



Μ Μ Τ
Δικηγορικό Γραφείο

ΜΑΡΙΑ - ΜΑΓΔΑΛΗΝΗ
ΤΣΙΠΡΑ
& ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ

ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΑ ΓΡΑΦΕΙΑ, ΑΘΗΝΑ, ΤΗΛΕΦΩΝΟ 3307740, ΦΑΞ 3307323 email: mmtr@mmtr.net.gr

ΕΝΩΠΙΟΝ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ

[ΑΚΥΡΩΤΙΚΗ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ]

ΑΙΤΗΣΗ

Της Διδασκαλικής Ομοσπονδίας Ελλάδος [ΔΟΕ], η οποία εδρεύει στην Αθήνα, επί της οδού Ξενοφώντος αρ. 15, όπως νόμιμα εκπροσωπείται, ΑΦΜ 090010131, Δ.Ο.Υ. Δ Αθηνών
email: secretariat@doe.gr

ΚΑΤΑ

Της Υπουργού Παιδείας και Θρησκευμάτων, που εδρεύει στην Αθήνα, όπως νόμιμα εκπροσωπείται

ΠΕΡΙ ΑΚΥΡΩΣΗΣ

1

Του υπ' αρ. 108357/Ε3/21-8-2020 εγγράφου του Υπουργείου Παιδείας και Θρησκευμάτων, Γενική Γραμματεία Α Βάθμιας, Β Βάθμιας Εκπαίδευσης και Ειδικής Αγωγής, Γενική Διεύθυνση Εκπαιδευτικού Προσωπικού ΠΕ και ΔΕ Τμήματα Α [ΠΕ] και Β [ΔΕ], Αυτοτελές Τμήμα Ειδικού Εκπαιδευτικού Προσωπικού και Ειδικού Βοηθητικού Προσωπικού, με θέμα «Χορήγηση άδειας ανατροφής με αποδοχές σε νεοδιόριστο/η εκπαιδευτικό και μέλος ΕΕΠ και ΕΒΠ» καθώς και κάθε άλλης συναφούς πράξεως ή παράλειψης της διοικήσεως προγενέστερης ή μεταγενέστερης.

I. Η αιτούσα Ομοσπονδία και το έννομο συμφέρον αυτής.

Η αιτούσα συνιστά δευτεροβάθμια Συνδικαλιστική οργάνωση, στην οποία εγγράφονται οι υπηρετούντες στην Πρωτοβάθμια Εκπαίδευση, δάσκαλοι, νηπιαγωγοί καθώς και εκπαιδευτικοί ειδικοτήτων. Η Διδασκαλική Ομοσπονδία έχει συσταθεί σύμφωνα με τις διατάξεις του νόμου 1264/1982 και λειτουργεί νομίμως βάσει καταστατικού, που έχει εγκριθεί από το Πρωτοδικείο Αθηνών και έχει καταχωρηθεί στα οικεία βιβλία αυτού.

Σύμφωνα με το άρθρο 2 του ως άνω καταστατικού μεταξύ των σκοπών της οργανώσεως εντάσσεται και ο συντονισμός και η με κάθε νόμιμο τρόπο προσπάθεια της βελτίωσης των οικονομικών και εργασιακών δικαιωμάτων των μελών μας, καθώς και η συμβολή μας στην βελτίωση της Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης. Από την προσβαλλόμενη πράξη θίγονται τα εργασιακά δικαιώματα των εκπαιδευτικών πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης – μελών των συλλόγων μελών μας, χωρίς να ευνοείται κανένα εκ των μελών μας και συνεπεία αυτού είναι προφανές, το έννομο συμφέρον της οργανώσεως να προβεί στην άσκηση της παρούσας αιτήσεως ακυρώσεως, καθώς κανένα από τα μέλη μας, δεν αποκομίζει έννομο όφελος από την προσβαλλόμενη πράξη. Το έννομο συμφέρον των συνδικαλιστικών οργανώσεων να ζητούν την ακύρωση πράξεων, που θίγουν τα δικαιώματα των μελών τους έχει πλήρως γίνει αποδεκτό από την νομολογία των Δικαστηρίων μας [ΟΛΣΤΕ 668/2012 κα].

