



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ (ΝΣΚ)**

Αριθμός Γνωμοδότησης 85/2023

**ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
(ΤΜΗΜΑ Δ΄)**

Συνεδρίαση της 20^{ης} Ιουνίου 2023

Παρόντες

Πρόεδρος: Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης, Αντιπρόεδρος του ΝΣΚ.

Μέλη: Αντώνιος Τατσόπουλος, Αντιπρόεδρος του ΝΣΚ, Ελένη Πασαμιχάλη, Παναγιώτης Παππάς, Στέργιος Κίκας, Δημήτριος Κατωπόδης, Αναστασία Ζαφειριάδου, Νικόλαος Μουκαζής, Φωτεινή Δεδούση, Σταυρούλα Μπανάκου, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια: Δήμητρα Αθανασοπούλου, Πάρεδρος του ΝΣΚ (γνώμη χωρίς ψήφο).

Αριθμός ερωτήματος: Το με αριθμό πρωτ. 10912 οικ. /10.4.2023 έγγραφο του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη, Γενικής Γραμματείας Αντεγκληματικής Πολιτικής, Γενικής Διεύθυνσης Αντεγκληματικής και Σωφρονιστικής Πολιτικής, Διεύθυνσης Οργάνωσης και Λειτουργίας Καταστημάτων Κράτησης, Τμήματος Υπηρεσιακής Κατάστασης Σωφρονιστικών Υπαλλήλων, Επιμελητών Ανηλίκων και Επιμελητών Κοινωνικής Αρωγής.

Περίληψη Ερωτήματος: Ερωτάται αν, ενόψει των διατάξεων των άρθρων 5 του ν. 3528/2007, 63 παρ. 2 του ν. 3659/2008, όπως η παρ. αυτή προστέθηκε με το άρθρο 49 του ν. 3689/2008, και της παρ. 6 του Παραρτήματος Α΄ της υπ' αριθμ. 9Κ/2021 προκήρυξης του Α.Σ.Ε.Π. (ΦΕΚ 58/τ. Α.Σ.Ε.Π./11.11.2021), συντρέχει ή όχι νόμιμη περίπτωση διορισμού σε θέσεις των κλάδων ΔΕ Φύλαξης και ΔΕ Προσωπικού Εξωτερικής Φρούρησης των Καταστημάτων Κράτησης του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη των υποψηφίων που περιλαμβάνονται στα οριστικά αποτελέσματα

επιτυχόντων της συγκεκριμένης προκήρυξης και δεν έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις αλλά έχουν απαλλαγεί νόμιμα από αυτές.

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

Ιστορικό

1. Η ερωτώσα υπηρεσία με το υπ' αριθμ. πρωτ. 7200/27.4.2021 έγγραφό της προς το Α.Σ.Ε.Π. με θέμα «κίνηση των διαδικασιών πρόσληψης (381) μονίμων υπαλλήλων στα Καταστήματα Κράτησης» ζήτησε την έκδοση προκήρυξης για την πλήρωση με σειρά προτεραιότητας, μεταξύ θέσεων άλλων κλάδων και ειδικοτήτων των Καταστημάτων Κράτησης, και θέσεων των κλάδων ΔΕ Φύλαξης και ΔΕ Προσωπικού Εξωτερικής Φρούρησης. Ειδικά δε για τους δύο αυτούς κλάδους των Καταστημάτων Κράτησης η υπηρεσία, με το παραπάνω έγγραφο, έθεσε υπόψη του Α.Σ.Ε.Π., μεταξύ άλλων, τη διάταξη του άρθρου 63 του ν. 3659/2008 (Α' 77), όπως η παρ. 2 αυτού προστέθηκε με το άρθρο 49 του ν. 3689/2008 (Α' 164), σύμφωνα με την οποία οι υποψήφιοι πρέπει να έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις χωρίς να προβλέπεται εναλλακτικά και η δυνατότητα επιλογής όσων έχουν απαλλαγεί νόμιμα από αυτές.

Ακολούθως, δημοσιεύθηκε στο ΦΕΚ 58/τ. Α.Σ.Ε.Π./2021 η 9Κ/2021 προκήρυξη του Α.Σ.Ε.Π., η οποία, όπως προκύπτει από το προοίμιό της, έλαβε υπόψη το ν. 3528/2007 (υπαλληλικό κώδικα), το άρθρο 49 του ν. 3689/2008 (με αριθμό 1ε και 1στ αντίστοιχα), καθώς και το υπ' αριθμ. 17795/8.10.2021 έγγραφο του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη (με αριθμό 8), με το διατυπώνεται η συμφωνία του φορέα με το περιεχόμενο της προκήρυξης.

Στην παρ. 6 του Παραρτήματος Α' της προκήρυξης με τίτλο «ΓΕΝΙΚΑ ΠΡΟΣΟΝΤΑ ΔΙΟΡΙΣΜΟΥ» ορίσθηκε ότι οι άνδρες υποψήφιοι κατά το χρόνο διορισμού πρέπει να έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις ή να έχουν απαλλαγεί νόμιμα από αυτές.

Εν συνεχεία, με την υπ' αριθμ. 26/17.1.2023 απόφαση του Α' Τμήματος του Α.Σ.Ε.Π. κυρώθηκε ο πίνακας διοριστέων για την πλήρωση με σειρά προτεραιότητας τριακοσίων ενενήντα οκτώ (398) εκ των τετρακοσίων δεκαέξι (416) θέσεων μόνιμου προσωπικού Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης, των κλάδων / ειδικοτήτων: ΔΕ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΕΞΩΤΕΡΙΚΗΣ ΦΡΟΥΡΗΣΗΣ και ΔΕ ΦΥΛΑΞΗΣ, για τη στελέχωση των

Καταστημάτων Κράτησης του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 28-30 του ν. 4765/2021, καθώς και την ως άνω με αριθμό 9Κ/2021 Προκήρυξη του Α.Σ.Ε.Π.

Μετά ταύτα, κατόπιν υποβολής δικαιολογητικών των επιλεχθέντων, μεταξύ των οποίων και οι αναφερόμενοι στο ερώτημα εννέα (9) υποψήφιοι, η αρμόδια – ερωτώσα υπηρεσία προέβη σε αυτεπάγγελτη αναζήτηση, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, και διαπίστωσε από την έκδοση πιστοποιητικών στρατολογικής κατάστασης ότι οι ανωτέρω εννέα (9) υποψήφιοι δεν έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις και δεν υπέχουν σήμερα καμία στρατιωτική υποχρέωση επειδή έχουν νόμιμα απαλλαχθεί από αυτήν. Ειδικότερα, οι οκτώ από τους ανωτέρω εννέα υποψηφίους απαλλάχθηκαν από την υποχρέωση στράτευσης διότι πάσχουν από τις αναφερόμενες στα αντίστοιχα πιστοποιητικά παθήσεις, ενώ για ένα εξ αυτών δεν αναγράφεται η συγκεκριμένη αιτία απαλλαγής.

