

ΤΟ
ΤΡΙΜΕΛΕΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΕΦΕΤΕΙΟ ΛΑΡΙΣΑΣ
ΤΜΗΜΑ Γ΄
Ακυρωτική διαδικασία

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του, την 18 Οκτωβρίου 2017, με δικαστές τους: Ζαχαρία Λαμπρινό, Πρόεδρο Εφετών Δ.Δ., Παύλο Παπαμόσχου, Μερόπη Τσουλούφη, Εφέτες Δ.Δ., και γραμματέα την Σπυριδούλα Παπαδημητρίου, δικαστική υπάλληλο,

για να δικάσει την αίτηση ακυρώσεως με την υπ' αριθμ. πράξη καταθέσεως 84/1.8.2016,

της Δέσποινας Παπαχρήστου του Δημητρίου, κατοίκου Τρικάλων (οδός Αριστείδου Παππά), η οποία παρέστη μετά του δικηγόρου Νικολάου Αλεξίου, τον οποίο διόρισε στο ακροατήριο,

κατά του νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου υπό την επωνυμία Γενικό Νοσοκομείο Τρικάλων, το οποίο παρέστη δια της δικηγόρου Μαρίας Καραμέτου, διορισθείσης δια της δια της 30228/26.10.2017 πράξεως του Διοικητού αυτού.

Η εκδίκαση άρχισε με την ανάγνωση της εκθέσεως της εισηγήτριας, Μερόπης Τσουλούφη,

Κατόπιν το Δικαστήριο άκουσε τον πληρεξούσιο της αιτούσας, ο οποίος ζήτησε να γίνει δεκτή η αίτηση και την πληρεξουσία του Νοσοκομείου, η οποία ζήτησε την απόρριψη της αιτήσεως.

Μετά τη συνεδρίαση το Δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη σε αίθουσα του Δικαστηρίου τούτου και

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινομένης αιτήσεως κατεβλήθη το νόμιμο παράβολο (υπ' αριθμ. 4033858, 4033859, 4033860 έντυπα παραβόλου).

2. Επειδή, με την αίτηση αυτή η αιτούσα, μόνιμη υπάλληλος του κλάδου ΤΕ Νοσηλευτικής με βαθμό Α΄ του Γενικού Νοσοκομείου Τρικάλων, η οποία κατείχε την θέση προϊσταμένης Διεύθυνσης της Νοσηλευτικής Υπηρεσίας, ζητεί την ακύρωση της 16491/ 26.7.2016 αποφάσεως του Διοικητή του εν λόγω Νοσοκομείου, με την οποία αποφασίσθηκε η ανάθεση των καθηκόντων της ανωτέρω θέσεως στην Ευαγγελία Ράτσικα, μόνιμη υπάλληλο του κλάδου ΤΕ Νοσηλευτικής με βαθμό Α΄, του ιδίου Νοσοκομείου.

3. Επειδή, παρελήφθη νομίμως η κλήτευση της ως άνω αναφερομένης Ευαγγελίας Ράτσικα, δεδομένου ότι αυτή είχε γνώση του αντικειμένου της παρούσης δίκης, αφού είχε παρέμβει κατά την εκδίκαση της αιτήσεως αναστολής που είχε ασκηθεί από την αιτούσα κατά της προσβαλλομένης αποφάσεως και επί της οποίας εξεδόθη η 51/2016 απόφαση.

