



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

Αριθμός γνωμοδότησης 278/2016

**Το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους
(Τμήμα Δ')**

Συνεδρίαση της 8^{ης} Νοεμβρίου 2016

ΣΥΝΘΕΣΗ:

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

Μέλη: Δήμητρα Κεφάλα, Ευστράτιος Συνοίκης, Ευαγγελία Σκαλτσά, Παναγιώτης Παππάς, Παναγιώτα-Ελευθερία Δασκαλέα-Ασημακοπούλου, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

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

Αριθμός Ερωτήματος: Το υπ' αριθμ. πρωτ. 8152 οικ. Φ. 109.1/11-3-2015 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης/Γενική Γραμματεία Πολιτικής Προστασίας/Αρχηγείο Πυροσβεστικού Σώματος/Επιτελείο/Νομική Υπηρεσία/Γραφείο 1^ο Νομικών Υποθέσεων.

Περίληψη Ερωτήματος: Αν δύναται η Διοίκηση να εξετάσει αίτημα του Αντιστρατήγου ε.α. Α. Β. του Π. και να ανακαλέσει το υπ' αριθμ. 1/2010 Πρακτικό του Δευτεροβαθμίου Ανωτάτου Συμβουλίου του Πυροσβεστικού Σώματος, με το οποίο έγινε δεκτή η από 11-2-2010 προσφυγή του κατά του 4/2009 Πρακτικού του πρωτοβαθμίου οργάνου και κρίθηκε αυτός ευμενώς ως «ΔΙΑΤΗΡΗΤΕΟΣ» για το έτος 2009 στον βαθμό του Υποστρατήγου, δεδομένου ότι αυτός προβάλλει ότι πρέπει να ανακληθεί η ως άνω νόμιμη και ευμενής για αυτόν ατομική διοικητική πράξη, επειδή από την εκτέλεσή της υπέστη οικονομική βλάβη.

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

Ιστορικό

Με το έγγραφο της ερωτώσας υπηρεσίας και τα στοιχεία του φακέλου του ερωτήματος που το συνοδεύουν, όπως αυτά συμπληρώθηκαν με τα υπ' αριθμ. πρωτ. 49342 οικ. Φ. 109.1/11-3-2015, 21846 οικ. Φ. 109.1/28-4-2016, 21846 οικ. Φ. 109.1/31-5-2016, 54835 οικ. Φ. 109.1/14-9-2016 και 70469 Φ. 109.1/2-11-2016 έγγραφα της ίδιας, ως άνω, υπηρεσίας, εκτίθεται το ακόλουθο πραγματικό:

1. Με το υπ' αριθμ. 4/2009 Πρακτικό του Πρωτοβαθμίου Ανωτάτου Συμβουλίου Πυροσβεστικού Σώματος (Π.Σ.), που ελήφθη κατά την έκτακτη συνεδρίαση της 16-12-2009, με θέμα την «Διενέργεια των οφειλομένων κρίσεων του Υποστρατήγου Α.Β., ο οποίος κρίθηκε ως «ΕΥΔΟΚΙΜΩΣ ΤΕΡΜΑΤΙΣΑΣ ΤΗ ΣΤΑΔΙΟΔΡΟΜΙΑ ΤΟΥ» για το έτος 2008», ο εν λόγω αξιωματικός κρίθηκε κατά πλειοψηφία με ψήφους δύο (2) έναντι μίας (1) ως «ΕΥΔΟΚΙΜΩΣ ΤΕΡΜΑΤΙΣΑΣ ΤΗ ΣΤΑΔΙΟΔΡΟΜΙΑ ΤΟΥ» για το έτος 2009, επειδή συμπλήρωσε τριακονταπενταετή συντάξιμη υπηρεσία και κατά την κρίση του Συμβουλίου δεν παρουσίαζε ικανοποιητική υπηρεσιακή απόδοση.

2. Στη συνέχεια, με το υπ' αριθμ. 1/2010 Πρακτικό του Δευτεροβαθμίου Ανωτάτου Συμβουλίου Π.Σ., που ελήφθη κατά την έκτακτη συνεδρίαση της 22-12-2010 με θέμα την «Επανάκριση Αντιστρατήγου ε.α. Α.Β. του Π., ο οποίος κρίθηκε «ΕΥΔΟΚΙΜΩΣ ΤΕΡΜΑΤΙΣΑΣ ΤΗ ΣΤΑΔΙΟΔΡΟΜΙΑ ΤΟΥ για το έτος 2009», έγινε δεκτή η από 11-2-2010 προσφυγή του εν λόγω αξιωματικού κατά του 4/2009 Πρακτικού του πρωτοβαθμίου οργάνου. Περαιτέρω, το ως άνω Συμβούλιο έκρινε παμψηφεί ως «ΔΙΑΤΗΡΗΤΕΟ» για το έτος 2009 τον Υποστράτηγο Α.Β., επειδή κατά την κρίση του συγκέντρωνε τα ουσιαστικά προσόντα για την άσκηση των καθηκόντων του βαθμού του, σε βαθμό «ΛΙΑΝ ΚΑΛΩΣ» και σε ό,τι αφορούσε τις περαιτέρω κρίσεις του στο βαθμό του Υποστρατήγου, παρέπεμψε την υπόθεση στο αρμόδιο Πρωτοβάθμιο Ανώτατο Συμβούλιο Κρίσης Π.Σ.

3. Το τελευταίο, με το υπ' αριθμ. 4/2010 Πρακτικό του, που ελήφθη κατά την έκτακτη συνεδρίαση της 23-12-2010 με θέμα την «Διενέργεια των οφειλομένων κρίσεων του Υποστρατήγου Α.Β. του Π., ο οποίος κρίθηκε «ΕΥΔΟΚΙΜΩΣ ΤΕΡΜΑΤΙΣΑΣ ΤΗ ΣΤΑΔΙΟΔΡΟΜΙΑ ΤΟΥ για το έτος 2009», ο εν λόγω αξιωματικός

κρίθηκε κατά πλειοψηφία με ψήφους δύο (2) έναντι μίας (1) ως «ΕΥΔΟΚΙΜΩΣ ΤΕΡΜΑΤΙΣΑΣ ΤΗ ΣΤΑΔΙΟΔΡΟΜΙΑ ΤΟΥ» για το έτος 2010, επειδή συμπλήρωσε τριακονταπενταετή συντάξιμη υπηρεσία και κατά την κρίση του Συμβουλίου δεν παρουσίαζε ικανοποιητική υπηρεσιακή απόδοση.

