



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

**Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 233/2018
ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
(Τμήμα Δ')**

Συνεδρίαση της 19^{ης} Δεκεμβρίου 2018

Σύνθεση:

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

Μέλη: Παναγιώτης Παναγιωτουνάκος, Γεώργιος Κανελλόπουλος, Αικατερίνη Γρηγορίου, Ευστράτιος Συνοίκης, Παναγιώτης Παππάς, Αθανάσιος Θεοχάρης, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια: Αικατερίνη Χουρμούζη, Πάρεδρος ΝΣΚ (γνώμη χωρίς ψήφο).

Αριθμός Ερωτήματος: Το με αριθμό πρωτ. Ε.2411.10/53403/2017 έγγραφο του Υπουργείου Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής/ Αρχηγείο Λιμενικού Σώματος-Ελληνικής Ακτοφυλακής/ Κλάδος Δ' (Διοίκησης & Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης) / Διεύθυνση Προσωπικού/ Τμήμα Α' .

Περίληψη ερωτήματος: Σχετικά με την Αξιωματικό Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. Υγειονομικού Ε. Π., η οποία κατατάχθηκε απευθείας στο Λιμενικό Σώμα - Ελληνική Ακτοφυλακή ως Ανθυποπλοίαρχος Λ.Σ. ειδικότητας Υγειονομικού, σε συμμόρφωση με τη με αριθμό 1558/2015 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιώς (ακυρωτικό), με το από 14-09-2016 Π.Δ. (Φ.Ε.Κ. 898 Γ/23-09-2016), με το οποίο ορίσθηκε ως ημερομηνία κατάταξής της στο πλαίσιο διοικητικής της αποκατάστασης, η 19-05-2009, **ερωτάται: α)** αν δύναται να διενεργηθεί έκτακτη κρίση αυτής για το έτος 2013, από το αρμόδιο Συμβούλιο Κρίσεων Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ., ώστε να υπάρξει πλήρης αποκατάσταση αυτής και εφόσον κριθεί ως προακτέα στον κατεχόμενο βαθμό να προαχθεί στον επόμενο βαθμό

του Υποπλοιάρχου Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. Υγειονομικού, με την προαγωγή της αυτή λογιζόμενη από 19-05- 2013, ημερομηνία προαγωγής των τότε Ανθυποπλοιάρχων Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. και νυν Υποπλοιάρχων Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. της αυτής ειδικότητας και τάξεως και

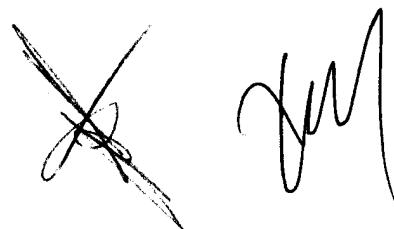
β) σε θετική περίπτωση, εάν εν συνεχεία δύναται να ενταχθεί στην επετηρίδα των Αξιωματικών Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. Υγειονομικών μετά τον Υποπλοίαρχο Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. Υγειονομικό Λ. Θ. και προ της Υποπλοιάρχου Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. Υγειονομικού Ζ. Α., βάσει του τελικού πίνακα βαθμολογίας που συγκέντρωσε η εν λόγω Αξιωματικός Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. (ΥΙ) με το πέρας της εκπαίδευσής της και σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 8 παρ. 8 της με αριθ. 1211.2/16/2007/25-09-2007 Υ.Α. «Κατάταξη - Εκπαίδευση Αξιωματικών Ιατρών στο Λιμενικό Σώμα» (Φ.Ε.Κ. 1954 Β'/04-10-2007), τα υπ' αριθμ. 2422.4-7/23747/2017/29-3-2017 και 2422.2-7/37196/17/ 23-5-2017 έγγραφα Υπουργείου Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής- Αρχηγείου Λ.Σ. – ΕΛ. ΑΚΤ./ Κλάδου Διοίκησης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης/ Δνσης Εκπαίδευσης Προσωπικού Λ.Σ./ Τμήματος Β' προς την ερωτώσα υπηρεσία, και τη διάταξη του άρθρου 1 παρ. 9 του π.δ. 81/2012 (Α'139).