4. Επειδή, στα άρθρα 157, 158 και 159 του Υπαλληλικού Κώδικα (ν. 3528/2007), ως ίσχυσαν κατά τον χρόνο τοποθέτησεως της αιτούσας στην επίμαχη θέση, δηλαδή, μετά την αντικατάστασή τους με το άρθρο δεύτερο του ν. 3839/2010 «Σύστημα επιλογής προϊσταμένων οργανικών μονάδων με αντικειμενικά και αξιοκρατικά κριτήρια - Σύσταση Ειδικού Συμβουλίου Επιλογής Προϊσταμένων (ΕΙΣΕΠ) και λοιπές διατάξεις» (φ Α΄ 51/ 23.3.2010), προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα: Στο άρθρο 157 προβλέπεται η σύσταση στο Υπουργείο Εσωτερικών Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Ειδικού Συμβουλίου Επιλογής Προϊσταμένων (ΕΙΣΕΠ), αποτελούμενο από έναν αντιπρόεδρο και τρία μέλη του Α.Σ.Ε.Π. καθώς και έναν βοηθό Συνηγόρου του Πολίτη, το οποίο είναι αρμόδιο για την εν γένει υπηρεσιακή κατάσταση των ανωτάτων υπαλλήλων, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνεται η επιλογή των προϊσταμένων Γενικών Διευθύνσεων. Περαιτέρω, στο μεν άρθρο 158 προβλέπεται η σύσταση Συμβουλίου Επιλογής Προϊσταμένων (Σ.Ε.Π.) σε κάθε Υπουργείο και σε κάθε περιφέρεια της χώρας που αποτελείται από δύο προϊσταμένους Γενικής Διεύθυνσης, έναν προϊστάμενο Διεύθυνσης και δύο αιρετούς εκπροσώπους των υπαλλήλων, με αρμοδιότητα την επιλογή προϊσταμένων Διευθύνσεων ή αντιστοίχου ή ενδιαμέσου (μεταξύ Διευθύνσεως και Τμήματος) επιπέδου οργανικών μονάδων των δημοσίων υπηρεσιών και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, στο δε άρθρο 159 η σύσταση, σε κάθε Υπουργείο ή ν.π.δ.δ.,



υπηρεσιακού συμβουλίου το οποίο είναι πενταμελές και αποτελείται από τρεις μονίμους υπαλλήλους προϊσταμένους Διεύθυνσης της οικείας υπηρεσίας και δύο αιρετούς εκπροσώπους των υπαλλήλων με βαθμό Α΄. Εξ άλλου, στο άρθρο πέμπτο του ν. 3839/2010, υπό τον τίτλο «Μεταβατικές διατάξεις», ορίσθηκε ότι: «1.Από τη δημοσίευση του νόμου αυτού λήγει αυτοδικαίως η θητεία των μελών των Υπηρεσιακών Συμβουλίων των δημοσίων υπηρεσιών, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, στα οποία περιλαμβάνονται και τα μέλη του Ειδικού Υπηρεσιακού Συμβουλίου, που προβλέπονται στα άρθρα 158 και 159 του Υ.Κ. όπως ίσχυσαν πριν να αντικατασταθούν με τις διατάξεις του άρθρου δεύτερου του παρόντος νόμου. (...). 2.Από τη δημοσίευση του νόμου αυτού λήγει αυτοδικαίως η θητεία των προϊσταμένων οργανικών μονάδων των δημοσίων υπηρεσιών, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου είτε αυτοί επιλέγονται με βάση τις διατάξεις του Υ.Κ. είτε με βάση ειδικές διατάξεις.(...). Έως την επιλογή προϊσταμένων οργανικών μονάδων σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος άρθρου ή ειδικών διατάξεων, καθήκοντα προϊσταμένων εξακολουθούν να ασκούν οι κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου προϊστάμενοι ή οι αναπληρωτές τους.(...). 4.Έως τη συγκρότηση των Σ.Ε.Π. και των Υπηρεσιακών Συμβουλίων που προβλέπονται στα άρθρα 158 και 159 του Υ.Κ., όπως αντικαταστάθηκαν με το άρθρο δεύτερο του παρόντος νόμου, σε κάθε (...) Ν.Π.Δ.Δ. συγκροτούνται Υπηρεσιακά Συμβούλια μέσα σε τριάντα (30) ημέρες από την δημοσίευση του νόμου αυτού, τα οποία είναι πενταμελή και αποτελούνται από: α) Τρεις υπαλλήλους με βαθμό Α΄, οι οποίοι λαμβάνονται μεταξύ των δέκα (10) υπαλλήλων που έχουν τον περισσότερο χρόνο άσκησης καθηκόντων προϊσταμένου Διεύθυνσης, υπάγονται στην αρμοδιότητα του Υπηρεσιακού Συμβουλίου και υπηρετούν στην έδρα του (...) Αν δεν επαρκούν οι υπάλληλοι με τις προϋποθέσεις αυτές ο αριθμός συμπληρώνεται από υπαλλήλους με τον περισσότερο χρόνο άσκησης καθηκόντων προϊσταμένου Τμήματος με την προϋπόθεση να ανήκουν σε κλάδο του οποίου οι υπάλληλοι προβλέπεται ότι μπορεί να προϊστανται Διεύθυνσης. Αν δεν υπάρχουν ή δεν επαρκούν υπάλληλοι της οικείας υπηρεσίας με τις προαναφερόμενες προϋποθέσεις για να οριστούν μέλη του Υπηρεσιακού Συμβουλίου, ορίζονται υπάλληλοι από άλλη δημόσια υπηρεσία ή νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου που πληρούν