4. Περαιτέρω, ο ως άνω αξιωματικός, με το από 13-4-2011 προεδρικό διάταγμα (Γ' 365/8-6-2011) προήχθη στο βαθμό του Αντιστρατήγου Π.Σ. εκτός οργανικών θέσεων από 20-1-2010 και αποστρατεύθηκε το ίδιο έτος (2010), ως «ΕΥΔΟΚΙΜΩΣ ΤΗΝ ΣΤΑΔΙΟΔΡΟΜΙΑ ΤΟΥ», σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 217/2011 (Α'167).

5. Στη συνέχεια, με το υπ' αριθμ. 2/2011 Πρακτικό του Δευτεροβαθμίου Ανωτάτου Συμβουλίου Π.Σ., που ελήφθη κατά την συνεδρίαση της 21-12-2011, με θέμα την «Επανάκριση Αντιστρατήγου ε.α. Α.Β. του Π.», έγινε δεκτή παμψηφεί η από 28-4-2011 προσφυγή του ως άνω αξιωματικού κατά του 4/2010 Πρακτικού του πρωτοβαθμίου οργάνου, κρίθηκε αυτός ως «ΔΙΑΤΗΡΗΤΕΟΣ» στο βαθμό του Υποστρατήγου για το έτος 2010, επειδή κατά την κρίση του Συμβουλίου συγκέντρωνε τα ουσιαστικά προσόντα για την άσκηση των καθηκόντων του βαθμού του σε βαθμό «Λίαν καλώς» και παραπέμφθηκε στο πρωτοβάθμιο όργανο για να κριθεί στον ως άνω βαθμό.

6. Το Πρωτοβάθμιο Ανώτατο Συμβούλιο Π.Σ., με το υπ' αριθμ. 5/2011 Πρακτικό του, που ελήφθη κατά τη συνεδρίαση της 22-12-2011, με θέμα την «Διενέργεια των οφειλομένων κρίσεων του Υποστρατήγου Α.Β. του Π.», έκρινε αυτοτελώς τον Υποστράτηγο Α.Β. του Π. και δεν τον επέλεξε με ψήφους δύο (2) έναντι μίας (1), κατόπιν επανάκρισης για τον βαθμό του Αντιστρατήγου από 20-1-2010, ημερομηνία που επιλέχθηκε στο βαθμό αυτό νεότερός του, επειδή δεν συγκέντρωνε σε ικανοποιητικό βαθμό όλα τα ιδιάζοντα ουσιαστικά προς προαγωγή προσόντα που απαιτούνται για τον βαθμό αυτόν και στη συνέχεια τον έκρινε με ψήφους δύο (2) έναντι μίας (1) ως «ΕΥΔΟΚΙΜΩΣ ΤΕΡΜΑΤΙΣΑΝΤΑ ΤΗ ΣΤΑΔΙΟΔΡΟΜΙΑ ΤΟΥ για το έτος 2011», επειδή συμπλήρωσε τριακονταπενταετή συντάξιμη υπηρεσία και κατά την κρίση του Συμβουλίου δεν παρουσίαζε ικανοποιητική υπηρεσιακή απόδοση.

7. Ακολούθως, με την από 28-5-2012 και αριθμ. πρωτ. 29343/28-5-2012 αίτησή του προς τη Διεύθυνση Προσωπικού Π.Σ. ο εν λόγω αξιωματικός δήλωσε ότι δεν

επιθυμεί την ολοκλήρωση της διαδικασίας, που ο ίδιος κίνησε με την προσφυγή του κατά του 4/2010 Πρακτικού του Πρωτοβαθμίου Ανωτάτου Συμβουλίου Π.Σ. και να μην εκδοθεί το σχετικό προεδρικό διάταγμα, αλλά θέλει να παραμείνει ως «ΕΥΔΟΚΙΜΩΣ ΤΕΡΜΑΤΙΣΑΣ ΤΗ ΣΤΑΔΙΟΔΡΟΜΙΑ ΤΟΥ για το έτος 2010.

8. Τέλος, ο ως άνω αξιωματικός με την από 9-5-2014 με αριθμ. πρωτ. 24378/9-5-2014 αίτησή του προς το Δευτεροβάθμιο Ανώτατο Συμβούλιο Κρίσης Π.Σ. αιτήθηκε να ανακληθεί η εν λόγω ευμενής για αυτόν κρίση, διότι προξένησε σε αυτόν μεγάλη οικονομική επιβάρυνση, στην οποία αδυνατεί να ανταποκριθεί, λαμβανομένου υπόψη ότι η αξίωσή του για χορήγηση των επιδομάτων ειδικής απασχόλησης και υψηλής/αυξημένης ευθύνης είχε υποκύψει στην σχετική διετή παραγραφή. Τις ως άνω αιτιάσεις επανέλαβε και στην από 12-5-2014 με αριθμ. πρωτ. 24709/12-5-2014 αίτησή του, που απηύθυνε στην Διεύθυνση Οικονομικών του Αρχηγείου Πυροσβεστικού Σώματος, με την οποία ζήτησε να ανασταλεί η οικονομική εκκαθάριση για το έτος 2010. Τέλος, όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. 354/12-9-2016 υπηρεσιακό σημείωμα του Τμήματος Αποδοχών και Ασφάλισης της Διεύθυνσης Οικονομικών του Α.Π.Σ., για το χρονικό διάστημα επαναφοράς στην ενέργεια, κατόπιν διοικητικής επανάκρισης και αποκατάστασης του εν λόγω αξιωματικού, ήτοι από 29-2-2008 έως 16-7-2009, πράγματι προέκυψε αρνητική διαφορά από τον συμφηφισμό αποδοχών ενέργειας και συντάξιμων αποδοχών του ύψους 5.897,87 ευρώ, το οποίο αυτός ήδη κατέθεσε στην Δ.Ο.Υ. Αγίου Δημητρίου ως αχρεωστήτως καταβληθέν, όπως προκύπτει από την υπ' αριθμ. 6754/30-6-2011 διπλότυπη απόδειξη είσπραξης.

