



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδότησης 426 /2012

ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Α2 ΤΜΗΜΑ ΔΙΑΚΟΠΩΝ

Συνεδρίαση της 18^{ης} Ιουλίου 2012

Σύνθεση :

Πρόεδρος : Ιωάννης Σακελλάριος , Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ

Μέλη : Χριστόδουλος Μπότσιος , Ηλίας Ψώνης , Ιωάννης Διονυσόπουλος, Νικόλαος Μουδάτσος, Παρασκευάς Βαρελάς, Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Γεώργιος Κανελλόπουλος, Βασιλική Πανταζή, Βασιλική Τύρου, Κουήν Χουρμουζιάν, Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής : Θεόδωρος Ράπτης , Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αριθ. Ερωτ. : Το υπ' αριθμ. Φ. 820/97/849548/Σ.2697/26-3-2012 έγγραφο του ΓΕΣ /Δνση Οικονομικού/3α ,

Περίληψη Ερωτήματος : Ερωτάται αν , στη περίπτωση αποκαθιστάμενου εν αποστρατεία στρατιωτικού , απαιτείται να υποβληθεί αίτηση απ' αυτόν για τον υπολογισμό των τυχόν διάφορων αποδοχών ενέργειας – συντάξεως και σε καταφατική περίπτωση , αν η αίτηση αυτή δύναται να ανακληθεί και σε ποιο στάδιο της διαδικασίας και σε περίπτωση που προκύψουν επιστρεπτέα στη υπηρεσία ποσά, αν αυτά πρέπει να αναζητηθούν.

Επί του παραπάνω Ερωτήματος το Α2' Τμήμα Διακοπών του Ν.Σ.Κ. γνωμοδότησε ως ακολούθως :

Α. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

1. ΠΔ της 10-5/20-7-1926 (Α'241) «Κώδικας Νόμων περί Μετοχικού Ταμείου Στρατού».

Άρθρο 23 παρ. 21 : « Ο τιθέμενος εις κατάστασιν αποστρατείας και είτε συνεπεία αναγνωρίσεως ταύτης ως παράνομου δια δικαστικής αποφάσεως ή συμβιβασμού λαμβάνων μισθούς ενεργείας , αποδίδει τω ταμείω τα διαρκούσης της τοιαύτης αποστρατείας του ληφθέντα παρ' αυτού μερίσματα εντόκως από της λήψεως εκάστου ως και τας εις τον χρόνον τούτον αναλογούσας κρατήσεις τας υπό των εδαφίων 1,2,3 του άρθρου 14 το παρόντος οριζομένας εντόκως αφ' ης ημέρας έδει να ενεργηθώσιν. Εκ του καταβλητέου αυτού και εν αποβιώσει του τοις κληρονομοις αυτού ποσού υπό του Δημοσίου λόγω μισθών ενεργείας ή αποζημιώσεως παρακρατείται υπό του Δημοσίου δια λογαριασμόν του Ταμείου άπαν το εκ των άνω μερισμάτων και κρατήσεων αποδοτέον τω Ταμείω ποσόν».

2. Ν. 1105/1980 (Α'299) «περί συμπληρώσεως της περί του Μ.Τ.Σ. νομοθεσίας» .

Άρθρο 1 : «Δικαιούχοι μερίσματος είναι οι μέτοχοι του Ταμείου εφ' όσον δικαιωθούν στρατιωτικής συντάξεως».

3. Ν. 2690/1999 (Α'45) «Κύρωση Κ.Δ.Δ.».

Άρθρο 2 : «Με την επιφύλαξη του επόμενου άρθρου τα διοικητικά όργανα οφείλουν να προβαίνουν , αυτεπαγγέλτως , στις ενέργειες που προβλέπονται από τις ισχύουσες διατάξεις εντός των οριζομένων σχετικών προθεσμιών.....».

Άρθρο 3 παρ. 1 : «Αίτηση του ενδιαφερομένου για την έκδοση διοικητικής πράξης απαιτείται όταν το προβλέπουν οι σχετικές διατάξεις» .

Παρ. 2 : « Ο ενδιαφερομένος μπορεί, πριν την έκδοση της διοικητικής πράξης , να παραιτηθεί από την αίτηση του χωρίς συνέπειες , εκτός αν υπάρχει ειδική αντίθετη ρύθμιση. Ανάκληση της παραίτησης δεν μπορεί να γίνει».