τις προϋποθέσεις αυτές. Αν ο αριθμός των υπηρετούντων στην έδρα του Υπηρεσιακού Συμβουλίου δεν επαρκεί για τη συγκρότηση του, ορίζονται υπάλληλοι που υπηρετούν εκτός της έδρας του νομού αυτού, που πληρούν τις προϋποθέσεις. β) (...) Τα υπό στοιχείο α' μέλη του Υπηρεσιακού Συμβουλίου ορίζονται με απόφαση (...) του διοικητικού συμβουλίου του Ν.Π.Δ.Δ. και τοποθετούνται ως προϊστάμενοι Διεύθυνσης μέχρι την επιλογή των προϊσταμένων Διευθύνσεων από τα Σ.Ε.Π. με τις διατάξεις του παρόντος νόμου [και πάντως όχι πέραν του ενός (1) έτους από την τοποθέτησή τους] (Οι εντός των αγκυλών λέξεις διαγράφηκαν με την διάταξη της παραγράφου 8 του άρθρου 37 του ν.3986/2011, φ Α' 152/1.7.2011, από την έναρξη ισχύος του ως άνω ν. 3839/2010, ήτοι κατά το άρθρο όγδοο αυτού από της δημοσίευσής του στην εφημερίδα της κυβερνήσεως). Επακολούθησε ο ν. 4275/2014 «Τροποποίηση διατάξεων του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ. (ν. 3528/2007) - Επιλογή προϊσταμένων οργανικών μονάδων και άλλες διατάξεις» (φ Α' 149/15.7.2014), με τις διατάξεις του οποίου αντικαταστάθηκαν τα προαναφερόμενα άρθρα του Υπαλληλικού Κώδικα και, συγκεκριμένα, με το άρθρο 1 αντικαταστάθηκαν τα άρθρα 84, 85 και 86, με το άρθρο 2 αντικαταστάθηκαν, μεταξύ άλλων, τα άρθρα 157 και 158, ενώ με το άρθρο 3 αντικαταστάθηκε το άρθρο 159. Περαιτέρω, με το άρθρο 5, υπό τον τίτλο «Μεταβατικές διατάξεις» του εν λόγω ν.4275/2014 ορίσθηκε ότι: «1. Με την έναρξη ισχύος των προεδρικών διαταγμάτων που εκδίδονται για πρώτη φορά κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 54 του ν. 4178/2013 και της παρ. 4 του άρθρου 35 του ν. 4024/2011:α) Παύει αυτοδικαίως η άσκηση καθηκόντων ευθύνης των προϊσταμένων οργανικών μονάδων των δημοσίων υπηρεσιών και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου είτε αυτοί έχουν επιλεγεί με βάση τις διατάξεις του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ. είτε με βάση ειδικές διατάξεις, καθώς επίσης παύει και η άσκηση καθηκόντων με αναπλήρωση. β).(...).2.Οι προϊστάμενοι των δημοσίων υπηρεσιών και των Ν.Π.Δ.Δ. που υπηρετούν κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου συνεχίζουν να ασκούν τα καθήκοντά τους μέχρι την έναρξη ισχύος των οικείων οργανικών διατάξεων, όπως προβλέπονται στα οικεία προεδρικά διατάγματα που εκδίδονται για πρώτη



φορά σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του ν. 4178/2013 και της παρ. 4 του άρθρου 35 του ν. 4024/2011.(...).5.Από την έναρξη ισχύος των προεδρικών διαταγμάτων που εκδίδονται για πρώτη φορά κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 54 του ν. 4178/2013 και της παρ. 4 του άρθρου 35 του ν. 4024/2011: α) Λήγει αυτοδικαίως η θητεία των μελών, εκτός των αιρετών εκπροσώπων, των Υπηρεσιακών Συμβουλίων των δημοσίων υπηρεσιών και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου που συγκροτήθηκαν με τις διατάξεις του άρθρου πέμπτου του ν. 3839/2010. β) (...). γ) Τα υπηρεσιακά συμβούλια που συγκροτήθηκαν με τις διατάξεις του άρθρου πέμπτου του ν. 3839/2010, συνεχίζουν να λειτουργούν και να ασκούν τις αρμοδιότητές τους μέχρι τη συγκρότηση των Υπηρεσιακών Συμβουλίων της περίπτωσης β' της παρούσας παραγράφου. 6. (...).

