



Αριθμ. απόφ: 217/2013



ΤΟ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΕΦΕΤΕΙΟ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ
Τμήμα Β΄
(ΣΕ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ)

Συνήλθε στις 10 Σεπτεμβρίου 2013, στο γραφείο του Προέδρου του Τμήματος, με την εξής σύνθεση: Βασίλειος Πανταζόπουλος, Πρόεδρος Εφετών Δ.Δ., Θέμις Κιαγιά-Αθηνοδώρου και Στυλιανή Προδρόμου-Κουκουτζέλα –Εισηγήτρια, Εφέτες Δ.Δ., και γραμματέα την Ευαγγελία Καλαϊτζή, δικαστική υπάλληλο,

γ ι α να αποφασίσει σχετικά με την από 1.8.2013 αίτηση αναστολής,

τ ο υ , Παπουλίδη Ιωάννη του Ελευθερίου, κατοίκου Καστοριάς (Αρτέμιδος αρ.4),

κ α τ ά 1. του Δήμου Καστοριάς, που εδρεύει στην Καστοριά και εκπροσωπείται νόμιμα και 2. του Ελληνικού Δημοσίου εκπροσωπούμενου από τον Υπουργό Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και τον Υπουργό Εσωτερικών..

Με την αίτηση αυτή επιδιώκεται η αναστολή εκτέλεσης της 167/17551/22.5.2013 πράξης του Δημάρχου Καστοριάς.

Αφού άκουσε την εισηγήτρια Εφέτη Δ.Δ. Στυλιανή Προδρόμου-Κουκουτζέλα,, μελέτησε τα σχετικά έγγραφα και σκέφθηκε κατά το νόμο.

Η κρίση του είναι η εξής:

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό κρίση αίτησης καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο (βλ. σειράς Α' 914102 ειδικό γραμμάτιο παραβόλου).

2. Επειδή, με την αίτηση αυτή επιδιώκεται η αναστολή εκτέλεσης της με αρ. πρωτ. 167/17551/22-5-.2013 διαπιστωτικής πράξης του Δημάρχου Καστοριάς, με την οποία διαπιστώθηκε ότι ο αιτών, υπάλληλος του καθού, τέθηκε σε αυτοδίκαιη αργία.



και 8 της υποπαραγράφου Z.3 του ν. 4093/2012, «7. Οι διατάξεις των περιπτώσεων 1 έως 6 της παρούσας υποπαραγράφου εφαρμόζονται και στις υποθέσεις που είναι εκκρεμείς κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. 8. Το αρμόδιο για την εκδίκαση αίτησης αναστολής εκτέλεσης δικαστήριο, η οποία στρέφεται κατά πράξης με την οποία διαπιστώνεται η θέση υπαλλήλου σε κατάσταση αυτοδίκαιης αργίας ή με την οποία ο υπάλληλος τίθεται σε δυνητική αργία, μπορεί, εφόσον πιθανολογείται σοβαρά κίνδυνος βιοπορισμού του υπαλλήλου ή της οικογένειάς του, να διατάσσει, ως προσωρινό μέτρο, την αύξηση των αποδοχών της αργίας μέχρι το 75% των νόμιμων αποδοχών του υπαλλήλου».

5. Επειδή, από τις προαναφερόμενες διατάξεις συνάγεται ότι η θέση υπαλλήλου σε κατάσταση αργίας αποτελεί διοικητικό μέτρο προσωρινού και επείγοντος χαρακτήρα, που αποσκοπεί στην άμεση απομάκρυνσή του από την υπηρεσία, αν λόγοι υπηρεσιακοί ή δημοσίου συμφέροντος το επιβάλλουν (πρβλ. ΣΕ 15/2003, 1566/2001 κ.ά.). Εξάλλου, όπως γίνεται δεκτό από τη νομολογία, οι διοικητικές πράξεις οι οποίες αναφέρονται στην υπηρεσιακή κατάσταση δημοσίων υπαλλήλων, περιλαμβανομένων και των πράξεων περί θέσεώς τους σε αργία, συνδέονται στενά με την ομαλή λειτουργία της δημόσιας υπηρεσίας και για το λόγο αυτό η άμεση εκτέλεσή τους επιβάλλεται για λόγους δημοσίου συμφέροντος. Επομένως, σύμφωνα με τις διατάξεις που προαναφέρθηκαν και προκειμένου να μη διαταραχτεί η ομαλή λειτουργία των δημοσίων υπηρεσιών, δεν χορηγείται καταρχήν, αναστολή εκτέλεσης των πράξεων, εκτός αν συντρέχουν εξαιρετικοί λόγοι σοβαρής και ανεπανόρθωτης βλάβης, οπότε μπορεί, κατ' εξαίρεση, να χορηγηθεί αναστολή, μετά από συνεκτίμηση και των αναγκών της δημόσιας υπηρεσίας (πρβλ. ΕΑ 884, 699/2005, 723/2003, 112/2000 κ.ά.).

6. Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα: Με την με αρ. πρωτ. 17551/167/22.5.2013 διαπιστωτική πράξη του Δημάρχου Καστοριάς, διαπιστώθηκε η θέση του αιτούντος, υπαλλήλου του κλάδου ΥΕ, με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου υπηρετούντος στο Δήμο Καστοριάς, σε αυτοδίκαιη αργία, από 23.1.2013. Η πράξη αυτή εκδόθηκε σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 103 του ν. 3528/2007, όπως αντικαταστάθηκε από την περ.1γ' της υποπαραγράφου Z.3 του άρθρου



3. Επειδή, ο αιτών έχει ασκήσει την με αρ. καταχ. 316/30.7.2013 αίτηση ακυρώσεως κατά της προαναφερόμενης πράξης, ενώ με την από 9.8.2013 προσωρινή διαταγή του Προέδρου του Β' Τμήματος Διακοπών ανεστάλη προσωρινώς η εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης.

4. Επειδή, στο άρθρο 103 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων (ν. 3528/2007, Α' 26), όπως αυτό αντικαταστάθηκε από το άρθρο πρώτο του ν. 4057/2012 (Α' 54/14.3.2012) και ακολούθως από την περ. 1 της υποπαραγράφου Ζ.3 του άρθρου πρώτου του ν. 4093/2012 (Α' 222/12.11.2012), ορίζεται ότι: «1. Τίθεται αυτοδίκαια σε αργία: α) ο υπάλληλος που στερήθηκε την προσωπική του ελευθερία ύστερα από πρωτοβάθμια ή δευτεροβάθμια απόφαση ποινικού δικαστηρίου ή ένταλμα προσωρινής κράτησης, ... γ).... 2. Ο υπάλληλος επανέρχεται αυτοδίκαια στα καθήκοντά του, εάν εκλείψει ο λόγος για τον οποίο έχει τεθεί σε αργία. Ειδικότερα: α. Υπάλληλος ο οποίος τέθηκε σε αργία στις περιπτώσεις α' έως γ' της παραγράφου 1 ασκεί εκ νέου τα καθήκοντά του αν αθωωθεί με τελεσίδικη δικαστική απόφαση. β. ... 3. Η διαπιστωτική πράξη θέσης σε αργία εκδίδεται αμελλητί από το αρμόδιο για το διορισμό του υπαλλήλου όργανο. Η πράξη επανόδου του υπαλλήλου στην υπηρεσία εκδίδεται από το ίδιο όργανο: α) μετά από τελεσίδικη αθωωτική απόφαση ποινικού δικαστηρίου ... ». Περαιτέρω, κατά το άρθρο 105 του ως άνω Υπαλληλικού Κώδικα, όπως ισχύει μετά το ν. 4057/2012 και, ακολούθως, μετά την αντικατάστασή του από την περ. 2 της υποπαραγράφου Ζ.3 του άρθρου πρώτου του ν. 4093/2012, «1. Ο υπάλληλος ο οποίος τελεί σε κατάσταση αργίας απέχει από την άσκηση των κύριων και παρεπόμενων καθηκόντων του. 2. Στον υπάλληλο που τελεί σε κατάσταση αργίας ή σε αναστολή άσκησης καθηκόντων καταβάλλεται το ένα τρίτο (1/3) των αποδοχών του με εξαίρεση την περίπτωση του δεύτερου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 103, κατά την οποία καταβάλλεται το ένα τέταρτο (1/4) των αποδοχών του. Το υπόλοιπο των αποδοχών του ή μέρος αυτού μπορεί να αποδοθεί στον υπάλληλο, μετά από αιτιολογημένη απόφαση του πειθαρχικού συμβουλίου, εφόσον δεν τεθεί σε αργία σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παραγράφου 1 του άρθρου 103 ή απαλλαγεί με τελεσίδικη δικαστική απόφαση. 3... 4. Οι διατάξεις των άρθρων 31 - 35 του παρόντος Κώδικα εφαρμόζονται και κατά τη διάρκεια της αργίας». Τέλος, κατά τις περ. 7

ℓ

✱ ρ



Δέχεται την αίτηση.

