

ΤΟ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΕΦΕΤΕΙΟ ΑΘΗΝΩΝ
ΑΚΥΡΩΤΙΚΟΣ ΣΧΗΜΑΤΙΣΜΟΣ

Τμήμα Δ΄

Με μέλη τους: Γεώργιο Φαλτσέτο, Πρόεδρο Εφετών Δ.Δ., Ιωάννη Καλαμάρα, και Αλεξάνδρα Παπακωνσταντίνου, Εφέτες Διοικητικών Δικαστηρίων,

συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του, στις 3 Δεκεμβρίου 2009, με γραμματέα τη Γεωργία Ζυμοστρά, για να δικάσει την από 18 Ιουλίου 2007 αίτηση,

του Παναγιώτη Καρανικολόπουλου, κατοίκου Καλαμάτας (οδός Σπάρτης αρ. 31), που παραστάθηκε με την πληρεξούσιά του δικηγόρο Θεοδώρα Αντωνίου, την οποία έχει διορίσει με προφορική δήλωση στο ακροατήριο του Δικαστηρίου

κατά των: 1) Υπουργού Εθνικής Άμυνας και 2) Υπουργού Παιδείας Δια Βίου Μάθησης και Θρησκευμάτων, που παραστάθηκαν με τη Δικαστική Αντιπρόσωπο του Ν.Σ.Κ. Ουρανία Μενδρινού.

Κατά τη δημόσια συζήτηση που ακολούθησε, το Δικαστήριο άκουσε:

τον εισηγητή της υπόθεσης, Εφέτη Διοικητικών Δικαστηρίων, Ιωάννη Καλαμάρα, που διάβασε τη σχετική έκθεσή του, εξέθεσε τα ζητήματα που προκύπτουν και ανέπτυξε την γνώμη του γι' αυτά,

την πληρεξούσια δικηγόρο του αιτούντος, που ανέπτυξε και προφορικά τους λόγους ακύρωσης και ζήτησε να γίνει δεκτή η αίτηση, καθώς και

την εκπρόσωπο των Υπουργών, που ζήτησε αντίθετα να απορριφθεί η αίτηση.

Μετά τη συνεδρίαση, το Δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη και, αφού μελέτησε τη δικογραφία και τις σχετικές διατάξεις, αποφασίζει τα εξής:

1.Επειδή, η κρινόμενη αίτηση ακυρώσεως νομίμως επαναφέρεται προς συζήτηση μετά την έκδοση της 1805/2009 αναβλητικής απόφασης του Δικαστηρίου με την οποία κηρύχθηκε απαράδεκτη η συζήτηση της υπόθεσης κατά τη δικάσιμο της 7.5.2009 και αναβλήθηκε η εκδίκασή της για τη δικάσιμο της 3.12.2009, προκειμένου να γίνουν οι νόμιμες κοινοποιήσεις στον αρμόδιο Υπουργό Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων, (ήδη Υπουργό Παιδείας, δια Βίου Μάθησης και Θρησκευμάτων, βλ. άρθρο 1 της απόφασης του Πρωθυπουργού με αριθμό 2876/7.10.2009 «Αλλαγή τίτλου Υπουργείων», Β' 2234), ώστε να του δοθεί η δυνατότητα να παραστεί στη νέα συζήτηση της αιτήσεως ακυρώσεως.

2.Επειδή, η 1805/2009 απόφαση του Δικαστηρίου κοινοποιήθηκε και στον αρμόδιο Υπουργό Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων, ο οποίος απέστειλε τις απόψεις του, επί της αιτήσεως ακυρώσεως και παρέστη κατά τη νέα συζήτησης της υπόθεσης στο ακροατήριο.

3. Επειδή, για την άσκηση της υπό κρίση αιτήσεως ακυρώσεως καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, όπως προκύπτει από το με αριθ. 851500/2008 σειράς Α' έντυπο γραμμάτιο παραβόλου του Δημοσίου.