5. Επειδή, εν συνεχεία, με τις διατάξεις του ισχύοντος κατά τον χρόνο εκδόσεως της προσβαλλομένης αποφάσεως, ν.4369/2016 (φ Α' 33/27.2.2016) και, ειδικότερα, με το άρθρο 29, υπό τον τίτλο «Προϊστάμενοι οργανικών μονάδων – Διαδικασία και κριτήρια επιλογής προϊσταμένων», αντικαταστάθηκαν εκ νέου, μεταξύ άλλων, τα άρθρα 84, 85 και 86 του Υπαλληλικού Κώδικα, τα οποία αφορούν στην επιλογή προϊσταμένων οργανικών μονάδων, ήτοι Γενικών Διευθύνσεων, Διευθύνσεων ή αντιστοίχου ή ενδιάμεσου (μεταξύ Διευθύνσεως και Τμήματος) επιπέδου και Τμήματος ή αντιστοίχου επιπέδου, στα ληπτέα κατά την εν λόγω επιλογή κριτήρια και στην σχετική διαδικασία επιλογής. Περαιτέρω, στο άρθρο 30, υπό τον τίτλο «Μεταβατικές διατάξεις», του ίδιου νόμου ορίσθηκε ότι: «1.Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου: α) Έως την επιλογή προϊσταμένων οργανικών μονάδων σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος νόμου ή ειδικών διατάξεων, καθήκοντα προϊσταμένων εξακολουθούν να ασκούν οι κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου προϊστάμενοι. β) Η θητεία των ανωτέρω προϊσταμένων λήγει αυτοδικαίως με την επιλογή και τοποθέτηση προϊσταμένων σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος νόμου. γ) (...). 2.Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου λήγει αυτοδικαίως η θητεία των μελών των Υπηρεσιακών Συμβουλίων, εκτός των αιρετών εκπροσώπων. 3. (...). Στο δε άρθρο 31, υπό τον τίτλο «Τελικές - Καταργούμενες Διατάξεις», ορίσθηκε, εκτός άλλων, στην

παράγραφο 5 ότι: «Κάθε γενική ή ειδική διάταξη που ρυθμίζει θέματα του παρόντος νόμου ή αντίκειται στις διατάξεις του καταργείται».

6. Επειδή, εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της δικογραφίας προκύπτουν τα εξής: Με την απόφαση φ6/16815/12.10.2010 (φ Γ'1010/22.10.2010) του Διοικητή της 5^{ης} Υγειονομικής Περιφέρειας Θεσσαλίας και Στερεάς Ελλάδος, που εξεδόθη κατόπιν σχετικής αποφάσεως του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Τρικάλων που ελήφθη κατά την 16/16.7.2010 συνεδρίαση αυτού (θέμα 15^ο), τοποθετήθηκε η αιτούσα σε θέση προϊσταμένης Διεύθυνσης της Νοσηλευτικής Υπηρεσίας του εν λόγω Νοσοκομείου ως εκ της ιδιότητός της ως τακτικού μέλους του οικείου Υπηρεσιακού Συμβουλίου, συμφώνως προς τα οριζόμενα υπό του ν.3839/2010, άρθρο πέμπτο, παρ. 4 περίπτ. β', δηλαδή με τον ισχύοντα τότε και απαλειφθέντα μετέπειτα χρονικό περιορισμό του ενός έτους από της τοποθετήσεώς της. Με την προσβαλλομένη απόφαση 16491/ 26.7.2016 του Διοικητή του ως άνω Νοσοκομείου αποφασίσθηκε η ανάθεση των καθηκόντων της ανωτέρω θέσεως στην Ευαγγελία Ράτσικα, μόνιμη υπάλληλο του κλάδου ΤΕ Νοσηλευτικής με βαθμό Α', του ίδιου Νοσοκομείου. Για την έκδοση της αποφάσεως αυτής ελήφθησαν υπ' όψιν, κατά τα αναφερόμενα στο προοίμιό της, α) οι διατάξεις του άρθρου 7 παρ.8 του ν.3329/2005 (φ Α'81/4.4.2005), β) οι διατάξεις του ν.4369/2016 (φ Α'33/27.2.2016), γ) ο οργανισμός λειτουργίας του Νοσοκομείου (φ Β'1230/11.4.2012), δ) το ΦΕΚ Γ'1010/22.10.2010, ε) η 334/16/16.7.2010 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου, στ) οι υπηρεσιακοί φάκελοι της αιτούσας και της Ευαγγελίας Ράτσικα, ζ) το γεγονός ότι από την έναρξη ισχύος του ν.4369/ 2016 λήγει αυτοδικαίως η θητεία των μελών του Υπηρεσιακού Συμβουλίου, εκτός των αιρετών εκπροσώπων, η) η ανάγκη εύρυθμης, ομαλής και απρόσκοπτης λειτουργίας της Νοσηλευτικής Υπηρεσίας. Επακολούθησε η έκδοση της 16737/28.7.2016 αποφάσεως του Διοικητή του εν λόγω Νοσοκομείου, με την οποία αποφασίσθηκε η ανάθεση καθηκόντων προϊσταμένης Τμήματος της Β' Παθολογικής Κλινικής στην αιτούσα.

