



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδότησης 133/2017

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ (Ε' ΤΜΗΜΑ)
Συνεδρίαση της 30^{ης} Μαΐου 2017

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Βασιλική Πανταζή, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Ελένη Σβολοπούλου, Δημήτριος Μακαρονίδης, Βασίλειος Καραγεώργος, Γεώργιος Γρυλωνάκης, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους

Εισηγητής: Γεώργιος Θεοδωρακόπουλος, Πάρεδρος του Ν.Σ.Κ. (γνώμη άνευ ψήφου)

Αριθμός Ερωτήματος: Το υπ' αριθμ. 47754/12/2015 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών-Γεν. Διεύθυνση Αποκέντρωσης και Τοπικής Αυτοδιοίκησης-Διεύθυνση Προσωπικού Τοπικής Αυτοδιοίκησης-Τμήμα Προσωπικού Ιδιωτικού Δικαίου.

Περίληψη Ερωτήματος: Ερωτάται: **α)** εάν, ενόψει και του ιστορικού το οποίο παρατίθεται, υπόκεινται σε ανάκληση οι πράξεις, οι οποίες συνδέονται με τη σύναψη της από 12.1.2004 συμβάσεως εργασίας ορισμένου χρόνου, μεταξύ των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών του Δήμου Ζακυνθίων και της Α.Μ.-Χ.Λ., καθώς και με την, εν συνεχεία, μετατροπή της εν λόγω συμβάσεως εργασίας ορισμένου χρόνου σε σύμβαση εργασίας αορίστου χρόνου, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του π.δ. 164/2004, και, σε καταφατική περίπτωση, ποιες είναι οι πράξεις αυτές και ποια διαδικασία θα ακολουθηθεί και **β)** εάν η καταδίκη της παραπάνω υπαλλήλου, για χρήση ψευδούς βεβαιώσεως, επιφέρει την αυτοδίκαιη έκπτωσή της από την υπηρεσία, κατά τις διατάξεις των άρθρων 195 και 153 του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων, εφ' όσον η εκ μέρους της αναίρεση, κατά της καταδικαστικής αποφάσεως, ετέθη από τον Εισαγγελέα του Αρείου Πάγου στο αρχείο, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2 του ν. 4043/2012.



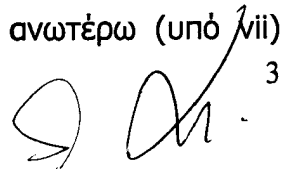
Ιστορικό

1. Με βάση όσα εκτίθενται στο υπ' αριθμ. 47754/12/2015 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών-Γεν. Διεύθυνση Αποκέντρωσης και Τοπικής Αυτοδιοίκησης-Διεύθυνση Προσωπικού Τοπικής Αυτοδιοίκησης-Τμήμα Προσωπικού Ιδιωτικού Δικαίου αλλά και από τα λοιπά στοιχεία του φακέλου της υποθέσεως, προκύπτουν τα ακόλουθα:

i) δυνάμει της υπ' αριθ. 643/08.12.2003 ανακοινώσεως των Δημοτικών Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών του Δήμου Ζακυνθίων, προκηρύχθηκε, κατ' άρθρο 21 του ν. 2190/1994, η πλήρωση τριών θέσεων ΠΕ του κλάδου Νηπιαγωγών, με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου, διάρκειας οκτώ (8) μηνών, για την κάλυψη παροδικών αναγκών, και βαθμολογούμενο κριτήριο προσλήψεως, μεταξύ άλλων, την εμπειρία-προϋπηρεσία, ii) στη σχετική διαδικασία συμμετείχε και η Α.Μ.-Χ.Λ., η οποία, με βάση τον πίνακα μοριοδοτήσεως της επιτροπής αξιολογήσεως, συγκέντρωσε 637 μόρια, εκ των οποίων 75 αφορούσαν φερομένη υπηρεσία της στον Γ' Παιδικό Σταθμό του Δήμου Ζακυνθίων, η οποία εδραζόταν στην προσκόμιση των από 30.12.1996, 30.12.1997 και 30.12.1998 βεβαιώσεων προϋπηρεσίας του πρώην δημάρχου Ζακυνθίων Φώτιου Λαδικού και αφορούσε συγκεκριμένα, αναφερόμενα στις εν λόγω βεβαιώσεις, χρονικά διαστήματα (1.3.1996-30.7.1996, 1.5.1997-30.7.1997, 1.9.1997-30.11.1997, 1.2.1998-30.5.1998), iii) σχετικά με την προϋπηρεσία αυτή, κατά τα ίδια χρονικά διαστήματα, η ίδια υποψηφία, εκτός από τις παραπάνω βεβαιώσεις, είχε, κατά το νόμο, επιπροσθέτως υποβάλει στο φορέα προσλήψεως την από 15.12.2003 υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 παρ. 4 του ν. 1599/1986, σύμφωνα με την οποία είχε πράγματι προσληφθεί και προσέφερε υπηρεσία, κατά τα προαναφερόμενα χρονικά διαστήματα, iv) με βάση τα αποτελέσματα της μοριοδοτήσεως, η Α.Μ.-Χ.Λ. κατετάγη τρίτη κατά σειρά και, δυνάμει της υπ' αριθ. 1/08.01.2004 αποφάσεως του Δ.Σ. των Δημοτικών Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών του Δήμου Ζακυνθίων, προσελήφθη και παρείχε εργασία, μετά και από τη σύναψη της από 12.1.2004 συμβάσεως εργασίας ορισμένου χρόνου, με τον εν λόγω φορέα, διάρκειας οκτώ μηνών, ως ΠΕ Νηπιαγωγός, ενώ η αμέσως επόμενη στην κατάταξη Χ.Τ. παρελήφθη, v) η προσμέτρηση των ανωτέρω (υπό ii) 75 μορίων προϋπηρεσίας ήταν καθοριστική για την πρόσληψη της Α.Μ.-Χ.Λ., αφού, χωρίς αυτή (προσμέτρηση), η, αμέσως επόμενη στην κατάταξη, Χ.Τ., η οποία είχε συγκεντρώσει 579,3 μόρια, θα είχε υπερισχύσει και θα είχε προσληφθεί αντί αυτής, vi) η Χ.Τ. υπέβαλε ένσταση, ενώπιον του Α.Σ.Ε.Π., κατά της Α.Μ.-Χ.Λ., και αιτήθηκε την ακύρωση του πίνακα μοριοδοτήσεως, προβάλλοντας




διάφορους ισχυρισμούς, πλην, όμως, το Α.Σ.Ε.Π., αποφάνθηκε ότι στερείται αρμοδιότητας και ότι αρμόδιος ήταν ο φορέας προσλήψεως, ενώ, εν συνέχεια, η αρμοδία επιτροπή αξιολογήσεως του φορέα προσλήψεως, δυνάμει της υπ' αριθμ. 65/27.2.2004 αποφάσεώς της, απέρριψε την ένσταση, **vii)** μετά από εισαγγελική παραγγελία, η Χ.Τ. έλαβε στοιχεία από το φάκελο της Α.Μ.-Χ.Λ., μεταξύ των οποίων και τις τρεις (3) βεβαιώσεις προϋπηρεσίας του πρώην Δημάρχου Ζακυνθίων, τις οποίες αυτή είχε χρησιμοποιήσει, προκειμένου να αποδείξει την απασχόληση-προϋπηρεσία της στον Γ' Παιδικό Σταθμό του Δήμου Ζακυνθίων, για τις οποίες η Χ.Τ. ισχυρίστηκε ότι είναι ψευδείς, και προέβη σε καταγγελία των μελών της επιτροπής αξιολογήσεως, με αποτέλεσμα να ασκηθεί σε βάρος τους ποινική δίωξη, για παράβαση καθήκοντος, για το λόγο ότι τις έλαβαν υπόψη τους, **viii)** εν τω μεταξύ, και ενώ η Α.Μ.-Χ.Λ. παρείχε εργασία στο πλαίσιο της παραπάνω συμβάσεως εργασίας ορισμένου χρόνου, εκδόθηκε το π.δ. 164/2004, και, κατ' επίκληση του άρθρου 11 αυτού, η Α.Μ.-Χ.Λ. υπέβαλε την υπ' αριθμ. 557/16.9.2004 αίτηση, προς τους Δημοτικούς Παιδικούς και Βρεφονηπιακούς Σταθμούς του Δήμου Ζακυνθίων, για μετατροπή της συμβάσεώς της σε ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, επικαλούμενη, μεταξύ άλλων, για τη θεμελίωση της συνδρομής των σχετικών προϋποθέσεων, την παροχή εργασίας, βάσει της ανωτέρω συμβάσεως εργασίας ορισμένου χρόνου, **ix)** η αίτηση αυτή έγινε δεκτή, δυνάμει του υπ' αριθμ. 29/14.12.2004 πρακτικού του αρμοδίου Υπηρεσιακού Συμβουλίου υπαλλήλων Ο.Τ.Α. του Δήμου Ζακυνθίων, με την αιτιολογία ότι η αιτούσα πληρούσε τις, κατ' άρθρο 11 του π.δ. 164/2004, προϋποθέσεις μετατροπής, αφού αυτή είχε ενεργό σύμβαση και παρείχε εργασία, κατά τη θέση σε ισχύ του ανωτέρω π.δ., στηριζόμενο στη σύναψη της από 12.1.2004 συμβάσεως εργασίας ορισμένου χρόνου με τους Παιδικούς και Βρεφονηπιακούς Σταθμούς Ζακυνθίων, καθώς και συμβάσεις συνολικής διάρκειας είκοσι τεσσάρων (24) μηνών και επτά (7) ημερών, κατά την ημερομηνία δημοσίευσής του ως άνω π.δ., με συνυπολογισμό, στο χρονικό αυτό διάστημα, έξι (6) μηνών και οκτώ (8) ημερών, από απασχόληση δυνάμει της προαναφερόμενης συμβάσεως. Σημειωτέον, ότι οι λοιπές, ληφθείσες υπ' όψη, συμβάσεις της αιτούσας, αφορούσαν τα χρονικά διαστήματα από 16.5.2002-15.7.2002 (αρχική σύμβαση), 10.9.2002-10.5.2003 και 12.5.2003-11.1.2004 (μεταγενέστερες της αρχικής συμβάσεις), **x)** δυνάμει της υπ' αριθμ. 898/2005 αποφάσεώς του, το Α.Σ.Ε.Π. έκρινε ότι ορθώς το ως άνω Υπηρεσιακό Συμβούλιο αποφάνθηκε ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις υπαγωγής στο σχετικό π.δ., **xi)** το Α.Σ.Ε.Π., ωστόσο, όταν πληροφορήθηκε την άσκηση της ανωτέρω (υπό **λvi)**