II. Η προσβαλλόμενη πράξη και το δυσμενές και παράνομο περιεχόμενο αυτής.

Στις 21-8-2020 εξεδόθη η προσβαλλόμενη πράξη με θέμα «Χορήγηση άδειας ανατροφής με αποδοχές σε νεοδιόριστο/η εκπαιδευτικό και μέλος ΕΕΠ και ΕΒΠ» με την οποία δόθηκαν οδηγίες σε όλες τις Περιφερειακές Διευθύνσεις Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης και στις Διευθύνσεις Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης. Η εν λόγω κατά φαινόμενο και μόνο εγκύκλιος ερμηνεύει το υφιστάμενο νομικό πλαίσιο κατά τρόπο, που στην πραγματικότητα εισάγει κανονιστικής φύσεως διατάξεις με αποτέλεσμα να μην μπορεί να θεωρηθεί ερμηνευτική αλλά κανονιστική και ως εκ τούτου παραδεκτώς προσβάλλεται ενώπιον Σας [ΣΤΕ 866/2014].

Συγκεκριμένα με την ως άνω διοικητική πράξη εισάγονται πρωτογενώς ρυθμίσεις, που δεν προκύπτουν ερμηνευτικά εκ του υφιστάμενου νομικού πλαισίου, αφού αυτή καταλήγει στο συμπέρασμα *«κατά συνέπεια, εκπαιδευτικός ή μέλος ΕΕΠ –ΕΒΠ που κατά την ημερομηνία διορισμού του/της έχει τέκνο άνω των δύο ετών δεν δικαιούται άδειας ανατροφής»*. Περαιτέρω, ομοίως κανονιστικώς και ουχί ερμηνευτικώς προβλέπει, ότι *«η διάρκειας της άδειας ανατροφής στην περίπτωση υπαλλήλου, ο οποίος κατά τον χρόνο διορισμού του έχει ήδη τέκνο ηλικίας κάτω των 4 ετών ποσοτικώς περιορίζεται και έχει τόση διάρκεια σε μήνες όση είναι το άθροισμα των ωρών του μειωμένου ωραρίου, που θα ελάμβανε γονέας μέχρι την συμπλήρωση των ετών διευκόλυνσης του μειωμένου ωραρίου του τέκνου του»*

Αποτέλεσμα της προσβαλλόμενης είναι, ότι εισάγεται ένα νέο κανονιστικό πλαίσιο αναφορικά με το θέμα της λήψεως αδειών εκ μέρους των νεοδιόριστων εκπαιδευτικών, το οποίο ούτε προκύπτει ούτε δύναται να συναχθεί ερμηνευτικά από το υφιστάμενο νομικό πλαίσιο.



Συνεπεία αυτού, το σύνολο των μελών μας, ανδρών και γυναικών εκπαιδευτικών, οι οποίοι διορίζονται ή πρόκειται να διοριστούν στην πρωτοβάθμια εκπαίδευση λαμβάνουν ή θα λάβουν μειωμένη άδεια ανατροφής τέκνων, χωρίς τούτο να συνάγεται από τις κείμενες διατάξεις, όπως κατωτέρω θα εκτεθεί.

III. Επί των επιμέρους λόγων ακύρωσης κατά της προσβαλλόμενης.

1^{ος} Λόγος ακύρωσης- Παράβαση κατ' ουσίαν διάταξης νόμου.

