

ΤΟ

ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΕΦΕΤΕΙΟ ΠΕΙΡΑΙΑ ΤΜΗΜΑ Α2 ΑΚΥΡΩΤΙΚΟ

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του, στις 14 Οκτωβρίου 2014, ημέρα Τρίτη και ώρα 11 π.μ. με δικαστές τους Ανδρέα Διαμαντή, Πρόεδρο Εφετών Διοικητικών Δικαστηρίων, Παναγιώτα Τσατσάνη- Αντιπάτη και Ιφιγένεια Μετζελοπούλου, Εφέτες Διοικητικών Δικαστηρίων και Γραμματέα τον . . . , δικαστικό υπάλληλο,

για να δικάσει την. από 26 , Οκτωβρίου 2012 αίτηση ακυρώσεως, του ... κατοίκου Αθήνας (οδός ...), ο οποίος , παραστάθηκε διά του πληρεξουσίου δικηγόρου Παύλου Κελλίδη, διορισμένου με το αριθ. .../2014 πληρεξούσιο του συμβολαιογράφου Αθηνών Γεωργίου Αναγνωστόπουλου, κατὰ το υ Υπουργού Εμπορικής Ναυτιλίας Αιγαίου και Νησιωτικής Πολιτικής και ήδη Ναυτιλίας και Αιγαίου, ο οποίος παραστάθηκε διά του Παρέδρου του ΝΣΚ Νικολάου Μουκαζή.

Με την κρινόμενη αίτηση επιδιώκεται να ακυρωθεί η αριθ. πρωτ. ...-7-2009 πράξη καταλογισμού του Υπουργού Εμπορικής Ναυτιλίας Αιγαίου και Νησιωτικής Πολιτικής και ήδη Ναυτιλίας και Αιγαίου.

Η εκδίκαση άρχισε με την ανάγνωση της εκθέσεως της Εισηγήτριας , Εφέτη Δ.Δ., Ιφιγένειας Μετζελοπούλου.

Κατόπιν το Δικαστήριο ακούσε τον δικηγόρο του αιτούντος , που ζήτησε την αποδοχή της αίτησης, καθώς και τον αντιπρόσωπο του Υπουργού, ο οποίος ζήτησε την απόρριψη της αίτησής ακύρωσης.

Μετά τη δημόσια συνεδρίαση το Δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη στα γραφεία..του. Προέδρου του. Τμήματος.Κ α ι

Αφού μελέτησε τη δικογραφία.

