



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός γνωμοδότησης 232/2015

Το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους

(Τμήμα Δ')

Συνεδρίαση της 21^{ης} Οκτωβρίου 2015

ΣΥΝΘΕΣΗ:

Πρόεδρος: Χρυσαφούλα Αυγερινού, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Στέφανος Δέτσης, Γεώργιος Κανελλόπουλος, Αικατερίνη Γρηγορίου, Γαρυφαλιά Σκιάνη, Δήμητρα Κεφάλια και Παναγιώτης Παππάς, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής: Παντελής Παπαδάκης, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ. (γνώμη χωρίς ψήφο).

Αριθμός Ερωτήματος: Το υπ' αριθμ. πρωτ. 28481 οικ. Φ. 109.1/16-7-2015 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης/ Γενική Γραμματεία Πολιτικής Προστασίας/Αρχηγείο του Πυροσβεστικού Σώματος/Επιτελείο/ Νομική Υπηρεσία/Γραφείο 1^ο Νομικών Υποθέσεων.

Περίληψη Ερωτήματος: Αν δύναται νομίμως να ανακληθεί η πρόσληψη, μετά την παρέλευση διετίας από την δημοσίευση της σχετικής πράξεως, πυροσβέστη πενταετούς υποχρεώσεως που κατετάγη στο Πυροσβεστικό Σώμα, προσκομίζοντας, μεταξύ άλλων δικαιολογητικών, αναληθή υπεύθυνη δήλωση περί μη υπάρξεως κωλύματος κατατάξεως στο πρόσωπό του, λαμβανομένου υπόψη του γεγονότος ότι ο

χρόνος που μεσολάβησε από την απόταξή του από προηγούμενη δημόσια υπηρεσία έως και την πρόσληψή του υπερβαίνει τα πέντε έτη.

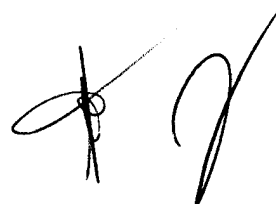
Επί του ως άνω ερωτήματος το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Δ') γνωμοδότησε ως εξής:

I. Ιστορικό.

Στο έγγραφο της ερωτώσης υπηρεσίας δίδεται το ακόλουθο πραγματικό:

«1. Με την υπ' αριθ. 34671 οικ. Φ. 300.2/28-07-2011 Απόφαση Αρχηγού του Πυροσβεστικού Σώματος προκηρύχθηκε διαγωνισμός για την πρόσληψη στο Πυροσβεστικό Σώμα τεσσάρων χιλιάδων (4000) Πυροσβεστών Πενταετούς υποχρέωσης. Στην περίπτωση 5 της παραγράφου ΙΙΙ του κεφαλαίου Β' της ανωτέρω προκήρυξης ορίζεται ότι όλοι οι υποψήφιοι για να έχουν δικαίωμα συμμετοχής στον διαγωνισμό πρέπει, μεταξύ άλλων, να μην έχουν απολυθεί από θέση δημόσιας υπηρεσίας ή Ο.Τ.Α. ή άλλου νομικού προσώπου του δημόσιου τομέα, λόγω επιβολής της πειθαρχικής ποινής της οριστικής παύσης ή λόγω καταγγελίας της σύμβασης εργασίας για σπουδαίο λόγο, οφειλόμενο σε υπαιτιότητα του εργαζομένου. Εξάλλου στο Κεφάλαιο Γ' αυτής και συγκεκριμένα στην παράγραφο όπου αναφέρονται τα υποχρεωτικά δικαιολογητικά καθορίζεται ότι όλοι οι υποψήφιοι πρέπει να υποβάλουν για τη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό μεταξύ άλλων και υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986, με την οποία δηλώνεται ότι: i) έχουν τις προϋποθέσεις και τα απαιτούμενα προσόντα που αναφέρονται στις παραγράφους 2,3 και 5 του άρθρου 15 του ν. 3938/2011 (Α'61) ii) τα αναφερόμενα στην αίτησή τους στοιχεία είναι αληθή, iii) δεν συντρέχουν στο πρόσωπό τους τα κωλύματα που αναφέρονται στο Κεφάλαιο Β' της παρούσης.

2. Ο Ι.Λ. του Π συμμετείχε στον ανωτέρω διαγωνισμό προσκομίζοντας μεταξύ άλλων δικαιολογητικών και την από 15-09-2011 υπεύθυνη δήλωσή του όπου ανέφερε ότι στο πρόσωπό του δεν συντρέχουν τα κωλύματα που αναφέρονται στο κεφάλαιο Β' της υπ' αριθ. 34671 οικ. Φ. 300.2/28-07-2011 «Προκήρυξης διαγωνισμού για την πρόσληψη στο Πυροσβεστικό Σώμα τεσσάρων χιλιάδων (4000) Πυροσβεστών Πενταετούς υποχρέωσης» και τελικώς με την υπ' αριθ. πρωτ. 3708 Φ. 300.2/20-01-



2012 Απόφαση Αρχηγού Πυροσβεστικού Σώματος (Γ'26/23-01-2012) προσελήφθη στο Πυροσβεστικό Σώμα ως Πυροσβέστης πενταετούς υποχρέωσης.

