



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

**Αριθμός Γνωμοδότησης: 105/2015
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΤΜΗΜΑ ΣΤ'**

Συνεδρίαση της 19-5-2015

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Πέτρος Τριανταφυλλίδης, Αντιπρόεδρος ΝΣΚ

Μέλη: Παρασκευάς Βαρελάς, Σπυρίδων Παπαγιαννόπουλος, Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Κουήν - Τακούη Χουρμουζιάν, Ελένη Σβολοπούλου και Ευαγγελία Σκαλτσά, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής: Κωνσταντίνος Ζαμπάρας, Πάρεδρος ΝΣΚ

Αριθμός Ερωτήματος: 49432/Δ9 10725/30-12-2014 έγγραφο της Διεύθυνσης Υποστήριξης Ανθρωπίνου Δυναμικού και Υπηρεσιών Προσωπικού της Γενικής Διεύθυνσης Διοικητικής Υποστήριξης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας.

Περίληψη Ερωτήματος: Μετά την έκδοση της υπ' αριθ. 4613/2014 απόφασης της Ολομελείας του ΣΤΕ ερωτάται: α) Αν είναι ισχυρές η υπ' αριθ. 37382/Δ/17307/30-10-2014 απόφαση του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας για την τοποθέτηση της Α. Α. - Δ. ως Προϊσταμένης στην Γενική Διεύθυνση Κοινωνικής Ασφάλισης της Γενικής Γραμματείας Κοινωνικών Ασφαλίσεων του ίδιου Υπουργείου και η υπ' αριθ. 40235/Δ9.

8175/24-11-2014 απόφαση του ίδιου Υπουργού για παραμονή της στην υπηρεσία και πέραν της 31-12-2014 β) Αν ασκεί η υπάλληλος αυτή νομίμως τα καθήκοντά της και γ) Σε ποιές ενέργειες πρέπει να προβεί η ερωτώσα Υπηρεσία σε συμμόρφωση προς την ανωτέρω απόφαση του ΣΤΕ, η οποία ακύρωσε άλλη προγενέστερη Υπουργική Απόφαση τοποθέτησης της ανωτέρω ως Προϊσταμένης στην ίδια Γενική Διεύθυνση.

* * *

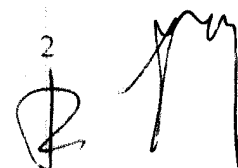
Επί του ανωτέρω ερωτήματος το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (ΣΤ' Τμήμα) γνωμοδότησε ομόφωνα ως ακολούθως:

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ

1. Η Α. Α.-Δ., υπάλληλος σήμερα της Γενικής Γραμματείας Κοινωνικών Ασφαλίσεων του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, έχουσα νομίμως τον βαθμό του Γενικού Διευθυντή με αποφάσεις του Ειδικού Υπηρεσιακού Συμβουλίου του ΥΠ.ΕΣ.Δ.Δ.Α., τοποθετήθηκε με την υπ' αριθ. οικ. 16774/3531/14-7-2003 απόφαση του Υφυπουργού Εργασίας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων Προϊσταμένη της Γενικής Διεύθυνσης Κοινωνικής Ασφάλισης και άσκησε τα καθήκοντα της θέσης αυτής μέχρι 18-10-2005.

2. Με την υπ' αριθ. 2226/399/15-3-2011 απόφαση του Αναπληρωτή Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, τοποθετήθηκε η ως άνω Προϊσταμένη στη Γενική Διεύθυνση Κοινωνικών Ασφαλίσεων, αναδρομικά από 19-10-2005 και για τρία (3) έτη, κατόπιν επιλογής από το Ειδικό Υπηρεσιακό Συμβούλιο του ΥΠ.ΕΣ.Δ.Δ.Α. σε συμμόρφωση προς την υπ' αριθ. 1016/2010 απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας και σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 8 και 11 του Ν. 3260/2004.