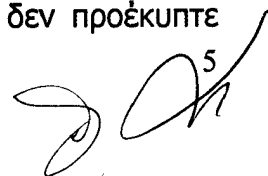
 3



ποινικής διώξεως, σε βάρος των μελών της επιτροπής αξιολογήσεως, με το υπ' αριθμ. 1000/11-1-2006 έγγραφό του, προς τους Δημοτικούς Παιδικούς και Βρεφονηπιακούς Σταθμούς του Δήμου Ζακυνθίων, ζήτησε να μην εκτελεστεί η υπ' αριθ. 898/2005 απόφασή του, όσον αφορά την Α.Μ.-Χ.Λ, μέχρι την εκδίκαση της ποινικής υποθέσεως, **xii**)το ως άνω έγγραφο δεν απεστάλη από το Α.Σ.Ε.Π. στην ερωτώσα υπηρεσία αλλά αυτή έλαβε σχετικά γνώση, μετά από έγγραφο της πρώην Περιφέρειας Ιονίων Νησιών, σε χρόνο μετά τη δημοσίευση υπ' αριθ. 5031/18-1-2006 ΚΥΑ (116 Β), δυνάμει της οποίας συστάθηκε, μεταξύ άλλων, και μία (1) θέση ΠΕ Νηπιαγωγών στους Δημοτικούς Παιδικούς και Βρεφονηπιακούς Σταθμούς του Δήμου Ζακυνθίων, **xiii**)η ερωτώσα υπηρεσία ανακοίνωσε την ανωτέρω ΚΥΑ στους Δημοτικούς Παιδικούς και Βρεφονηπιακούς Σταθμούς του Δήμου Ζακυνθίων και, δυνάμει της υπ' αριθμ. 5/2006 αποφάσεως του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου του εν λόγω φορέα, αποφασίστηκε, μεταξύ άλλων, η κατάταξη της Α.Μ.-Χ.Λ. σε οργανική θέση του κλάδου ΠΕ Νηπιαγωγών με βαθμό Γ', με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, **xiv**)δυνάμει της υπ' αριθμ. 1254/2009 αποφάσεως του Τριμελούς Πλημμελειοδικείου Ζακύνθου, ο πρόεδρος και τα μέλη της επιτροπής αξιολογήσεως της προσλήψεως εκρίθησαν ένοχοι, σε πρώτο βαθμό, της αποδιδόμενης κατηγορίας της παραβάσεως καθήκοντος, ενώ, κατόπιν εφέσεώς τους, εκδόθηκε η υπ' αριθ. 1799/2011 απόφαση του Τριμελούς Εφετείου Πατρών, δυνάμει της οποίας τα μέλη της παραπάνω επιτροπής αθώωθηκαν, ενώ ο πρόεδρος της κηρύχθηκε, σε δεύτερο βαθμό, ένοχος του αδικήματος της παραβάσεως καθήκοντος κατ' εξακολούθηση (259 ΠΚ), αφού, μεταξύ άλλων, εκρίθη ότι αυτός: α)κατά παράβαση των καθηκόντων του, και με σκοπό να προσπορίσει παράνομο περιουσιακό όφελος στην Α.Μ.-Χ.Λ., υπό την ιδιότητα του προέδρου της επιτροπής αξιολογήσεως, προέβη στην κατάρτιση του πίνακα μοριοδοτήσεως, λαμβάνοντας υπόψη του, ως νόμιμα πιστοποιητικά, για την απόδειξη του συνολικού χρόνου προϋπηρεσίας της Α.Μ.-Χ.Λ., τις από 30.12.1996, 30.12.1997 και 30.12.1998 βεβαιώσεις προϋπηρεσίας του πρώην δημάρχου Ζακυνθίων, στις οποίες βεβαιωνόταν ότι αυτή είχε εργαστεί, κατά τα έτη 1996, 1997 και 1998, ως Νηπιαγωγός στον Γ' Παιδικό Σταθμό Ζακύνθου, ενώ αυτός δεν είχε δικαίωμα να λάβει υπ' όψη του τις ως άνω βεβαιώσεις και να προσμετρήσει τα χρονικά διαστήματα, τα οποία αναφέρονται σ' αυτές, στην προϋπηρεσία της εν λόγω υποψηφίας καθώς και να της συνυπολογίσει παραπάνω μόρια, αφού, μεταξύ άλλων, η υπηρεσία των Δημοτικών Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών του Δήμου Ζακυνθίων, υπό τη μορφή του




Ν.Π.Δ.Δ., λειτουργεί από το έτος 1999, ενώ, κατά τον προγενέστερο χρόνο, λειτουργούσαν τρεις Κρατικοί Παιδικοί Σταθμοί της Ζακύνθου, ως χωριστά Ν.Π.Δ.Δ., υπαγόμενοι στο Υπουργείο Υγείας και Πρόνοιας και όχι στο Δήμο Ζακυνθίων, ο οποίος δεν είχε καμία αρμοδιότητα, το δε Υπουργείο (στο οποίο υπάγονταν οι Σταθμοί), με το υπ' αριθμ. ΔΥ1α/ΓΠ120169/29.11.2004 έγγραφό του, βεβαίωσε ότι δεν προέκυπτε απασχόληση της Α.Μ.-Χ.Λ. κατά τα εν λόγω έτη, ενώ και ο Δήμος Ζακυνθίων, με το υπ' αριθμ. 4090/13.5.2014 έγγραφό του, βεβαίωσε ότι δεν ευρέθη στο αρχείο του φάκελος σχετικός με την υπηρεσία αυτή και β)κατά παράβαση των καθηκόντων του, υπό την ιδιότητα του προέδρου της επιτροπής αξιολογήσεως, και με σκοπό να προσπορίσει παράνομο περιουσιακό όφελος στην Α.Μ.-Χ.Λ., απέρριψε την ένσταση της Χ.Τ. και συμφώνησε με την αρχική βαθμολογία του πίνακα μοριοδοτήσεως, λαμβάνοντας υπ' όψιν τις από 30.12.1996, 30.12.1997 και 30.12.1998 βεβαιώσεις προϋπηρεσίας του πρώην δημάρχου Ζακυνθίων, ενώ αυτές είχαν εκδοθεί από αναρμόδια αρχή και είχαν ψευδές περιεχόμενο. Η απόφαση του Εφετείου Πατρών, καταχωρηθείσα στο ειδικό βιβλίο καθαρογραφής αποφάσεων, στις 15.11.2011, δεν προσβλήθηκε με ένδικο μέσο, σύμφωνα με το από 15.10.2013 πιστοποιητικό του Εφετείου Πατρών, και, συνεπώς, έχει καταστεί αμετάκλητη, **κν**)σε βάρος της Α.Μ.-Χ.Λ., ασκήθηκε, επίσης, ποινική δίωξη για χρήση ψευδούς βεβαιώσεως και, δυνάμει της υπ' αριθ. 704/2008 αποφάσεως του Τριμελούς Πλημμελειοδικείου Ζακύνθου, αυτή κηρύχθηκε ένοχη και καταδικάστηκε, σε πρώτο βαθμό, σε ποινή φυλακίσεως δεκαέξι (16) μηνών, για χρήση ψευδούς βεβαιώσεως και, σε δεύτερο βαθμό, δυνάμει της υπ' αριθ. 970/2011 αποφάσεως του Τριμελούς Εφετείου Πατρών, για το ίδιο αδίκημα, σε ποινή φυλακίσεως τριών μηνών με τριετή αναστολή. Η εφετειακή ποινική απόφαση διέλαβε ότι οι από 30.12.1996, 30.12.1997 και 30.12.1998 βεβαιώσεις προϋπηρεσίας του πρώην δημάρχου Ζακυνθίων, τις οποίες η Α.Μ.-Χ.Λ. χρησιμοποίησε για την κατάληψη της θέσεως, ήταν αναληθείς, αφού αυτή δεν είχε προϋπηρεσία Νηπιαγωγού στο Δήμο και χρησιμοποίησε τις βεβαιώσεις, εν γνώσει της αναλήθειάς τους, για την κατάληψη της θέσης. Το ψευδές των βεβαιώσεων, κατά την εφετειακή απόφαση, αποδείχθηκε από αναφερόμενο έγγραφο του ΙΚΑ, το οποίο βεβαίωνε ότι η Α.Μ.-Χ.Λ. δεν ήταν ασφαλισμένη, κατά τα αντίστοιχα χρονικά διαστήματα, για υπηρεσία στο Δήμο Ζακυνθίων, από έγγραφο του Δήμου Ζακυνθίων, το οποίο βεβαίωνε ότι δεν υπήρχε φάκελος σχετικά με υπηρεσία αυτής, ως εργαζομένης, στο Δήμο Ζακυνθίων και, τέλος, από έγγραφο του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, το οποίο, επίσης, βεβαίωνε ότι δεν προέκυπτε





απασχόληση κατά τα ίδια έτη. Με βάση τα ανωτέρω, το Εφετείο Πατρών διέλαβε ότι η Α.Μ.-Χ.Λ. ουδέποτε εργάστηκε στους βεβαιούμενους από τον πρώην δήμαρχο Ζακυνθίων Παιδικούς Σταθμούς, οι οποίοι, πέραν αυτών, ανήκαν στο Υπουργείο Υγείας και Προνοίας και όχι στο Δήμο Ζακυνθίων, και, επομένως, οι τρεις βεβαιώσεις ήταν ψευδείς και η Α.Μ.-Χ.Λ., με τη χρήση τους, εξαπάτησε την αρμόδια υπηρεσία και, τελικώς, επιλέχθηκε στην προκηρυχθείσα θέση, **xvi**) μετά τα ανωτέρω, η ερωτώσα υπηρεσία, δυνάμει του υπ' αριθμ. 15677/28.4.2010 εγγράφου της προς το Α.Σ.Ε.Π., έθεσε το ερώτημα εάν έπρεπε να ανακληθεί η υπ' αριθ. 898/2005 απόφασή του, δυνάμει της οποίας η Α.Μ.-Χ.Λ. είχε κριθεί ότι πληρούσε τις προϋποθέσεις υπαγωγής στις διατάξεις του π.δ. 164/2004, ενώ αντίστοιχο αίτημα υπέβαλε και η Χ.Τ., **xvii**) εν τω μεταξύ, η Α.Μ.-Χ.Λ. άσκησε αναίρεση κατά της υπ' αριθ. 970/2011 καταδικαστικής αποφάσεως του Τριμελούς Εφετείου Πατρών, πλην, όμως, η Εισαγγελία Αρείου Πάγου, έθεσε την υπόθεση στο αρχείο, με πράξη του Εισαγγελέα του Αρείου Πάγου, κατ' εφαρμογή του άρθρου 2 του ν. 4043/2012, όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. πρωτ. 340/2012 πιστοποιητικό της Εισαγγελίας του Αρείου Πάγου και το από 10.5.2017 πιστοποιητικό του Ποινικού Τμήματος του Εφετείου Πατρών, **xviii**) δυνάμει της υπ' αριθ. 8/2012 αποφάσεώς του, το Α.Σ.Ε.Π. απέρριψε το αίτημα περί επανεξετάσεως της υπ' αριθ. 898/2005 αποφάσεώς του, με την αιτιολογία ότι, σύμφωνα με την υπ' αριθ. ΔΙΠΙΔΔ/Β 18/463/ΟΙΚ.8791/5-5-2005 εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημόσιας Διοίκησης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, για τη σύσταση θέσεων με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, η εξέταση ή μη της συνδρομής στο πρόσωπο του κατατασσόμενου των γενικών προσόντων προσλήψεως, κατά τις διατάξεις του Υπαλληλικού Κώδικα, εμπίπτει στις αρμοδιότητες του εκάστοτε φορέα απασχολήσεως και, συνεπώς, αυτό εκφεύγει της αρμοδιότητας του Α.Σ.Ε.Π., επισημαίνοντας ότι κατά το χρόνο εκδόσεως της υπ' αριθ. 898/2005 αποφάσεώς του, δεν υπήρχε καταδικαστική απόφαση, ενώ, τέλος, ανέφερε ότι η εξέταση των συνεπειών, την οποία επιφέρει στην υπηρεσιακή κατάσταση της Α.Μ.-Χ.Λ. η καταδικαστική σε βάρος της απόφαση, καθώς και η εξέταση εάν το έγκλημα, το οποίο της αποδίδεται, δυνάμει της ανωτέρω ποινικής δικαστικής αποφάσεως, εμπίπτει στα κωλύματα διορισμού αφορά αρμοδιότητα του τμήματος προσωπικού του οικείου φορέα απασχολήσεως και των εποπτευόντων αυτό διοικητικών οργάνων, **xix**) δυνάμει του υπ' αριθμ. 20435/12/12/2012 εγγράφου του, προς την Αποκεντρωμένη Διοίκηση Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδας και Ιονίου, το Α.Σ.Ε.Π., επίσης, ανέφερε ότι έχει ήδη



λάβει θέση επί του θέματος δυνάμει της υπ' αριθ. 8/2012 αποφάσεώς του, αναφέροντας ότι η υπόθεση εκφεύγει της αρμοδιότητας του και επισημαίνοντας ότι δεν έχει περιέλθει σ' αυτό αίτημα ανακλήσεως της υπ' αριθ. 8/2012 αποφάσεώς του, καθώς και ότι θα επιληφθεί της υποθέσεως σε περίπτωση υποβολής σχετικού αιτήματος. Εν όψει των ανωτέρω, **τίθενται από την ερωτώσα υπηρεσία τα ακόλουθα ερωτήματα:** **α)**εάν υπόκεινται σε ανάκληση οι πράξεις, οι οποίες συνδέονται με τη σύναψη της από 12.1.2004 συμβάσεως εργασίας ορισμένου χρόνου μεταξύ των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών του Δήμου Ζακυνθίων και της Α.Μ.-Χ.Λ., καθώς και με την, εν συνεχεία, μετατροπή της εν λόγω συμβάσεως εργασίας ορισμένου χρόνου σε σύμβαση εργασίας αορίστου χρόνου, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του π.δ. 164/2004, και, σε καταφατική περίπτωση, ποιες είναι οι πράξεις αυτές και ποια διαδικασία θα ακολουθηθεί και **β)**εάν η καταδίκη της παραπάνω υπαλλήλου, για χρήση ψευδούς βεβαιώσεως, επιφέρει την αυτοδίκαιη έκπτωσή της από την υπηρεσία, κατά τις διατάξεις των άρθρων 195 και 153 του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων, εφ' όσον η εκ μέρους της αναίρεση, κατά της καταδικαστικής αποφάσεως, ετέθη από τον Εισαγγελέα του Αρείου στο αρχείο, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 2 του ν. 4043/2012.