Β. ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ

Από τον συνδυασμό και την αλληλουχία των προαναφερομένων διατάξεων και με βάση τις γενικές αρχές του διοικητικού δικαίου περί αναδρομικότητας της ακυρωτικής δικαστικής αποφάσεως και ανάκλησης των παράνομων διοικητικών πράξεων, συνάγονται κατά τη γνώμη μου τα εξής:

Οι στρατιωτικοί – μέτοχοι του Μετοχικού Ταμείου Στρατού , εφ' όσον τεθούν σε αποστρατεία και εξέλθουν των τάξεων του στρατεύματος, καθίστανται μερισματούχοι του ταμείου. Σε περίπτωση που η αποστρατεία τους , κριθεί με δικαστική απόφαση , ως παράνομη και δικαιωθούν αποδοχών ενέργειας , αποκαθιστάμενοι αναδρομικά , οφείλουν να επιστρέψουν εντόκως τα ληφθέντα μερίσματα καθώς και να καταβάλλουν στο Μ.Τ.Σ. τις εισφορές που αναλογούν επί των αποδοχών ενέργειας που εισέπραξαν αναδρομικά ανεξάρτητα από το αν, τυχόν συμψηφισμός των ποσών των συντάξεων που έλαβαν και των αποδοχών ενέργειας που δικαιούνται, μετά την αποκατάστασή τους είναι γι' αυτούς αρνητικός (Ad Hoc ΝΣΚ 233/1965 , 4/2006). Η Διοίκηση στα πλαίσια της αποκατάστασης του στρατιωτικού , μετά την δικαστική ακύρωση της αποστρατείας του, οφείλει συμμορφούμενη προς τη δικαστική απόφαση, να ενεργήσει οίκοθεν (ΝΣΚ 379/1995) ώστε ο στρατιωτικός να αποκατασταθεί αναδρομικά, εκδίδοντας τις σχετικές διοικητικές πράξεις και παρέχοντας το δικαίωμα στον αποκαθιστάμενο να εισπράξει το σύνολο των αποδοχών που θα είχε λάβει, αν δεν είχε εξέλθει από την ενεργό υπηρεσία. (ΣτΕ 1378/2007, 2531/2007 7μελούς) συμψηφίζοντας βεβαίως το ποσό αυτό, με το ποσό που ο στρατιωτικός έλαβε ως αποδοχές αποστρατείας (ΑΠ 1265/1986 , ΣτΕ 2171/2000 ΝΣΚ 38/1994) . Κατά συνέπεια είναι αδιάφορο αν υπεβλήθη σχετική αίτηση και για το λόγο αυτό δεν παράγει έννομη συνέπεια , τυχόν ανάκληση ή παραίτηση από την αίτηση αυτή. Επισημαίνεται ότι, η επιστροφή των ληφθέντων μερισμάτων , επιβάλλεται εκ του νόμου και σε καμιά περίπτωση επιτρέπεται παρακράτησή τους , μετά την αποκατάσταση του στρατιωτικού , διότι η καταβολή σ' αυτόν των αποδοχών ενέργειας κατά το διάστημα της αποστρατείας αποκαθιστά τη διαταραχθείσα έννομη τάξη, τυχόν δε, σ' αυτή τη περίπτωση , παρακράτηση για οποιονδήποτε λόγο και των ληφθέντων μερισμάτων θα καθιστούσε πλουσιότερο τον στρατιωτικό κάτι που ούτε ο



νομοθέτης ούτε η νομολογία θέλησε, κατά τη θέσπιση ερμηνεία και εφαρμογή των ως άνω αποκαταστατικών διατάξεων , οι οποίες σκοπούν στην αποκατάσταση της ζημίας και μόνον που ο στρατιωτικός υπέστη κατά τη διάρκεια της παράνομης απομάκρυνσής του από το στράτευμα .