Στο πιο πάνω ερώτημα το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Δ') γνωμοδότησε ως εξής :

Ιστορικό

Στο παραπάνω έγγραφο ερώτημα της υπηρεσίας και στα στοιχεία του φακέλου που το συνοδεύουν εκτίθεται το ακόλουθο πραγματικό:

1. Με το από 14-09-2016 π.δ. (Φ.Ε.Κ. 898 Γ/23-09-2016) κατατάχθηκε απευθείας στο Λιμενικό Σώμα - Ελληνική Ακτοφυλακή η Ε. Π. ως Ανθυποπλοίαρχος Λ.Σ. ειδικότητας Υγειονομικού, σε συμμόρφωση με την με αριθμ. 1558/2015 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιώς (Τμήμα Α3 Ακυρωτικό), σύμφωνα με την οποία, το ως άνω δικαστήριο: *«Ακυρώνει το Πρακτικό της αρμόδιας Επιτροπής, «ΤΡΟΠΟΠΟΙΗΜΕΝΟ ΠΙΝΑΚΑ ΕΠΙΛΑΧΟΝΤΩΝ ΑΞΙΩΜΑΤΙΚΩΝ ΑΣ ΙΑΤΡΩΝ ΕΙΔΙΚΟΤΗΤΑΣ ΓΥΝΑΙΚΟΛΟΓΙΑΣ (ΕΤΟΥΣ 2008) κατόπιν της υπ' αριθμ. 1589/2012 Απόφασης Διοικητικού Εφετείου Πειραιά/Τμήμα Α3 Ακυρωτικό σύμφωνα με το Αριθ. Πρωτ. 221.20-7/6065/11-06-2013*



έγγραφο ΥΝΑ/Α.ΛΣ-ΕΛ.ΑΚΤ/ΔΕΚ 1^ο», με 15910 συνολικά μόρια με το οποίο η αιτούσα καταλαμβάνει θέση 1ης επιλαχούσας στην κατηγορία της ως υποψήφια του οικείου διαγωνισμού κατάταξης έτους 2008. Αναπέμπει την υπόθεση στην Διοίκηση για νέα νόμιμη κρίση κατά τα ανωτέρω....». Με το ίδιο ως άνω π.δ. ορίσθηκε ως ημερομηνία κατάταξής της στο πλαίσιο διοικητικής της αποκατάστασης, η 19-05-2009. Η εν λόγω Αξιωματικός Α.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. Υγειονομικός παρακολούθησε την οριζόμενη στο νόμο ταχύρυθμη εκπαίδευση, η οποία περατώθηκε την 21-03-2017. Οι Ανθυποπλοίαρχοι Α.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. της αυτής ειδικότητας και τάξεως, που κατατάχθηκαν στο Λιμενικό Σώμα, ομοίως, την 19-05-2009, έχουν ήδη κριθεί και προαχθεί στον επόμενο βαθμό του Υποπλοίαρχου Α.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ., από την 19-05-2013, αφού συμπλήρωσαν τον προβλεπόμενο χρόνο παραμονής στον βαθμό, σύμφωνα με τη διάταξη του τότε ισχύοντος άρθρου 19 παρ. 1(ββ) του Ν. 3079/2002 (Α' 311)».

2. Η Διεύθυνση Εκπαίδευσης/ Τμήμα Β' του Κλάδου Διοίκησης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Αρχηγείου Α.Σ.- ΕΛ. ΑΚΤ. του Υπουργείου Ναυτιλίας & Νησιωτικής Πολιτικής/ Τμήμα Β' , με το με αριθμ. 2422.4-7/23747/2017/29-3-2017 έγγραφό της προς την ερωτώσα υπηρεσία (Διεύθυνση Προσωπικού του ιδίου υπουργείου) διαβίβασε σε αυτή, για τις ενέργειές της, επικυρωμένους πίνακες βαθμολογίας μαθημάτων θεωρητικής εκπαίδευσης και αξιολόγησης ατομικών προσόντων, καθώς και τελικό πίνακα βαθμολογίας της Α.Σ. ειδικότητας Υγειονομικού Ε.Π.. Κατόπιν τούτου, η Διεύθυνση Προσωπικού (ήδη ερωτώσα υπηρεσία), με το με αριθμ ΦΕΣ 2411.7/36215/19-5-2017 έγγραφό της, ζήτησε από την πρώτη υπηρεσία διευκρινίσεις για το ποιά είναι η αρχαιότητα που απέκτησε η Ε. Π. με την ολοκλήρωση της εκπαίδευσής της σε σχέση τους υπολοίπους της αυτής τάξης και ειδικότητας Αξιωματικούς Α.Σ. Ιατρούς (νυν Υγειονομικούς) και σύμφωνα με ποιά διάταξη νόμου. Σε απάντηση, η Διεύθυνση Εκπαίδευσης του Υπουργείου Ναυτιλίας & Νησιωτικής Πολιτικής, με το με αριθμ. 2422.2-7/37196/17/23-5-2017 φύλλο εγγράφου συνεργασίας έγγραφό της εκφράζει τη γνώμη προς την ερωτώσα υπηρεσία ότι: «*Αποψη της υπηρεσίας μας είναι ότι σχετική τυγχάνει η διάταξη της παραγράφου 8 του άρθρου 8 της τότε εν ισχύ υπ' αριθμ. 1211.2/16/2007/25-9-2007 υ.α. «Κατάταξη – Εκπαίδευση Αξιωματικών Ιατρών στο Λιμενικό Σώμα» (Γ' 1954), η οποία και ρύθμιζε την αρχαιότητα και των υπολοίπων του οικείου Σχολείου Αξιωματικών Α.Σ. Ιατρών (νυν Υγειονομικών)*

