



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ υπ' αριθμ. 290/2016
ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Ε' Τμήματος

Συνεδρίαση της 22^{ας} Νοεμβρίου 2016

Σύνθεση:

Προεδρεύων: Κωνσταντίνος Γεωργάκης, ως αρχαιότερος των παρισταμένων Νομικός Σύμβουλος, κωλυομένης της Προέδρου του Τμήματος, Μεταξίας Ανδροβιτσανέα, Αντιπροέδρου Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Βασιλική Πανταζή, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Ελένη Σβολοπούλου, Δημήτριος Μακαρονίδης, Σταύρος Σπυρόπουλος και Βασίλειος Καραγεώργος, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής: Γεώργιος Γρυλωνάκης, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.(γνώμη χωρίς ψήφο).

Αριθμός ερωτήματος : Το υπ αριθμ. πρωτ. ΔΙΠΑΑΔ / Φ.2.7/61/36569 / 9.2.2016 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης (Γενική Διεύθυνση Διοίκησης Ανθρώπινου Δυναμικού- Διεύθυνση Προγραμματισμού και Ανάπτυξης Ανθρώπινου Δυναμικού – Τμήμα Προγραμματισμού Ανθρώπινου Δυναμικού της Δημόσιας Διοίκησης.)

Περίληψη ερωτήματος: Ερωτάται: α) Αν η Διοίκηση έχει υποχρέωση να δεχτεί ότι υποβλήθηκε νομίμως η αίτηση διορισμού σε υπηρεσία του Δημοσίου της Ζ. Μ. του Π. και της Δ., ως συγγενή θανόντος προσώπου εξ' αιτίας των καταστρεπτικών πυρκαγιών που έπληξαν τη χώρα κατά το έτος 2007, βάσει των διατάξεων της από 29 Αυγούστου 2007 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου που κυρώθηκε με το ν. 3624/2007, ενόσω η κατ' αυτής μηνυτήρια αναφορά της υπηρεσίας για υποβολή ψευδούς υπεύθυνης δήλωσης τέθηκε στο αρχείο από τον αρμόδιο εισαγγελέα και β) Σε περίπτωση καταφατικής απάντησης στο αμέσως ανωτέρω ερώτημα, αν η Ζ. Μ. του Δ. και της Ε., η οποία επίσης διεκδικεί διορισμό στο Δημόσιο ως συγγενής του

ίδιου θανόντος προσώπου από την αυτή ως άνω αιτία, υποχρεούται να προσκομίσει υπεύθυνη δήλωση παραίτησης από τη διεκδίκηση θέσης διορισμού στο δημόσιο της εξαδέλφης της Ζ. Μ. του Π. και της Δ., η οποία είχε υποβάλει επίσης προηγουμένως αίτηση διορισμού για την αυτή ως άνω αιτία, καταδικάσθηκε, όμως, πρωτόδικα για τα ποινικά αδικήματα της απόπειρας απάτης, της ψευδούς υπεύθυνης δήλωσης και της υφαρπαγής ψευδούς βεβαίωσης.

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

Ιστορικό

Από το έγγραφο της υπηρεσίας που υποβάλλει το ερώτημα και τα συνημμένα σε αυτό στοιχεία προκύπτει το ακόλουθο πραγματικό:

1. Στις 28-4-2009, η Ζ. Μ. του Δ. και της Ε., εγγονή της θανούσης Ζ. Μ. στις καταστρεπτικές πυρκαγιές του 2007, υπέβαλε αίτηση για διορισμό στο Δημόσιο, σύμφωνα με τις διατάξεις της από 29 Αυγούστου 2007 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου «Κοινωνικές παροχές και οικονομικές ενισχύσεις στους πληγέντες από τις πυρκαγιές» που κυρώθηκε με το ν. 3624/2007 «Κοινωνικές Παροχές και οικονομικές ενισχύσεις στους πληγέντες από τις πυρκαγιές», καθώς και της υπ' αριθμ. ΔΙΠΠ/Φ.ΕΠ.1/11/οικ. 1553/17-1-2008 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών «Διορισμός συγγενούς θανόντος εξαιτίας των καταστρεπτικών πυρκαγιών του έτους 2007». Η ως άνω αιτούσα προσκόμισε τα απαραίτητα δικαιολογητικά, μεταξύ των οποίων και Υπεύθυνη Δήλωση, στην οποία δηλώνει ότι έχει προσκομίσει τις δηλώσεις παραίτησης όλων των συγγενών της θανούσης που προηγούνται αυτής, σύμφωνα με την υπ' αριθ. ΔΙΠΠ/Φ.ΕΠ.1.1/12/οικ. 26795/6-10-2008 υπουργική απόφαση.

2. Με την ΔΙΠΠ/Φ.ΕΠ.1.1/62/οικ.1197/7-1-2010 απόφαση διάθεσης, η Ζ. Μ. του Δ. και της Ε., διατέθηκε για διορισμό στις Περιφερειακές Υπηρεσίες Α/θμιας και Β/θμιας Εκπαίδευσης του νομού Ηλείας, πλην όμως, το σχέδιο κ.υ.α. διορισμού της δεν ολοκληρώθηκε καθώς μεσολάβησε η αναστολή των προσλήψεων και στη συνέχεια ο περιορισμός αυτών από 1/1/2011. Σημειώνεται ότι ο έλεγχος των δικαιολογητικών δεν είχε ολοκληρωθεί λόγω της αναστολής των διορισμών κατά το έτος 2010 (ν.3833/2010) και στη συνέχεια της υπαγωγή της περίπτωσης της στον περιορισμό των προσλήψεων.