9. Ενόψει των ανωτέρω, υποβλήθηκε στο Νομικό Συμβούλιο του Κράτους το εν θέματι ερώτημα.

Νομοθετικό πλαίσιο

10. Στις διατάξεις των άρθρων 5, 9, 24, 28, 30, 41 και 43 του π.δ. 305/1992 «Ρυθμίσεις θεμάτων ιεραρχίας, κρίσεων, προαγωγών και αποστρατείας των αξιωματικών του Πυροσβεστικού Σώματος» (Α'152), που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της διάταξης της παραγράφου 1 του άρθρου 11 του ν. 1481/1984 (Α' 152), όπως αυτό αντικαταστάθηκε με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 1 του ν. 1590/1986 (Α' 49), σε συνδυασμό με την διάταξη του δεύτερου εδαφίου της παραγράφου 2 του τελευταίου, ως άνω, άρθρου και νόμου, ορίζονται τα ακόλουθα:

«ΚΕΦΑΛΑΙΟ Β΄ ΓΕΝΙΚΕΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΚΡΙΣΕΙΣ ΚΑΙ ΠΡΟΑΓΩΓΕΣ

Άρθρο 5.

Προϋποθέσεις προαγωγής

1. Οι αξιωματικοί του Πυροσβεστικού Σώματος προάγονται κατόπιν κρίσης αυτών από τα οικεία υπηρεσιακά συμβούλια. Κρίση αξιωματικών που δεν συμπλήρωσαν τα γενικά τυπικά για προαγωγή προσόντα απαγορεύεται, εκτός των περιπτώσεων που προβλέπονται από το παρόν διάταγμα.

2. Καμία προαγωγή δεν ενεργείται και κανένας βαθμός δεν απονέμεται εάν δεν υπάρχει αντίστοιχη κενή θέση, εκτός των εξής περιπτώσεων:

α)...

ε) Των προαγόμενων μετά από επανάκριση σύμφωνα με τα άρθρα 42 και 43 του παρόντος διατάγματος...

Άρθρο 9.

Ουσιαστικά για προαγωγή προσόντα.

1. Τα ουσιαστικά για προαγωγή προσόντα προσδιορίζουν τη γενική ικανότητα των αξιωματικών για την άσκηση των καθηκόντων του βαθμού τους και την εξέλιξη τους. Αυτά αποτελούν τα βασικά στοιχεία στα οποία στηρίζονται οι κρίσεις των αξιωματικών και συνάγονται από τις εκθέσεις ικανότητας και τα υπόλοιπα έγγραφα που υπάρχουν στους ατομικούς φακέλλους...

Άρθρο 24.

Διαβαθμίσεις κρίσεων με βάση τα ουσιαστικά προσόντα.

1. Οι αξιωματικοί, με βάση τα ουσιαστικά τους προσόντα, κρίνονται ως εξής:

α) Προακτέοι κατ' εκλογή.

β) Προακτέοι κατ' αρχαιότητα.

γ) Παραμένοντες στον αυτό βαθμό.

δ) Αποστρατευτέοι.

ε) Διατηρητέοι

στ) Ευδοκίμως τερματίσαντες τη σταδιοδρομία τους.

2. Προακτέοι κατ' εκλογή κρίνονται οι αξιωματικοί που δεν διανύουν τον τελευταίο βαθμό εξέλιξης τους από το βαθμό του Ανθυποπυραγού μέχρι και του Επιπυραγού εφόσον συγκεντρώνουν τα αναφερόμενα στο άρθρο 9 παρ. 2 του

παρόντος ουσιαστικά προς προαγωγή προσόντα στο βαθμό, τουλάχιστον λίαν καλό και δεν συμπληρώνουν 35ετή πραγματική υπηρεσία.

3. Προακτέοι κατ' αρχαιότητα κρίνονται:

α) Οι αξιωματικοί που δεν διανύουν τον τελευταίο βαθμό εξέλιξής τους από το βαθμό του Ανθυποπυραγού μέχρι και του Επιπυραγού εφόσον συγκεντρώνουν τα αναφερόμενα στο άρθρο 9 παρ. 2 του παρόντος διατάγματος ουσιαστικά προς προαγωγή προσόντα σε βαθμό τουλάχιστον καλό.

β) Οι αξιωματικοί από το βαθμό του Ανθυποπυραγού μέχρι και του Αρχιπυράρχου που συμπληρώνουν 35ετή πραγματική υπηρεσία και δεν διανύουν τον τελευταίο βαθμό εξέλιξης τους, εφόσον συγκεντρώνουν τα προς προαγωγή προσόντα.

4. Παραμένοντες στον αυτό βαθμό κρίνονται οι αξιωματικοί από το βαθμό του Ανθυποπυράρχου μέχρι και του Υπαρχηγού, που διανύουν τον τελευταίο βαθμό εξέλιξης τους, εφόσον κρίνεται ότι δεν θεωρούνται ικανοί για την ενάσκηση των καθηκόντων ανωτέρου βαθμού είναι όμως επαρκείς για την ενάσκηση καθηκόντων του βαθμού τους.

5. Αποστρατευτέοι κρίνονται:

α) Οι αξιωματικοί από το βαθμό του Ανθυποπυραγού μέχρι και του Υπαρχηγού εφόσον κρίνεται ότι δεν θεωρούνται ικανοί για την ενάσκηση των καθηκόντων του βαθμού τους, λόγω ουσιώδους έλλειψης των απαιτητών προσόντων.

