

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΑΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ υπ' αριθ. 340 /2002 .

ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Δ' ΤΜΗΜΑΤΟΣ

Συνεδρίαση της 28-5-2002

Σύνθεση

Πρόεδρος : Κωνσταντίνος Ε. Μπακάλης, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Νομικοί Σύμβουλοι : Θεόδωρος Ηλιάκης, Νικηφόρος Κανιούρας, Χριστόδουλος Μπότσιος, Γεώργιος Λάζος, Ηλίας Δροσογιάννης.

Εισηγήτρια : Χριστίνα Διβάνη, Πάρεδρος.

Ερώτημα : 1) Αρ. Πρωτ. Φ. 454.04/5/26180/Σ.5727/14-11-2001 ΥΕΘΑ/ΓΕΣ.

2) Φ. 454.04/7/147832/Σ.1317/2002 ΥΕΘΑ/ΓΕΣ.

Θέμα : Αν, με βάση τα διδόμενα από την υπηρεσία πραγματικά περιστατικά, η υποβληθείσα από πρώην Ανθ/στή του Στρατού Ξηράς αίτηση παραίτησεως, η οποία έγινε αποδεκτή από τον Υφυπουργό Εθνικής Άμυνας, και εκδόθηκε σχετικό περί της αποστρατείας αυτού Π.Δ/μα, μπορεί να θεωρηθεί ότι πάσχει ένεκα της άσχημης ψυχολογικής καταστάσεως, οφειλομένης σε προβλήματα υγείας του παραιτηθέντος, που αυτός επικαλείται με αίτησή του περί ανακλήσεως της παραίτησεώς του και της αποστρατείας του, και σε αρνητική περίπτωση με ποιά

νόμιμο τρόπο η υπηρεσία θα μπορέσει να βεβαιωθεί αν ο εν λόγω Ανθυπασπιστής είχε αντίληψη τωνπραττομένων ή όχι κατά τον χρόνο δηλώσεως της βουλήσεώς του.

— Επί του ερωτήματος, το οποίο υποβλήθηκε με το πρώτο των προαναφερομένων εγγράφων και μετά την επ'αυτού απάντηση με το υπ' αρ. Πρωτ. 841/ερ.2002/28-1-2002 έγγραφο του Γραφείου Νομ. Συμβούλου ΥΕΘΑ, ζητήθηκε η Γνωμοδότηση του Ν.Σ.Κ. με το από 1-3-2002 έγγραφο του ΥΦΕΘΑ, το Ν.Σ.Κ. γνωμοδότησε ως ακολούθως:

I. Α.1. Στις διατάξεις του άρθρου 52 ΝΔ 4105/1960 "Περί Μονίμων και Εθελοντών Οπλιτών και Ανθ/στών του στρατού Ξηράς", (ΦΕΚ Α' 16) όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 1 του ΝΔ 166/ 1969 "Περί τροποποιήσεως του ΝΔ 4105/1960", (ΦΕΚ Α' 63) ορίζεται ότι:

"1. Μόνιμοι Υπαξ/κοί και Ανθ/σται, συμπληρώσαντες τον καθοριζόμενον χρόνον υποχρεωτικής υπηρεσίας δικαιούνται να υποβάλωσι παραίτησιν εκ των τάξεων του Στρατού.

2. Εν καιρώ πολέμου ή γενικής επιστρατεύσεως ή υποβολή παραιτήσεως απαγορεύεται. Εν καιρώ μερικής επιστρατεύσεως ο Υπουργός Εθνικής Αμύνης, μετά σύμφωνον γνώμην της Ιεραρχίας, εκτιμών τας υφισταμένας ανάγκας, δύναται να αποδέχεται τας υποβαλλομένας αυτώ παραιτήσεις Ανθυπασπιστών και Υπαξιωματικών του Στρατού Ξηράς.

Εν καιρώ ειρήνης η αποδοχή της παραιτήσεως είναι υποχρεωτική δια τον Υπουργόν.



3. Δήλωσης περί ανακλήσεως της υποβληθείσας παραιτήσεως δύναται να γίνει δεκτή παρά του Υπουργού Εθνικής Αμύνης, εφ' όσον αυτή υπεβλήθη, προ της υπογραφής της σχετικής διοικητικής πράξεως αποδοχής”.

