

Αριθμός απόφασης: 1779/2010

ΤΟ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΕΦΕΤΕΙΟ ΑΘΗΝΩΝ

Τμήμα Ε΄

ΑΚΥΡΩΤΙΚΟΣ ΣΧΗΜΑΤΙΣΜΟΣ

Με μέλη τους: Μαρία Λεντάρη-Τσινταράκη, Εφέτη Δ.Δ., που άσκησε καθήκοντα Προέδρου επειδή κωλύονταν οι Πρόεδροι και οι αρχαιότεροί της δικαστές, Ελένη Παπαδημητρίου και Ευαγγελία Μπουμπουκιώτη, Εφέτες Διοικητικών Δικαστηρίων,

συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του στις 4 Ιουνίου 2010, με γραμματέα τον Παναγιώτη Χατζηδάκη, για να δικάσει την από 5 Μαρτίου 2010, αίτηση

της, κατοίκου Πατρών (οδός), που παραστάθηκε με τον πληρεξούσιό της δικηγόρο Μιχαήλ Οικονόμου, τον οποίο διόρισε με προφορική της δήλωση στο ακροατήριό του Δικαστηρίου,

κατά του Υπουργού Προστασίας του Πολίτη, ο οποίος παραστάθηκε με τον Πάρεδρο του ΝΣΚ Ευστράτιο Ηλιαδέλη.

Κατά τη δημόσια συζήτηση που ακολούθησε, το Δικαστήριο άκουσε:

την εισηγήτρια της υπόθεσης, Εφέτη Διοικητικών Δικαστηρίων, Μαρία Λεντάρη-Τσινταράκη, που διάβασε τη σχετική έκθεσή της, εξέθεσε τα ζητήματα που προκύπτουν και ανέπτυξε την γνώμη της γι' αυτά,

τον πληρεξούσιο δικηγόρο της αιτούσας, που ανέπτυξε και προφορικά τους λόγους ακύρωσης και ζήτησε να γίνει δεκτή η αίτηση, καθώς και τον εκπρόσωπο του Υπουργού, που ζήτησε, αντίθετα, να απορριφθεί η αίτηση.

Μετά τη συνεδρίαση, το Δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη και, αφού

μελέτησε τη δικογραφία και τις σχετικές διατάξεις,

αποφασίζει τα εξής:

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης αίτησης καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο (βλ. το υπ' αρ. 1089154/2010 ειδικό έντυπο παράβολο Δημοσίου).

2. Επειδή, με την κρινόμενη αίτηση ζητείται παραδεκώς η ακύρωση της άρνησης της Διοίκησης να ανακαλέσει την υπ' αριθμ. πρωτ. 247279/1/5-α'/21-9-2009 απόφαση του Προϊσταμένου του Κλάδου Οργάνωσης και Ανθρώπινου Δυναμικού της Ελληνικής Αστυνομίας (ΦΕΚ 792/25-9-2009 τ.Γ'), με την οποία η αιτούσα απολύθηκε και διαγράφηκε από το Σώμα της ΕΛ.ΑΣ., μετά από αίτηση παραίτησής της, προκειμένου να ανακηρυχθεί υποψήφια βουλευτής, κατά τις βουλευτικές εκλογές της 4ης Οκτωβρίου 2009.

