

**ΕΝΩΠΙΟΝ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ**  
**[ΑΚΥΡΩΤΙΚΗ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ]**

**ΑΙΤΗΣΗ**

Της Ανώτατης Διοικήσεως Δημοσίων Υπαλλήλων [ΑΔΕΔΥ], η οποία εδρεύει στην Αθήνα και επί των οδών Ψύλλα 2 και Φιλελλήνων, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

**ΚΑΤΑ**

Του Ελληνικού Δημοσίου, όπως νόμιμα εκπροσωπείται από την Υπουργό Διοικητικής Ανασυγκρότησης και τους Υπουργούς Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης και Διοικητικής Ανασυγκρότησης, που εδρεύουν στην Αθήνα.

**ΠΕΡΙ ΑΚΥΡΩΣΗΣ**

1] της υπ' αρ. 11365/14-11-2017 Υπουργικής Απόφασης -προκήρυξης πλήρωσης θέσης ευθύνης επιπέδου Γενικής Διεύθυνσης του Υπουργείου Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης, κατ' εφαρμογή των διατάξεων των άρ. 84-86 του Υπαλληλικού Κώδικα [ν. 3528/2007], όπως ισχύει.

2] της υπ' αρ. ΔΙΔΚ/40439/20-11-2017 Υπουργικής Απόφασης -προκήρυξης θέσεως ευθύνης επιπέδου Γενικής Διεύθυνσης για την Γενική Διεύθυνση Δημοσίων Οργανώσεων και την Γενική Διεύθυνση Ανθρωπίνου Δυναμικού Δημοσίου Τομέα του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης, κατ' εφαρμογή των διατάξεων των άρ. 84-86 του Υπαλληλικού Κώδικα [ν.3528/2007], όπως ισχύει,

κατά το μέρος, που αμφότερες οι προσβαλλόμενες περιέχουν ως κώλυμα υποψηφιότητας την μη εκπλήρωση των υποχρεώσεων αξιολογήσεων των υφισταμένων, κατ' άρ. 15 του ν.4369/2016.

3] Κάθε άλλης συναφούς πράξεως ή παραλείψεως της Διοικήσεως προγενέστερης ή μεταγενέστερης.

\*\*\*\*\*

**1] Έννομο Συμφέρον.**

Η αιτούσα είναι τριτοβάθμια συνδικαλιστική οργάνωση, που λειτουργεί βάσει νομίμως εγκεκριμένου καταστατικού, σύμφωνα με τις διατάξεις του νόμου 1264/1982. Σύμφωνα με το άρθρο 4 του καταστατικού αυτής, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, η αιτούσα εκπροσωπεί το σύνολο των εργαζόμενων [μονίμων και αορίστου] στο Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου και τα Νομικά πρόσωπα αυτών.

Σκοπός της οργάνωσης, όπως ορίζεται από το ισχύον καταστατικό της είναι μεταξύ άλλων «*Η σφυρηλάτηση της ενότητας και της συνεργασίας μεταξύ των μελών της και ο συντονισμός της δράσης τους για την διασφάλιση, την προστασία και την προαγωγή των οικονομικών, εργασιακών, κοινωνικών, ασφαλιστικών, συνταξιοδοτικών και γενικότερων συμφερόντων των Εργαζομένων στο Δημόσιο και την υπεράσπισή τους απέναντι σε κάθε αυθαιρεσία της εξουσίας. Η συνεχής προσπάθεια και ο συντονισμένος αγώνας για την διερεύνηση της συμμετοχής των Εργαζομένων στο Δημόσιο στο εθνικό εισόδημα, στην κατεύθυνση της εμπέδωσης της κοινωνικής δικαιοσύνης. Η προστασία του Δημοκρατικού μας πολιτεύματος, η διασφάλιση και η διεύρυνση των δημοκρατικών θεσμών, η προάσπιση της εθνικής ανεξαρτησίας και ο αγώνας για την επικράτηση της ειρήνης. Η προάσπιση της ανεξαρτησίας του συνδικαλιστικού κινήματος από κάθε παρέμβαση καθώς και η διασφάλιση των διαδικασιών που βασίζονται στις αρχές της Δημοκρατίας και της αυτονομίας στη λειτουργία και τη δράση του. Ο σεβασμός της ανθρώπινης αξίας, της ελεύθερης ανάπτυξης της προσωπικότητας, της προσωπικής και πολιτικής ελευθερίας και ασφάλειας. Η προάσπιση της ελευθερίας της σκέψης, του λόγου και της δράσης και της ελεύθερης διακίνησης των ιδεών, καθώς επίσης η προστασία των ατομικών και συνδικαλιστικών ελευθεριών και δικαιωμάτων. Η ουσιαστική, αντιπροσωπευτική και αποφασιστική συμμετοχή της Α.Δ.Ε.Δ.Υ. και των μελών της στα κρατικά όργανα διοίκησης, ελέγχου, κοινωνικής πολιτικής, σχεδιασμού, κατάρτισης και εφαρμογής προγραμμάτων καθώς και η συμμετοχή σε όργανα διοίκησης ασφαλιστικών ταμείων, υπηρεσιακά και εργασιακά συμβούλια». Για την επίτευξη του σκοπού της, η Α.Δ.Ε.Δ.Υ. δύναται, εκτός των άλλων, να προβαίνει στην «οργάνωση και τον συντονισμό των αγώνων του συνδικαλιστικού κινήματος με παραστάσεις, διαμαρτυρίες, καταγγελίες, συγκεντρώσεις, στάσεις εργασίας, απεργίες και κάθε άλλο πρόσφορο διεκδικητικό μέσο».*

Η Α.Δ.Ε.Δ.Υ., ούσα η αντιπροσωπευτικότερη συνδικαλιστική οργάνωση, που αφορά σε Δημοσίους Υπαλλήλους και εργαζόμενους στο Δημόσιο και τα Νομικά Πρόσωπα αυτού,

αριθμεί χιλιάδες μέλη, οι οποίοι θίγονται από τις διατάξεις των προσβαλλόμενων πράξεων, καθώς μέλη μας είναι όλοι οι υπάλληλοι, οι οποίοι συγκεντρώνουν μεν τα προσόντα για να επιλεγούν σε θέσεις επιπέδου Γενικής Διευθύνσεως, πλην όμως δεν έχουν προβεί σε αξιολόγηση των υφισταμένων τους, λόγω συμμετοχής τους στην προκηρυχθείσα από την ΑΔΕΔΥ, απεργία- αποχή από τις διαδικασίες αξιολογήσεως, όπως κατωτέρω θα εκτεθεί. Το έννομο συμφέρον της ΑΔΕΔΥ να προβαίνει σε άσκηση ενδίκων βοηθημάτων για την προστασία των δικαιωμάτων των μελών της έχει νομολογιακά κριθεί από το Δικαστήριο Σας [ΟΛ.ΣΤΕ 3354/2013, 668/2012].