4.Επειδή, με την αίτηση αυτή, που έχουν ασκήσει οι Ιωάννης Καρανικολόπουλος και Μαρία Λάππα ως ασκούντες τη γονική μέριμνα του ανηλίκου τέκνου τους Παναγιώτη Καρανικολόπουλου, ζητείται να ακυρωθεί η 736/2.7.2008 απόφαση της Ανωτάτης Αεροπορίας Υγειονομικής Επιτροπής (ΑΑΥΕ), με την οποία ο αιτών, υποψήφιος του διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την Φ. 337.1/48/70576/5.3.2008 ~~απόφαση του~~ απόφαση του Υφυπουργού Εθνικής Αμύνης για την επιλογή σπουδαστών Ανωτάτων Στρατιωτικών Ιδρυμάτων (Α.Σ.Ε.Ι.) και Ανωτέρων Στρατιωτικών Σχολών Υπαξιωματικών (ΑΣΣΥ) κατά το ακαδημαϊκό έτος 2008-2009, για την εισαγωγή

και κατάταξη στη Σχολή Τεχνικών Υπαξιωματικών Αεροπορίας (ΣΤΥΑ) (πρώτη προτίμηση) και άλλες τρεις στρατιωτικές σχολές υπαξιωματικών, κρίθηκε ακατάλληλος για εισαγωγή σε όλες τις στρατιωτικές σχολές λόγω δυσλεξίας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 3 παρ. 4 του π.δ/τος 133/2002.

5.Επειδή, η πληρεξουσία των αιτούντων Θεοδώρα Αντωνίου με προφορική δήλωσή της στο ακροατήριο κατά τη δικάσιμο της 7.5.2009 δήλωσε ότι συνεχίζει τη δίκη ο ενηλικιωθείς ήδη αιτών Παναγιώτης Καρανικολόπουλος (βλ. ΔΕΑ 1805/2009 σελ. 1)

6. Επειδή, μετά την έκδοση της προσβαλλόμενης απόφασης της Α.Α.Υ.Ε. (με την οποία ο αιτών κρίθηκε ακατάλληλος για εισαγωγή σε όλες τις στρατιωτικές σχολές λόγω δυσλεξίας) και μετά την άσκηση της κρινομένης αιτήσεως ακυρώσεως (18.7.2008), αφού απεστάλη στο Υπουργείο Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων από το Υπουργείο Εθνικής Αμύνης ο σχετικός πίνακας ακαταλλήλων, που στηρίχθηκε στην προσβαλλόμενη γνωμάτευση της Α.Α.Υ.Ε., α) με την Φ. 151/109512/Β6/26.8.2008 απόφαση του Υπουργού Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων, κύρωθηκαν οι πίνακες των εισαγομένων στις Ανώτερες Στρατιωτικές Σχολές Υπαξιωματικών και στις Σχολές Αστυφυλάκων με βάση τα αποτελέσματα των ειδικών εισαγωγικών εξετάσεων των αποφοίτων Β΄ κύκλου ΤΕΕ έτους 2008, κατά παράλειψη του αιτούντος, (λόγω της κρίσεώς του ως ακαταλλήλου) και β) με την Φ.337 ΑΔ 1309/2.9.2008 απόφαση του Διοικητή Αεροπορικής Εκπαίδευσης του Γ.Ε.Α. κατατάχθηκαν στο 1^ο έτος της Σχολής Τεχνικών Υπαξιωματικών Αεροπορίας οι εισακτέοι έτους 2008 υποψήφιοι του ανωτέρω διαγωνισμού, οι οποίοι κρίθηκαν εισακτέοι στη Σχολή από το ΥΠ.Ε.Π.Θ., στους οποίους δεν περιλαμβάνεται ο αιτών.

7. Επειδή, εκ των αναφερόμενων στην σκέψη 6 πράξεων, η πράξη κύρωσης πινάκων εισαγομένων του ΥΠ.Ε.Π.Θ., κατά παράλειψη του αιτούντος, με την οποία ολοκληρώθηκε η σύνθετη διοικητική ενέργεια του σχετικού διαγωνισμού (ΣΕ 642/2004 σκ. 3, πρβλ. ΣΕ 1111/2005 σκ. 4), πρέπει να θεωρηθεί συμπροσβαλλόμενη με την προσβαλλόμενη πράξη (απόφαση Α.Α.Υ.Ε.), μόνη δε παραδεκτώς προσβαλλόμενη, δεδομένου ότι στην πράξη

αυτή ενσωματώθηκε και η προγενέστερη συμπροσβαλλόμενη πράξη και από της ενσωματώσεως της απέβαλε τον εκτελεστό χαρακτήρα της και απαραδέκτως προσβάλλεται αυτοτελώς με την κρινόμενη αίτηση ακυρώσεως. Πλημμέλειες όμως και της προγενεστέρας αυτής πράξεως εξετάζονται κατά την έρευνα του κύρους της τελικής πράξης, και οδηγούν στην ακύρωση της τελικής πράξεως.

