



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 190 / 2014
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
Γ' Τμήμα
Συνεδρίαση της 21-5-2014

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Νικηφόρος Κανιούρας, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ..

Μέλη: Ιωάννα Καραγιαννοπούλου, Ανδρέας Γραμματικός, Παναγιώτης Παναγιωτουνάκος, Παναγιώτης Σπανός, Ευστράτιος Συνοίκης, Ευαγγελία Σκαλτσά, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια: Ιωάννα Παχή, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αρ. πρωτ. ερωτήματος: Υπ' αριθμ. πρωτ. Ε-16/31449/Δ2/05-03-2014 της Γενικής Διεύθυνσης Διοίκησης Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης - Διεύθυνσης Προσωπικού Δ.Ε.- Τμήματος Δ' του Υπουργείου Παιδείας και Θρησκευμάτων.

Περίληψη ερωτήματος: Αν, εκπαιδευτικός, ο οποίος επιλέχθηκε ως Διευθυντής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης, μπορεί να τοποθετηθεί σε αυτή τη θέση αναδρομικά, σε συμμόρφωση προς ακυρωτική

απόφαση, παρότι, μετά την έκδοση της εν λόγω απόφασης, έχει τεθεί και τελεί υπό καθεστώς αυτοδίκαιης αργίας,, λόγω παραπομπής του στο αρμόδιο Πειθαρχικό Συμβούλιο για διάπραξη πειθαρχικών παραπτωμάτων.

I. ΕΦΑΡΜΟΣΤΕΕΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ

A. Με τις διατάξεις του άρθρου 95 παρ.5 του Συντάγματος (όπως αναθεωρήθηκε το έτος 2001),ορίζονται τα εξής :

«5.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.».

B. Με τις διατάξεις του άρθρου 50 παρ.4 του Π.Δ/τος 18/1989 «Κωδικοποίηση διατάξεων νόμων για το Συμβούλιο της Επικρατείας» (ΦΕΚ Α' 8) ορίζονται τα εξής:

« 4. 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. Ο παραβάτης, εκτός από τη δίωξη κατά το άρθρο 259 του Ποινικού Κώδικα, υπέχει και προσωπική ευθύνη για αποζημίωση.».

Γ. Με τις διατάξεις του άρθρου 1 Ν.3068/2002(ΦΕΚ Α' 274/2002) ορίζονται, μεταξύ άλλων ,και τα εξής:

«Το Δημόσιο, οι οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης και τα λοιπά νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου έχουν υποχρέωση να συμμορφώνονται χωρίς καθυστέρηση προς τις δικαστικές αποφάσεις και να προβαίνουν σε όλες τις ενέργειες που επιβάλλονται για την εκπλήρωση της υποχρέωσης αυτής και για την εκτέλεση των αποφάσεων. Δικαστικές αποφάσεις κατά την έννοια του προηγούμενου εδαφίου είναι όλες οι αποφάσεις των διοικητικών, πολιτικών, ποινικών και ειδικών δικαστηρίων που παράγουν υποχρέωση συμμόρφωσης.....».

Δ. Με τις διατάξεις των άρθρων 103 και 105 του Υπαλληλικού Κώδικα (κυρωτικός νόμος 3528/2007,ΦΕΚ Α'26/2007),όπως ισχύει, ορίζονται, αντιστοίχως, μεταξύ άλλων ,και τα εξής:

1) « Άρθρο 103

1. Τίθεται αυτοδίκαια σε αργία: α) ... ε) ο υπάλληλος ο οποίος έχει παραπεμφθεί στο αρμόδιο πειθαρχικό συμβούλιο για τα παραπτώματα των περιπτώσεων, α', γ', δ', ε', θ', ι', ιδ', ιη', κγ', κδ', κζ' και του κθ' του άρθρου 107 ή αντίστοιχα παραπτώματα του ίδιου άρθρου, όπως ίσχυε πριν την αντικατάστασή του με το άρθρο δεύτερο του ν. 4057/2012 ... 2. Ο υπάλληλος επανέρχεται αυτοδίκαια στα καθήκοντά του, εάν εκλείψει ο λόγος για τον οποίο έχει τεθεί σε αργία. Ειδικότερα: α. ... γ'. Η αργία της περίπτωσης ε' της παραγράφου 1 αρχίζει από την κοινοποίηση στον υπάλληλο του παραπεμπτηρίου εγγράφου και λήγει με την έκδοση πρωτοβάθμιας πειθαρχικής απόφασης που τον απαλλάσσει ή του επιβάλλει ποινή διαφορετική από την οριστική ή προσωρινή παύση ... 3. Η διαπιστωτική πράξη θέσης σε αργία εκδίδεται αμελλητί από το αρμόδιο για το διορισμό του υπαλλήλου όργανο. Η πράξη επανόδου του υπαλλήλου στην υπηρεσία εκδίδεται από το ίδιο όργανο: α) ... β) μετά από βεβαίωση της αρμόδιας μονάδας προσωπικού ότι εκτελέστηκε η πειθαρχική ποινή της προσωρινής παύσης ή μετά από απόφαση του Δευτεροβαθμίου Πειθαρχικού Συμβουλίου ... που απαλλάσσει τον υπάλληλο ή του επιβάλλει ποινή διαφορετική από την οριστική παύση, ή μετά από σχετική βεβαίωση του προέδρου του οικείου σχηματισμού. ... γ) ... Ο υπάλληλος επανέρχεται στην υπηρεσία του από την κοινοποίηση σε αυτόν της αντίστοιχης διαπιστωτικής πράξης.....».

2) «Άρθρο 105

Συνέπειες αργίας-αναστολής άσκησης καθηκόντων

1. Ο υπάλληλος ο οποίος τελεί σε κατάσταση αργίας απέχει από την άσκηση των κυρίων και των παρεπομένων καθηκόντων του ...».

II. ΙΣΤΟΡΙΚΟ

A. Ο εκπαιδευτικός Κ.Α. επελέγη για τη θέση Διευθυντή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης και κατετάγη στους οικείους αξιολογικούς πίνακες επιλογής, οι οποίοι επικυρώθηκαν με πράξη της Διοικήσεως.

Με την υπ' αρ. 112/100277/Δ2/11-8-2010 Υπουργική Απόφαση τοποθετήθηκαν, σε αντίστοιχες προκηρυχθείσες θέσεις, οι επιλεγέντες κατά τους ανωτέρω πίνακες, Διευθυντές Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης. Κατά της εν λόγω απόφασης ο Κ.Α. άσκησε αίτηση για την ακύρωσή της, κατά το μέρος που, με την απόφαση αυτή παραλείφθηκε η τοποθέτησή του στην Περιφερειακή Διεύθυνση Εκπαίδευσης Αττικής και κατά το μέρος που τοποθετήθηκε ως Διευθυντής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Ευρυτανίας.

Επί της ως άνω αιτήσεως εκδόθηκε η υπ' αρ. 2185/2013 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (Τμήματος Η' Ακυρωτικού), με την οποία ακυρώθηκε εν μέρει η προσβληθείσα υπουργική απόφαση.

Σε συμμόρφωση προς την ανωτέρω δικαστική απόφαση εκδόθηκε η υπ' αρ. Υ-75/186119/Δ2/4-12-13 Υπουργική Απόφαση, με την οποία τροποποιήθηκε, αναδρομικώς από 6-8-2010, η προσβληθείσα Υπουργική Απόφαση ως προς τους τελικούς αξιολογικούς πίνακες επιλογής Διευθυντών Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης.

Βάσει αυτής της τροποποιήσεως, ο Κ.Α. θα πρέπει να προταθεί από το αρμόδιο Υπηρεσιακό Συμβούλιο για τη θέση του Διευθυντή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Ευβοίας.

B. Δυνάμει της υπ' αρ. Φ.277/530/ΕΠ2431/12-11-2013 διαπιστωτικής πράξης του Υφυπουργού Παιδείας, ο Κ.Α. έχει τεθεί σε αυτοδίκαιη αργία από 4-11-2013, ημερομηνία κατά την οποία κοινοποιήθηκε σ' αυτόν το παραπεμπτήριο έγγραφο, δυνάμει του οποίου παραπέμφθηκε στο Δευτεροβάθμιο Πειθαρχικό Συμβούλιο για διάπραξη πειθαρχικών παραπτωμάτων.