**2] Το ιστορικό της παρούσας αιτήσεως ακυρώσεως και το νομοθετικό πλαίσιο βάσει του οποίου εκδόθηκαν οι προσβαλλόμενες πράξεις.**

Με τον νόμο 4369/2016 εισήχθη νέο νομοθετικό πλαίσιο αξιολόγησης των δημοσίων υπαλλήλων, βάσει των κριτηρίων, που τίθενται στα άρ. 17 και 18 του ως άνω νομοθετήματος. Ο νόμος 4369/2016 εισάγει για μία ακόμα φορά ένα μη αντικειμενικό σύστημα αξιολογήσεως καθώς η αξιολόγηση λαμβάνει χώρα βάσει κριτηρίων πλην όμως η επιλογή της βαθμολόγησης στηρίζεται στην απολύτως υποκειμενική κρίση των αξιολογητών, χωρίς στοιχεία αντικειμενικότητας, που είναι αναγκαία για την διασφάλιση της αξιοκρατίας και της διαφάνειας στην δράση της δημόσιας διοικήσεως. Είναι μάλιστα, χαρακτηριστικό, ότι ενώ με τις διατάξεις του ν. 4369/2016 εισάγεται η έννοια της στοχοθεσίας [ατομικής και κατά τμήμα], που αποτελεί κρίσιμο στοιχείο για την κατά το δυνατόν αντικειμενικοποίηση της διαδικασίας, η επίτευξη των στόχων κάθε υπαλλήλου δεν βαθμολογείται κατά την τρέχουσα διαδικασία αξιολογήσεως, προφανώς διότι δεν έχουν ακόμα εκδοθεί αποφάσεις στοχοθεσίας. Και ενώ η έλλειψη στοχοθεσίας, θα έπρεπε να αποτελεί ένα στοιχείο με βαρύνουσα σημασία για την μη πρόοδο της διαδικασίας αξιολογήσεως, το αρμόδιο Υπουργείο Διοικητικής Ανασυγκρότησης, επιμένει στην πρόοδο μίας διαδικασίας, που στερείται αντικειμενικότητας.

Από την πρώτη στιγμή, η αιτούσα σύμφωνα με τις καταστατικές της υποχρεώσεις, προέβη σε σειρά διαβημάτων και διαβουλεύσεων με το καθ' ύλην αρμόδιο Υπουργείο, εξηγώντας και τεκμηριώνοντας τους προβληματισμούς, που ανακύπτουν από την εφαρμογή του εν λόγω μη αντικειμενικού και αξιοκρατικού συστήματος αξιολογήσεως. Η πλευρά, ωστόσο, του Υπουργείου υπήρξε αμετακίνητη. Συνεπεία αυτού, και μη έχοντας άλλο τρόπο

αντιδράσεως στις επιχειρούμενες παρεμβάσεις, με εξώδικη γνωστοποίηση στις 16/3/2017, η οποία κοινοποιήθηκε νομοτύπως σε όλα τα εμπλεκόμενα Υπουργεία και φορείς η αιτούσα, ως τριτοβάθμια συνδικαλιστική οργάνωση, που καλύπτει το σύνολο των δημοσίων υπαλλήλων και υπαλλήλων αορίστου χρόνου, προκήρυξε απεργία –αποχή από την διαδικασία αξιολογήσεως, όπως αυτή εισάγεται στο ν. 4369/2016.

Η εν λόγω απεργία -αποχή αποτελεί νόμιμη μορφή απεργιακής κινητοποίησης, έχει κριθεί νομολογιακά ως τέτοια, μέχρι σήμερα δεν έχει προσβληθεί με τον προβλεπόμενο τρόπο [ν. 1264/1982], φέρει δε το τεκμήριο της νομιμότητας μέχρι την αμετάκλητη κρίση αυτής από το αρμόδιο προς τούτο Δικαστήριο [Ολ.ΑΠ 27/2004, 45/2012 Μ.Π. Ρόδου, 1124/2011 Μ.Π.Α., 3470/2012 Μ.Π. Θεσ/νίκης, 8492/2013 Μ.Π. Θεσ/νίκης, 1706/2012 Εφ. Αθηνών].

Με την εν λόγω κινητοποίηση, η αιτούσα παρείχε συνδικαλιστική κάλυψη σε όλα τα μέλη μας, ανεξαρτήτως της κατοχής εκ μέρους τους θέσεως ευθύνης ή μη, να απέχουν από κάθε διαδικασία, που συνδέεται με την αξιολόγηση, που εισάγει ο ν. 4369/2016. Το Υπουργείο Διοικητικής Ανασυγκρότησης ενέμεινε μόλαταυτα στην θέση του και συνέχισε μέσω της εκδόσεως εγκυκλίων την άσκηση πίεσεως προκειμένου να ολοκληρωθεί μία διαδικασία, που κάθε άλλο παρά αντικειμενική θα μπορούσε να χαρακτηριστεί. Έτσι, είναι χαρακτηριστική η ΔΙΔΑΔ/Φ.32.14/770/οικ.23065/2017 εγκύκλιος του Υπουργείου με ημερομηνία 12-7-2017 και τίτλο "Ολοκλήρωση Διαδικασίας αξιολόγησης σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4369/2016 στην οποία εκτίθενται τα εξής: "Με τις διατάξεις των άρθρων 14-24 του ΜΕΡΟΥΣ Β' «ΣΥΣΤΗΜΑ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ» του ν.4369/2016 [Α' 33] εισήχθη νέο σύστημα αξιολόγησης. [...] Κατόπιν των ανωτέρω και δεδομένης αφενός της ανάγκης να ολοκληρωθεί η διαδικασία αξιολόγησης και αφετέρου λόγω των αντιδράσεων, οι οποίες έχουν ανακύψει κατά την εφαρμογή της, κρίνεται αναγκαίο να υπενθυμίσουμε τα κάτωθι σε σχέση με την ακολουθούμενη πορεία εφαρμογής του νέου συστήματος αξιολόγησης: 1. Η αξιολόγηση της δημόσιας διοίκησης αποτελεί βασική προϋπόθεση για την εύρυθμη και αποτελεσματική λειτουργία της και συνεισφέρει στην ποιοτική αναβάθμιση των δημοσίων υπηρεσιών και στην υποκίνηση των υπαλλήλων, 2. Η αξιολόγηση αποτελεί βασικό εργαλείο για την λογοδοσία των δημοσίων οργανώσεων και φορέων και τον προγραμματισμό της δράσης τους, 3. Κατοχυρώνει την επαγγελματική υπόσταση των υπαλλήλων, διασφαλίζοντας τη διαρκή

