

Κ.Ε.

Αριθμός 2701/2022

ΤΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ

ΤΜΗΜΑ Γ'

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του την 1η Οκτωβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Δημήτριος Σκαλτσούνης, Αντιπρόεδρος, Πρόεδρος του Γ' Τμήματος, Μαρλένα Τριπολιτσιώτη, Βασίλειος Ανδρουλάκης, Σύμβουλοι, Σπυριδούλα Καρύδα, Αντωνία Παπαϊωάννου, Πάρεδροι. Γραμματέας ο Νικόλαος Βασιλόπουλος.

Για να δικάσει την από 2 Μαΐου 2017 έφεση του
ο οποίος δεν παρέστη, αλλά ο δικηγόρος που
υπογράφει την αίτηση νομιμοποιήθηκε με συμβολαιογραφικό πληρεξούσιο,

κατά του Υπουργού Εσωτερικών (και ήδη Προστασίας του Πολίτη), ο οποίος παρέστη με την Αγγελική Αναστοπούλου, Πάρεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, και η οποία κατέθεσε δήλωση, σύμφωνα με το άρθρο 26 του ν. 4509/2017, περί μη εμφανίσεώς της,

και κατά της υπ' αριθ. 448/2017 αποφάσεως του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών.

Η εκδίκαση άρχισε με την ανάγνωση της εκθέσεως της εισηγήτριας, Παρέδρου Αντωνίας Παπαϊωάννου .

Μετά τη δημόσια συνεδρίαση το δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη σε αίθουσα του δικαστηρίου κ α ι

Α φ ο ύ μ ε λ έ τ η σ ε τ α σ χ ε τ ι κ ά έ γ γ ρ α φ α

Σ κ έ φ θ η κ ε κ α τ ά τ ο ν Ν ό μ ο

1. Επειδή, με την κρινόμενη έφεση, για την άσκηση της οποίας έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό πληρωμής 133939021957 0710 0011/2017), ζητείται η εξαφάνιση της 448/2017 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών. Με την απόφαση αυτή απορρίφθηκε αίτηση ακυρώσεως του εκκαλούντος κατά της 56954 Φ.300.2/6.10.2014 απόφασης του Αρχηγού του Πυροσβεστικού Σώματος, κατά το μέρος που με αυτήν αποβλήθηκε ο εκκαλών από το Τμήμα Δοκίμων Πυροσβεστών της Πυροσβεστικής Ακαδημίας για τον λόγο ότι δεν είχε ένα από τα απαιτούμενα για την κατάταξη στο Πυροσβεστικό Σώμα προσόντα και, ειδικότερα, διότι δεν είχε εκπληρώσει τις στρατιωτικές του υποχρεώσεις ως ικανός κατηγορίας Ι1.