Αναστέλλει την 167/17551/22.5.2013 διαπιστωτική πράξη του Δημάρχου Καστοριάς.

Διατάσσει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στη Θεσσαλονίκη στις 10-9-2013, όπου και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 27-9-2013.

Θεωρήθηκε στη
Θεσσαλονίκη
στις 30/10/2013
Η ΕΙΣΗΓΗΤΡΙΑ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ



ΑΚΡΙΒΕΣ ΦΩΤΟΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Θεσ/νίκη 6/11/2013
Η Γραμματέας
ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΚΑΛΑΙΤΣΗ

πρώτου του ν. 4093/2012, δεδομένου ότι ο αιτών είχε παραπεμφθεί και καταδικαστεί με την 110/2013 απόφαση του Τριμελούς Πλημμελειοδικείου Καστοριάς σε ποινή φυλάκισης είκοσι μηνών με τριετή αναστολή, για το αδίκημα της ανθρωποκτονίας εξ αμελείας.



7. Επειδή, με την υπό κρίση αίτηση ο αιτών επαναλαμβάνει τους λόγους που προέβαλε και με την αίτηση ακυρώσεως και, συγκεκριμένα ότι, με τη νέα του μορφή το άρθρο 103 του υπαλληλικού κώδικα του στερεί, κατά παράβαση του άρθρου 20 του Συντάγματος, τη δυνατότητα να ακουστεί πριν τη θέση του σε καθεστώς αργίας, ενώ η βάσει αυτού εκδοθείσα προσβαλλόμενη πράξη αντίκειται και στο άρθρο 1 του Πρώτου Προσθέτου Πρωτοκόλλου της Ευρωπαϊκής Σύμβασης Δικαιωμάτων του Ανθρώπου και παραβιάζει την αρχή της αναλογικότητας στο βαθμό που στηρίζεται σε μια καταδικαστική απόφαση πρώτου βαθμού για ζήτημα άσχετο με την άσκηση των υπηρεσιακών του καθηκόντων, προσβάλλοντας ταυτόχρονα τη συνταγματικά προστατευόμενη αξία του ανθρώπου. Περαιτέρω, υποστηρίζει ότι από τη γραμματική ερμηνεία του άρθρου 103 του Υ.Κ., η στέρηση της προσωπικής ελευθερίας νοείται ως πραγματικό γεγονός και όχι μόνο ως νομικό γεγονός, δηλαδή νοείται ως φυσική κατάσταση.

8.Επειδή, κατά τη σαφή γραμματική διατύπωση της ως άνω παρατεθείσης διατάξεως του Υπαλληλικού Κώδικα για τη θέση υπαλλήλου σε αυτοδίκαιη αργία θα πρέπει αυτός να στερήθηκε της προσωπικής του ελευθερίας συνεπεία ποινικής καταδίκης ή εντάλματος προσωρινής κράτησης. Δηλαδή, δεν αρκεί μόνον η ποινική του καταδίκη, αλλά πρέπει αυτός να οδηγήθηκε στις φυλακές για έκτιση της καταγνωσθείσης ποινής. Από αυτά παρέπεται ότι δεν είναι νόμιμη η θέση υπαλλήλου σε αυτοδίκαιη αργία, λόγω ποινικής του καταδίκης, εάν με την ίδια ποινική απόφαση ανεστάλη η εκτέλεση της επιβληθείσης ποινής με συνέπεια αυτός να αφεθεί ελεύθερος. Επομένως μη νόμιμα τέθηκε ο αιτών σε αυτοδίκαιη αργία, εφόσον για την επιβληθείσα ποινή του χορηγήθηκε το ευεργέτημα της αναστολής και κατά συνέπεια πρέπει να του χορηγηθεί η αιτούμενη αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξεως, λόγω πρόδηλης βασιμότητας του αντίστοιχου λόγου ακυρώσεως,

ΔΙΑ ΤΑΥΤΑ

λ

9
ΕΣ