επικαιροποίηση των γνώσεων και των δεξιοτήτων τους, 4. Διασφαλίζει τη λειτουργία της δημόσιας διοίκησης με αξιοκρατία. Με την επιστημονική τεκμηρίωση, τον οριζόντιο έλεγχο της διαδικασίας και τη δυνατότητα αναθεώρησης των αποτελεσμάτων της αξιολόγησης, καταργείται η δυνατότητα αυθαιρεσίας δίνοντας τέλος στις πρακτικές απαξίωσης της δημόσιας διοίκησης και των δημοσίων υπαλλήλων. Αντίθετα, το νέο σύστημα αξιολόγησης είναι από τη φύση του ολιστικό στην προσέγγισή του, συνδεδεμένο άρρηκτα με τη συμμετοχή και την ανάδειξη του ανθρώπινου παράγοντα, συνδεδεμένο με την εκπαίδευση και κατάρτιση σε αντικείμενα και δεξιότητες του σύγχρονου εργασιακού περιβάλλοντος. Είναι προφανές ότι η αξιολόγηση στη δημόσια διοίκηση είναι προς όφελος όχι μόνο των δημοσίων υπαλλήλων και των δημοσίων οργανώσεων, αλλά και της ίδιας της κοινωνίας, η οποία προσδοκά την αναβάθμιση των παρεχόμενων δημόσιων αγαθών και υπηρεσιών και τη βελτίωση της κατανομής των πόρων. Για το λόγο αυτό, κατανοώντας τις όποιες επιφυλάξεις έχουν ανακύψει εξαιτίας προηγούμενων συστημάτων αξιολόγησης και τη μη έγκυρη πληροφόρηση αρκετών συνδικαλιστικών φορέων για το περιεχόμενο του ν.4369/2016 [Α' 33], παρακαλούμε τις αρμόδιες Διευθύνσεις Προσωπικού, αποδέκτες της παρούσας, να διανείμουν αμελλητί – με απόδειξη – τα έντυπα αξιολόγησης στους υπαλλήλους που υπάγονται στο σύστημα αξιολόγησης του ν.4369/2016 και να μεριμνήσουν για την άμεση ολοκλήρωση της διαδικασίας αξιολόγησης. [...] Τέλος, καθίσταται σαφές ότι η διαδικασία αξιολόγησης, η οποία εκκίνησε με την κατάθεση των τροποποιήσεων των Οργανογραμμάτων των Υπουργείων και άλλων δημοσίων φορέων και συνεχίζει με την αξιολόγηση του προσωπικού των δημοσίων οργανώσεων, αποτελεί αναπόσπαστο μέρος άλλων εφαπτόμενων δράσεων για την αποκομματικοποίηση, τον εκδημοκρατισμό και την ποιοτική αναβάθμιση της δημόσιας διοίκησης, όπως το σύστημα κινητικότητας, το Εθνικό Μητρώο Επιτελικών Στελεχών και το σύστημα επιλογής προϊσταμένων εν γένει. Συνεπώς, η όποια παρακώλυση στην εφαρμογή της αξιολόγησης συνεπάγεται την ανάγκη για πιθανές περαιτέρω ρυθμίσεις στα λοιπά διασυνδεδεμένα πεδία. Η απαίτηση της κοινωνίας και των ίδιων των δημοσίων υπαλλήλων για μια νέα, αξιοκρατική, δημοκρατική, αποτελεσματική δημόσια διοίκηση δεν συνιστά μνημονιακή υποχρέωση αλλά συνταγματική επιταγή".

Εκ της ως άνω εγκυκλίου, προκύπτει η σύνδεση της αξιολογήσεως με άλλες "εφαπτόμενες" όπως τις ονομάζει το Υπουργείο δράσεις, όπως η κινητικότητα των υπαλλήλων



και η επιλογή προϊσταμένων, επιβεβαιώνοντας με τον τρόπο αυτό τους φόβους, που από την πρώτη στιγμή εκφράσαμε για την σύνδεση ενός συστήματος αξιολόγησης μη αντικειμενικού με κρίσιμα στοιχεία της υπηρεσιακής διαδρομής κάθε υπαλλήλου, όπως είναι η επιλογή προϊσταμένων αλλά και η δυνατότητα κινητικότητας των δημοσίων υπαλλήλων εντός των δημοσίων υπηρεσιών.