3. Στις 04-04-2011, ανεστάλη η διαδικασία διορισμού της Ζ. Μ. του Δ. και της Ε., διότι η θεία της, Π. – Ζ. Δ. ενημέρωσε τη Διοίκηση ότι η ίδια ουδέποτε είχε παραιτηθεί από το δικαίωμα διορισμού δοθέντος ότι, σύμφωνα με τη σειρά προτεραιότητας, προηγείτο της ανιψιάς της. Κατόπιν τούτου, η Διοίκηση στις 26-03-2012 διαβίβασε την αίτηση της Ζ. Μ. του Δ. και της Ε. στην Εισαγγελία προκειμένου να διαπιστωθεί η τέλεση ή μη από αυτήν του αδικήματος της ψευδούς δήλωσης.

4. Η Π.- Ζ. Δ., η οποία γεννήθηκε το έτος 1947 και είναι συγγενής α' βαθμού εξ αγχιστείας της θανούσης στις πυρκαγιές του 2007 Ζ. Μ., υπέβαλε στις 01-02-2011 αίτηση στη Διοίκηση ενημερώνοντας ότι δεν είχε παραιτηθεί ποτέ υπέρ άλλου και, όπως προκύπτει από τα σχετικά πιστοποιητικά οικογενειακής κατάστασης, προηγείται, σύμφωνα με την νόμιμη σειρά προτεραιότητας, της αρχικώς αιτούσας το διορισμό Ζ. Μ. του Δ. και της Ε. Μάλιστα, η ίδια δήλωσε ότι θα ασκήσει το δικαίωμά της, εφόσον δεν υπάρξει αλλαγή στο νόμο που να επιτρέπει να διοριστεί η κόρη της, η οποία σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, δεν προηγείται από την διατεθείσα για διορισμό Ζ. Μ. του Δ. και της Ε. Ακολούθως, η Π.- Ζ. Δ. υπέβαλε στις 7-3-2012 αίτηση διορισμού, στη συνέχεια δε η Διοίκηση ενημέρωσε την αρχικώς αιτούσα Ζ. Μ. του Δ. και της Ε. ότι παύει η διαδικασία διορισμού της. Συναφώς η ερωτώσα υπηρεσία επισημαίνει ότι, οι διορισμοί, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, παραμένουν σε εκκρεμότητα και η Διοίκηση δεν έχει επεξεργαστεί καμία αίτηση διορισμού που υποβλήθηκε από την εφαρμογή των μέτρων περιορισμού των προσλήψεων (2010 και μετά), μεταξύ των οποίων και της Π. – Ζ. Δ.

5. Στις 17-09-2012, η Ζ. Μ. του Π και της Δ., κόρη της Π. - Ζ. Δ., που γεννήθηκε το 1986, υπέβαλε αίτηση διορισμού, στην οποία δηλώνει υπεύθυνα ότι έχει προσκομίσει όλες τις παραιτήσεις που προηγούνται αυτής, ενώ έχει επισυνάψει σε φωτοτυπία παραιτήσεις που είχε χορηγήσει η Διοίκηση στη μητέρα της, Π. - Ζ. Δ, οι οποίες, όμως είχαν, γίνει υπέρ της αρχικώς αιτούσας το διορισμό. Μάλιστα, στην εν λόγω αίτηση, η μητέρα της αιτούσας, Π. - Ζ. Δ., δηλώνει ότι θα παραιτηθεί όταν απορριφθεί η αίτηση της αρχικώς αιτούσας το διορισμό. Από την αίτηση – υπεύθυνη δήλωση για διορισμό της Ζ. Μ. του Π. και της Δ, απουσιάζουν παραιτήσεις από δικαιούχους που προηγούνται αυτής, ενώ στην αίτησή της δηλώνει το αντίθετο (λ.χ. θα όφειλε να έχει τις παραιτήσεις των Ε. και Μ. Λ., εξαδέλφων της, που γεννήθηκαν τα έτη 1967 και 1973, αντίστοιχα, και άρα προηγούνται λόγω ηλικίας.). Επειδή, σύμφωνα με το

υπ' αριθμ. ΔΙΠΠ/Φ.2.9/3/οικ.5439/26-02-2008 έγγραφο του τέως Υπουργού Εσωτερικών, η αίτηση επέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης, η Διοίκηση διαβίβασε στις 27-11-2012 στην Εισαγγελία την ανωτέρω αίτηση της Ζ.Μ. του Π. και της Δ., όπως είχε κάνει και με την όμοια αίτηση της εξαδέλφης της Ζ. Μ. του Δ. και της Ε..

