



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ  
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΕΘΝ. ΠΑΙΔΕΙΑΣ ΚΑΙ ΘΡΗΣΚΕΥΜΑΤΩΝ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως: 514/2004

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ  
ΤΜΗΜΑ Ε΄  
Συνεδρίαση της 14/10/2004

Σύνθεση:

Πρόεδρος : Ι. Πράσινος, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Νομικοί Σύμβουλοι: Θ. Θεοφανόπουλος, Χρ. Θωμόπουλος, Ε. Τριτάς,  
Ι. Μάσβουλας, Βλ. Βούκαλης, Ι. Σακελλαρίου, Μ. Απέσσος, Ι.  
Καραγιαννοπούλου.

Εισηγητής: Θεόδωρος Ψυχογιός, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Ερώτημα : Αριθ. Πρωτ. 59687/25-6-04/ ΥΠΕΠΘ.

Θέμα: Μεταγενέστερος διορισμός και αναγνώριση προϋπηρεσίας  
εκπαιδευτικού.

Περίληψη ερωτήματος: Ερωτάται εάν η Διοίκηση υποχρεούται να  
αναγνωρίσει ως προϋπηρεσία το χρονικό διάστημα μεταξύ της  
ημερομηνίας διορισμού αναπληρωτή εκπαιδευτικού και της ημερομηνίας  
κατά την οποία όφειλε κατά νόμο να προβεί στο διορισμό αυτού.

\*\*\*\*\*

Από το τεθέν ερώτημα και από τα έγγραφα του φακέλου προκύπτουν τα  
ακόλουθα:

Το έτος 1996 ο Αθανάσιος Τζίντζιος, καθηγητής Φυσικής, υπέβαλε αίτηση, προκειμένου να συμπεριληφθεί στους ετήσιους πίνακες προσωρινών αναπληρωτών εκπαιδευτικών, πλην όμως στους σχετικούς πίνακες προτάχθηκε αυτού ο Κ. Χατζιάρας, ως πάσχων από ομόζυγο μεσογειακή αναιμία, διορισθείς την 16/9/1996. Μετά το διορισμό του ως άνω προταχθέντος εκπαιδευτικού, απεκαλύφθη ότι αυτός έπασχε από ετερόζυγο μεσογειακή αναιμία, ασθένεια μη δικαιολογούσα την πρόταξη αυτού στο σχετικό πίνακα και ως εκ τούτου ο εν λόγω εκπαιδευτικός απελύθη την 14/3/1997, ενώ την 10/4/1997 προσελήφθη στη θέση του ο Α. Τζίντζιος.

Κατόπιν αγωγής του τελευταίου εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 69/02 απόφαση του Μον. Πρωτοδικείου Καστοριάς με την οποία αναγνωρίστηκε ότι, εάν δεν είχε μεσολαβήσει ο παράνομος διορισμός του Κ. Χατζιάρα, ο ενάγων θα είχε νομίμως διοριστεί στην ως άνω θέση από 7/2/1997, (ημερομηνία κατά την οποία διορίστηκε ο αμέσως προηγούμενος αυτού στον αναφερθέντα πίνακα), ακολούθως δε το Δικαστήριο επιδίκασε αποδοχές εις αυτόν από την εν λόγω ημερομηνία έως την ημέρα του πραγματικού διορισμού του (10/4/97).

Στη συνέχεια, ο Α. Τζίντζιος υπέβαλε την από 19/5/2004 αίτησή του, με την οποία ζητεί από τη Διοίκηση να του χορηγηθεί βεβαίωση προϋπηρεσίας από 7/2/97 έως 10/4/97, επί τη βάσει της οποίας, ως γνωστόν, δύναται να θεμελιώσει δικαίωμα μόνιμου διορισμού με απόλυτη προτεραιότητα σε κενές και συνιστώμενες θέσεις μέχρι τη διενέργεια των διορισμών του έτους 2005, σύμφωνα προς τις σχετικές διατάξεις του ν. 3027/02.

