



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ - ΘΡΑΚΗΣ
ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ

Θεσσαλονίκη, 30.10.2013

Αρ. Πρωτ: 55546

Ταχ. Δ/νση : Τ. Οικονομίδη- Καθ. Ρουσίδη 11

Ταχ. Κώδικας : 541 10

Πληροφορίες : Αντώνιος Παπαιαλάς

Τηλέφωνο : 2313 309206

Τέλεφαξ : 2310 422102

E-mail : apats@damt.gov.gr

ΠΡΟΣ:

Δήμους Αποκεντρωμένης Διοίκησης

Μακεδονίας – Θράκης

KOIN. :

1. Τμήματα Διοικητικού Οικονομικού Νομών
Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας
Θράκης (με τα συνημμένα)

2. Τμήμα Τοπ. Αυτ/σης & Ν.Π.Δ.Δ. Κομοτηνής
(με τα συνημμένα)

ΘΕΜΑ : « Ανάκληση μετάταξης υπαλλήλου ».

ΣΧΕΤ. : Το με Α.Π. 39335/10.07.2013 έγγραφο της Δ/νσης Οργάνωσης και Λειτουργίας ΟΤΑ, της Γεν. Δ/νσης Τοπικής Αυτοδιοίκησης του Υπουργείου Εσωτερικών καθώς και η αριθμ. 109/2011 Γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

Σας στέλνουμε τα ανωτέρω σχετικά έγγραφα, που αναφέρονται στο αντικείμενο του θέματος, για δική σας ενημέρωση και αντίστοιχες ενέργειες.

Με εντολή Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης
Μακεδονίας - Θράκης
Η Προϊσταμένη Τμήματος Τοπ. Αυτ/σης και Ν.Π. Ν. Θεσσαλονίκης

ΣΟΥΛΤΑΝΑ ΤΣΕΛΕΝΤΗ



ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ:
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ
ΓΕΝ. ΔΙΕΥΘΥΝΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Ακριβές αντίγραφο
M.E.G.T.
Η Προϊσταμένη Γραμματέας και
Πληροφόρος Πολιτών
της Διεύθυνσης Διεύθυνσης
Βασιλική Κατσιγιάνη



17-7-13

Πλευρικός 6 ε Δυτικής
6 χιλ. Τάνος, Ναύπλιος, Ελλάς

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ
ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΤΟΠΙΚΗΣ ΑΥΤΟΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
Δ/ΝΣΗ ΟΡΓΑΝΩΣΗΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΟΤΑ
ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΟΤΑ
Ταχ.Δ/νση : Σταδίου 27
Τ.Κ. : 10183 Αθήνα
Πληροφορίες : Α.Πατσιαβούρα
Τηλέφωνο : 213-1364380
FAX : 213-1364383, 213-136 4389

Αθήνα, 10 Ιουλίου 2013

Αριθ. Πρωτ.: 39335/2012

✓ **ΠΡΟΣ:**
Αποκεντρωμένη Διοίκηση Μακεδονίας

Θράκης
Γενική Δ/νση Εσωτερικής Λειτουργίας
Δ/νση Διοίκησης
Τμήμα Τοπ. Αυτ/σης και Νομικών Πρεσβύτερων
Θεσσαλονίκης
Ταχ. Δ/νση: Τ.Οικονομίδη – Καθ. Ρουσίδη 11
Τ.Κ.: 541 10 ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗ

ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΤΟΠΙΚΗΣ ΑΥΤΟΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
Δ/ΝΣΗ ΟΡΓΑΝΩΣΗΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΟΤΑ

ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΟΤΑ

Ταχ.Δ/νση : Σταδίου 27
Τ.Κ. : 10183 Αθήνα
Πληροφορίες : Α.Πατσιαβούρα
Τηλέφωνο : 213-1364380
FAX : 213-1364383, 213-136 4389

ΘΕΜΑ: Ανάκληση μετάταξης υπαλλήλου.

ΣΧΕΤ.: Το αριθμ. 14907/2010/3-10-2012 έγγραφό σας.

Σε συνέχεια του ανωτέρω σχετικού έγγραφου σας αναφορικά με το αντικείμενο του θέματος, σας αποστέλλουμε φωτοαντίγραφο της αριθμ. 109/2011 Γνωμοδότησης του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, η οποία έγινε αποδεκτή από τον Υφυπουργό Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης για ενημέρωσή σας.

Σύμφωνα με την ανωτέρω γνωμοδότηση, κρίθηκε ότι είναι δυνατή καταρχήν η ανάκληση των πράξεων μετατάξεων από τη Διοίκηση, κατ' ενάσκηση της διακριτικής της ευχέρειας, με γνώμονα πάντως το δημόσιο συμφέρον, το οποίο εξυπηρετείται με τη διατήρηση αυτών, ενώ η άρνηση ικανοποίησης των υποβληθεισών αιτήσεων θα πρέπει να είναι επαρκώς αιτιολογημένη.