6. Τέλος, η Π. - Ζ. Δ, στις 25-11-2015 και 14-01-2016 προσκόμισε στη Διοίκηση πιστοποιητικό της Εισαγγελίας Πρωτοδικών Αθήνας, σύμφωνα με το οποίο ετέθη στο αρχείο η δικογραφία που σχηματίστηκε κατά της Ζ. Μ. του Π. και της Δ., καθώς και απόσπασμα της υπ' αριθμ. 81.336/2015 απόφασης του Β' Μονομελούς Πλημμελειοδικείου Αθηνών, με την οποία καταδικάστηκε η Ζ. Μ. του Δ. και της Ε. για τις πράξεις της απόπειρας απάτης, της ψευδούς υπεύθυνης δήλωσης ως και της υφαρπαγής ψευδούς βεβαίωσης.

Ενόψει των ως άνω δεδομένων, υποβλήθηκε το προαναφερόμενο ερώτημα.

Νομοθετικό πλαίσιο.

7. Στο άρθρο 14 παρ.20, του ν. 2266/1994 «Έλεγχος δημόσιου τομέα.... Άλλες διατάξεις » (218Α'), όπως ισχύει, ορίζονται τα εξής:

Άρθρο 14

ΚΕΦΑΛΑΙΟ Δ'

«Ειδικές ρυθμίσεις

1..... 2.....3.....4.....5.....6.....

20. Όταν εργαζόμενος στο Δημόσιο ή στον ευρύτερο δημόσιο τομέα, με τον τρόπο που αυτός προσδιορίζεται στην παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 2190/1994, όπως αυτός ισχύει, αποβιώσει κατά και εξαιτίας της εκτέλεσης υπηρεσιακού του καθήκοντος, τότε δύναται ένα (1) μέλος της οικογένειας του θανόντος μέχρι πρώτου βαθμού συγγενείας με αυτόν, ή αδελφός ή αδελφή ή σύζυγός του να διορίζεται στο Δημόσιο ή ευρύτερο δημόσιο τομέα σε κενή οργανική θέση ανάλογη των προσόντων που διαθέτει ο διοριζόμενος. Η αίτηση διορισμού πρέπει να υποβληθεί μέσα σε αποκλειστική προθεσμία πέντε (5) ετών από την ημερομηνία του θανάτου ή από τη συμπλήρωση του νόμιμου ορίου ηλικίας για διορισμό ή από την εκπλήρωση των στρατιωτικών υποχρεώσεων. Η αίτηση συνοδεύεται από αμετάκλητη δήλωση παραίτησης των λοιπών δικαιούχων από το δικαίωμα διορισμού και συνεπάγεται, από την ημερομηνία διορισμού, την αυτοδίκαιη και αμετάκλητη παραίτηση του διοριζομένου από τις

οικονομικές απαιτήσεις του έναντι του φορέα, στον οποίο παρείχε την εργασία του ή ήταν ασφαλισμένος ο θανών, καθώς και την αναστολή του συνταξιοδοτικού του δικαιώματος.

Ο διορισμός ενεργείται με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών και του αρμόδιου κατά περίπτωση Υπουργού.21.....»

8. Στις διατάξεις του άρθρου 5 της από 29 Αυγούστου 2007 πράξης νομοθετικού περιεχομένου «Κοινωνικές παροχές και οικονομικές ενισχύσεις στους πληγέντες από τις πυρκαγιές» (205Α'), όπως ισχύει, που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3624/2007 «Κύρωση της από 29 Αυγούστου 2007 πράξης νομοθετικού περιεχομένου.....»(289Α'), ορίζονται τα εξής::

Άρθρο 5

« 1.Οι διατάξεις της παρ. 20 του άρθρου 14 του ν. 2266/1994 (ΦΕΚ 218 Α), όπως ισχύουν, εφαρμόζονται αναλόγως και επί συγγενών προσώπων που απεβίωσαν εξαιτίας εκτεταμένων και καταστρεπτικών πυρκαγιών. Με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης ορίζονται τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, ο τρόπος βεβαίωσης της αιτίας του θανάτου, ο βαθμός συγγένειας των δικαιούχων, η κατανομή των διοριζομένων κατά Υπουργείο και Υπηρεσία, η προθεσμία και η διαδικασία υποβολής των δικαιολογητικών και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια.

Το δικαίωμα διορισμού παρέχεται και στα άτομα τα οποία υπέστησαν σοβαρά εγκαύματα και νοσηλεύτηκαν σε Μονάδα Εντατικής Θεραπείας (ΜΕΘ) ή προκύπτει ποσοστό αναπηρίας τουλάχιστον 67%, συνεπεία των εκτεταμένων και καταστρεπτικών πυρκαγιών του 2007. Σε περίπτωση που δεν είναι δυνατός ο διορισμός τους, για λόγους υγείας, το δικαίωμα διορισμού μεταβιβάζεται στον ή στη σύζυγο ή ένα τέκνο τους.

Στα δικαιολογητικά που υποχρεούνται να προσκομίσουν οι ενδιαφερόμενοι για διορισμό, όπως αυτά περιγράφονται στην απόφαση υπ' αριθμ. ΔΙΠΠ/Φ.ΕΠ.Ι/ οικ. 1553/17.12.2008 του Υπουργού Εσωτερικών, όπως συμπληρώθηκε με την υπ' αριθμ. ΔΙΠΠ/Φ.ΕΠ1.1/12/οικ. 26795/6.10.2008 ομοία, προστίθεται βεβαίωση νοσηλευτικού ιδρύματος από την οποία να προκύπτει η νοσηλεία σε ΜΕΘ στο



χρονικό διάστημα αμέσως μετά τις πυρκαγιές αυτές ή το ποσοστό αναπηρίας (67% και άνω), καθώς και η αιτία που προκάλεσε τον τραυματισμό.