έτους 2009. Ως εκ τούτου, στο πλαίσιο της διοικητικής αποκατάστασης και σε εκτέλεση της υπ' αριθμ. 1558/2015 απόφασης ΔΕΠ, θεωρείται ότι η αρχαιότητα της εν λόγω Αξιωματικού σύμφωνα με την τελική της βαθμολογία εκπαίδευσης, αναδράμει και σχετίζεται με την τελική σειρά επιτυχίας μεταξύ των Ανθυποπλοιάρχων του οικείου Σχολείου έτους 2009, έτσι όπως καθορίστηκε από τη βαθμολογία τους που προέκυψε από τον Μ.Ο. του βαθμού επίδοσης της θεωρητικής εκπαίδευσης και των ατομικών τους προσόντων». Ενόψει των ανωτέρω υπεβλήθη το παρόν ερώτημα.

Νομοθετικό Πλαίσιο

3. Στη διάταξη του άρθρου 95 παρ.5 του Συντάγματος ορίζεται ότι:

Άρθρο 95

« 1...5 Η διοίκηση έχει υποχρέωση να συμμορφώνεται προς τις δικαστικές αποφάσεις. Η παράβαση της υποχρέωσης αυτής γεννά ευθύνη για κάθε αρμόδιο όργανο, όπως νόμος ορίζει. Νόμος ορίζει τα αναγκαία μέτρα για τη διασφάλιση της συμμόρφωσης της διοίκησης».

4. Στη διάταξη του άρθρου 1 του ν. 3068/2002, «Συμμόρφωση της Διοίκησης στις δικαστικές αποφάσεις... (Α'274) ορίζεται ότι:

Άρθρο 1

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

5. Στις διατάξεις των παρ. 1, 4 και 5 του αρ. 50 του π.δ. 18/1989 (Α' 8) ορίζεται ότι:

Άρθρο 50

«. 1. Η απόφαση που δέχεται την αίτηση ακυρώσεως απαγγέλει την ακύρωση της προσβαλλομένης πράξης και συνεπάγεται νόμιμη κατάργησή της έναντι όλων, είτε πρόκειται για κανονιστική είτε πρόκειται για ατομική πράξη... 4. Οι διοικητικές αρχές, σε




εκτέλεση της υποχρέωσής τους κατά το άρθρο 95 παρ. 5 του Συντάγματος, πρέπει να συμμορφώνονται ανάλογα με κάθε περίπτωση, με θετική ενέργεια προς το περιεχόμενο της απόφασης του Συμβουλίου ή να απέχουν από κάθε ενέργεια που είναι αντίθετη προς όσα κρίθηκαν από αυτό. Ο παραβάτης, εκτός από τη δίωξη κατά το άρθρο 259 του Ποινικού Κώδικα, υπέχει και προσωπική ευθύνη για αποζημίωση. 5. Οι αποφάσεις της Ολομέλειας, ακυρωτικές και απορριπτικές, καθώς και των Τμημάτων, αποτελούν μεταξύ των διαδίκων δεδικασμένο που ισχύει και σε κάθε υπόθεση ή διαφορά ενώπιον δικαστικής ή άλλης αρχής, κατά την οποία προέχει το διοικητικής φύσεως ζήτημα που κρίθηκε από το Συμβούλιο.»

6. Στη διάταξη του **άρθρου 19 του ν 3079/2002** «Κύρωση του Κώδικα Προσωπικού Λιμενικού Σώματος» (Α' 311) ορίζονται τα εξής:

«Άρθρο 19

Ελάχιστος χρόνος παραμονής στο βαθμό

(Άρθρο 10 του Ν. 2935/2001)

Οι Αξιωματικοί Λ.Σ. δεν προάγονται αν δεν συμπληρώσουν το γενικό τυπικό προσόν του ελάχιστου χρόνου παραμονής στο βαθμό που κατέχουν, ως εξής: αα) Σημαιοφόρος: Τρία έτη πραγματικής υπηρεσίας στο βαθμό αυτόν. ββ) Ανθυποπλοίαρχος: Τέσσερα έτη πραγματικής υπηρεσίας στο βαθμό αυτόν. γγ) Υποπλοίαρχος:στοι)....».

7. Στις διατάξεις των **άρθρων 1, 5 και 7 πδ 81/2012** «Ιεραρχία, προαγωγές, μετατάξεις, αποστρατεία, ειδικές υποχρεώσεις και απαγορεύσεις προσωπικού Λιμενικού Σώματος - Ελληνικής Ακτοφυλακής.» (Α' 139) που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της παραγράφου 1 περιπτώσεις ζ' και στ' του άρθρου 14 του ν. 3922/2011, ορίζονται τα εξής:

« Άρθρο 1¹

Ιεραρχία και αρχαιότητα Αξιωματικών Λ.Σ. - ΕΛ.ΑΚΤ.