2. Επειδή, με το άρθρο 33 του ν. 4029/2011 (Α' 245), όπως ίσχυε κατά τον κρίσιμο χρόνο, πριν από την τροποποίησή του με το άρθρο 17 παρ. 7 του ν. 4058/2012 (Α' 63), ορίστηκαν τα εξής: «Οι υποψήφιοι για κατάταξη στο Πυροσβεστικό Σώμα ως Δόκιμοι Πυροσβέστες Γενικών Καθηκόντων απαιτείται να έχουν τα ακόλουθα προσόντα και προϋποθέσεις, τα οποία πρέπει να συντρέχουν κατά την ημερομηνία υποβολής της αίτησης συμμετοχής και κατά την ημερομηνία κατάταξης, εκτός της ηλικίας, την οποία ο υποψήφιος πρέπει να έχει κατά τον χρόνο λήξης της προθεσμίας υποβολής της αίτησης: 1. ... 4. Οι άνδρες να έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις ως ικανοί Κατηγορίας Ι1, για όσους υπηρέτησαν στις Ένοπλες Δυνάμεις, ή να έχουν απαλλαγεί νόμιμα από αυτές. 5. ... ». Περαιτέρω, στο άρθρο 2 της 39389 οικ.Φ.109.1/30.11.2011 απόφασης του Υπουργού Προστασίας του Πολίτη «Δικαιολογητικά και διαδικασία πρόσληψης Δοκίμων Πυροσβεστών» (Β' 2780), η οποία εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 37 παρ. 1 του ανωτέρω ν. 4029/2011, ορίζεται ότι: «1. Οι υποψήφιοι που επιθυμούν να προσληφθούν ως Δόκιμοι Πυροσβέστες υποβάλλουν, μέσα στην προθεσμία που ορίζει η προκήρυξη, τα ακόλουθα δικαιολογητικά: α. ... ι. Υπεύθυνη Δήλωση του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 στην οποία θα δηλώνεται ότι: α) δεν συντρέχουν στο πρόσωπό τους τα οριζόμενα στο άρθρο 34 του Ν. 4029/2011 κωλύματα, β) πληρούν τις γενικές προϋποθέσεις του άρθρου 33 του Ν. 4029/2011, γ) συγκεντρώνουν τις προϋποθέσεις και τα απαιτούμενα από την προκήρυξη του διαγωνισμού προσόντα για τις κατηγορίες στις οποίες δήλωσαν ότι επιθυμούν να συμμετέχουν, δ) τα αναφερόμενα στην αίτησή τους στοιχεία είναι αληθή ... ια. ... », στο δε άρθρο 7 της ίδιας υπουργικής απόφασης ορίζονται τα εξής: «1. Ο Αρχηγός του Πυροσβεστικού Σώματος, μετά την ολοκλήρωση των εξετάσεων και δοκιμασιών του προηγούμενου άρθρου [ψυχοτεχνικές δοκιμασίες – υγειονομικές εξετάσεις], με απόφασή του που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, κυρώνει τους πίνακες επιτυχόντων, που έχει συντάξει προηγουμένως η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού. ... 2. Οι κατατασσόμενοι καλούνται να παρουσιασθούν στη Σχολή Πυροσβεστών της Πυροσβεστικής Ακαδημίας, όπου δίδουν τον όρκο του δημοσίου υπαλλήλου ενώπιον του Διοικητή αυτής και στη συνέχεια αρχίζουν την προβλεπόμενη εκπαίδευσή τους. ... 3. ... 5. Η Διεύθυνση Προσωπικού του Αρχηγείου Πυροσβεστικού Σώματος αναζητά αυτεπάγγελτα: α. ... β. Πιστοποιητικό στρατολογίας τύπου Α για τους άντρες, από το οποίο να προκύπτει ρητά ότι υπηρέτησαν στις Ένοπλες Δυνάμεις ως ικανοί Ι1. γ. ... Όσων τα δικαιολογητικά αποδεικνύονται ότι δεν είναι έγκυρα, θεωρούνται αποτυχόντες και, εκτός των ποινικών ευθυνών τους, διαγράφονται από τους κυρωθέντες πίνακες επιτυχόντων και ανακαλείται αυτεπάγγελτα η πράξη κατάταξής τους. 6. Δόκιμοι Πυροσβέστες, οι οποίοι εισήλθαν στην Πυροσβεστική Ακαδημία με ψευδή, νοθευμένα ή ανακριβή δικαιολογητικά, εκτός από τις τυχόν ποινικές ευθύνες που έχουν, αποβάλλονται υποχρεωτικά από αυτήν με απόφαση του Αρχηγού του Πυροσβεστικού Σώματος, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις του Κανονισμού Πυροσβεστικής Ακαδημίας. Επίσης, οι Δόκιμοι Πυροσβέστες, κατά τη διάρκεια φοίτησής τους στην Πυροσβεστική Ακαδημία, αποβάλλονται οποτεδήποτε από