Ενόψει των ανωτέρω ερωτάται εάν είναι νόμιμη η χορήγηση της αιτούμενης βεβαίωσης προϋπηρεσίας.

**II.** Επί του εν λόγω ερωτήματος το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους γνωμοδότησε ως ακολούθως:

**A.** Κατά την άποψη της πλειοψηφίας, η οποία απαρτίστηκε από τους Νομικούς Συμβούλους Χ. Θωμόπουλο, Ε. Τριτά, Ι. Μάσβουλα, Β.Βούκαλη, Ι. Σακελλαρίου, Μ. Απέσσο και Ι. Καραγιαννοπούλου

(ψηφοί 7), με την οποία συντάχθηκε ο εισηγητής Πάρεδρος Θ. Ψυχογιός, υποστηρίχθηκαν τα εξής:

Ως γνωστόν, κάθε φορά που η Διοίκηση εκδίδει διοικητική πράξη προς αποκατάσταση της τρωθείσης νομιμότητας και κατά συμμόρφωση προς εκδοθείσα ακυρωτική δικαστική απόφαση, υποχρεούται να αναμορφώσει **αναδρομικά** τη νομική κατάσταση που προέκυψε από την προηγηθείσα παράνομη διοικητική πράξη και να προβεί στην καθολική αποκατάσταση του διοικουμένου (ΣτΕ 1871/03, 922/00, 2909/94, 3739/88 κλπ.).

Τούτο γίνεται μεν παγίως δεκτό από τη νομολογία εις ό,τι αφορά στη συμμόρφωση της Διοίκησης προς τις ακυρωτικές δικαστικές αποφάσεις, πλην όμως για την ταυτότητα του νομικού λόγου, ενόψει της εφαρμογής των αρχών της νομιμότητας και της χρηστής διοικήσεως, τα εν λόγω νομολογιακά πορίσματα είναι εφαρμόσιμα και κατά την περίπτωση που η Διοίκηση συμμορφώνεται οίκοθεν προς τη νομιμότητα, κατά τα ανωτέρω.

Στην έννοια δε της αναδρομικής αποκατάστασης περιλαμβάνεται η υποχρέωση της Διοίκησης όχι μόνο να επαναφέρει τα πράγματα στην προτέρα κατάσταση, ως είχε αυτή πριν από την παρεμβολή της ακυρωθείσης πράξεως, αλλά, επί πλέον, με θετικές ενέργειες να φέρει τα πράγματα σε σημείο εκείνο στο οποίο θα είχαν εξελιχθεί αυτά, εάν δεν είχε μεσολαβήσει η ακυρωθείσα ή ανακληθείσα πράξη (ολ ΣτΕ 1820/89, ΣτΕ 2522/02, 922/2000, 2909/94, 3739/88 κλπ.).

Ειδικότερα δε εις ό,τι αφορά διορισμό παρανόμως παραλειφθέντος υπαλλήλου, η έννοια της καθολικής αποκατάστασης περιλαμβάνει τόσο τον αναδρομικό διορισμό του υπαλλήλου, όσο και την καταβολή των αναδρομικών αποδοχών του (βλ. ad hoc ολΝ.Σ.Κ. 360, 361/04 Γνωμ. Ν.Σ.Κ.527/02, 312/03, 281/03, 153/94, 614/81, ΣτΕ 3739/88 κλπ.).

Τούτο σημαίνει ότι η τυχόν παράλειψη αναδρομικού διορισμού του εν λόγω υπαλλήλου πρέπει να ανακληθεί από τη Διοίκηση, η οποία οφείλει να προβεί στον αναδρομικό διορισμό τούτου, ανατρέχοντας στον χρόνο, καθόν έδει να είχε λάβει χώρα ο διορισμός κατά νόμο, ενώ σε κάθε περίπτωση η προϋπηρεσία του ως άνω υπαλλήλου θα πρέπει να

υπολογισθεί αναδρομικώς, ως εάν δεν είχε μεσολαβήσει καν η παράνομη διοικητική πράξη.

