

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΑΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 149/2004
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Τμήμα Ε΄

Συνεδρίαση της 7ης Απριλίου 2004

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Ιωάννης Πράσιнос, Αντιπρόεδρος Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

Νομικοί Σύμβουλοι: Θεοδ. Θεοφανόπουλος, Χρήστος Θωμόπουλος, Ιωάννης Μάσβουλας, Βλάσιος Βούκαλης, Θεοδ. Ηλιάκης, Ιωάννης Σακελλαρίου, Μιχαήλ Απέσσος και Ιωάννα Καραγιαννοπούλου.

Εισηγήτρια: Ιωάννα Καραγιαννοπούλου, Νομικός Σύμβουλος Ν.Σ.Κ.

Αριθ. ερωτήματος : Υπ' αριθ. 140165/Δ2/11-12-2003 έγγραφο ΥΠΕΠΘ - Δ/ση Προσωπικού Δ.Ε., Τμήμα Α΄ Διορισμών.

Περίληψη ερωτήματος: Εάν, σε περίπτωση ανακλήσεως διορισμού αναπληρωτών εκπαιδευτικών, διορισθέντων κατά παράβαση των άρθρων 4 και 6 του Ν.2683/1999, η παρασχεθείσα μέχρι το χρόνο της ανακλήσεως υπηρεσία μπορεί να θεωρηθεί ή όχι ως χρόνος προϋπηρεσίας.

Επί του ανωτέρω ερωτήματος το Ε΄ Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδότησε ομοφώνως ως ακολούθως :



I. Στις διατάξεις του Ν.2683/1999 (Α'19) μεταξύ άλλων ορίζονται και τα εξής: Άρθρο 20 «1 2. Η πράξη διορισμού, που έγινε κατά παράβαση νόμου, ανακαλείται εντός διετίας από τη δημοσίευσή της. Μετά την παρέλευση της προθεσμίας αυτής η πράξη διορισμού ανακαλείται εάν αυτός που διορίσθηκε προκάλεσε δολίως ή υποβοήθησε την παρανομία ή εάν ο διορισμός του έγινε κατά παράβαση των άρθρων 4 και 8 του παρόντος Κώδικα». Άρθρο 4. «1. Ως υπάλληλοι διορίζονται μόνο Έλληνες και Ελληνίδες πολίτες. 2. Οι πολίτες των κρατών - μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης επιτρέπεται να διορίζονται σε θέσεις οι οποίες δεν εμπίπτουν στην εξαίρεση της παρ. 4 του άρθρου 48 Συνθ. ΕΚ., σύμφωνα με τα προβλεπόμενα γι' αυτούς σε ειδικό νόμο. 3. Ο διορισμός αλλοδαπών μη υπηκόων των κρατών - μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης επιτρέπεται μόνο στις προβλεπόμενες από ειδικούς νόμους περιπτώσεις. 4. Όσοι αποκτούν την ελληνική ιθαγένεια με πολιτογράφηση, δεν μπορούν να διορισθούν ως υπάλληλοι πριν από τη συμπλήρωση ενός (1) έτους από την απόκτησή της». Άρθρο 6. «1. Τα κατώτατα και ανώτατα όρια ηλικίας διορισμού, κατά κατηγορία, ορίζονται ως ακολούθως:» Άρθρο 8. «1. Δεν διορίζονται υπάλληλοι α) όσοι καταδικάσθηκαν για κακούργημα 2. Η απονομή χάριτος δεν αίρει την ανικανότητα για διορισμό, εφόσον δεν εκδοθεί το κατά το άρθρο 47 παρ. 1 του Συντάγματος διάταγμα που αίρει το σχετικό κώλυμα».

II. Από την ερμηνεία των προαναφερομένων διατάξεων σαφώς προκύπτει ότι η πράξη διορισμού δημοσίου υπαλλήλου που έγινε κατά παράβαση νόμου είναι παράνομη και ανακαλείται ως τοιαύτη κατά τα ειδικώς στη διάταξη του άρθρου 20 οριζόμενα. Μεταξύ των περιπτώσεων παρανόμου διορισμού περιλαμβάνονται και οι περιπτώσεις κατά τις οποίες ο διορισμός γίνεται κατά παράβαση των διατάξεων που αφορούν στην ιθαγένεια και στα όρια ηλικίας του διοριζομένου.

Κατά γενική αρχή του διοικητικού δικαίου, η ανάκληση παρανόμου διοικητικής πράξεως εξαφανίζει αυτήν αναδρομικώς από του χρόνου εκδόσεώς της, αποκαθιστώντας την από του χρόνου τούτου νομική κατάσταση, ενώ, αντιθέτως η ανάκληση νομίμου διοικητικής πράξεως, οσάκις επιτρέπεται, ισχύει μόνο για το μέλλον (ΣΕ 3667/92).

Εν προκειμένω, όπως τίθεται από την υπηρεσία, ανεκλήθησαν πράξεις διορισμού αναπληρωτών εκπαιδευτικών ως παράνομες επειδή οι διοριζόμενοι



κατά το χρόνο εκδόσεώς τους δεν είχαν τα υπό του νόμου (αρθρ. 4 και 6 Ν.2683/1999) απαιτούμενα προσόντα. Η ανάκληση αυτή, με δεδομένη την ανωτέρω γενική αρχή, δρα αναδρομικώς με αποτέλεσμα οι παρανόμως εκδοθείσες πράξεις να εξαφανίζονται από του χρόνου εκδόσεώς τους, θεωρούμενες έτσι ως μηδέποτε εκδοθείσες. Συγχρόνως όμως ένεκα τούτου και οι διορισθέντες εκπαιδευτικοί θεωρείται ότι ουδέποτε απέκτησαν την ιδιότητα του υπαλλήλου και συνεπώς δεν μπορούν να συνυπολογίσουν τη διανυθείσα υπηρεσία σε μελλοντικό διορισμό τους σε όμοια ή άλλη θέση (ΣΕ 2366/69, ΑΠ 26/70, ΣΕ 3667/92), ούτε η υπηρεσία επιτρέπεται να τους χορηγήσει σχετικές βεβαιώσεις. Τα ανωτέρω βεβαίως δεν θα ισχύουν εάν, σε περίπτωση δικαστικής εμπλοκής, μελλοντικώς εκδοθούν δικαστικές αποφάσεις που θα κρίνουν άλλως, διότι τότε η διοίκηση θα πρέπει να συμμορφωθεί με το περιεχόμενο των αποφάσεων αυτών.

III. Κατόπιν των ανωτέρω επί του υπ' όψιν ερωτήματος αρμόζει αρνητική απάντηση.



ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα 19/14/2004

Ο Αντιπρόεδρος του Τμήματος

[Handwritten signature]

Ιωάννης Πράσινος

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Η Δισηγήτρια

[Handwritten signature]
 Ιωάννα Καραγιαννοπούλου
 Νομικός Σύμβουλος Ν.Σ.Κ.