αυτήν, με απόφαση του Αρχηγού του Πυροσβεστικού Σώματος και σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις του κανονισμού αυτής, αν απολέσουν κάποιο από τα προς κατάταξη προσόντα, εκτός του ορίου ηλικίας, ή διαπιστωθεί έλλειψη αυτού ... 7. ... ». Εξάλλου, στο άρθρο 35 του ν. 3421/2005 (Α' 302), το οποίο φέρει τον τίτλο «Διαδικασία – προϋποθέσεις επανεξέτασης σωματικής ικανότητας στρατευσίμων και εφέδρων», ορίζεται ότι: «1. [όπως ίσχυε η παρ. αυτή πριν από την αντικατάστασή της με το άρθρο τέταρτο παρ. 3 του ν. 4211/2013 (Α' 256)] Η επανεξέταση της σωματικής ικανότητας των στρατευσίμων και των εφέδρων γίνεται είτε ύστερα από αίτησή τους είτε αυτεπάγγελτα. Οι στρατεύσιμοι κρίνονται από τις υγειονομικές επιτροπές του κλάδου των Ενόπλων Δυνάμεων που ανήκουν και οι έφεδροι από την πλησιέστερη στον τόπο διαμονής τους επιτροπή απαλλαγών του Στρατού Ξηράς, με εξαίρεση τους εφέδρους που διαμένουν στο Νομό Αττικής, οι οποίοι επανεξετάζονται από την υγειονομική επιτροπή του κλάδου των Ενόπλων Δυνάμεων στην εφεδρεία του οποίου ανήκουν. 2. ... 3. Στις περιπτώσεις εκούσιας επανεξέτασης της σωματικής ικανότητας των στρατευσίμων και εφέδρων, η παραπομπή στις υγειονομικές επιτροπές γίνεται από το αρμόδιο στρατολογικό γραφείο, ύστερα από αίτηση των ενδιαφερομένων, εφόσον συντρέχουν σωρευτικά οι εξής προϋποθέσεις: α. Κατά το χρόνο υποβολής της αίτησής τους να έχει παρέλθει χρονικό διάστημα τουλάχιστον έξι μηνών από την τελευταία κρίση της σωματικής τους ικανότητας. β. Εφόσον τελούν ή προέρχονται από αναβολή υγείας να τους έχει χορηγηθεί ετήσια ή διετής αναβολή και όχι εξαμηνιαία χρονική διάρκεια. 4. ... ».

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του ν. 4029/2011 και της 39389 οικ.Φ.109.1/30.11.2011 απόφασης του Υπουργού Προστασίας του Πολίτη, η αποβολή Δόκιμου Πυροσβέστη από την Πυροσβεστική Ακαδημία λόγω διαπίστωσης έλλειψης τυπικού προσόντος για την κατάταξή του στο Πυροσβεστικό Σώμα ισοδυναμεί με ανάκληση παράνομου διορισμού (πρβλ. ΣτΕ 2789/2013, 2096/2000). Ως εκ τούτου, εφόσον, κατά τα προεκτεθέντα, ο εκκαλών αποβλήθηκε από το Τμήμα Δοκίμων Πυροσβεστών της Πυροσβεστικής Ακαδημίας με την αιτιολογία ότι δεν διέθετε το τυπικό προσόν της «εκπλήρωσης των στρατιωτικών του υποχρεώσεων ως ικανός κατηγορίας Ι1», η εκκαλούμενη απόφαση έκρινε επί διαφοράς περί τον διορισμό πολιτικού υπαλλήλου του Δημοσίου με διαδικασία μη υποκείμενη στον έλεγχο του ΑΣΕΠ και είναι, ως εκ τούτου, εκκλητή σύμφωνα με το άρθρο 5Α περίπτ. α' του ν. 702/1977 (Α' 268), όπως αντικαταστάθηκε, τελικώς, με το άρθρο 47 παρ. 3 του ν. 3900/2010 (Α' 213).

4. Επειδή, από την εκκαλούμενη απόφαση και τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής: Με την 57659 οικ.Φ.300.2/13.12.2011 απόφαση του Αρχηγού του Πυροσβεστικού Σώματος προκηρύχθηκε διαγωνισμός για την κατάταξη στο Σώμα επτακοσίων είκοσι πέντε (725) Δοκίμων Πυροσβεστών Γενικών Καθηκόντων. Ως καταληκτική ημερομηνία για την υποβολή των αιτήσεων συμμετοχής στον διαγωνισμό ορίστηκε η 16η.1.2012. Με το Κεφάλαιο Β' της προκήρυξης, το οποίο αναφέρεται στα γενικά προσόντα και τα κωλύματα κατάταξης, προβλέφθηκε ότι τα