Στα στοιχεία το φακέλου υπάρχει το από 31.5.2023 υπόμνημα ενός υποψηφίου, με το οποίο επιχειρηματολογεί υπέρ της άποψης ότι δεν συντρέχει κώλυμα διορισμού του λόγω της νόμιμης απαλλαγής του από την στράτευση.

Νομοθετικό Πλαίσιο

2. Στα άρθρα 4 (παρ. 1 και 6) και 103 (παρ. 7) του Συντάγματος ορίζονται τα εξής:

«Άρθρο 4. 1. Οι Έλληνες είναι ίσοι ενώπιον του νόμου. ...6. Κάθε Έλληνας που μπορεί να φέρει όπλα είναι υποχρεωμένος να συντελεί στην άμυνα της Πατρίδας, σύμφωνα με τους ορισμούς των νόμων....».

«Άρθρο 103. 7. Η πρόσληψη υπαλλήλων στο Δημόσιο και στον ευρύτερο δημόσιο τομέα, όπως αυτός καθορίζεται κάθε φορά, πλην των περιπτώσεων της παραγράφου 5, γίνεται είτε με διαγωνισμό είτε με επιλογή σύμφωνα με προκαθορισμένα και αντικειμενικά κριτήρια και υπάγεται στον έλεγχο ανεξάρτητης αρχής, όπως νόμος ορίζει...».

3. Στις διατάξεις των άρθρων 1 παρ. 1 και 2, 2 παρ. 1 εδ. α' και παρ. 2 περ. δ', 4 παρ. 1α, 7 παρ. 1 και 3 εδ. α', 16 και 25 του ν. 4765/15.1.2021 (Α' 6) «Εκσυγχρονισμός του συστήματος προσλήψεων στον δημόσιο τομέα και ενίσχυση του Ανώτατου Συμβουλίου Επιλογής Προσωπικού (Α.Σ.Ε.Π.) και λοιπές διατάξεις», ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

Άρθρο 1 (Σκοπός – Αντικείμενο)

«1. Σκοπός του παρόντος είναι η αναμόρφωση του συστήματος προσλήψεων στον δημόσιο τομέα στην κατεύθυνση της βελτίωσης της ποιότητας και αποτελεσματικότητας του ανθρώπινου δυναμικού που στελεχώνει τον δημόσιο τομέα, με έμφαση στη διατήρηση και περαιτέρω εμπέδωση του κεκτημένου των αρχών της διαφάνειας, της αντικειμενικότητας και της αξιοκρατίας, καθώς και η ενίσχυση του Ανώτατου Συμβουλίου Επιλογής Προσωπικού (Α.Σ.Ε.Π.), ως Αρχής αρμόδιας για τις προσλήψεις στον δημόσιο τομέα.

2. Αντικείμενο του παρόντος είναι η θέσπιση διαδικασίας πλήρωσης θέσεων με πανελλήνιο γραπτό διαγωνισμό και λοιπών διαδικασιών επιλογής προσωπικού του δημόσιου τομέα, ώστε να διασφαλίζονται η επιλογή των καταλληλότερων για τις προκηρυσσόμενες θέσεις υποψηφίων, καθώς και η ενδυνάμωση του ρόλου και της λειτουργίας του Α.Σ.Ε.Π. προς εξασφάλιση της ταχύτερης και αποτελεσματικότερης άσκησης των αρμοδιοτήτων του».

Άρθρο 2 (Πεδίο εφαρμογής του νόμου)

«1. Στις διατάξεις του παρόντος υπάγονται όλοι οι φορείς του δημόσιου τομέα, όπως αυτός οριοθετείται στην περ. α` της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4270/2014 (Α` 143), καθώς και τα νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου του δημόσιου τομέα που δεν περιλαμβάνονται στη Γενική Κυβέρνηση όπως αυτή ορίζεται στο ανωτέρω άρθρο....

2. Δεν υπάγονται στις διατάξεις των Μερών Β' και Γ':

α. β.... δ. Οι στρατιωτικοί, το μη πολιτικό προσωπικό των Υπουργείων Προστασίας του Πολίτη και Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής, ...».

Άρθρο 4 (Αρμοδιότητες)

«1. Το Α.Σ.Ε.Π. είναι αρμόδιο για:

α) Την προκήρυξη για την πλήρωση θέσεων ή την πρόσληψη προσωπικού που αποφασίζεται κατά το άρθρο 5, τη συγκρότηση των απαιτούμενων επιτροπών, τη διενέργεια των διαγωνιστικών διαδικασιών και τον καθορισμό των διοριστέων/προσληπτέων, με την επιφύλαξη της παρ. 2 του άρθρου 2».

Άρθρο 7 (Διαδικασίες πλήρωσης θέσεων μόνιμου προσωπικού και προσωπικού με σύμβαση εργασίας Ιδιωτικού Δικαίου Αορίστου Χρόνου στον δημόσιο τομέα)

«1. Η πλήρωση των θέσεων μόνιμου προσωπικού και προσωπικού με σύμβαση εργασίας Ιδιωτικού Δικαίου Αορίστου Χρόνου των φορέων της παρ. 1 του άρθρου 2 πραγματοποιείται με:

α) πανελλήνιο γραπτό διαγωνισμό για Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό (Ε.Ε.Π.) και προσωπικό κατηγοριών Π.Ε., Τ.Ε., Δ.Ε. ή

β) με σειρά προτεραιότητας, βάσει προκαθορισμένων και αντικειμενικών κριτηρίων για θέσεις μόνιμου προσωπικού και προσωπικού με σύμβαση εργασίας Ιδιωτικού Δικαίου Αορίστου Χρόνου για άτομα με αναπηρίες, θέσεις κατηγορίας Υ.Ε. και θέσεις μόνιμου προσωπικού και προσωπικού με σύμβαση εργασίας Ιδιωτικού Δικαίου Αορίστου Χρόνου που καθορίζονται με Πράξεις Υπουργικού Συμβουλίου.

2....

3. Για την πλήρωση των θέσεων των φορέων της παρ. 1 του άρθρου 2 ισχύουν οι προϋποθέσεις και τα όρια ηλικίας διορισμού ή πρόσληψης, τα οποία προβλέπονται από τις γενικές ή ειδικές διατάξεις και κανονισμούς...».

Άρθρο 16 (Προκήρυξη πλήρωσης θέσεων)

«1. Η προκήρυξη πλήρωσης θέσεων με πανελλήνιο γραπτό διαγωνισμό γίνεται: α) ανά φορέα ή β) ανά κατηγορία, κλάδο ή ειδικότητα για την οποία απαιτούνται τα ίδια προσόντα διορισμού ανεξάρτητα από φορέα ή γ) για περισσότερους φορείς και κατηγορίες ή δ) σύμφωνα με όσα ορίζονται στην απόφαση έγκρισης πλήρωσης των θέσεων ή τον ετήσιο προγραμματισμό προσλήψεων.