**Β. Κατά την άποψη της μειοψηφίας που** απαρτίστηκε από τον Πρόεδρο του Τμήματος Ι. Πράσινο και από το Νομικό Σύμβουλο Θ. Θεοφανόπουλο (ψηφοί 2) υποστηρίχθηκαν τα ακόλουθα:

Σύμφωνα με το διδόμενο από την ερωτώσα υπηρεσία πραγματικό, ο ενδιαφερόμενος εκπαιδευτικός «ανήκει στον πίνακα Α' του άρθρου 138 του Ν.2725/1999 και θεμελιώνει δικαίωμα μονίμου διορισμού βάσει του Ν.3027/2002 μέχρι τους διορισμούς εκπαιδευτικών του έτους 2005, σε κενές και συνιστώμενες θέσεις με απόλυτη προτεραιότητα έναντι των υποψηφίων κάθε άλλης κατηγορίας».

Κατά την διάταξη αυτή «οι εγγεγραμμένοι στους πίνακες διοριστέων εκπαιδευτικών του Ν. 1566/1985 μέχρι την 31-12-1997, που έχουν υπηρετήσει ως προσωρινοί αναπληρωτές . . . στα δημόσια σχολεία . . . εφόσον . . . εντάσσονται σε ενιαίο πίνακα διοριστέων με σειρά που εξαρτάται από την προσφερθείσα συνολική υπηρεσία αυτών την 30-6-1998.

Ο πίνακας αυτός συντάσσεται εντός αποκλειστικής προθεσμίας δύο μηνών από την ημερομηνία δημοσίευσής του νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως . . . και κυρώνεται από τον Υπουργό Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων».

Είναι προφανές, ότι από τη σειρά εγγραφής στον εν λόγω πίνακα εξαρτώνται δικαιώματα και συμφέροντα μόνιμου διορισμού τόσο του ειρημένου εκπαιδευτικού όσο και των λοιπών συναδέλφων του που περιλαμβάνονται στον πίνακα αυτό. Ευνοϊκή, επομένως, μεταβολή της σειράς του εν λόγω πίνακα ως προς τον ειρημένο εκπαιδευτικό, συνεπάγεται βλάβη των επηρεαζομένων από την μεταβολή συναδέλφων του.

Τέτοια, όμως, μεταβολή είναι επιτρεπτή μόνο σε συμμόρφωση της διοικήσεως σε ακυρωτική δικαστική απόφαση, η οποία, με βάση τα τιθέμενα στοιχεία, δεν υφίσταται εν προκειμένω.

Ως εκ τούτου, και λαμβανομένου προσέτι υπόψη ότι από τη κύρωση του ως είρηται πίνακα έχει παρέλθει πενταετία και πλέον, δεν

υφίσταται δυνατότητα αναγνώρισεως της αιτούμενης προϋπηρεσίας, διότι τούτο προϋποθέτει ανάκληση του αρχικού διορισμού και μεταβολή του ρηθέντος πίνακα του άρθρου 138 παράγρ. 1α' του Ν. 2725/99, πράγμα το οποίο δεν είναι επιτρεπτό ελλείψει σχετικής ακυρωτικής αποφάσεως.

- Επομένως, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους γνωμοδότησε, κατά πλειοψηφία, ότι ο πιο πάνω εκπαιδευτικός δικαιούται σε αναδρομικό διορισμό και σε λήψη της εκ μέρους του αιτηθείσης βεβαιώσεως προϋπηρεσίας για το αναφερθέν χρονικό διάστημα (δηλ. από 7/2/1997 έως 9/4/1997), αφού βεβαίως πιστοποιηθεί προηγουμένως από τη Διοίκηση ότι πράγματι ο διορισμός αυτού έπρεπε να είχε λάβει χώρα από την προαναφερόμενη ημερομηνία (7/2/1997).



Εξεωρήθη  
29.10.2024  
Πρόεδρος του Τμήματος  
Ιωάννης Πράσιнос  
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Ο αιτητής

Θεόδωρος Ψυχογιός  
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.