7. Επειδή, με την κρινομένη αίτηση και το επ' αυτής υπόμνημα η αιτούσα, μεταξύ άλλων, προβάλλει ότι η προσβαλλομένη απόφαση είναι



παράνομη, διότι, παρ' ότι δεν προσδιορίζεται η εφαρμοστέα διάταξη του ν.4369/2016, κατά την μεταβατική αυτού διάταξη του άρθρου 30, εφ' όσον κατά τη δημοσίευση του εν λόγω νόμου ασκούσε η ίδια καθήκοντα προϊσταμένης Διεύθυνσης, έπρεπε να παραμείνει στη θέση της μέχρι την επιλογή και τοποθέτηση προϊσταμένων οργανικών μονάδων συμφώνως προς τους ορισμούς του άρθρου 29 του ίδιου νόμου, αλλά ούτε και σχετίζεται με την υπόθεση η αναφορά στην προσβαλλομένη απόφαση του ότι από την έναρξη ισχύος του ως άνω νόμου λήγει αυτοδικαίως η θητεία των μελών του υπηρεσιακού συμβουλίου. Επίσης, όπως προβάλλει η αιτούσα, η προσβαλλομένη απόφαση είναι παράνομη και για το λόγο ότι στο προοίμιό της αναφέρεται η 334/16/16.7.2010 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου, κατόπιν της οποίας είχε ορισθεί τακτικό μέλος του οικείου Υπηρεσιακού Συμβουλίου με την προδιαληφθείσα σχετική απόφαση, καθώς και το φύλλο της εφημερίδος της κυβερνήσεως (τ. Γ'1010/22.10.2010), στο οποίο είχε δημοσιευθεί η εν λόγω απόφαση, δυνάμει της οποίας είχε τοποθετηθεί στην θέση της προϊσταμένης Διεύθυνσης της Νοσηλευτικής Υπηρεσίας ως εκ της ιδιότητός της ως τακτικού μέλους του Υπηρεσιακού Συμβουλίου, για διάστημα όχι πέραν του ενός έτους, κατά τους ορισμούς του ν.3839/2010 (άρθρο πέμπτο παρ.4 περίπτ. β'), πλην όμως δεν γίνεται μνεία στην διάταξη του άρθρου 37 παρ. 8 του ν.3986/2011, βάσει της οποίας ο ως άνω χρονικός περιορισμός δεν ισχύει από την έναρξη ισχύος του ν.3839/2010. Περαιτέρω, η αιτούσα προβάλλει ότι η προσβαλλομένη απόφαση στερείται της απαιτούμενης κατά νόμο αιτιολογίας και ότι δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι αποτελούν αιτιολογία αυτής οι αόριστες αναφορές στο προοίμιό της περί λήψεως υπ' όψιν των υπηρεσιακών φακέλων ή και η ανάγκη της ευρύθμου, ομαλής και απροσκόπτου λειτουργίας της Νοσηλευτικής Υπηρεσίας, καθ' όσον δεν αναφέρεται κάποιο στοιχείο και ουδεμία ανάγκη αιτιολογείται ή προσδιορίζεται, η δε υπηρεσιακή της επάρκεια και απόδοσή της είναι άριστη, όπως τούτο προκύπτει από τον υπηρεσιακό της φάκελο.