2. Η προκήρυξη περιλαμβάνει: α. τον τρόπο πλήρωσης των θέσεων, β. τον αριθμό των προς πλήρωση θέσεων κατά κατηγορίες, κλάδους ή ειδικότητες και κατά φορέα, γ. την περιγραφή αντικείμενου των προκηρυσσόμενων θέσεων (περίγραμμα), δ. την κατανομή των θέσεων κατά Περιφερειακή Ενότητα και κατά φορέα, κατηγορία και κλάδο/ειδικότητα, με ειδικότερη αναφορά στις θέσεις για τις οποίες ισχύει το κριτήριο της εντοπιότητας, καθώς και στα ποσοστά που αντιστοιχούν στις ειδικές κατηγορίες υποψηφίων, ε. τα γενικά και ειδικά προσόντα διορισμού ή πρόσληψης, στ. πρόσθετα προσόντα, εφόσον προβλέπονται από κείμενες διατάξεις ή από τους οικείους οργανισμούς ή κανονισμούς ή αποφάσεις των αρμοδίων οργάνων των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης για ορισμένους κλάδους ή ειδικότητες συγκεκριμένων υπηρεσιών και νομικών προσώπων κατόπιν αιτήματος του φορέα και σύμφωνης γνώμης του Α.Σ.Ε.Π., ζ. τα κριτήρια κατάταξης, η. τον τρόπο και τα δικαιολογητικά απόδειξης των προσόντων, των κριτηρίων και ιδιοτήτων που λαμβάνονται υπόψη για τη σειρά κατάταξης των υποψηφίων, καθώς και την προθεσμία υποβολής τους, θ...
.ιθ....

3. Η προκήρυξη πλήρωσης θέσεων δημοσιεύεται στο Τεύχος Προκηρύξεων Α.Σ.Ε.Π. της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως και αναρτάται στο πρόγραμμα «Διαύγεια». Η προκήρυξη ή περίληψη αυτής αναρτάται και στον διαδικτυακό τόπο του Α.Σ.Ε.Π.».

Άρθρο 25 (Διάθεση και διορισμός – επιλαχόντες)

«1. Οι διοριστέοι/προσληπτέοι διατίθενται με απόφαση του Α.Σ.Ε.Π. κατά τη σειρά που έχουν στον οικείο πίνακα κατάταξης, σε συνδυασμό με τη δήλωση προτίμησής τους, στους φορείς της παρ. 1 του άρθρου 2 για διορισμό ή πρόσληψη.

2. Μέσα σε δέκα (10) ημέρες από τη διάθεση των διοριστέων/προσληπτέων, κάθε φορέας καλεί τους διατεθέντες σε αυτό να υποβάλουν μέσα σε είκοσι (20) ημέρες τα απαιτούμενα, κατά τις οικείες διατάξεις, δικαιολογητικά διορισμού.

3. Ο διορισμός ή η πρόσληψη είναι υποχρεωτικός/ή, πραγματοποιείται μέσα σε τριάντα (30) ημέρες από τη λήξη της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών και γίνεται σύμφωνα με τις διατάξεις που ισχύουν για κάθε φορέα.

4. Μετά από την έκδοση πράξης διορισμού ή πρόσληψης, ο οικείος φορέας υποχρεούται να αποστείλει στο Α.Σ.Ε.Π. αντίγραφο της πράξης ανάληψης υπηρεσίας και να διενεργήσει εντός τριών (3) μηνών αυτεπάγγελο έλεγχο της γνησιότητας των δικαιολογητικών που έχει υποβάλει ο υποψήφιος και είναι απαραίτητα για τον διορισμό του, ή επηρεάζουν την κατάταξή του κατά τη διαδικασία διορισμού ή τη βαθμολογική και μισθολογική κατάταξή του μετά από τον διορισμό.

5. Σε περίπτωση κωλύματος διορισμού, ή μη γνησιότητας δικαιολογητικών διορισμού, ή μη αποδοχής του διορισμού, ή παραίτησης ή θανάτου υποψηφίου, οι φορείς στους οποίους διατίθενται υποψήφιοι για διορισμό, υποχρεούνται να γνωστοποιούν το γεγονός αυτό αμελλητί στο Α.Σ.Ε.Π. Για την πλήρωση κενών θέσεων, το Α.Σ.Ε.Π. διαθέτει για διορισμό τον πρώτο κατά σειρά από τους υποψηφίους που δεν έχουν διατεθεί, ο οποίος έχει διαλάβει στη δήλωση προτίμησής του τον συγκεκριμένο φορέα και ούτω καθεξής...

6. Δεν γίνεται δεκτό το αίτημα του φορέα για αντικατάσταση - αναπλήρωση που υποβάλλεται μετά τη δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως των οριστικών πινάκων διοριστέων του επόμενου πανελληνίου γραπτού διαγωνισμού, κατά το μέρος που το αίτημα αφορά σε κάλυψη θέσεων για τους ίδιους κλάδους/ειδικότητες και, σε κάθε περίπτωση, μετά τη συμπλήρωση τριών (3) ετών από τη δημοσίευση των οριστικών πινάκων διοριστέων του πανελληνίου γραπτού διαγωνισμού στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

4. Στα άρθρα 2 (παρ. 2), 5 και 10 του ν. 3528/2007 (Α' 26) «Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ.», ως ισχύουν μετά τη συμπλήρωση του τελευταίου παραπάνω άρθρου με το άρθρο 29 του ν. 4440/2016 (Α' 224), ορίζονται τα εξής:

Άρθρο 2 (Έκταση εφαρμογής)

«...2. Υπάλληλοι ή λειτουργοί του κράτους ή νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, οι οποίοι, κατά συνταγματική ή νομοθετική πρόβλεψη, διέπονται από ειδικές διατάξεις, καθώς και οι υπάλληλοι των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης, υπάγονται στις διατάξεις του παρόντος για όσα θέματα δεν ρυθμίζονται από τις ειδικές γι' αυτούς διατάξεις».

Άρθρο 5 (Μη εκπλήρωση στρατιωτικών υποχρεώσεων)

«Δεν διορίζονται υπάλληλοι:

- α) όσοι δεν έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις ή δεν έχουν απαλλαγεί νόμιμα από αυτές,
- β) όσοι έχουν αναγνωρισθεί ως αντιρρησίες συνείδησης και δεν έχουν εκπληρώσει, σύμφωνα με τις ειδικές διατάξεις της στρατολογικής νομοθεσίας, άοπλη θητεία ή εναλλακτική πολιτική κοινωνική υπηρεσία».

Άρθρο 10 (Χρόνος συνδρομής προϋποθέσεων διορισμού)

«1. Οι υποψήφιοι υπάλληλοι πρέπει να έχουν τα προσόντα του διορισμού τόσο κατά το χρόνο λήξης της προθεσμίας υποβολής αιτήσεων όσο και κατά το χρόνο του διορισμού. Το ανώτατο όριο της ηλικίας διορισμού, όπου υπάρχει, πρέπει να συντρέχει κατά το πρώτο, σύμφωνα με τα ανωτέρω, χρονικό σημείο. Η μη εκπλήρωση στρατιωτικών υποχρεώσεων αποτελεί κώλυμα διορισμού, εφόσον αυτές δεν έχουν εκπληρωθεί κατά το χρόνο διορισμού του υπαλλήλου.