3. Ωστόσο με την υπ' αριθ. 32538 οικ. Φ.Α. 18962/23-06-2014 Απόφαση Αρχηγού Πυροσβεστικού Σώματος η πρόσληψη του ανωτέρω στο Πυροσβεστικό Σώμα ανακλήθηκε λόγω ύπαρξης στο πρόσωπό του κωλύματος πρόσληψης, προβλεπόμενου ρητά στην περίπτωση 5 της παραγράφου ΙΙΙ του κεφαλαίου Β' της εν λόγω προκήρυξης. Ειδικότερα και σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, με την προαναφερθείσα Απόφαση του Αρχηγού Πυροσβεστικού Σώματος ανακλήθηκε η πρόσληψη του Ι.Λ. του Π, διότι αυτός με την υπ' αριθ. 238775/6/5ια/21-12-1998 Απόφαση Αρχηγού ΕΛ.ΑΣ (Γ'247/29-12-1998) αποτάχθηκε και διαγράφηκε από τη δύναμη της ΕΛ.ΑΣ την 13-01-1999, διότι με το υπ' αριθ. 149/20-11-1998 πρακτικό του το Δευτεροβάθμιο Πειθαρχικό Συμβούλιο Ανθυπαστυνόμων, Αρχιφυλάκων, Αστυφυλάκων αποφάσισε ομόφωνα και επέβαλε σε αυτόν την πειθαρχική ποινή της απόταξης, για αυθαίρετη απουσία από την Υπηρεσία για χρονικό διάστημα ενενήντα δυο ημερών, ήτοι για υπαίτια παράβαση του άρθρου 9, παρ. 1, εδ. η', του Π.Δ. 22/96 "Πειθαρχικό Δίκαιο Αστυνομικού Προσωπικού".

4. Κατά της ανωτέρω Απόφασης του Αρχηγού Πυροσβεστικού Σώματος ο Ι.Λ. του Π κατέθεσε την από 17-03-2015 αίτηση θεραπείας του ζητώντας την ανάκλησή της, ισχυριζόμενος ότι αυτή εξεδόθη κατά παράβαση των διατάξεων του Υπαλληλικού Κώδικα, δεδομένου ότι αφενός από την απόταξή του από την ΕΛ.ΑΣ έως και την πρόσληψή του ως Πυροσβέστη Πενταετούς Υποχρέωσης παρήλθε χρονικό διάστημα πέντε και πλέον ετών ενώ αφετέρου μεσολάβησε χρονικό διάστημα δυο και πλέον ετών από την πρόσληψή του ως Πυροσβέστη πενταετούς υποχρέωσης μέχρι και την ανάκληση της πράξης αυτής. Υποστηρίζει δε ότι από την πρώτη στιγμή που προσελήφθη στο πυροσβεστικό Σώμα ως εποχικός Πυροσβέστης γνωστοποίησε το γεγονός της προηγούμενης απόταξής του από την ΕΛ.ΑΣ και τους λόγους αυτής δια της προσκομίσεως του από 22-01-1999 Φύλλου Μητρώου του, συνταχθέντος από το Διευθυντή της Διεύθυνσης Αστυνομικού Προσωπικού της Ελληνικής Αστυνομίας και ως εκ τούτου δεν δύναται να υποστηριχθεί με επάρκεια ότι προκάλεσε με απατηλές ενέργειές του την έκδοση της ανακληθείσας πράξης».

Με βάση τα ως άνω πραγματικά περιστατικά η ερωτώσα Υπηρεσία υπέβαλε το εν θέματι ερώτημα.

II. Α. Νομικό πλαίσιο.

1. Στις διατάξεις του άρθρου 3 του ν. 3511/2006 «Αναδιοργάνωση του Πυροσβεστικού Σώματος, αναβάθμιση της αποστολής του και άλλες διατάξεις» (Α' 258), όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 65 του ν. 4249/2014 (Α' 73), υπό τον τίτλο «Χαρακτήρας Υπηρεσίας και προσωπικού» ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα:

«1. Το Πυροσβεστικό Σώμα είναι ιδιαίτερο Σώμα Ασφαλείας, διέπεται από ειδικούς για αυτό οργανικούς νόμους και κανονισμούς και για την εκτέλεση της αποστολής του εφοδιάζεται με τα αναγκαία μέσα και εξοπλισμό.

2. Το προσωπικό του Πυροσβεστικού Σώματος διακρίνεται στις εξής κατηγορίες:

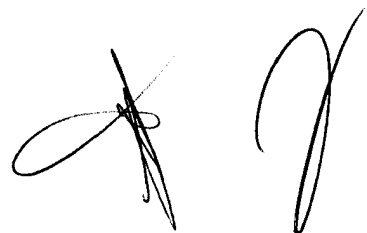
α. Πυροσβεστικό Προσωπικό. β. Πυροσβέστες Πενταετούς Υποχρέωσης και γ. Πολιτικό Προσωπικό.

Το πυροσβεστικό προσωπικό είναι μόνιμοι δημόσιοι υπάλληλοι, έχει ιδιαίτερη ιεραρχία και δικούς του κανόνες πειθαρχίας, εφοδιάζεται με ειδικό δελτίο ταυτότητας και φέρει στολή. Διέπεται από δικούς του οργανικούς νόμους και κανονισμούς και μόνο για όποια θέματα δεν ρυθμίζονται από αυτούς, εφαρμόζεται η νομοθεσία που ισχύει για τους πολιτικούς δημόσιους υπαλλήλους. ...».

Στη συνέχεια, στις διατάξεις του άρθρου 8 του ίδιου, ως άνω, νόμου, υπό τον τίτλο «Προσωπικό – Κατηγορίες», προβλέπονται τα εξής:

«1. Το προσωπικό του Πυροσβεστικού Σώματος διακρίνεται στις εξής κατηγορίες:

α. Πυροσβεστικό Προσωπικό β. Πυροσβέστες Πενταετούς Υποχρέωσης και γ. Πολιτικό Προσωπικό.