3. Με το δεύτερο εδάφιο της παρ. 2 του άρθρου 155 του Ν. 3528/2007 (Υπαλληλικός Κώδικας), το οποίο προστέθηκε με την παρ. 19 εδάφιο πρώτο του άρθρου 10 του Ν. 3863/2010 (ΦΕΚ Α' 115/15-7-2010) και καταργήθηκε με την παρ. 1 εδ. β' του άρθρου 33 του Ν. 4024/2011 (ΦΕΚ Α' 226/27-10-2011) δόθηκε η δυνατότητα σε υπαλλήλους που θα αποχωρούσαν με την συ-

2


27

μπλήρωση 35 ετών πραγματικής και συντάξιμης δημόσιας υπηρεσίας, καθώς και του ορίου ηλικίας υποχρεωτικής αποχώρησης, να παραμείνουν στην υπηρεσία για τρία επιπλέον έτη, έως και την συμπλήρωση του 65^{ου} έτους. Η έννοια της διατάξεως αυτής είναι ότι η παραμονή έως και τρία επιπλέον έτη αρχίζει από την συμπλήρωση του ορίου ηλικίας της αρχικής υποχρεωτικής αποχώρησης. Η Α. Α. – Δ., έκανε χρήση της ευεργετικής αυτής διάταξης με την από 30-5-2011 αίτησή της. Η υπάλληλος αυτή, η οποία γεννήθηκε το έτος 1951, θα απολύετο υποχρεωτικά, πριν την ισχύ της διάταξης με την συμπλήρωση 60 ετών στις 31-12-2011, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 155 του Ν. 3528/2007. Με την υπ' αριθ. 80420/13356/2351/24-6-2011 απόφαση της Γενικής Γραμματέως της Γενικής Γραμματείας Κοινωνικών Ασφαλίσεων παράταθηκε η παραμονή της στην υπηρεσία για τρία επιπλέον έτη (ήτοι έως 31-12-2014).

Με το άρθρο 33 παρ. 1β του Ν. 4024/2011 καταργήθηκε μεν το δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 2 του άρθρου 155 του Υ.Κ. και οι υπάλληλοι που παρέμειναν στην υπηρεσία δυνάμει των διατάξεων που καταργούνται και υπηρετούν έπρεπε να απολυθούν αυτοδίκαια από την υπηρεσία, όμως κατά την παρ. 7ζ του αυτού άρθρου 33 δεν υπάγονται στις διατάξεις αυτές όσοι κατά την έναρξη ισχύος του Νόμου αυτού κατέχουν θέση Προϊσταμένου Γενικής Διεύθυνσης, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που ζήτησαν την παραμονή τους στην υπηρεσία βάσει διατάξεων που καταργήθηκαν.

4. Με την υπ' αριθ. Φ. 80420/5603/696/5-4-2012 απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης η ανωτέρω υπάλληλος τοποθετήθηκε ως Προϊσταμένη στη Γενική Διεύθυνση Κοινωνικής Ασφάλισης της Γενικής Γραμματείας Κοινωνικών Ασφαλίσεων του Υπουργείου Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης (σύμφωνα και με τις διατάξεις του άρθρου πέμπτου του Ν. 3839/2010) έως την επιλογή νέου προϊσταμένου, που πρέπει να γίνει σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 84, 85 και 86 του Υ.Κ. και του άρθρου 10 του Ν. 4024/2011 και πάντως όχι πέραν της 31-12-2014.

5. Στις 30-10-2014, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν.4275/2014, παύθηκε αυτοδικαίως η άσκηση καθηκόντων ευθύνης των προϊσταμένων οργανικών μονάδων, μεταξύ των οποίων και της ίδιας και την ίδια

ημέρα εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 37382/Δ/17307/30-10-2014 απόφαση του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας περί τοποθέτησης της ως Προϊσταμένης της Γενικής Διεύθυνσης Κοινωνικής Ασφάλισης προσωρινά και μέχρι την επιλογή και τοποθέτηση νέων προϊσταμένων Γενικών Διευθύνσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του ίδιου νόμου.

6. Στη συνέχεια η ανωτέρω υπάλληλος ως Προϊσταμένη της Γενικής Διεύθυνσης, κάνοντας χρήση άλλης ευεργετικής γι' αυτήν διάταξης, ήτοι αυτής του άρθρου 7 του Ν. 4111/2013, με αίτηση που υποβλήθηκε στις 10-11-2014, ζήτησε την παραμονή της στην υπηρεσία μέχρι την επιλογή και τοποθέτηση νέων προϊσταμένων και μέχρι το 67^ο έτος της ηλικίας της. Όπως προαναφέρθηκε αυτή θα απολύετο αυτοδίκαια από την υπηρεσία στις 31-12-2014. Η αίτηση αυτή έγινε αποδεκτή με την υπ' αριθ. 40235/Δ9. 8175/24-11-2014 απόφαση του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας.