2. Στην διάταξη του άρθρου 27 του Ν. 2292/1995 “Οργάνωση και λειτουργία του Υπουργείου Εθνικής Άμυνας, διοίκηση και έλεγχος των Ενόπλων Δυνάμεων και άλλες διατάξεις” (ΦΕΚ Α 35) ορίζεται ότι:

“Σε κατάσταση παρατεταμένης γενικής επιστράτευσης οι αξιωματικοί, ανθυπασπιστές και υπαξιωματικοί, εφόσον έχουν εκπληρώσει τις ανειλημμένες υποχρεώσεις παραμονής τους στο στράτευμα, όπως προσδιορίζονται από τις κείμενες διατάξεις, μπορούν να υποβάλλουν αιτήσεις αποστρατείας ή παραίτησης, τις οποίες ο Υπουργός Εθνικής Άμυνας μπορεί να αποδέχεται μετά από γνώμη του οικείου Ανώτατου Συμβουλίου”

3. Στην δε διάταξη του άρθρου 28 του ίδιου ως άνω νόμου ορίζεται:

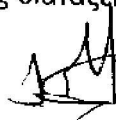
“Από τη δημοσίευση του παρόντος νόμου καταργούνται:

α)

β) Κάθε άλλη γενική ή ειδική διάταξη που αντίκειται στις διατάξεις του παρόντος νόμου με εξαίρεση αυτές που αφορούν στα κοινά σώματα”.

B. Με τις προπαρατεθείσες διατάξεις ρυθμίζεται κατά τρόπο σαφή το θέμα της υποβολής παραιτήσεων εκ μέρους των μονίμων Υπαξ/κών και Ανθ/στών του Στρατού Ξηράς και της αποδοχής αυτών, ως και της δυνατότητας ανακλήσεως της παραιτήσεως. Για την τελευταία αυτή μάλιστα ρητώς ορίζεται ότι μπορεί να γίνει δεκτή μόνο αν υποβλήθηκε πριν από την υπογραφή της οικείας διοικητικής πράξεως περί αποδοχής της παραιτήσεως.

Μετά το χρονικό αυτό σημείο τυχόν υποβληθείσα αίτηση ανακλήσεως αντιμετωπίζεται σύμφωνα με τις γενικές διατάξεις.

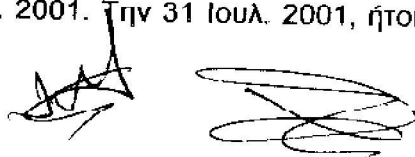



Γ.' Σύμφωνα με τις υπ' αριθμ. 71/2001 και 499/2001 Γνωμοδοτήσεις της Τριμελούς Επιτροπής του Γραφείου Νομικού Συμβούλου Υ.ΕΘ.Α., "για το έγκυρο της δηλώσεως φυσικού προσώπου , που απευθύνεται προς δημόσια αρχή, απαιτείται όπως τούτο, κατά το χρόνο της δηλώσεως, έχει συνείδηση τωνπραττομένων και δεν στερείται της χρήσεως του λογικού (άρθρο 131 ΑΚ), προσέτι δε πρέπει η δήλωση να είναι απαλλαγμένη από ελαττώματα που αποκλείουν την ελεύθερη διαμόρφωσή της. Αν η δήλωση παραιτήσεως είναι άκυρη, άκυρη είναι και η αποδεχομένη την άκυρη αυτή δήλωση πράξη της διοικήσεως, και συνεπώς είναι δυνατή η ανάκληση της τελευταίας, ως αντικειμενικά μη νόμιμη, γιατί λείπει η νόμιμη προϋπόθεση της έγκυρης δηλώσεως του προσώπου προς τη δημοσία αρχή. (βλ. Στασινοπούλου "Δίκαιο Δικ. Πράξεων", 1951 σελ. 93, Γνωμ. ΝΣΚ 513/87, 430/97).

Δ' Είναι αυτονόητο ότι ο παραιτηθείς, όταν προβάλλει την ακυρότητα της δηλώσεως του περί παραιτήσεως, λόγω υπάρξεως , κατά τον χρόνο της δηλώσεως, ελαττωμάτων που αποκλείουν την ελεύθερη διαμόρφωσή της (έλλειψη συνειδήσεωςπραττομένων, στέρση της χρήσεως του λογικού), φέρει και το βάρος της αποδείξεως της κατά τον συγκεκριμένον χρόνον υπάρξεως των ελαττωμάτων αυτών.

II. Στην προκειμένη περίπτωση, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής:

1. Ο , Ανθστης του Στρατού Ξηράς, υπέβαλε την 8 Φεβ. 2001 αίτηση παραιτήσεως, η οποία έγινε αποδεκτή από τον κ. ΥΦΕΘΑ την 12 Απρ. 2001 και στη συνέχεια ακολουθήθηκε η διαδικασία απονομής αποστρατευτικού βαθμού. Η διοικητική πράξη αποστρατείας του εκδόθηκε με Προεδρικό Διάταγμα την 26 Ιουλ. 2001. Την 31 Ιουλ. 2001, ήτοι



μετά τον οριζόμενο στο άρθρο 52 παρ. 3 του Ν. 4105/1960 χρόνο, ο ανωτέρω υπέβαλε αναφορά, με την οποία ζητεί να ανακληθεί η αίτηση παραιτήσεως και κατ' ακολουθία η αποστρατεία του, επικαλούμενος λόγους άσχημης ψυχολογικής καταστάσεως κατά την ημερομηνία υποβολής της.