2. Οι διατάξεις του πρώτου εδαφίου της παρ. 1 του παρόντος άρθρου ισχύουν και για τα κωλύματα διορισμού».

5. Στο άρθρο 49 του ν. 2721/1999 (Α' 112) ορίζονταν, αρχικώς, τα εξής:

«1. Στους κλάδους του Προσωπικού Καταστημάτων Κράτησης που προβλέπονται στο άρθρο 20 του π.δ. 278/1988 προστίθεται νέος κλάδος ΔΕ Προσωπικού Εξωτερικής Φρούρησης Καταστημάτων Κράτησης.

2. Για τη στελέχωση του κλάδου αυτού συνιστώνται 1.300 θέσεις. Τα θέματα της υπηρεσιακής κατάστασης, της εκπαίδευσης, των αποδοχών και της ασφάλισης του προσωπικού αυτού και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια διέπονται από τις εκάστοτε

ισχύουσες διατάξεις και ρυθμίσεις που αφορούν το φυλακτικό προσωπικό των Καταστημάτων Κράτησης.

3. Με απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης γίνεται η κατανομή κατά καταστήματα των θέσεων της προηγούμενης παραγράφου.

4. Για την κάλυψη των ανωτέρω θέσεων φυλάκων προσλαμβάνονται με σύστημα αντικειμενικών κριτηρίων (μόρια), Έλληνες πολίτες, 1.270 άνδρες από τους οποίους σαράντα (40) απόφοιτοι Γυμνασίου και οι υπόλοιποι απόφοιτοι Λυκείου ή ισότιμης σχολής του εσωτερικού ή του εξωτερικού οι οποίοι έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις και δεν έχουν υπερβεί το 30^ο έτος, και τριάντα (30) γυναίκες, για την Κλειστή Κεντρική Φυλακή Γυναικών Κορυδαλλού, που δεν έχουν υπερβεί το 28^ο έτος της ηλικίας τους. ... Κριτήρια πρόσληψης αποτελούν ο βαθμός του απολυτηρίου τίτλου σπουδών και η εκπλήρωση των στρατιωτικών υποχρεώσεων κατά προτίμηση ως εφέδρων αξιωματικών ή σε ειδικές δυνάμεις των Ενόπλων Δυνάμεων ή ως εθελοντών πενταετούς υπηρεσίας. Ο αριθμός των μορίων κατά κριτήριο, τα λοιπά απαιτούμενα προσόντα και ο τρόπος διαπίστωσης αυτών, η προκήρυξη των θέσεων, η διαδικασία πρόσληψης, τα υποβαλλόμενα δικαιολογητικά, οι αθλητικές δοκιμασίες και οι υγειονομικές εξετάσεις των υποψηφίων και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια καθορίζονται με απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης.

5. Για την πρόσληψη των υποψηφίων συγκροτείται, με απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης τριμελής επιτροπή που αποτελείται από έναν Αντιεισαγγελέα του Αρείου Πάγου, οριζόμενο από τον Εισαγγελέα του Αρείου Πάγου, έναν εκπρόσωπο του Α.Σ.Ε.Π. οριζόμενο από τον πρόεδρό του, και το Γενικό Διευθυντή Σωφρονιστικής Πολιτικής του Υπουργείου Δικαιοσύνης. ...

6. Οι προσλαμβανόμενοι φύλακες υφίστανται κατάλληλη βασική εκπαίδευση για διάστημα τουλάχιστον τριών (3) μηνών. Με απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης καθορίζεται ο τόπος, ο χρόνος και το είδος της εκπαίδευσης. Ως εκπαιδευτικό προσωπικό των φυλάκων Εξωτερικής Φρούρησης Καταστημάτων Κράτησης δύναται να χρησιμοποιείται και αστυνομικό προσωπικό, το οποίο διατίθεται για τον σκοπό αυτό κατόπιν αποφάσεως του Υπουργού Δημόσιας Τάξης.

7. Οι φύλακες Εξωτερικής Φρούρησης Καταστημάτων Κράτησης φέρουν κατά την εκτέλεση των καθηκόντων τους στολή (και κατάλληλο οπλισμό) που καθορίζονται με απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης. Μετάταξη υπαλλήλων από και προς τις θέσεις αυτές δεν επιτρέπεται. Το προσωπικό αυτό διέπεται για όλα τα λοιπά υπηρεσιακά

θέματα που δεν ρυθμίζονται με τις διατάξεις του παρόντος άρθρου και των κατ' εξουσιοδότηση αυτού εκδιδόμενων κανονιστικών πράξεων, από τις διατάξεις που εφαρμόζονται για το μόνιμο προσωπικό εσωτερικής φύλαξης των άνω χώρων».

6. Στη συνέχεια, οι παράγραφοι 4, 5, 6 και 7 του παραπάνω άρθρου 49 του ν. 2721/1999 αντικαταστάθηκαν ως εξής με το άρθρο 1 παρ. 2 του ν. 3388/2005 (Α' 225):

«4. Για την πλήρωση των θέσεων που προβλέπονται στην παράγραφο 2 διορίζονται Έλληνες πολίτες απόφοιτοι λυκείου ή άλλης ισότιμης σχολής της ημεδαπής ή της αλλοδαπής. Οι υποψήφιοι δεν πρέπει να έχουν ηλικία μεγαλύτερη των 30 ετών και οι άνδρες υποψήφιοι πρέπει να έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις.

Για την επιλογή τους εφαρμόζονται τα ακόλουθα αντικειμενικά κριτήρια:

α) Η εκπλήρωση της στρατιωτικής τους θητείας στις Ένοπλες Δυνάμεις με το βαθμό του εφέδρου αξιωματικού ή στις Ειδικές Δυνάμεις των Ενόπλων Δυνάμεων ή η προϋπηρεσία ως εθελοντών πενταετούς θητείας στις Ένοπλες Δυνάμεις.

β) Ο βαθμός του απολυτηρίου τίτλου σπουδών.

γ) Η μόνιμη κατοικία στο νομό που εδρεύει το Κατάστημα Κράτησης τουλάχιστον δύο χρόνια μέχρι την έκδοση της προκήρυξης. Υποψήφιοι που λαμβάνουν μόρια μόνιμης κατοικίας, υποχρεούνται να υπηρετήσουν στο νομό για τον οποίο έλαβαν τα μόρια τουλάχιστον δέκα χρόνια, εκτός εάν λόγω βαθμολογικής προαγωγής τους ή υπηρεσιακών αναγκών καταστεί αναγκαία η μετάθεση ή η απόσπασή τους σε Κατάστημα άλλου νομού.

δ) Η κατοχή άδειας ικανότητας οδηγού Γ' ή Δ' κατηγορίας.