2. Το πυροσβεστικό προσωπικό διακρίνεται σε: α. Γενικών καθηκόντων και β. Ειδικών καθηκόντων. ...

3. Το πολιτικό προσωπικό διακρίνεται σε: α. Μόνιμο και β. Προσωπικό με σχέση εργασίας αορίστου χρόνου. Το μόνιμο πολιτικό προσωπικό είναι τακτικοί δημόσιοι υπάλληλοι.

4. ...».

[όπως η ως άνω παράγραφος 1 αντικαταστάθηκε από την παράγραφο 3 του άρθρου 17 του ν. 4058/2012 (Α' 63) και η ως άνω παράγραφος 2 αντικαταστάθηκε από την παράγραφο 6α του άρθρου 74 του ν. 4249/2014 (Α' 73)].

2. Επίσης, στις διατάξεις του άρθρου 9 του π.δ. 210/1992 «Κωδικοποίηση διατάξεων Προεδρικών Διαταγμάτων του Κανονισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας του Πυροσβεστικού Σώματος» (Α' 99) ορίζεται ότι:

«1. Οι υπάλληλοι του Πυροσβεστικού Σώματος, ως τακτικοί δημόσιοι πολιτικοί υπάλληλοι υπάγονται στις ειδικές διατάξεις του Σώματος και στις διατάξεις του παρόντος Διατάγματος και εφαρμόζονται κα σ' αυτούς όλες οι διατάξεις που ισχύουν για τους τακτικούς δημόσιους υπαλλήλους, εφόσον δεν καθορίζεται διαφορετικά στη νομοθεσία που ισχύει για το Πυροσβεστικό Σώμα.

2. Με το γενικό όρο "υπάλληλοι του Πυροσβεστικού Σώματος" νοείται το πυροσβεστικό προσωπικό και το πολιτικό προσωπικό. ...».

3. Στις διατάξεις του άρθρου 15 του ν. 3938/2011 «Σύσταση Γραφείου Αντιμετώπισης Περιστατικών Αυθαιρεσίας στο Υπουργείο Προστασίας του Πολίτη και άλλες διατάξεις» (Α' 61) ορίζονται, μεταξύ άλλων τα εξής:

«1. Στο Πυροσβεστικό Σώμα συνίσταται ιδιαίτερη κατηγορία προσωπικού, με την ονομασία "Πυροσβέστες πενταετούς υποχρέωσης", οι οποίοι καταλαμβάνουν επί θητεία οργανικές θέσεις. ...

2. Ως Πυροσβέστες πενταετούς υποχρέωσης προσλαμβάνονται με σχέση εργασίας δημοσίου δικαίου για πενταετή θητεία, η οποία μπορεί να ανανεώνεται σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος, Έλληνες πολίτες, με σύστημα

αντικειμενικών κριτηρίων (μόρια), οι οποίοι έχουν τουλάχιστον απολυτήριο Λυκείου και δεν έχουν υπερβεί το 29^ο έτος της ηλικίας τους. Το 60% των θέσεων που προκηρύσσονται για την κατηγορία αυτή καλύπτεται από υποψήφιους οι οποίοι έχουν επαγγελματική άδεια οδήγησης αυτοκινήτου Γ' Κατηγορίας και άνω και αν οι θέσεις δεν καλυφθούν από τους υποψήφιους αυτούς καλύπτονται από τους λοιπούς υποψήφιους της παρούσας παραγράφου.

3. Ως Πυροσβέστες πενταετούς υποχρέωσης με την ίδια ως άνω σχέση, μπορούν επίσης να προσλαμβάνονται εφόσον δεν έχουν υπερβεί το 45^ο έτος της ηλικίας τους και κατέχουν τουλάχιστον απολυτήριο τίτλο υποχρεωτικής εκπαίδευσης κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 25 του π.δ. 50/2001 (ΦΕΚ 39 Α'): α) εποχικοί πυροσβέστες που είχαν την ιδιότητα αυτή κατά τις αντιπυρικές περιόδους 2008 έως και 2010 και β) εποχικοί πυροσβέστες που είχαν την ιδιότητα αυτή σε μία από τις αντιπυρικές περιόδους 2008 έως και 2010 και επιπλέον την ίδια ιδιότητα σε πέντε αντιπυρικές περιόδους κατά τα έτη 2000 έως και 2007. ... Η πρόσληψη αυτών γίνεται με σύστημα αντικειμενικών κριτηρίων (μόρια), ενώ δεν απαιτείται όριο αναστήματος, ούτε η υποβολή τους σε αθλητικές δοκιμασίες. Για τη διαπίστωση της σωματικής ικανότητας και ψυχικής υγείας τους εφαρμόζονται οι διατάξεις που ισχύουν για το μόνιμο εν ενεργεία πυροσβεστικό προσωπικό.

4. Κριτήρια πρόσληψης για τους υποψηφίους της παραγράφου 2 αποτελούν ο βαθμός του απαιτούμενου τίτλου σπουδών, ... Για τους υποψηφίους της παραγράφου 3 ισχύουν τα ίδια ως άνω κριτήρια πλην του βαθμού του τίτλου σπουδών. ...

5. Επιπλέον των ανωτέρω οι υποψήφιοι της παραγράφου 2 απαιτείται να έχουν τα προσόντα που ορίζονται στις παραγράφους 1, 4, 5, 6 και 7 του άρθρου 1 του π.δ. 19/2006 (16 Α') ενώ οι υποψήφιοι της παραγράφου 3 απαιτείται να έχουν τα προσόντα των παραγράφων 1, 4 και 7 του άρθρου 1 του ιδίου ως άνω προεδρικού διατάγματος..... Όλοι οι υποψήφιοι απαιτείται να μην εμπίπτουν στα κωλύματα του άρθρου 2 του π.δ. 19/2006. ...