προσόντα των υποψηφίων (με την εξαίρεση της ηλικίας) πρέπει να συντρέχουν τόσο κατά την ημερομηνία υποβολής της αίτησης συμμετοχής όσο και κατά την ημερομηνία κατάταξης. Εξάλλου, στο ίδιο Κεφάλαιο, το οποίο επαναλαμβάνει αυτούσιες τις διατάξεις του άρθρου 33 του ν. 4029/2011, προβλέπεται, εκτός άλλων, ότι οι άνδρες υποψήφιοι πρέπει «να έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις ως ικανοί κατηγορίας Ι1, για όσους υπηρέτησαν στις Ένοπλες Δυνάμεις, ή να έχουν απαλλαγεί νόμιμα από αυτές». Περαιτέρω, σύμφωνα με το Κεφάλαιο Δ', οι υποψήφιοι οφείλουν να υποβάλουν, μεταξύ άλλων δικαιολογητικών, «υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του ν. 1599/1986, στην οποία θα δηλώνεται ότι: α) δεν συντρέχουν στο πρόσωπό τους τα οριζόμενα στο άρθρο 34 του ν. 4029/2011 κωλύματα, β) πληρούν τις γενικές προϋποθέσεις του άρθρου 33 του ν. 4029/2011, γ) ... δ) τα αναφερόμενα στην αίτησή τους στοιχεία είναι αληθή ... ». Στο Κεφάλαιο αυτό προβλέπεται επίσης, σε συμφωνία με τα οριζόμενα στην ανωτέρω 39389 οικ.Φ.109.1/30.11.2011 υπουργική απόφαση, ότι η Διεύθυνση Προσωπικού του Αρχηγείου του Πυροσβεστικού Σώματος αναζητεί αυτεπαγγέλτως το πιστοποιητικό στρατολογικής κατάστασης τύπου Α' των ανδρών υποψηφίων που καλούνται για διορισμό, από το οποίο πρέπει να προκύπτει ότι υπηρέτησαν στις Ένοπλες Δυνάμεις ως ικανοί Ι1. Ο εκκαλών υπέβαλε την 445/12.1.2012 αίτηση συμμετοχής στον ένδικο διαγωνισμό, συνοδευόμενη από υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του ν. 1599/1986, με την οποία δήλωσε, εκτός άλλων, ότι «έχει εκπληρώσει τις στρατιωτικές του υποχρεώσεις στις Ένοπλες Δυνάμεις ως ικανός Κατηγορίας Ι1», με ημερομηνία απόλυσης την 4η.5.2010. Με βάση τη βαθμολογία που συγκέντρωσε (655 μόρια) περιλήφθηκε στον πίνακα επιτυχόντων υποψηφίων της Κατηγορίας Α' - Πολιτικών Μηχανικών, ο οποίος κυρώθηκε με την 70526 οικ.Φ.300/21.12.2012 απόφαση του Αρχηγού του Πυροσβεστικού Σώματος (Γ' 1379/31.12.2012), και, ακολούθως, κατατάχθηκε (διορίστηκε) στο Πυροσβεστικό Σώμα από 1.8.2014 με την 37262 οικ.Φ.300.2/14.7.2014 απόφαση του Υπουργού Δημόσιας Τάξης και Προστασίας του Πολίτη (Γ' 948/23.7.2014). Ωστόσο, με την 56954 Φ.300.2/6.10.2014 απόφαση του Αρχηγού του Πυροσβεστικού Σώματος ο εκκαλών αποβλήθηκε από το Τμήμα Δοκίμων Πυροσβεστών της Πυροσβεστικής Ακαδημίας, με την αιτιολογία ότι δεν είχε ένα από τα απαιτούμενα από την προκήρυξη του ένδικου διαγωνισμού προσόντα και, ειδικότερα, διότι «μετά από έλεγχο για την εγκυρότητα των δικαιολογητικών διαπιστώθηκε ότι δεν έχει εκπληρώσει τις στρατιωτικές του υποχρεώσεις ως ικανός κατηγορίας πρώτης (Ι1), όπως προέκυψε μετά την αυτεπάγγελτη αναζήτηση που διενεργήθηκε σύμφωνα με το άρθρο 33 του ν. 4029/2011 και σύμφωνα με το υπ' αριθ. 216/1208/2014 Πιστοποιητικό Στρατολογικής Κατάστασης της Στρατολογικής Υπηρεσίας Βορείου Αιγαίου». Όπως, εξάλλου, βεβαιώνεται στο πιστοποιητικό αυτό, ο εκκαλών έχει υποστεί τις ακόλουθες μεταβολές: Στις 4.5.2009 κατατάχθηκε στην 124η Πτέρυγα Βασικής Εκπαίδευσης και κρίθηκε, με την 136/4.5.2009 απόφαση του οικείου Ειδικού Στρατολογικού Συμβουλίου, ικανός κατηγορίας Ι2, επειδή έπασχε από «Δυσχρωμα-τοψία», στις 4.5.2010 απολύθηκε οριστικά από την 116η Πτέρυγα Μάχης (116 ΠΜ) ως Σμηνίτης με ειδικότητα Τραπεζοκόμου και στις 10.1.2013 παρουσιάστηκε για επανάκριση της