Το άρ. 30 παρ. 14 του ν. 2083/1992 προβλέπει: «14.α] Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων, μπορεί να καθορίζεται μειωμένο διδακτικό ωράριο για τις μητέρες εκπαιδευτικούς πρωτοβάθμιας, δευτεροβάθμιας και εκκλησιαστικής εκπαίδευσης. Η μείωση θα ισχύει από την ημέρα γέννησης του τέκνου και εφόσον βρίσκεται σε ζωή και δεν θα είναι μεγαλύτερη των δύο ωρών εβδομαδιαίως για τα δύο πρώτα χρόνια. β] αα] Εναλλακτικά, η φυσική, θετή ή ανάδοχη μητέρα αναπληρώτρια εκπαιδευτικός ή μέλος του Ειδικού Εκπαιδευτικού Προσωπικού ή του Ειδικού Βοηθητικού Προσωπικού, εφόσον δεν κάνει χρήση του μειωμένου ωραρίου της περίπτωσης α', δικαιούται, για την ανατροφή του τέκνου της, άδεια με αποδοχές, διάρκειας έως τριών [3] μηνών και δεκαπέντε [15] ημερών, η οποία χορηγείται αποκλειστικά μετά τη λήξη της άδειας μητρότητας της παρ. 1 του άρθρου 11 του ν. 2874/2000 [Α' 286]. Ο χρόνος λήψης της εν λόγω άδειας ανατροφής τέκνου δεν μπορεί να μετατεθεί για οποιονδήποτε λόγο, η διάρκειά της δεν μπορεί να παραταθεί, λήγει δε, σε κάθε περίπτωση με τη λήξη της εργασιακής σχέσης της εκπαιδευτικού. ββ] Τις ως άνω άδειες των περιπτώσεων α' και β' του παρόντος, δικαιούνται και η ανάδοχη και η θετή μητέρα αναπληρώτρια εκπαιδευτικός ή μέλος του Ειδικού Εκπαιδευτικού Προσωπικού ή του Ειδικού Βοηθητικού Προσωπικού που υιοθετεί ή αναδέχεται τέκνο ηλικίας έως έξι [6] ετών, αμέσως μετά την περαίωση της διαδικασίας της υιοθεσίας. γγ] Το χρονικό διάστημα της εν λόγω άδειας, λογίζεται ως χρόνος διδακτικής υπηρεσίας και ως χρόνος ασφάλισης στους οικείους κλάδους κύριας σύνταξης, καθώς και στους οικείους φορείς επικουρικής ασφάλισης».

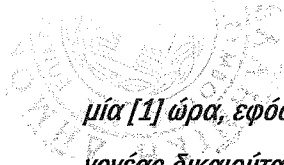
Σε εκτέλεση της ως άνω διατάξεως εξεδόθη η υπ' αρ. IB/12480 [ΦΕΚ Β` 750/31.12.1992] Κοινή Υπουργική Απόφαση «Καθορισμός διδακτικού ωραρίου για τις μητέρες εκπαιδευτικούς Α/θιας και Β/θμιας Εκπ/σης», με την οποία ορίστηκε ότι: «Καθορίζουμε μειωμένο το διδακτικό ωράριο των μητέρων Εκπ/κών της Α/θμιας, Β/θμιας και Εκκλησιαστικής Εκπ/σης για τα δύο πρώτα χρόνια, δύο [2] ώρες εβδομαδιαίως. Η μείωση αυτή θα ισχύσει από την ημέρα γέννησης του τέκνου και εφόσον αυτό βρίσκεται σε ζωή»

Σύμφωνα με το άρ. 53 του ν. 2721/1999 προβλέπεται η υπαγωγή των εκπαιδευτικών στις διατάξεις του ισχύοντος κατά τον χρόνο εκείνο Υπαλληλικού Κώδικα, ως εξής: «2. Οι