7. Στις 16-1-2015 κοινοποιήθηκε στο Υπουργείο Εργασίας η υπ' αριθ. 4613/2014 απόφαση της Ολομελείας του Συμβουλίου της Επικρατείας, με την οποία ακυρώθηκε η προαναφερθείσα υπ' αριθμ. Φ. 80420/οικ. 5603/696/5-4-2012 απόφαση τοποθέτησης της εν λόγω υπαλλήλου, ως Προϊσταμένης στη Γενική Διεύθυνση Κοινωνικής Ασφάλισης, για τον λόγο ότι παραλείφθηκε από τις κρίσεις για την επιλογή Προϊσταμένων Γενικών Διευθύνσεων, στις οποίες επελέγη αυτή, η υπάλληλος Φ.Κ. που ζήτησε την ακύρωση της Υπουργικής Απόφασης.

Ειδικότερα, σύμφωνα με το σκεπτικό της απόφασης αυτής: «Επειδή, με την υπ' αριθμ. 4602/2014 απόφαση της Ολομελείας του Συμβουλίου της Επικρατείας, κατ' αποδοχή αιτήσεως ακυρώσεως της αιτούσας, που συζητήθηκε κατά την ίδια δικάσιμο, κατά την οποία συζητήθηκε η κρινόμενη αίτηση, ακυρώθηκε η ανωτέρω υπ' αριθμ. Φ. 80460/οικ. 29127/4645/7-12-2011 πράξη της Γενικής Γραμματέως του Υπουργείου Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης (Γ 1169/28.12.2011), με την οποία είχε διαπιστωθεί η αυτοδίκαιη απόλυση της αιτούσας από 27-10-2011, κατ' εφαρμογήν των διατάξεων του άρθρου 33 παράγραφος 1 εδάφιο γ' του Ν. 4024/2011 (Α' 226). Με τα δεδομένα αυτά, οι προσβαλλόμενες αποφάσεις του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλι-

σης, με τις οποίες τοποθετήθηκαν οι παρεμβαίνοντες ως Προϊστάμενοι Γενικών Διευθύνσεων της Γενικής Γραμματείας Κοινωνικών Ασφαλίσεων, κατά παράλειψη της αιτούσας, και οι οποίες εκδόθηκαν με βάση το προαναφερθέν πρακτικό του Ειδικού Συμβουλίου Επιλογής Προϊσταμένων, το οποίο απείχε από την κρίση περί επιλογής της τελευταίας για τις ως άνω θέσεις, λόγω της, κατά τα προδιαληφθέντα, αυτοδίκαιης απολύσεώς της, απώλεσαν, κατόπιν της ακυρώσεως της σχετικής διαπιστωτικής πράξεως, το νόμιμο έρεισμά τους και καθίστανται, ως εκ τούτου, ακυρωτές, παρέλκει, δε, ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων λόγων».

II. ΚΡΙΣΙΜΕΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ

1. Στο άρθρο 95 παρ. 5 του Συντάγματος, όπως ισχύει μετά την αναθεώρηση του 2001 ορίζεται ότι: «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».

2. Περαιτέρω στο άρθρο 50 του Π.Δ. 18/1989 "Κωδικοποίηση διατάξεων νόμων για το Συμβούλιο της Επικρατείας" (Φ.Ε.Κ. Α' 8) ορίζεται ότι: «1. Η απόφαση που δέχεται την αίτηση ακύρωσης απαγγέλλει την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης και συνεπάγεται νόμιμη κατάργησή της έναντι όλων, είτε πρόκειται για κανονιστική, είτε για ατομική πράξη». 2... 3.. 4... Οι διοικητικές αρχές, σε εκτέλεση της υποχρέωσής τους κατά το άρθρο 95 παρ. 5 του Συντάγματος, πρέπει να συμμορφώνονται ανάλογα σε 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. 5. Οι αποφάσεις της Ολομέλειας, ακυρωτικές και απορριπτικές, καθώς και των Τμημάτων, αποτελούν μεταξύ των διαδίκων δεδικασμένο που ισχύει σε κάθε υπόθεση ή διαφορά ενώπιον δικαστικής ή άλλης αρχής, κατά την οποία προέχει το διοικητικής φύσεως ζήτημα που κρίθηκε από το Συμβούλιο».