Ειδικότερα, σύμφωνα με τους προβλεπόμενους από γενικές αρχές του διοικητικού δικαίου κανόνες, που ρυθμίζουν την ανάκληση των ατομικών διοικητικών πράξεων και οι οποίοι συμπορεύονται με τις διατάξεις του άρθρου 21 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (ΚΔΔ), που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 2690/1999 (Α'45), οι νόμιμες διοικητικές πράξεις, από τις οποίες οι διοικούμενοι απέκτησαν δικαιώματα, καθίστανται, κατ' αρχήν, αμετάκλητες με την έκδοσή τους, δηλαδή δεν ανακαλούνται (ΣτΕ 3929/1997, ΓνωμΝΣΚ74/2010). Ανάκληση αυτών είναι δυνατή, κατ' αρχήν μόνο αν οι πράξεις περιέχουν επιφύλαξη ανακλήσεως ή ο νόμος προβλέπει το επιτρεπτό της ανακλήσεως. Στην έννοια του δικαιώματος, κατά τα ανωτέρω, περιλαμβάνεται όχι μόνο το δικαίωμα του ιδιωτικού ή διοικητικού δικαίου, αλλά και κάθε ωφέλεια, ως και κάθε ευμενής υπέρ του διοικουμένου κατάσταση, της οποίας η τυχόν ανατροπή θα ήταν αντίθετη προς τις αρχές της εύρυθμης και χρηστής λειτουργίας της διοίκησης και της καλής πίστης (ΣτΕ 1171/1962).

Κατ' εξαιρεση από τον εν λόγω κανόνα, επιτρέπεται η ανάκληση νόμιμων ατομικών διοικητικών επωφελών πράξεων, για λόγους δημοσίου συμφέροντος (ΣτΕ 2708/1977, 1061/1982), ανεξαρτήτως του αν έχει παρέλθει μακρύ χρονικό διάστημα ή όταν ο διοικούμενος δεν συμμορφώνεται προς τους όρους, από τους οποίους εξαρτάται η ισχύς της πράξης, ή αν δεν συντρέχουν πλέον οι προϋποθέσεις βάσει των οποίων εκδόθηκε η πράξη, ή αν πέρασε άπρακτη η προθεσμία που έθετε η πράξη στο διοικούμενο για ορισμένη ενέργεια ή αν δεν τηρηθούν οι προϋποθέσεις που θεσπίζουν οι σχετικές διατάξεις, οι οποίες αποβλέπουν στην εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος ή, τέλος, όταν ο επωφελούμενος από τη διοικητική πράξη και αποδέκτης αυτής, συμφωνεί για την ανάκληση της πράξης και πολύ περισσότερο αιτείται αυτήν, παραπούμενος και των σχετικών υπέρ αυτού ωφελημάτων. Εξάλλου, είναι ελευθέρως επιτρεπτή η ανάκληση των νόμιμων διοικητικών πράξεων, από τις οποίες δεν έχουν απορρεύσει δικαιώματα του διοικουμένου, υπό την προεκτεθείσα έννοια (ΓνωμΝΣΚ74/2010). Τέτοια ατομική διοικητική πράξη είναι δυνατόν να ανακληθεί από τη Διοίκηση, κατ' ενάσκηση όχι της δέσμιας, αλλά διακριτικής ευχέρειας αυτής, εφόσον τούτο αιτείται ο αποδέκτης αυτής διοικούμενος.

Τέλος, επειδή η μετάταξη αναλύεται σε δύο ιδιαίτερες πράξεις (απόλυτη και οιονεὶ διορισμός, ΝΣΚ 564/2008), στην αριθμ. 109/2011 Γνωμοδότηση του ΝΣΚ αναφέρεται ότι αυτό δεν δημιουργεί κώλυμα στη διαδικασία ανάκλησης της, δεδομένου ότι και οι δύο πράξεις συμπίπτουν κατά χρόνο.

Κατόπιν των ανωτέρω, σας γνωρίζουμε ότι το αρμόδιο όργανο, αφού λάβει υπόψη του τα στοιχεία του φακέλου του ενδιαφερομένου υπαλλήλου, δύναται να προβεί σε ανάκληση της μετάταξης, βάσει των κοινών διατάξεων περί ανάκλησης διοικητικών πράξεων.

