

ΣΤΕ 1437/2008

ΤΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ ΤΜΗΜΑ Γ΄

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του την 1η Φεβρουαρίου 2007, με την εξής σύνθεση: Π.Ζ. Φλώρος, Αντιπρόεδρος, Προεδρεύων, σε αναπλήρωση του Προέδρου του Τμήματος που είχε κώλυμα, Ν. Σακελλαρίου, Α. Καραμιχαλέλης, Γ. Ποταμιάς, Π. Καρλή, Σύμβουλοι, Κ. Πισπιρίγκος, Δ. Μακρής, Πάρεδροι. Γραμματέας η Δ. Μουζάκη, Γραμματέας του Γ΄ Τμήματος.

Για να δικάσει την από 5 Ιουλίου 2004 έφεση :

του , κατοίκου Προσύμνης Δήμου Μυκηναίων, ο οποίος παρέστη με το δικηγόρο Γεώργιο Σωτηρέλη (Α.Μ. 13849) που τον διόρισε με πληρεξούσιο,

κατά του Δήμου, ο οποίος παρέστη με το δικηγόρο Νικόλαο Τζωρτζάκη (Α.Μ. 4269) που τον διόρισε με πρακτικό της η Δημαρχιακή Επιτροπή, και κατά της υπ` αριθμ. 330/2003 αποφάσεως του Διοικητικού Εφετείου Τριπόλεως.

Η εκδίκαση άρχισε με την ανάγνωση της εκθέσεως του Εισηγητή, Συμβούλου Γ. Ποταμιά.

Κατόπιν το δικαστήριο άκουσε τον πληρεξούσιο του εκκαλούντος, ο οποίος ανέπτυξε και προφορικά τους προβαλλόμενους λόγους εφέσεως και ζήτησε να γίνει δεκτή η έφεση και τον πληρεξούσιο του Δήμου, ο οποίος ζήτησε την απόρριψή της.

Μετά τη δημόσια συνεδρίαση το δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη σε αίθουσα του δικαστηρίου κ α ι

Α φ ο ύ μ ε λ έ τ η σ ε τ α σ χ ε τ ι κ ά έ γ γ ρ α φ α

Σ κ έ φ θ η κ ε κ α τ ά τ ο Ν ό μ ο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης εφέσεως έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο (υπ` αριθμ. 1214595/05 ειδικό έντυπο παραβόλου).
2. Επειδή, με την κρινόμενη έφεση ζητείται η εξαφάνιση της υπ` αριθμ. 330/2003 αποφάσεως του Διοικητικού Εφετείου Τριπόλεως, με την οποία απορρίφθηκε αίτηση ακυρώσεως του εκκαλούντος, τ έως μονίμου υπαλλήλου του Δήμου Μυκηναίων, κλάδου ΔΕ1 Διοικητικού με βαθμό Γ΄, κατά της υπ` αριθμ. 722/14-5-2001 αποφάσεως του Δημάρχου Μυκηναίων. Με την απόφαση αυτή απορρίφθηκε η από 16-3-2001 αίτηση του εκκαλούντος περί αυτοδικαίας επανόδου του στην υπηρεσία μετά την από 13-5-1999 δήλωση παραιτήσεώς του για την συμμετοχή του στις Εκλογές του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου στις 13-6-1999.
3. Επειδή, με το άρθρο 56 παρ. 1 του Συντάγματος, όπως αυτό ίσχυε πριν από την αναθεώρηση του 2001, ορίζονται τα ακόλουθα: «1. Έμμισθοι δημόσιοι λειτουργοί και υπάλληλοι ... υπάλληλοι οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης ή άλλων νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, δήμαρχοι και πρόεδροι κοινοτήτων ... δεν μπορούν να ανακηρυχθούν υποψήφιοι ούτε να εκλεγούν βουλευτές, αν δεν παραιτηθούν πριν