Κατανοώντας τις παραμέτρους αυτές, το σύνολο σχεδόν των μελών μας συμμετείχε και εξακολουθεί να συμμετέχει στην απεργία -αποχή, που νομίμως έχουμε προκηρύξει. Μετά ταύτα και με μοναδικό στόχο την άσκηση πίεσεως για την μη συνέχιση της απεργιακής κινητοποίησης, το Υπουργείο Διοικητικής Ανασυγκρότησης προέβη στην ψήφιση του ν. 4489/2017 με το άρ. 36 του οποίου προσετέθη άρ. 24<sup>Α</sup> στον ν. 4369/2017 ως εξής:

*«Ειδικά, κατά την πρώτη εφαρμογή του συστήματος αξιολόγησης του παρόντος νόμου για την αξιολογική περίοδο του έτους 2016: [...] 4. Οι αξιολογητές των υπαλλήλων, όπως προσδιορίζονται στο άρθρο 15, αν υπαιτίως δεν εκπληρώνουν την υποχρέωση αξιολόγησης των υφισταμένων τους, δεν δύνανται να συμμετέχουν σε διαδικασίες επιλογής και τοποθέτησης προϊσταμένων, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3528/2007 [Α` 26] και του ν. 3584/2007 [Α` 143] ή σύμφωνα με άλλες γενικές ή ειδικές διατάξεις. 5. Η προηγούμενη βεβαίωση της τήρησης των υποχρεώσεων των παραγράφων 2 και 3 από την οικεία Διεύθυνση Προσωπικού ή Διοικητικού συνιστά προϋπόθεση για να συμμετάσχει ο ενδιαφερόμενος υπάλληλος σε διαδικασίες επιλογής και τοποθέτησης προϊσταμένων, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3528/2007 και του ν. 3584/2007 ή σύμφωνα με άλλες γενικές ή ειδικές διατάξεις».*

Με την ως άνω διάταξη εισάγεται πρόσθετο, μη προβλεπόμενο από τις διατάξεις του ν.3538/2007 κώλυμα υποβολής υποψηφιότητας σε διαδικασίες επιλογής προϊσταμένων, σε ευθεία συνάρτηση προς την προκηρυχθείσα από την αιτούσα απεργιακή κινητοποίηση. Εν ολίγοις με την ως άνω διάταξη επιβάλλεται στους υπαλλήλους, οι οποίοι συμμετείχαν στην απεργιακή κινητοποίηση της ΑΔΕΔΥ, ασκώντας ένα απολύτως νόμιμο και συνταγματικά κατοχυρωμένο δικαίωμα, διοικητική κύρωση αποκλεισμού από την διαδικασία επιλογής προϊσταμένων, όπως και κατωτέρω θα εκτεθεί.

Κατ' επίκληση της ως άνω διατάξεως εξεδόθησαν οι προσβαλλόμενες πράξεις, οι οποίες πρέπει να ακυρωθούν από το Δικαστήριο Σας για τους κάτωθι νόμιμους, βάσιμους και αληθείς λόγους:

**3] Οι επιμέρους λόγοι ακύρωσης κατά των προσβαλλόμενων.**

**1ος Λόγος ακύρωσης -Παράβαση κατ' ουσία διάταξης νόμου [αρ. 103 παρ.3, 4 παρ.1, 5 παρ.1 και 25 παρ.1 Σ]**

Οι αρχές της ισότητας, της αμεροληψίας, της διαφάνειας και της αξιοκρατίας, όπως κατοχυρώνονται συνταγματικά επιβάλλουν στον νομοθέτη, όταν θεσπίζει τα αναγκαία προσόντα και τις προϋποθέσεις για την κατάληψη δημοσίων θέσεων [γνώσεις, επιδεξιότητες, εμπειρία, εργατικότητα, συνεργασιμότητα, άμεμπτο παρελθόν], να απέχει από διακρίσεις βάσει κριτηρίων, μη συναρτώμενων προς την ικανότητα του υποψηφίου. Με τον τρόπο αυτό εξασφαλίζεται η απαρέγκλιτη εφαρμογή των συνταγματικών διατάξεων του άρ. 103 παρ. 7 Σ σε συνδυασμό προς τις διατάξεις των άρθρων 4 παρ. 1 και 5 παρ. 1 Σ και 25 παρ. 1 Σ., που επιτάσσουν την αξιοκρατία και τη διαφάνεια στην υπηρεσιακή διαδρομή των υπαλλήλων. Αποκλίσεις είναι συνταγματικές θεμιτές, μόνον σε εξαιρετικές περιπτώσεις, εφόσον δικαιολογούνται από λόγους, που ανάγονται στην αρχή του κοινωνικού κράτους, όπως για παράδειγμα η προστασία συγκεκριμένων κοινωνικά ευπαθών ομάδων [α. 21 Σ.] ή η θετική δράση για την ισότητα των δύο φύλων [α. 116 παρ. 2 Σ], που βεβαίως δεν μπορεί να θεωρηθεί, ότι συντρέχουν στην επίμαχη περίπτωση.

Όπως δε έχει παγίως κριθεί από την νομολογία κατά την ερμηνεία των ανωτέρω διατάξεων βασικές αρχές και κατευθύνσεις του συστήματος αξιολόγησης είναι η αντικειμενική και αμερόληπτη στάθμιση, βάσει σαφώς προσδιορισμένων κριτηρίων της επαγγελματικής ικανότητας και καταλληλότητας των υπαλλήλων σε σχέση με το αντικείμενο της εργασίας τους και τα καθήκοντα τους αλλά και της απορρέουσας από το Σύνταγμα [άρθρο 5] αρχή της αξιοκρατίας, η δε βαθμολόγηση των δημοσίων υπαλλήλων πρέπει να γίνεται πάντοτε μετά από αντικειμενική και ουσιαστική αξιολόγηση και κρίση τους από τα αρμόδια όργανα [ΣτΕ 1667-9/2002, ΣτΕ 1670/2002 ΔιοικΕφΑθ 788/2011, ΔιοικΕφΑθ 88/2010, άρ. 81 παρ.1 του ν. 3528/2007].



Όπως και ανωτέρω εκτέθηκε, δια των όρων των προσβαλλόμενων προκηρύξεων εισάγεται κώλυμα υποβολής υποψηφιότητας για θέσεις Γενικών Διευθυντών σε δημοσίους υπαλλήλους, οι οποίοι έχουν μεν όλα τα προσόντα για την συμμετοχή στις εν λόγω διαδικασίες, πλην όμως δεν έχουν προβεί σε σύνταξη εκθέσεων αξιολογήσεως των υφισταμένων τους, λόγω συμμετοχής τους στην απεργία- αποχή, που νομίμως έχει προκηρύξει η αιτούσα συνδικαλιστική οργάνωση. Εν ολίγοις, οι υπηρετούντες προϊστάμενοι, οι οποίοι συμμετείχαν στην απεργιακή κινητοποίηση της ΑΔΕΔΥ και δεν υπέβαλαν εκθέσεις αξιολογήσεως των υφισταμένων τους, παρά το γεγονός, ότι διαθέτουν όλα τα αντικειμενικά προσόντα, που προβλέπει ο νόμος προκειμένου να συμμετέχουν στις ως άνω διαδικασίες επιλογής Γενικών Διευθυντών, που προκηρύσσονται από τις προσβαλλόμενες, αποκλείονται αυτών λόγω της άσκησης ενός συνταγματικά κατοχυρωμένου δικαιώματός τους.