σωματικής του ικανότητας ενώπιον της Ανωτάτης Αεροπορίας Υγειονομικής Επιτροπής, κρίθηκε δε, με την 119/10.1.2013 γνωμάτευση, ικανός Ι1, αφού διαπιστώθηκε ότι παρουσιάζει «οπτική οξύτητα 10/10 χωρίς διόρθωση – δυσχρωματοψία με αντίληψη βασικών χρωμάτων». Στο ίδιο πιστοποιητικό στρατολογικής κατάστασης βεβαιώνεται, περαιτέρω, ότι «έχει εκπληρώσει τις στρατιωτικές του υποχρεώσεις και δεν υπέχει σήμερα καμία στρατιωτική υποχρέωση». Κατά της ανωτέρω 56954 Φ.300.2/6.10.2014 απόφασης περί αποβολής του από την Πυροσβεστική Ακαδημία ο εκκαλών άσκησε αίτηση ακυρώσεως ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, η οποία απορρίφθηκε με την εκκαλούμενη απόφαση. Ειδικότερα, με την απόφαση αυτή κρίθηκε, μεταξύ άλλων, ότι νομίμως αποβλήθηκε ο εκκαλών από το Τμήμα Δοκίμων Πυροσβεστών της Πυροσβεστικής Ακαδημίας, καθώς είχε υπηρετήσει εξ ολοκλήρου τη στρατιωτική του θητεία ως ικανός δεύτερης κατηγορίας (Ι2) και, επομένως, δεν είχε εκπληρώσει τις στρατιωτικές του υποχρεώσεις ως ικανός κατηγορίας Ι1, όπως αναληθώς δήλωσε με την από 12.1.2012 αίτηση – υπεύθυνη δήλωση συμμετοχής του στον ένδικο διαγωνισμό. Κρίθηκε, περαιτέρω, ότι νομίμως δεν ελήφθη υπόψη από τη Διοίκηση η μεταβολή της σωματικής του ικανότητας από Ι2 σε Ι1 με την ανωτέρω από 10.1.2013 γνωμάτευση της αρμόδιας υγειονομικής επιτροπής, καθόσον η μεταβολή αυτή πραγματοποιήθηκε μετά την απόλυσή του από τις τάξεις των Ενόπλων Δυνάμεων και, πάντως, δεν είχε επέλθει κατά τον χρόνο υποβολής της αίτησης συμμετοχής του στον διαγωνισμό (12.1.2012), σύμφωνα δε με τη διάταξη του άρθρου 33 του ν. 4029/2011 και τον αντίστοιχου περιεχομένου όρο της προκήρυξης, η εκπλήρωση από τους υποψήφιους δόκιμους πυροσβέστες των στρατιωτικών τους υποχρεώσεων ως ικανών Ι1 αποτελεί αναγκαίο τυπικό προσόν που πρέπει να συντρέχει όχι μόνο κατά τον χρόνο κατάταξης αλλά και κατά τον χρόνο υποβολής της οικείας αίτησης συμμετοχής.