Ο ΓΕΝΙΚΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑΣ

ΚΩΣΤΑΣ ΚΙΝΤΗΣ

ΕΜΜΑΝΟΥΗΛ ΚΥΡΙΜΗΣ

ΕΣΩΤΕΡΙΚΗ ΔΙΑΝΟΜΗ:

- Δ/νση Οργάνωσης και Λειτουργίας
ΟΤΑ/ Τμήμα ΠΟΤΑ



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως: 109/2011

ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Τμήμα ΣΤ'

Συνεδρίαση της 1^{ης} Μαρτίου 2011

Σύνθεση :

Πρόεδρος : Νικόλαος Μαυρίκας, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.
Μέλη: Παναγιώτης Κιούσης, Αντώνιος Κλαδιάς, Νικόλαος Μουδάτσος, Κων/νος Γεωργάκης, Βασιλική Πανταζή και Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης, Νομικοί Σύμβουλοι.
Εισηγητής : Στέργιος Κίκας, Πόρεδρος Ν.Σ.Κ.

ΑΡΙΘΜΟΣ ΕΡΩΤΗΜΑΤΟΣ: Το με αριθμό πρωτ. οικ. 5004/31.01.2011 έγγραφο του Γενικού Γραμματέα του Υπουργείου Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (Γενική Δ/νση Τοπικής Αυτοδιοίκησης – Δ/νση Οργάνωσης και Λειτουργίας ΟΤΑ – Τμήμα Προσωπικού ΟΤΑ).

ΠΕΡΙΛΗΨΗ ΕΡΩΤΗΜΑΤΟΣ: Εάν είναι δυνατή ή όχι η ανάκληση των κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 78 του Ν.3584/2007 μετατάξεων και η

επαναφορά των μεταταχθέντων στις προηγούμενες θέσεις τους, σε περίπτωση που, οι φορείς συναινεύν και υφίσταται κενή αργανική θέση.

Επί του ως άνω ερωτήματος το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (ΣΤ' Τμήμα) γνωμοδότησε, κατά πλειοψηφία, απαρτιζόμενη από τον Αντιπρόεδρο Ν.Σ.Κ. Ν. Μαυρίκια και τους Νομικούς Συμβούλους Παναγιώτη Κιούση, Αντώνιο Κλαδιά, Κων/vo Γεωργάκη, Βασιλική Πανταζή και Νικόλαο Δασκαλαντωνάκη, ως ακολούθως:

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Με το με αριθμό πρωτ. οικ. 5004/31.01.2011 έγγραφό του προς το Γραφείο Νομικού Συμβούλου του ΥΠ.ΕΣ.Α.&Η.Δ., με θέμα «Ανάκληση μετάταξης υπαλλήλων», ο Γενικός Γραμματέας του ιδίου Υπουργείου έθεσε το ανωτέρω ερώτημα, το οποίο έχει ως εξής:

«Στις διατάξεις του άρθρου 78 του ν. 3584/2007, ορίζεται ότι κενές θέσεις δημοσίων υπηρεσιών, νηδδ και ΟΤΑ α' και β' βαθμού των παραμεθορίων περιοχών είναι δυνατόν να καλύπτονται με μετάταξη υπαλλήλων ΟΤΑ που διαθέτουν τα τυπικά προσόντα της θέσης στην οποία μετατάσσονται. Οι υπάλληλοι που μετατάσσονται σε παραμεθόριο περιοχή κατ' εφαρμογή του άρθρου αυτού υποχρεούνται να παραμείνουν στην υπηρεσία τοποθέτησή τους για μία τουλάχιστον δεκαετία.

Όμοια, οι διατάξεις του ΚΚΔΚΥ εφαρμόζονται αναλόγως και για το προσωπικό ιδιωτικού δικαίου ασφύστου χρόνου, κατά το άρθρο 182 του ΚΚΔΚΥ.

Στην υπηρεσία μας εκκρεμούν αιτήσεις υπαλλήλων που έχουν μεταταγεί με τις ανωτέρω διατάξεις, με δέσμευση δεκαετίας, στις οποίες ζητούν ανάκληση της μετάταξής τους και επαναφορά τους στην θέση που κατείχαν πριν από τη μετάταξή τους. Οι λόγοι που επικαλούνται αφορούν σε σοβαρά προσωπικά προβλήματα, υγείας, οικονομικές δυσκολίες κ.λ.π.

Περαιτέρω, σημειώνεται ότι η μετάταξη είναι υπηρεσιακή μεταβολή του υπαλλήλου που στηρίζεται στη βιολησή του, ενώ κατ' ουσία πρόκειται για λύση της υπαλληλικής του σχέσης και συγχρόνως ίσρυση νέας με το φορέα υποδοχής αυτού. Άλλωστε, κατά πάγια νομολογία του ΣΤΕ η μετάταξη αναλύεται σε απόλυση και νέο διορισμό.