8. Επειδή, η πράξη κατάταξης (διορισμού) στην Σ.Τ.Υ.Α. των επιτυχόντων του διαγωνισμού ναί μεν δεν αποτελεί μέρος της σύνθετης διοικητικής ενέργειας του διαγωνισμού, αλλά πράξη μεταγενέστερη, εκτός της σύνθετης διοικητικής ενέργειας, (πρβλ. ΣΕ 1111/05 σκ. 4 και εμμέσως ΣΕ 642/2004 σκ. 3), πλήν ενόψει της στενής συναφείας της προς την προσβαλλόμενη πρώτη πράξη, και δή του ότι στηρίζεται στην πράξη αυτή, πρέπει επίσης να θεωρηθεί συμπροσβαλλόμενη (Πρβλ. ΣΕ 517/90, 918/91, 1960/91 κ.ά.).

9. Επειδή, το άρθρο 1 του π.δ/τος 133/2002 «Για την κρίση της σωματικής ικανότητας των στρατευσίμων, αυτών που κατατάσσονται στις Ένοπλες Δυνάμεις, καθώς και του στρατιωτικού προσωπικού γενικά» (Α' 109), που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση των διατάξεων των άρθρων 11 παρ. 2 του ν. 1763/1988, 20 του ν.δ/τος 1327/1973 και 23 παρ. 9 του ν.δ/τος 1400/1973, ορίζει ότι : «1. Όλοι οι κατατασσόμενοι, με οποιαδήποτε ιδιότητα, στις Ένοπλες Δυνάμεις (Ε.Δ.) πρέπει να έχουν σωματική ικανότητα (σωματική και ψυχική υγεία, αρτιμέλεια και σωματική διάπλαση) που να ανταποκρίνεται πλήρως στις απαιτήσεις της αποστολής για την οποία προορίζονται. Η ικανότητα αυτή κρίνεται μετά από υγειονομική εξέταση. 2. Η σωματική ικανότητα του προσωπικού της παραπάνω παραγράφου: α. Προσδιορίζεται από το αν ο εξεταζόμενος πάσχει ή όχι από νοσήματα, παθήσεις, βλάβες ή άλλες παθολογικές καταστάσεις, από το βαθμό έκτασης ή βαρύτητας αυτών και από την επίδρασή τους στην αποστολή του. β. Εξετάζεται από Αξιωματικούς του Υγειονομικού της ειδικότητας των Ιατρών, κατά τις μεθόδους της ιατρικής επιστήμης. Κατ' εξαίρεση η εξέταση υποψηφίων για στράτευση, εάν δεν

υπάρχουν οι αντίστοιχες ειδικότητες Αξιωματικών Υγειονομικού πραγματοποιείται κατά σειρά προτεραιότητας στα Κρατικά Νοσοκομεία ή Νοσηλευτικά Ιδρύματα αγαθοεργού πρωτοβουλίας. γ. Κρίνεται από τις υγειονομικές επιτροπές των Ενόπλων Δυνάμεων. 3. Διαταραχές της σωματικής ικανότητας δεν αποκλείουν την υπηρεσία στις Ενοπλες Δυνάμεις, εφόσον δεν επηρεάζουν την αποστολή σε αυτές ή δεν επηρεάζονται από την αποστολή. 4. 5. 6.». Στο άρθρο 2 του ίδιου π.δ/τος ορίζεται ότι : «1. Το προσωπικό του άρθρου 1, παράγραφος 1, εντάσσεται στις παρακάτω κατηγορίες σωματικής ικανότητας: α..... β. Οι υποψήφιοι για τα μόνιμα στελέχη αξιωματικών και υπξκών, οι μαθητές των Στρατιωτικών Σχολών (ΑΣΕΙ, ΣΣΥ), των Ενόπλων Δυνάμεων κρίνονται: (1) Κατάλληλοι (2) Ακατάλληλοι γ. 2. Από τις κατηγορίες προσωπικού της προηγούμενης παραγράφου: α. Αυτοί που δεν παρουσιάζουν καμία διαταραχή της σωματικής ικανότητας κρίνονται κατάλληλοι β. Αυτοί που παρουσιάζουν διαταραχές της σωματικής ικανότητας κρίνονται ανάλογα με την περίπτωση της κατηγορίας προσωπικού στην οποία ανήκουν σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 του παρόντος. 3.....». Στο άρθρο 3 του ίδιου π.δ/τος ορίζεται ότι : «1. Καθορίζονται οι παρακάτω προσαρτημένοι στο παρόν πίνακες και παραρτήματα νοσημάτων, παθήσεων και βλαβών με την αντίστοιχη ένδειξη για τη σωματική ικανότητα του προσωπικού. α. Γενικός Πίνακας. β. γ..... 2. Ο Γενικός Πίνακας εφαρμόζεται για την κρίση της σωματικής ικανότητας του προσωπικού που αναφέρεται στο άρθρο 4 3. Οι Υγειονομικές Επιτροπές γνωματεύουν και κρίνουν για τη σωματική ικανότητα, όπως καθορίζεται αυτή στους παραπάνω πίνακες και παραρτήματα. 4. Για νοσήματα, παθήσεις ή βλάβες που δεν αναφέρονται στους παραπάνω πίνακες και παραρτήματα όπως και για παρεκκλίσεις από το φυσιολογικό που επιδρούν στη σωματική ικανότητα αποφαιίνεται κατά την κρίση της η αρμόδια Ανώτατη Υγειονομική Επιτροπή, σύμφωνα με το άρθρο 7, υποπαράγραφος 1ζ, του Ν.Δ. 1327/1973. 5.». Στο άρθρο 4 ορίζεται ότι « 1. Με βάση τα νοσήματα, παθήσεις και βλάβες του Γενικού Πίνακα εξετάζεται και κρίνεται η σωματική ικανότητα των: α. β..... γ..... δ..... ε..... ζ..... η. Υποψηφίων Στρατιωτικών σχολών των