β) Οι αξιωματικοί που διανύουν τον τελευταίο βαθμό εξέλιξης τους, εφόσον κρίνεται ότι η παραμονή τους στην ενέργεια δεν προάγει το συμφέρον της Υπηρεσίας.

6. Διατηρητέοι κρίνονται οι αξιωματικοί από το βαθμό του Αντιπυράρχου μέχρι και του Υπαρχηγού, εφόσον κρίνεται ότι συγκεντρώνουν τα ουσιαστικά προσόντα για την ενάσκηση των καθηκόντων του βαθμού τους, σε βαθμό τουλάχιστον λίαν καλό.



7. "Ευδοκίμως τερματίσαντες τη σταδιοδρομία τους" κρίνονται οι Πύραρχοι, Αρχιπύραρχοι και ο Υπαρχηγός, εφόσον συμπληρώνουν 35ετή συντάξιμη υπηρεσία και κρίνεται ότι δε συγκεντρώνουν σε ικανοποιητικό βαθμό όλα τα ιδιάζοντα ουσιαστικά προς προαγωγή προσόντα ή δεν έχουν ικανοποιητική υπηρεσιακή απόδοση".

[Η διάταξη της παραγράφου 7 αντικαταστάθηκε ως άνω με τη διάταξη του άρθρου 1 του π.δ. 45/1998 (Α' 44)]

8. Η κρίση γίνεται με συνεκτίμηση των προσόντων των κρινομένων σε όλη τη διάρκεια της σταδιοδρομίας τους και ιδιαίτερα στον κατεχόμενο βαθμό, καθώς και της προσωπικής αντίληψης των μελών των Συμβουλίων, με βάση συγκεκριμένα στοιχεία που προσδιορίζονται και αιτιολογούνται επαρκώς...

9. Οι δυσμενείς κρίσεις αιτιολογούνται με την παράθεση των συγκεκριμένων δυσμενών στοιχείων και τη διαπίστωση ότι σ' αυτά δόθηκε μεγαλύτερη σημασία.

Δυσμενείς είναι οι κρίσεις:

- α) Προακτέος κατ' αρχαιότητα, εκτός των κρινομένων λόγω συμπλήρωσης 35ετούς πραγματικής υπηρεσίας.
- β) Παραμένων στον αυτό βαθμό.
- γ) Αποστρατευτέος.
- δ) Ευδοκίμως τερματίσας τη σταδιοδρομία.
- ε) Η παράλειψη αξιωματικού που είναι γραμμένος σε πίνακα διατηρητέων κατά την επιλογή νεωτέρου του σε ανώτερο βαθμό.

Άρθρο 28

Αρμοδιότητες των Συμβουλίων Κρίσεων

...

2. Το Ανώτερο Συμβούλιο του Πυροσβεστικού Σώματος είναι αρμόδιο: ...

- ε) Για την επιλογή των Πυράρχων στον βαθμό του Αρχιπυράρχου.

3. Το Πρωτοβάθμιο Ανώτατο Συμβούλιο του Πυροσβεστικού Σώματος είναι αρμόδιο:

α) Για τις κρίσεις των Αρχιπυράρχων, Υποστρατήγων, Αντιστρατήγων και Αντιστρατήγου – Υπαρχηγού...

[Η υποπαράγραφος α' αντικαταστάθηκε ως άνω με τη διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 1 του π.δ. 242/2007 (Α' 285)]

4. Το Δευτεροβάθμιο Ανώτατο Συμβούλιο του Πυροσβεστικού Σώματος είναι αρμόδιο:

γ) Για τις επανακρίσεις των Αρχιπυράρχων και του Υπαρχηγού. ...

Άρθρο 30

Σύνταξη, κύρωση και εκτέλεση των πινάκων

1. Με την επιφύλαξη των διατάξεων της επόμενης παραγράφου, τα οικεία Συμβούλια κρίσεων, με βάση το πρακτικό συνεδρίασης αυτών, συντάσσουν για τους κρινόμενους αξιωματικούς ξεχωριστά για κάθε βαθμό και για κάθε κατηγορία αξιωματικών τους εξής πίνακες:

α) Για τον Υπαρχηγό, τους Αρχιπυράρχους, τους Πυράρχους και τους Αντιπυράρχους:

(1) Διατηρητέων.

(2) Παραμενόντων στον αυτό βαθμό.

(3) Αποστρατευτέων.

β) Για τον Υπαρχηγό, τους Αρχιπυράρχους και τους Πυράρχους που συγκεντρώνουν 35ετή συντάξιμη υπηρεσία, συντάσσονται εκτός των παραπάνω πινάκων και πίνακες ευδοκίμως τερματισάντων τη σταδιοδρομία τους. ...

[Η περίπτωση β' αντικαταστάθηκε ως άνω με τη διάταξη του άρθρου 1 του π.δ. 45/1998 (Α' 44)]

2. Κατά τις κρίσεις προς επιλογή δεν συντάσσονται πίνακες.

3. Οι πίνακες που συντάσσονται από τα οικεία Συμβούλια κρίσεων υποβάλλονται στον Υπουργό Δημόσιας Τάξης, εντός του πενθήμερου από την κατάρτισή τους. Ο Υπουργός Δημόσιας Τάξης εντός δεκαπενθημέρου ανατρεπτικής προθεσμίας από την υποβολή των πινάκων σ' αυτόν, δύναται να προσφύγει στο Δευτεροβάθμιο Συμβούλιο για δυσμενέστερη ή ευμενέστερη κρίση των γραμμένων στους πίνακες αξιωματικών.

4. Οι πίνακες κυρώνονται με απόφαση του Υπουργού Δημόσιας Τάξης εντός είκοσι (20) ημερών από την ημέρα που θα περιέλθουν σ' αυτόν. Σε περίπτωση που ο Υπουργός άσκησε προσφυγή, οι πίνακες κυρώνονται κατά το υπόλοιπο μέρος αυτών. Η ισχύς των πινάκων διαρκεί μέχρι την έναρξη των τακτικών κρίσεων του επόμενου έτους.