Λαζαρίδης

Κατόπιν των ανωτέρω, παρακαλούμε όπως γνωμοδοτήσετε εάν είναι δυνατή η ανάκληση των μετατάξεων που προαναφέρθηκαν και η επαναφορά τους στις προηγούμενες θέσεις, σε περίπτωση που οι φορείς συναινούν και υφίσταται κενή οργανική θέση».

II. ΚΡΙΣΙΜΕΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ

Στο άρθρο 78 του Ν.3584/2007 (ΦΕΚ Α' 143/28.6.2007) 'Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων', ορίζεται ότι: «(Μετάταξη σε υπηρεσίες παραμεθορίων) 1. Κενές θέσεις δημοσίων υπηρεσιών, Ν.Π.Δ.Δ. και Ο.Τ.Α. Α' και Β' βαθμού των παραμεθόριων περιοχών είναι δυνατόν να καλύπτονται με μετάταξη υπαλλήλων Ο.Τ.Α. που διαθέτουν τα τυπικά προσόντα της θέσης στην οποία μετατάσσονται. Η μετάταξη αυτή διενεργείται σε κλάδο ίδιας ή ανώτερης κατηγορίας, ύστερα από αίτηση του υπαλλήλου, οποτεδήποτε, χωρίς γνώμη υπηρεσιακών συμβουλών, με κοινή απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, Οικονομίας και Οικονομικών και των κατά περίπτωση συναρμόδιων Υπουργών. Για τη μετάταξη σε Ο.Τ.Α. παραμεθορίου περιοχής, απαιτείται και σύμφωνη γνώμη του αρμόδιου για διορισμό οργάνου υποδοχής, καθώς και γνώμη του αρμόδιου για διορισμό οργάνου προέλευσης. Σε περίπτωση που η μετάταξη διενεργείται από Ο.Τ.Α. σε Ο.Τ.Α. Α' ή Β' βαθμού, η απόφαση της μετάταξης εκδίδεται από τον Υπουργό Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης. 2. Παραμεθόριες περιοχές για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου είναι οι οριζόμενες στο άρθρο 9 παρ. 22 του ν. 2266/1994 (ΦΕΚ 218 Α') και στις κατ' εξουσιοδότηση του αυτού άρθρου εκδιδόμενες κοινές υπουργικές αποφάσεις. Οι διατάξεις του άρθρου 18 παρ. 4 του ν. 2503/1997 (ΦΕΚ 107 Α) έχουν εφαρμογή και για τις μετατάξεις του παρόντος άρθρου. 3. Στους μετατασσόμενους σε παραμεθόριες περιοχές, κατά τις διατάξεις του παρόντος άρθρου, παρέχονται όλα τα προβλεπόμενα από τη νομοθεσία οικονομικά ή άλλα υπηρεσιακά κλίνητρα, καθώς επίσης και τα εκάστοτε προβλεπόμενα έξοδα μετάθεσης που ισχύουν για τους δημόσιους υπαλλήλους. Η σχετική δαπάνη βαρύνει τον προϋπολογισμό εξόδων της υπηρεσίας στην οποία μετατάσσεται ο υπάλληλος. 4. Υπάλληλοι οι οποίοι μετατάσσονται σε υπηρεσία παραμεθόριας περιοχής κατ' εφαρμογή του παρόντος υποχρεούνται να παραμείνουν στην υπηρεσία τοποθέτησή τους για μία τουλάχιστον δεκαετία. Κάθε πρόξενη που συνεπάγεται απόσπαση ή μετάταξη πριν από τη

συμπλήρωση της δεκαετούς υποχρεωτικής παραμονής στην υπηρεσία όπου μετατάχθηκαν είναι αυτοδικαίως άκυρη με μόνη εξαίρεση την απόσπαση υπαλλήλων για το χρόνο της φοίτησής τους στην Εθνική Σχολή Δημόσιας Διοίκησης και στην Εθνική Σχολή Τοπικής Αυτοδιοίκησης του Εθνικού Κέντρου Δημόσιας Διοίκησης και Αυτοδιοίκησης (Ε.Κ.Δ.Δ.Α.). 5. Για τον μετατασόμενο σε παραμεθόριο περιοχή κατά τις διατάξεις του παρόντος άρθρου, ο οποίος αποκτά μετά τη μετάταξη του την πολυτεκνική ιδιότητα, ο χρόνος υποχρεωτικής παραμονής μειώνεται από δέκα (10) σε έξι (6) χρόνια. Δεν επιτρέπεται μετάταξη αν πρόκειται για τον μοναδικό υπάλληλο του κλάδου του.», ενώ, στο άρθρο 182 του ίδιου ως άνω νόμου, όπως το τελευταίο εδάφιο αυτού προστέθηκε με την παράγραφο 8 του άρθρου 18 Ν.3731/2008 (ΦΕΚ Α' 263/23.12.2008), ορίζεται ότι: «(Μετάταξη σε παραμεθόριες περιοχές) Οι διατάξεις του άρθρου 78 του παρόντος Κώδικα εφαρμόζονται αναλόγως και για το προσωπικό του τμήματος αυτού (ενν. Τμήμα Β' Προσωπικό Ιδιωτικού Δικαίου Αριστου Χρόνου για κάλυψη οργανικών θέσεων Ο.Τ.Α.). Σε περίπτωση μη ύπαρξης κενής οργανικής θέσης, η μετάταξη ενεργείται με μεταφορά της θέσης.».

III. ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ

Από την σύμφωνη με το σκοπό τους ερμηνεία των ως άνω διατάξεων, συνάγονται τα εξής:

A. Με τις διατάξεις του άρθρου 78 του Ν.3584/2007, παρεσχέθη η δυνατότητα κάλυψης θέσεων δημοσίων υπηρεσιών, Ν.Π.Δ.Δ. και Ο.Τ.Α. Α' και Β' βαθμού των στο άρθρο 9 παρ. 22 του Ν.2266/1994 οριζομένων παραμεθόριων περιοχών, με μετάταξη υπαλλήλων Ο.Τ.Α. που διαθέτουν τα τυπικά προσόντα της θέσης στην οποία μετατάσσονται, η οποία μετάταξη διενεργείται με κοινή απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, Οικονομίας και Οικονομικών και των κατά περίπτωση συναρμόδιων Υπουργών, κατόπιν αιτήσεως των ενδιαφερομένων, μη απαιτουμένης της γνώμης υπηρεσιακών συμβουλίων. Τίθεται, όμως, η υποχρέωση των κατ' εφαρμογή των διατάξεων αυτών μετατασσομένων σε υπηρεσία παραμεθόριας περιοχής υπαλλήλων, όπως παραμείνουν αυτοί στην υπηρεσία τοποθέτησής τους για μία τουλάχιστον δεκαετία, ενώ, κάθε πράξη που συνεπάγεται απόσπαση ή μετάταξη, πριν από τη συμπλήρωση

της δεκαετούς υποχρεωτικής παραμονής τους στην υπηρεσία όπου μετατάχθηκαν, είναι αυτοδικοίως άκυρη.

Η ως άνω υποχρέωση δεκαετούς, κατ' ελάχιστον, παραμονής των κατ' ειφερμογή των προδιαληφθεισών διατάξεων μετατασσομένων σε παραμεθόριες περιοχές υπαλλήλων, έχει θεσπισθεί προς εξυπηρέτηση λόγων γενικοτέρου δημοσίου συμφέροντος, στο πλαίσιο διασφάλισης της εύρυθμης, απρόσκοπτης και αποδοτικότερης λειτουργίας της αποκεντρωμένης διοίκησης, με τις συνακόλουθες ευεργετικές αναπτυξιακές συνέπειες, αλλά και προς διευκόλυνση των κατοίκων των εν λόγω ευαίσθητων περιοχών (ΓνωμΝΣΚ 105/2009, 271/2007). Παράλληλα, οι υπηρεσίες της αποκεντρωμένης διοίκησης, με βάση τις υλοποιούμενες μετατάξεις, στελεχώνονται και οργανώνονται με δεκαετή χρονικό ορίζοντα, προγραμματίζοντας την ενδεχόμενη αντικατάσταση των ως άνω μεταταχθέντων υπαλλήλων σε μεταγενέστερο της δεκαετίας χρόνο, ώστε να μην θιγεί η εύρυθμη λειτουργία των υπηρεσιών αυτών εκ της καθ' οιονδήποτε τρόπο μετακινήσεώς τους.

Εξάλλου, η ως άνω υποχρεωτική παραμονή των εκουσίων μετατασσομένων υπαλλήλων στις παραμεθόριες περιοχές, συνδέεται και με σειρά υπηρεσιακών και εικονομικών κινήτρων, κατά τα οριζόμενα στη διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 78 του Ν.3584/2007.