3. Σύμφωνα με τον Ν. 3260/2004: « Άρθρο 8 (Προϊστάμενοι οργανικών μονάδων). Επαναφέρονται σε ισχύ οι διατάξεις των παραγράφων 1-16 του άρθρου 36 του Ν. 2190/1994 και αντικαθίστανται ως ακολούθως: ... 9. Όσοι επιλέγονται από το ειδικό υπηρεσιακό συμβούλιο του άρθρου 29 και τα Υπηρεσιακά συμβούλια τοποθετούνται, με απόφαση του οικείου οργάνου, ως προϊστάμενοι σε αντίστοιχου επιπέδου οργανικές μονάδες για τρία (3) έτη. Οι τοποθετούμενοι ως προϊστάμενοι εξακολουθούν να ασκούν τα καθήκοντά τους και μετά τη λήξη της θητείας τους ως την τυχόν επανεπιλογή τους ή την τοποθέτηση του προϊσταμένου».

4. Σύμφωνα με τον Ν. 3528/2007: « Άρθρο 155 (Απόλυση λόγω ορίου ηλικίας και τριακονταπενταετίας) 1.0 υπάλληλος απολύεται αυτοδικαίως από την υπηρεσία με τη συμπλήρωση του 65ου έτους της ηλικίας του. 2. Κατ' εξαίρεση ο υπάλληλος απολύεται αυτοδικαίως από την υπηρεσία με τη συμπλήρωση του 60ού έτους της ηλικίας του και τριάντα πέντε (35) ετών πραγματικής και συντάξιμης δημόσιας υπηρεσίας. Αν ο υπάλληλος, κατά τη συμπλήρωση του 65ου έτους της ηλικίας του δεν έχει συμπληρώσει τριάντα πέντε (35) ετών πραγματική και συντάξιμη δημόσια υπηρεσία, παρατείνεται η παραμονή του στην υπηρεσία έως τη συμπλήρωση της υπηρεσίας αυτής και πάντως όχι πέραν του 67ου έτους της ηλικίας του... 3. Ως ημέρα γέννησης, για την εφαρμογή των προηγούμενων παραγράφων, θεωρείται η 31η Δεκεμβρίου του έτους γέννησης...».

5. Σύμφωνα με τον Ν. 3839/2010: « Άρθρο πέμπτο (Μεταβατικές διατάξεις)... 2. Από τη δημοσίευση του νόμου αυτού λήγει αυτοδικαίως η θητεία των προϊσταμένων οργανικών μονάδων των Δημοσίων Υπηρεσιών, ... είτε αυτοί επιλέγονται με βάση τις διατάξεις του Υ.Κ. είτε με βάση ειδικές διατάξεις... Έως την επιλογή προϊσταμένων οργανικών μονάδων σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος άρθρου ή ειδικών διατάξεων, καθήκοντα προϊσταμένων εξακολουθούν να ασκούν οι κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου προϊστάμενοι ή οι αναπληρωτές τους».

6. Σύμφωνα με τον Ν. 3863/2010: « Άρθρο 10 ... 19. Στο τέλος του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 2 του άρθρου 155 του Ν. 3528/2007 «Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων

6


27
και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ.» (ΦΕΚ26 Α`) προστίθεται εδάφιο ως εξής: «Ο υπάλληλος με αίτηση του, που υποβάλλεται έξι (6) μήνες πριν τη συμπλήρωση τριάντα πέντε (35) ετών πραγματικής και συντάξιμης δημόσιας υπηρεσίας, καθώς και του ορίου ηλικίας υποχρεωτικής αποχώρησης, μπορεί να ζητήσει να παραμείνει στην υπηρεσία έως τρία (3) επιπλέον έτη και έως τη συμπλήρωση κατ` ανώτατο όριο του 65ού έτους της ηλικίας.».