8. Επειδή, το Νοσοκομείο με τις απόψεις του προβάλλει ότι η αιτούσα η οποία είχε τοποθετηθεί στην θέση προϊσταμένης Διεύθυνσης της Νοσηλευτικής Υπηρεσίας ως εκ της ιδιότητός της, ως τακτικού μέλους του

Υπηρεσιακού Συμβουλίου, ορίσθηκε ως μέλος αυτού όχι με τα προσόντα και την ιδιότητα προϊσταμένου Διεύθυνσης αλλά ως προϊσταμένη Τμήματος, καθ' όσον τότε υπήρχαν μόνο τέσσερις (4) υπάλληλοι (και όχι 10) όπως προέβλεπε η σχετική διάταξη με τα προσόντα προϊσταμένου Διεύθυνσης και αναγκαστικά ο αριθμός αυτών συμπληρώθηκε με έξι (6) υπαλλήλους που ασκούσαν καθήκοντα προϊσταμένου Τμήματος, μεταξύ των οποίων και η αιτούσα, ενώ πρέπει να σημειωθεί ότι η ήδη τοποθετηθείσα Ευαγγελία Ράτσικα ήταν μεταξύ των τεσσάρων (4) υπαλλήλων που είχαν από τότε την ιδιότητα του προϊσταμένου Διεύθυνσης. Περαιτέρω, προβάλλει ότι η μεταβατική διάταξη του άρθρου πέμπτου, παρ. 4, του ν. 3839/2010, κατά την οποία τα μεταβατικώς οριζόμενα μέλη των υπηρεσιακών συμβουλίων τοποθετούνται ως προϊστάμενοι Διευθύνσεων από τα Σ.Ε.Π., ως εξαιρετική, αφορά προσωρινή τοποθέτηση περιορισμένης χρονικής διάρκειας και όχι τοποθέτηση επί θητεία και, συνεπώς, εν όψει του ότι κατά το άρθρο 30 παρ. 2 του ν. 4369/2016 έληξε η θητεία της αιτούσας ως μέλους του Υπηρεσιακού Συμβουλίου, δεν υπάρχει και νόμιμο έρεισμα της προσωρινής τοποθετήσεώς της στη θέση της προϊσταμένης Διεύθυνσης αλλά ούτε και μπορεί να εφαρμοσθεί η διάταξη της παρ. 1 του ίδιου άρθρου και νόμου, καθώς δεν μπορεί να υπάρχει αυτοδίκαιη λήξη θητείας λόγω της προσωρινής τοποθετήσεώς της στην ως άνω θέση.

9. Επειδή, εν όψει των ανωτέρω, οι προαναφερόμενοι δύο πρώτοι λόγοι ακυρώσεως παρίστανται βάσιμοι, δεδομένου ότι με τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 30 παρ.1 περιπτ. α' και β' του ν. 4369/2016, ορίσθηκε ρητώς ότι οι κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου προϊστάμενοι οργανικών μονάδων συνεχίζουν την άσκηση των καθηκόντων τους έως την επιλογή και τοποθέτηση νέων προϊσταμένων, οπότε και λήγει αυτοδικαίως η θητεία αυτών. Επομένως, εν όψει του ότι κατά τη δημοσίευση του εν λόγω νόμου η αιτούσα κατείχε την θέση της προϊσταμένης Διεύθυνσης της Νοσηλευτικής Υπηρεσίας του Γενικού Νοσοκομείου Τρικάλων, η παράταση της θητείας της στηρίζεται άνευ ετέρου στις ανωτέρω διατάξεις. Το γεγονός δε ότι είχε ορισθεί ως προϊσταμένη της Διεύθυνσης της Νοσηλευτικής Υπηρεσίας λόγω της ιδιότητός της ως μέλους του Υπηρεσιακού Συμβουλίου, συμφώνως προς το άρθρο πέμπτο παρ. 4 εδάφιο β' του ν.