B. Σύμφωνα με τους προβλεπόμενους από γενικές αρχές του διοικητικού δικαίου κανόνες, που ρυθμίζουν την ανάκληση των ατομικών διοικητικών πράξεων και οι οποίοι συμπορεύονται με τις διατάξεις του άρθρου 21 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (Κ.Δ.Δ.), που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του Ν.2690/1999 'Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις' (ΦΕΚ Α' 45), οι νόμιμες διοικητικές πράξεις, από τις οποίες οι διοικούμενοι απέκτησαν δικαιώματα, καθίστανται, κατ' αρχήν, αμετάκλητες με την έκδοση των, δηλαδή δεν ανακαλούνται (ΣΤΕ 3929/1997, ΓνωμΝΣΚ 74/2010), ανάκληση, δε, αυτών είναι δυνατή, κατ' αρχήν, μόνο αν οι πράξεις περιέχουν επιφύλαξη ανακλήσεως ή ο νόμος προβλέπει το επιτρεπτό της ανακλήσεως (Δαγτόγλου - Γενικό Διοικητικό Δίκαιο - Δ' Εκδ.- σελ. 330). Στην έννοια του δικαιώματος, κατά τα ανωτέρω, περιλαμβάνεται όχι μόνο το δικαίωμα του ιδιωτικού ή διοικητικού δικαίου, αλλά και κάθε ωφέλεια, ως και κάθε ευμενής υπέρ του διοικουμένου κατάσταση, της οποίας η τυχόν ανατροπή θα ήταν αντίθετη προς τις αρχές της εύρυθμης και χρηστής λειτουργίας της διοίκησης και της

καλής πίστης (ΣτΕ 1171/1962). Κατ' εξαίρεση από τον εν λόγω κανόνα, επιτρέπεται η ανάκληση νομίμων ατομικών διοικητικών επωφελών πράξεων, για λόγους δημοσίου συμφέροντος (ΣτΕ 2708/1977, 1061/1982), ανεξαρτήτως του αν έχει παρέλθει μακρύ χρονικό διάστημα, ή όταν ο διοικούμενος δεν συμμαρφώνεται προς τους δρους, από τους οποίους εξαρτάται η ισχύς της πράξης, ή αν δεν συντρέχουν πλέον οι προϋποθέσεις βάσει των οποίων εκδόθηκε η πράξη, ή αν πέρασε άπρακτη η προθεσμία που έθετε η πράξη στον διοικούμενο για ορισμένη ενέργεια, ή αν δεν τηρηθούν οι προϋποθέσεις που θεσπίζουν οι σχετικές διατάξεις, οι οποίες αποβλέπουν στην εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος, ή, τέλος, όταν ο επωφελούμενος από τη διοικητική πράξη, και αποδέκτης αυτής, συμφωνεί για την ανάκληση της πράξης και πολύ περισσότερο αιτείται αυτήν, παραιτούμενος και των σχετικών υπέρ αυτού ωφελημάτων (Επ. Σπηλιωτόπουλου, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Έκδ. 2002, παρ. 175 και 176, σελ. 188 – 189, ΓνωμΝΣΚ 74/2010, 126/09, 492/1988). Εξάλλου, είναι ελευθέρως επιτρεπτή η ανάκληση των νόμιμων διοικητικών πράξεων, από τις οποίες δεν έχουν απορρεύσει δικαιώματα του διοικουμένου, υπό την προεκτεθείσα έννοια (ΓνωμΝΣΚ 74/2010). Τέτοια ατομική διοικητική πράξη είναι δυνατόν να ανακληθεί από την Διοίκηση, κατ' ενάσκηση όχι δεσμίας, αλλά διακριτικής ευχέρειας αυτής (ΓνωμΝΣΚ 126/2009, 238/2002, 496/2006), εφόσον τούτο αιτείται ο αποδέκτης αυτής διοικούμενος. Η Διοίκηση, όμως, έχει και τη δυνατότητα να αρνηθεί την ικανοποίηση του αιτήματος του ενδιαφερομένου, εφόσον κρίνει, αιτιολογημένα, ότι η διατήρηση της ισχύος της πράξης εξυπηρετεί υπερτέρως το δημόσιο συμφέρον για λόγους που άπονται της εύρυθμης λειτουργίας της Υπηρεσίας.

Γ. Εν προκειμένω, οι κατ' εφαρμογή των κριαίμων διατάξεων εκδοθείσες αποφάσεις μετάταξης σε παραμεθόριες περιοχές, οι οποίες έχουν χαρακτήρα ατομικών διοικητικών πράξεων, αφορούν, όπως προαναφέρθηκε, στο γενικότερο δημόσιο συμφέρον, που συνιστάται στη διασφάλιση της εύρυθμης, απρόσκοπτης και αποδοτικότερης λειτουργίας της αποκεντρωμένης διοίκησης και στη διευκόλυνση των κατοίκων των εν λόγω περιοχών, ο απόλυτος, δε και επιτακτικός χαρακτήρας της δεκαετούς υποχρεωτικής παραμονής στις παραμεθόριες περιοχές, προκύπτει σαφώς και από την οριζόμενη αυτοδικαία ακυρότητα κάθε πράξης που συνεπάγεται

απόσπαση ή μετάταξη πριν από τη συμπλήρωσή της, πλην, βεβαίως, των ρητώς, και περιοριστικώς αναφερομένων εξαιρέσεων.