2. Όπως ιστορείται στο ερώτημα, από την από 3-8-2001 βεβαίωση νοσηλείας της ψυχιατρικής κλινικής του 414 ΣΝΕΝ προκύπτει ότι αυτός νοσηλεύθηκε στο 414 ΣΝΕΝ από 20 Ιουλ. 2001 μέχρι 3 Αυγ. 2001 με διάγνωση "καταθλιπτικά επεισόδια με παρερμηνευτικούς συντελεστές σε ύφεση ως έχει σήμερα, υπό φαρμακευτική αγωγή", χωρίς να είναι δυνατή η γνωμάτευση εάν κατά την χρονική στιγμή της υποβολής παραιτήσεως είχε συνείδηση των πράξεων του.

3. Στο από 10-10-2001 έγγραφο του 414 Στρατιωτικού Νοσοκομείου Ειδικών Νοσημάτων αναφέρεται ότι "η αίτηση παραιτήσεως του υπεβλήθη κατά χρονική στιγμή που πιθανολογείται η έναρξη της νόσου (με βάση πληροφορίες του ίδιου και της συζύγου του) .

Ωστόσο, δεν είναι δυνατόν να αποφανθούμε, αν εκείνη τη χρονική στιγμή, ο ανωτέρω, είχε συνείδηση ή όχι των πράξεων του".

III. Από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών υπό τους, ωςάνω, κανόνες δικαίου συνάγεται ότι από τις προσκομισθείσες βεβαιώσεις νοσηλείας, δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι αποδεικνύεται κατά τρόπο επαρκή και αναμφισβήτητο ότι η αίτηση παραιτήσεως του υποβλήθηκε υπό καθεστώς άγχους και καταθλίψεως και ότι κατά την υποβολή της δηλώσεως παραιτήσεως υπήρχε διάσταση μεταξύ της δηλώσεως αυτής και της πραγματικής του βουλήσεως. Και τούτο, διότι, ενώ η αίτηση-δήλωση παραιτήσεως υποβλήθηκε την 8-2-2001 και η όλη διαδικασία ολοκληρώθηκε

με την έκδοση του Π.Δ. αποστρατείας του την 26-7-2001, η νοσηλεία του έλαβε χώρα κατά το από 20-7 έως 3-8-2001 χρονικό διάστημα.

IV. Κατ' ακολουθία, υπό τα ως άνω πραγματικά δεδομένα, δεν αποδεικνύεται ότι η δήλωση παραιτήσεως του συγκεκριμένου Ανθ/στού πάσχει εξ ουδ'ήποτε λόγως, ότι η αποστρατεία του, συνεπεία της αιτήσεώς του, είναι ανακλητέα.

Δεδομένου δε ότι το βάρος αποδείξεως της ελλείψεως της συνειδήσεως τωνπρατομένων κατά τον χρόνο της δηλώσεως βουλήσεως έχει ο παραιτηθείς, η υπηρεσία, μόνο αν βεβαιωθεί για την έλλειψη αυτή, τουτέστι αν από τον ενδιαφερόμενο προσκομισθούν/ιατρικές βεβαιώσεις, από τις οποίες να προκύπτει ότι κατά την στιγμή της υποβολής της παραιτήσεως του (8-2-2001) αυτός εστερείτο της συνειδήσεως τωνπρατομένων και της χρήσεως του λογικού, μπορεί να κρίνει διαφορετικά.

*Ρέγνυες μας
Δι' Αθήνας
[Signature]*

V. Κατά συνέπεια λόγου προς τα ανωτέρω, στο ως άνω τεθέν ερώτημα αρμόζει, κατά την ομόφωνη γνώμη του Τμήματος, αρνητική απάντηση.-

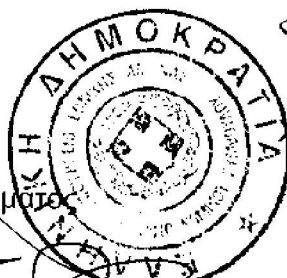
ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα 2-6-2002

Ο Πρόεδρος του Τμήματος

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ Ε. ΜΠΑΚΑΛΗΣ

Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ.



Η Εισηγήτρια

ΧΡΙΣΤΙΝΑ ΔΙΒΑΝΗ

Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.