5. Επειδή, στο δεύτερο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 58 του π.δ. 18/1989 (Α' 8), όπως το εδάφιο αυτό προστέθηκε με την παρ. 2 του άρθρου 12 του ν. 3900/2010 και αντικαταστάθηκε με την παρ. 3 του άρθρου 15 του ν. 4446/2016 (Α' 240), ορίζεται ότι: «Η έφεση επιτρέπεται μόνον όταν προβάλλεται από τον διάδικο, με συγκεκριμένους ισχυρισμούς, που περιέχονται στο σχετικό δικόγραφο, ότι δεν υπάρχει νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας ή ότι υπάρχει αντίθεση της προσβαλλομένης αποφάσεως προς τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας ή άλλου ανωτάτου δικαστηρίου είτε προς ανέκκλητη απόφαση διοικητικού δικαστηρίου. Το अपαράδεκτο του προηγούμενου εδαφίου καλύπτεται, εάν μέχρι την πρώτη συζήτηση της υπόθεσης περιέλθει εγγράφως σε γνώση του δικαστηρίου με πρωτοβουλία του διαδίκου, ακόμη και αν δεν γίνεται επίκλησή της στο εισαγωγικό δικόγραφο, απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας ή άλλου ανωτάτου δικαστηρίου είτε ανέκκλητη απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, που είναι αντίθετη προς την προσβαλλόμενη απόφαση». Κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων, ο εκκαλών βαρύνεται, επί ποινή απαραδέκτου της έφεσής του, να τεκμηριώσει με ειδικούς και συγκεκριμένους ισχυρισμούς που περιλαμβάνει στο εισαγωγικό δικόγραφο ότι με καθέναν από τους προβαλλόμενους λόγους τίθεται συγκεκριμένο,

κρίσιμο για την επίλυση της διαφοράς, νομικό ζήτημα, ήτοι ζήτημα αναγόμενο στην ερμηνεία των κανόνων δικαίου που εφαρμόστηκαν από την εκκαλούμενη απόφαση, επί του οποίου νομικού ζητήματος είτε δεν υπάρχει νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας είτε οι σχετικές κρίσεις και παραδοχές της εκκαλούμενης απόφασης έρχονται σε αντίθεση με μη ανατραπείσα νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας ή άλλου ανώτατου δικαστηρίου ή, ελλείψει αυτών, προς τελεσίδικη ή ανέκκλητη απόφαση διοικητικού δικαστηρίου (βλ. ΣτΕ 1813, 1634/2020, 2807, 2179, 145/2019 κ.ά.).

6. Επειδή, με την κρινόμενη έφεση προβάλλεται ότι κατ' εσφαλμένη ερμηνεία και πλημμελή εφαρμογή του άρθρου 33 παρ. 4 του ν. 4029/2011, όπως ερμηνεύεται σύμφωνα με το Σύνταγμα (άρθρα 2 παρ. 1, 4 παρ. 1, 5 παρ. 1 και 25 παρ. 1) και σε συνδυασμό με τις διατάξεις του ν. 3421/2005 για την επανεξέταση της σωματικής ικανότητας στρατευσίμων και εφέδρων, έκρινε το δικάσαν δικαστήριο ότι ο εκκαλών αποβλήθηκε νομίμως από το Τμήμα Δοκίμων Πυροσβεστών της Πυροσβεστικής Ακαδημίας. Και τούτο διότι, όπως προκύπτει από το ανωτέρω 216/1208/2014 πιστοποιητικό στρατολογικής κατάστασης, με το οποίο διορθώθηκε ο αρχικός, εσφαλμένος χαρακτηρισμός του από ικανός Ι2 σε ικανός Ι1, αυτός πληρούσε κατά τον κρίσιμο χρόνο υποβολής της αίτησης συμμετοχής του στον διαγωνισμό το τυπικό προσόν κατάταξης που απαιτείται από την ανωτέρω νομοθετική διάταξη και την προκήρυξη. Ο λόγος αυτός προβάλλεται παραδεκτως κατά το άρθρο 58 παρ. 1 του π.δ. 18/1989, όπως ισχύει, δεδομένου ότι δεν υφίσταται νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας ως προς το τιθέμενο με αυτόν νομικό ζήτημα, όπως βασίμως προβάλλεται με το εισαγωγικό δικόγραφο.