εκπαιδευτικοί πρωτοβάθμιας και δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης, καθώς και της εκκλησιαστικής εκπαίδευσης, υπάγονται στις διατάξεις του ν. 2683/1999 "Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων πολιτικών Διοικητικών και υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ. και άλλες διατάξεις" [ΦΕΚ 19 Α`] από την ημερομηνία ισχύος του με την επιφύλαξη των ρυθμίσεων των επόμενων περιπτώσεων και με εξαίρεση τα θέματα τα οποία ρυθμίζονται από ειδικές γι` αυτούς διατάξεις: α] Οι μητέρες τακτικοί εκπαιδευτικοί μπορούν να επιλέγουν τη χορήγηση άδειας εννέα [9] μηνών με αποδοχές για ανατροφή παιδιού του άρθρου 53 ή τις διευκολύνσεις της παραγράφου 8 του άρθρου 13 του ν. 1566/1985 [ΦΕΚ 167 Α`] και του άρθρου 30 παράγραφος 14 του ν. 2083/1992 [ΦΕΚ 159 Α`]».

Το άρ. 13 του ν. 1566/1985 προβλέπει: «8. Οι εκπαιδευτικοί των σχολείων της πρωτοβάθμιας και δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης παραμένουν υποχρεωτικά στο σχολείο τους στις εργάσιμες ημέρες, πέρα από τις ώρες διδασκαλίας, όχι όμως πέρα από έξι [6] ώρες την ημέρα ή τριάντα [30] ώρες την εβδομάδα και με την επιφύλαξη της παραγράφου 2 του Κεφαλαίου ΣΤ` του άρθρου 11, για την προσφορά και άλλων υπηρεσιών που ανατίθενται από τα όργανα διοίκησης του σχολείου και συνδέονται με το γενικότερο εκπαιδευτικό έργο, όπως η προετοιμασία του εποπτικού εκπαιδευτικού υλικού και των εργαστηριακών ασκήσεων, η διόρθωση εργασιών και διαγωνισμάτων, η καταχώρηση-ενημέρωση της αξιολόγησης των μαθητών, η συμμετοχή στην προετοιμασία και την πραγματοποίηση εορταστικών, αθλητικών και πολιτιστικών εκδηλώσεων, ο προγραμματισμός και η αποτίμηση του εκπαιδευτικού έργου, η επικοινωνία με δομές υποστήριξης του εκπαιδευτικού έργου, η συνεργασία με εκπαιδευτικούς που διδάσκουν στο ίδιο τμήμα ή που διδάσκουν τα ίδια γνωστικά αντικείμενα, οι παιδαγωγικές συναντήσεις για την κατάρτιση ομαδικών ή εξατομικευμένων προγραμμάτων υποστήριξης συγκεκριμένων μαθητικών ομάδων ή μαθητών, η επίβλεψη σχολικών γευμάτων, η ενημέρωση των γονέων και κηδεμόνων, η τήρηση βιβλίων του σχολείου και η εκτέλεση διοικητικών εργασιών. Με την επιφύλαξη της περίπτωσης α` της παρ. 2 του άρθρου 53 του ν. 2721/1999 [Α` 112], από τις πρόσθετες αυτές υπηρεσίες απαλλάσσεται ο γονέας παιδιού μέχρι δύο ετών.»

Τέλος, το άρ. 53 του ν. 3528/2007 προβλέπει: «Διευκολύνσεις υπαλλήλων με οικογενειακές υποχρεώσεις «1. Η προβλεπόμενη, από την παράγραφο 2 του άρθρου 51 του παρόντος, άδεια χορηγείται στον φυσικό, θετό και ανάδοχο γονέα υποχρεωτικά, χωρίς γνώμη υπηρεσιακού συμβουλίου, όταν πρόκειται για ανατροφή παιδιού ηλικίας έως και έξι [6] ετών ή έως οκτώ [8] ετών εφόσον η υιοθεσία δεν έχει ολοκληρωθεί μέχρι την ηλικία των έξι [6] ετών. Διάστημα τριών [3] μηνών της άδειας αυτής χορηγείται με πλήρεις αποδοχές στην περίπτωση γέννησης τρίτου [3ου] παιδιού και άνω.» «2. Ο χρόνος εργασίας του υπάλληλου που είναι γονέας μειώνεται κατά δύο [2] ώρες ημερησίως, εφόσον έχει τέκνα ηλικίας έως δύο [2] ετών, και κατά