5. Σε εκτέλεση των πινάκων αποστρατευτέων και ευδοκίμως τερματισάντων την σταδιοδρομία των, ο Υπουργός Δημόσιας Τάξης εντός τριάντα (30) ημερών από την έναρξη ισχύος αυτών προκαλεί την έκδοση των Π.Δ/των της αποστρατείας των αξιωματικών που είναι γραμμένοι στους πίνακες αυτούς...

6. Αξιωματικοί του Πυροσβεστικού Σώματος που δεν διανύουν τον τελικό βαθμό εξέλιξής τους και κρίνονται ως ευδοκίμως τερματίσαντες τη σταδιοδρομία τους, προάγονται στον επόμενο βαθμό εκτός οργανικών θέσεων, τίθενται εκτός υπηρεσίας και αποστρατεύονται αυτεπάγγελα με άλλο προεδρικό διάταγμα που εκδίδεται εντός τριάντα (30) ημερών από την άπρακτη παρέλευση της προθεσμίας για την άσκηση προσφυγής κατά της αποφάσεως του Πρωτοβαθμίου Συμβουλίου Κρίσεων ενώπιον του Δευτεροβαθμίου Συμβουλίου ή την έκδοση απόφασης επί ασκηθείσας προσφυγής τους...

Άρθρο 41

Προσφυγή ενδιαφερομένων στο Δευτεροβάθμιο Συμβούλιο Κρίσεων

1. Το Αρχηγείο Πυροσβεστικού Σώματος, εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την έναρξη ισχύος των πινάκων που συντάσσονται από το Πρωτοβάθμιο Συμβούλιο ή από την ημερομηνία που περιέρχονται σε αυτό τα πρακτικά του Συμβουλίου, σε περίπτωση που δεν συντάσσονται πίνακες, κοινοποιεί εγγράφως σε όσους κρίθηκαν δυσμενώς την απόφαση του Συμβουλίου με την

αιτιολογία αυτής. Δυσμενώς κριθέντες, για την περίπτωση αυτή, θεωρούνται όσοι κρίνονται:

α. Προακτέοι κατ' αρχαιότητα, στις περιπτώσεις που προβλέπεται προαγωγή και κατ' εκλογή.

β. Παραμένοντες στον αυτό βαθμό.

γ. Αποστρατευτέοι.

δ. Όσοι εγγράφονται σε πίνακα διατηρητέων και παραλείπονται κατά τις επιλογές, καθώς και όσοι αποστρατεύονται ως ευδοκίμως τερματίσαντες τη σταδιοδρομία τους.

Οι αξιωματικοί αυτοί δύνανται να προσφύγουν στο Δευτεροβάθμιο Συμβούλιο Κρίσης εντός της προθεσμίας που ορίζεται στην επόμενη παράγραφο αυτού του άρθρου. Οι διατάξεις της παραγράφου αυτής δεν εφαρμόζονται για όσους αποστρατεύονται ως ευδοκίμως τερματίσαντες τη σταδιοδρομία τους λόγω 35ετούς πραγματικής υπηρεσίας ή όσους παραλείπονται κατά την επιλογή Αντιστράτηγου – Αρχηγού του Πυροσβεστικού Σώματος.

2. Οι αξιωματικοί που διαλαμβάνονται στην προηγούμενη παράγραφο δύνανται, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας πενήντα (50) ημερών από την κοινοποίηση σ' αυτούς της απόφασης των οικείων Πρωτοβαθμίων Συμβουλίων να προσφύγουν στα οικεία Δευτεροβάθμια Συμβούλια για επανάκριση εκθέτοντας τους λόγους που κατά την άποψή τους συνηγορούν για ευμενέστερη κρίση τους.

Άρθρο 43

1. Σε περίπτωση που απαιτείται αναπομπή της υπόθεσης ενώπιον του Συμβουλίου Κρίσης, λόγω έκδοσης ακυρωτικής απόφασης από διοικητικό δικαστήριο σχετικά με κρίση, προαγωγής ή αποστρατεία αξιωματικού, η αναπομπή στο οικείο Πρωτοβάθμιο ή Δευτεροβάθμιο Συμβούλιο Κρίσης ενεργείται εντός ανατρεπτικής προθεσμίας σαράντα πέντε (45) ημερών από την ημερομηνία που θα περιέλθει στο Αρχηγείο Πυροσβεστικού Σώματος η ακυρωτική απόφαση του Διοικητικού Δικαστηρίου. Για το σκοπό αυτό συγκαλείται εκτάκτως το αρμόδιο Συμβούλιο Κρίσης προς διενέργεια των κρίσεων του έτους στο οποίο αναφέρεται η ακυρωτική απόφαση και των επομένων ετών, εάν συντρέχει περίπτωση».

Ερμηνεία και εφαρμογή διατάξεων

Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, συνάγονται τα ακόλουθα:

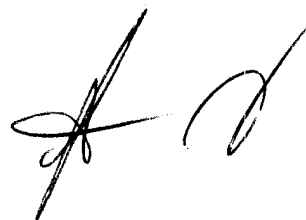
11. Σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις των άρθρων 5, 9, 24, 28, 30, 41 και 43 του π.δ. 305/1992, που ρυθμίζει τα θέματα κρίσεων και προαγωγών των αξιωματικών του Πυροσβεστικού Σώματος, οι αξιωματικοί του Πυροσβεστικού Σώματος προάγονται κατόπιν κρίσης τους, που διενεργείται από τα οικεία υπηρεσιακά συμβούλια. Τα ουσιαστικά προσόντα που απαιτούνται για την προαγωγή αναφέρονται αναλυτικά και προσδιορίζουν την γενική ικανότητα των αξιωματικών για την άσκηση των καθηκόντων του βαθμού τους και την εξέλιξή τους και αποτελούν τα βασικά στοιχεία στα οποία στηρίζονται οι κρίσεις των αξιωματικών, τα οποία συνάγονται από τις εκθέσεις ικανότητας και τα υπόλοιπα έγγραφα που υπάρχουν στους ατομικούς φακέλλους. Με βάση τα ως άνω ουσιαστικά προσόντα οι αξιωματικοί κρίνονται ως προακτέοι κατ' εκλογή, προακτέοι κατ' αρχαιότητα, παραμένοντες στον αυτό βαθμό, αποστρατευτέοι, διατηρητέοι και ευδοκίμως τερματίσαντες τη σταδιοδρομία τους. Περαιτέρω, το μεν Ανώτερο Συμβούλιο του Πυροσβεστικού Σώματος είναι αρμόδιο, μεταξύ άλλων, για την επιλογή των Πυράρχων στο βαθμό του Αρχιπυράρχου, το δε Πρωτοβάθμιο Ανώτατο Συμβούλιο του Πυροσβεστικού Σώματος είναι αρμόδιο για τις κρίσεις των Αρχιπυράρχων, Υποστρατήγων, Αντιστρατήγων και Αντιστρατήγου – Υπαρχηγού, καθώς και για την εξέταση των προσφυγών των Πυράρχων που παραλείφθηκαν κατά την επιλογή για τον βαθμό του Αρχιπυράρχου, ενώ, τέλος, το Δευτεροβάθμιο Ανώτατο Συμβούλιο του Πυροσβεστικού Σώματος Π.Σ. είναι αρμόδιο για τις επανακρίσεις των Αρχιπυράρχων και του Υπαρχηγού. Περαιτέρω, ως δυσμενώς κριθέντες θεωρούνται όσοι κρίνονται: (α) προακτέοι κατ' αρχαιότητα, στις περιπτώσεις που προβλέπεται προαγωγή και κατ' εκλογή, (β) παραμένοντες στον αυτό βαθμό, (γ) αποστρατευτέοι και (δ) όσοι εγγράφονται σε πίνακα διατηρητέων και παραλείπονται κατά τις επιλογές, καθώς και όσοι αποστρατεύονται ως ευδοκίμως τερματίσαντες τη σταδιοδρομία τους. Οι κατά τα ως άνω δυσμενώς κριθέντες αξιωματικοί δύνανται εντός ανατρεπτικής προθεσμίας πενήντα (50) ημερών από την κοινοποίηση σε αυτούς της απόφασης των οικείων πρωτοβαθμίων Συμβουλίων να προσφύγουν στα αρμόδια δευτεροβάθμια Συμβούλια, ώστε να επανακριθούν, εκθέτοντας τους λόγους

που κατά την άποψή τους συνηγορούν για ευμενέστερη κρίση τους. Τέλος, αν ακυρωθεί κρίση προαγωγής ή αποστρατείας αξιωματικού με ακυρωτική δικαστική απόφαση, η υπόθεση αναπέμπεται στο οικείο πρωτοβάθμιο ή δευτεροβάθμιο Συμβούλιο Κρίσης εντός σαράντα πέντε (45) ημερών από την περιέλευσή της στο Αρχηγείο του Πυροσβεστικού Σώματος, το οποίο συγκαλείται εκτάκτως και διενεργεί τις κρίσεις του έτους, στο οποίο αναφέρεται η ακυρωτική απόφαση, καθώς και των επομένων ετών, αν συντρέχει περίπτωση.

12. Εξάλλου, κατά γενική αρχή του διοικητικού δικαίου, όπως αυτή γίνεται δεκτή τόσο στη νομική θεωρία, όσο και στη νομολογία, οι νόμιμες ατομικές διοικητικές πράξεις από τις οποίες οι διοικούμενοι απέκτησαν δικαιώματα δεν ανακαλούνται. Για την εφαρμογή του κανόνα αυτού, η έννοια του δικαιώματος δεν περιορίζεται στα δικαιώματα που αναγνωρίζονται από το ιδιωτικό ή το διοικητικό δίκαιο και παρέχουν αξίωση κατά της Διοίκησης ή των ιδιωτών για παροχή ή παράλειψη, αλλά είναι ευρύτερη και περιλαμβάνει την ωφέλεια την οποία ο διοικούμενος αντλεί από νομικές ή πραγματικές καταστάσεις, η ανατροπή των οποίων είναι αντίθετη προς τις αρχές της εύρυθμης και χρηστής διοίκησης και της προστατευομένης εμπιστοσύνης του διοικουμένου (βλ. Επ. Σπηλιωτόπουλου, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, τόμος 1, 14^η έκδοση [2011], παρ. 175, σελ. 184-185, με παραπομπές στη νομολογία του ΣτΕ, Δημ. Κόρσου, Διοικητικό Δίκαιο, Γενικό μέρος, 3^η έκδοση [2005], σελ. 436, ΑΠ 314/1976, ΕΕΝ 43, σελ. 692, ΝΣΚ 227/2008).

13. Περαιτέρω, σύμφωνα με τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, κατ' εξαίρεση από τον ανωτέρω κανόνα, επιτρέπεται η ανάκληση των νομίμων ατομικών διοικητικών επωφελών πράξεων στις εξής περιπτώσεις:

(α) Αν συντρέχουν λόγοι δημοσίου συμφέροντος προς ανάκληση της πράξης (ΣτΕ 1974/1974, 2190/1978, 1061/1982), ανεξάρτητα από το αν έχει παρέλθει μακρύ χρονικό διάστημα από την έκδοσή της (ΣτΕ 2708/1977). Η αντίθεση προς το δημόσιο συμφέρον μπορεί να στηρίζεται σε στοιχεία μεταγενέστερα από εκείνα που υπήρχαν κατά την έκδοση της πράξης ή και στην ουσιαστική επανεκτίμηση των πραγματικών περιστατικών και των συνθηκών που υπήρχαν ή συνέτρεχαν κατά την έκδοση της πράξης (ΣτΕ 441/1984, 3818/1987, 4084/1988, 3402/1989, 3457/2007) και πρέπει να αιτιολογείται ειδικά, δεδομένου ότι είναι επαχθές μέτρο για τον διοικούμενο (ΣτΕ



3055/1977, 2243/1986), η δε κρίση της Διοίκησης ότι συντρέχουν λόγοι δημοσίου συμφέροντος ελέγχεται από τα δικαστήρια.