Νομοθετικό Πλαίσιο

2.Οι διατάξεις του άρθρου Μόνου του π.δ. 410/1988 «Κωδικοποίηση σε ενιαίο κείμενο των διατάξεων της κείμενης νομοθεσίας, που αφορούν το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου του Δημοσίου, των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης και των λοιπών Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου» (191 Α), οι οποίες ίσχυαν κατά τον κρίσιμο εν προκειμένω χρόνο, προέβλεπαν, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα:

«Άρθρο 1-Περιπτώσεις προσλήψεων προσωπικού

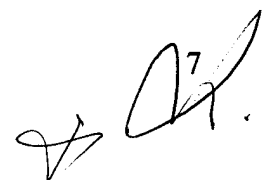
Η πρόσληψη προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου από το δημόσιο, τους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.) και τα λοιπά νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.) επιτρέπεται μόνο: α)...β)...γ)Για την κάλυψη παροδικών αναγκών που δεν είναι απρόβλεπτες και επείγουσες.

ΚΕΦΑΛΑΙΟ Δ'-ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΛΥΨΗ ΠΑΡΟΔΙΚΩΝ ΑΝΑΓΚΩΝ..

Άρθρο 64-Προσωπικό εποχιακών, περιοδικών και πρόσκαιρων αναγκών

1.Η πρόσληψη προσωπικού οποιασδήποτε ειδικότητας με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου στο Δημόσιο, τους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης και τα λοιπά νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, για κάλυψη παροδικής φύσης εποχιακών ή άλλων περιοδικών ή πρόσκαιρων αναγκών που δεν είναι απρόβλεπτες και επείγουσες επιτρέπεται όπου προβλέπεται..

Άρθρο 77





1... 2. Για το παραπάνω προσωπικό των Ο.Τ.Α., η πρόσληψη ενεργείται με απόφαση του αρμοδίου για την πρόσληψη του μονίμου προσωπικού οργάνου...».

3. Οι διατάξεις του άρθρου 21 του ν. 2190/1994 «Σύσταση ανεξάρτητης αρχής για την επιλογή προσωπικού και ρύθμιση θεμάτων διοίκησης» (28Α), όπως ίσχυαν κατά τον κρίσιμο, εν προκειμένω, χρόνο, προέβλεπαν, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα:

«Άρθρο 14- Έκταση εφαρμογής-τρόπος πρόσληψης

1. Στις διατάξεις των κεφαλαίων Α', Β' και Γ', όπως ισχύουν, υπάγονται όλοι οι φορείς του δημόσιου τομέα, όπως αυτός οριοθετείται με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 6 του ν. 1256/1982 (ΦΕΚ 65 Α) και τις μεταγενέστερες συμπληρώσεις του, πριν από την τροποποίηση του με το άρθρο 51 του ν. 1892/1990 (ΦΕΚ 101 Α). Στον κατά τα πιο πάνω δημόσιο τομέα και για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος και μόνο υπάγονται επίσης: α...β... γ. Οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης πρώτου και δεύτερου βαθμού και οι πάσης φύσεως επιχειρήσεις τους...

Άρθρο 21- Προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου για κάλυψη παροδικών αναγκών

1. Οι δημόσιες υπηρεσίες και τα νομικά πρόσωπα της παρ. 1 του άρθρου 14 του παρόντος νόμου επιτρέπεται να απασχολούν προσωπικό με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου για αντιμετώπιση εποχιακών ή άλλων περιοδικών ή πρόσκαιρων αναγκών, με τις προϋποθέσεις και τη διαδικασία των επόμενων παραγράφων...

3... Κατ' εξαίρεση, η διάρκεια της σύμβασης εργασίας ορισμένου χρόνου για περιοδική απασχόληση προσωπικού σχολείων, εκπαιδευτηρίων και βρεφονηπιακών σταθμών του Δημοσίου και των λοιπών φορέων που αναφέρονται στο άρθρο 14 παράγραφος 1, πέραν του εκπαιδευτικού ή διδακτικού προσωπικού μπορεί να είναι ίση με την αντίστοιχη σχολική περίοδο, σύμφωνα με το πρόγραμμα του οικείου σχολείου ή εκπαιδευτηρίου ή βρεφονηπιακού σταθμού....

8. Για την πρόσληψη προσωπικού του παρόντος άρθρου, η κατά τόπο υπηρεσία εκδίδει ανακοίνωση στην οποία αναφέρονται υποχρεωτικώς:...

9. Η ανακοίνωση κοινοποιείται στο Α.Σ.Ε.Π.. Ανακοίνωση που αφορά πρόσληψη προσωπικού... εγκρίνεται ή τροποποιείται μέσα σε δέκα (10) εργάσιμες ημέρες από την περιέλευση του αντίστοιχου σχεδίου στο Α.Σ.Ε.Π.. Εάν η προθεσμία... παρέλθει άπρακτη, τεκμαίρεται η σύμφωνη γνώμη του Α.Σ.Ε.Π.....

11. Οι υποψηφίοι κατατάσσονται σε πίνακες κατά κλάδο ή ειδικότητα με κριτήριο την εντοπιότητα, ως ακολούθως:...

Α. Αν ο φορέας που προσλαμβάνει είναι δήμος ή κοινότητα ή δημοτική ή κοινοτική επιχείρηση ή νομικό πρόσωπο ή ίδρυμα που ανήκει στο δήμο ή την κοινότητα, προτάσσονται.... Η σειρά κατάταξης των υποψηφίων που έχουν το κριτήριο της εντοπιότητας καθορίζεται μεταξύ τους με τα ακόλουθα κριτήρια:...

Β. Αν δεν καλυφθεί ο αριθμός των προσλαμβανόμενων από υποψηφίους της περίπτωσης Α, προσλαμβάνονται.... Η μεταξύ τους σειρά καθορίζεται με τα κριτήρια της περίπτωσης Α. Οι πίνακες κατάταξης των υποψηφίων της παρούσας παραγράφου αναρτώνται στο κατάστημα της οικείας υπηρεσίας.... Κατά των πινάκων κατάταξης οι υποψήφιοι δικαιούνται να ασκήσουν ένσταση ενώπιον του Α.Σ.Ε.Π....

20. Οι οικείοι φορείς προσλαμβάνουν το προσωπικό με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου κατά το παρόν άρθρο αμέσως μετά την κατάρτιση των πινάκων κατάταξης των υποψηφίων... Τυχόν αναμόρφωση των πινάκων βάσει του

ελέγχου του Α.Σ.Ε.Π. που συνεπάγεται ανακατάταξη των υποψηφίων εκτελείται υποχρεωτικά από τους οικείους φορείς ...».

4.Οι διατάξεις του ν. 3584/2007 (143 Α) «Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων», προβλέπουν, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα:

«Άρθρο πρώτο

Κυρώνεται ο Κώδικας Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων, όπως καταρτίσθηκε από την Επιτροπή του άρθρου 20 του ν. 3320/2005, του οποίου το κείμενο έχει ως εξής...

Άρθρο 1-Αρχές του Κώδικα

Σκοπός του παρόντος Κώδικα είναι η καθιέρωση ενιαίων και ομοιόμορφων κανόνων που διέπουν την πρόσληψη και την υπηρεσιακή κατάσταση των υπαλλήλων των Ο.Τ.Α. Α' Βαθμού.....

Άρθρο 2-Έννοια όρων

1.Όπου στον παρόντα Κώδικα αναφέρονται «Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης» (Ο.Τ.Α.), νοούνται οι Δήμοι, οι Κοινότητες, τα Δημοτικά, Κοινοτικά Ιδρύματα και τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου αυτών, καθώς και οι Σύνδεσμοι Δήμων, Κοινοτήτων και Δήμων και Κοινοτήτων....

Άρθρο 3-Έκταση εφαρμογής-Διαίρεση ύλης

Στις διατάξεις του παρόντος Κώδικα υπάγεται το πάσης φύσεως προσωπικό των Ο.Τ.Α., ως κατωτέρω:

1.Στις διατάξεις του πρώτου μέρους υπάγεται το μόνιμο προσωπικό: α.των Δήμων,.. και δ.των Συνδέσμων και των λοιπών Ν.Π.Δ.Δ. των Ο.Τ.Α..

2.Στις διατάξεις του δεύτερου μέρους υπάγεται το προσωπικό Ειδικών Θέσεων και το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου.

Άρθρο 16-Ποινική καταδίκη, στερητική ή επικουρική δικαστική συμπαράσταση

1.Δεν διορίζονται υπάλληλοι:

α.όσοι καταδικάσθηκαν για κακούργημα και σε οποιαδήποτε ποινή για κλοπή, υπεξαίρεση (κοινή ή στην υπηρεσία), απάτη, εκβίαση, πλαστογραφία, απιστία δικηγόρου, δωροδοκία, καταπίεση, απιστία περί την υπηρεσία, παράβαση καθήκοντος, καθ' υποτροπή συκοφαντική δυσφήμιση, καθώς και για οποιοδήποτε έγκλημα κατά της γενετήσιας ελευθερίας ή έγκλημα οικονομικής εκμετάλλευσης της γενετήσιας ζωής,....

Άρθρο 153-Αυτοδίκαιη Έκπτωση λόγω ποινικής καταδίκης

Ο υπάλληλος εκπίπτει αυτοδικαίως της υπηρεσίας, εφόσον με αμετάκλητη δικαστική απόφαση:

α.καταδικασθεί σε ποινή τουλάχιστον πρόσκαιρης κάθειρξης ή σε οποιαδήποτε ποινή για πλημμέλημα από τα αναφερόμενα στην περ. (α) της παρ. 1 του άρθρου 16 του παρόντος, ή σε οποιαδήποτε ποινή για λιποταξία,.. Η έκπτωση επέρχεται από την ημερομηνία δημοσίευσης της αμετάκλητης καταδικαστικής απόφασης. Για την έκπτωση εκδίδεται διαπιστωτική πράξη, περίληψη της οποίας δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

ΜΕΡΟΣ ΔΕΥΤΕΡΟ-ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΕΙΔΙΚΩΝ ΘΕΣΕΩΝ ΚΑΙ ΜΕ ΣΥΜΒΑΣΗ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΙΔΙΩΤΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ...

Άρθρο 168-Περιπτώσεις πρόσληψης προσωπικού

1.Η πρόσληψη προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου από τους Ο.Τ.Α. επιτρέπεται μόνο:...α... β...γ.για την κάλυψη παροδικών αναγκών που δεν είναι απρόβλεπτες και επείγουσες..



Άρθρο 195-Έκπτωση

Οι διατάξεις των άρθρων 153, 154 και 155 του Α` μέρους του παρόντος εφαρμόζονται και για το προσωπικό του τμήματος αυτού.».

5. Στο άρθρο 546 του Κώδικα Ποινικής Δικονομίας, προβλέπονται τα ακόλουθα:

«Άρθρο 546

1. Η καταδικαστική απόφαση και κάθε διάταξη του δικαστή ή του εισαγγελέα εκτελείται μόλις γίνει αμετάκλητη, εκτός αν ο νόμος ορίζει διαφορετικά σε ειδικές περιπτώσεις.