Σκέφθηκε σύμφωνα με το Νόμο

1. Επειδή, με την κρινόμενη αίτηση, για την οποία έχει κατατεθεί το νόμιμο παράβολο (βλ. σχετ. τα αριθ. ... και ... σειράς Α ειδικά έντυπα), ζητείται η ακύρωση της ...-2009 απόφασης του Υπουργού Εμπορικής Ναυτιλίας Αιγαίου και Νησιωτικής Πολιτικής και ήδη Ναυτιλίας και Αιγαίου με την οποία καταλογίστηκε στον αιτούντα, Ανθυποπλοίαρχο εν αποστρατεία του Λιμενικού Σώματος (ΑΣ) , το ποσό των 63.859,43 ευρώ λόγω της . παραίτησης και αποστρατείας του πριν από την συμπλήρωση του απαιτούμενου κατά νόμο χρόνου υποχρεωτικής παραμονής του στις τάξεις του Λιμενικού Σώματος (ΑΣ). Επειδή, στο άρθρο 3 του ν.3079/2002 «Κώδικας Προσωπικού Λιμενικού Σώματος» (ΦΕΚ Α' 311), ορίζονται τα εξής: «1. α) Πτυχιούχοι ανώτατων Πολυτεχνικών Σχολών της ημεδαπής ή ισοτίμων της αλλοδαπής ηλικίας μέχρι τριάντα ετών, μπορεί να κατατάσσονται απευθείας στο Λ.Σ. με το βαθμό του Ανθυποπλοίαρχου ειδικότητας Τεχνικού. Η κατάταξη διενεργείται με προεδρικό διάταγμα που εκδίδεται με πρόταση του Υπουργού Εμπορικής Ναυτιλίας καθορίζονται η διαδικασία επιλογής των υποψηφίων, οι ειδικότητες, τα ειδικότερα προσόντα, τα θέματα που αφορούν την εκπαίδευση μετά την κατάταξή τους και κάθε αναγκαία λεπτομέρεια, β) Οι κατατασσόμενοι εντάσσονται ως Ανθυποπλοίαρχοι Λ.Σ. (ειδικότητας Τεχνικού), με βάση τη σειρά επιτυχίας τους στην επετηρίδα των Αξιωματικών της παραγράφου 1 (αα) του άρθρου 14, αμέσως μετά τον τελευταίο Ανθυποπλοίαρχο της ίδιας επετηρίδας που προάγεται στο βαθμό αυτό το ίδιο ημερολογιακό έτος. Οι ανωτέρω αναλαμβάνουν υποχρέωση εξαετούς παραμονής στο Λ.Σ. από την ημερομηνία ολοκλήρωσης της εκπαίδευσης τους και εξελίσσονται μέχρι του βαθμού, του Υποναυάρχου (ειδικότητας Τεχνικού)». [Η τελευταία αυτή διάταξη θεσπίστηκε με το άρθρο 2 παρ. 1 του ν.2935/2001 (ΦΕΚ Α* 162) και αντί καταστάθηκε ,ως άνω, με το άρθρο 2 παρ. 1 του ν. 3569/8.6.2007 (ΦΕΚ Α' 122)] . Στο δε άρθρο 6 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι «Όσοι εξέρχονται από τις τάξεις του Λ.Σ. λόγω παραίτησης . υποχρεούνται να καταβάλουν υπέρ του Δημοσίου αποζημίωση ίση με το γ ι ν ό μ ε ν ο του βασικού μισθού του κατεχόμενου βαθμού επί τους υπολειπόμενους μήνες υποχρέωσης παραμονής στο Λ.Σ ... Η αποζημίωση καταλογίζεται και βεβαιώνεται ως δημόσιο έσοδο κατά τις διατάξεις του άρθρου 55 του Π.δ. 16/1989 (ΦΕΚ 6 Α') σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 2 του ν.δ. 356/1974 (Κώδικας Είσπραξης Δημοσίων Εσόδων - Κ.Ε.Δ.Ε. - ΦΕΚ 90 Α'). 7. Η προηγούμενη παράγραφος δεν εφαρμόζεται για όσους εξέρχονται για λόγους υγείας». [Οι τελευταίες αυτές διατάξεις προστέθηκαν με το άρθρο 2 παρ. 5 του ποαναφερόμενου ν. 3569/2007]. Εξάλλου, στο άρθρο 1 της 1211.2/15/2007 απόφασης του Υπουργού Εμπορικής Ναυτιλίας, Αιγαίου και Νησιωτικής Πολιτικής (ΕΓ 1956/04.10.2007), που ίσχυε κατά τον κρίσιμο στην ένδικη υπόθεση χρόνο, ορίζεται ότι; «Οι ειδικότητες με τις οποίες οι υποψήφιοι δύνανται να καταταγούν ως Αξιωματικοί Λιμενικού Σώματος Τεχνικοί, καθορίζονται ως εξής ... Τεχνολογίας Υπολογιστών - Τηλεπικοινωνιών» και στο

άρθρο 8 ότι «1. Οι κατατασσόμενοι στο Λιμενικό Σώμα Αξιωματικοί Τεχνικοί παρακολουθούν το Σχολείο Ανθυποπλοιάρχων Λ.Σ (Τ) Τεχνικών χρονικής διάρκειας τεσσάρων (4) μηνών. Στους εκπαιδευόμενους παρέχεται ένας (1) μήνας θεωρητική εκπαίδευση κυρίως σε θέματα στρατιωτικής αγωγής, ναυτιλιακής και λιμενικής νομοθεσίας, καθώς και τρίμηνη πρακτική εκπαίδευση. Η θεωρητική, εκπαίδευση περιλαμβάνει και πενθήμερη περίοδο προπαιδείωσης, όπου μετά το πέρας αυτής δίνεται ο προβλεπόμενος όρκος και συντάσσεται το πρωτόκολλο ορκωμοσίας.

2. Η θεωρητική εκπαίδευση πραγματοποιείται στις εγκαταστάσεις της Σχολής Λιμενοφυλάκων και η πρακτική εκπαίδευση στις Διευθύνσεις του Κλάδου Ελέγχου Εμπορικών πλοίων, στη Διεύθυνση Προστασίας Θαλασσιού Περιβάλλοντος και στη Διεύθυνση Λιμένων και Λιμενικών Έργων.