3839/2010, όπως η διάταξη αυτή είχε τροποποιηθεί από της ισχύος του εν λόγω νόμου, δυνάμει της παρ.8 του άρθρου 37 του ν.3986/2011, και ότι η θητεία της ως μέλους του Υπηρεσιακού Συμβουλίου έληξε αυτοδικαίως δυνάμει της παρ. 2 του άρθρου 30 του ν.4369/2016, δεν ασκεί επιρροή. Και τούτο διότι ο νομοθέτης θέσπισε δύο διαφορετικές διατάξεις, με τις οποίες διαχωρίζει σαφώς την παράταση της θητείας των κατά την δημοσίευση του ν.4369/2016 προϊσταμένων οργανικών μονάδων έως την επιλογή και τοποθέτηση νέων προϊσταμένων (άρθρο 30 παρ.1 περιπτ. α' και β') και την αυτοδικαία λήξη της θητείας των Υπηρεσιακών Συμβουλίων από την έναρξη ισχύος του εν λόγω ν.4369/2016 (άρθρο 30 παρ.2) και, συνεπώς, η αυτοδικαία λήξη της θητείας της αιτούσας ως μέλους του Υπηρεσιακού Συμβουλίου του Νοσοκομείου δεν επέφερε και την λήξη της θητείας της ως προϊσταμένης Διεύθυνσης του Νοσοκομείου αυτού (πρβλ. Σ.τ.Ε. 304/2009). Σημειωτέον δε ότι, εάν ο νομοθέτης ήθελε να συνδέσει την λήξη της θητείας του προϊσταμένου Διεύθυνσης ή και λοιπών οργανικών μονάδων, ο οποίος είχε τοποθετηθεί στην θέση αυτή λόγω της ιδιότητός του ως μέλους του Υπηρεσιακού Συμβουλίου με την λήξη της θητείας του ίδιου ως μέλος του ίδιου Υπηρεσιακού Συμβουλίου, θα το είχε ορίσει ρητώς, δηλαδή θα είχε επαναλάβει και στις διατάξεις του άρθρου 30 του ν.4369/2016 την προαναφερθείσα και προϊσχύσασα σχετική ρύθμιση του άρθρου πέμπτου, παρ.2 του ν. 3839/2010. Εν όψει των ανωτέρω, είναι απορριπτέοι ο προαναφερόμενοι ισχυρισμοί του Νοσοκομείου και, συγκεκριμένα, ο μεν πρώτος ισχυρισμός, εκτός του ότι είναι αόριστος, ως ερειδόμενος επί εσφαλμένης εκδοχής, αφού αντικείμενο της παρούσης δίκης δεν αποτελεί η νομιμότητα ή μη της συγκροτήσεως του Υπηρεσιακού Συμβουλίου, του οποίου μέλος υπήρξε η αιτούσα μέχρι την έναρξη ισχύος του ν. ν.4369/2016 (άρθρο 30 παρ.2), ο δε άλλος ισχυρισμός ως αβάσιμος.

10. Επειδή, περαιτέρω, η διαλαμβανομένη στο προοίμιο της προσβαλλομένης αποφάσεως, επίκληση της ανάγκης για την εύρυθμη, ομαλή και απρόσκοπτη λειτουργία της Νοσηλευτικής Υπηρεσίας του Νοσοκομείου, δεν αρκεί ως δικαιολογητικός λόγος για την έκδοσή της εν λόγω αποφάσεως ούτε και στο πλαίσιο των μετακινήσεων που έχει τη δυνατότητα να διενεργεί ο Διοικητής του Νοσοκομείου για την κάλυψη υπηρεσιακών αναγκών (άρθρο