2. Αμετάκλητη είναι η απόφαση κατά της οποίας δεν επιτρέπεται ένδικο μέσο ή δεν ασκήθηκε μέσα στη νόμιμη προθεσμία το επιτρεπόμενο ένδικο μέσο ή ασκήθηκε εμπρόθεσμα και απορρίφθηκε.».

6. Οι διατάξεις του άρθρου 2 του ν. 4043/2012 «Μέτρα για τη βελτίωση των συνθηκών διαβίωσης στα καταστήματα κράτησης και άλλες διατάξεις» (25 Α), ορίζουν μεταξύ άλλων τα ακόλουθα:

«Άρθρο 2-Παραγραφή και μη εκτέλεση ποινών υπό όρο

1. Ποινές διάρκειας μέχρι έξι μηνών που έχουν επιβληθεί με αποφάσεις, οι οποίες έχουν εκδοθεί μέχρι τη δημοσίευση του παρόντος νόμου, εφόσον οι αποφάσεις δεν έχουν καταστεί αμετάκλητες και οι ποινές αυτές δεν έχουν εκτιθεί με οποιονδήποτε τρόπο μέχρι τη δημοσίευση του παρόντος νόμου, παραγράφονται και δεν εκτελούνται, υπό τον όρο ότι ο καταδικασθείς δεν θα τελέσει μέσα σε δύο έτη από τη δημοσίευση του νόμου αυτού νέα από δόλο αξιόποινη πράξη, για την οποία θα καταδικαστεί αμετάκλητα οποτεδήποτε σε ποινή στερητική της ελευθερίας ανώτερη των έξι μηνών. Σε περίπτωση νέας καταδίκης ο καταδικασθείς εκτίει αθροιστικά, μετά την έκτιση της νέας ποινής και τη μη εκτιθείσα, και δεν υπολογίζεται στο χρόνο παραγραφής της μη εκτιθείσας ποινής, ο διανυθείς χρόνος από τη δημοσίευση του νόμου αυτού μέχρι την αμετάκλητη καταδίκη για τη νέα πράξη.

2. Οι μη εκτελεσθείσες κατά την παράγραφο 1 αποφάσεις τίθενται στο αρχείο με πράξη του αρμόδιου εισαγγελέα ή δημόσιου κατηγορού.

3. Εξαιρούνται των άνω ρυθμίσεων αποφάσεις που αφορούν παραβάσεις των άρθρων 235, 236, 237, 242, 256, 258, 259 και 390 του Ποινικού Κώδικα.».

7. Οι διατάξεις του άρθρου 21 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, ο οποίος κυρώθηκε με το πρώτο άρθρο του ν. 2690/2001 (45 Α), ορίζουν μεταξύ άλλων τα ακόλουθα:

«Άρθρο 21-Ανάκληση

1. Αρμόδιο για την ανάκληση ατομικής διοικητικής πράξης όργανο είναι εκείνο που την εξέδωσε ή που είναι αρμόδιο για την έκδοσή της.

2. Για την ανάκληση δεν είναι απαραίτητο να τηρείται η διαδικασία που προβλέπεται για την έκδοση της πράξης, εκτός αν ανακαλείται πράξη νόμιμη ή πράξη παράνομη ύστερα από εκτίμηση πραγματικών περιστατικών.».

8. Οι διατάξεις του άρθρου 11 του π.δ. 164/2004 «Ρυθμίσεις για τους εργαζόμενους με συμβάσεις ορισμένου χρόνου στο δημόσιο τομέα» (134 Α), ορίζουν μεταξύ άλλων τα ακόλουθα:



«Άρθρο 11-Μεταβατικές διατάξεις

1. Διαδοχικές συμβάσεις κατά την παρ. 1 του άρθρου 5 του παρόντος διατάγματος, οι οποίες έχουν συναφθεί πριν την έναρξη ισχύος του παρόντος και είναι ενεργές έως την έναρξη ισχύος αυτού, συνιστούν εφεξής σύμβαση εργασίας αορίστου χρόνου εφόσον συντρέχουν αθροιστικά οι ακόλουθες προϋποθέσεις: α) Συνολική χρονική διάρκεια διαδοχικών συμβάσεων τουλάχιστον είκοσι τεσσάρων (24) μηνών έως την έναρξη ισχύος του διατάγματος, ανεξαρτήτως αριθμού ανανεώσεων συμβάσεων....

2. Για τη διαπίστωση της συνδρομής των κατά την προηγούμενη παράγραφο προϋποθέσεων, ο εργαζόμενος υποβάλλει, εντός αποκλειστικής προθεσμίας δύο (2) μηνών από την έναρξη ισχύος του παρόντος, αίτηση προς τον οικείο φορέα, στην οποία αναφέρει τα στοιχεία από τα οποία προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων αυτών. Αρμόδιο όργανο να κρίνει αιτιολογημένα εάν συντρέχουν, κατά περίπτωση, οι προϋποθέσεις της προηγούμενης παραγράφου, είναι το οικείο Υπηρεσιακό Συμβούλιο ή το όργανο που εξομοιώνεται με αυτό...

3. Οι κατά την παρ. 2 κρίσεις των αρμόδιων οργάνων, θετικές ή αρνητικές, διαβιβάζονται αμέσως στο Ανώτατο Συμβούλιο Επιλογής Προσωπικού (Α.Σ.Ε.Π.), το οποίο αποφαινεται εντός τριών (3) μηνών από τη διαβίβαση σε αυτό των σχετικών κρίσεων.

4....

5. Στις διατάξεις της παρ. 1 του παρόντος άρθρου συμπεριλαμβάνονται και οι συμβάσεις οι οποίες έχουν λήξει κατά το χρονικό διάστημα των τελευταίων τριών μηνών πριν την έναρξη ισχύος του παρόντος διατάγματος λογιζόμενες ως ενεργές διαδοχικές συμβάσεις ως την έναρξη ισχύος του παρόντος.....».

9. Οι διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 3320/2005 «Ρυθμίσεις θεμάτων για το προσωπικό του Δημοσίου και των νομικών προσώπων του ευρύτερου δημόσιου τομέα και για τους Ο.Τ.Α» (48 Α), ορίζουν μεταξύ άλλων τα ακόλουθα:

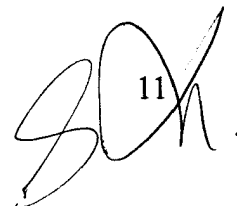
«Άρθρο 1-ΚΕΦΑΛΑΙΟ Α'-ΡΥΘΜΙΣΕΙΣ ΘΕΜΑΤΩΝ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ-Σύσταση θέσεων με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου

«1. Το προσωπικό με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας ορισμένου χρόνου ή σύμβαση έργου ή άλλη σχέση του Δημοσίου, των Ν.Π.Δ.Δ. και των Ο.Τ.Α. πρώτου και δεύτερου βαθμού, του οποίου οι συμβάσεις συνιστούν συμβάσεις εργασίας αορίστου χρόνου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 11 του π.δ. 164/2004, κατατάσσεται σε υφιστάμενες κενές οργανικές θέσεις με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, ειδικότητας αντίστοιχης ή παρεμφερούς προς την ειδικότητα της σύμβασής του.

2. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, Οικονομίας και Οικονομικών και του οικείου κατά περίπτωση Υπουργού, που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, συνιστώνται οργανικές θέσεις προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, προκειμένου να καλυφθούν, όπου απαιτείται, οι διαπιστωθείσες πάγιες και διαρκείς ανάγκες, κατ'εφαρμογή του π.δ. 164/2004.

3. Η κατάταξη του προσωπικού γίνεται με απόφαση του αρμόδιου για την πρόσληψη οργάνου, η οποία δεν δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

4. Οι κατατασσόμενοι λαμβάνουν τις αποδοχές της θέσης τους από την ημερομηνία έκδοσης της πράξης κατάταξής τους. Ο χρόνος των συμβάσεων μίσθωσης έργου των

11





κατατασσομένων, λογίζεται για όλες τις συνέπειες ότι έχει διανυθεί με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου...».

Ερμηνεία και Εφαρμογή Διατάξεων

Από τις προπαρατιθέμενες διατάξεις, αυτοτελώς και συνδυαστικώς ερμηνευόμενες, συνάγονται, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα:

10. Με τις διατάξεις των άρθρων 153 και 195 του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων, έχει προβλεφθεί ότι ο υπάλληλος δήμου και νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου αυτού, μεταξύ των οποίων και ο προσλαμβανόμενος με σύμβαση ιδιωτικού δικαίου, για την κάλυψη παροδικών αναγκών, εκπίπτει αυτοδικαίως της υπηρεσίας, από τη χρονολογία δημοσίευσής αμετακλήτου καταδικαστικής απόφασης για κακούργημα ή, σε οποιαδήποτε ποινή, για ειδικά προβλεπόμενα πλημμελήματα. Η εν λόγω αυτοδίκαιη έκπτωση δεν αποτελεί πειθαρχική ποινή αλλά συνιστά λόγο λύσεως της υπαλληλικής σχέσεως, ως δυσμενές διοικητικό μέτρο, η επιβολή του οποίου επέρχεται αυτοδικαίως από το νόμο, με μόνη τη συνδρομή των οριζόμενων αντικειμενικών προϋποθέσεων (ΣΤΕ 1536/2007). Εξάλλου, κατά το άρθρο 546 παρ. 2 του Κ.Ποιν.Δ., αμετάκλητη είναι η απόφαση, όταν δεν επιτρέπεται κατ' αυτής κανένα ένδικο μέσο ή το επιτρεπόμενο δεν ασκήθηκε μέσα στη νόμιμη προθεσμία ή ασκήθηκε εμπρόθεσμα και απορρίφθηκε.

11. Με τις διατάξεις του άρθρου 2 του ν. 4043/2012 προβλέφθηκε, για λόγους σωφρονιστικής πολιτικής, και δη, όπως προκύπτει από την αιτιολογική έκθεση του νόμου, αποσυμφορήσεως των καταστημάτων κρατήσεως, ότι οι διαλαμβανόμενες στο άρθρο αυτό-μη εκτελεσθείσες-ποινές, οι οποίες έχουν επιβληθεί με μη αμετάκλητες αποφάσεις ποινικών δικαστηρίων, παραγράφονται και δεν εκτελούνται, υπό τον όρο ότι ο καταδικασθείς δεν θα τελέσει, εντός δύο ετών από τη δημοσίευση του εν λόγω νόμου, νέα από δόλο πράξη, για την οποία θα καταδικαστεί αμετάκλητα, οποτεδήποτε, σε ποινή ανώτερη των έξι μηνών. Οι μη εκτελεσθείσες ποινικές αποφάσεις, εξάλλου, προβλέφθηκε ότι τίθενται στο αρχείο, με πράξη του αρμόδιου εισαγγελέα. Εάν, επομένως, εν συνεχεία μη εκτελεσθείσας τελεσίδικης καταδικαστικής ποινικής απόφασης, αναίρεση του κατηγορουμένου, κατ' εφαρμογή των διατάξεων αυτών, δεν συζητήθηκε, λόγω αρχειοθετήσεως, η αναίρεση είναι δυνατόν να ενεργοποιηθεί, δια της τυχόν πληρώσεως του τεθέντος από το νόμο αυτό όρου (αμετάκλητη καταδίκη στην προβλεπόμενη ποινή, για τέλεση με δόλο νέας πράξεως) και να αχθεί προς συζήτηση,

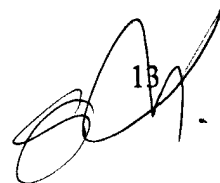


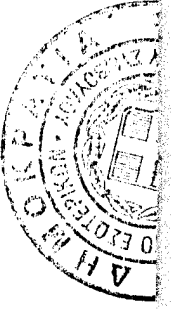
ως τελούσα σε εκκρεμότητα, ενώ εάν παρέλθει διετία, χωρίς την πλήρωση του εν λόγω όρου, η ποινή καθίσταται παραγεγραμμένη (ΑΠ 1008/2007, ΝΣΚ 178/2015, ΔΕΦΑΘ 1093/2013). Η ανωτέρω όμως αρχειοθέτηση και παραγραφή αφορά αποκλειστικά τη μη έκταση της ποινής, στην οποία έχει καταδικασθεί ο κατηγορούμενος από το ποινικό δικαστήριο, και δεν ανατρέπει την ποινική καταδίκη ούτε επηρεάζει την αξιολόγηση από τη Διοίκηση κρίσιμων αποδεικτικών στοιχείων, τα οποία προέκυψαν στο πλαίσιο της ποινικής αποδεικτικής διαδικασίας και συνδέονται με τη συνδρομή πραγματικών περιστατικών και την πλήρωση νομικών προϋποθέσεων (πρβλ. ΣΤΕ 2236/2015).