7. Σύμφωνα με τον Ν. 4024/2011: «Άρθρο 33... 1... β. Το δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 2 του άρθρου 155 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ. (Υ.Κ.), που κυρώθηκε με το Ν. 3528/2007 (ΦΕΚ Α` 26), όπως το εδάφιο αυτό προστέθηκε με την παρ. 19 του άρθρου 10 του Ν. 3863/2010 (ΦΕΚ Α` 115),... καταργείται... Υπάλληλοι που παρέμειναν στην υπηρεσία δυνάμει των διατάξεων που καταργούνται με το προηγούμενο εδάφιο, και υπηρετούν, απολύονται αυτοδικαίως από την υπηρεσία σύμφωνα με τα οριζόμενα στο πρώτο εδάφιο της παραγράφου 2 του άρθρου 155 του Υ.Κ... 7. Δεν υπάγονται στις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της υποπαραγράφου 1β ... του παρόντος άρθρου:... ζ) όσοι κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου κατέχουν θέση προϊσταμένου ή αναπληρωτή οργανικής μονάδας επιπέδου Γενικής Διεύθυνσης συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που ζήτησαν την παραμονή τους στην υπηρεσία δυνάμει των διατάξεων που καταργήθηκαν...».

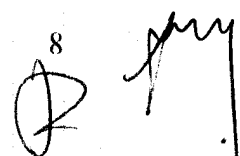
8. Σύμφωνα με τον Ν. 4111/2013: «Άρθρο 7 (Παραμονή των Γενικών Διευθυντών των Υπουργείων στην υπηρεσία υπό προϋποθέσεις). Οι προϊστάμενοι των Γενικών Διευθύνσεων των Υπουργείων, οι οποίοι απολύονται αυτοδικαίως από την υπηρεσία, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, δύνανται μετά από αίτησή τους να παραμείνουν στην υπηρεσία μέχρι την επιλογή και τοποθέτηση νέων προϊσταμένων και εφόσον δεν έχουν συμπληρώσει το 67ο έτος της ηλικίας τους. Η παραμονή στην υπηρεσία προϊσταμένων των Γενικών Διευθύνσεων κατόπιν αιτήσεώς τους και μέχρι την επιλογή και τοποθέτηση νέων προϊσταμένων ανήκει στην ευρύτατη διακριτική ευχέρεια του αποφασίζοντος οργάνου. Με την ρύθμιση του προηγούμενου εδαφίου δεν θίγεται η παραμονή στην υπηρεσία των προϊσταμένων Γενικών Διευθύνσεων που έχουν ήδη επιλεγεί να παραμείνουν σε αυτή».

9. Σύμφωνα με τον Ν. 4275/2014: « Άρθρο 5 (Μεταβατικές διατάξεις
1. Με την έναρξη ισχύος των Προεδρικών Διαταγμάτων που εκδίδονται για πρώτη φορά κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 54 του Ν. 4178/2013 και της παρ. 4 του άρθρου 35 του Ν. 4024/2011: α) Παύει αυτοδικαίως η άσκηση καθηκόντων ευθύνης των προϊσταμένων οργανικών μονάδων των Δημοσίων Υπηρεσιών... είτε αυτοί έχουν επιλεγεί με βάση τις διατάξεις του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων... είτε με βάση ειδικές διατάξεις, καθώς επίσης παύει και η άσκηση καθηκόντων με αναπλήρωση. β) αα) Με απόφαση του οικείου Υπουργού ή του αρμόδιου για τοποθέτηση προϊσταμένων οργάνου τοποθετούνται προϊστάμενοι στις νέες οργανικές μονάδες που προβλέπονται στις οικείες οργανικές διατάξεις των δημοσίων υπηρεσιών, υπάλληλοι, οι οποίοι λαμβάνονται κατά προτεραιότητα από τους προϊσταμένους που υπηρετούν στον οικείο φορέα και ασκούσαν καθήκοντα προϊσταμένου του ίδιου επιπέδου κατόπιν επιλογής κατά την ημερομηνία έναρξης ισχύος των οικείων Προεδρικών Διαταγμάτων, υπό την προϋπόθεση ότι ανήκουν στον κλάδο, του οποίου οι υπάλληλοι προβλέπεται από τις οικείες οργανικές διατάξεις να προϊστανται στη συγκεκριμένη θέση.... ββ). Η ανωτέρω τοποθέτηση προϊσταμένων λήγει αυτοδικαίως με την επιλογή και τοποθέτηση προϊσταμένων σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος για τις αντίστοιχες θέσεις... 2. Οι προϊστάμενοι των Δημοσίων Υπηρεσιών που υπηρετούν κατά τη δημοσίευση του παρόντος Νόμου συνεχίζουν να ασκούν τα καθήκοντά τους μέχρι την έναρξη ισχύος των οικείων οργανικών διατάξεων, όπως προβλέπονται στα οικεία Προεδρικά Διατάγματα που εκδίδονται για πρώτη φορά σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του Ν. 4178/2013 και της παρ. 4 του άρθρου 35 του Ν. 4024/2011...» (Οργανισμοί των Υπουργείων).