από την ανακήρυξή τους ως υποψηφίων. Αποκλείεται η επάνοδος στην ενεργό υπηρεσία των στρατιωτικών που παραιτούνται και απαγορεύεται, πριν περάσει ένα έτος από την παραίτηση, η επάνοδος των πολιτικών υπαλλήλων και λειτουργών που παραιτούνται». Περαιτέρω, με το άρθρο 2 παρ. 2 του ν. 1180/1981 (φ. Α' 188) ορίστηκαν τα ακόλουθα: «2. Αι περί κωλυμάτων εκλογιμότητας των βουλευτών διατάξεις των παραγράφων 1 και 4 του άρθρου 56 του Συντάγματος και των παραγράφων 1 έως και 4 του άρθρου 30του Π.Δ. 610/1974 ... έχουν εφαρμογή και δια την εκλογήν των αντιπροσώπων εις το Ευρωπαϊκόν Κοινοβούλιον», ενώ με το άρθρο 210 παρ. 3 του ν. 1188/1981 (φ. Α' 204) ορίστηκαν τα ακόλουθα: «3. Τηρούνται εν ισχύει αι εις τους νόμους περί εκλογής βουλευτών και οργάνων τοπικής αυτοδιοικήσεως διατάξεις αι σχετικαί προς την παραίτησιν των ως υποψηφίων προτεινομένων υπαλλήλων». Εξάλλου, στο άρθρο 18 παρ. 5, 5α και 8 του ν. 1735/1986 (φ Α' 195), όπως οι παράγραφοι αυτές ίσχυαν πριν από την αντικατάστασή τους με το άρθρο 12 παρ. 1-2 του ν. 3231/2004 (Α' 43), ορίζονται τα εξής: «5. Δημόσιοι υπάλληλοι, που παραιτούνται υποχρεωτικά σύμφωνα με την ισχύουσα κατά περίπτωση εκλογική νομοθεσία για να ανακηρυχθούν υποψήφιοι σε οποιοσδήποτε εκλογές, επανέρχονται στην ενεργό υπηρεσία μετά ένα έτος από την υποβολή της παραίτησής τους, αν δεν εκλεγούν, ή από τη λήξη της θητείας τους για οποιοδήποτε λόγο, εκτός αν η εκλογική νομοθεσία προβλέπει ευνοϊκότερη ρύθμιση. Η επάνοδος συντελείται αυτοδικαίως με μόνη την υποβολή σχετικής αίτησης από τον ενδιαφερόμενο στην υπηρεσία από την οποία έχει παραιτηθεί.

Αν η υπηρεσία αυτή δεν υφίσταται κατά το χρόνο της επανόδου, η αίτηση υποβάλλεται στην υπηρεσία όπου έχουν μεταφερθεί οι υπάλληλοι της υπηρεσίας εκείνης. Η αίτηση υποβάλλεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία ενός μήνα από την πάροδο του έτους. Αν δεν υπάρχει κενή θέση, ο υπάλληλος επανέρχεται ως υπεράριθμος και καταλαμβάνει αυτοδικαίως την πρώτη θέση που θα κενωθεί στον κλάδο του ... 8. Οι διατάξεις του άρθρου αυτού εφαρμόζονται και στους τακτικούς υπαλλήλους των ν.π.δ.δ. και των Ο.Τ.Α., καθώς και στο προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου του Δημοσίου, των ν.π.δ.δ. και των Ο.Τ.Α. που κατέχει οργανικές θέσεις». Τέλος, με το άρθρο 30 παρ. 1-4 του π.δ. 55/1999 (φ. Α' 58) ορίστηκαν τα εξής: «1. Η παραίτηση από την υπηρεσία και από τις θέσεις που σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 56 του Συντάγματος αποτελούν κώλυμα για την εκλογή στο αξίωμα του βουλευτή, είναι γραπτή και η επίδοσή της γίνεται με δικαστικό επιμελητή στον πρόεδρο του αρμόδιου για την ανακήρυξη των υποψηφίων δικαστηρίου, πριν από την ημέρα της ανακήρυξης αυτών. 2. Η παραίτηση που επιδόθηκε δεν ανακαλείται. Αυτή θεωρείται ότι έγινε αυτοδικαίως αποδεκτή με την επίδοσή της. 3. Ο πρόεδρος του δικαστηρίου διαβιβάζει την παραίτηση, χωρίς αναβολή, στην αρμόδια για την παραλαβή της αρχή. 4. Εφόσον, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις η πράξη για την αποδοχή της παραίτησης δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, η αρμόδια αρχή οφείλει να δημοσιεύσει αμέσως περίληψή της, που να περιέχει το ονοματεπώνυμο, τη θέση ή το αξίωμα που κατείχε αυτός που παραιτήθηκε ..., καθώς και τη χρονολογία της επίδοσης της παραίτησης στον πρόεδρο του αρμόδιου δικαστηρίου».