12. Με ισχύουσες, κατά τον, εν προκειμένω, κρίσιμο χρόνο, διατάξεις (1 και 64 του π.δ. 410/1988, 14 και 21 του ν. 2190/1994), προβλέφθηκε, μεταξύ άλλων, η δυνατότητα προσλήψεως και απασχολήσεως, από τους Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης και τα Εκπαιδευτήρια και τους Βρεφονηπιακούς Σταθμούς, τα οποία υπάγονται σ' αυτούς, προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου, για την αντιμετώπιση εποχιακών ή άλλων περιοδικών ή πρόσκαιρων αναγκών. Οι εν λόγω διατάξεις καθιερώνουν ειδική διοικητική διαδικασία επιλογής και προσλήψεως (έκδοση ανακοινώσεως προσλήψεως, πρόβλεψη συγκεκριμένων κριτηρίων προσλήψεως, αποστολή και έγκριση της ανακοινώσεως προσλήψεως από το Α.Σ.Ε.Π., σύνταξη πινάκων κατατάξεως των υποψηφίων, παροχή δυνατότητας ασκήσεως ενστάσεως, ενώπιον του Α.Σ.Ε.Π., αναμόρφωση των πινάκων κατατάξεως από το Α.Σ.Ε.Π. κλπ), η οποία, εφ' όσον η πρόσληψη αποβλέπει και στην εκπλήρωση σκοπού δημοσίου ενδιαφέροντος, προσδίδει στις πράξεις, οι οποίες εκδίδονται, μεταξύ των οποίων και στις αποφάσεις προσλήψεως, χαρακτήρα εκτελεστών διοικητικών πράξεων (ΣΤΕ 3014/2012 και πρβλ. ΣΤΕ 964/2016). Περίπτωση εκπληρώσεως σκοπού δημοσίου ενδιαφέροντος συντρέχει και όταν οι, κατ' εφαρμογή των προηγούμενων διατάξεων, προσλήψεις αφορούν σε νηπιαγωγούς, σε παιδικούς και βρεφονηπιακούς σταθμούς, εν' όψει του ότι οι εν λόγω σταθμοί και η λειτουργία τους συνδέονται με σκοπούς δημοσίου συμφέροντος, και δη κοινωνικής προστασίας.

13. Κατά τις γενικές αρχές περί ανακλήσεως των διοικητικών πράξεων, η ευμενής για το διοικούμενο παράνομη ατομική διοικητική πράξη επιτρέπεται να ανακαλείται, εντός ευλόγου χρόνου από την έκδοσή της, ενώ η ανάκληση επιτρέπεται, και μετά την παρέλευση του χρόνου αυτού, για λόγους δημοσίου συμφέροντος (Ολ ΣΤΕ 2403/1997)

13





ή εάν η έκδοση της ανακαλούμενης πράξεως προκλήθηκε από δόλια ενέργεια του διοικουμένου (ΣτΕ 2205/2016, 3150/2014, 303/2002). Περί της συνδρομής του λόγου δημοσίου συμφέροντος ή της δόλιας ενέργειας του διοικουμένου απαιτείται ειδικώς αιτιολογημένη κρίση της Διοικήσεως (ΣτΕ 3150/2014, 303/2002 κλπ), η οποία δύναται, κατ' αρχήν, να συμπληρώνεται από τα στοιχεία του φακέλου (ΣτΕ 2205/2016, 3578/2014). Οι γενικές αρχές περί ανακλήσεως, υπό την έννοια αυτή, εφαρμόζονται και στις περιπτώσεις των παρανόμων διοικητικών πράξεων προσλήψεως προσωπικού, με σύμβαση ιδιωτικού δικαίου, μεταξύ των οποίων και δημοτικών υπαλλήλων ή υπαλλήλων παιδικών και βρεφονηπιακών σταθμών, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 21 του ν. 2190/1994. Ειδικότερα, οι πράξεις προσλήψεως, οι οποίες εξεδόθησαν παρά την αντικειμενική ανυπαρξία των νόμιμων προϋποθέσεων, επιτρέπεται να ανακαλούνται ελεύθερα, εντός ευλόγου χρόνου, ενώ, μετά την παρέλευση του χρόνου αυτού, απαιτείται, προκειμένου να είναι νόμιμη η ανάκληση, να υπάρχει ειδικώς αιτιολογημένη επίκληση από τη Διοίκηση, μεταξύ άλλων, δόλιας ενέργειας του προσληφθέντος, υπό την έννοια ότι αυτός (δολίως) προκάλεσε ή υποβοήθησε την παράνομη πρόσληψη. Περίπτωση επιτρεπτής ανακλήσεως προσλήψεως, μη υποκείμενη σε χρονικούς περιορισμούς, συντρέχει και όταν ο προσληφθείς επελέγη, παρανόμως, μεταξύ συνυποψήφιων του, οι οποίοι εξεδήλωσαν ενδιαφέρον για την ίδια θέση, μετά από προσκόμιση από τον ίδιο, στην αρμόδια για την πρόσληψη υπηρεσία, ψευδών βεβαιώσεων προϋπηρεσίας ή και ψευδών υπεύθυνων δηλώσεων, σχετικά με τη συνδρομή στο πρόσωπό του κρίσιμου προσόντος ή κριτηρίου προσλήψεως, χωρίς το οποίο δεν θα είχε προσληφθεί αυτός αλλά έτερος υποψήφιος.

14. Οι γενικές αρχές και οι εν γένει κανόνες περί ανακλήσεως, ισχύουν και για τις πράξεις του Α.Σ.Ε.Π. (ΣτΕ 461/2017, 4797/2012, 2035/2010, 1305, 2316/2009, 3582/2008 κλπ), ως προς το οποίο έχει κριθεί ότι, εάν διαπιστώσει ότι προηγούμενη πράξη του ήταν μη νόμιμη, έχει την εξουσία, να επανέλθει το ίδιο και να ανακαλέσει την πράξη αυτή (ΣτΕ 461/2017, 4646/2013, 4797/2012). Περαιτέρω, για τις πράξεις συστάσεως θέσεων και κατατάξεως υπαλλήλων σ' αυτές, γίνεται δεκτό ότι, εάν έχουν εκδοθεί μετά από δεσμευτική κρίση του Α.Σ.Ε.Π., σε περίπτωση ανακλήσεως ως παράνομης της αποφάσεως του Α.Σ.Ε.Π., δια της οποίας δημιουργήθηκε η δέσμευση, η Διοίκηση έχει υποχρέωση να προβεί στην κατάργηση των θέσεων και στην ανάκληση των αποφάσεων κατατάξεως των υπαλλήλων, διότι, στην περίπτωση αυτή, αίρεται



αναδρομικά και θεωρείται ότι δεν υπήρξε ποτέ το νόμιμο έρεισμα για την έκδοσή τους (βλ. ΝΣΚ 83/2017 και πρβλ. ΣΤΕ 455/2014 και 1567/2010).

15. Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 21 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, η αρμοδιότητα για την ανάκληση διοικητικής πράξεως ανήκει στο διοικητικό όργανο, το οποίο την εξέδωσε ή, κατά το χρόνο της ανακλήσεως, είναι αρμόδιο για την έκδοσή της. Για την ανάκληση δεν είναι απαραίτητο να τηρείται η διαδικασία, η οποία προβλέπεται για την έκδοση της πράξεως, εκτός εάν ανακαλείται πράξη νόμιμη ή πράξη παράνομη, ύστερα από εκτίμηση πραγματικών περιστατικών (ΣΤΕ 3452/2015, 1791/2014, 4069/2012). Δεν απαιτείται, επομένως, η, κατά την ανάκληση, τήρηση της διαδικασίας εκδόσεως της πράξεως, στις περιπτώσεις κατά τις οποίες αυτή διενεργείται λόγω ελλείψεως νόμιμης προϋποθέσεως εκδόσεως της πράξεως, ανεξαρτήτως μάλιστα της τυχόν επανεκτιμήσεως πραγματικών περιστατικών (ΣΤΕ 3979/2015, 4069/2012), ιδίως δε όταν η προϋπόθεση αυτή συνδέεται με ήδη υφιστάμενη νομική κατάσταση ή βεβαίωση σε δημόσια έγγραφα και όχι με εκτίμηση πραγματικών περιστατικών, την οποία ενεργεί η Διοίκηση, προκειμένου να αξιολογήσει ιδιότητα, ικανότητα ή σχέση (ΣΤΕ 3285/2005). Υπό την έννοια αυτή, δεν είναι αναγκαία η τήρηση της διαδικασίας εκδόσεως της πράξεως, όταν η ανάκληση γίνεται για λόγους νομιμότητας και, συγκεκριμένα, συνδέεται με τη διαπίστωση ότι προσκομισθέντα δημόσια έγγραφα ή υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση του διοικουμένου, στα οποία στηρίχθηκε η έκδοση της διοικητικής πράξεως, αποδεικνύονται ψευδή, ως προς το περιεχόμενό τους, τούτο δε, ιδίως, προκύπτει από το περιεχόμενο δικαστικής αποφάσεως ή και από άλλα δημόσια έγγραφα. Θα πρέπει, όμως, να γίνει δεκτό ότι όταν έχουν εκδοθεί διοικητικές πράξεις, οι οποίες αφορούν τη σύσταση θέσεως και την κατάταξη υπαλλήλου στη θέση αυτή, ως συνέπεια προηγούμενης δεσμευτικής διοικητικής πράξεως του Α.Σ.Ε.Π., προκειμένου να διενεργηθεί ανάκληση της πράξεως κατατάξεως, για λόγους ελλείψεως κρίσιμης νόμιμης προϋποθέσεως, θα πρέπει να τηρηθεί η διαδικασία της εκδόσεως της εν λόγω πράξεως, από το χρόνο διατυπώσεως της δεσμευτικής κρίσεως του Α.Σ.Ε.Π., προκειμένου το Α.Σ.Ε.Π. να ασκήσει, εκ νέου, τη σχετική αρμοδιότητά του.