2.Οι διατάξεις του άρθρου 2 του ν. 1977/1991 (ΦΕΚ 185 Α') εφαρμόζονται αναλόγως και για τα πρόσωπα που καθίστανται πλήρως ανάκανα για εργασία από πυρκαγιά, καθώς και για τα μέλη των οικογενειών όσων απεβίωσαν από την ίδια αιτία.»

9. Στις διατάξεις των άρθρων 1, 2 (παρ 1 εδ. α' και β') και 4 της υπ' αριθμ. ΔΙΠΠ/Φ.ΕΠ.1/11/οικ. 1553/17-1-2008 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών «Διορισμός θανόντος εξαιτίας των καταστροφικών πυρκαγιών του έτους 2007» (35Β'), όπως ισχύει, η οποία εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση των άρθρων 5 της από 29 Αυγούστου 2007 πράξης νομοθετικού περιεχομένου και 14 παρ. 20 του ν. 2266/1994,ορίζονται τα εξής:

Άρθρο 1

« Δικαιούχοι διορισμού -Έκταση εφαρμογής

Καθορίζουμε ως δικαιούχους διορισμού στο Δημόσιο, τα Ν.Π.Δ.Δ., τους ΟΤΑ α' και β' βαθμού και τους φορείς του ευρύτερου δημόσιου τομέα της παρ.1 άρθρου 14 ν.2190/1994, όπως ισχύει, ένα (1) μέλος της οικογένειας θανόντος εξαιτίας των εκτεταμένων και καταστρεπτικών πυρκαγιών που έπληξαν τη χώρα το έτος 2007,μέχρι β' βαθμού συγγενείας με αυτόν ή τον ή την σύζυγο αυτού.

Οι διατάξεις του παρόντος έχουν εφαρμογή για συμβάντα που έλαβαν χώρα στις περιοχές που καθορίζονται με τις υπ' αριθμ. οικ. / 5285/Α32 / 31.8.2007 (ΦΕΚ 1744/ τ.Β731.8.2007), 5645/Α32 /12.9.2007 (ΦΕΚ1845 / τ. Β 12.9.2007) και 6374/ Α32 /10.10.2007 (ΦΕΚ 4/τ.Β715.10.2007) κοινές υπουργικές αποφάσεις.

Για την άσκηση του δικαιώματος αυτού προηγούνται κατά σειρά: α) ο/η σύζυγος του θανόντος β) οι συγγενείς εξ αίματος α' βαθμού του θανόντος γ) οι συγγενείς εξ αγχιστείας α' βαθμού του θανόντος δ) οι συγγενείς εξ αίματος β' βαθμού του θανόντος και ε) οι συγγενείς εξ αγχιστείας β' βαθμού του θανόντος Μεταξύ συγγενών που εμπίπτουν στην ίδια περίπτωση, προηγείται ο εκάστοτε μεγαλύτερος σε ηλικία βάσει της ημερομηνίας γέννησης.»

Άρθρο 2

« Απαιτούμενα δικαιολογητικά

1. Για τον κατά τα ανωτέρω διορισμό ο ενδιαφερόμενος θα πρέπει να προσκομίσει τα ακόλουθα δικαιολογητικά:

α. Αίτηση για το διορισμό του στην οποία θα προσδιορίζεται ο νομός σε υπηρεσία ή φορέα εντός του οποίου επιθυμεί να διοριστεί. Στην αίτηση πρέπει να δηλώνεται, υπεύθυνα, ο τόπος του συμβάντος εφόσον τούτο δεν προκύπτει από τη βεβαίωση του άρθρου 3 της απόφασης αυτής.

Η κατά τα ανωτέρω αίτηση συνεπάγεται την αυτοδίκαιη και αμετάκλητη παραίτηση του διοριζομένου από τυχόν οικονομικές απαιτήσεις καθώς και την αναστολή του συνταξιοδοτικού του δικαιώματος, από την ημερομηνία διορισμού.

β. Υπεύθυνη δήλωση όλων των λοιπών συγγενών, δικαιούχων διορισμού βάσει των διατάξεων της παρούσης, που προηγούνται του αιτούντος στη σειρά διορισμού, για την παραίτησή τους από το ως άνω δικαίωμα υπέρ του αιτούντος το διορισμό. Υπεύθυνη δήλωση του αιτούντος το διορισμό ότι δεν διορίστηκε βάσει των διατάξεων αυτών άλλος δικαιούχος και ότι έχουν προσκομιστεί οι δηλώσεις παραίτησης από το δικαίωμα για διορισμό όλων των συγγενών του θανόντος που προηγούνται του αιτούντος στη σειρά προτεραιότητας σύμφωνα με το δεύτερο και τρίτο εδάφιο του άρθρου 1 της παρούσης. γ.....δ.....ε.....»