6. Για την πρόσληψη του προσωπικού αυτού συγκροτείται με απόφαση του Υπουργού Προστασίας του Πολίτη τριμελής επιτροπή, που αποτελείται από ένα αντιπρόεδρο ή νομικό σύμβουλο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, που ορίζεται

από τον Πρόεδρο αυτού, έναν εκπρόσωπο του Ανώτατου Συμβουλίου Επιλογής Προσωπικού, που κληρώνεται μεταξύ των Συμβούλων αυτού και έναν Διευθυντή Διεύθυνσης των Κλάδων του Αρχηγείου του Πυροσβεστικού Σώματος, που κληρώνεται μεταξύ των Διευθυντών των εν λόγω Διευθύνσεων....

19. Για τα θέματα που δεν ρυθμίζονται από τις διατάξεις του παρόντος και των κατ' εξουσιοδότηση αυτού εκδιδόμενων κανονιστικών πράξεων, εφαρμόζονται ανάλογα οι αντίστοιχες διατάξεις που ισχύουν για τους Πυροσβέστες».

4. α. Περαιτέρω, στη διάταξη της παραγράφου 4 του άρθρου 1 του π.δ. 19/2006 «Κανονισμός κατάταξης στο Π.Σ Δοκίμων Πυροσβεστών και άλλες διατάξεις» (Α'16), [το ως άνω προεδρικό διάταγμα ίσχυσε μέχρι τη δημοσίευση του ν. 4029/2011 (ΦΕΚ Α' 245/22-11-2011), οπότε και καταργήθηκε, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 46 και 47 αυτού], σχετικά με τα προσόντα και τις θετικές προϋποθέσεις κατατάξεως των υποψηφίων σε διαγωνισμό για κατάταξη Δοκίμων Πυροσβεστών Γενικών Υπηρεσιών, προβλεπόταν ότι οι υποψήφιοι έπρεπε: «*Να έχουν εκπληρώσει οι άνδρες τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις ως ικανοί Κατηγορίας Ι1, όσοι υπηρέτησαν στις Ένοπλες Δυνάμεις, ή να έχουν απαλλαγεί νόμιμα από αυτές και να μην έχουν εκπέσει από στρατιωτικό βαθμό, αποβληθεί ή απολυθεί από τις Ένοπλες Δυνάμεις, τα Σώματα Ασφαλείας και Δημόσια Υπηρεσία για λόγους πειθαρχικούς ή υγείας*».

β. Στην δε διάταξη της περιπτώσεως β' της παραγράφου 5 του άρθρου 2 του ίδιου, ως άνω, προεδρικού διατάγματος οριζόταν ρητά ότι: «*Αποκλείεται η κατάταξη προσώπων: α) ... β) Όσων απολύθηκαν από θέση δημόσιας υπηρεσίας ή Ο.Τ.Α. ή άλλου νομικού προσώπου του δημόσιου τομέα, λόγω επιβολής της πειθαρχικής ποινής της οριστικής παύσης ή λόγω καταγγελίας της σύμβασης εργασίας για σπουδαίο λόγο, οφειλόμενο σε υπαιτιότητα του εργαζόμενου*».

5. Εξάλλου, με την υπ' αριθμ. 34671 οικ. Φ. 300.2/28-07-2011 Απόφαση Αρχηγού του Πυροσβεστικού Σώματος, που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 15 (παρ. 6) του ν. 3938/2011 προκηρύχθηκε διαγωνισμός για την πρόσληψη στο Πυροσβεστικό Σώμα τεσσάρων χιλιάδων (4000) Πυροσβεστών Πενταετούς Υποχρέωσης. Στην περίπτωση 5 της παραγράφου ΙΙΙ του Κεφαλαίου Β' της ανωτέρω

προκηρύξεως ορίζεται ότι: «Όλοι οι υποψήφιοι για να έχουν δικαίωμα συμμετοχής στον διαγωνισμό πρέπει επίσης: ... 5. Να μην έχουν απολυθεί από θέση δημόσιας υπηρεσίας ή Ο.Τ.Α. ή άλλου νομικού προσώπου του δημόσιου τομέα, λόγω επιβολής της πειθαρχικής ποινής της οριστικής παύσης ή λόγω καταγγελίας της σύμβασης εργασίας για σπουδαίο λόγο, οφειλόμενο σε υπαιτιότητα του εργαζομένου». Επίσης, στο Κεφάλαιο Γ' της εν λόγω προκηρύξεως που αφορά στα υποχρεωτικά δικαιολογητικά και συγκεκριμένα υπό στοιχείο 5 της ενότητας Α' «Γενικά υποχρεωτικά δικαιολογητικά για όλους τους υποψηφίους» προβλέπεται ότι: «Όλοι οι υποψήφιοι πρέπει να υποβάλουν, εντός των προθεσμιών και στις Υπηρεσίες που καθορίζονται στο Κεφάλαιο Α', τα ακόλουθα δικαιολογητικά ταξινομημένα ως εξής: ... 5. Υπεύθυνη δήλωση του Ν.1599/1986, με την οποία δηλώνεται ότι: i) έχουν τις προϋποθέσεις και τα απαιτούμενα προσόντα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 5 του άρθρου 15 του ν. 3938/2011 (Α'61) ii) τα αναφερόμενα στην αίτησή τους στοιχεία είναι αληθή, iii) δεν συντρέχουν στο πρόσωπό τους τα κωλύματα που αναφέρονται στο Κεφάλαιο Β' της παρούσης».