Με απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης προκηρύσσονται οι κενές θέσεις και καθορίζονται ο αριθμός των μορίων για κάθε κριτήριο, η διαδικασία με την οποία διαπιστώνονται τα κριτήρια, τα δικαιολογητικά που απαιτούνται και ο τρόπος κατάθεσής τους, ο τρόπος βεβαίωσης της μόνιμης κατοικίας, οι δοκιμασίες στα αθλήματα, η διαδικασία υγειονομικής και ψυχοτεχνικής εξέτασης των υποψηφίων και κάθε άλλο αναγκαίο στοιχείο για την εφαρμογή της παρούσας διάταξης.

5. Με απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης συγκροτούνται:

α) Τριμελής επιτροπή για την επιλογή των υποψηφίων, η οποία αποτελείται από:

αα) έναν Νομικό Σύμβουλο του Κράτους, με το νόμιμο αναπληρωτή του, οριζόμενους από τον Πρόεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, ββ) έναν εκπρόσωπο του Ανωτάτου Συμβουλίου Επιλογής Προσωπικού, με τον αναπληρωτή του, οριζόμενους

από τον Πρόεδρό του και γγ) τον Γενικό Διευθυντή Σωφρονιστικής Πολιτικής της Κεντρικής Υπηρεσίας του Υπουργείου Δικαιοσύνης, με το νόμιμο αναπληρωτή του.... και β) Τριμελείς επιτροπές από πρόσωπα με τις κατάλληλες επιστημονικές γνώσεις και αντίστοιχης ειδικότητας προκειμένου να υποβάλλουν τους υποψηφίους σε ψυχοτεχνική και υγειονομική εξέταση, καθώς και στις αναγκαίες αθλητικές δοκιμασίες η επιτυχία στις οποίες αποτελεί απαραίτητη προϋπόθεση για την περαιτέρω συμμετοχή των υποψηφίων στη διαδικασία επιλογής....

6. Οι επιλεγόμενοι διορίζονται στις θέσεις κλάδου ΔΕ Προσωπικού Εξωτερικής φρούρησης με το βαθμό του φρουρού, ύστερα από επιτυχή παρακολούθηση προγράμματος βασικής εκπαίδευσης σε σχολές του Υπουργείου Δικαιοσύνης ή της Ελληνικής Αστυνομίας διάρκειας δύο μηνών. Οι διοριζόμενοι ολοκληρώνουν τη βασική τους εκπαίδευση με τρίμηνη υποχρεωτική πρακτική άσκηση στις Υπηρεσίες Εξωτερικής φρούρησης των Καταστημάτων Κράτησης. Η επίδοσή τους κατά το παραπάνω στάδιο εκτιμάται υποχρεωτικά, προκειμένου να μονιμοποιηθούν....

7. Κατά την εκτέλεση της υπηρεσίας του το προσωπικό της Υπηρεσίας Εξωτερικής φρούρησης φέρει στολή και οπλισμό».

7. Περαιτέρω, η παρ. 4 του άρθρου 49 του ν. 2721/1999, όπως αντικαταστάθηκε με την παρ. 2 του άρθρου 1 του ν. 3388/2005 και συμπληρώθηκε με το άρθρο 18 του ν. 3472/2006, αντικαταστάθηκε ως εξής με το άρθρο 26 του ν. 3500/2006 (Α' 232):

«4. Για την πλήρωση των θέσεων που προβλέπονται στην παράγραφο 2 διορίζονται Έλληνες πολίτες, απόφοιτοι λυκείου ή άλλης ισότιμης σχολής της ημεδαπής ή της αλλοδαπής. Οι υποψήφιοι δεν πρέπει να έχουν ηλικία μεγαλύτερη των 30 ετών, πρέπει να είναι αρτιμελείς, να έχουν ανάστημα (χωρίς υποδήματα) τουλάχιστον ενός μέτρου και εβδομήντα εκατοστών (1,70) και οι άνδρες να έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις. Για την επιλογή τους εφαρμόζονται τα ακόλουθα αντικειμενικά κριτήρια:

(α) Η εκπλήρωση της στρατιωτικής τους θητείας στις Ένοπλες Δυνάμεις με το βαθμό του εφέδρου αξιωματικού ή στις Ειδικές Δυνάμεις των Ενόπλων Δυνάμεων ή η προϋπηρεσία ως εθελοντών πενταετούς θητείας στις Ένοπλες Δυνάμεις.

(β) Ο βαθμός του απολυτηρίου τίτλου σπουδών.

(γ) Η μόνιμη κατοικία και η εγγραφή στα δημοτολόγια δήμων ή κοινοτήτων του νομού όπου εδρεύουν τα Καταστήματα Κράτησης, για δύο τουλάχιστον χρόνια έως την έκδοση της προκήρυξης. Υποψήφιοι οι οποίοι λαμβάνουν μόρια με βάση το κριτήριο

αυτό υποχρεούνται να υπηρετήσουν στο νομό για τον οποίο έλαβαν τα μόρια τουλάχιστον επί δέκα χρόνια, εκτός αν, λόγω βαθμολογικής προαγωγής τους ή υπηρεσιακών αναγκών, καταστεί αναγκαία η μετάθεση ή η απόσπασή τους σε Κατάστημα άλλου νομού.

(δ) Η κατοχή άδειας ικανότητας οδηγού Γ΄ ή Δ΄ κατηγορίας.

(ε) Η κατοχή διπλώματος μεταδευτεροβάθμιας επαγγελματικής εκπαίδευσης του Ο.Ε.Ε.Κ. δωδεκάμηνης τουλάχιστον φοίτησης, με ειδικότητα “Στέλεχος Υπηρεσιών Ασφαλείας” ».

8. Κατόπιν, με το άρθρο 63 του ν. 3659/2008 (Α΄ 77), προβλέφθηκαν τα εξής:

«1. Η επιλογή του προσωπικού του κλάδου ΔΕ Φύλαξης των Καταστημάτων Κράτησης της χώρας διενεργείται από το Υπουργείο Δικαιοσύνης. Για την πλήρωση των θέσεων του ανωτέρω κλάδου εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 49 του ν. 2721/1999 (ΦΕΚ 122 Α΄), όπως ισχύει μετά την τροποποίηση του από τα άρθρα 1 παρ. 2 του ν. 3388/2005 (ΦΕΚ 225 Α΄) και 26 του ν. 3500/2006 (ΦΕΚ 232 Α΄), πλην του αντικειμενικού κριτηρίου της περίπτωσης δ΄ της παραγράφου 4 του άρθρου 26 του ν. 3500/2006 και αντ΄ αυτού ορίζεται ως κριτήριο η γνώση ξένης γλώσσας.

2. Με απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης προκηρύσσονται οι κενές θέσεις των κλάδων ΔΕ Φύλαξης και ΔΕ Εξωτερικής Φύλαξης Καταστημάτων Κράτησης και καθορίζονται ο αριθμός των μορίων για κάθε κριτήριο, η διαδικασία με την οποία διαπιστώνονται τα κριτήρια, τα δικαιολογητικά που απαιτούνται και ο τρόπος κατάθεσης τους, ο τρόπος βεβαίωσης της μόνιμης κατοικίας, οι δοκιμασίες στα αθλήματα, η διαδικασία υγειονομικής και ψυχοτεχνικής εξέτασης των υποψηφίων και κάθε άλλη λεπτομέρεια, που είναι αναγκαία για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος άρθρου».