μία [1] ώρα, εφόσον έχει τέκνα ηλικίας από δύο [2] έως τεσσάρων [4] ετών. Υπάλληλος που είναι γονέας δικαιούται εννέα [9] μήνες άδεια με αποδοχές για ανατροφή παιδιού, εφόσον δεν κάνει χρήση του μειωμένου ωραρίου που προβλέπεται στο προηγούμενο εδάφιο. Υπάλληλος που υιοθετεί ή αναδέχεται τέκνο ηλικίας έως τεσσάρων [4] ετών, δικαιούται, κατ' εξαίρεση, τη χορήγηση του συνόλου της άδειας των εννέα [9] μηνών που προβλέπεται στην παρούσα, εφόσον, μετά από την άδεια της παραγράφου 9 και μέχρι το τέκνο να συμπληρώσει την ηλικία των τεσσάρων [4] ετών, αιτηθεί να του χορηγηθεί η συνεχόμενη άδεια έναντι της διευκόλυνσης του μειωμένου ωραρίου. Εάν μέχρι τη συμπλήρωση των τεσσάρων [4] ετών απομένει διάστημα μικρότερο των εννέα [9] μηνών, χορηγείται άδεια για το διάστημα, που υπολείπεται. Για τον γονέα που είναι άγαμος ή χήρος ή διαζευγμένος ή έχει αναπηρία 67% και άνω, το κατά μία [1] ώρα μειωμένο ωράριο του πρώτου εδαφίου ή η άδεια του δεύτερου εδαφίου προσαυξάνονται κατά έξι [6] μήνες ή έναν [1] μήνα, αντίστοιχα. Ο χρόνος εργασίας γονέα υπαλλήλου μειώνεται κατά μία [1] ώρα ημερησίως για δύο [2] επιπλέον χρόνια, μετά από την απόκτηση τέταρτου τέκνου, ανεξαρτήτως της άδειας ή της διευκόλυνσης που έχει επιλεγεί προηγουμένως. Το ίδιο δικαίωμα θεμελιώνεται και μετά από την απόκτηση κάθε τέκνου μετά το τέταρτο. Υπάλληλος που αποκτά δίδυμα, τρίδυμα ή και περισσότερα τέκνα δικαιούται επιπλέον άδεια ανατροφής έξι [6] μηνών με αποδοχές για κάθε τέκνο πέραν του ενός.».

Εκ της συνδυαστικής ερμηνείας των ως άνω διατάξεων εξαγονται τα εξής συμπεράσματα

[α] Οι εκπαιδευτικοί δικαιούται να λάβουν είτε την προβλεπόμενη στο άρ. 53 του ν. 3528/2007 άδεια διάρκειας 9 μηνών με αποδοχές για ανατροφή παιδιού και μέχρι το τέκνο να συμπληρώσει την ηλικία των τεσσάρων [4] ετών είτε την προβλεπόμενη από το άρ. 30 παρ. 14 του ν. 2083/1992 σε συνδυασμό προς την υπ' αρ. ΙΒ/12480 [ΦΕΚ Β` 750/31.12.1992] Κοινή Υπουργική Απόφαση μείωση του διδακτικού ωραρίου κατά δύο ώρες εβδομαδιαίως από την γέννηση του τέκνου έως και την συμπλήρωση των δύο πρώτων ετών της ηλικίας του, παράλληλα με την προβλεπόμενη από το άρ. 13 του ν. 1566/1985 απαλλαγή από πρόσθετα καθήκοντα [ΝΣΚ 80/2016]. Εάν η εκπαιδευτικός επιλέξει να κάνει χρήση της 9μηνης άδειας, τότε εφαρμόζεται η διάταξη του άρ. 53 του ν. 3528/2007, εάν δε επιλέξει να ασκήσει το δικαίωμα της για μείωση του διδακτικού ωραρίου της, τότε εφαρμογής τυγχάνει η διάταξη του άρ. 30 του ν. 2083/1992 [ΔΕφΑθηνών 32/2014, ΝΣΚ 302/2012, 211/2010].