Το κριτήριο, ωστόσο, αυτό, όπως εισάγεται από την διάταξη του άρ. 36 του ν. 4489/2017 και σε εφαρμογή αυτού και από τους όρους των προσβαλλόμενων προκηρύξεων δεν είναι αντικειμενικό, αφού δεν συνδέεται με τις δεξιότητες και τις ικανότητες των υπαλλήλων, την καταλληλότητα τους σε σχέση προς το αντικείμενο της εργασίας τους ή με τα προσόντα τους, ούτε πρόσφορο για την επίτευξη ενός συγκεκριμένου θεμιτού σκοπού, όπως είναι η διασφάλιση της αξιοκρατίας και της ποιότητας των στελεχών της δημόσιας διοικήσεως [ΣτΕ 1917/1998]. Αντιθέτως, το εν λόγω κριτήριο έρχεται σε ευθεία αντίθεση προς την απορρέουσα από την συνταγματική διάταξη [αρ.23 Σ] συνδικαλιστική ελευθερία, αφού η άσκηση ενός δικαιώματος των υπαλλήλων να συμμετέχουν σε μία νομίμως προκηρυχθείσα απεργιακή κινητοποίηση αναγκάζεται σε στοιχείο για την υπηρεσιακή κρίση του υπαλλήλου.

Οι όροι των προσβαλλόμενων προκηρύξεων συνεπώς, όπως και η διάταξη του άρ. 36 του ν. 4489/2017 έρχονται σε ευθεία αντίθεση προς την αρχή της αξιοκρατίας, της διαφάνειας και της ισότητας, όπως αυτές προβλέπονται και προστατεύονται συνταγματικά και έτσι είναι ακυρωτές από το Δικαστήριο Σας.

**2ος λόγος ακύρωσης- Παράβαση κατ' ουσία διάταξης νόμου [Αρ. 23 παρ.1 και 2 Σ., αρ. 131 του Κοινοτικού Χάρτη των Θεμελιωδών Κοινωνικών Δικαιωμάτων των Εργαζομένων του 1989, 87/1948 Διεθνούς Συμβάσεως Εργασίας άρ. 11 της ΕΣΔΑ και του Χάρτη Θεμελιωδών Δικαιωμάτων της ΕΕ].**



Οι όροι των προσβαλλόμενων προκηρύξεων καθώς και η διάταξη του άρ. 36 του ν.4489/2017, επί της οποίας αυτοί ερείδονται έρχονται σε ευθεία αντίθεση προς τον συνταγματικά κατοχυρωμένο δικαίωμα της συνδικαλιστικής ελευθερίας και είναι προς τούτο ακυρωτέες. Συγκεκριμένα, σύμφωνα με το άρ. 23 του Συντάγματος, «1. Το Κράτος λαμβάνει τα προσηκόντα μέτρα για την διασφάλιση της συνδικαλιστικής ελευθερίας και την ανεμπόδιστη άσκηση των συναφών με αυτήν δικαιωμάτων, εναντίον κάθε προσβολής του, μέσα στα όρια του νόμου. 2. Η απεργία αποτελεί δικαίωμα και ασκείται από τις νόμιμα συστημένες συνδικαλιστικές οργανώσεις για την διαφύλαξη και προαγωγή των οικονομικών και εργασιακών γενικά συμφερόντων των εργαζομένων. [...]».

Σε πλήρη σύμπνοια προς το Σύνταγμα, το άρ. 19 του ν. 1264/1982 προβλέπει «1. Η απεργία αποτελεί δικαίωμα των εργαζομένων που ασκείται από τις συνδικαλιστικές οργανώσεις α) ως μέσο για τη διαφύλαξη και προαγωγή των οικονομικών εργασιακών συνδικαλιστικών και ασφαλιστικών συμφερόντων των εργαζομένων και ως εκδήλωση αλληλεγγύης για τους αυτούς σκοπούς [...]». Ομοίως το άρθρο 46 του Κώδικα Κατάστασης Δημόσιων Πολιτικών Διοικητικών και Υπαλλήλων και Υπαλλήλων ΝΠΔΔ (ν.3528/2007) αναγνωρίζει και προστατεύει αφενός την συνδικαλιστική ελευθερία των Δημοσίων Υπαλλήλων και αφετέρου το δικαίωμα απεργίας αυτών.

Το δικαίωμα της απεργίας αναγνωρίζεται και προστατεύεται τόσο από το Σύνταγμα όσο και από υπερεθνικά-κοινοτικά νομοθετήματα. Έτσι, κατοχυρώνεται, στα πλαίσια της κοινής αγοράς στο άρθρο 131 του Κοινοτικού Χάρτη των Θεμελιωδών Κοινωνικών Δικαιωμάτων των Εργαζομένων του 1989 ενώ σε διεθνές επίπεδο διασφαλίζεται μέσω της υπ' αριθμόν 87/1948 Διεθνούς Συμβάσεως Εργασίας (για τη συνδικαλιστική ελευθερία και την προστασία του δικαιώματος οργάνωσης, κυρωθείσα στην Ελλάδα με το ν. δ. 4204/1961). Αντίστοιχα, η συνδικαλιστική ελευθερία προστατεύεται και κατοχυρώνεται στο άρ. 11 της ΕΣΔΑ αλλά και στον Χάρτη Θεμελιωδών Δικαιωμάτων της ΕΕ.