9. Το παραπάνω άρθρο 63 του ν. 3659/2008 έλαβε την τελική μορφή του με την προσθήκη νέας παρ. 2 (και την αναρίθμηση της παρ. 2 αυτού σε παρ. 3) με το άρθρο 49 του ν. 3689/2008¹ (Α΄ 164) και την προσθήκη δύο τελευταίων εδαφίων με το άρθρο 23 του ν. 3772/2009 (Α΄ 112). Έτσι η νέα παρ. 2 του άρθ. 63 του ν. 3659/2008 έχει ως εξής:

1. Με το άρθρο 55 του ν. 4781/2021 καταργήθηκε ο ν. 3689/2008 με την εξαίρεση του άρθρου 49.

«2. Οι υποψήφιοι για την πλήρωση των κενών θέσεων των κλάδων ΔΕ Φύλαξης και ΔΕ Εξωτερικής Φύλαξης Καταστημάτων Κράτησης δεν πρέπει να έχουν ηλικία μεγαλύτερη των τριάντα δύο (32) ετών, πρέπει να είναι αρτιμελείς, να έχουν ανάστημα (χωρίς υποδήματα) οι μεν άνδρες τουλάχιστον ενός μέτρου και εβδομήντα εκατοστών (1,70), οι δε γυναίκες τουλάχιστον ενός μέτρου και εξήντα εκατοστών (1,60) και οι άνδρες να έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις. Στα κριτήρια για την επιλογή των ανωτέρω περιλαμβάνεται και η συνέντευξη, η οποία διενεργείται από την επιτροπή του διαγωνισμού ή από τριμελή επιτροπή αποτελούμενη από πρόσωπα τα οποία έχουν την ικανότητα, λόγω των γνώσεων ή της εμπειρίας τους, να αξιολογήσουν την εν γένει προσωπικότητα και την ικανότητα του υποψηφίου να ανταποκριθεί αποτελεσματικά στην άσκηση των καθηκόντων του. Ένα μέλος της επιτροπής συνέντευξης ορίζεται από το Α.Σ.Ε.Π, τα δε άλλα δύο μέλη πρέπει να είναι δημόσιοι λειτουργοί ή υπάλληλοι ή αξιωματικοί της Ελληνικής Αστυνομίας. Καλούνται σε συνέντευξη, από τον πίνακα κατάταξης των υποψηφίων που διαμορφώθηκε βάσει των λοιπών κριτηρίων, αριθμός υποψηφίων που ισούται με τον αριθμό των θέσεων που προκηρύχθηκαν πολλαπλασιαζόμενο με συντελεστή 5. Αν προκύπτει κλασματικός αριθμός, στρογγυλοποιείται στην επόμενη ακέραιη μονάδα».

10. Περαιτέρω, στα άρθρα 1 παρ. 1 και 13 παρ. 1 του ν. 3421/2005 (Α' 302) «Ρύθμιση ορισμένων στρατολογικών θεμάτων», ορίζονται τα εξής:

Άρθρο 1 (Υπόχρεοι σε στράτευση)

«Όλοι οι Έλληνες, από την 1η Ιανουαρίου του έτους κατά το οποίο διανύουν το δέκατο ένατο έτος μέχρι την 31η Δεκεμβρίου του έτους κατά το οποίο συμπληρώνουν το τεσσαρακοστό πέμπτο έτος της ηλικίας τους, έχουν υποχρέωση στράτευσης στις Ένοπλες Δυνάμεις, σύμφωνα με τις διατάξεις του νόμου αυτού».

Άρθρο 13 (Απαλλαγή από τη στράτευση)

«1. Απαλλάσσονται από την υποχρέωση στρατεύσιμης στρατιωτικής υποχρέωσης, οι παρακάτω κατηγορίες στρατευσίμων και οπλιτών:

α. Όσοι κρίνονται από τις αρμόδιες υγειονομικές επιτροπές ή συμβούλια των Ενόπλων Δυνάμεων ακατάλληλοι για στράτευση, για λόγους υγείας.

β. Όσοι καταδικάζονται αμετάκλητα από οποιοδήποτε ποινικό δικαστήριο σε κάθειρξη ή σε ποινή που για τους στρατιωτικούς συνεπάγεται καθαίρεση και το έγκλημα για το οποίο καταδικάστηκαν δεν έχει αμνηστευθεί, ούτε έχει επακολουθήσει χάρη ή παραγραφή της ποινής με άρση των συνεπειών της καταδίκης.

- γ. Ο πατέρας τριών ή περισσότερων ζώντων τέκνων, εφόσον επιθυμεί.
- δ. Ο μόνος ή ο μεγαλύτερος γιος γονέων που έχουν πεθάνει, ο οποίος έχει ένα τουλάχιστον άγαμο και ανήλικο ή άγαμο και ανίκανο για κάθε εργασία αδελφό ή αδελφή, εφόσον επιθυμεί. Αν ο περιγραφόμενος ως δικαιούχος είναι ανίκανος για κάθε εργασία, το δικαίωμα της απαλλαγής μεταβιβάζεται στον αμέσως επόμενο ικανό για εργασία αδελφό, εφόσον επιθυμεί.
- ε. Ο χήρος πατέρας ενός τουλάχιστον ζώντος ανήλικου ή ανίκανου για κάθε εργασία άγαμου τέκνου, εφόσον επιθυμεί.
- στ. Ο πατέρας ενός τουλάχιστον ζώντος ανήλικου ή ανίκανου για κάθε εργασία άγαμου τέκνου, ο οποίος έχει σύζυγο ανίκανη για κάθε εργασία, εφόσον επιθυμεί.
- ζ. Οι μοναχοί ή δόκιμοι μοναχοί, που μονάζουν σε Μονή του Αγίου Όρους ή στη Μονή του Πατριαρχείου των Ιεροσολύμων, εφόσον το επιθυμούν.
- η. Όσοι πολιτογραφήθηκαν Έλληνες με τιμητική πολιτογράφηση, σύμφωνα με το άρθρο 13 του Κώδικα της Ελληνικής Ιθαγένειας (ν. 3284/2004, Α' 217), εφόσον επιθυμούν».

11. Τέλος, στην κρίσιμη 9Κ/2021 προκήρυξη και συγκεκριμένα στη σελίδα 1547 του ΦΕΚ 58/τ. Α.Σ.Ε.Π./2021 (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α' ΓΕΝΙΚΑ ΠΡΟΣΟΝΤΑ ΔΙΟΡΙΣΜΟΥ) ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι: «6. Οι άνδρες κατά το χρόνο διορισμού πρέπει να έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις ή να έχουν απαλλαγεί νόμιμα από αυτές (άρθρο 5 του ν. 3528/2007 και άρθρο 29 του ν. 4440/2016)».