7. Επειδή, κατά την έννοια της διάταξης της παρ. 4 του άρθρου 33 του ν. 3029/2011, η οποία επαναλαμβάνεται αυτούσια στην ένδικη προκήρυξη, για τους υποψήφιους δόκιμους πυροσβέστες που έχουν εκπληρώσει τις στρατιωτικές τους υποχρεώσεις (και δεν έχουν, αντιθέτως, νομίμως απαλλαγεί από τη στράτευση για τους προβλεπόμενους στο άρθρο 13 του ν. 3421/2005 λόγους πλην των λόγων υγείας – πρβλ. ΣτΕ 2804/2019) απαιτείται, ως τυπικό προσόν κατάταξης στο Πυροσβεστικό Σώμα, σωματική ικανότητα πρώτης κατηγορίας (Ι1). Το προσόν δε αυτό πρέπει να συντρέχει, κατά ρητή νομοθετική πρόβλεψη, όχι μόνο κατά τον χρόνο κατάταξης των επιτυχόντων υποψηφίων αλλά και κατά τον χρόνο υποβολής της αίτησης συμμετοχής στην οικεία διαγωνιστική διαδικασία επιλογής. Κατά συνέπεια, υποψήφιος ικανός πρώτης κατηγορίας (Ι1) κατά τα κρίσιμα αυτά χρονικά σημεία πληροί τις απαιτήσεις του νόμου και της προκήρυξης ανεξαρτήτως της κατηγορίας σωματικής ικανότητας με την οποία απολύθηκε από το στράτευμα.

8. Επειδή, σύμφωνα με το μνημονευθέν 216/1208/2014 πιστοποιητικό στρατολογικής κατάστασης (τύπου Α'), ο εκκαλών, ο οποίος είχε κριθεί κατά την κατάταξή του ως νεοσύλλεκτος (4.5.2009) ικανός Ι2 λόγω «δυσχρωματοψίας», επανεξετάστηκε από την αρμόδια υγειονομική επιτροπή και κρίθηκε με την 119/10.1.2013 γνωμάτευση ικανός πρώτης κατηγορίας (Ι1), καθώς διαπιστώθηκε

«δυσχρωματοψία με αντίληψη των βασικών χρωμάτων». Συνεπώς, με τη γνωμάτευση αυτή δεν υπήχθη σε διαφορετική (ανώτερη) κατηγορία συνεπεία μεταβολών στη σωματική του ικανότητα, αλλά ανατράπηκε και διορθώθηκε εξ αρχής ο χαρακτηρισμός του από ικανός Ι2 σε ικανός Ι1, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο π.δ. 133/2002 για την κρίση της σωματικής ικανότητας των στρατευσίμων (Α' 109), το οποίο ίσχυε κατά τον κρίσιμο χρόνο [βλ. περίπτ. 461 του Γενικού Πίνακα Παθήσεων Νοσημάτων και Βλαβών του άρθρου 15 του π.δ. αυτού, κατά την οποία ικανός Ι2 κρίνεται ο πάσχων από «δυσχρωματοψία που εξακριβώνεται με τους ψευδοδόισοχρωματικούς πίνακες (ISHIHARA), εφόσον δεν διακρίνονται τα βασικά χρώματα (ερυθρό, πράσινο, κίτρινο)», περίπτωση που δεν συνέτρεχε εν προκειμένω]. Με τα δεδομένα, επομένως, αυτά και σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά στην προηγούμενη σκέψη, ο εκκαλών διέθετε κατά τον κρίσιμο χρόνο υποβολής της αίτησης συμμετοχής στον διαγωνισμό (12.1.2012) το απαιτούμενο για την κατάταξή του προσόν της σωματικής ικανότητας πρώτης κατηγορίας (Ι1), αφού από την αρχή της στράτευσής του έως τον χρόνο επανεξέτασής του από την αρμόδια υγειονομική επιτροπή μόνο στην κατηγορία αυτή (Ι1) μπορούσε να υπαχθεί από άποψη σωματικής ικανότητας (πρβλ. ΣΤΕ 1394/2006). Κατά συνέπεια, με μη νόμιμη αιτιολογία αποβλήθηκε αυτός με την 56954 Φ.300.2/6.10.2014 απόφαση του Αρχηγού του Πυροσβεστικού Σώματος από το Τμήμα Δοκίμων Πυροσβεστών της Πυροσβεστικής Ακαδημίας, έσφαλε δε το δικάσαν δικαστήριο δεχόμενο τα αντίθετα. Για τον λόγο, επομένως, αυτόν, ο οποίος προβάλλεται βασίμως, πρέπει να γίνει δεκτή η κρινόμενη έφεση και να εξαφανιστεί η εκκαλούμενη απόφαση, παρέλκει δε ως αλυσιτελής η έρευνα των λοιπών προβαλλόμενων λόγων.