Η δυνατότητα λήψης της εννεάμηνης αδειας και από τους εκπαιδευτικούς μέχρι την συμπλήρωση του 4^{ου} έτους της ηλικίας του τέκνου τους, αναγνωρίστηκε ρητώς και από την υπ' αρ. 91623/Δ2/12-9-2006 εγκύκλιο του Υπουργείου Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων,

προσωπικού δικαιώματος, να λαμβάνουν γονική άδεια, για να μπορούν να ασχοληθούν με την ανατροφή των τέκνων τους, ώστε να καθίσταται στην πράξη εφικτός, τόσο για τους άνδρες όσο και για τις γυναίκες, ο συνδυασμός των επαγγελματικών ευθυνών με τις οικογενειακές τους υποχρεώσεις και ειδικότερα να ενθαρρυνθούν οι άνδρες «να αναλάβουν ίσο μέρος των οικογενειακών ευθυνών», λαμβάνοντας γονική άδεια, για να ασχοληθούν και αυτοί με την ανατροφή των τέκνων τους [πρβλ. Σ.τ.Ε. 1/2006, 3405/2006]». Με τα δεδομένα αυτά, παρά το γεγονός, ότι στις διατάξεις του ν.2083/1992 και της κατ' εξουσιοδότηση εκδοθείσας Κοινής Υπουργικής Απόφασεως δεν γίνεται ρητή αναφορά σε άντρες εκπαιδευτικούς, οι εν λόγω διατάξεις εφαρμόζονται και σε αυτούς, χωρίς καμία διαφοροποίηση.

Ειδικά για το θέμα των νεοδιόριστων εκπαιδευτικών η προσβαλλόμενη απόφαση δέχεται ορθώς κατ' αρχήν, ότι εφαρμογής στην περίπτωση των εκπαιδευτικών τυγχάνουν οι διατάξεις του ν.3528/2007 [για την λήψη της 9μηνης αδειάς] και του ν. 2083/1992 [για την χρήση του μειωμένου διδακτικού ωραρίου].

Ωστόσο, η ως άνω απόφαση άγεται ακολούθως σε μία απολύτως αυθαίρετη όσο και εσφαλμένη ερμηνεία, δεχόμενη, ότι «[...] εκπαιδευτικός ή μέλος ΕΕΠ -ΕΒΠ που κατά την ημερομηνία διορισμού του/της έχει τέκνο άνω των δύο ετών δεν δικαιούται άδειας ανατροφής». Η εν λόγω παραδοχή έρχεται σε ευθεία αντίθεση προς τα προβλεπόμενα από το άρ. 53 του ν. 3528/2007, καθώς το τελευταίο προβλέπει την δυνατότητα λήψης εννεάμηνης αδειας μέχρι την συμπλήρωση του 4^{ου} έτους της ηλικίας του τέκνου. Μόνο το δικαίωμα λήψεως μειωμένου διδακτικού ωραρίου μπορεί να ασκηθεί εντός δύο ετών από την γέννηση του τέκνου, όπως ρητώς προβλέπεται από το αρ. 30 του ν. 2083/1992. Εξάλλου, με την υπ' αρ. 91623/Δ2/12-9-2006 εγκύκλιο του Υπουργείου Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων γίνεται δεκτό, ότι «Την εννεάμηνη άδεια ανατροφής τέκνου, πλήρη και όχι μέρος της, σύμφωνα με το άρ. 53 παρ. 2 του ν.2683/1999 δικαιούνται και οι νεοδιόριστες μητέρες εκπαιδευτικοί, εφόσον δεν κάνουν χρήση μειωμένου ωραρίου, οποτεδήποτε εντός του χρονικού διαστήματος, που ορίζει ο νόμος, ήτοι μέχρι το τέκνο να συμπληρώσει το τέταρτο έτος της ηλικίας του». Τούτο δέχτηκε και η υπ' αρ. 546/2005 απόφαση του ΝΣΚ, η οποία αφορά ειδικά σε εκπαιδευτικούς.