III. ΑΝΑΛΥΣΗ – ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ – ΥΠΑΓΩΓΗ

Από την ερμηνεία των ως άνω διατάξεων, αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, συνάγονται τα ακόλουθα:

1. Η απόφαση του ΣΤΕ, η οποία δέχεται αίτηση ακύρωσης έχει διαπλαστικό αποτέλεσμα και απαγγέλλει την ολική ή μερική ακύρωση της διοικητικής πράξης που προσβλήθηκε (ΣΤΕ 2413/1987 Ε. Σηλιωτόπουλος Εγχειρίδιο Διοι-

8


24

κητικού Δικαίου έκδ. 2007, παρ. 567). Η ακυρωτική απόφαση καταργεί την πράξη που ακυρώθηκε, ισχύει από τη δημοσίευσή της και ανατρέχει στο χρόνο έκδοσης της πράξης που ακυρώθηκε. Η πράξη θεωρείται σαν να μην εκδόθηκε και επαναφέρεται αυτοδικαίως η πραγματική και νομική κατάσταση που υπήρχε πριν από την έκδοση της πράξης αυτής (ΣτΕ 4690/1983 Ε. Σηλιωτόπουλος ο.π.) Τυπική ανάκληση της πράξης που ακυρώθηκε, από την αρχή, η οποία την είχε εκδώσει, δεν χρειάζεται (Σ.τ.Ε. 4832/1987) Συνεπώς η ακυρωτική απόφαση, κατά το διατακτικό της, δηλαδή το ακυρωτικό της αποτέλεσμα, ισχύει έναντι όλων (άρθρο 50 παρ. 1 Π.Δ. 18/1989). Η ακύρωση της κανονιστικής ή ατομικής πράξης που έχει προσβληθεί καθιστά ακυρωτέα οποιαδήποτε άλλη διοικητική πράξη, η οποία στηρίζεται σε αυτή (ΣτΕ 1665/1987), εφόσον βεβαίως είχε συμπροσβληθεί, αλλιώς μπορεί να ανακληθεί από τη Διοίκηση ως παράνομη ή μπορεί να προσβληθεί μεταγενέστερα.

2. Κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 95 παρ. 5 του Συντάγματος και 50 παρ. 4 του Π.Δ. 18/1989, η Διοίκηση έχει υποχρέωση να συμμορφώνεται προς τις ακυρωτικές αποφάσεις του Συμβουλίου της Επικρατείας, όταν δε ενεργεί κατά συμμόρφωση προς ακυρωτική απόφαση του ΣτΕ έχει υποχρέωση όχι μόνο να θεωρήσει ανίσχυρη και μη υφιστάμενη νομικώς τη διοικητική πράξη που ακυρώθηκε, αλλά να προβεί με θετικές ενέργειες στην αναμόρφωση της νομικής κατάστασης που δημιουργήθηκε βάσει της πράξης που ακυρώθηκε (ΣτΕ 748/2009, 401/2009, 580/2009, 2764/2008, 1599/2004, 468/2003 κ.α.), ανακαλώντας και τροποποιώντας τις παραπάνω 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 (ΣτΕ 1016/2009, 1161/2005). Το ειδικότερο δε περιεχόμενο και η έκταση των υποχρεώσεων της Διοίκησης προσδιορίζεται από το αντικείμενο της ακύρωσης, δηλαδή από το είδος και τη φύση της ακυρωθείσας πράξης, καθώς και από την κρίση ή τις κρίσεις επί των διοικητικής φύσης ζητημάτων που περιέχονται στην απόφαση του Δικαστηρίου και δημιουργούν δεδικασμένο ως προς τη συγκεκριμένη περίπτωση.

