, 2909/1994, 3738/1988 κ.α., πρβλ. Σ.τ.Ε. 3358/2003).

Η υποχρέωση αυτή της Διοικήσεως, στην οποία περιλαμβάνεται και ο αναδρομικός διορισμός υποψηφίου (βλ. ανωτέρω νομολογία), αρχικώς μη συμπεριληφθέντος σε πίνακα κατατάξεως διαγωνισμού, πλην όμως, μεταγενεστέρως, δικαιωθέντος με ακυρωτική απόφαση του ΣτΕ ή Διοικητικού Εφετείου, εφόσον η σειρά εγγραφής του στον πίνακα επιτυχίας παρέχει σε αυτόν δικαίωμα εγγραφής και στον πίνακα διοριστέων, πηγάζει από την ανωτέρω συνταγματική διάταξη (άρθρο 95§4) και τις διατάξεις των π.δ. 18/89 και ν. 702/77.

Περαιτέρω, με την παρ. 12 του άρθρου 2 του ν. 2527/97 προσετέθησαν παράγραφοι 17 και 18 στο άρθρο 17 του ν. 2190/94, ρυθμίζουσες τα της διενέργειας διαγωνισμού από το ΑΣΕΠ για προσλήψεις στο δημόσιο τομέα, προκειμένου να προσδιορισθεί η έκταση του ακυρωτικού αποτελέσματος αμετάκλητης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου, που προκλήθηκε από υποψήφιο, επί των οικείων πινάκων επιτυχίας των υποψηφίων, περιοριζόμενου τούτου μόνο στον συγκεκριμένο υποψήφιο, ο οποίος επέτυχε, δια της αποφάσεως, το ακυρωτικό αποτέλεσμα, χωρίς

να αλλάζει η σειρά των λοιπών υποψηφίων, με σκοπό να επιτυγχάνεται, αφενός η ικανοποίηση του οικείου υποψηφίου, κατ' εφαρμογή της ακυρωτικής αποφάσεως και αφετέρου, η διαφύλαξη της οικείας διαδικασίας και του αποτελέσματος που προέκυψε από αυτή, ως προς τους λοιπούς υποψηφίους και περαιτέρω η διαφύλαξη της αξιοπιστίας και της λειτουργικότητας του συστήματος (βλ. αιτιολογική έκθεση του νόμου).

Πλην όμως, οι ανωτέρω ρυθμίσεις, και εκ του νομοθετήματος στο οποίο εντάχθηκαν (ν. 2190/94 περί συστάσεως ανεξάρτητης αρχής για την επιλογή προσωπικού και ρυθμίσεως των υπ' αυτής διενεργουμένων διαγωνισμών για προσλήψεις στο δημόσιο τομέα) αλλά και εκ περιεχομένου τους (αναφερόμενες σε εναλλακτική δυνατότητα διορισμού, αντί σε προσωποπαγή θέση, σε κενή θέση άλλου φορέα, κατόπιν υποβολής σχετικής προς τούτο δηλώσεως προς το ΑΣΕΠ καθώς και σε συγκρότηση επιτροπής, προς μεμονωμένη εξέταση του δικαιωθέντος δια αμετακλήτου αποφάσεως διοικητικού δικαστηρίου, δι' αποφάσεως του Προέδρου του ΑΣΕΠ), σαφώς προκύπτει ότι αφορούν διαγωνισμούς, για προσλήψεις στον δημόσιο τομέα, που διενεργούνται από το ΑΣΕΠ και επομένως όχι και τον υπό κρίση διαγωνισμό για την πλήρωση κενών οργανικών θέσεων του κλάδου ΔΕ Φύλαξης των Καταστημάτων Κράτησης, ο οποίος διενεργήθηκε από το Υπουργείο Δικαιοσύνης.

Επομένως, ως προς τούτο, το υποβληθέν ερώτημα, το οποίο υπολαμβάνει ότι η αναδρομική δυνατότητα διορισμού υποψηφίου, αρχικώς μη συμπεριληφθέντος σε πίνακα κατατάξεως διαγωνισμού, πλην όμως, μεταγενεστέρως, δικαιωθέντος με ακυρωτική απόφαση του ΣΤΕ ή Διοικητικού Εφετείου, ενδεχομένως προκύπτει από το άρθρο 2§12 του ν. 2527/97, ερείδεται, ως προς τούτο, επί εσφαλμένης προϋποθέσεως.

**V.** Κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Ε') γνωμοδότησε, ομοφώνως, ότι, στο ως άνω ερώτημα προσηκει η απάντηση ότι, ο διορισμός υποψηφίου, προς πλήρωση κενής οργανικής θέσεως του κλάδου ΔΕ Φύλαξης των Καταστημάτων Κράτησης, ο οποίος αρχικώς δεν είχε συμπεριληφθεί στον πίνακα κατατάξεως του διαγωνισμού, πλην όμως, μεταγενεστέρως, δικαιώθηκε με απόφαση του Διοικητικού Εφετείου και, κατόπιν βαθμολογήσεώς του, εγγράφηκε

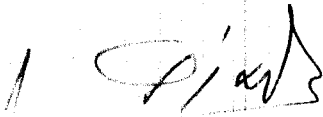
15/1

στον Γενικό πίνακα κατάταξης ανδρών σε τέτοια σειρά, ώστε να έχει δικαίωμα εγγραφής και στον πίνακα διοριστέων, πρέπει να γίνει αναδρομικά.

**Θεωρήθηκε**

**Αθήνα 11.6.2014**

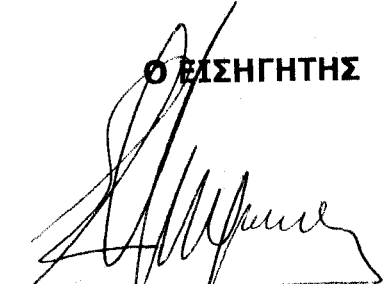
**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ**



**Ιωάννης Τριάντος**

**Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.**

**Ο ΕΙΣΗΓΗΤΗΣ**



**Σπυρίδων Μαυρογιάννης**

**Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.**