9. Επειδή, μετά την αποδοχή της έφεσης και την εξαφάνιση της εκκαλούμενης απόφασης το Δικαστήριο πρέπει να δικάσει, κατά το άρθρο 64 του π.δ. 18/1989, την από 15.10.2014 αίτηση ακυρώσεως του εκκαλούντος – αιτούντος, για την άσκηση της οποίας έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο (1362463, 3963037/2014 έντυπα παραβόλου).

10. Επειδή, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά ανωτέρω (σκ. 8), με μη νόμιμη αιτιολογία αποβλήθηκε ο αιτών από το Τμήμα Δοκίμων Πυροσβεστών του Πυροσβεστικού Σώματος, αφού κατά τον χρόνο υποβολής της αίτησης συμμετοχής του στον ένδικο διαγωνισμό διέθετε το απαιτούμενο για την κατάταξή του προσόν της σωματικής ικανότητας πρώτης κατηγορίας (Ι1). Για τον λόγο, επομένως, αυτόν, βασίμως προβαλλόμενο, πρέπει να γίνει δεκτή η κρινόμενη αίτηση και να ακυρωθεί η 56954 Φ.300.2/6.10.2014 απόφαση του Αρχηγού του Πυροσβεστικού Σώματος κατά το μέρος που τον αφορά, παρέλκει δε η εξέταση των λοιπών λόγων ακυρώσεως.

Δ ι ά τ α ύ τ α

Δέχεται την έφεση.

Εξαφανίζει την 448/2017 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών.

Διατάσσει την απόδοση του παραβόλου της έφεσης.

Δικάζει την αίτηση ακυρώσεως και τη δέχεται.

Ακυρώνει την 56954 Φ.300.2/6.10.2014 απόφαση του Αρχηγού του Πυροσβεστικού Σώματος, κατά το μέρος που με αυτήν αποβλήθηκε ο αιτών από το Τμήμα Δοκίμων Πυροσβεστών της Πυροσβεστικής Ακαδημίας.

Διατάσσει την απόδοση του παραβόλου της αιτήσεως ακυρώσεως.

Επιβάλλει στο Δημόσιο τη δικαστική δαπάνη του εκκαλούντος – αιτούντος και των δύο βαθμών δικαιοδοσίας, η οποία ανέρχεται συνολικά σε οκτακόσια σαράντα πέντε (460 + 385 = 845) ευρώ.

Η διάσκεψη έγινε στην Αθήνα στις 20 Οκτωβρίου 2020

Ο Πρόεδρος του Γ΄ Τμήματος Ο Γραμματέας

Δημήτριος Σκαλτσούνης Νικόλαος Βασιλόπουλος

και η απόφαση δημοσιεύθηκε σε δημόσια συνεδρίαση της 29ης Δεκεμβρίου 2022.

Ο Πρόεδρος του Γ΄ Τμήματος Ο Γραμματέας

Γεώργιος Τσιμέκας Νικόλαος Βασιλόπουλος

./.