Ενόπλων Δυνάμεων (μονίμων Αξιωματικών ή Υπαξιωματικών) στην εισαγωγή.
θ.ι..... 2. Από τις παραπάνω κατηγορίες προσωπικού όσοι παρουσιάζουν νοσήματα, παθήσεις ή βλάβες του Γενικού Πίνακα κρίνονται: α. β. γ. Οι των υποπαραγράφων 1η που πάσχουν από νοσήματα με ένδειξη I2, I3, I4 κρίνονται Ακατάλληλοι. δ.....ε..... 3.....4..... 5.....». Εξάλλου, στο άρθρο 7 του ν.δ/τος 1327/1973 «περί των υγειονομικών επιτροπών των Ενόπλων Δυνάμεων» (Α' 16) ορίζεται ότι : «1. Αι ανώτατοι υγειονομικοί επιτροπείς εξετάζουν και γνωματεύουν: α) β) Επί της από υγειονομικής πλευράς καταλληλότητας των υποψηφίων παραγωγικών σχολών αξιωματικών και των απ' ευθείας ως αξιωματικών κατατασσόμενων. γ.δ.....ε..... ζ) Επί της σωματικής ικανότητας πασχόντων εκ νοσημάτων, παθήσεων ή βλαβών μη αναφερομένων εις τους πίνακας και παραρτήματα του Β.Δ/τος "περί υγειονομικής εξέτασεως και κρίσεως της σωματικής ικανότητας στρατευσίμων κλπ...". η.....θ.....ι.....κ.....λ..... 2.....». Και στο άρθρο 15 του ίδιου ν.δ/τος ορίζεται ότι : « 1..... 2. Τα μέλη των υγειονομικών επιτροπών, μορφώνουν γνώμην βάσει ενός ή πλειόνων των ακολούθων στοιχείων: α) Της ίδιας αυτών αντιλήψεως, δυναμένης να διαμορφωθεί και εξ αυτοπροσώπου εξέτασεως του παραπεμπόμενου. β) Γνωματεύσεων στρατιωτικών νοσοκομείων ή και πολιτικών νοσοκομείων, νοσηλευτικών ιδρυμάτων ή κλινικών, επί της εν αυτοίς νοσηλείας του παραπεμπόμενου. γ) Εξετάσεων υπό αρμοδίων προς τούτο ιατρείων, εις α παρεπέμφθη ή υπό των οποίων είχαν εξετασθή ο κρινόμενος. δ) Γνωματεύσεων ή γνωμών ειδικών επιστημονικών ιατρείων ή ειδικών επί του κρινόμενου θέματος στρατιωτικών ή ιδιωτών ιατρών. ε) Των περιεχομένων του ατομικού βιβλιαρίου υγείας, του βιβλιαρίου υγειονομικής περιθάλψεως και του αντιγράφου του φύλλου μητρώου, του παραπεμπόμενου. ζ) Παντός στοιχείου προκύπτοντος εξ υποβληθέντων περί του κρινόμενου φύλλων νοσηλείας ή εκ της όλης επί της υποθέσεως υφισταμένης αλληλογραφίας. 3. Εις περιπτώσεις καθ' ας η υγειονομική επιτροπή κρίνει ότι δεν δύναται να μορφώσει σαφή γνώμην, είτε δι' αυτοπροσώπου εξέτασεως του παραπεμπόμενου, είτε δι' εκτιμήσεως των υποβληθέντων αυτή στοιχείων, δύναται να γνωματεύσει περί