3. Επειδή, στο άρθρο 56 του Συντάγματος, όπως αυτό αναθεωρήθηκε με το Ψήφισμα της 6ης Απριλίου 2001, ορίζεται ότι: 1. 'Εμμισθοί δημόσιοι λειτουργοί και υπάλληλοι, άλλοι υπάλληλοι του Δημοσίου, υπηρετούντες στις ένοπλες δυνάμεις και στα σώματα ασφαλείας, υπάλληλοι οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης ή άλλων νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου.....δεν μπορούν να ανακηρυχθούν υποψήφιοι ή να εκλεγούν βουλευτές, αν δεν παραιτηθούν πριν από την ανακήρυξή τους ως υποψηφίων. Η παραίτηση συντελείται με μόνη τη γραπτή υποβολή της. Αποκλείεται η επάνοδος στην ενεργό υπηρεσία των στρατιωτικών που παραιτούνται.... Εξάλλου στο άρθρο 30 του Π.Δ 96/2007 «Κωδικοποίηση σε ενιαίο κείμενο των διατάξεων της νομοθεσίας για την εκλογή βουλευτών» (ΦΕΚ 116 Α') ορίζεται ότι: 1. Η παραίτηση από την υπηρεσία και από τις θέσεις που σύμφωνα με την παρ. 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 περίληψη της, που να περιέχει το ονοματεπώνυμο, τη θέση ή το αξίωμα που κατείχε αυτός που παραιτήθηκε ή αν πρόκειται για στρατιωτικούς το βαθμό και το όπλο ή την υπηρεσία στην οποία αυτός ανήκε, καθώς και τη χρονολογία της επίδοσης της παραίτησης στον πρόεδρο του αρμόδιου δικαστηρίου. 5. Ο αξιωματικός που σύμφωνα με τα παραπάνω παραιτήθηκε και δεν εκλέχτηκε βουλευτής, είναι δυνατόν οποτεδήποτε ν' ανακληθεί στην ενέργεια ως έφεδρος, ενώ αυτός που εκλέχτηκε βουλευτής δεν μπορεί ν' ανακληθεί στην ενέργεια, πριν από την έναρξη των εργασιών της Α' Συνόδου της νέας Βουλής και χωρίς την έγκριση αυτής. 6.....».

4. Επειδή, σύμφωνα με τις παραπάνω διατάξεις, οι δημόσιοι υπάλληλοι, καθώς και οι υπηρετούντες στις ένοπλες δυνάμεις και στα σώματα ασφαλείας μπορούν να εκλεγούν βουλευτές, εφόσον προηγουμένως υποβάλουν γραπτώς την παραίτησή τους από την υπηρεσία και την επιδώσουν με δικαστικό επιμελητή στον πρόεδρο του δικαστηρίου, που είναι αρμόδιο για την ανακήρυξη των υποψηφίων βουλευτών. Οι με τον τρόπο αυτό παραιτούμενοι υπάλληλοι, για να μετάσχουν ως υποψήφιοι στις βουλευτικές εκλογές, δύνανται να επανέλθουν χωρίς χρονικό περιορισμό στην ενεργό υπηρεσία, από την οποία παραιτήθηκαν, εκτός των στρατιωτικών, για τους οποίους αποκλείεται η

επάνοδος στην ενεργό υπηρεσία. Εξάλλου, όπως έχει ήδη κριθεί η Ελληνική Αστυνομία συνιστά στρατιωτική υπηρεσία οι δε ανήκοντες σ' αυτήν είναι στρατιωτικοί και όχι πολιτικοί υπάλληλοι, και ως εκ τούτου το στρατιωτικό προσωπικό της Ελληνικής Αστυνομίας δεν δύναται να επικαλεστεί για τη ρύθμιση των υπηρεσιακών του μεταβολών που αναφέρονται στην αποχώρηση από την υπηρεσία, τον υποβιβασμό ή την μετάθεσή του, τις συνταγματικές εγγυήσεις της μονιμότητας των δημοσίων υπαλλήλων που προβλέπονται από το άρθρο 103 παρ. 4 του Συντάγματος (βλ. Ολομ. ΣΕ 2649/1987 ερμηνεύοντας τις διατάξεις του Ν. 1481/1984, με τον οποίο συστήθηκε η Ελληνική Αστυνομία, ο χαρακτήρας της οποίας ως στρατιωτικής οργανωμένης υπηρεσίας παρέμεινε και με τον νέο νόμο 2800/2000 Αναδιάρθρωση Υπηρεσιών της ΕΛ.ΑΣ., άρθρ. 8 και 9. Επίσης Σ.Ε. 2603/2004 σκέψη 9η, 876/2009 σκέψη 4η κ.α.). Επομένως, στην έννοια των στρατιωτικών που δεν μπορούν να επανέλθουν στην υπηρεσία, κατ' άρθρο 56 παρ. 1, περιλαμβάνονται οι πάσης φύσεως στρατιωτικοί, δηλαδή οι υπηρετούντες στις ένοπλες δυνάμεις και τα σώματα ασφαλείας, έστω και αν δεν είναι αξιωματικοί (πρβλ. Ε. ΒΕΝΙΖΕΛΟΥ. Το Αναθεωρητικό κεκτημένο 2002, 255), δεδομένου ότι το κώλυμα συμμετοχής στις εκλογές χωρίς προηγούμενη παραίτηση, ορίζεται από τη διάταξη αυτή για τους υπηρετούντες στις ένοπλες δυνάμεις και τα σώματα ασφαλείας, που είναι το σύνολο του στρατιωτικού προσωπικού τους, δηλ. και οι κατώτεροι βαθμοί, σε αντίθεση με την πριν από την αναθεώρηση του 2001 διατύπωση της διάταξης, η οποία αναφερόταν μόνο στους αξιωματικούς. Από το προσωπικό αυτό, μόνο οι αξιωματικοί (Ενόπλων Δυνάμεων και Σωμάτων ασφαλείας) που παραιτήθηκαν και δεν εκλέχθηκαν βουλευτές, είναι δυνατόν ν' ανακληθούν στην ενέργεια ως έφεδροι (άρ. 30 παρ. 5 Π.Δ. 96/2007).