Ενόψει των παραπάνω, ετέθη το εν αρχή ερώτημα.

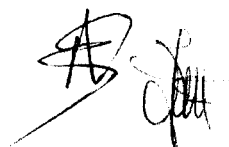
III. ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ – ΥΠΑΓΩΓΙΚΟ ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Δια της υπαγωγής των κρίσιμων πραγματικών περιστατικών στις προεκτεθείσες διατάξεις και κατά τον λόγο ερμηνείας αυτών συνάγονται τα ακόλουθα:

A. Κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 95 παρ. 5 του Συντάγματος και 50 παρ. 4 του π.δ/τος 18/1989, η Διοίκηση έχει υποχρέωση να συμμορφώνεται προς τις ακυρωτικές αποφάσεις, όταν δε ενεργεί κατά συμμόρφωση προς ακυρωτική απόφαση έχει υποχρέωση όχι μόνο να θεωρήσει ανίσχυρη και μη υφισταμένη, νομικώς, τη διοικητική πράξη που ακυρώθηκε, αλλά και να προβεί με θετικές ενέργειες στην αναμόρφωση της νομικής κατάστασης που δημιουργήθηκε, στο μεταξύ, βάσει της πράξεως που ακυρώθηκε (Σ.τ.Ε. 748/2007,401/2009, 580/2009, 2764/2008, 1599/2004, 468/2003 κ.α.), ανακαλώντας και τροποποιώντας τις ακυρωθείσες διοικητικές πράξεις ή εκδίδοντας νέες πράξεις, με αναδρομική ισχύ, εφόσον συντρέχει περίπτωση, με σκοπό την αποκατάσταση των πραγμάτων στη θέση στην οποία θα ήταν, αν εξ αρχής δεν είχε εκδοθεί η διοικητική πράξη που ακυρώθηκε και χωρίς δέσμευση από το χρόνο που διέδραμε στο μεταξύ (Σ.τ.Ε.580/2009,2792/2008,1016/2005).

Όταν η Διοίκηση συμμορφώνεται προς ακυρωτική απόφαση που αναφέρεται σε υπηρεσιακή κατάσταση δημοσίου υπαλλήλου, έχει υποχρέωση να χωρήσει στην αναμόρφωση της νομικής κατάστασης που δημιουργήθηκε βάσει της πράξης που ακυρώθηκε (Ολ.Σ.τ.Ε.1820/89), ανακαλώντας ή τροποποιώντας τις διοικητικές πράξεις που εκδόθηκαν κατά τη διάρκεια ισχύος του τεκμηρίου της νομιμότητας της πράξης και στηρίζονται σ' αυτή και, εφόσον απαιτείται, να εκδώσει νέες πράξεις (Σ.τ.Ε.2909/1994, 119/1988, 4761/1987).

B. 1. Η θέση του υπαλλήλου σε αργία (αυτοδίκαιη ή δυνητική), δεν συνιστά πειθαρχική ποινή ούτε, πολύ περισσότερο, ποινική κύρωση, αλλά εξαιρετικό διοικητικό μέτρο, προσωρινού χαρακτήρα. Το μέτρο αυτό αποσκοπεί στην απομάκρυνση του πειθαρχικώς εγκαλούμενου υπαλλήλου από την άσκηση των καθηκόντων του για λόγους διασφάλισης του κύρους της



υπηρεσίας, αποτροπής της διατύπωσης δυσμενών σχολίων σε βάρος της, εξασφάλισης της εύρυθμης λειτουργίας αυτής και της ομαλής διεξαγωγής της σχετικής πειθαρχικής διαδικασίας (ΣΤΕ 3376/2013, 27/2008, 2163/2004, 15/2003, 1566/2001, ΔΕΦ Αθ. 122/2010, 2029/2009, ΔΕΦ (ΑΝΑΣΤ) 139/2008, ΝΣΚ. 551/2008, 330/1994).