6. α. Τέλος, στη μεν διάταξη του άρθρου 9 του ν. 3528/2007 (Α'26), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, ορίζεται ότι: «Δεν διορίζονται υπάλληλοι όσοι απολύθηκαν από θέση δημόσιας υπηρεσίας ή Ο.Τ.Α. ή άλλου νομικού προσώπου του δημόσιου τομέα, λόγω επιβολής της πειθαρχικής ποινής της οριστικής παύσης ή λόγω καταγγελίας της σύμβασης εργασίας για σπουδαίο λόγο, οφειλόμενο σε υπαιτιότητα του εργαζομένου, αν δεν παρέλθει πενταετία από την απόλυση».

β. Στη δε διάταξη της παραγράφου 2 του άρθρου 20 του ίδιου, ως άνω, νομοθετήματος ορίζεται ότι: «2. Η πράξη διορισμού, που έγινε κατά παράβαση νόμου, ανακαλείται εντός διετίας από τη δημοσίευσή της. Μετά την παρέλευση της προθεσμίας αυτής η πράξη διορισμού ανακαλείται, εάν αυτός που διορίστηκε προκάλεσε δολίως ή υποβοήθησε την παρανομία ή εάν ο διορισμός του έγινε κατά παράβαση των άρθρων 4 και 8 του παρόντος Κώδικα». Σημειωτέον, ότι στις μεν διατάξεις του άρθρου 4 του Κώδικα ρυθμίζονται θέματα σχετικά με την ιθαγένεια των διοριζομένων υπαλλήλων, στις δε διατάξεις του άρθρου 8 αναφέρονται τα κωλύματα προς διορισμό λόγω ποινικής καταδίκης για συγκεκριμένα εγκλήματα, λόγω παραπομπής σε ποινική δίκη για συγκεκριμένα εγκλήματα, λόγω στερήσεως των

πολιτικών δικαιωμάτων και λόγω θέσεως υπό στερητική ή επικουρική δικαστική συμπαράσταση.

B. Ερμηνεία των διατάξεων.

Εκ των προπαρατεθεισών διατάξεων, ερμηνευομένων αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, προκύπτουν τα εξής:

1. Το Πυροσβεστικό Σώμα είναι ιδιαίτερο Σώμα Ασφαλείας, που διέπεται καταρχήν από την ειδική οργανική νομοθεσία του. Το προσωπικό του Πυροσβεστικού Σώματος διακρίνεται σε τρεις κύριες κατηγορίες. Αυτές είναι: (α) το πυροσβεστικό προσωπικό, (β) οι πυροσβέστες πενταετούς υποχρέωσης και (γ) το πολιτικό προσωπικό. Ειδικότερα, όσο αφορά στις δύο πρώτες κατηγορίες:

(α) Το Πυροσβεστικό Προσωπικό, ήτοι οι Πυροσβέστες (Αξιωματικοί, Υπαξιωματικοί, πυροσβέστες) που είναι μόνιμοι δημόσιοι υπάλληλοι, έχει ιδιαίτερη ιεραρχία και δικούς του κανόνες πειθαρχίας, εφοδιάζεται με ειδικό δελτίο ταυτότητας, φέρει στολή, διέπεται από τη δική του οργανική νομοθεσία και μόνο για όποια θέματα δεν ρυθμίζονται από αυτήν, εφαρμόζεται η νομοθεσία που ισχύει για τους πολιτικούς δημόσιους υπαλλήλους (πρβλ. Γνωμ. Ν.Σ.Κ. 136/2007, 9/2009, 70/2011).

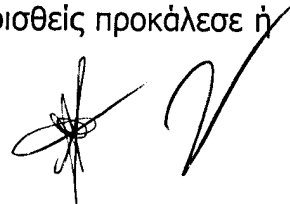
(β) Οι Πυροσβέστες Πενταετούς Υποχρέωσης αποτελούν ιδιαίτερη κατηγορία προσωπικού, η οποία ορίζεται ως τέτοια και διέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 15 του ν. 3938/2011. Αυτοί προσλαμβάνονται με τη διαδικασία και τα κριτήρια που προβλέπονται από τις τελευταίες, ως άνω, διατάξεις, με σχέση εργασίας δημοσίου δικαίου για πενταετή θητεία, η οποία μπορεί να ανανεώνεται, σύμφωνα με το νόμο. Οι ίδιες, ως άνω, διατάξεις προβλέπουν και τα καθήκοντά τους και ρυθμίζουν το εν γένει υπηρεσιακό καθεστώς τους (εκπαίδευση, αξιολόγηση, πειθαρχικό δίκαιο, απόλυση, αποδοχές, ασφάλιση για σύνταξη και υγειονομική περίθαλψη κ.λπ.). Με τη διάταξη της παραγράφου 19 του ίδιου, ως άνω, άρθρου και νόμου ορίζεται ρητώς ότι για τα θέματα που δεν ρυθμίζονται από τις διατάξεις του και των κατ' εξουσιοδότηση αυτού εκδιδόμενων κανονιστικών πράξεων, εφαρμόζονται αναλόγως οι αντίστοιχες διατάξεις που ισχύουν για τους Πυροσβέστες.

2. Περαιτέρω, ούτε στις διατάξεις του άρθρου 15 του ν. 3938/2011, αλλ' ούτε και στις κανονιστικές πράξεις που εκδόθηκαν κατ' εξουσιοδότησή του, υφίσταται ειδική ρύθμιση για την ανάκληση παράνομης προσλήψεως Πυροσβέστη Πενταετούς υποχρέωσης. Επομένως, η ρύθμιση του εν λόγω θέματος θα πρέπει να αναζητηθεί, σύμφωνα με την παράγραφο 19 του ίδιου, ως άνω, άρθρου και νόμου, στις αντίστοιχες διατάξεις που ισχύουν για τους Πυροσβέστες.