3. Στην συγκεκριμένη περίπτωση: α) μετά την ακύρωση, με την απόφαση της Ολομελείας του ΣΤΕ, της υπ' αριθ. Φ. 80420/5603/696/5-4-2012 απόφασης του Υπουργού Εργασίας, επανήλθε το νομικό καθεστώς που ίσχυε κατά την έκδοση της ακυρωθείσας αυτής απόφασης. Την ημέρα (5-4-2012) έκδοσης της απόφασης αυτής ασκούσε νομίμως καθήκοντα προϊσταμένης της Γενικής Διεύθυνσης Κοινωνικής Ασφάλισης της Γενικής Γραμματείας Κοινωνικών Ασφαλίσεων η Α. Α. - Δ. Τούτο διότι, μετά την έκδοση της υπ' αριθ. 2226/399/15-3-2011 απόφασης του Αναπληρωτή Υπουργού Εργασίας, δυνάμει των νομοθετικών διατάξεων των άρθρων 8 παρ. 9 του Ν. 3260/2004 και πέμπτου παρ. 2 του Ν. 3839/2010, η απόφαση αυτή εξακολούθησε να ισχύει και να παράγει έννομα αποτελέσματα, καίτοι τυπικά είχε λήξει η ισχύς της αναδρομικά από 19-10-2008 (που έληξε η τριετής τοποθέτηση της ανωτέρω υπαλλήλου) και η υπάλληλος εξακολούθησε να υπηρετεί νομίμως στη θέση της προϊσταμένης μέχρι την τυχόν επανεπιλογή της ή την τοποθέτηση νέου προϊσταμένου.

β) Η ανωτέρω υπάλληλος εν συνεχεία, κάνοντας χρήση της ευεργετικής διάταξης της παρ. 19 του άρθρου 10 του Ν. 3863/2010, επέτυχε, με την υπ' αριθ. 80420/13356/2351/24-6-2011 απόφαση της Γενικής Γραμματέως Κοινωνικών Ασφαλίσεων, την παράταση της παραμονής της στην υπηρεσία μέχρι 31-12-2014. Και ναι μεν η διάταξη αυτή καταργήθηκε με την παρ. 1 εδ. β' του άρθρου 33 του Ν. 4024/2011 από 27-10-2011, όμως αυτή ως κατέχουσα την θέση Προϊσταμένης Γενικής Διεύθυνσης κατά την ανωτέρω ημέρα ενάρξεως ισχύος του νόμου, δεν υπήχθη στις διατάξεις αυτές, βάσει της ρητής εξαίρεσης της παρ. 7ζ του αυτού άρθρου του άνω νόμου.

γ) Πριν την 31-12-2014 που έληγε η παράταση της παραμονής στην υπηρεσία της Α.Α.-Δ. και συγκεκριμένα στις 30-10-2014 εκδόθηκε, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν. 4275/2014, η υπ' αριθ. 37382/Δ/7303 απόφαση του Υπουργού Εργασίας με την οποία, προσωρινά και μέχρι την επιλογή νέων προϊσταμένων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 του παραπάνω νόμου, τοποθετήθηκε αυτή προϊσταμένη της Γενικής Διεύθυνσης Κοινωνικής Ασφάλισης. Το βασικό κριτήριο της επιλογής αυτής ήταν η υπηρεσία της ως προϊσταμένης κατόπιν επιλογής στην ίδια Γενική Διεύθυνση κατά την ημε-

ρομηνία (30-10-2014) έναρξης ισχύος του νέου Οργανισμού του Υπουργείου Εργασίας (Π.Δ. 113/29-8-2014 – ΦΕΚ Α' 180). Η απόφαση αυτή, εκδοθείσα με νόμιμες προϋποθέσεις, είναι ισχυρή και θα ισχύει μέχρι 31-12-2014, βάσει των προαναφερθέντων.

δ) Όμως, κάνοντας νομίμως χρήση άλλης ευεργετικής διάταξης, ήτοι αυτής του άρθρου 7 του Ν. 4111/2013, η ανωτέρω υπάλληλος επέτυχε, κατόπιν αίτησής της, παράταση της παραμονής της στην υπηρεσία, με την υπ' αριθ. 40235/Δ9.8175/24-11-2014 απόφαση του Υπουργού Εργασίας, μέχρι την επιλογή και τοποθέτηση νέων προϊσταμένων και έως την συμπλήρωση του 67^{ου} έτους της ηλικίας της ηλικίας της. Και η απόφαση αυτή είναι ισχυρή, ως εκδοθείσα με τις προβλεπόμενες νόμιμες προϋποθέσεις. (Προϊσταμένη Γενικής Διεύθυνσης – μη συμπλήρωση 67^{ου} έτους).