Ενόψει τούτων, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι, και υπό την έννοια ότι επιτρέπεται ελευθέρως η ανάκληση των πράξεων μετάταξης, ως νομίμων ατομικών διοικητικών πράξεων εκ των οποίων δεν έχουν απορρεύσει δικαιώματα των μεταταχθέντων, ή, ακόμη, και υπό την έννοια ότι πρόκειται για νόμιμες ατομικές διοικητικές, επωφελείς πράξεις, για την ανάκληση των οποίων συμφωνούν ή και αιτούνται οι μεταταχθέντες, παραιτούμενοι των σχετικών υπέρ αυτών αφελημάτων, αν και θα παρίστατο αλυσιτελής η όποια παραίτηση από την κτηθείσα κατά τα ανωτέρω αφέλεια, λόγω της φύσεως των πράξεων αυτών, αλλά και διότι η ανάκληση νομίμου διοικητικής πράξεως, οδάκις επιτρέπεται, ισχύει μόνον για το μέλλον (ex nunc), ήτοι από της ημέρας εκδόσεως της ανακλητικής πράξεως και εφεξής (ΣΤΕ 3667/1992), είναι δυνατή, καταρχήν, η ανάκληση των ως άνω πράξεων μετάταξης από τη Διοικηση, κατ' ενάσκηση της διακριτικής της ευχέρειας, με γνώμονα, πάντως, το δημόσιο συμφέρον, το οποίο, υπό την προαναλυθείσα έννοια, εξυπηρετείται με την διατήρηση αυτών, ενώ η άρνηση ικανοποίησης των υποβληθεισών αιτήσεων θα πρέπει να είναι ειδικώς αιτιολογημένη. Ειδικότερα, θα πρέπει, σε κάθε συγκεκριμένη περίπτωση, να συντρέχουν αποδεειγμένα εξαιρετικοί επιγενόμενοι λόγοι, που να δικαιολογούν την ανάκληση της πράξης μετάταξης, για το λόγο ότι, *In concreto*, έχει καμφθεί το δια της υλοποιηθείσης μετατάξεως υπηρετούμενο υπέρτερο δημόσιο συμφέρον, προϋπόθεση, δε, της έκδοσης της ανακλητικής πράξης είναι η ύπαρξη κενής οργανικής θέσης στην Υπηρεσία, στην οποία ο αιτών την ανάκληση θα επιστρέψει. Επίσης, αν ο αιτών την ανάκληση έχει κάνει χρήση των προβλεπομένων οικονομικών ευεργετημάτων, θα πρέπει να υποβληθεί εκ μέρους του υπεύθυνη δήλωση ότι θα επιστρέψει τις οικονομικές απολαβές που του κατεβλήθησαν ως αμιγώς οικονομικά κίνητρα, πλην του επιδόματος παραμεθορίων περιοχών και των εξόδων μετάθεσης, η δε ανακλητική απόφαση θα εκδοθεί υπό τον όρο τούτο. Τέλος, ναι, μεν, η μετάταξη αναλύεται, από θεωρητική πλευράς, σε δύο ιδιαίτερες πράξεις, ήτοι, σε απόλυση του υπαλλήλου από την κατεχόμενη οργανική θέση και στο διαρισμό του σε άλλη οργανική θέση (ΓνωμΝΣΚ 564/2008), τούτο, όμως, δεν δημιουργεί κώλυμα στην διαδικασία ανάκλησης της, δεδομένου ότι και οι δύο πράξεις (απόλυσης και διαρισμού) συμπίπτουν κατά χρόνο. Εξάλλου, η συναίνεση των

φορέων στην ανάκληση της μετάταξης και η ύπαρξη κενής οργανικής θέσης, αφορούν στην κρίση της Διοικησης, κατά την ενάσκηση της διακριτικής της ευχέρειας, σε μία εκάστη των αντιμετωπιζόμενων περιπτώσεων.