1... 7. Η αρχαιότητα των Αξιωματικών σε κάθε βαθμό προσδιορίζεται από το χρόνο κτήσης του βαθμού αυτού, πλην των ειδικών περιπτώσεων που καθορίζονται στις διατάξεις του παρόντος. Ως χρόνος κτήσης του βαθμού λογίζεται η χρονολογία υπογραφής του προεδρικού διατάγματος με το οποίο απονεμήθηκε ο βαθμός ή γι'

¹ Οι παράγραφοι 7-9 του άρθρου 1 του πδ 81/2012 έχουν ταυτόσημο περιεχόμενο με διατάξεις του άρθρου 17 ν 3079/2002

αυτούς που προάγονται αναδρομικά, η συγκεκριμένη αναδρομική χρονολογία κτήσης του βαθμού που καθορίζεται στο προεδρικό διάταγμα.

8. Εφόσον δεν ορίζεται διαφορετικά κατά τις διατάξεις του παρόντος προεδρικού διατάγματος, στην περίπτωση ταυτόχρονης προαγωγής ομοιοβάθμων, η αρχαιότητα προσδιορίζεται από εκείνη του αμέσως προηγούμενου βαθμού.

9. Η αρχαιότητα που αποκτούν οι Αξιωματικοί κάθε κατηγορίας διατηρείται σε όλη τη διάρκεια της σταδιοδρομίας τους, εκτός αν επέλθουν μεταβολές λόγω: α) Απώλειας αρχαιότητας σύμφωνα με τις σχετικές ισχύουσες διατάξεις. β) Μη συμπλήρωσης από υπαιτιότητα τους, των τυπικών προς προαγωγή προσόντων. γ) ...

10. Οι κατατασσόμενοι ως Αξιωματικοί Λ.Σ. - ΕΛ.ΑΚΤ. ειδικότητας Τεχνικού, Υγειονομικού, Οικονομικού ή Νομικού, από την κατάταξη τους και με βάση τη σειρά επιτυχίας τους, εντάσσονται στην επετηρίδα της κατηγορίας τους, ως Ανθυποπλοίαρχοι Λ.Σ. - ΕΛ.ΑΚΤ. ανάλογης ειδικότητας. ...

Αρθρο 5

Προϋποθέσεις προαγωγής

1. Οι προαγωγές των Αξιωματικών Λ.Σ. - ΕΛ.ΑΚΤ. στους διάφορους βαθμούς, ενεργούνται μετά από σχετική κρίση, με την οποία διαπιστώνεται η συμπλήρωση των τυπικών και ουσιαστικών προσόντων προαγωγής και μόνον για πλήρωση κενών οργανικών θέσεων. 2. ...

Αρθρο 6

Γενικά τυπικά προσόντα προαγωγής

Οι Αξιωματικοί Λ.Σ. - ΕΛ.ΑΚΤ. προάγονται με τη συμπλήρωση συγκεκριμένου χρόνου είτε στο βαθμό που φέρουν, είτε συνολικής πραγματικής υπηρεσίας Αξιωματικού.

Αρθρο 7

Ελάχιστος χρόνος παραμονής στο βαθμό

1. Οι Αξιωματικοί Λ.Σ. - ΕΛ.ΑΚΤ. προάγονται εφόσον συμπληρώσουν τον ελάχιστο χρόνο παραμονής στο βαθμό που κατέχουν, ως εξής:



α) Σημαιοφόρος: Τρία έτη υπηρεσίας στο βαθμό αυτόν. β) Ανθυποπλοίαρχος: Τέσσερα έτη υπηρεσίας στο βαθμό αυτόν. γ) Υποπλοίαρχος: ...».

8. Στις διατάξεις της υπ' αριθμ. **1211.2/16/2007/25-9-2007 υ.α.** «Κατάταξη Εκπαίδευση Αξιωματικών Ιατρών στο Λιμενικό Σώμα Β' 1954» (Β' 1954) που είχε εκδοθεί κατ' εξουσιοδότηση της του άρθρου 3 του ν. 3079/2002 ορίζονταν² τα εξής:

«Άρθρο 8

Εκπαίδευση

1. Οι κατατασσόμενοι στο Λιμενικό Σώμα Αξιωματικοί Ιατροί παρακολουθούν το Σχολείο Ανθυποπλοίαρχων Λ.Σ. (Ι) Ιατρών χρονικής διάρκειας τεσσάρων (4) μηνών. Στους εκπαιδευόμενους παρέχεται ένας (1) μήνας θεωρητικής εκπαίδευσης κυρίως σε θέματα στρατιωτικής αγωγής, ναυτιλιακής και λιμενικής νομοθεσίας, καθώς και τρίμηνη πρακτική εκπαίδευση. Η θεωρητική εκπαίδευση περιλαμβάνει και πενθήμερη περίοδο προπαίδευσης, όπου μετά το πέρας αυτής δίνεται ο προβλεπόμενος όρκος και συντάσσεται το πρωτόκολλο ορκωμοσίας. 2... 5.α) Στο τέλος της θεωρητικής εκπαίδευσης, οι εκπαιδευόμενοι Αξ/κοί Λ.Σ. (Ι) υποβάλλονται σε τελικές γραπτές εξετάσεις στα μαθήματα με βαθμολογία σε όλη την ύλη που έχουν διδαχθεί, ... 6. Μετά την λήξη της θεωρητικής εκπαίδευσης οι Ανθ/ρχοι Λ.Σ. Ιατροί πραγματοποιούν πρακτική εκπαίδευση διάρκειας 66 εργάσιμων ημερών στη Λιμενική Αρχή Πειραιά (Ιατρείο), ... 7.α) Στο τέλος της πρακτικής Εκπαίδευσης κάθε εκπαιδευόμενος βαθμολογείται στα ΑΤΟΜΙΚΑ ΠΡΟΣΟΝΤΑ σε κλίμακα από 0 έως 20, από Επιτροπή .. 8. Η τελική σειρά επιτυχίας και αρχαιότητας μεταξύ των Ανθ/ρχων Λ.Σ. Ιατρών καθορίζεται από την βαθμολογία που προκύπτει από τον μέσο όρο του βαθμού επιδόσεως της θεωρητικής εκπαίδευσης και των Ατομικών Προσόντων. Σε περίπτωση ισοβαθμίας αρχαιότερος λογίζεται ο εκπαιδευόμενος που συγκέντρωσε μεγαλύτερο κατά σειρά, βαθμό επίδοσης κατά την θεωρητική εκπαίδευση. 9. Ο Διοικητής της Σχολής συμπληρώνει σύμφωνα με τα

² Η ως άνω υ.α. ΚΑΤΑΡΓΗΘΗΚΕ με το άρθρο 9, παρ. 4 της ΥΑ 1211.2 / 13 / 2011/ 22.8.2011 (ΦΕΚ Β' 1873/24.8.2011) και από την δημοσίευση αυτής. Η δε τελευταία με Αριθ.1211.2 /13 / 2011 (ΦΕΚ Β 1873 24.8.2011) « Κατάταξη Αξιωματικών Ιατρών στο Λιμενικό Σώμα-Ελληνική Ακτοφυλακή» ΚΑΤΑΡΓΗΘΗΚΕ με την παρ.3 του άρθρου 9 της ΥΑ 2421.6-7/86692/2017 (ΦΕΚ Β 4308/11.12.2017) από τη δημοσίευση της τελευταίας στο ΦΕΚ

ανωτέρω, μερικούς και τελικούς Πίνακες αποτελεσμάτων της βαθμολογίας σε δύο αντίτυπα και τους υποβάλλει στη Διεύθυνση Προγραμματισμού Οργάνωσης & Εκπαίδευσης, η οποία μετά από σχετικό έλεγχο προκαλεί την επικύρωση τους από τον Υπουργό Εμπορικής Ναυτιλίας, Αιγαίου και Νησιωτικής Πολιτικής. 10...».

Ερμηνεία και εφαρμογή των διατάξεων

9. Από τις προαναφερθείσες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς, αλλά και σε συνδυασμό μεταξύ τους, ενόψει και όλου του νομικού πλαισίου εντός του οποίου εντάσσονται, του σκοπού που εξυπηρετούν και την υπαγωγή σ' αυτές των πραγματικών περιστατικών, που τέθηκαν υπόψη του Τμήματος από την ερωτώσα υπηρεσία, συνάγονται τα ακόλουθα:

10. Με το από 6.4.2001 Ψήφισμα της Ζ' Αναθεωρητικής Βουλής αναθεωρήθηκαν, μεταξύ άλλων, οι διατάξεις των άρθρων 94 παρ. 4 και 95 παρ. 5 του Συντάγματος και διατυπώθηκε και ρητώς, ως συνταγματική επιταγή, η υποχρέωση της Διοικήσεως να συμμορφώνεται προς τις δικαστικές αποφάσεις, υποχρέωση η οποία υφίστατο, πάντως, και πριν από την αναθεώρηση του έτους 2001, βάσει των άρθρων 26 και 20 παρ. 1 του Συντάγματος. Προς εξειδίκευση της ως άνω συνταγματικής επιταγής, με τις ίδιες διατάξεις προβλέφθηκε η έκδοση ειδικού νόμου που να οργανώνει σύστημα ελέγχου προς διαπίστωση ενδεχομένης μη συμμορφώσεως της Διοικήσεως με τον καθορισμό προς τούτο των οργάνων, της διαδικασίας και των σχετικών συνεπειών. Σε εκτέλεση των ανωτέρω συνταγματικών διατάξεων εκδόθηκαν ο ν. 3068/2002 και, κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 3 παρ. 8 του εξουσιοδοτικού αυτού νόμου, το π.δ/γμα 61/2004, Α'54, (ΝΣΚ 101/2017).