Η πράξη επιβολής της αργίας δεν επιφέρει τη λύση της υπαλληλικής σχέσεως, ούτε την απώλεια της οργανικής θέσεως ή του βαθμού που κατέχει ο υπάλληλος, αλλά, υπό τον προεκτεθέντα χαρακτήρα της, θέτει τον υπάλληλο, για λόγους δημοσίου συμφέροντος, γενικώς, εκτός υπηρεσίας και, ειδικώς, εκτός του κύκλου των καθηκόντων, κυρίων και παρεπομένων, που ασκούσε πριν αυτός τεθεί υπό το καθεστώς της αργίας (ΝΣΚ 351/2013).

Η αυτοδίκαιη αργία διαρκεί έως ότου επέλθει γεγονός το οποίο, κατά νόμο, επάγεται τη λήξη της, δυνάμει σχετικής διαπιστωτικής πράξης του αρμοδίου διοικητικού οργάνου και από την κοινοποίηση της πράξης αυτής στον υπάλληλο. Από τη λήξη, κατά τα ανωτέρω, της αυτοδίκαιης αργίας ο υπάλληλος επανεντάσσεται στην δημόσια υπηρεσία και αναλαμβάνει την άσκηση των καθηκόντων του που αντιστοιχούν στην οργανική του θέση και στον κατεχόμενο βαθμό του.

2. Εν προκειμένω, ο αναφερόμενος στο ερώτημα εκπαιδευτικός τελεί υπό το καθεστώς της αυτοδίκαιης αργίας, από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτόν του παραπεμπτηρίου εγγράφου. Η λήξη της αργίας αυτής θα επέλθει στην περίπτωση που το Δευτεροβάθμιο Πειθαρχικό Συμβούλιο εκδώσει απόφαση απαλλακτική ή επιβολής πειθαρχικής ποινής διαφορετικής από την οριστική ή προσωρινή παύση.

3. Η διοικητική πράξη της αυτοδίκαιης αργίας δεν παρακωλύει την ολοκλήρωση της διαδικασίας συμμόρφωσης της Διοίκησης προς την δικαστική απόφαση και με την έκδοση της πράξης τοποθέτησης του προαναφερόμενου εκπαιδευτικού, πλην, όμως, η τοποθέτηση αυτή θα έχει τυπικό, απλώς, χαρακτήρα και δεν συνεπάγεται την ενεργοποίηση της υπηρεσιακής σχέσης, με την ανάληψη και άσκηση, από τον Κ.Α., των καθηκόντων που αντιστοιχούν στην θέση όπου θα τοποθετηθεί. Η ανάληψη και άσκηση των καθηκόντων αυτών προϋποθέτουν την έκδοση της, κατά τα ανωτέρω, απόφασης του

Β/θμίου Πειθαρχικού Συμβουλίου και έχουν ως εναρκτήριο σημείο την κοινοποίηση της σχετικής διαπιστωτικής πράξης.

IV. Ενόψει των προεκτεθέντων και κατά συνέπεια λόγου προς αυτά, επί του τεθέντος ερωτήματος προσθήκει η εξής απάντηση:

Η Διοίκηση οφείλει, σε πλήρη συμμόρφωση προς την υπ' αρ. 2185/2013 ακυρωτική απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (Τμήματος Η'), να εκδώσει πράξη τοποθέτησης του εκπαιδευτικού Κ.Α. σε θέση Διευθυντή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης, με αναδρομική ισχύ από 12-8-2010. Στην πράξη αυτή θα πρέπει να γίνει αναφορά ότι ο Κ.Α. δεν δύναται να ασκήσει τα κύρια και παρεπόμενα καθήκοντα της εν λόγω θέσης, μέχρις ότου εκδοθεί, από το Δευτεροβάθμιο Πειθαρχικό Συμβούλιο, απόφαση απαλλακτική ή επιβολής πειθαρχικής ποινής διαφορετικής της οριστικής ή προσωρινής παύσης.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 19.6.2014

Ο Πρόεδρος του Τμήματος

ΝΙΚΗΦΟΡΟΣ ΚΑΝΙΟΥΡΑΣ

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Η Εισηγήτρια

ΙΩΑΝΝΑ ΠΑΧΗ

Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.