Άρθρο 4

« Υποβολή αιτήσεων

1. Οι δικαιούχοι διορισμού σύμφωνα με τις διατάξεις της παρούσας απόφασης υποβάλλουν στη Γενική Γραμματεία Δημόσιας Διοίκησης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εσωτερικών, με συστημένη επιστολή την αίτηση για διορισμό τους, στην οποία αναφέρονται υποχρεωτικά και τα τυπικά τους προσόντα, το Νομό σε υπηρεσία του οποίου επιθυμούν να **διοριστούν καθώς και ότι δεν συντρέχει στο πρόσωπο τους κώλυμα διορισμού ή πρόσληψης σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις.....**

2. Η αίτηση διορισμού υποβάλλεται εντός ανατρεπτικής προθεσμίας πέντε (5) ετών από την ημερομηνία θανάτου ή από την ημερομηνία συμπλήρωσης του κατωτάτου ορίου ηλικίας για διορισμό ή από την εκπλήρωση των στρατιωτικών υποχρεώσεων του αιτούντος.

3. Για το διορισμό των δικαιούχων απαιτείται η συνδρομή των γενικών προσόντων διορισμού, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις ή κανονισμούς, καθώς και των

ειδικών προσόντων που προβλέπονται από τις οργανικές διατάξεις ή κανονισμούς του οικείου φορέα.

4. Η έναρξη της διαδικασίας επεξεργασίας των αιτήσεων γίνεται από τη Γενική Γραμματεία Δημόσιας Διοίκησης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης τους μήνες Μάιο και Νοέμβριο εκάστου έτους και αφορά σε αιτήσεις που υποβλήθηκαν κατά το προηγούμενο διάστημα με όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά. Σε περίπτωση μη προσκόμισης από αιτούντες του συνόλου των απαιτούμενων δικαιολογητικών, η διαδικασία ολοκληρώνεται ως προς τους λοιπούς υποψηφίους.»

10. Στις διατάξεις του άρθρου 43 παρ. 1,2,3 και 5 του Κ.Π.Δ., όπως ισχύει, ορίζονται τα εξής:

Άρθρο 43

«Έναρξη ποινικής δίωξης

1. Ο εισαγγελέας όταν λάβει τη μήνυση ή την αναφορά, κινεί την ποινική δίωξη, παραγγέλλοντας προανάκριση ή ανάκριση ή εισάγοντας την υπόθεση με απευθείας κλήση του κατηγορουμένου στο ακροατήριο, όπου αυτό προβλέπεται. Σε κακουργήματα κινεί την ποινική δίωξη μόνο εφόσον έχουν ενεργηθεί προκαταρκτική εξέταση ή προανακριτικές πράξεις κατά την παράγραφο 2 του άρθρου 243 και προκύπτουν επαρκείς ενδείξεις για να κινηθεί η ποινική δίωξη.....

2. Αν η μήνυση ή η αναφορά δεν στηρίζεται στο νόμο ή είναι προφανώς αβάσιμη στην ουσία της ή ανεπίδεκτη δικαστικής εκτίμησης, ο εισαγγελέας πλημμελειοδικών τη θέτει στο αρχείο και υποβάλλοντας τη δικογραφία στον εισαγγελέα εφετών, αναφέρει σε αυτόν τους λόγους για τους οποίους δεν άσκησε ποινική δίωξη. Ο τελευταίος έχει δικαίωμα να παραγγείλει προκαταρκτική εξέταση αν πρόκειται για κακούργημα ή την άσκηση ποινικής δίωξης ή τη διενέργεια προκαταρκτικής εξέτασης στα λοιπά εγκλήματα.

3. Αν έχει διενεργηθεί προκαταρκτική εξέταση ή προανακριτικές πράξεις κατά την παράγραφο 2 του άρθρου 243 ή ένορκη διοικητική εξέταση και ο εισαγγελέας πλημμελειοδικών κρίνει ότι δεν προκύπτουν επαρκείς ενδείξεις για να κινηθεί η ποινική δίωξη, θέτει την υπόθεση στο αρχείο και υποβάλλοντας τη δικογραφία στον εισαγγελέα εφετών, αναφέρει σε αυτόν τους λόγους για τους οποίους δεν άσκησε ποινική δίωξη. Ο τελευταίος έχει δικαίωμα να παραγγείλει την άσκηση ποινικής δίωξης. 4.....

5. Ο αρμόδιος εισαγγελέας ανασύρει τη δικογραφία από το αρχείο μόνον όταν γίνεται επίκληση ή αναφαίνονται νέα πραγματικά περιστατικά ή στοιχεία, τα οποία δικαιολογούν κατά την κρίση του την επανεξέταση της υπόθεσης. Στην περίπτωση αυτή καλεί το μηνυόμενο ή αυτόν σε βάρος του οποίου διενεργήθηκε προκαταρκτική εξέταση να παράσχει εξηγήσεις.»

11. Τέλος, στις διατάξεις του άρθρου 8 παρ. 1 περ. α' και β' του Υπαλληλικού Κώδικα (ν. 3528/2007-26Α'), όπως ισχύει, ορίζονται τα εξής:

Άρθρο 8

«Ποινική καταδίκη, στερητική ή επικουρική δικαστική συμπαράσταση

1. Δεν διορίζονται υπάλληλοι:

α) Όσοι καταδικάσθηκαν για κακούργημα και σε οποιαδήποτε ποινή για κλοπή, υπεξαίρεση (κοινή και στην υπηρεσία), **απάτη**, εκβίαση, πλαστογραφία, απιστία δικηγόρου, δωροδοκία, καταπίεση, απιστία περί την υπηρεσία, παράβαση καθήκοντος, καθ' υποτροπή συκοφαντική δυσφήμιση, καθώς και για οποιοδήποτε έγκλημα κατά της γενετήσιας ελευθερίας ή έγκλημα οικονομικής εκμετάλλευσης της γενετήσιας ζωής.