11. Από τις διατάξεις του άρθρου 95 παρ. 1 του Συντάγματος και του άρθρου 50 παρ. 4 και 5 του π.δ. 18/1989 προκύπτει ότι η Διοίκηση, συμμορφούμενη προς ακυρωτική απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας ή του Διοικητικού Εφετείου, αν πρόκειται περί αποφάσεως του τελευταίου εκδοθείσης κατ' ενάσκηση ακυρωτικής αρμοδιότητας κατ' άρθρο 95 παρ. 3 του Συντάγματος και 1 του ν. 702/1977, υποχρεούται όχι μόνο να θεωρήσει ανίσχυρη και μη υφισταμένη στο νομικό κόσμο την ακυρωθείσα διοικητική πράξη, αλλά να προβεί σε θετικές ενέργειες για την αναμόρφωση της νομικής καταστάσεως, που προέκυψε αμέσως ή εμμέσως από την ακυρωθείσα πράξη (ΟΛΣΤΕ



217/2016, ΝΣΚ 54/2017 σκ.22). Προς τούτο, η Διοίκηση οφείλει να ανακαλέσει ή τροποποιήσει τις σχετικές στο μεταξύ εκδοθείσες πράξεις ή και να εκδώσει νέες με αναδρομική ισχύ για να αποκαταστήσει τα πράγματα -και ειδικότερα τη νομική κατάσταση του θιγέντος με την ακυρωθείσα πράξη προσώπου- στη θέση στην οποία θα ευρισκόταν, αν από την αρχή δεν είχε εκδοθεί η ακυρωθείσα πράξη ή δεν είχε λάβει χώρα η ακυρωθείσα παράλειψη. Η ως άνω υποχρέωση της Διοικήσεως να συμμορφώνεται με θετική ενέργεια προς το περιεχόμενο αποφάσεως του Συμβουλίου της Επικρατείας ή του Διοικητικού Εφετείου και να τακτοποιεί τα προκύπτοντα από την έκδοση της αποφάσεως αυτής ζητήματα, δεν υπόκειται σε χρονικό περιορισμό, δεν δεσμεύεται από τον εν τω μεταξύ διαδραμόντα χρόνο ή από την έκδοση άλλων πράξεων, που αφορούν τρίτους, αλλά υφίσταται πάντοτε (ΝΣΚ 101/2017) (ΟΛΝΣΚ 22/2016 σκ. 16).

12. Το ειδικότερο περιεχόμενο και η έκταση των υποχρεώσεων της Διοικήσεως προσδιορίζονται από το αντικείμενο της απαγγελλομένης ακυρώσεως, δηλαδή από το είδος και τη φύση της ακυρουμένης πράξεως, καθώς και από την κρίση ή τις κρίσεις επί των ζητημάτων που εξέτασε και επί των οποίων αποφάνθηκε το δικαστήριο στο αιτιολογικό της αποφάσεώς του, δημιουργώντας δεδουλευμένο ως προς αυτά στη συγκεκριμένη περίπτωση, κατά τη διάταξη της παραγράφου 5 του άρθρου 50 του π.δ. 18/1989 (ΝΣΚ 101/2017) (ΟΛΣΤΕ 217/2016 σκ.13, ΝΣΚ 54/2017 σκ.22, ΝΣΚ 287/2010).

13. Η ακύρωση διοικητικής πράξεως επαναφέρει την υπόθεση στο χρόνο εκδόσεως της ακυρωθείσας, οπότε και η τυχόν εκδιδομένη, σε συμμόρφωση προς την ακυρωτική απόφαση, νέα πράξη ανάγεται στο χρόνο εκείνο και διέπεται, κατ' αρχήν, από το τότε ισχύον νομικό και πραγματικό καθεστώς (ΣΤΕ 1918/2016 σκ. 6). Ειδικότερα, αναφορικά με τα ζητήματα υπηρεσιακής καταστάσεως δημοσίων υπαλλήλων, η νομολογία αναγνωρίζει προνομιακά, τη λεγόμενη δυναμική αποκατάσταση της πραγματικότητας, με την έννοια της ανασυστάσεως της σταδιοδρομίας του υπαλλήλου που δικαιώθηκε δικαστικά (βλ. Η. Κουβαρά, Η Διοικητική Δικαιοσύνη ως δικαιοτελεστική λειτουργία. Νομική Βιβλιοθήκη, 2015, σελ. 258 επ.). (ΝΣΚ 101/2017).