4. Η ερωτώσα Υπηρεσία, μετά το ακυρωτικό αποτέλεσμα της απόφασης του ΣΤΕ πρέπει, ως αρμόδια, να προβεί με θετικές ενέργειες, κατά τα προαναφερθέντα, στην αναμόρφωση της νομικής κατάστασης που δημιουργήθηκε μετά την ακυρωθείσα υπ' αριθ. Φ 80420/5603/5-4-2012 απόφαση του Υπουργού Εργασίας. Δηλαδή, πρέπει να εκκινήσει από την αρχή όλη την σύνθετη διοικητική διαδικασία που προβλέπεται για την επιλογή προϊσταμένου Γενικής Διεύθυνσης από τις σχετικές διατάξεις. Ειδικότερα, πρέπει να ζητήσει από την Γραμματεία του Ειδικού Συμβουλίου Επιλογής Προϊσταμένων νέα κρίση για επιλογή Προϊσταμένου στη Γενική Διεύθυνση Κοινωνικής Ασφάλισης της Γενικής Γραμματείας Κοινωνικών Ασφαλίσεων, αφού συμπεριλάβει την παραλειφθείσα υπάλληλο Φ.Κ. - αιτούσα στην ακυρωτική δίκη επί της οποίας εκδόθηκε η υπ' αριθ. 4613/2014 απόφαση της Ολομελείας του ΣΤΕ.

V. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

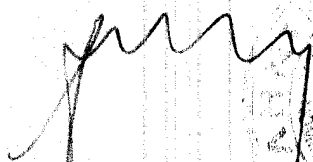
Κατόπιν των προαναφερθέντων, η απάντηση στα τεθέντα ερωτήματα, κατά την ομόφωνη γνώμη του Τμήματος, είναι: α) Είναι ισχυρές, ως εκδοθείσες με τις νόμιμες προϋποθέσεις και τα πραγματικά δεδομένα που ίσχυαν κατά τον χρόνο έκδοσής τους, η υπ' αριθ. 37382/Δ/17307/20-10-2014 απόφαση του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας για την τοποθέτηση της Α. Α. – Δ. ως Προϊσταμένης στην Γενική Διεύθυνση Κοινωνι-

κής Ασφάλισης της Γενικής Γραμματείας Κοινωνικών Ασφαλίσεων του ίδιου Υπουργείου και η υπ' αριθ. 40235/Δ9. 8175/24-11-2014 απόφαση του ίδιου Υπουργού για παραμονή της στην υπηρεσία και πέραν της 31-12-2014 β) Η Προϊσταμένη της Γενικής Διεύθυνσης Κοινωνικής Ασφάλισης της Γενικής Γραμματείας Κοινωνικών Ασφαλίσεων Α. Α. - Δ. ασκεί νομίμως τα καθήκοντά της, μέχρι την επιλογή και τοποθέτηση νέου προϊσταμένου με νόμιμη διαδικασία, και έως την συμπλήρωση του 67^{ου} έτους της ηλικίας της και γ) Η ερωτώσα αρμόδια Υπηρεσία, σε συμμόρφωση προς την υπ' αριθ. 4613/2014 απόφαση της Ολομελείας του ΣΤΕ, πρέπει να θεωρήσει άκυρη την τοποθέτηση που έγινε με την ακυρωθείσα Υπουργική Απόφαση και να εκκινήσει την διαδικασία επιλογής Προϊσταμένου της Γενικής Διεύθυνσης Κοινωνικής Ασφάλισης του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, αφού συμπεριλάβει και την παραλειφθείσα υπάλληλο Φ.Κ. - αιτούσα στην ακυρωτική δίκη επί της οποίας εκδόθηκε η άνω απόφαση.-

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα 15 -05-2015

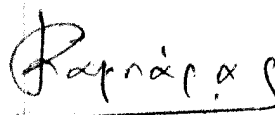
Ο Πρόεδρος του Τμήματος



Πέτρος Τριανταφυλλίδης
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Ο Εισηγητής



Κωνσταντίνος Ζαμπάρας
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.