β) Οι υπόδικοι που έχουν παραπεμφθεί με τελεσίδικο βούλευμα για κακούργημα ή για πλημμέλημα της περίπτωσης α', έστω και αν το αδίκημα έχει παραγραφεί.»

Ερμηνεία και εφαρμογή διατάξεων.

Από την ερμηνεία των προαναφερομένων διατάξεων προκύπτουν τα ακόλουθα:

12. Με τις διατάξεις του άρθρου 14 παρ.20 του ν. 2266/1994 προβλέφθηκε η δυνατότητα διορισμού σε κενή οργανική θέση του δημοσίου και του ευρύτερου δημόσιου τομέα, ενός μέλους της οικογένειας εργαζομένου στο δημόσιο και τον ευρύτερο δημόσιο τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 14 του ν. 2190/1994, ο οποίος απεβίωσε κατά και εξαιτίας της εκτέλεσης του υπηρεσιακού του καθήκοντος. Κατά την πρόβλεψη της παραγράφου 1 του άρθρου 5 του ν. 3624/200, οι ανωτέρω διατάξεις του ν. 2226/1994, εφαρμόζονται αναλόγως, και επί συγγενών προσώπων που απεβίωσαν εξαιτίας εκτεταμένων και καταστρεπτικών πυρκαγιών που εκδηλώνονται στη χώρα. Επίσης, με τις ως άνω διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 3624/200, εξουσιοδοτήθηκε ο Υπουργός Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης να ρυθμίσει με απόφασή του τα



απαιτούμενα δικαιολογητικά, τον τρόπο βεβαίωσης της αιτίας του θανάτου, το βαθμό συγγένειας των προσώπων που δύνανται να διοριστούν, την κατανομή των υπό διορισμό ανά Υπουργείο, την προθεσμία και τη διαδικασία υποβολής των δικαιολογητικών καθώς και κάθε αναγκαία λεπτομέρεια. Κατ' εξουσιοδότηση των προαναφερομένων διατάξεων, εκδόθηκε η υπ' αριθμ. ΔΙΠΠ/ Φ.ΕΠ.1 / 11/οικ.1553/ 17-1-2008 απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, με την οποία ρυθμίστηκαν ζητήματα που εμπίπτουν στο πλαίσιο της ως άνω εξουσιοδοτικής διάταξης. Ειδικότερα, το ρυθμιστικό πεδίο της εν λόγω υπουργικής απόφασης περιλαμβάνει τις περιπτώσεις πυρκαγιών που έπληξαν περιοχές της χώρας κατά το έτος 2007, οι οποίες καθορίζονται με τις υπ' αριθμ. οικ. / 5285/A32 / 31.8.2007, 5645/A32 /12.9.2007 και 6374/ A32 /10.10.2007 κοινές υπουργικές αποφάσεις, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνονται και οι πληγείσες περιοχές του Νομού Ηλείας (βλ. την υπ' αριθμ. οικ. / 5285/A32 / 31.8.2007 υ.α. -1744Β'). Ως προς τους δικαιούχους διορισμού, η εν λόγω υπουργική απόφαση ορίζει ότι προηγούνται, κατά την αναγραφόμενη στο άρθρο 1 αυτής στη σειρά, ο/η σύζυγος του θανόντος, οι συγγενείς του εξ αίματος α' βαθμού, οι συγγενείς του εξ αγχιστείας α' βαθμού, οι συγγενείς του εξ αίματος β' βαθμού και οι συγγενείς του εξ αγχιστείας β' βαθμού. Σε περίπτωση που συντρέχουν συγγενείς που εμπίπτουν στην ίδια περίπτωση, προηγείται ο εκάστοτε μεγαλύτερος σε ηλικία βάσει της ημερομηνίας γέννησής του. Κατά το άρθρο 2 της ως άνω υπουργικής απόφασης, ως απαραίτητα δικαιολογητικά που πρέπει να προσκομίσει κάθε ενδιαφερόμενος για διορισμό, ορίστηκαν μεταξύ άλλων και οι υπεύθυνες δηλώσεις όλων των λοιπών συγγενών – δικαιούχων διορισμού, βάσει της εν λόγω υπουργικής απόφασης, καθώς επίσης και υπεύθυνη δήλωση του αιτούμενου διορισμό, στην οποία θα δηλώνει ότι δεν διορίστηκε βάσει των διατάξεων της υπόψη υπουργικής απόφασης άλλος δικαιούχος, καθώς και ότι έχουν προσκομιστεί οι δηλώσεις παραίτησης από το δικαίωμα για διορισμό όλων των συγγενών του θανόντος που προηγούνται του αιτούντος στη σειρά προτεραιότητας.