Γ. ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Στην προκειμένη περίπτωση , από τα στοιχεία του φακέλου προέκυψε ότι Θ.Τ. με την υπ'αριθμ. 121/Σ17/2000 πράξη του Ανωτάτου Στρατιωτικού Συμβουλίου, κρίθηκε στο βαθμό του Ταξιάρχου ως ευδοκίμως τερματίσας τη σταδιοδρομία του και αποστρατεύθηκε με το βαθμό του Υποστρατήγου (Π.Δ. 19-7/2000 ΦΕΚ/Γ210) . Με την υπ'αριθμ. 639/2004 απόφαση του ΣτΕ η κρίση αυτή ακυρώθηκε και με την υπ'αριθμ. 31/Σ.13/2005 απόφασή του, το Συμβούλιο Αρχηγών Γενικών Επιτελείων τον έκρινε προακτέο , κατ' εκλογή και τον προήγαγε σε Υποστράτηγο από 11-5-2000. Στη συνέχεια κρίθηκε διατηρητέος μέχρι και το 2006 οπότε με την υπ' αριθμ. 234/Σ19/2006 απόφαση του ΑΣΣ, κρίθηκε και πάλι ως ευδοκίμως τερματίσας τη σταδιοδρομία του και αποστρατεύθηκε με το βαθμό του Αντιστράτηγου. Με την από 14-2-2007 αίτησή του , ζήτησε τη καταβολή διαφορών ενεργείας και σύνταξης , για το χρονικό διάστημα από 4-8-2000 μέχρι 24-9-2000 και από 22-9-2003 μέχρι 8-7-2006.

Το Οικονομικό και Λογιστικό Κέντρο Στρατού (ΟΛΚΕΣ) στην από 14-2-2011 μισθοδοτική κατάσταση του αιτούντος για την επίδικη περίοδο αναφέρει ότι καταβλήθηκαν στον αιτούντα καθαρά 10.021,67 ευρώ από μερίσματα του ΜΤΣ συν 9.689,52 ευρώ από μερίσματα του Ειδικού Κλάδου Οικονομικής Ενίσχυσης Μερισματούχων Στρατού (ΕΚΟΕΜΣ) τα οποία πρέπει να επιστραφούν ενώ πρέπει να καταλογισθούν και 5.809,03 ευρώ, για καταβληθείσες παροχές του Ν.2084/1992, δηλαδή σύνολο 25.520,22 ευρώ όπως αναφέρει τόσο το υπ'αριθμ. Φ.454.1/71/804145/Σ.277/21-9-2011 έγγραφο του Στρατιωτικού Νομικού Συμβούλου του ΓΕΣ όσο και το υπ'αριθμ. Φ.820/209/Σ.5390/28-6-2012 έγγραφο του ΓΕΣ/Δνση Οικονομικού .

Κατόπιν αυτών, ο ενδιαφερόμενος με την από 17-6-2009 επιστολή του , δήλωσε ότι ανακαλεί την αίτησή του και δεν επιθυμεί την εξαγωγή των διαφορών ενεργείας και σύνταξης.

Δ. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Κατόπιν αυτών στο τιθέμενο Ερώτημα η απάντηση κατά την ομόφωνη γνώμη του Τμήματος είναι ότι για την μισθολογική αποκατάσταση Αξιωματικού που επανήλθε στην ενεργό υπηρεσία μετά από ακύρωση, με δικαστική απόφαση, της αποστρατείας του δεν απαιτείται αίτηση αλλά η Διοίκηση οφείλει να ενεργήσει αυτεπάγγελα στα πλαίσια της υποχρέωσης συμμόρφωσης προς την ακυρωτική απόφαση και επομένως τυχόν υποβληθείσα αίτηση και ανάκλησή της στη συνέχεια ουδεμία έννομη συνέπεια έχει, σε περίπτωση δε που κατά τον υπολογισμό των διαφορών αποδοχών ενέργεια και συντάξιμων , προκύψει αρνητικό αποτέλεσμα, τα σχετικά ποσά εφόσον αφορούν εισπραχθέντα μερίσματα, αναζητούνται από την Υπηρεσία υποχρεωτικά.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ
Αθήνα 23 - 7 - 2012
Ο Πρόεδρος του Τμήματος

ΙΩΑΝΝΗΣ ΣΑΚΕΛΛΑΡΙΟΥ
ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής


ΘΕΟΔΩΡΟΣ ΑΝ. ΡΑΠΤΗΣ
ΠΑΡΕΔΡΟΣ Ν.Σ.Κ.