4. Επειδή, με τη διάταξη της παραγράφου 1 του άρθρου 56 του Συντάγματος, όπως αυτή ίσχυε πριν από την αναθεώρηση του 2007, θεσπίζεται απόλυτη απαγόρευση επιστροφής στη δημόσια υπηρεσία του παραιτηθέντος για να πολιτευθεί πολιτικού ή δημοτικού υπαλλήλου ή λειτουργού πριν παρέλθει έτος από την παραίτησή του αυτή, κατά τα λοιπά όμως δεν περιορίζεται ή ελευθερία του νομοθέτη να προβλέψει ή να μην προβλέπει την επάνοδο αυτή και να ορίσει στην πρώτη περίπτωση, αναλόγως

μεταξύ άλλων, των κοινωνικών εξελίξεων ή των αναγκών της δημόσιας υπηρεσίας, τα κριτήρια, τους όρους και τις προϋποθέσεις, βάσει των οποίων θα είναι δυνατή η επάνοδος στην υπηρεσία του υπαλλήλου που παραιτήθηκε για να πολιτευθεί (βλ. ΣΕ 2995/2005, 921/1998, 1008/1992, 2609/1989 Ολομ., πρβλ. ΣΕ 2744/1997). Περαιτέρω, κατά τις προαναφερόμενες διατάξεις του άρθρου 30 του πρ. δ/τος 55/1999 η υποβολή παραίτησεως από θέσεις που αποτελούν κώλυμα εκλογιμότητας για την εκλογή στο αξίωμα του βουλευτή γίνεται γραπτώς και επιδίδεται με δικαστικό επιμελητή στον πρόεδρο του αρμόδιου για την ανακήρυξη των υποψηφίων δικαστηρίου, δεν ανακαλείται, ενώ θεωρείται ότι έγινε αυτοδικαίως αποδεκτή με την επίδοσή της. Οι δημόσιοι πολιτικοί ή δημοτικοί υπάλληλοι και λειτουργοί που παραιτούνται υποχρεωτικά, σύμφωνα με την ισχύουσα κατά περίπτωση εκλογική νομοθεσία, επανέρχονται στην ενεργό υπηρεσία μετά ένα έτος από την υποβολή της παραίτησής τους, αν δεν εκλεγούν ή από τη λήξη της θητείας τους για οποιοδήποτε λόγο. Η επάνοδος συντελείται αυτοδικαίως με μόνη την υποβολή σχετικής αίτησης από τον ενδιαφερόμενο στην υπηρεσία από την οποία είχε παραιτηθεί. Η αίτηση υποβάλλεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία ενός μήνα από την πάροδο του έτους από την υποβολή της παραίτησης του ενδιαφερομένου.

5. Επειδή, εν προκειμένω, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και την εκκαλουμένη απόφαση, ο εκκαλών, υπάλληλος του Δήμου, κλάδου ΔΕ1 Διοικητικού με βαθμό Γ', υπέβαλε την από 13-5-1999 δήλωση παραίτησεως προς τον Πρόεδρο του Αρείου Πάγου προκειμένου να λάβει μέρος, με τον συνδυασμό του Κόμματος «.....», στις εκλογές της 13-6-1999 για την ανάδειξη αντιπροσώπων στο Ευρωπαϊκό Κοινοβούλιο. Περιλήψη της δηλώσεως παραίτησεως δημοσιεύθηκε στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 90/9-6-1999, τ. ΝΠΔΔ). Εν συνεχεία, ο εκκαλών υπέβαλε προς τον Πρόεδρο του Πρωτοδικείου Κορίνθου την από 14-3-2000 δήλωση παραίτησεως προκειμένου να λάβει μέρος, με τον συνδυασμό του Κόμματος «.....», στις βουλευτικές εκλογές της 9-4-2000.