(β) Αν ο διοικούμενος δεν συμμορφώνεται προς τους όρους από τους οποίους εξαρτάται η ισχύς της πράξης (ΣτΕ 5140/1983, 1592/1987, 4992/1996, 3247/2005, 1235/2007).

(γ) Αν δεν συντρέχουν, πλέον, οι προϋποθέσεις, βάσει των οποίων εκδόθηκε η πράξη (ΣτΕ 1572/1983).

(δ) Αν παρήλθε άπρακτη η προθεσμία, την οποία έθετε η πράξη στον διοικούμενο για ορισμένη ενέργεια (ΣτΕ 1123/1998).

(ε) Αν δεν τηρηθούν οι προϋποθέσεις που θεσπίζουν οι σχετικές διατάξεις και αποβλέπουν στην εξυπηρέτηση του δημόσιου συμφέροντος (ΣτΕ 3932/1998).

(στ) Αν η εκδοθείσα πράξη περιέχει την επιφύλαξη ανάκλησης (ΣτΕ 696/1936. Η επιφύλαξη αυτή μπορεί είτε να διατυπώνεται ρητά στην πράξη, είτε να προκύπτει από τις σχετικές διατάξεις (ΣτΕ 1799/1987, 852/2004).

(ζ) Αν η ανάκληση επιτρέπεται από ειδική διάταξη νόμου (ΣτΕ 2383/1964).

14. Ως προς τις συνέπειες της ανάκλησης επισημαίνεται ότι η ανάκληση των νομίμων πράξεων ενεργεί κατά κανόνα *ex nunc*, ήτοι από την έκδοσή τους και δεν επιτρέπεται αναδρομική ανάκληση (ΣτΕ 3667/1992, βλ. Επ. Σπηλιωτόπουλου, ό.π., αρ. 181, σελ. 190).

15. Από το νόμο και τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας δεν συνάγεται ως γενική αρχή του διοικητικού δικαίου, εφαρμοζόμενη σε όλες τις νόμιμες ατομικές διοικητικές επωφελείς πράξεις, καλύπτουσα ειδικότερα και αυτές που αφορούν στην υπηρεσιακή εξέλιξη των δημοσίων υπαλλήλων, ότι η συναίνεση του διοικουμένου ή κατά μείζονα λόγο η αίτησή του να ανακληθεί νόμιμη ατομική διοικητική πράξη επωφελής για αυτόν αποτελεί και αυτοτελή λόγο ανάκλησής της. Η συναίνεση του διοικουμένου από μόνη της δεν αποτελεί ικανή συνθήκη για να θεσπισθεί γενική εξαίρεση από τον κανόνα του αμετακλήτου των νομίμων ατομικών διοικητικών πράξεων, από τις οποίες οι διοικούμενοι άντλησαν δικαιώματα (*contra* ΑΠ 51/1968, ΝΣΚ 227/2008).

16. Ειδικότερα, μάλιστα, όσο αφορά στις προαγωγές, γίνεται δεκτό ότι αυτές αφορούν στην εύρυθμη λειτουργία της δημόσιας διοίκησης και όχι στον ενδιαφερόμενο υπάλληλο και διενεργούνται πρωτίστως προς το συμφέρον των δημοσίων υπηρεσιών (Βλ. Δήμητρα Κοντόγιωργα – Θεοχαροπούλου, Οι προαγωγές των δημοσίων υπαλλήλων, Θεσσαλονίκη 1989, σελ. 31, Α. Τάχου, Δημόσιο – υπαλληλικό Δίκαιο, 3^η έκδοση, Θεσσαλονίκη 1983, σελ. 111). Συνεπώς, εκ των προτέρων παραίτηση από την προαγωγή ή αποποίηση αυτής δεν συνεπάγεται ένομο αποτέλεσμα (ΣτΕ 1067/1965, 3181/1967). Εξάλλου, η γενική αρχή του διοικητικού δικαίου, που απαιτεί να λειτουργούν οι δημόσιες υπηρεσίες κανονικά, επιβάλλει την πλήρωση των οργανικών θέσεων με την προαγωγή των δημοσίων υπαλλήλων (ΣτΕ 817/1983).

17. Για την ταυτότητα του λόγου, τα αμέσως προαναφερόμενα σχετικά με τις προαγωγές ισχύουν και για τις ευμενείς κρίσεις των υπηρεσιακών συμβουλίων του Πυροσβεστικού Σώματος, που αφορούν στην υπηρεσιακή κατάσταση και ανέλιξη των υπαλλήλων.

18. Τέλος, σχετικά με μετάταξη, έχει κριθεί ότι είναι νομίμως αιτιολογημένη άρνηση ανάκλησης μετάταξης του αιτούντος, για το λόγο ότι η μετάταξη προκλήθηκε από τον ίδιο, ο οποίος, άλλωστε, δεν αμφισβητεί τη νομιμότητά της (ΣτΕ 559/1984).

19. Στην προκειμένη περίπτωση, σύμφωνα με τεθέν υπόψη μας πραγματικό του ερωτήματος, ο εν λόγω αξιωματικός κρίθηκε, συνεπεία σειράς ενδικοφανών προσφυγών και ακυρωτικής δικαστικής απόφασης, με το υπ' αριθμ. 1/2010 Πρακτικό του Δευτεροβαθμίου Ανωτάτου Συμβουλίου Π.Σ., ευμενώς, ως «ΔΙΑΤΗΡΗΤΕΟΣ» για το έτος 2009 και παραπέμφθηκε στο Πρωτοβάθμιο Ανώτατο Συμβούλιο Π.Σ. για περαιτέρω κρίσεις στον βαθμό του Υποστρατήγου, και με το από 13-4-2011 προεδρικό διάταγμα (Γ' 365/8-6-2011) προήχθη στο βαθμό του Αντιστρατήγου Π.Σ. εκτός οργανικών θέσεων από 20-1-2010 και αποστρατεύθηκε το ίδιο έτος (2010), ως «ΕΥΔΟΚΙΜΩΣ ΤΕΡΜΑΤΙΣΑΣ ΤΗΝ ΣΤΑΔΙΟΔΡΟΜΙΑ ΤΟΥ», σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 217/2011 (Α'167).