Σύμφωνα δε με το εδάφιο β' της παραγράφου 2 του άρθρου 3 του ν. 3511/2006, όπως ισχύει, οι τελευταίοι διέπονται καταρχήν από τους δικούς τους οργανικούς νόμους και κανονισμούς και μόνο για τα θέματα δεν ρυθμίζονται από αυτούς, εφαρμόζεται η νομοθεσία που ισχύει για τους πολιτικούς δημόσιους υπαλλήλους. Δεδομένου, λοιπόν, ότι το εν λόγω θέμα της ανακλήσεως παράνομης προσλήψεως δεν ρυθμίζεται στην ειδική οργανική νομοθεσία που ισχύει για τους Πυροσβέστες, εφαρμόζεται σε αυτούς, η ρύθμιση που προβλέπεται στη νομοθεσία που ισχύει για τους πολιτικούς δημόσιους υπαλλήλους, ήτοι οι διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 20 του ν. 3528/2007 (Γνωμ. Ολομ Ν.Σ.Κ. 604/2004).

Επομένως, οι τελευταίες, ως άνω, διατάξεις εφαρμόζονται και στους Πυροσβέστες Πενταετούς Υποχρέωσης.

3. Ακολούθως, κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων της παραγράφου 2 του άρθρου 20 του ν. 3528/2007, παράνομη και ως εκ τούτου ανακλητή πράξη διορισμού σε προκηρυχθείσα κενή οργανική θέση υπαλλήλου είναι, μεταξύ άλλων, η πράξη που ερείδεται σε παράνομη επιλογή του διορισθέντος υπαλλήλου μεταξύ συνυποψηφίων που εκδήλωσαν ενδιαφέρον για τον διορισμό στην ίδια προκηρυχθείσα θέση. Περίπτωση παράνομης επιλογής, κατά τα ανωτέρω, συντρέχει και όταν η Διοίκηση εκφέρει την κρίση της περί επιλογής υποψηφίου κατά πλάνη περί τα πράγματα. Στην περίπτωση αυτή, αν δεν έχει παρέλθει διετία από την δημοσίευση της πράξεως διορισμού, αρκεί η διαπίστωση της πλάνης της Διοικήσεως από την αρμόδια Υπηρεσία, προκειμένου να είναι νόμιμη η έκδοση και δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως της πράξεως, με την οποία ανακαλείται η πράξη του διορισμού. Αντιθέτως, αν έχει παρέλθει η διετία, για να είναι νόμιμη η ανακλητική πράξη απαιτείται, επιπροσθέτως, να εκφέρει η Διοίκηση κατά νόμιμη διαδικασία και με νόμιμη και επαρκή αιτιολογία κρίση, σύμφωνα με την οποία ο διορισθείς προκάλεσε ή

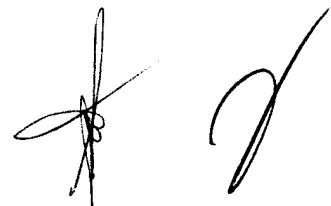


υποβοήθησε δολίως την πλάνη της Διοικήσεως, σε σχέση με την επιλογή του έναντι των συνυποψηφίων του. Συνεπώς, αν έχει παρέλθει η διετία απαιτείται, ως ουσιώδης τύπος της διαδικασίας, η προηγούμενη κλήση του διορισθέντος προς ακρόαση, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 20 του Συντάγματος και του άρθρου 6 του κυρωθέντος με το ν. 2690/1999 (Α' 45) Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (ad hoc ΣΤΕ 2740/2005, πρβλ. ΣΤΕ 2205/2012, ΣΤΕ 965/2011, Δ.Δίκη 24 [2012], σελ. 878, ΣΤΕ 4027/2004, 1237/2002, βλ. και Ν.Σ.Κ. 130/2014, 347/2002).

4. Εξάλλου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 5 του άρθρου 15 του ν.3938/2011, όλοι οι υποψήφιοι σε διαγωνισμό για την πρόσληψη στο Πυροσβεστικό Σώμα στην κατηγορία Πυροσβεστών Πενταετούς Υποχρέωσης απαιτείται, αφενός μεν να έχουν, μεταξύ άλλων, τα προσόντα της παραγράφου 4 του άρθρου 1 του π.δ. 19/2006, που ίσχυε κατά τον κρίσιμο χρόνο που εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 34671 οικ. Φ. 300.2/28-07-2011 Προκήρυξη διαγωνισμού για την πρόσληψη στο Πυροσβεστικό Σώμα τεσσάρων χιλιάδων (4000) Πυροσβεστών Πενταετούς Υποχρέωσης, ήτοι οι άνδρες υποψήφιοι να μην έχουν εκπέσει από στρατιωτικό βαθμό, αποβληθεί ή απολυθεί από τις Ένοπλες Δυνάμεις, τα Σώματα Ασφαλείας και Δημόσια Υπηρεσία για λόγους πειθαρχικούς ή υγείας, αφετέρου δε να μην εμπίπτουν στα κωλύματα που προβλέπουν οι διατάξεις του άρθρου 2 του ίδιου, ως άνω, προεδρικού διατάγματος, σύμφωνα με τις οποίες αποκλείεται η κατάταξη, μεταξύ άλλων, προσώπων που απολύθηκαν από θέση δημόσιας υπηρεσίας ή Ο.Τ.Α. ή άλλου νομικού προσώπου του δημόσιου τομέα, λόγω επιβολής της πειθαρχικής ποινής της οριστικής παύσεως ή λόγω καταγγελίας της συμβάσεως εργασίας για σπουδαίο λόγο που οφείλεται σε υπαιτιότητα του εργαζομένου. Οι προαναφερόμενες επιταγές του νόμου επαναλαμβάνονται και στο κείμενο της εν λόγω υπ' αριθμ. 34671 οικ. Φ. 300.2/28-07-2011 Προκηρύξεως. Πράγματι, στην περίπτωση 5 της παραγράφου ΙΙΙ του Κεφαλαίου Β' αυτής προβλέπεται ότι, για να έχουν οι άνδρες υποψήφιοι δικαίωμα συμμετοχής στον διαγωνισμό, απαιτείται να μην έχουν απολυθεί από θέση δημόσιας υπηρεσίας ή Ο.Τ.Α. ή άλλου νομικού προσώπου του δημόσιου τομέα, λόγω επιβολής της πειθαρχικής ποινής της οριστικής παύσεως ή λόγω καταγγελίας της συμβάσεως εργασίας για σπουδαίο λόγο, οφειλόμενο σε υπαιτιότητα του εργαζομένου. Περαιτέρω, στο Κεφάλαιο Γ' της εν λόγω προκηρύξεως, υπό στοιχείο 5 της ενότητας Α', προβλέπεται ότι οι υποψήφιοι πρέπει να υποβάλουν, εντός των οριζόμενων