Ομοίως, εσφαλμένη είναι η επιχειρούμενη εφαρμογή στους εκπαιδευτικούς της υπ' αρ. 64/2008 γνωμοδοτήσεως του ΝΣΚ καθώς αυτή αφορά αποκλειστικά και μόνο τους υπαγόμενους ευθέως στις διατάξεις του ν.3528/2007 δημοσίου υπαλλήλους, αφού το νομικό καθεστώς, που ερμηνεύεται είναι το απορρέον από το άρ. 53 του ως άνω νόμου, χωρίς προφανώς να έχει ληφθεί υπόψη το άρ. 30 του ν. 2083/1992 και η υπ' αρ. 1Β/12480 [ΦΕΚ Β` 750/31.12.1992] Κοινή Υπουργική Απόφαση. Το σημαντικότερο, ωστόσο, είναι, ότι η ως άνω

εγκύκλιος δεν λαμβάνει κατ' ελάχιστον υπόψη της το γεγονός, ότι το δικαίωμα των εκπαιδευτικών για μείωση του ωραρίου τους, δεν συνδέεται με το εργασιακό αλλά με το διδακτικό ωράριο τους.

Έτσι, η επιχειρούμενη δια της ως άνω εγκυκλίου εφαρμογή των παραδοχών της υπ' αρ. 64/2008 γνωμοδότησεως στην περίπτωση των νεοδιόριστων εκπαιδευτικών άγει τελικώς στην επιλεκτική [και κατά συνεπεία αυθαίρετη] εφαρμογή δύο απολύτως διαφορετικών και διακριτών νομικών καθεστώτων, μη συμβατών μεταξύ τους, ήτοι του άρ. 53 του ν.3528/2007 και του άρ. 30 του ν.2083/1992 και της υπ' αρ. ΙΒ/12480 [ΦΕΚ Β` 750/31.12.1992] Κοινής Υπουργικής Απόφασης «Καθορισμός διδακτικού ωραρίου για τις μητέρες εκπαιδευτικούς Α/θιας και Β/θμιας Εκπ/σης». Είναι δε απολύτως διαφορετική [πρωτίστως ποσοτικά] η αθροιστική μείωση, που επιβάλλεται από την γνωμοδότηση βάσει του εργασιακού ωραρίου ενός δημοσίου υπαλλήλου από την αθροιστική μείωση βάσει του διδακτικού ωραρίου ενός εκπαιδευτικού. Εύκολα δε κατανοεί κανείς, ότι η μείωση δύο διδακτικών ωρών εβδομαδιαίως, είναι πολύ μικρότερη από την μείωση δύο εργασιακών ωρών την ημέρα.

Εάν δε ήθελε γίνει δεκτό, όπως δέχεται η νομολογία [ΔΕφΑθηνών 2001/2012], ότι η μείωση του χρόνου της εννεάμηνης άδειας στους νεοδιόριστους δημοσίους υπαλλήλους υπαγορεύεται από το γεγονός, ότι αθροιζόμενες οι ώρες του μειωμένου ωραρίου αντιστοιχούν σε αυτές της εννεάμηνης άδειας, ο εν λόγω κανόνας δεν μπορεί να τύχει εν προκειμένω εφαρμογής, αφού αθροιζόμενες οι ώρες μείωσης του διδακτικού ωραρίου των εκπαιδευτικών δεν αντιστοιχούν προφανώς στις διδακτικές ώρες της εννεάμηνης αδείας.