Τόσο από την ίδια την συνταγματική και υπερνομοθετική αναγνώριση του δικαιώματος της απεργίας όσο και από την ρητή διατύπωση του άρ. 46 του ν.3528/2007 και του άρ. 19 του Ν.1264/1982 προκύπτει, ότι η συμμετοχή σε απεργία, οποιασδήποτε μορφής, συνιστά δικαίωμα του εργαζομένου, προστατεύεται πλήρως από την έννομη τάξη και έτσι ως

άσκηση νομίμου δικαιώματος δεν μπορεί να συνδεθεί έμμεσα ή άμεσα με την επιβολή οποιουδήποτε δυσμενούς διοικητικού ή άλλη μορφής μέτρου εις βάρος του υπαλλήλου, καθώς κάτι τέτοιο, θα έπληττε καίρια τον πυρήνα του δικαιώματος της απεργίας, συνιστώντας μάλιστα απαγορευμένη, κατά τον ν. 1264/1982 ανταπεργία. Ως ανταπεργία νοείται κάθε συλλογικό μέτρο, το οποίο λαμβάνει ο εργοδότης, που είτε εκφράζεται με άμεσες είτε με υποκρυπτόμενες συμπεριφορές, όπως η θέση σε διαθεσιμότητα ή η καταγγελία της συμβάσεως εργασίας, υπό την αίρεση της αποδοχής των όρων, που επιβάλλει ο εργοδότης ή η επιβολή πειθαρχικών κυρώσεων και αποσκοπεί στο να εξαναγκαστούν οι απεργοί να παραιτηθούν από τις διεκδικήσεις τους και να απόσχουν από αγωνιστικά μέτρα (**Λ. Ντάσιου Εργατικό Δικονομικό Δίκαιο Τόμος Β/II σελ. 1003**). Η ανταπεργία απαγορεύεται σύμφωνα με το **άρ. 22 παρ.2 του ν. 1264/1982**, χωρίς διακρίσεις είτε πρόκειται περί φανερής είτε περί υποκρυπτόμενης ανταπεργίας. Η παράβαση κάθε απαγορευτικής διάταξης, όπως αυτή του **άρ. 22 παρ.2 του ν. 1264/1982** καθιστά άκυρη την επιχειρούμενη δικαιοπραξία, σύμφωνα με το **άρ. 174 Α.Κ.**, ο οποίος είναι κανόνας δημόσιας τάξεως. Άκυρη είναι επίσης, οποιαδήποτε άλλη δικαιοπραξία, που τυχόν ήθελε επινοήσει ο εργοδότης, προκειμένου να καταστρατηγήσει την απαγορευτική διάταξη ακόμα και εάν αυτή έχει νομιμοφάνεια, όπως π.χ. στην περίπτωση της ομαδικής θέσεως σε διαθεσιμότητα ή σε αργία των μισθωτών για πειθαρχικά παραπτώματα (**Λ.Ντάσιου ο.α. σελ. 1004**). Ομοίως, εφαρμοστέες τυγχάνουν οι ποινικές διατάξεις του ν. 1264/1982 (**άρ. 23 παρ.1 σε συνδυασμό προς το άρ. 14 παρ.2**) για παρακώλυση άσκησης συνδικαλιστικών δικαιωμάτων.

Σημειώνεται, ότι, σύμφωνα με την νομολογία, μέχρι την αμετάκλητη δικαστική κρίση μιας απεργιακής κινητοποιήσεως από το αρμόδιο Δικαστήριο, αυτή διατηρεί το τεκμήριο της νομιμότητας, το οποίο καλύπτει τους απεργούς υπαλλήλους και συνεπεία αυτού καμία δυσμενής έννομη συνέπεια δεν μπορεί να απειληθεί ή να επιβληθεί εις βάρος τους εξαιτίας της συμμετοχής τους στην φέρουσα το τεκμήριο νομιμότητας απεργιακή κινητοποίηση (**βλ. ΟΛ. Α.Π. 27/2004**, στην οποία γίνεται αναφορά στο τεκμήριο της νομιμότητας **καθώς και 45/2012 Μ.Π. Ρόδου, 1124/2011 Μ.Π.Α., 3470/2012 Μ.Π. Θεσ/νίκης, 8492/2013 Μ.Π. Θεσ/νίκης, 1706/2012 Εφ. Αθηνών**). Άμεση συνέπεια του τεκμηρίου της νομιμότητας της απεργιακής κινητοποίησης αλλά και του γεγονότος, ότι καθιερώνεται αποκλειστικός τρόπος κρίσης του

νομίμου ή μη χαρακτήρα αυτής, είναι το γεγονός, ότι δεν μπορεί το κύρος μίας απεργίας να κριθεί παρεμπιπτόντως. Επιπροσθέτως, η συνταγματική προστασία του δικαιώματος απεργίας και το τεκμήριο της νομιμότητας συμπεριλαμβάνει και την αναστολή των υποχρεώσεων των μερών, διαφορετικά η άσκηση ενός προστατευόμενου από το Σύνταγμα δικαιώματος θα είχε ως αποτέλεσμα είτε τη λύση της εργασιακής σχέσης του απεργού, είτε θα ισοδυναμούσε με παράβαση υποχρεώσεων εκ μέρους του, πράγμα που θα συνεπέφερε σε βάρος του τις έννομες συνέπειες της παράβασης συμβατικών υποχρεώσεων. Επειδή η άσκηση του συνταγματικού δικαιώματος της απεργίας, που ισχύει και στην ιδιωτικού δικαίου σχέση εργοδότη-εργαζομένου, δυνάμει του άρθρου 25 παρ. 1 εδ. γ' Σ, δεν μπορεί να γεννά σε βάρος του ασκούντος επαχθείς συνέπειες, η αναστολή υποχρεώσεων αποτελεί μια έννομη συνέπεια που εναρμονίζεται με το περιεχόμενο της συνταγματικής προστασίας και κατά τούτο αποτελεί και η ίδια (η αναστολή) περιεχόμενο της συνταγματικής προστασίας, αφού χωρίς αυτήν ο εργαζόμενος δεν θα διακινδύνευε την άσκηση του συνταγματικού του δικαιώματος που θα οδηγούσε είτε σε απώλεια της θέσης εργασίας του, είτε και επαχθείς γι' αυτόν έννομες συνέπειες λόγω παράβασης υποχρεώσεων [Α.Καζάκος Γνωμοδότηση με ημερομηνία 26-9-2017 και Kazakos, Die Suspendierung von Hauptpflichten-Unter besonderer Berücksichtigung des Arbeitskampfrechts-Eine strukturelle Analyse, 1980].