5. Επειδή στην προκειμένη περίπτωση από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής: Η αιτούσα κατατάχθηκε στην Ελληνική Αστυνομία στις 11-6-1991. Όταν έφερε το βαθμό του Αρχιφύλακα, αυτή υπέβαλε στις 16-9-2009, προς τον Πρόεδρο Πρωτοδικών Πατρών, δήλωση παραίτησης από την Ελληνική Αστυνομία, προκειμένου να συμμετάσχει στις βουλευτικές εκλογές της 4ης Οκτωβρίου 2009 ως υποψήφια βουλευτής. Παράλληλα, με την από 18-9-2009 αίτησή της προς το Αρχηγείο της ΕΛ.ΑΣ. δήλωσε ότι δεν επιθυμεί την περαιτέρω παραμονή της στο Σώμα, επειδή θα συμμετείχε ως υποψήφια βουλευτής στις προαναφερόμενες εκλογές. Με την υπ' αρ. 835/2009 απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Πατρών αυτή ανακηρύχθηκε υποψήφια βουλευτής της εκλογικής περιφέρειας του Νομού Αχαΐας. Ακολούθως εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 24729/1/5-α'/21-9-2009 απόφαση του Προϊσταμένου Κλάδου Οργάνωσης και Ανθρώπινου Δυναμικού / Α.Ε.Α. (ΦΕΚ 792 τ. Γ'), με την οποία αυτή απολύθηκε και διαγράφηκε από το Σώμα της Ελληνικής Αστυνομίας. Με την από 11-10-2009 αίτησή της προς το Αρχηγείο της ΕΛ.ΑΣ., που κατατέθηκε στο Αστυν. Τμήμα Πατρών, η αιτούσα ζήτησε να ανακληθεί η ως άνω απόφαση απόλυσης, καθόσον επιθυμεί να επανέλθει στο Σώμα της ΕΛ.ΑΣ., γιατί δεν εξελέγη βουλευτής. Η Διοίκηση απέρριψε το αίτημα της αιτούσας, μετά και την υπ' αρ. 69/2010 αρνητική Γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους (Ζ' Τμήματος) στο αρ. πρωτ. 6002/23/145-α'/17-12-2009 υποβληθέν ερώτημα του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη «εάν είναι δυνατή η επάνοδος στην ενεργό υπηρεσία αστυνομικής υπαλλήλου που παραιτήθηκε προκειμένου να ανακηρυχθεί υποψήφια βουλευτής», με το σκεπτικό ότι ως αστυνομική υπάλληλος είναι στρατιωτικός κατά την έννοια του άρθρου 56 παρ. 1 εδάφιο τρίτο του Συντάγματος και συνεπώς απαγορεύεται η επάνοδός της στην υπηρεσία. Ήδη η αιτούσα με την κρινόμενη αίτηση και το υπόμνημά της προβάλλει ότι είναι παράνομη και ακυρωτέα η άρνηση της Διοίκησης ν' ανακαλέσει την πράξη απόλυσής της και να δεχθεί την επάνοδό της στο Σώμα της ΕΛ.ΑΣ., διότι οι αστυνομικοί υπάλληλοι δεν είναι στρατιωτικοί, και ως εκ τούτου δεν υπάγονται στην απαγόρευση επανόδου στην ενεργό υπηρεσία, που ορίζεται μόνο