Με την από 15-5-2000 αίτησή του προς τον Δήμο Μυκηναίων ζήτησε την ανάκληση της παραίτησεως που είχε υποβάλει στις 13-5-1999. Κατόπιν, με την από 16-3-2001 αίτησή του προς τον Δήμαρχο Μυκηναίων ζήτησε την επάνοδό του στην υπηρεσία θεωρώντας ως αφετηρία της ετησίας προθεσμίας που εκώλυε την επάνοδό του στην υπηρεσία την ημερομηνία 14-3-2000, ημερομηνία υποβολής της δεύτερης δηλώσεως παραίτησεώς του. Με την υπ' αριθμ. 722/14-5-2001 πράξη του Δημάρχου Μυκηναίων απορρίφθηκε η από 16-3-2001 αίτηση του εκκαλούντος με την κατωτέρω αιτιολογία: «Με βάση τα ανωτέρω και σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 56 παρ. 1 του Συντάγματος, 18 παρ. 5 & 8 του Ν. 1735/1987 και 210 παρ. 3 του Ν. 1188/1981 και με το δεδομένο ότι η δεύτερη παραίτησή σας για τις Βουλευτικές Εκλογές της 09/04/2000 εγένετο ενώ ευρίσκεστο εκτός υπηρεσίας μετά την αυτοδίκαιη παραίτησή σας με την από 13/05/1999 πρώτη δήλωσή σας για την συμμετοχή σας στις εκλογές του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου στις 13/06/1999 και επειδή δεν υποβάλατε εμπροθέσμως αίτηση και συγκεκριμένα εντός ενός μηνός από την νόμιμη παραίτησή σας, και συγκεκριμένα μέχρι τις 13/06/2000, δεν μπορούμε να δεχθούμε την επάνοδό σας στην υπηρεσία, σύμφωνα και με τις γνωματεύσεις των νομικών υπηρεσιών του Υπουργείου Εσωτερικών και των δικηγόρων». Κατά της αποφάσεως αυτής ο εκκαλών άσκησε αίτηση ακυρώσεως, η οποία απορρίφθηκε με την εκκαλουμένη απόφαση.

6. Επειδή, κατά τη γνώμη που επικράτησε στο Δικαστήριο, εφόσον ο εκκαλών υπέβαλε προς τον Πρόεδρο του Πρωτοδικείου Κορίνθου την από 14-3-2000 (δεύτερη) δήλωση παραίτησεως προκειμένου να λάβει μέρος στις βουλευτικές

εκλογές της 9-4-2000, η δεύτερη αυτή δήλωση παραιτήσεως έχει την έννοια της γνωστοποίησεως αυτού προς την υπηρεσία ότι θα συμμετάσχει ως υποψήφιος στις εκλογές της 9-4-2000. Επομένως, ως αφετηρία του έτους για το οποίο θεσπίζεται απόλυτη απαγόρευση επιστροφής στη δημόσια υπηρεσία παραιτηθέντος πολιτικού ή δημοτικού υπαλλήλου ή λειτουργού νοείται εν προκειμένω η δεύτερη παραίτηση (14-3-2000) το δε έτος συμπληρώνεται με την παρέλευση της αντιστοίχου ημερομηνίας του επομένου έτους της δευτέρας παραιτήσεως (14-3-2001). Εφόσον δε εν προκειμένω ο εκκαλών μετά την παρέλευση του έτους από την υποβολή της δεύτερης παραιτήσεως και εντός της αποκλειστικής προθεσμίας του ενός μήνα υπέβαλε την από 16-3-2001 αίτηση προς τον Δήμαρχο Μυκηναίων περί επανόδου του στην υπηρεσία η επάνοδος σ' αυτή συντελέστηκε αυτοδικαίως με μόνη την υποβολή της σχετικής αιτήσεως από τον εκκαλούντα κατά τα ήδη εκτεθέντα στη σκέψη 4 της παρούσης αποφάσεως. Κατά τη γνώμη όμως του Συμβούλου δεδομένου ότι, κατά τα ήδη εκτεθέντα στη σκέψη 4, η λύση της υπαλληλικής σχέσεως του εκκαλούντος επήλθε αυτοδικαίως με την επίδοση με δικαστικό επιμελητή στον πρόεδρο του αρμοδίου για την ανακήρυξη των υποψηφίων δικαστηρίου στις 13-5-1999 της πρώτης δηλώσεως παραιτήσεως τότε άρχισε κατά νόμο το ετήσιο κώλυμα επανόδου του στην υπηρεσία, το οποίο συμπληρώθηκε με την παρέλευση της αντίστοιχης ημερομηνίας του επομένου έτους από την υποβολή της πρώτης παραιτήσεως, δηλαδή στις 13-5-2000. Κατά τη διάρκεια δε του έτους αυτού, μη υφισταμένου υπαλληλικού δεσμού ο εκκαλών δεν εκωλύετο να λάβει μέρος ως υποψήφιος στις εκλογές της 9-4-2000, και ως εκ τούτου η από 14-3-2000 (δεύτερη) δήλωση παραιτήσεώς του ήταν νομικώς αδιάφορη όπως άλλωστε νόμω αδιάφορη ήταν και η από 15-5-2000 αίτησή του προς τον Δήμο Μυκηναίων περί ανακλήσεως της πρώτης παραιτήσεως. Κατά την μειοψηφούσα αυτή γνώμη η αποκλειστική προθεσμία του ενός μήνα εντός του οποίου έπρεπε ο εκκαλών να υποβάλει αίτηση περί επανόδου του στην υπηρεσία παρήλθε στις 13-6-2000 και επομένως νομίμως απορρίφθηκε με την υπ' αριθμ. 722/14-5-2001 πράξη του Δημάρχου Μυκηναίων η από 16-3-2001 αίτηση του εκκαλούντος περί επανόδου του στην υπηρεσία ως υποβληθείσα εκπροθέσμως.