Οι δια των όρων των προσβαλλόμενων προκηρύξεων και της διατάξεως του αρ. 36 του ν.4489/2017 εισαγόμενες ρυθμίσεις ενέχουν αρνητικό αντίκτυπο στην εργασιακή εξέλιξη των υπαλλήλων, που δεν εκπληρώνουν την οικεία υποχρέωσή τους και κατά τούτο πρόδηλα κυρωτικό χαρακτήρα με δυσμενείς για τους εν λόγω εργαζόμενους έννομες συνέπειες. Κατά τούτο, η επέλευση των συγκεκριμένων εννόμων συνεπειών, που φέρουν κυρωτικό χαρακτήρα σε βάρος εργαζομένων που δεν εκπληρώνουν την σχετική με την αξιολόγηση υποχρέωσή τους, κατ' ενάσκηση του δικαιώματός τους σε απεργία, θα οδηγούσε σε αναίρεση του τεκμηρίου νομιμότητας κηρυχθείσας απεργιακής κινητοποίησης, κατά συνταγματικώς ανεπίτρεπτο τρόπο [Π.Λαζαράτος, Γνωμοδότηση με ημερομηνία 26-9-2017].

Δια των όρων των προσβαλλόμενων προκηρύξεων και της διατάξεως του αρ. 36 του ν.4489/2017 παραβιάζονται ευθέως, τόσο η συνταγματική προστασία του δικαιώματος της απεργίας, καθώς επέρχονται συνέπειες, εις βάρος των απεργών υπαλλήλων, οι οποίοι μη



έχοντας αξιολογήσει τους υφιστάμενους τους, συμμετέχοντας σε μία νομίμως προκηρυχθείσα απεργιακή κινητοποίηση, αποκλείονται από την δυνατότητα υποβολής υποψηφιοτήτων για κατάληψη θέσεως ευθύνης επιπέδου Γενικού Διευθυντή. Το εν λόγω μέτρο, δεν μπορεί σε καμία περίπτωση να θεωρηθεί συνταγματικά συμβατό, αφού πέραν του γεγονότος, ότι θίγει τον πυρήνα του δικαιώματος της απεργίας, θίγει ομοίως την αρχή της αναλογικότητας, αφού ακόμα και εάν ήθελε υποθεθεί, ότι εξυπηρετεί έναν θεμιτό σκοπό, σε κάθε περίπτωση εισάγει υπέρμετρη δέσμευση εις βάρος των απεργών, οι οποίοι υφίστανται κυρώσεις στην εργασιακή τους σχέση, και τούτο παρά το γεγονός, ότι η απεργιακή κινητοποίηση στην οποία συμμετέχουν φέρει το τεκμήριο της νομιμότητας, που καλύπτει πλήρως τους απεργούς υπαλλήλους. Η δε συμμετοχή σε νομίμως κηρυχθείσα απεργιακή κινητοποίηση σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να αποτελεί για τον απεργό υπάλληλο, "υπαίτια" μη εκπλήρωση υποχρέωσης.

Εν προκειμένω, το καθ' ου Ελληνικό Δημόσιο (το οποίο αποτελεί τον εν ευρεία εννοία «Εργοδότη» του συνόλου των υπαλλήλων που αποτελούν μέλη της αιτούσας), καταρχήν μέσω της νομοθετικής εξουσίας και ακολούθως μέσω της εκτελεστικής εξουσίας και των καθ' ύλην αρμόδιων Υπουργών που αποτελούν τους καθ' έκαστον «Εργοδότες» των υπαλλήλων που έχουν συμμετάσχει στην προκηρυχθείσα απεργία, προβαίνει στην θέσπιση ρυθμίσεων με τις οποίες παραβιάζεται ευθέως, η συνταγματική προστασία του δικαιώματος της απεργίας, καθώς επέρχονται συνέπειες, εις βάρος των απεργών υπαλλήλων, οι οποίοι μη έχοντας αξιολογήσει τους υφιστάμενους τους, συμμετέχοντας σε μία νομίμως προκηρυχθείσα απεργιακή κινητοποίηση, αποκλείονται από την δυνατότητα υποβολής υποψηφιοτήτων για κατάληψη θέσεως ευθύνης επιπέδου Γενικού Διευθυντή.

Συνεπεία των ανωτέρω οι όροι των προσβαλλόμενων προκηρύξεων είναι αντίθετες προς συνταγματικές και υπερνομοθετικές διατάξεις και πρέπει να ακυρωθούν από το Δικαστήριο Σας.

**Επειδή** τα ανωτέρω είναι νόμιμα, βάσιμα και αληθή.

**Επειδή** η παρούσα ασκείται παραδεκτώς και εμπροθέσμως.

**ΔΙΑ ΤΑΥΤΑ**

και με την επιφύλαξη όσων λόγων ακυρώσεως τυχόν ήθελε προσθέσουμε στο μέλλον

### ΑΙΤΟΥΜΑΣΤΕ

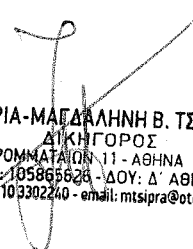
Να γίνει δεκτή η παρούσα αίτηση ακύρωσης.

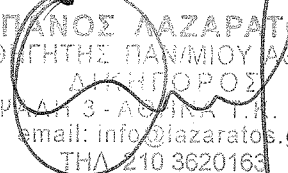
Να ακυρωθούν 1] η υπ' αρ. 11365/14-11-2017 Υπουργική Απόφαση -προκήρυξη πλήρωσης θέσης ευθύνης επιπέδου Γενικής Διεύθυνσης του Υπουργείου Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης, κατ' εφαρμογή των διατάξεων των άρ. 84-86 του Υπαλληλικού Κώδικα [ν. 3528/2007], όπως ισχύει. 2] η υπ' αρ.ΔΙΔΚ/40439/20-11-2017 Υπουργική Απόφαση -προκήρυξη θέσεως ευθύνης επιπέδου Γενικής Διεύθυνσης για την Γενική Διεύθυνση Δημοσίων Οργανώσεων και την Γενική Διεύθυνση Ανθρωπίνου Δυναμικού Δημοσίου Τομέα του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης, κατ' εφαρμογή των διατάξεων των άρ. 84-86 του Υπαλληλικού Κώδικά [ν.3528/2007], όπως ισχύει, κατά το μέρος, που αμφότερες οι προσβαλλόμενες περιέχουν ως κώλυμα υποψηφιότητας την μη εκπλήρωση των υποχρεώσεων αξιολογήσεων των υφισταμένων κατ' άρ. 15 του ν.4369/2016 και 3] κάθε άλλη συναφής πράξη ή παράλειψη της Διοικήσεως προγενέστερη ή μεταγενέστερη.