προθεσμιών στις καθοριζόμενες Υπηρεσίες, μεταξύ των άλλων δικαιολογητικών και υπεύθυνη δήλωση του ν.1599/1986, με την οποία δηλώνεται ότι: i) έχουν τις προϋποθέσεις και τα απαιτούμενα προσόντα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 5 του άρθρου 15 του ν. 3938/2011 (Α' 61) ii) τα αναφερόμενα στην αίτησή τους στοιχεία είναι αληθή, iii) δεν συντρέχουν στο πρόσωπό τους τα κωλύματα που αναφέρονται στο Κεφάλαιο Β' της παρούσης.

Σύμφωνα, λοιπόν, με τις προαναφερόμενες ειδικές ρυθμίσεις, αφενός μεν των διατάξεων των άρθρων 1 (παρ. 4), 2 (παρ.5 περ. β') του, ισχύοντος κατά το χρόνο της δημοσίευσης της Προκηρύξεως του κρίσιμου διαγωνισμού, π.δ. 19/2006 που εφαρμόζονται για την πρόσληψη Πυροσβεστών Πενταετούς Υποχρέωσης κατ' άρθρο 15 (παρ. 5) του ν. 3938/2011, αφετέρου δε της εν λόγω Προκηρύξεως, οι διατάξεις της οποίας έχουν κανονιστικό χαρακτήρα, απαγορεύεται η κατάταξη, μεταξύ άλλων και όσων απολύθηκαν από τα Σώματα Ασφαλείας για πειθαρχικούς λόγους. Οι ανωτέρω ειδικές διατάξεις ορίζουν το ως άνω κώλυμα, χωρίς να θέτουν κάποιο χρονικό όριο ως προς την ισχύ του, σε αντίθεση με την διάταξη του άρθρου 9 του ν. 3528/2007, η οποία προβλέπει ότι το εν λόγω κώλυμα παύει να υφίσταται, όταν παρέλθει πενταετία από την απόλυση. Σύμφωνα, όμως, με τα προαναφερόμενα, η ως άνω πρόβλεψη που περιέχεται στην τελευταία αυτή γενική διάταξη που ισχύει για τους δημοσίους υπαλλήλους, δεν εφαρμόζεται στους Πυροσβέστες Πενταετούς Υποχρέωσης, εφόσον το ίδιο θέμα ρυθμίζεται στην ειδική νομοθεσία που τους διέπει. Προς τούτο συνηγορεί και το γεγονός ότι ο νομοθέτης των ως άνω ειδικών διατάξεων για τους Πυροσβέστες Πενταετούς Υποχρέωσης γνώριζε την προαναφερόμενη πρόβλεψη της άρσεως του κωλύματος με την παρέλευση της πενταετίας, αναφορικά με τον διορισμό των δημοσίων υπαλλήλων, η οποία ίσχυε και υπό το προγενέστερο νομοθετικό καθεστώς, ήτοι αυτό του ν. 2683/1999 (Α' 19) και δεν την επανέλαβε. Εξάλλου, η μη πρόβλεψη χρονικού ορίου ως προς το ανωτέρω κώλυμα εξυπηρετεί τον σκοπό θεσπίσεως ειδικών, αυστηρών όρων διορισμού στο Πυροσβεστικό Σώμα, που δικαιολογείται λόγω του ιδιαίτερου χαρακτήρα, της φύσεως και της αποστολής του ως Σώματος Ασφαλείας, σχετικά με την διατήρηση της ασφάλειας και την προστασία της ζωής και της περιουσίας των πολιτών και του Κράτους από τους σχετικούς κινδύνους.



Συνεπώς, η προηγούμενη απόλυση υποψήφιου Πυροσβέστη από θέση δημόσιας υπηρεσίας, καθώς και η απόταξή του από Σώμα Ασφαλείας για πειθαρχικούς λόγους αποτελεί κώλυμα διορισμού του, ανεξάρτητα από τον χρόνο κατά τον οποίο συνέβη και, ειδικότερα, λαμβάνεται υπόψη ακόμη και αν έχει παρέλθει πενταετία από αυτήν.