για τους στρατιωτικούς με τη συνταγματική διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 56. Ακόμη, όμως, και αν θεωρηθεί ότι η απαγόρευση αυτή καταλαμβάνει και το αστυνομικό προσωπικό, αφορά μόνο τους αξιωματικούς της ΕΛ.ΑΣ., και όχι και το υπόλοιπο αστυνομικό προσωπικό που φέρει κατώτερους βαθμούς, όπως του αρχιφύλακα, που είχε αυτή, η οποία σε κάθε περίπτωση δεν υπάγεται στην εν λόγω απαγόρευση.

6. Επειδή, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στην 4η σκέψη της παρούσας, η Ελληνική Αστυνομία συνιστά στρατιωτική υπηρεσία, οι δε ανήκοντες σ' αυτήν είναι στρατιωτικοί υπάλληλοι (Ολομ ΣΕ 2649/1987, ΣΕ 2603/2004, 876/2009 κ.α.). Ως εκ τούτου αποκλείεται, κατ' άρθρο 56 παρ. 1 του Συντάγματος, η επάνοδος στην ενεργό υπηρεσία των παραιτηθέντων για συμμετοχή στις εκλογές αστυνομικών υπαλλήλων, οι οποίοι υπάγονται στην έννοια του όρου στρατιωτικών του εδαφ. γ' της διάταξης αυτής, τα δε αντιθέτως προβαλλόμενα με την κρινόμενη αίτηση είναι απορριπτέα ως αβάσιμα. Και ο αποκλεισμός, μάλιστα, αυτός ισχύει ανεξάρτητα από το βαθμό που έφεραν αυτοί κατά τον χρόνο υποβολής της παραίτησης, και όχι μόνο για τους αξιωματικούς, όπως επίσης αβάσιμα προβάλλει η αιτούσα, εφόσον η διάταξη δεν κάνει τέτοια διάκριση, το δε κώλυμα συμμετοχής στις εκλογές χωρίς προηγούμενη παραίτηση ορίζεται από το πρώτο εδάφιο για το σύνολο των υπηρετούντων στις ένοπλες δυνάμεις και τα σώματα ασφαλείας και όχι μόνο για τους αξιωματικούς, όπως όριζε πριν από την αναθεώρηση του έτους 2001. Κατά συνέπεια, η Διοίκηση δεν παρέλειψε παράνομα να δεχθεί το αίτημα της αιτούσας για ακύρωση της πράξης απόλυσης της και επαναφοράς της στην ενεργό υπηρεσία και πρέπει ν' απορριφθεί η κρινόμενη αίτηση ακύρωσης, να καταπέσει υπέρ του Δημοσίου το παράβολο, κατ' εκτίμηση, όμως, των περιστάσεων ν' απαλλαγεί η αιτούσα από τη δικαστική δαπάνη του Δημοσίου (άρθ. 275 παρ. 1 εδαφ. ε' Κ.Δ.Δ.).

ΔΙΑ ΤΑΥΤΑ

Απορρίπτει την αίτηση ακυρώσεως.

Διατάσσει την κατάπτωση του παραβόλου.

Απαλλάσσει την αιτούσα από τη δικαστική δαπάνη του Δημοσίου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στην Αθήνα στις 28 Ιουλίου 2010 και δημοσιεύθηκε στον ίδιο τόπο στις 15 Σεπτεμβρίου 2010, σε δημόσια έκτακτη συνεδρίαση στο ακροατήριο του Δικαστηρίου.

Η ΠΡΟΕΔΡΕΥΟΥΣΑ

ΜΑΡΙΑ ΛΕΝΤΑΡΗ-ΤΣΙΝΤΑΡΑΚΗ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΠΑΝΑΓΙΩΤΗΣ ΧΑΤΖΗΔΑΚΗΣ