16. Με τις διατάξεις των άρθρων 11 του π.δ. 164/2004 και 1 του ν. 3320/2005, προβλέφθηκε ότι για τη μετατροπή διαδοχικών συμβάσεων εργασίας ορισμένου χρόνου

15
S. A.



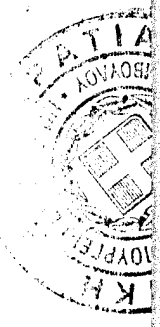
σε σύμβαση εργασίας αορίστου χρόνου, υποβάλλεται αίτηση από τον ενδιαφερόμενο, στον οικείο φορέα απασχολήσεως, εντός καθοριζόμενης αποκλειστικής προθεσμίας. Επί της αιτήσεως, στην οποία πρέπει να αναφέρονται όλα τα στοιχεία, από τα οποία προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων για τη σύναψη, εφεξής, συμβάσεως εργασίας αορίστου χρόνου, εκφέρει, αρχικώς, αιτιολογημένη κρίση, θετική ή αρνητική, το κατά περίπτωση προβλεπόμενο αρμόδιο όργανο του φορέα απασχολήσεως, η οποία έχει γνωμοδοτικό χαρακτήρα (ΣτΕ 673/2015, πρβλ. και ΣτΕ 2463/2010). Η αίτηση του ενδιαφερόμενου, μαζί με την προαναφερόμενη κρίση του οργάνου του φορέα απασχολήσεως, καθώς και ο σχετικός φάκελος διαβιβάζονται στο Α.Σ.Ε.Π., το οποίο έχει την τελική αποφασιστική αρμοδιότητα, βάσει των αναφερόμενων στην αίτηση του ενδιαφερόμενου και των στοιχείων του φακέλου, για την αποδοχή ή την απόρριψη της αιτήσεως, μέσω πράξεως την οποία εκδίδει (ΣτΕ 410/2015, 460/2014, 3192/2013, 651/2012, 2718/2010, 1200/2009, 2639/2008), η οποία έχει το χαρακτήρα εκτελεστής διοικητικής πράξεως (ΣτΕ 673/2015, 3192/2013, 3271/2011, 3200-3205/2010, 2228-2229/2007, 441/2007). Για τη μετατροπή, εξάλλου, συμβάσεως εργασίας σε αορίστου χρόνου, απαιτείται η αθροιστική συνδρομή προβλεπόμενων στο νόμο προϋποθέσεων, ανάλογα με την περίπτωση στην οποία υπάγεται ο ενδιαφερόμενος, μεταξύ των οποίων η σύναψη περισσότερων διαδοχικών συμβάσεων συνολικής διάρκειας τουλάχιστον είκοσι τεσσάρων (24) μηνών, οι οποίες θα πρέπει να είναι ενεργές κατά την έναρξη ισχύος του διατάγματος (19.7.2004), ως τέτοιες δε νοούνται και οι συμβάσεις, οι οποίες είχαν λήξει κατά το χρονικό διάστημα των τελευταίων τριών μηνών, πριν την έναρξη ισχύος αυτού. Περαιτέρω, η καταφατική κρίση του Α.Σ.Ε.Π., περί της συνδρομής των προϋποθέσεων μετατροπής συμβάσεως σε αορίστου χρόνου, είναι δεσμευτική για τη Διοίκηση (ΣτΕ 955/2017, 601/2017, 726-727/2016), αφού, κατόπιν της πράξεως του Α.Σ.Ε.Π., η Διοίκηση εκδίδει, εφ' όσον δεν υφίσταται κενή οργανική θέση, κοινή υπουργική απόφαση, με την οποία συνιστά οργανική θέση προσωπικού, με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου-πράξη κανονιστικού χαρακτήρα (ΣτΕ 955/2017, 726-727/2016), καθώς και απόφαση (του αρμοδίου οργάνου του φορέα προσλήψεως), η οποία δεν δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, με την οποία διενεργείται η κατάταξη του προσωπικού στην οικεία θέση.

17. Στην προκειμένη περίπτωση, με βάση το ανωτέρω παρατιθέμενο ιστορικό, η Α.Μ.-Χ.Λ. καταδικάστηκε, σε δεύτερο βαθμό, δυνάμει της υπ' αριθ. 970/2011 αποφάσεως



του Τριμελούς Εφετείου Πατρών, για το πλημμέλημα της χρήσεως ψευδούς βεβαιώσεως (άρθρο 220 Π.Κ.), ενώ μετά την άσκηση από αυτή (κατηγορούμενη) αναιρέσεως, ακολούθησε αρχειοθέτηση της δικογραφίας από τον Εισαγγελέα του Αρείου Πάγου, κατ' εφαρμογή του άρθρου 2 του ν. 4043/2012. Η αναίρεση αυτή, τελούσα σε εκκρεμότητα, δεν έχει εισαχθεί έως και σήμερα προς συζήτηση, με αποτέλεσμα το (πλημμεληματικού χαρακτήρα) αδίκημα αλλά και η ίδια η επιβληθείσα ποινή να έχουν, ήδη, παραγραφεί. Από το περιεχόμενο, όμως, της υπ' αριθ. 970/2011 αποφάσεως του Τριμελούς Εφετείου Πατρών, προκύπτει ότι η ποινική καταδίκη της Α.Μ.-Χ.Λ., για χρήση ψευδούς βεβαιώσεως, αφορούσε την προσκόμιση από αυτή στο φορέα προσλήψεως των από 30.12.1996, 30.12.1997 και 30.12.1998 βεβαιώσεων του πρώην δημάρχου Ζακυνθίων, οι οποίες βεβαίωναν ψευδώς περί της προϋπηρεσίας της στον Γ' Παιδικό Σταθμό του Δήμου Ζακυνθίων, κατά τα χρονικά διαστήματα 1.3.1996-30.7.1996, 1.5.1997-30.7.1997, 1.9.1997-30.11.1997, 1.2.1998-30.5.1998, την εξαπάτηση της αρμόδιας υπηρεσίας και την επιλογή της στην προκηρυχθείσα θέση. Το ψευδές των παραπάνω βεβαιώσεων, με βάση την ποινική απόφαση, αποδείχθηκε από σειρά αναφερόμενων δημοσίων εγγράφων (ΙΚΑ, Δήμου Ζακυνθίων και Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης), από τα οποία προέκυπτε ότι η Α.Μ.-Χ.Λ. ουδέποτε εργάστηκε, στον βεβαιούμενο από τον πρώην δήμαρχο Ζακυνθίων Παιδικό Σταθμό. Όμοια, αναφορικά με το περιεχόμενο των παραπάνω βεβαιώσεων, υπήρξε και η κρίση της αμετάκλητης υπ' αριθμ. 1799/2011 καταδικαστικής αποφάσεως του Τριμελούς Εφετείου Πατρών, σε βάρος του προέδρου της επιτροπής αξιολογήσεως της προσλήψεως, στο πλαίσιο της οποίας εκρίθη ότι αυτός δεν είχε δικαίωμα να τις λάβει υπ' όψη και να προσμετρήσει υπέρ της Α.Μ.-Χ.Λ. μόρια προϋπηρεσίας, τα οποία αντιστοιχούν σ' αυτές, λόγω του ψευδούς περιεχομένου τους. Από το παρατιθέμενο ιστορικό, προκύπτει ότι, με τη χρήση των ανωτέρω βεβαιώσεων προϋπηρεσίας, η παραπάνω υποψήφια επέτυχε να της προσμετρηθεί πρόσθετη προϋπηρεσία και μοριοδότηση με επιπλέον 75 μόρια, να εκδοθεί η υπ' αριθμ. 1/8.1.2004 πράξη του Δ.Σ. των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών του Δήμου Ζακυνθίων, δυνάμει της οποίας προσλήφθηκε στην προκηρυχθείσα θέση, και, εντέλει, να παρέχει υπηρεσία στο πλαίσιο της από 12.1.2004 συμβάσεως εργασίας ορισμένου χρόνου, την οποία συνήψε με τους Παιδικούς και Βρεφονηπιακούς Σταθμούς του Δήμου Ζακυνθίων, διάρκειας οκτώ μηνών, σε θέση ΠΕ του κλάδου Νηπιαγωγών, ενώ, χωρίς τη χρήση των ως άνω βεβαιώσεων, δεν θα είχε προσμετρηθεί η εν λόγω προϋπηρεσία, δεν θα είχε

17




χωρήσει η επιπλέον μοριοδότηση και θα είχε προσληφθεί, αντί της Α.Μ.-Χ.Λ., η συνυποψηφία της Χ.Τ.. Σημειώνεται, επίσης, ότι, εκτός από τις παραπάνω ψευδείς βεβαιώσεις του πρώην δημάρχου Ζακυνθίων, η συγκεκριμένη υποψηφία είχε υποβάλει στο φορέα προσλήψεως και την από 15.12.2003 υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 παρ. 4 του ν. 1599/1986, με την οποία δήλωσε ότι είχε πράγματι προσληφθεί και παράσχει τη βεβαιούμενη υπηρεσία, η οποία, επίσης, για τους ίδιους λόγους, είναι ψευδής.

18. Με βάση τα προαναφερόμενα, η υπ' αριθμ. 1/8.1.2004 πράξη του Δ.Σ. των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών του Δήμου Ζακυνθίων, δυνάμει της οποίας η Α.Μ.-Χ.Λ. προσλήφθηκε σε θέση ΠΕ του κλάδου Νηπιαγωγών, επί της οποίας εδράζεται η, εν συνεχεία, σύναψη της από 12.1.2004 συμβάσεως εργασίας ορισμένου χρόνου, της ίδιας με τους Δημοτικούς Παιδικούς και Βρεφονηπιακούς Σταθμούς του Δήμου Ζακυνθίων καθώς και η παροχή εργασίας στον ανωτέρω φορέα, ήταν εξ αρχής παράνομη, αφού στηρίχθηκε στην εσφαλμένη παραδοχή της Διοικήσεως ότι η παραπάνω προσληφθείσα υπέρβηκε έναντι της συνυποψηφίας της Χ.Τ., κατόπιν της προσμετρήσεως 75 επιπλέον μορίων, λόγω βεβαιούμενης προϋπηρεσίας της στον Γ' Παιδικό Σταθμό του Δήμου Ζακυνθίων, στις από 30.12.1996, 30.12.1997 και 30.12.1998 ψευδείς βεβαιώσεις του πρώην δημάρχου Ζακυνθίων, τις οποίες προσκόμισε η παραπάνω υποψηφία, προς εξαπάτηση της υπηρεσίας και για την επιλογή της στην προκηρυχθείσα θέση. Το ψευδές των ως άνω βεβαιώσεων έχει κριθεί δυνάμει της υπ' αριθ. 970/2011 ποινικής αποφάσεως του Τριμελούς Εφετείου Πατρών και της αμετάκλητης υπ' αριθμ. 1799/2011 αποφάσεως του Τριμελούς Εφετείου Πατρών, ενώ προκύπτει, αυτοτελώς, και από το περιεχόμενο των μνημονευόμενων στις ποινικές αυτές αποφάσεις δημοσίων εγγράφων (ΙΚΑ, Δήμου Ζακυνθίων και Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης), από τα οποία προκύπτει ότι η Α.Μ.-Χ.Λ. ουδέποτε εργάστηκε στον βεβαιούμενο, από τον πρώην δήμαρχο Ζακυνθίων, Παιδικό Σταθμό. Επιπροσθέτως, για τον ίδιο λόγο, ψευδής τυγχάνει και η από 15.12.2003 υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 παρ. 4 του ν. 1599/1986, δυνάμει της οποίας η Α.Μ.-Χ.Λ., για την απόδειξη της προϋπηρεσίας της, είχε δηλώσει ότι είχε προσληφθεί και παράσχει σχετική υπηρεσία. Η έλλειψη αμετακλήτου, η μη έκτιση ή και η παραγραφή της επιβληθείσας, δυνάμει της υπ' αριθ. 970/2011 ποινικής αποφάσεως του Τριμελούς Εφετείου Πατρών, ποινής, δεν ανατρέπει την ποινική καταδίκη για χρήση ψευδούς βεβαιώσεως, κυρίως, όμως, δεν κωλύει την αξιολόγηση, από τη Διοίκηση, ως ψευδών,



των βεβαιώσεων προϋπηρεσίας και της υποβληθείσας υπεύθυνης δηλώσεως και τη διαπίστωση ότι, δια της προσκομίσεώς τους, υπήρξε εξαπάτηση και παράνομη πρόσληψη. Εξάλλου, η δικαστική κρίση, περί του ψευδούς των βεβαιώσεων, ταυτίζεται με εκείνη της αμετάκλητης υπ' αριθμ. 1799/2011 καταδικαστικής αποφάσεως του Τριμελούς Εφετείου Πατρών.