3. Η όλη εκπαίδευση των Ανθ/ρχων Λ.Σ Τεχνικών τελεί υπό την εποπτεία και ευθύνη του Διοικητή της Σχολής Λιμενοφυλάκων, που διατηρεί παράλληλα και τα κύρια καθήκοντα του ή άλλου οριζόμενου από τον Αρχηγό Λ.Σ Αξ/κου. Ως επιτηρητής κατά την διάρκεια της θεωρητικής εκπαίδευσης ορίζεται ο Υποδιοικητής της Σχολής Λιμενοφυλάκων, εφόσον είναι ανώτερος Αξιωματικός, ο οποίος διατηρεί παράλληλα και τα κύρια καθήκοντα του, ή άλλος οριζόμενος Αξ/κος με διαταγή του Αρχηγού Λ.Σ. Κατά τη διάρκεια της πρακτικής εκπαίδευσης, ορίζεται ως επιτηρητής με διαταγή Αρχηγού Λ.Σ, ανώτερος Αξ/κος Λ.Σ Τεχνικός».

2. Επειδή, από το συνδυασμό των παρατεθεισών διατάξεων συνάγεται ότι στο Λιμενικό Σώμα μπορούν να εισάγονται πτυχιούχοι ανώτατων Πολυτεχνικών Σχολών της ημεδαπής ή ισοτίμων της αλλοδαπής, κατατασσόμενοι απευθείας στο βαθμό του Ανθυποπλοιάρχου Λ.Σ. ειδικότητας Τεχνικού. Οι ανωτέρω αναλαμβάνουν, με την κατάταξή τους, υποχρέωση παραμονής στο

Σώμα έξι (6) ετών (άρθρο 2 παρ. 1. του ν. 3569/2007). Σε περίπτωση δε πρόωρης αποχώρησής τους, υποχρεούνται να καταβάλουν αποζημίωση υπέρ του Δημοσίου, η οποία ισούται με το γινόμενο του βασικού μισθού του μισθολογικού βαθμού που κατέχουν, επί τον αριθμό των υπολειπόμενων μηνών της υποχρεωτικής παραμονής τους και καταλογίζονται, για το λόγο

αυτό, με απόφαση του αρμόδιου οργάνου. Η

υποχρέωση καταβολής της ως άνω αποζημίωσης, όπως διαγράφεται στο νόμο, σε αντίθεση με ό,τι ισχύει για τις παραγωγικές σχολές των αντίστοιχων κλάδων των Ενόπλων Δυνάμεων, κατά το άρθρο 64 του νδ/τος 1400/1973(Ολ. Ελ. Συν. 462/2008, V Τμ. 1217, 242/2005 κ.α),

συμπεριλαμβανομένων και των παραγωγικών σχολών του Λ.Σ δεν

αποσκοπεί στην αποκατάσταση της ζημίας που έχει υποστεί το Δημόσιο, λόγω των δαπανών στις οποίες υποβλήθηκε για την εκπαίδευση τους, δεδομένου ότι δεν τελεί σε οποιαδήποτε αναλογία με τις δαπάνες αυτές, οι οποίες είναι σχετικά περιορισμένες, αφού οι Αξιωματικοί ειδικότητας Τεχνικού λαμβάνουν μία ελάχιστη επιμορφωτικού χαρακτήρα τετράμηνη εκπαίδευση στις εγκαταστάσεις της Σχολής Λιμενοφυλάκων, αλλά έχει προεχόντως χαρακτήρα κυρωτικό. Πρόκειται, δηλαδή, για διοικητική κύρωση που επιβάλλεται στους Αξιωματικούς ειδικότητας Τεχνικού λόγω παραβίασης της ανειλημμένης υποχρέωσης παραμονής τους στο ΛΣ κατά τον ελάχιστο οριζόμενο στο νόμο χρόνο και αποσκοπεί στην αποτροπή της, αιφνιδιαστικής αποδυνάμωσης του ΛΣ με την πρόωρη αποχώρηση τους και τη συνακόλουθη έλλειψη του εξειδικευμένου αυτού προσωπικού από τις τάξεις του(ΕΣ 1738/2012).

- 4, Επειδή, στην υπό κρίση υπόθεση, από τα στοιχεία του φακέλου, προκύπτουν τα ακόλουθα: Ο αϊτών, Διπλωματούχος του Εθνικού Μετσόβιου Πολυτεχνείου της σχολής Ηλεκτρολόγων και Τεχνολογίας Ηλεκτρονικών Υπολογιστών κατετάγη στο Λιμενικό Σώμα ως Ανθυποπλοίαρχος ειδικότητας Τεχνικού, όπου ορκίσθηκε στις ...-2007, αναλαμβάνοντας την υποχρέωση εξαετούς παραμονής στο Λ.Σ. Ακολούθως, υπέβαλε στις ...-2008 την παραίτησή του, η οποία έγινε δεκτή από τον Υπουργό Εμπορικής Ναυτιλίας Αιγαίου και Νησιωτικής

Πολιτικής. Με το από ...-2008 ΠΔ (ΦΕΚ ...2008) ο αιτών τέθηκε σε αποστρατεία και στις ...11-2008 παρέλαβε την

- ανακοίνωση της αποστρατείας του ,ενώ είχε ακόμη υποχρέωση παραμονής στο Λιμενικό Σώμα για 5 έτη , 5 μήνες και 23 ημέρες . Κατόπιν αυτών , εκδόθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση του ως άνω.