20. Προηγουμένως, ο ίδιος είχε επιδιώξει την ως άνω, ευμενή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην διάταξη της παραγράφου 1 του άρθρου 41 του π.δ. 305/1992, για αυτόν κρίση του Συμβουλίου, με την άσκηση της από 11-2-2010 προσφυγής του κατά του υπ' αριθμ. 4/2009 Πρακτικού του Πρωτοβαθμίου Ανωτάτου Συμβουλίου

Π.Σ., με την οποία είχε κριθεί στον βαθμό του Υποστρατήγου ως «ΕΥΔΟΚΙΜΩΣ ΤΕΡΜΑΤΙΣΑΣ ΤΗ ΣΤΑΔΙΟΔΡΟΜΙΑ ΤΟΥ» για το έτος 2009.

21. Στη συνέχεια με την από 9-5-2014 αίτησή του προς το Δευτεροβάθμιο Ανώτατο Συμβούλιο Κρίσης Π.Σ., ο ως άνω αξιωματικός ζήτησε να ανακληθεί η εν λόγω ευμενής για αυτόν κρίση, την οποία ο ίδιος είχε επιδιώξει, διότι προξένησε σε αυτόν μεγάλη οικονομική επιβάρυνση, χωρίς να αμφισβητεί τη νομιμότητά της.

22. Επομένως, σύμφωνα με τα προαναφερόμενα σχετικά με την ανάκληση νομίμων ατομικών διοικητικών πράξεων που είναι επωφελείς για τον διοικούμενο, η ως άνω ευμενής για αυτόν κρίση του αρμοδίου Συμβουλίου, ως αφορώσα στην υπηρεσιακή κατάστασή του είναι αμετάκλητη και δεν δύναται να ανακληθεί με μόνο έρεισμα την ως άνω αίτησή του, η οποία δεν αποτελεί αυτοτελή λόγο ανάκλησής της, εφόσον μάλιστα εν προκειμένω δεν προκύπτει, αλλ' ούτε και ο ενδιαφερόμενος ισχυρίζεται ότι συντρέχει κάποιος άλλος νόμιμος λόγος ανάκλησης.

23. Εξάλλου, το Δευτεροβάθμιο Ανώτατο Συμβούλιο Π.Σ. έχει συγκεκριμένες αρμοδιότητες, ανάμεσα στις οποίες είναι και να αποφαινεται επί ενδικοφανών προσφυγών κατά των αποφάσεων του Πρωτοβαθμίου Ανωτάτου Συμβουλίου Π.Σ., κατ' άρθρο 41 του π.δ. 305/1992 και δεν είναι αρμόδιο να επανεξετάσει ήδη κριθείσα περίπτωση και μάλιστα για λόγους οικονομικούς, που δεν αφορούν στην υπηρεσία, παρά μόνο κατόπιν αναπομπής, σε εκτέλεση ακυρωτικής δικαστικής απόφασης, κατ' άρθρο 43 του ίδιου, ως άνω, προεδρικού διατάγματος.

24. Τέλος, επισημαίνεται ότι, από την έκδοση του υπ' αριθμ. 1/2010 Πρακτικού του Δευτεροβαθμίου Ανωτάτου Συμβουλίου Π.Σ. μέχρι την υποβολή της από 9-5-2014 αίτησής του προς ανάκλησή του, μεσολάβησαν περαιτέρω κρίσεις του ως άνω αξιωματικού, που εκδόθηκαν συνεπεία ενδικοφανών προσφυγών του, σύμφωνα με τα αναλυτικά αναφερόμενα στο ιστορικό και συνεπώς, σε περίπτωση που ανακαλείτο το ως άνω Πρακτικό, θα ετίθετο θέμα ανάκλησης και αυτών.

Απάντηση

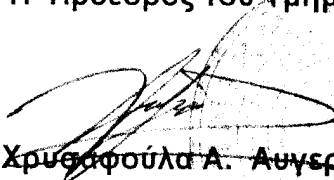
25. Κατ' ακολουθία των προεκτεθέντων, στο τεθέν ερώτημα αρμόζει η απάντηση ότι:

Η Διοίκηση δεν δύναται να εξετάσει σχετικό αίτημα και να ανακαλέσει το υπ' αριθμ. 1/2010 Πρακτικό του Δευτεροβαθμίου Ανωτάτου Συμβουλίου του Πυροσβεστικού Σώματος, με το οποίο έγινε δεκτή η από 11-2-2010 προσφυγή του Αντιστρατήγου ε.α. Α. Β. του Π. κατά του 4/2009 Πρακτικού του πρωτοβαθμίου οργάνου και κρίθηκε αυτός ως «ΔΙΑΤΗΡΗΤΕΟΣ» για το έτος 2009 στον βαθμό του Υποστρατήγου, επειδή αυτός προβάλλει ότι από την εκτέλεση της ως άνω νόμιμης και ευμενούς γι' αυτόν διοικητικής πράξης υπέστη οικονομική βλάβη.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

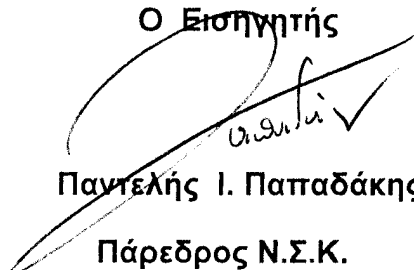
Αθήνα, 16-12-2016

Η Πρόεδρος του Τμήματος


Χρυσούλα Α. Αυγερινού

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής


Παναγλής Ι. Παπαδάκης

Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.