19.Υπό τα προεκτεθέντα, η υπ' αριθμ. 1/8.1.2004 πράξη του Δ.Σ. των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών του Δήμου Ζακυνθίων, περί προσλήψεως της Α.Μ.-Χ.Λ., με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου, ως παράνομη, υπόκειται σε ανάκληση, κατ' εφαρμογή των γενικών αρχών περί ανακλήσεως των παράνομων ευμενών ατομικών διοικητικών πράξεων, αναδρομικά από το χρόνο της εκδόσεώς της, λόγω της εξαρχής ανυπαρξίας της βεβαιούμενης προϋπηρεσίας, στην οποία, μεταξύ άλλων, στηρίχθηκε η πρόσληψη. Η αρμοδιότητα ανακλήσεως ανήκει στο Δ.Σ. των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών του Δήμου Ζακυνθίων ή σε άλλο όργανο, το οποίο τυγχάνει να είναι, κατά τον παρόντα χρόνο, αρμόδιο για την έκδοση πράξεως προσλήψεως υπαλλήλου, με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου στον εν λόγω φορέα. Η πράξη ανακλήσεως θα πρέπει να φέρει ειδική αιτιολογία, διαλαμβάνοντας ότι η συγκεκριμένη πρόσληψη ήταν εξαρχής παράνομη, λόγω της ελλείψεως της συνδρομής του κρισίμου, κατά την επιλογή, κριτηρίου της βεβαιούμενης προϋπηρεσίας στον Γ' Παιδικό Σταθμό του Δήμου Ζακυνθίων, χωρίς την οποία δεν θα είχε προσληφθεί η Α.Μ.-Χ.Λ. αλλά η συνυποψηφία της Χ.Τ., καθώς και ότι η ανάκληση δεν υπόκειται σε χρονικό περιορισμό, για το λόγο ότι η προσληφθείσα ενήργησε δολίως, μέσω της υποβολής στο φορέα προσλήψεως των από 30.12.1996, 30.12.1997 και 30.12.1998 ψευδών βεβαιώσεων του πρώην δημάρχου Ζακυνθίων, καθώς και της από 15.12.2003 ψευδούς υπεύθυνης δηλώσεως του άρθρου 8 παρ. 4 του ν. 1599/1986, με τις οποίες εξαπάτησε την υπηρεσία και επελέγη στην προκηρυχθείσα θέση. Για την εν λόγω ανάκληση δεν απαιτείται η τήρηση της όποιας διαδικασίας τηρήθηκε κατά την έκδοση της ανακαλούμενης πράξεως, λόγω του ότι η ανάκληση αφορά την έλλειψη κρίσιμου κριτηρίου προσλήψεως, και συγκεκριμένα της βεβαιούμενης, από τον πρώην Δήμαρχο Ζακυνθίων, αλλά και από την ίδια την προσληφθείσα, στην υπεύθυνη δήλωσή της, προϋπηρεσίας στον Γ' Παιδικό Σταθμό του Δήμου Ζακυνθίων, χωρίς την οποία η συγκεκριμένη υποψηφία δεν θα είχε προσληφθεί, ενώ η έλλειψη της προϋποθέσεως αυτής δεν συνδέεται με την εκτίμηση

 19



πραγματικών περιστατικών, την οποία ενεργεί η Διοίκηση, προκειμένου να αξιολογήσει ιδιότητα, ικανότητα ή σχέση, αλλά προκύπτει από τις προαναφερθείσες καταδικαστικές ποινικές αποφάσεις και τα δημόσια έγγραφα, τα οποία μνημονεύονται σε αυτές.

20. Περαιτέρω, από το παρατιθέμενο ιστορικό, προκύπτει ότι, εν συνεχεία της παραπάνω προσλήψεως, της συνάψεως της από 12.1.2004 συμβάσεως εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου και της, βάσει αυτής, παροχής εργασίας, η ανωτέρω υποψηφία υπέβαλε την υπ' αριθμ. 557/16.9.2004 αίτηση προς τους Δημοτικούς Παιδικούς και Βρεφονηπιακούς Σταθμούς του Δήμου Ζακυνθίων, για τη μετατροπή της συμβάσεώς της σε ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, με επίκληση της συνδρομής, στο πρόσωπό της, των προϋποθέσεων του άρθρου 11 του π.δ. 164/2004, και, συγκεκριμένα, του ότι αυτή, μεταξύ άλλων, παρείχε εργασία, με βάση την ανωτέρω σύμβαση, και είχε θεμελιώσει και σχετική προϋπηρεσία. Επί της αιτήσεως εξεδόθη το υπ' αριθμ. 29/14.12.2004 πρακτικό του Υπηρεσιακού Συμβουλίου υπαλλήλων Ο.Τ.Α. του Δήμου Ζακυνθίων, δυνάμει του οποίου εκρίθη ότι αυτή πληροί τις σωρευτικές προϋποθέσεις για τη μετατροπή, λόγω του ότι, μεταξύ άλλων, είχε, κατά την έναρξη ισχύος του διατάγματος, ενεργή σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου και συνολική χρονική διάρκεια διαδοχικών συμβάσεων είκοσι τεσσάρων (24) μηνών και επτά (7) ημερών, εκ του οποίου χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών και οκτώ (8) ημερών αφορούσε την παροχή εργασίας στο πλαίσιο της παραπάνω προσλήψεως, με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου. Εν συνεχεία, η υπόθεση εισήχθη στο Α.Σ.Ε.Π., το οποίο, δυνάμει της υπ' αριθμ. 898/2005 αποφάσεώς του, αποφάνθηκε, δεσμευτικά για τη Διοίκηση, ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις υπαγωγής της αιτούσας στο ως άνω διάταγμα. Τέλος, λόγω της δεσμευτικότητας της αποφάσεως του Α.Σ.Ε.Π., δυνάμει της υπ' αριθμ. 5031/18-1-2006 ΚΥΑ (116 Β), συστάθηκε, μεταξύ άλλων, μία (1) θέση ΠΕ Νηπιαγωγών στους Δημοτικούς Παιδικούς και Βρεφονηπιακούς Σταθμούς του Δήμου Ζακυνθίων και, δυνάμει της υπ' αριθμ. 5/2006 αποφάσεως του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου του φορέα προσλήψεως, η παραπάνω υποψηφία κατετάγη σε οργανική θέση του κλάδου ΠΕ Νηπιαγωγών με βαθμό Γ', με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου. Οι πράξεις αυτές, και, ιδίως, η αρχική υπ' αριθμ. 898/2005 απόφαση του Α.Σ.Ε.Π., είχαν ως έρεισμα την αντίληψη της Διοικήσεως ότι συνέτρεχαν οι αναφερόμενες στην υπ' αριθμ. 557/16.9.2004 αίτηση της ανωτέρω υποψηφίας



πραγματικές και νομικές προϋποθέσεις και ότι ήταν αληθή όσα προέκυπταν από τα στοιχεία του φακέλου της, ειδικότερα δε ότι, μεταξύ άλλων, η αιτούσα είχε ενεργή σύμβαση ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου, κατά τη δημοσίευση ή το τελευταίο τρίμηνο πριν από τη δημοσίευση του π.δ. 164/2004, καθώς και δικαίωμα να προσμετρήσει το χρονικό διάστημα (διάρκειας έξι (6) μηνών και οκτώ (8) ημερών) από την παροχή εργασίας στο πλαίσιο της συμβάσεως αυτής, για τον υπολογισμό της απαιτούμενης ελάχιστης συνολικής χρονικής διάρκειας των διαδοχικών συμβάσεων (είκοσι τεσσάρων (24) μηνών).

21. Η υπό τα προεκτεθέντα (ανωτ. υπο 19) αναδρομική ανάκληση, ως παράνομης, της υπ' αριθμ. 1/8.1.2004 πράξεως του Δ.Σ. των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών του Δήμου Ζακυνθίων, περί προσλήψεως της Α.Μ.-Χ.Λ. με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου, επάγεται ότι η ίδια η πρόσληψη, η από 12.1.2004 σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου καθώς και οι όποιες συνέπειες απορρέουν από την παροχή εργασίας (ιδίως η σχετική προϋπηρεσία) θεωρείται ότι στερούνται, αναδρομικώς, οιοδήποτε νομίμου ερείσματος και της νόμιμης βάσης, για την επίκληση και άντληση οιοδήποτε δικαιώματος ή και την προβολή αξιώσεως, εκ μέρους της προσληφθείσας, μεταξύ δε αυτών και της αιτηθείσας μετατροπής της συμβάσεώς σε ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, κατ' επίκληση του άρθρου 11 του π.δ. 164/2004.

22. Με βάση, επομένως, τα παραπάνω, μετά την ανάκληση της υπ' αριθμ. 1/8.1.2004 πράξεως του Δ.Σ. των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών του Δήμου Ζακυνθίων, εκλείπει, αυτοδικαίως και αναδρομικώς, η απαιτούμενη από το νόμο, για τη μετατροπή, προϋπόθεση της υπάρξεως ενεργούς συμβάσεως, κατά τη δημοσίευση ή το τελευταίο τρίμηνο πριν από τη δημοσίευση του π.δ. 164/2004, αλλά και το δικαίωμα προσμετρήσεως του χρονικού διαστήματος (διάρκειας έξι (6) μηνών και οκτώ (8) ημερών), από την παροχή εργασίας, στο πλαίσιο της συμβάσεως αυτής, με αποτέλεσμα η προϋπηρεσία της διορισθείσας να υπολείπεται των προβλεπόμενων είκοσι τεσσάρων (24) μηνών. Στη βάση δε αυτή, είναι, επομένως, επιτρεπτή η ανάκληση, αναδρομικά από το χρόνο της εκδόσεώς της, κατ' εφαρμογή των γενικών αρχών περί ανακλήσεως των παράνομων ευμενών ατομικών διοικητικών πράξεων, της υπ' αριθμ. 898/2005 αποφάσεως του Α.Σ.Ε.Π., δυνάμει της οποίας εκρίθη ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις

21

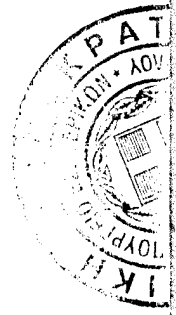


μετατροπής της συμβάσεως της Α.Μ.-Χ.Λ. σε αορίστου χρόνου. Η ανακλητική αυτή πράξη, εκδιδόμενη από το Α.Σ.Ε.Π., θα πρέπει να φέρει ειδική αιτιολογία, σύμφωνα με την οποία α) η ανακαλούμενη πράξη ήταν εξ αρχής παράνομη, λόγω της, εξ αρχής, ελλείψεως των προϋποθέσεων του άρθρου 11 του π.δ. 164/2004, για μετατροπή της συμβάσεως σε αορίστου χρόνου και, συγκεκριμένα, λόγω του ότι δεν ήταν ενεργή η από 12.1.2004 σύμβαση εργασίας ορισμένου χρόνου, κατά τη δημοσίευση ή το τελευταίο τρίμηνο πριν από τη δημοσίευση του διατάγματος, καθώς και ότι δεν υπήρχε νόμιμο δικαίωμα προσμετρήσεως του χρονικού διαστήματος (διάρκειας έξι (6) μηνών και οκτώ (8) ημερών), από παροχή εργασίας δυνάμει της συμβάσεως αυτής, και β) ότι η ανάκληση δεν υπόκειται σε χρονικό περιορισμό, για το λόγο ότι η πράξη αυτή εκδόθηκε κατά πλάνη των αρμοδίων διοικητικών οργάνων (υπηρεσιακού συμβουλίου και Α.Σ.Ε.Π.), την οποία προκάλεσε δολίως η αιτούσα, μέσω της υποβολής της υπ' αριθμ. 557/16.9.2004 αιτήσεώς της στο φορέα προσλήψεως, για τη μετατροπή της συμβάσεως εργασίας της σε ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, και της επικλήσεως της παροχής εργασίας, στο πλαίσιο της από 12.1.2004 συμβάσεως εργασίας ορισμένου χρόνου, εμφανιζόμενη ως καλυπτόμενη από έγκυρη και νόμιμη σύμβαση, κατά τη δημοσίευση ή το τελευταίο τρίμηνο πριν από τη δημοσίευση του διατάγματος, και ως έχουσα το δικαίωμα προσμετρήσεως της απορρέουσας από αυτή προϋπηρεσίας, ενώ η πρόσληψη και η παροχή εργασίας, στο πλαίσιο της από 12.1.2004 συμβάσεως εργασίας, καθώς και η επικαλούμενη προϋπηρεσία δεν ηδύναντο να είναι αντικείμενο νόμιμης επικλήσεως, από την προσληφθείσα, για άντληση οποιουδήποτε δικαιώματος ή νόμιμης αξιώσεως, λόγω του ότι είχαν επιτευχθεί μέσω της υποβολής ψευδών βεβαιώσεων του πρώην Δημάρχου Ζακυνθίων και ψευδούς υπεύθυνης δηλώσεως της ίδιας, μετά δε την αναδρομική ανάκληση της υπ' αριθμ. 1/8.1.2004 πράξεως του Δ.Σ. των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών του Δήμου Ζακυνθίων, εκλείπει, αυτοδικαίως και αναδρομικώς, και το οιοδήποτε έρεισμά τους. Για την εν λόγω ανάκληση, δεν απαιτείται η τήρηση της διαδικασίας εκδόσεως της ανακαλούμενης πράξεως, και, συγκεκριμένα, η προηγούμενη κρίση του αρμοδίου υπηρεσιακού συμβουλίου, η οποία συνιστά άσκηση γνωμοδοτικής αρμοδιότητας (βλ. ανωτ. υπό 16 σχετική νομολογία), αφού η ανάκληση συνδέεται με την έλλειψη κρίσιμων νομικών προϋποθέσεων μετατροπής της συμβάσεως σε αορίστου χρόνου ενώ η έλλειψη των προϋποθέσεων αυτών δεν αφορά την εκτίμηση πραγματικών περιστατικών, την οποία ενεργεί η Διοίκηση, προκειμένου να αξιολογήσει ιδιότητα,