Ερμηνεία και εφαρμογή των διατάξεων

Από τις ανωτέρω διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, καθώς και από την υπαγωγή σε αυτές των πραγματικών δεδομένων της υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

12. Κατά τα άρθρα 4 παρ. 6 του Συντάγματος και 1 του ν. 3241/2005 οι Έλληνες που μπορούν να φέρουν όπλα έχουν υποχρέωση στράτευσης στις Ένοπλες Δυνάμεις, σύμφωνα με τις διατάξεις του νόμου.

Κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων παρεκκλίσεις από τη θεσπιζόμενη με την διάταξη αυτή καθολικότητα της προς στράτευση υποχρέωσης των ικανών να φέρουν όπλα επιτρέπονται, εν όψει και της αρχής της ισότητας των Ελλήνων ενώπιον του νόμου, μόνον για σοβαρούς λόγους δημοσίου συμφέροντος που καθορίζονται από το νόμο επί τη βάσει γενικών και αντικειμενικών κριτηρίων, εφόσον, εν όψει και των

εκάστοτε αμυντικών αναγκών της χώρας, δεν διαταράσσεται η εύρυθμη λειτουργία του στρατεύματος. Υπό τις προϋποθέσεις αυτές, είναι συνταγματικώς επιτρεπτές διαφοροποιήσεις ως προς την διάρκεια και τον χρόνο εκπληρώσεως, ή, ακόμη και η αναγνώριση περιπτώσεων απαλλαγής από την υποχρέωση προς στράτευση (ΣΤΕ 1041/2004 7μ., 2621/2015, 4276/2009 κ.α.).

Περαιτέρω, στο άρθρο 13 του ίδιου νόμου ορίζονται, περιοριστικά, οι κατηγορίες στρατευσίμων και οπλιτών που απαλλάσσονται από την υποχρέωση στρατεύσιμης στρατιωτικής υποχρέωσης.

13. Με την παρ. 7 του άρθρου 103 του Συντάγματος κατοχυρώνονται οι αρχές της αξιοκρατίας και της διαφάνειας κατά τον διορισμό των δημοσίων υπαλλήλων, οι οποίες συνάγονται, καταρχήν, και από τις γενικότερες διατάξεις της παρ. 1 του ίδιου άρθρου και αποτελούν ειδικότερη έκφραση της συνταγματικής αρχής της ισότητας και του δικαιώματος ελεύθερης ανάπτυξης της προσωπικότητας και συμμετοχής στην οικονομική ζωή της χώρας (άρθρα 4 παρ. 1 και 5 παρ. 1 Συντάγματος). Εξάλλου, η αρχή της αξιοκρατίας, η οποία απορρέει από το άρθρο 5 παρ. 1 του Συντάγματος, υπαγορεύει, η πρόσβαση σε δημόσιες θέσεις και αξιώματα να γίνεται με κριτήρια που συνάπτονται με την προσωπική αξία και ικανότητα των ενδιαφερομένων για την κατάληψή τους. Τέλος, ο νομοθέτης είναι ελεύθερος να καθορίζει το ειδικότερο ουσιαστικό περιεχόμενο των ανωτέρω κριτηρίων, έχοντας την ευχέρεια, εφόσον κατά την κρίση του εξυπηρετείται το δημόσιο συμφέρον, ακόμη και να μεταβάλλει προϊσχύοντες κανόνες δικαίου, αδιαφόρως αν θίγονται δικαιώματα, συμφέροντα ή προσδοκίες στηριζόμενα σε αυτούς, αρκεί η επιχειρούμενη ρύθμιση να χωρεί κατά τρόπο απρόσωπο και αντικειμενικό (ΣΤΕ Ολομ. 711/2017, 3373/2015, 2151/2015, ΣΤΕ 1738/2019, 1277/2018 κ.ά.).

14. Με το ν. 2190/1994 συστάθηκε το Ανώτατο Συμβούλιο Επιλογής Προσωπικού (Α.Σ.Ε.Π.), ως ανεξάρτητη αρχή επιφορτισμένη με τον έλεγχο της ορθής εφαρμογής των διατάξεων που διέπουν τις προσλήψεις στο δημόσιο τομέα.

Ήδη με το ν. 4765/2021, ο οποίος έχει ως σκοπό την αναμόρφωση του συστήματος προσλήψεων στον δημόσιο τομέα και την ενίσχυση του Α.Σ.Ε.Π., θεσπίστηκαν διαδικασίες πλήρωσης θέσεων με πανελλήνιο γραπτό διαγωνισμό και λοιπές διαδικασίες επιλογής προσωπικού του δημόσιου τομέα και ενισχύθηκε ο ρόλος του Α.Σ.Ε.Π., ώστε να διασφαλισθεί η ταχύτερη και αποτελεσματικότερη άσκηση των

αρμοδιοτήτων του².

Στα πλαίσια αυτά, με το άρθρο 2 προσδιορίζεται το πεδίο εφαρμογής του νόμου και ειδικότερα στην παρ. 1 περιλαμβάνονται οι φορείς που υπάγονται στην αρμοδιότητα του Α.Σ.Ε.Π., ενώ στην παρ. 2 το προσωπικό εν γένει που εξαιρείται από αυτήν. Περαιτέρω, στο άρθρο 4 ρυθμίζεται η αρμοδιότητα του Α.Σ.Ε.Π. και ειδικότερα για την έκδοση προκήρυξης για την πλήρωση θέσεων στο δημόσιο και εν γένει τη διενέργεια των εκ του νόμου οριζόμενων διαδικασιών προς τούτο. Με τα άρθρα 7, 16 και 25 του ίδιου νόμου καθορίζονται οι διαδικασίες πλήρωσης θέσεων μόνιμου προσωπικού και προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου στον δημόσιο τομέα, η διαδικασία της προκήρυξης και το περιεχόμενο αυτής, στο οποίο, μεταξύ άλλων, περιλαμβάνονται τα γενικά και ειδικά προσόντα διορισμού ή πρόσληψης, καθώς και η διάθεση και ο διορισμός των διοριστέων ή προσληπτέων.

15. Με τα άρθρα 5 και 10 του Υπαλληλικού Κώδικα (ν. 3528/2007), ως ισχύουν μετά τη συμπλήρωση του άρθρου 10 με το άρθρο 29 του ν. 4440/2016, τίθεται ως κώλυμα διορισμού υπαλλήλου η μη εκπλήρωση της στρατιωτικής υποχρέωσης ή η μη νόμιμη απαλλαγή από αυτήν. Η συγκεκριμένη νομοθετική πρόβλεψη έρχεται ως συνέπεια της συνταγματικής υποχρέωσης για συμμετοχή των Ελλήνων στην άμυνα της χώρας και έχει σκοπό την έγκαιρη τακτοποίηση των στρατιωτικών υποχρεώσεων των αρρένων πολιτών αλλά και την προστασία της δημόσιας διοίκησης από προβλήματα λειτουργίας που θα ανέκυπταν σε περίπτωση στράτευσης υπαλλήλων μετά το διορισμό τους από την μακρόχρονη υποχρεωτική απουσία τους από την εργασία (Γνμδ. ΝΣΚ 174/2010).