7. Επειδή, ο λόγος εφέσεως σύμφωνα με τον οποίο έσφαλε η εκκαλουμένη απόφαση, η οποία δεν θεώρησε ως αφετηρία υπολογισμού του έτους την ημερομηνία υποβολής της δεύτερης παραιτήσεως, δηλαδή την 14-3-2000 και κατόπιν αυτού ως εμπροθέσμως υποβληθείσα την από 16-3-2001 αίτηση επανόδου στην υπηρεσία του εκκαλούντος, είναι βάσιμος και πρέπει για τον λόγο αυτό να γίνει δεκτή η κρινόμενη έφεση, να εξαφανισθεί η εκκαλουμένη απόφαση και το Δικαστήριο να χωρήσει στην εκδίκαση της αιτήσεως ακυρώσεως του εκκαλούντος σύμφωνα με το άρθρο 64 του πρ. δ/τος 18/1989 (Α,8) και να την κάνει δεκτή για τον αντίστοιχο λόγο ακυρώσεως και να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 722/14-5-2001 πράξη του Δημάρχου Μυκηναίων, με την οποία απορρίφθηκε η από 16-3-2001 αίτηση του εκκαλούντος, με την οποία ζήτησε την επάνοδό του στην υπηρεσία.

Δ ι ά τ α ύ τ α

Δέχεται την έφεση.

Εξαφανίζει την υπ' αριθμ. 330/2003 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Τριπόλεως

Δικάζει την αίτηση ακυρώσεως του εκκαλούντος - αιτούντος και την δέχεται.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 722/14-5-2001 απόφαση του Δημάρχου Μυκηναίων.

Διατάσσει την επιστροφή των παραβόλων της εφέσεως και της αιτήσεως ακυρώσεως,
και

Επιβάλλει στο Δήμο Μυκηναίων τη δικαστική δαπάνη του εκκαλούντος - αιτούντος
και των δύο βαθμών δικαιοδοσίας, η οποία ανέρχεται στο ποσό των εννιακοσίων
ογδόντα τριών (460+460+42+21) ευρώ.

Η διάσκεψη έγινε στην Αθήνα στις 15 Φεβρουαρίου 2007

Ο Προεδρεύων Αντιπρόεδρος
Π.Ζ. Φλώρος

Η Γραμματέας του Γ` Τμήματος
Δ. Μουζάκη

και η απόφαση δημοσιεύθηκε σε δημόσια συνεδρίαση της 8ης Μαΐου 2008.

Ο Προεδρεύων Αντιπρόεδρος
Σωτ. Ρίζος

Η Γραμματέας του Γ` Τμήματος
Α. Τριάδη