Να καταδικαστούν τα καθ' ων στην εν γένει δικαστική μας δαπάνη.

Αθήνα, 11-12-2017

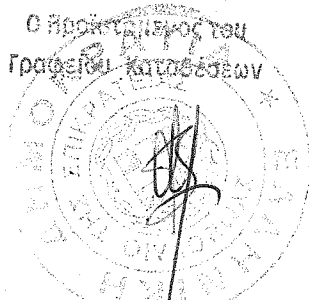
Οι πληρεξούσιοι Δικηγόροι

  
ΜΑΡΙΑ-ΜΑΓΔΑΛΙΝΗ Β. ΤΣΙΠΡΑ  
ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ  
ΜΑΥΡΟΜΜΑΤΑΙΩΝ 11 - ΑΘΗΝΑ 106 82  
ΑΦΜ: 105865626 - ΔΟΥ: Δ' ΑΘΗΝΩΝ  
ΤΗΛ: 2109302240 - email: mtsipra@otenet.gr

  
ΠΑΝΟΣ ΛΑΖΑΡΑΤΟΣ  
ΚΑΘΗΓΗΤΗΣ ΠΑΝ/ΜΙΟΥ ΑΘΗΝΩΝ  
ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ  
ΚΑΨΜΑΝ 3 - ΑΣΤΗΡ Τ.Π. 106 74  
email: info@lazaratos.gr  
ΤΗΛ 210 3620163

Κατατέθηκε το πρωτότυπο με αριθμό καταθέσεως  
3642 στις 15.12.2017.  
Αντίγραφο-Αθήνα 15.12.2017

Ο Προστάτης του  
Γραφείου Καταθέσεων



Στέλλα Μάραλη

© Ε Ρ Ρ Η Ε Κ Ε  
για το νόμιμο σφραγισμένο  
Αθήνα, 15.12.2017.  
Ο Προστάτης του  
Γραφείου Καταθέσεων



Στέλλα Μάραλη

## ΣΥΝΟΠΤΙΚΗ ΕΚΘΕΣΗ

**ΑΙΤΟΥΣΑ:** Ανώτατη Διοίκηση Δημοσίων Υπαλλήλων [ΑΔΕΔΥ]

**ΚΑΘ' ΟΥ:** Ελληνικό Δημόσιο, όπως νόμιμα εκπροσωπείται από την Υπουργό Διοικητικής Ανασυγκρότησης και τους Υπουργούς Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης και Διοικητικής Ανασυγκρότησης

**ΠΡΟΣΒΑΛΛΟΜΕΝΕΣ ΠΡΑΞΕΙΣ:** 1] η υπ' αρ. 11365/14-11-2017 Υπουργική Απόφαση – προκήρυξη πλήρωσης θέσης ευθύνης επιπέδου Γενικής Διεύθυνσης του Υπουργείου Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης, κατ' εφαρμογή των διατάξεων των αρ. 84-86 του Υπαλληλικού Κώδικα [ν. 3528/2007], όπως ισχύει. 2] η υπ' αρ. αρ.ΔΙΔΚ/40439/20-11-2017 Υπουργική Απόφαση-προκήρυξη θέσεως ευθύνης επιπέδου Γενικής Διεύθυνσης για την Γενική Διεύθυνση Δημοσίων Οργανώσεων και την Γενική Διεύθυνση Ανθρωπίνου Δυναμικού Δημοσίου Τομέα του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης, κατ' εφαρμογή των διατάξεων των αρ. 84-86 του Υπαλληλικού Κώδικα [ν.3528/2007], όπως ισχύει, κατά το μέρος, που αμφότερες οι προσβαλλόμενες περιέχουν ως κώλυμα υποψηφιότητας την μη εκπλήρωση των υποχρεώσεων αξιολογήσεων των υφισταμένων, κατ' αρ. 15 του ν.4369/2016. 3] Κάθε άλλη συναφής πράξη ή παράλειψη της Διοικήσεως προγενέστερη ή μεταγενέστερη.

**ΙΣΤΟΡΙΚΟ:** Προσβάλλονται δύο Προκηρύξεις για επιλογή σε θέσεις Προϊσταμένων, με τις οποίες κατ'εφαρμογή του αρ.36 Ν.4489/2017 εισάγεται ως κώλυμα υποψηφιότητας η μη υπαίτια εκπλήρωση της υποχρεώσεως αξιολογήσεως των υφισταμένων τους.

### ΛΟΓΟΙ ΑΚΥΡΩΣΗΣ:

**1<sup>ος</sup> Λόγος:** Προβάλλεται με την παρούσα αίτηση ότι οι πληττόμενοι όροι των προσβαλλόμενων αποφάσεων όπως και η διάταξη του αρ. 36 του ν. 4489/2017 στην οποία τούτη στηρίζονται, έρχονται σε ευθεία αντίθεση προς την αρχή της αξιοκρατίας, της διαφάνειας και της ισότητας, όπως αυτές προβλέπονται και προστατεύονται συνταγματικά από τις διατάξεις των αρ. 103 παρ.3, 4 παρ.1, 5 παρ.1 και 25 παρ.1 Σ.

**2<sup>ος</sup> Λόγος:** Προβάλλεται περαιτέρω, ότι δια των προσβαλλόμενων αποφάσεων και της διατάξεως του αρ. 36 του ν.4489/2017 παραβιάζεται ευθέως και κατά δυσανάλογο τρόπο η συνταγματική προστασία του δικαιώματος της απεργίας, καθώς επέρχονται συνέπειες, εις βάρος των απεργών υπαλλήλων, οι οποίοι μη έχοντας αξιολογήσει τους υφιστάμενους τους,

συμμετέχοντας σε μία νομίμως προκηρυχθείσα απεργιακή κινητοποίηση, αποκλείονται από την δυνατότητα υποβολής υποψηφιοτήτων για κατάληψη θέσεως ευθύνης επιπέδου Γενικού Διευθυντή.