Κατά την γνώμη του Νομικού Συμβούλου Π. Κιούση, οι νόμιμες διοικητικές πράξεις, από τις οποίες οι διοικούμενοι απέκτησαν δικαιώματα, δεν ανακαλούνται (ΣτΕ 3929/1997, ΔΕΦΑΘ 397/2009 κ.λ.π.). Κατ' εξαίρεση από τον εν λόγω κανόνα επιτρέπεται η ανάκληση νομίμων ατομικών επωφελών πράξεων, για λόγους δημοσίου συμφέροντος, έστω και αν εκ της τοιαύτης ανακλήσεως βλάπτεται ο διοικούμενος. Ωσαύτως επιτρέπεται η ανάκληση και στην περίπτωση που ο επωφελούμενος από την διοικητική πράξη συμφωνεί με την ανάκλησή της, παραιτούμενος και των σχετικών υπέρ αυτού ωφελημάτων (βλ. ΑΠ 51/1968 ΝοΒ 16 σελ. 471, Σπηλιωτόπουλος, Έγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, 1991, σελ. 172, ΓνωμΝΣΚ 74/2010), με την προϋπόθεση όμως ότι εκ της τοιαύτης ανακλήσεως δεν παραβλάπτεται, στη συγκεκριμένη περίπτωση, το Δημόσιο συμφέρον, κατά την αιτιολογημένη περί τούτου βεβαίωση της αρμόδιας για την ανάκληση αρχής. Η διοικηση, όμως, υποχρεούται να εξετάσει το αίτημα του διοικουμένου στο πλαίσιο του συνταγματικού δικαιώματος του αναφέρεσθαι και δεν δύναται να απορρίψει τούτο άνευ ετέρας εξετάσεως, όταν μάλιστα γίνεται στην αίτηση επίκλησης εξαιρετικών και μεταγενεστέρως ανακυψάντων λόγων, αιτιολογούντων κατά την άποψή του την ανάκληση της αιτουμένης μετατάξεως.

Κατά την μειοψηφήσασα άποψη του Νομικού Συμβούλου Ν. Μουδάτσου, με τη διάταξη του άρθρου 78 Ν.3584/2007 ΦΕΚ Α' 143 (Ιδετε και άρθρο 168 παρ. 1 Ν.3528/2007 ΦΕΚ Α' 26) επιχειρήθηκε η ενίσχυση σε προσωπικό για την αποτελεσματική λειτουργία των δημοσίων υπηρεσιών, των υπηρεσιών Ν.Π.Δ.Δ. και ΟΤΑ Α' και Β' παραμεθορίων περιοχών με την εθελούσια μετάταξη υπαλλήλων στις περιοχές αυτές, προβλέφθηκε δε η παροχή σ' αυτούς όλων των προβλεπομένων από την ισχύουσα νομοθεσία οικονομικών και άλλων υπηρεσιακών κινήτρων (Ιδετε άρθρα 11 παρ. 1 Ν.287/1976, 9 παρ. 2 Ν.2085/92, 9 παρ.22 του Ν.2266/94 ΦΕΚ Α' 218, 8 παρ.5 Ν.2470/97, 18 παρ.4 Ν.2503/97, ως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 8 παρ. 1 Ν.3613/2007, άρθρο 8 παρ. 4 περιπτ. γ' Ν.3205/2003, άρθρο 9 Ν.3714/2008). Η θέσπιση της εν λόγω διάταξης μαρτυρεί την ύπαρξη διαρκούς ανάγκης κάλυψης κενών θέσεων στις περιοχές αυτές και αποτελεί συνέχεια άλλων διατάξεων, αποκλείει

δε τη δυνατότητα στη διοίκηση να ερευνήσει και εν τέλει να ικανοποιήσει αίτημα υπαλλήλου να αποχωρήσει από την παραμεθάρια περιοχή, όπου υπηρετεί, πριν τη συμπλήρωση δεκαετούς παραμονής του στην υπηρεσία που μετατάχθηκε, διότι έτσι οδηγεί σε «περιγραφή» της σχετικής απαγορευτικής διάταξης της παραγράφου 4 του άρθρου 78 Ν.3584/2007 (ίδετε στο χώρο του ιδιωτικού δικαίου την ΑΠ 1539/83 ΝοΒ 32, 1217), η οποία καθιερώνει μοναδική εξαίρεση του απαγορευτικού κανόνα την απόσπαση του υπαλλήλου για φοίτηση στις σχολές του Ε.Κ.Δ.Δ.Α.

IV. Σύμφωνα, λοιπόν, με τα προδιαληφθέντα στο υποβληθέν ερώτημα προσήκει, κατά πλειοψηφία (ψήφοι έξι έναντι μίας), η ως άνω (παρ. III.Γ. εδ. β') διδόμενη απάντηση.

ΘΕΩΡΗΘΙΚΕ

Αθήνα, 4 -03-2011

Ο Πρόεδρος του Τμήματος

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΜΑΥΡΙΚΑΣ
Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ.



Ο Εισηγητής

ΣΤΕΡΓΙΟΣ ΚΙΚΑΣ
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.