7 παρ. 8 του ν.3329/2005). Και τούτο διότι το αιτιολογικό αυτό έρεισμα της προσβαλλομένης αποφάσεως είναι πλημμελές, κατά τον βασίμως προβαλλόμενο ως άνω σχετικό λόγο ακυρώσεως, δεδομένου ότι δεν συνδέεται με τυχόν ενέργειες ή παραλείψεις της αιτούσας εν σχέσει με την εύρυθμη και απρόσκοπτη λειτουργία της Νοσηλευτικής Υπηρεσίας του Νοσοκομείου, για τις οποίες είχε κινηθεί εναντίον της η σχετική πειθαρχική διαδικασία. Και ναι μεν στην έκθεση απόψεων του Νοσοκομείου αναφέρεται ότι κατά τον χρόνο εκδόσεως της προσβαλλομένης αποφάσεως η αιτούσα είχε παραπεμφθεί ενώπιον του Τριμελούς Πλημμελειοδικείου Τρικάλων με την κατηγορία της παραβάσεως του καθήκοντος (άρθρο 259 Π.Κ.) και, ως εκ τούτου, δεν ήταν δόκιμο να συμμετέχει στο Υπηρεσιακό Συμβούλιο. Ο λόγος, όμως, αυτός ερείδεται επί εσφαλμένης εκδοχής. Και τούτο διότι, ανεξαρτήτως του ότι η θητεία της αιτούσας ως μέλους του Υπηρεσιακού Συμβουλίου του Νοσοκομείου έληξε αυτοδικαίως από την έναρξη ισχύος του ν. 4369/2016 και όχι λόγω της παραπομπής της ενώπιον του ποινικού δικαστηρίου, το γεγονός ότι έληξε η θητεία της αιτούσας ως μέλους του Υπηρεσιακού Συμβουλίου δεν συνεπάγεται ότι έληξε και η θητεία της ως προϊσταμένης της Διεύθυνσης της Νοσηλευτικής Υπηρεσίας. Σημειωτέον, άλλωστε, ότι με την 302/2017 απόφαση του ως άνω ποινικού δικαστηρίου, πλην άλλων, η αιτούσα και οι αναφερόμενοι στην ίδια απόφαση συγκατηγορούμενοι της κηρύχθηκαν αθώοι του ότι την 1.1.2013 με την ιδιότητά τους ως μελών του Υπηρεσιακού Συμβουλίου του Νοσοκομείου εξέδωσαν το υπ' αριθμ. 1/2013 πρακτικό, με το οποίο οριστικοποιήθηκε ο τελικός πίνακας κατατάξεως των υποψηφίων για την τοποθέτηση των προϊσταμένων τμημάτων της Νοσηλευτικής Υπηρεσίας κατά παράβαση του άρθρου 10 του ν. 4024/2011, με σκοπό όλων των κατηγορουμένων, κατά παράβαση των αρμοδιοτήτων τους και των ανατιθεμένων σε αυτούς καθηκόντων να προκαλέσουν βλάβη στον εγκαλούντα, νοσηλευτή του Νοσοκομείου και να ωφελήσουν παράνομως άλλους συνυποψηφίους του.

11. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει, να γίνει δεκτή η αίτηση και να ακυρωθεί η προσβαλλομένη απόφαση, κατά τον βασίμως προβαλλόμενο σχετικό λόγο, η δε υπόθεση να αναπεμφθεί στη Διοίκηση για τις κατά νόμον ενέργειες. Περαιτέρω, το καταβληθέν παράβολο να αποδοθεί στην αιτούσα,

31

9

και η δικαστική δαπάνη αυτής, ανερχομένη στο ποσό των 576 ευρώ να επιβληθεί στο Νοσοκομείο.

ΔΙΑ ΤΑΥΤΑ

Δέχεται την αίτηση.

Ακυρώνει την 16491/26.7.2016 απόφαση του Διοικητή του Γενικού Νοσοκομείου Τρικάλων.

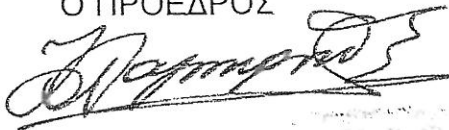
Αναπέμπει, κατά το αιτιολογικό, την υπόθεση στη Διοίκηση.

Διατάσσει την απόδοση του παραβόλου.

Επιβάλλει στο Γενικό Νοσοκομείο Τρικάλων την δικαστική δαπάνη της αιτούσας, η οποία ανέρχεται στο ποσό των πεντακοσίων εβδομήντα έξι (576) ευρώ.

Η διάσκεψη του Δικαστηρίου έγινε στη Λάρισα, την 23η Ιανουαρίου 2018 και η απόφαση δημοσιεύθηκε κατά την έκτακτη δημόσια συνεδρίαση της 28ης Φεβρουαρίου 2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ



Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ



24η Απριλίου 2018
Η Εισηγήτρια
Α. Λουβαρίνη