III. Υπαγωγή.

Στην προκειμένη περίπτωση, στα πλαίσια του προκηρυχθέντος, με την υπ' αριθμ. 34671 οικ. Φ. 300.2/28-07-2011 απόφαση του Αρχηγού του Πυροσβεστικού Σώματος, διαγωνισμού για την πρόσληψη στο Πυροσβεστικό Σώμα τεσσάρων χιλιάδων (4000) Πυροσβεστών Πενταετούς Υποχρέωσης, η Διοίκηση προέβη στην πρόσληψη του αναφερόμενου στο ερώτημα υποψηφίου Ι.Λ., θεωρώντας, κατά πλάνη περί τα πράγματα, ότι δεν συντρέχει κώλυμα διορισμού του και αφού έλαβε υπόψη της τα δικαιολογητικά, που αυτός προσκόμισε, από τα οποία δεν προέκυπταν στοιχεία για την απόταξη και διαγραφή του από τη δύναμη της ΕΛ.ΑΣ. κατά το έτος 1999, συμπεριλαμβανομένης και σχετικής υπεύθυνης δηλώσεως του ν. 1599/1986, με την οποία αυτός βεβαίωνε ότι πληρούσε τις προϋποθέσεις και διέθετε τα απαιτούμενα προσόντα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 5 του άρθρου 15 του ν. 3938/2011, ότι τα αναφερόμενα στην αίτησή του στοιχεία ήταν αληθή και ότι δεν συνέτρεχαν στο πρόσωπό του τα κωλύματα που αναφέρονται στο Κεφάλαιο Β' της Προκηρύξεως. Συνεπώς, η επακολουθήσασα δυνάμει της υπ' αριθμ. πρωτ. 3708 Φ. 300.2 /20-1-2012 αποφάσεως του Αρχηγού Π.Σ. (ΦΕΚ Γ' 26/23-1-2012) πρόσληψη του ως άνω υποψηφίου ήταν παράνομη, καθώς δεν πληρούνταν οι νόμιμες προϋποθέσεις για αυτήν. Επομένως, συνέτρεχε περίπτωση ανακλήσεως της ως άνω παράνομης προσλήψεώς του, όπως και έγινε με την έκδοση της υπ' αριθμ. 32538 οικ. Φ.Α. 18962/23-06-2014 αποφάσεως του Αρχηγού του Πυροσβεστικού Σώματος, χωρίς να επηρεάζει το γεγονός ότι είχε μεσολάβησει χρονικό διάστημα μεγαλύτερο της πενταετίας από την απόταξή του από την Ελληνική Αστυνομία στις 13-1-1999. Περαιτέρω, εφόσον ήθελε γίνει δεκτό, κατόπιν έρευνας από τα αρμόδια όργανα, δεδομένου ότι το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους δεν είναι αρμόδιο να γνωμοδοτεί για ύπαρξη ή μη δόλου (βλ. Ν.Σ.Κ. 250/2015, 122/2012), ότι ο εν λόγω υποψήφιος προκάλεσε ή υποβοήθησε με δόλο την παράνομη πρόσληψή του, η οικεία πράξη μπορούσε να ανακληθεί, χωρίς χρονικό περιορισμό, οποτεδήποτε. Από τη στιγμή,

λοιπόν, που παρήλθε διειτία από την παράνομη πρόσληψή του, η νομιμότητα της ανακλητικής της προσλήψεως του αποφάσεως θα κριθεί με βάση τα προαναφερόμενα κριτήρια, ήτοι αν αυτή εκδόθηκε, σύμφωνα με τη νόμιμη διαδικασία και με νόμιμη και επαρκή αιτιολογία, που να περιέχει κρίση της Διοικήσεως, ότι ο προσληφθείς προκάλεσε ή υποβοήθησε δολίως την πλάνη της, σε σχέση με την επιλογή του έναντι των συνυποψηφίων του, απαιτείται δε, ως ουσιώδης τύπος της διαδικασίας, η προηγούμενη κλήση του προσληφθέντος σε ακρόαση, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 20 του Συντάγματος και του άρθρου 6 του κυρωθέντος με το ν. 2690/1999 Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας.

IV. Απάντηση.

Ενόψει των προεκτεθέντων, το Δ' Τμήμα του Ν.Σ.Κ. γνωμοδοτεί ομοφώνως ότι:

Δύνεται νομίμως να ανακληθεί η πρόσληψη, μετά την παρέλευση διειτίας από την δημοσίευση της σχετικής πράξεως, πυροσβέστη πενταετούς υποχρεώσεως, που κατετάγη στο Πυροσβεστικό Σώμα, προσκομίζοντας, μεταξύ άλλων δικαιολογητικών, αναληθή υπεύθυνη δήλωση περί μη υπάρξεως κωλύματος κατατάξεως στο πρόσωπό του και δεν ασκεί επιρροή το γεγονός ότι ο χρόνος που μεσολάβησε από την απόταξή του από προηγούμενη δημόσια υπηρεσία έως και την πρόσληψή του υπερβαίνει τα πέντε έτη. Ωστόσο, στην περίπτωση αυτή, που έχει παρέλθει η διειτία, η Διοίκηση πρέπει, κατά νόμιμη διαδικασία και με νόμιμη και επαρκή αιτιολογία, να εκφέρει κρίση, σύμφωνα με την οποία ο προσληφθείς προκάλεσε ή υποβοήθησε δολίως την πλάνη της, σε σχέση με την επιλογή του έναντι των συνυποψηφίων του.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 11-11-2015

Η Πρόεδρος του Τμήματος

Χρυσαφούλα Α. Αυγερινού

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής

Παντελής Ι. Παπαδάκης

Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.