14. Όπως παγίως γίνεται δεκτό, η Διοίκηση, συμμορφούμενη προς ακυρωτική απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας ή Διοικητικού Δικαστηρίου, υποχρεούται όχι μόνον να θεωρήσει ανίσχυρη και μη υφιστάμενη στο νομικό κόσμο τη διοικητική πράξη που

ακυρώθηκε, αλλά και να προβεί σε θετικές ενέργειες για την αναμόρφωση της νομικής κατάστασης που προέκυψε αμέσως ή εμμέσως από την πράξη αυτή, ανακαλώντας ή τροποποιώντας τις σχετικές, στο μεταξύ, εκδοθείσες πράξεις ή εκδίδοντας άλλες με αναδρομική ισχύ, προκειμένου να αποκαταστήσει τα πράγματα στη θέση στην οποία θα βρίσκονταν, αν από την αρχή δεν είχε εκδοθεί η ακυρωθείσα πράξη ή δεν είχε λάβει χώρα η ακυρωθείσα παράλειψη (βλ. Ολομ ΝΣΚ 22/2016 σκέψη 16 με παραπομπές σε γνωμ. ΝΣΚ 66/2010 με περαιτέρω παραπομπές, ΣτΕ 957/2010, 1016/2009, 2557/2006). Βλ. επίσης, γνωμ ΝΣΚ 323/2004.

15. Περιορισμοί στην υποχρέωση συμμορφώσεως της Διοίκησης προς τις δικαστικές αποφάσεις μπορεί να θεσπίζονται με νομοθετικές διατάξεις, εφόσον αυτές είναι γενικής εφαρμογής, υπαγορεύονται από επιτακτικούς λόγους δημοσίου συμφέροντος, δεν προσβάλλουν τον πυρήνα του δικαιώματος δικαστικής προστασίας και σέβονται την αρχή της αναλογικότητας (ΣτΕ 2368/2014, Ευγενία Πρεβεδούρου-Σωτήριος Κύβελος «Νεότερες εξελίξεις ως προς τον περιορισμό της Διοίκησης προς ακυρωτική απόφαση» εις Διδικ 6/2014 σελίδες 1476 επ.). Η δε ομαλή λειτουργία της στρατιωτικής υπηρεσίας συνιστά λόγο δημοσίου συμφέροντος (πρβλ. ΣτΕ 2367/2014, σκέψεις 8 και 9) που μπορεί να επιβάλει περιορισμούς στη συμμόρφωση προς τις δικαστικές αποφάσεις, εφ' όσον συντρέχουν και οι ως άνω λοιπές προϋποθέσεις. (ΝΣΚ 101/2017).

16. Προκειμένου για αξιωματικούς ΛΣ- ΕΛ. ΑΚΤ η αρχαιότητα προσδιορίζεται με το π.δ. κτήσεως του βαθμού, διατηρείται σε όλη τη διάρκεια της σταδιοδρομίας και μπορεί να ανατραπεί μόνο σε εξαιρετικές περιπτώσεις, που προβλέπονται στον νόμο. Περαιτέρω, για την προαγωγή απαιτείται η συμπλήρωση του τυπικού γενικού προσόντος ελαχίστου χρόνου παραμονής στον βαθμό. Η μη συμπλήρωση του τυπικού αυτού προσόντος από υπαιτιότητα του Αξιωματικού αποτελεί λόγο μεταβολής της αρχαιότητας.

17. Κατόπιν των ανωτέρω, η Διοίκηση οφείλει, σε συμμόρφωση με την υπ' αριθμ. 1558/2015 ακυρωτική απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά, να προβεί με θετικές ενέργειες στην αναμόρφωση της νομικής κατάστασης που προέκυψε από την ακυρωθείσα πράξη, ώστε η Ε.Π. να βρεθεί στην θέση που θα ήταν αν δεν είχε μεσολαβήσει η παράνομη πράξη. Η Διοίκηση έχει μεν, σε εκτέλεση της παραπάνω απόφασης, κατατάξει την Ε.Π., με το από 14.9.2016 π.δ., αναδρομικά από 19-5-2009. Πλην όμως, στο πλαίσιο της πλήρους αποκατάστασής της, κατά τα προεκτεθέντα,