16. Το άρθρο 63 του ν. 3659/2008, όπως ισχύει, ορίζει ότι οι άνδρες υποψήφιοι για την πλήρωση των κενών θέσεων των κλάδων ΔΕ Φύλαξης και ΔΕ Εξωτερικής Φύλαξης Καταστημάτων Κράτησης, μεταξύ άλλων, πρέπει να έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις.

Από την ειδική αυτή διάταξη προκύπτει ότι ως προϋπόθεση για τον διορισμό σε θέσεις των ΔΕ Φύλαξης και ΔΕ Εξωτερικής Φύλαξης Καταστημάτων Κράτησης τέθηκε η πραγματική εκπλήρωση από τους άνδρες υποψηφίους των στρατιωτικών τους υποχρεώσεων, μη δυνάμενης να θεωρεί ως τέτοιας της νόμιμης απαλλαγής των συγκεκριμένων υποψηφίων από τις υποχρεώσεις αυτές για οποιοδήποτε λόγο.

2. Αιτιολογική έκθεση στο άρθρο 1 του ν. 4765/2021

Σημειωτέον ότι σε περιπτώσεις που ο νομοθέτης θέλησε να επιτρέψει το διορισμό ή την πρόσληψη εφόσον υπάρχει νόμιμη απαλλαγή του υποψηφίου από τις στρατιωτικές του υποχρεώσεις, το όρισε ρητά, βλ. ενδεικτικά τα άρθρα 5 του ν. 3528/2007, 15 του ν. 3584/2007 και 33 του ν. 4029/2011 (ΣΤΕ 456/2016 σκ. 5³).

Η άποψη αυτή ενισχύεται από την επανάληψη της ρύθμισης για τον αποκλεισμό των προσώπων που έχουν απαλλαγεί νόμιμα από τις στρατιωτικές υποχρεώσεις, από το νόμο 2721/1999 έως και το νόμο 3689/2008, η οποία παραμένει σταθερή κατά την ιστορική εξέλιξη της διάταξης. Ο αποκλεισμός από τον διορισμό στις επίμαχες θέσεις των προσώπων που αναφέρονται στο ερώτημα τελεί σε άμεση εσωτερική συνάφεια με τον χαρακτήρα και τις απαιτήσεις των υπό πλήρωση θέσεων, για τις οποίες απαιτείται η πρόσληψη ατόμων με άριστη φυσική κατάσταση και ικανότητες, προϋποθέσεις που, κατ' εξοχήν, συντρέχουν στα πρόσωπα εκείνων που υπηρετούν στις Ένοπλες Δυνάμεις και είναι άτομα στρατιωτικώς εκπαιδευμένα (πρβλ. ΣΤΕ 2259/2019, για την πρόσληψη Ειδικών Φρουρών).

Η διάταξη του άρθρου 63 του ν. 3659/2008, όπως ισχύει, ως ειδική, αποκλείει την γενική διάταξη του άρθρου 5 του υπαλληλικού κώδικα (βλ. και άρθρο 2 παρ. 2 του ίδιου κώδικα).

Και ναι μεν, όπως έχει προαναφερθεί, η Προκήρυξη όρισε στον όρο 6 του Παραρτήματος Α' ότι οι άνδρες υποψήφιοι κατά το χρόνο διορισμού πρέπει να έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις ή να έχουν απαλλαγεί νόμιμα από αυτές, πλην όμως ο όρος της ανωτέρω Προκήρυξης δεν στοιχίζεται με την απαίτηση του ανωτέρω τυπικού νόμου 3659/2008, και ενόψει τούτου, η εν λόγω Προκήρυξη, που εκδόθηκε σύμφωνα με το ν. 4765/2021, δεν μπορεί να υπερισχύσει του νόμου αυτού (ΣΤΕ 631/2010).

Επομένως, αφού οι εννέα υποψήφιοι, που αναφέρονται στο ερώτημα, για την πλήρωση των κενών θέσεων των κλάδων ΔΕ Φύλαξης και ΔΕ Εξωτερικής Φύλαξης των Καταστημάτων Κράτησης δεν έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις, εφαρμοστέος είναι ο τυπικός νόμος (άρθρο 63 ν. 3659/2008, ως ισχύει),

3. Η απόφαση κρίνει επί παρόμοιου νομικού ζητήματος σχετικά με την πρόσληψη ειδικών φρουρών και ειδικότερα ότι : «Επειδή, από τις μνημονευθείσες διατάξεις του άρθρου 9 παρ. 5 και 6 του Ν. 2734/1999, όπως ίσχυαν κατά τον κρίσιμο χρόνο, προκύπτει ότι ως προϋπόθεση για την πρόσληψη ειδικών φρουρών στην Ελληνική Αστυνομία τέθηκε η πραγματική εκπλήρωση από τους άνδρες υποψηφίους των στρατιωτικών τους υποχρεώσεων, μη δυναμένης να θεωρηθεί ως τέτοιας της νόμιμης απαλλαγής των υποψηφίων αυτών από τις εν λόγω υποχρεώσεις για οποιονδήποτε λόγο».

με αποτέλεσμα να συντρέχει στο πρόσωπό τους κώλυμα διορισμού. Το συμπέρασμα δεν μεταβάλλεται από το γεγονός ότι οι συγκεκριμένοι εννέα υποψήφιοι συμπεριελήφθησαν στον πίνακα διοριστέων, που κυρώθηκε με απόφαση του Α.Σ.Ε.Π., και η υπηρεσία θα πρέπει να γνωστοποιήσει το γεγονός αυτό αμελλητί στο Α.Σ.Ε.Π., κατ' άρθρο 25 παρ. 5 του ν. 4765/2021.

Απάντηση

17. Κατόπιν των ανωτέρω, στο ερώτημα που υποβλήθηκε, πρέπει, κατά την ομόφωνη γνώμη του Δ' Τμήματος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, να δοθεί απάντηση αρνητική, ήτοι ότι δεν συντρέχει νόμιμη περίπτωση διορισμού σε θέσεις των κλάδων ΔΕ Φύλαξης και ΔΕ Προσωπικού Εξωτερικής Φρούρησης των Καταστημάτων Κράτησης του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη των υποψηφίων που περιλαμβάνονται στα οριστικά αποτελέσματα της υπ' αριθμ. 9Κ/2021 προκήρυξης του Α.Σ.Ε.Π. (ΦΕΚ 58/τ. Α.Σ.Ε.Π./11.11.2021) και δεν έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις, αλλά έχουν απαλλαγεί νόμιμα από αυτές.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 27 Ιουνίου 2023

Ο Πρόεδρος του Τμήματος

Η Εισηγήτρια

Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης
Αντιπρόεδρος του ΝΣΚ

Δήμητρα Αθανασοπούλου
Πάρεδρος του ΝΣΚ