ικανότητα ή σχέση, αλλά προκύπτει αντικειμενικά, συνιστάμενη στο ότι η πρόσληψη με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου, η από 12.1.2004 σύμβαση εργασίας και η επικαλούμενη προϋπηρεσία δεν συνιστούν νόμιμο έρεισμα και νόμιμη βάση για την άντληση οποιουδήποτε δικαιώματος ή προβολή νομίμου αξιώσεως, λόγω του ότι είχαν επιτευχθεί μέσω της υποβολής ψευδών βεβαιώσεων και ψευδούς υπεύθυνης δηλώσεως. Η κατά τα ανωτέρω ανάκληση, πάντως, είναι ανεξάρτητη από τον όποιο περαιτέρω έλεγχο δύναται να ενεργήσει αυτοτελώς το Α.Σ.Ε.Π., σχετικά με το εάν οι ίδιες ψευδείς βεβαιώσεις του πρώην Δημάρχου Ζακυνθίων συνδέονται και εξασκούν οποιαδήποτε επιρροή στη νομιμότητα και των λοιπών συμβάσεων εργασίας της αιτούσας, οι οποίες ελήφθησαν υπ' όψη, για την μετατροπή σε αορίστου χρόνου, δεδομένου ότι από τα συγκεκριμένα στοιχεία του φακέλου δεν προκύπτει οτιδήποτε σχετικό ενώ το ζήτημα αυτό δεν φαίνεται να αποτελεί μέρος του προβληματισμού της ερωτώσας υπηρεσίας.

23.Επί αναδρομικής ανακλήσεως της υπ' αριθμ. 898/2005 αποφάσεως του Α.Σ.Ε.Π., ελλείπει αναδρομικώς κάθε έρεισμα αφενός της υπ' αριθ. 5031/18-1-2006 ΚΥΑ, δυνάμει της οποίας συνεστήθη, μεταξύ άλλων, μία (1) θέση ΠΕ Νηπιαγωγών στους Δημοτικούς Παιδικούς και Βρεφονηπιακούς Σταθμούς του Δήμου Ζακυνθίων (κανονιστική πράξη), αφετέρου της υπ' αριθμ. 5/2006 αποφάσεως του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου του φορέα προσλήψεως, δυνάμει της οποίας η παραπάνω υποψηφία κατετάγη σε οργανική θέση του κλάδου ΠΕ Νηπιαγωγών με βαθμό Γ, με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, και, συνεπώς, η πρώτη από τις ανωτέρω πράξεις, ως κανονιστική, θα πρέπει υποχρεωτικά να καταργηθεί, από τα όργανα τα οποία την εξέδωσαν ή εκείνα τα οποία είναι κατά το νόμο αρμόδια, κατά τον παρόντα χρόνο, για την έκδοσή της, αναδρομικά από τη δημοσίευσή της, ως μερικώς, κατά το ως άνω κεφάλαιο, παράνομη κανονιστική διοικητική πράξη, ενώ, εν συνεχεία της καταργήσεως αυτής, η δεύτερη από αυτές θα πρέπει να ανακληθεί, από το αντίστοιχο όργανο, ως παράνομη ατομική διοικητική πράξη, αναδρομικά από το χρόνο εκδόσεώς της. Η αιτιολογία της αναδρομικής μερικής καταργήσεως και της αναδρομικής ανακλήσεως, θα πρέπει να έχει ως βάση την επίκληση των διατάξεων των άρθρων 11 του π.δ. 164/2004 και 1 του ν. 3320/2005, σε συνδυασμό με το ότι, εφ' όσον η υπ' αριθμ. 898/2005 απόφαση του Α.Σ.Ε.Π. αποτέλεσε προϋπόθεση για την υποχρεωτική έκδοσή τους, η αναδρομική ανάκληση αυτής, ως παράνομης, δημιουργεί αντίστοιχη



υποχρέωση καταργήσεως της συσταθείσας θέσεως αλλά και ανακλήσεως της αποφάσεως κατατάξεως.

24.Εν' όψει των ανωτέρω απαντήσεων, οι οποίες επάγονται την αναδρομική ανάκληση της υπ' αριθμ. 898/2005 αποφάσεως του Α.Σ.Ε.Π., την αναδρομική κατάργηση της υπ' αριθμ. 5031/18-1-2006 ΚΥΑ και την αναδρομική ανάκληση της υπ' αριθμ. 5/2006 αποφάσεως του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου του φορέα προσλήψεως, παρέλκει οποιαδήποτε απάντηση επί του ερωτήματος σχετικά με το εάν η, σε δεύτερο βαθμό, ποινική καταδίκη της Α.Μ.-Χ.Λ., για χρήση ψευδούς βεβαιώσεως, επιφέρει την αυτοδίκαιη έκπτωσή της από την υπηρεσία, κατά τα άρθρα 195 και 153 του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων, μετά και τη θέση της ασκηθείσας αναιρέσεως της κατηγορουμένης, από τον Εισαγγελέα του Αρείου Πάγου, στο αρχείο, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 του ν. 4043/2012, δεδομένου ότι, ανεξαρτήτως του εάν συντρέχουν οι σχετικές προϋποθέσεις, οι συνέπειες της εκπτώσεως αφορούν την εφεξής διακοπή της υπηρεσιακής σχέσεως, ενώ οι, εν προκειμένω, ανακλήσεις και καταργήσεις των προαναφερθεισών παρανόμων διοικητικών πράξεων, επάγονται αναδρομικά αποτελέσματα.

Απάντηση επί των τιθέμενων ερωτημάτων

Κατ' ακολουθία των προεκτεθέντων, το Ε' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδοτεί ομόφωνα, ως ακολούθως:

25^ο.Η υπ' αριθμ. 1/8.1.2004 πράξη του Δ.Σ. των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών του Δήμου Ζακυνθίων, υπόκειται σε ανάκληση, ως παράνομη, κατ' εφαρμογή των γενικών αρχών περί ανακλήσεως των παράνομων ευμενών ατομικών διοικητικών πράξεων, αναδρομικά από το χρόνο της εκδόσεώς της, κατά τα υπό 18-19 αναλυτικά αναφερόμενα, λόγω της εξαρχής ελλείψεως του κριτηρίου της βεβαιούμενης προϋπηρεσίας, στην οποία στηρίχθηκε η πρόσληψη, αλλά και του ότι η προσληφθείσα προκάλεσε δολίως την πρόσληψη, μέσω της προσκομίσεως των από 30.12.1996, 30.12.1997 και 30.12.1998 ψευδών βεβαιώσεων του πρώην δημάρχου Ζακυνθίων και της υποβολής στο φορέα προσλήψεως της από 15.12.2003 ψευδούς υπεύθυνης δηλώσεως του άρθρου 8 παρ. 4 του ν. 1599/1986, με τις οποίες εξαπάτησε την υπηρεσία και επελέγη στην προκηρυχθείσα θέση.



25^β. Η υπ' αριθμ. 898/2005 απόφασή του Α.Σ.Ε.Π., με την οποία κρίθηκε ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις μετατροπής της συμβάσεως εργασίας σε αορίστου χρόνου, υπόκειται σε ανάκληση, ως παράνομη, αναδρομικά από το χρόνο της εκδόσεώς της, κατά τα υπό 22 αναλυτικά αναφερόμενα, μετά την περιέλευση στο Α.Σ.Ε.Π. της ανακλητικής πράξεως, της υπ' αριθμ. 1/8.1.2004 πράξεως του Δ.Σ. των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών του Δήμου Ζακυνθίων, κατ' εφαρμογή των γενικών αρχών περί ανακλήσεως των παράνομων ευμενών ατομικών διοικητικών πράξεων, λόγω του ότι έχει εκλείπει, αυτοδικαίως και αναδρομικώς, η απαιτούμενη από το νόμο, για τη μετατροπή, προϋπόθεση της υπάρξεως ενεργούς συμβάσεως, κατά τη δημοσίευση ή το τελευταίο τρίμηνο πριν από τη δημοσίευση του π.δ. 164/2004 καθώς και το δικαίωμα προσμετρήσεως του χρονικού διαστήματος διάρκειας έξι (6) μηνών και οκτώ (8) ημερών, από την παροχή εργασίας, στο πλαίσιο της συμβάσεως αυτής, αλλά και λόγω του η πράξη αυτή εκδόθηκε κατά πλάνη των αρμοδίων διοικητικών οργάνων, την οποία η προσληφθείσα προκάλεσε δολίως, μέσω της υποβολής της υπ' αριθμ. 557/16.9.2004 αιτήσεώς της στο φορέα προσλήψεως, εμφανιζόμενη ως καλυπτόμενη από έγκυρη και νόμιμη σύμβαση και ως έχουσα το δικαίωμα προσμετρήσεως της απορρέουσας από αυτή προϋπηρεσίας.

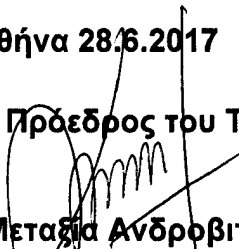
25^γ. Η Διοίκηση, κατά τα υπό 23 αναλυτικά αναφερόμενα, αφού περιέλθει σ' αυτή η ανακλητική πράξη της υπ' αριθμ. 898/2005 αποφάσεως του Α.Σ.Ε.Π., υποχρεούται, διαδοχικά, να καταργήσει, αναδρομικώς από το χρόνο της ισχύος της, ως παράνομη, την υπ' αριθμ. 5031/18-1-2006 ΚΥΑ, καθ' ο μέρος, δυνάμει αυτής, συνεστήθη μία (1) θέση ΠΕ Νηπιαγωγών στους Δημοτικούς Παιδικούς και Βρεφονηπιακούς Σταθμούς του Δήμου Ζακυνθίων, καθώς και να ανακαλέσει, αναδρομικώς από το χρόνο της εκδόσεώς της, ως παράνομη, την υπ' αριθμ. 5/2006 απόφαση του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου του φορέα προσλήψεως, δυνάμει της οποίας η παραπάνω υποψηφία κατετάγη σε οργανική θέση του κλάδου ΠΕ Νηπιαγωγών με βαθμό Γ, με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, κατ' επίκληση των διατάξεων των άρθρων 11 του πδ 164/2004 και 1 του ν. 3320/2005, σε συνδυασμό με το ότι η έκδοση της ανακλητικής πράξεως της υπ' αριθμ. 898/2005 αποφάσεως του Α.Σ.Ε.Π. επάγεται την αναδρομική απώλεια του ερείσματος και των πράξεων αυτών.

26.Εν' όψει των υπ' αριθμ. 25^α , 25^β και 25^γ απαντήσεων, παρέλκει η απάντηση επί του ερωτήματος σχετικά με το εάν η σε δεύτερο βαθμό ποινική καταδίκη για χρήση ψευδούς βεβαιώσεως, επιφέρει την αυτοδίκαιη έκπτωση από την υπηρεσία, εφ' όσον η αναίρεση της κατηγορουμένης, κατά της καταδικαστικής αποφάσεως, ετέθη από τον Εισαγγελέα του Αρείου Πάγου στο αρχείο, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 του ν. 4043/2012.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

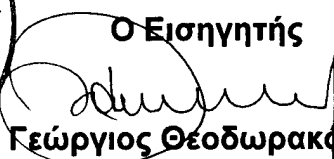
Αθήνα 28.6.2017

Η Πρόεδρος του Τμήματος


Μεταξία Ανδροβιτσανέα
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Ο Εισηγητής


Γεώργιος Θεοδωρακόπουλος
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.