13. Το προβλεπόμενο από τις διατάξεις του άρθρου 8 παρ. 1 περ. α' κώλυμα διορισμού σε θέση δημοσίου υπαλλήλου λόγω ποινικής καταδίκης για τα αναφερόμενα στην παράγραφο αυτή ποινικά αδικήματα, το οποίο ισχύει και για τους δικαιούχους διορισμού του άρθρου 1 της υπ' αριθμ. ΔΙΠΠ/Φ.ΕΠ.1/11/οικ. 1553/17-1-2008 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών, επέρχεται με τη δημοσίευση της

σχετικής καταδικαστικής δικαστικής απόφασης έστω και πρώτου βαθμού. Το εν λόγω κώλυμα, όπως γίνεται δεκτό, επιφέρει όχι μόνο η καταδίκη για τετελεσμένο αδίκημα από τα αναφερόμενα στο ανωτέρω άρθρο του Υ.Κ. αλλά και η καταδίκη για απόπειρα τέλεσης του ίδιου αδικήματος (βλ. Ν.Σ.Κ. 116/2016 σκ. 10 με περαιτέρω παραπομπές στη νομολογία). Η ποινική καταδίκη ορισμένου προσώπου για κάποιο από τα ανωτέρω ποινικά αδικήματα, αναιρεί το δικαίωμά του να διεκδικήσει διορισμό σε θέση δημοσίου υπαλλήλου, για την οποία ισχύει το κώλυμα διορισμού λόγω ποινικής καταδίκης, κατά τα ως άνω. Στην περίπτωση που υφίσταται κώλυμα διορισμού λόγω ποινικής καταδίκης κατά τα προαναφερόμενα και το πρόσωπο, εις βάρος του οποίου υπάρχει η καταδίκη αυτή, εμπίπτει στον κύκλο των δικαιούχων διορισμού ως μέλος της οικογένειας θανόντος εξαιτίας των πυρκαγιών του έτους 2007, τότε από το εν λόγω πρόσωπο, σε περίπτωση που προηγείται στη σειρά διορισμού άλλου προσώπου επίσης δικαιούχου διορισμού για την ίδια αιτία, δεν απαιτείται να ζητηθεί η υποβολή υπεύθυνης δήλωσης παραίτησης από το δικαίωμα διορισμού του υπέρ δικαιούχου που έπεται στη σειρά διορισμού. Τούτο, διότι η παραίτηση από το εν λόγω δικαίωμα προϋποθέτει ότι αυτό είναι ενεργό και μπορεί να ασκηθεί από το πρόσωπο που επιθυμεί να διεκδικήσει τον υπόψη διορισμό, πράγμα το οποίο δεν συμβαίνει στη περίπτωση που το πρόσωπο αυτό έχει καταδικαστεί για ποινικό αδίκημα από τα προβλεπόμενα στην παράγραφο 1 του άρθρου 8 του Υ.Κ., δοθέντος ότι το κώλυμα που επιφέρει η ποινική καταδίκη αναιρεί το δικαίωμα διορισμού σε θέση δημοσίου υπαλλήλου και, συνεπώς, ο καταδικασθείς δεν μπορεί να παραιτηθεί από δικαίωμα, το οποίο κατά τον κρίσιμο χρόνο δεν έχει. Το γεγονός ότι μελλοντικά ενδέχεται ο καταδικασθείς να ανακτήσει το δικαίωμα διορισμού είναι χωρίς νομική σημασία, δεδομένου ότι κρίσιμος χρόνος για να εξετασθεί αν υπάρχει ή όχι εξουσία διαθέσεως του εν λόγω δικαιώματος και συνεπώς και παραίτησης από αυτό, στο πλαίσιο εφαρμογής των διατάξεων της υπ' αριθμ. ΔΙΠΠ/ Φ.ΕΠ.1 / 11/οικ.1553/ 17-1-2008 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών, είναι ο χρόνος που άλλος δικαιούχος, ο οποίος έπεται του καταδικασθέντος στη σειρά, ασκεί το δικαίωμα διορισμού βάσει των εν λόγω διατάξεων, οπότε ανακύπτει και το ζήτημα του αναγκαίου ή μη κατά νόμον της υποβολής εκ μέρους του καταδικασθέντος, που προηγείται τυπικά στη σειρά διορισμού, υπεύθυνης δήλωσης παραίτησης από το σχετικό δικαίωμά του.



14. Η εκ μέρους του αρμοδίου εισαγγελέα θέση της μήνυσης ή έγκλησης στο αρχείο, κατά το άρθρο 43 του Κ.Π.Δ., δηλώνει τη βούλησή του να μην κινήσει την ποινική δίωξη με την παραγγελία ανάκρισης ή προανάκρισης ή με την εισαγωγή της υπόθεσης απευθείας στο ακροατήριο στις περιπτώσεις που αυτή είναι επιτρεπτή. Όπως γίνεται δεκτό, η αρχειοθέτηση της μήνυσης ή έγκλησης από τον εισαγγελέα δεν έχει χαρακτήρα δικαστικής απόφασης και προκαλεί περιορισμένη δέσμευση, με την έννοια ότι αν προκύψουν νέες αποδείξεις, στοιχεία ή γεγονότα που δικαιολογούν την άσκηση ποινικής δίωξης, ο εισαγγελέας έχει ευχέρεια να ανασύρει την υπόθεση από το αρχείο και να την ασκήσει (Α.Π.962/1992, Διατ. Εισ. Πλ. Αθ. 45459/1989 – ΝΟΜΟΣ). Σε κάθε, πάντως, περίπτωση, ενόσω η έγκληση ή η μήνυση παραμένουν στο αρχείο με εισαγγελική διάταξη, ουδόλως δημιουργείται στον εγκαλούμενο ή μηνυόμενο κώλυμα διορισμού, κατ' άρθρο 8 του Υ.Κ., σε θέση δημοσίου υπαλλήλου.