οφείλει περαιτέρω να προβεί σε έκτακτη κρίση αυτής για το έτος 2013, κατά το οποίο, λόγω της αναδρομικής της κατάταξης, θεωρείται ότι διέθετε το γενικό τυπικό προσόν προαγωγής στον επόμενο βαθμό που προβλέπεται στις διατάξεις του άρθρου 19 περ. ββ του ν 3079/2002, όπως ίσχυε κατά τον χρόνο εκείνο, δηλαδή τέσσερα χρόνια παραμονής στον βαθμό. Το ότι η ανωτέρω δεν διέθετε κατά τον χρόνο εκείνο τέσσερα έτη πραγματικής υπηρεσίας, όπως απαιτείται, δεν εμποδίζει την προαγωγή της, δοθέντος ότι αυτό δεν οφείλεται σε υπαιτιότητά της και επομένως, δεν μπορεί να ανατραπεί, για τον λόγο αυτό, κατ' άρθρο 1 παρ. 9 περ β του π.δ. 81/2012, η αρχαιότητα που απέκτησε με το από 14-9-2016 π.δ. κατάταξής της. Επομένως, θα πρέπει να διενεργηθεί έκτακτη κρίση της Ε.Π. για το έτος 2013 και, εφόσον κριθεί ως προακτέα στον κατεχόμενο βαθμό, να προαχθεί στον επόμενο βαθμό του Υποπλοιάρχου Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. Υγειονομικού από την ημερομηνία προαγωγής των τότε Ανθυποπλοιάρχων Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. και νυν Υποπλοιάρχων Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. της αυτής ειδικότητας και τάξης και να ενταχθεί στην επετηρίδα των Αξιωματικών Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. Υγειονομικών με βάση τον τελικό πίνακα βαθμολογίας που συγκέντρωσε η εν λόγω Αξιωματικός Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. (ΥΙ) με το πέρας της εκπαίδευσής της και σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 8 παρ. 8 της με αριθ. 1211.2/16/2007/25-09-2007 Υ.Α. «Κατάταξη - Εκπαίδευση Αξιωματικών Ιατρών στο Λιμενικό Σώμα».

Απάντηση

18. Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, στο ερώτημα που υποβλήθηκε, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Δ') γνωμοδοτεί ομόφωνα ως εξής:

α) Σχετικά με την Αξιωματικό Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. Υγειονομικού Ε. Π., η οποία κατατάχθηκε απευθείας στο Λιμενικό Σώμα - Ελληνική Ακτοφυλακή ως Ανθυποπλοίαρχος Λ.Σ. ειδικότητας Υγειονομικού, σε συμμόρφωση με τη με αριθμό 1558/2015 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιώς (ακυρωτικό), με το από 14-09-2016 Π.Δ. (Φ.Ε.Κ. 898 Γ/23-09-2016), με το οποίο ορίσθηκε ως ημερομηνία κατάταξής της στο πλαίσιο διοικητικής της αποκατάστασης, η 19-05-2009, θα πρέπει να διενεργηθεί έκτακτη κρίση αυτής για το έτος 2013, από το αρμόδιο Συμβούλιο Κρίσεων Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ., ώστε να υπάρξει πλήρης αποκατάστασή της και, εφόσον κριθεί ως προακτέα στον κατεχόμενο βαθμό, να προαχθεί στον επόμενο βαθμό του Υποπλοιάρχου Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ.

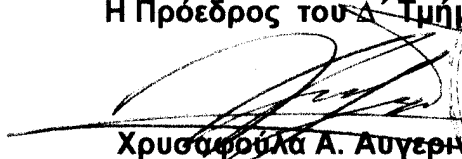
Υγειονομικού, με την προαγωγή της αυτή λογιζόμενη από την ημερομηνία προαγωγής των τότε Ανθυποπλοιάρχων Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. και νυν Υποπλοιάρχων Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. της αυτής ειδικότητας και τάξεως και

β) να ενταχθεί στην επετηρίδα των Αξιωματικών Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. Υγειονομικών, βάσει του τελικού πίνακα βαθμολογίας που συγκέντρωσε η εν λόγω Αξιωματικός Λ.Σ.-ΕΛ.ΑΚΤ. (ΥΙ) με το πέρας της εκπαίδευσής της και σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 8 παρ. 8 της αριθ. 1211.2/16/2007/25-09-2007 Υ.Α. «Κατάταξη - Εκπαίδευση Αξιωματικών Ιατρών στο Λιμενικό Σώμα».

Θ Ε Ω Ρ Η Θ Η Κ Ε

Αθήνα, 25 Φεβρουαρίου 2019

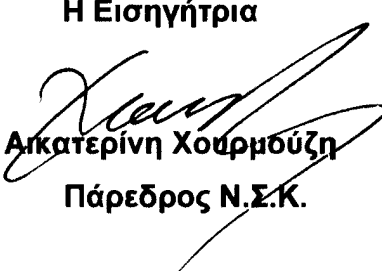
Η Πρόεδρος του Δ' Τμήματος


Χρυσούφυλλα Α. Αυγερινού

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Η Εισηγήτρια


Αικατερίνη Χουρμούζη

Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.