Υπουργού , με την οποία καταλογίσθηκε στον αιτούντα το ποσό των 63.859,43 -ευρώ...ως. αποζημίωση - υπέρ. του Δημοσίου,...λόγω της παραίτησης και της αποστρατείας του πριν τη συμπλήρωση του απαιτούμενου κατά νόμο χρόνου υποχρεωτικής παραμονής του σ' αυτό , που ανέρχεται σε έξι (6) έτη , σύμφωνα με το άρθρο 3 παρ. 1 εδ. β' του ν. 3079/2002(Α'311). Ήδη, ο αιτών με την αίτησή του επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης προβάλλοντας, μεταξύ άλλων ότι η επιβληθείσα με αυτή κύρωση παραβιάζει την αρχή της αναλογικότητας, αφού το επίδικο ποσό ουσιαστικά τον καταστρέφει οικονομικά και είναι εντελώς δυσανάλογη και προς τη Τετράμηνη εκπαίδευση που έλαβε από το ΛΣ και προς τον σκοπό της αποτροπής της πρόωρης αποχώρησης και της συνακόλουθης έλλειψης προσωπικού του ΛΣ.

Επειδή, σύμφωνα με όσα έγιναν ερμηνευτικώς δεκτά στη μείζονα σκέψη, η υποχρέωση καταβολής αποζημίωσης που γεννάται σε περίπτωση πρόωρης αποχώρησης από το Λιμενικό Σώμα των ως άνω Αξιωματικών ειδικότητας Τεχνικού, δεν έχει αποκαταστατικό χαρακτήρα , αλλά συνιστά διοικητική κύρωση, που αποσκοπεί στην αποτροπή της αιφνιδιαστικής αποδυνάμωσης του ΛΣ με την πρόωρη αποχώρηση του εν λόγω εξειδικευμένου προσωπικού από τις τάξεις του . Όμως, ενόψει του ύψους του ποσού που επιβλήθηκε σε βάρος του αιτούντος (63.859,43 ευρώ) λόγω της αποχώρησής του πριν από τη συμπλήρωση του χρόνου υποχρεωτικής παραμονής του στο Λιμενικό Σώμα, η καθοριζόμενη με την επίμαχη διάταξη αποζημίωση οδηγεί σε αποτελέσματα δυσανάλογα και αναντίστοιχα προς τον ανωτέρω επιδιωκόμενο σκοπό, υπερβαίνουσα το αναγκαίο μέτρο για την εξυτηρέτηση του (ως άνω σκοπού) και ως εκ τούτου με την λόγω κύρωση παραβιάζεται η αρχή της αναλογικότητας, κατά τον βασιμώς προβαλλόμενο λόγο ακύρωσης . Επομένως, πρέπει να γίνει δεκτή η κρινόμενη αίτηση και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση,ενώ αποβαίνει αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων λόγων ακύρωσης.Πρέπει δε να διαταχθεί η επιστροφή του κατατεθέντος παραβόλου στον αιτούντα και να απαλλαγεί ,εκτιμωμένων των περιστάσεων,το Ελληνικό Δημόσιο από τη δικαστική δαπάνη.

ΔΙΑ ΤΑΥΤΑ

Δέχεται την αίτηση.

Ακυρώνει την. .../27-7-2009 απόφαση, του Υπουργού Εμπορικής Ναυτιλίας Αιγαίου και Νησιωτικής Πολιτικής και ήδη Ναυτιλίας και Αιγαίου.

Διατάσσει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου

στον αιτούντα.

Απαλλάσσει το Δημόσιο από τη δικαστική δαπάνη.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Πειραιά , στις 16-12-2014.

Δημοσιεύτηκε στον αυτό τόπο, στις 23-12-2014, στο ακροατήριο του Δικαστηρίου τούτου, σε έκτακτη δημόσια συνεδρίαση, απόντων των διαδίκων.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