15. Από το διδόμενο εκ μέρους της ερωτώσας υπηρεσίας ιστορικό, προκύπτει ότι εις βάρος της Μ. Ζ. του Δ. και της Ε. υφίσταται ποινική καταδίκη με την υπ. αριθμ. 81336/2015 απόφαση του Μονομελούς Πλημμελειοδικείου Αθηνών, μεταξύ άλλων, και για το αδίκημα της απόπειρας απάτης, περαιτέρω δε ότι η ποινική δικογραφία που σχηματίστηκε κατά της Ζ. Μ. του Π. και της Δ., κατόπιν διαβίβασης εκ μέρους της Διοίκησης της από 17-9-2012 αίτησης της εν λόγω ενδιαφερομένης προς την ως άνω Εισαγγελία για τη διερεύνηση τέλεσης εκ μέρους της του ποινικού αδικήματος της ψευδούς βεβαίωσης, ετέθη στο αρχείο.

16. Ενόψει των όσων γίνονται ανωτέρω ερμηνευτικώς δεκτά, ενόσω υφίσταται ποινική καταδίκη εις βάρος της Μ. Ζ. του Δ. και της Ε για το αδίκημα της απόπειρας απάτης, η καταδικασθείσα δεν έχει δικαίωμα διορισμού σε θέση του Δημοσίου και κατ' επέκταση ούτε και εξουσία παραίτησης από το δικαίωμα αυτό υπέρ οπουδήποτε προσώπου και φυσικά ούτε και υπέρ της επόμενης στη σειρά διορισμού εξαδέλφης της Μ. Ζ. του Π. και της Δ., η οποία διεκδικεί επίσης διορισμό στο Δημόσιο, βάσει των προαναφερομένων διατάξεων, ως συγγενής του ίδιου θανόντος προσώπου κατά τις καταστρεπτικές πυρκαγιές του έτους 2007. Περαιτέρω, η θέση στο αρχείο της ποινικής δικογραφίας, που είχε ως αντικείμενο τη διερεύνηση τυχόν τέλεσης εκ μέρους της Μ. Ζ. του Π. και της Δ. του ποινικού αδικήματος της ψευδούς βεβαίωσης, δεν δημιουργεί αυτοτελώς κώλυμα στην αρμόδια υπηρεσία να δεχθεί ως νομίμως υποβληθείσα τη σχετική αίτηση της ως άνω ενδιαφερομένης, με την οποία επιδιώκει το διορισμό της σε θέση του Δημοσίου ως

συγγενής θανόντος προσώπου εξ' αιτίας των καταστρεπτικών πυρκαγιών του έτους 2007.

Απάντηση

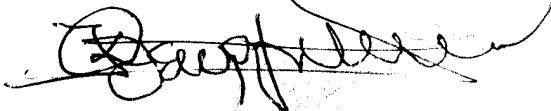
17. Κατ' ακολουθία των προεκτεθέντων, στο υποβληθέν ερώτημα αρμόζει, κατά την ομόφωνη γνώμη του Τμήματος, η απάντηση ότι:

α) Η θέση στο αρχείο εκ μέρους του αρμόδιου εισαγγελέα της μηνυτήριας αναφοράς της υπηρεσίας εις βάρος της Μ. Ζ. του Π. και της Δ. για υποβολή ψευδούς υπεύθυνης δήλωσης δεν δημιουργεί αυτοτελώς, κατά το άρθρο 8 παρ.1 του Υ.Κ., νομικό κώλυμα στην υπηρεσία να δεχτεί ότι νομίμως υποβλήθηκε η αίτηση διορισμού σε υπηρεσία του Δημόσιου της ανωτέρω, ως συγγενή θανόντος προσώπου εξ' αιτίας των καταστρεπτικών πυρκαγιών του έτους 2007, βάσει των διατάξεων της από 29 Αυγούστου 2009 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου που κυρώθηκε με το ν. 3624/2007, και **β)** Η Μ. Ζ. του Π και της Δ., υπό την ιδιότητα της ενδιαφερόμενης για διορισμό στο Δημόσιο, βάσει των εφαρμοστέων εν προκειμένω διατάξεων, δεν υποχρεούται να προσκομίσει υπεύθυνη δήλωση παραίτησης από τη διεκδίκηση θέσης διορισμού στο δημόσιο της εξαδέλφης της Μ. Ζ. του Δ. και της Ε., ενόσω υπάρχει εις βάρος της τελευταίας ποινική καταδίκη για το αδίκημα της απόπειρας απάτης.

Θεωρήθηκε

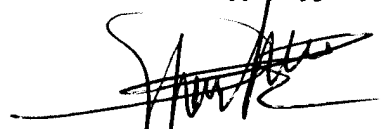
Αθήνα, 9-12 -2016

Ο Προεδρεύων του Τμήματος



Κωνσταντίνος Γεωργάκης
Νομικός Σύμβουλος του Κράτους

Ο Εισηγητής



Γεώργιος Γρυλωνάκης
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.