Επιπροσθέτως, ακόμα και ο υπολογισμός των [διδακτικών] ωρών μείωσης του ωραρίου για διάστημα δύο ετών αντί των τεσσάρων, που ισχύει για τους λοιπούς δημοσίους υπαλλήλους άγει σε εξίσου δυσμενή αποτελέσματα, που ωστόσο, δεν βρίσκουν έρεισμα σε καμία διάταξη νόμου. Είναι δε χαρακτηριστικό, ότι η ίδια η εγκύκλιος ενώ υπολογίζει την μείωση του ωραρίου για δύο έτη, προκειμένου να εξάγει την μείωση της διάρκειας της εννεάμηνης άδειας, εν συνεχεία αναγνωρίζει, ότι την εν λόγω [μειωμένη] άδεια, ο εκπαιδευτικός μπορεί να την λάβει μέχρι την συμπλήρωση του 4^{ου} έτους της ηλικίας του τέκνου του.

Η προσβαλλόμενη συνεπώς, έχει εκδοθεί κατά παράβαση κατ' ουσίαν διάταξης νόμου και δη των άρ. 53 του ν. 3528/2007, του άρ. 30 του ν.2083/1992 και της υπ' αρ. ΙΒ/12480 [ΦΕΚ Β` 750/31.12.1992] Κοινή Υπουργική Απόφαση «Καθορισμός διδακτικού ωραρίου για τις μητέρες εκπαιδευτικούς Α/θιας και Β/θμιας Εκπ/σης» και πρέπει να ακυρωθεί από το Δικαστήριο Σας.

2^{ος} Λόγος ακύρωσης – Έλλειψη δημοσίευσης.

Όπως ανωτέρω εκτέθηκε η προσβαλλόμενη, ούσα κανονιστική πράξη της διοικήσεως όφειλε να τύχει δημοσιεύσεως, η έλλειψη της οποίας την καθιστά ανυπόστατη και ακυρωτέα για λόγους ασφαλείας δικαίου [ΣΤΕ 1334/2017]. Συγκεκριμένα, από τα άρθρα 42 παρ. 1 και 35 παρ. 1 του Συντάγματος συνάγεται η βασική αρχή, που ερείδεται και σε άλλες συνταγματικές διατάξεις, ότι για την τελείωση των τυπικών νόμων και των προεδρικών διαταγμάτων, αλλά και των λοιπών κανονιστικού χαρακτήρα διοικητικών πράξεων, απαιτείται, ως συστατικό στοιχείο του κύρους τους, η δημοσίευσή τους στην ΕτΚ. Με τη δημοσίευση η κανονιστική ρύθμιση καθίσταται προσιτή στους πολίτες, δημιουργείται τεκμήριο γνώσης της και καθίσταται εφικτός ο έλεγχος της νομιμότητας των κανονιστικών διοικητικών πράξεων από το Συμβούλιο της Επικρατείας και τα λοιπά δικαστήρια. Ειδικώς, όμως, για τις λοιπές, πέραν των προεδρικών διαταγμάτων, κανονιστικού περιεχομένου διοικητικές πράξεις, ο νομοθέτης μπορεί να καθορίσει γενικό ή ειδικούς, κατά περίπτωση, τρόπους δημοσίευσης με άλλο πρόσφορο μέσο, που προσιδιάζει στο αντικείμενο και το χαρακτήρα της επιχειρούμενης ρύθμισης [ΣΤΕ ΟΛ 4108 - 9/1999, σκέψη 6, ΣΤΕ 1287/2008, σκέψη 4, 2817/2006, σκέψη 5, 3322/2005, σκέψη 5]. Εντός του πλαισίου αυτού, με το άρθρο 5 παρ. 2 στοιχ. θ' του Ν. 3469/2006 «Εθνικό Τυπογραφείο, Εφημερίς της Κυβερνήσεως και λοιπές διατάξεις» ορίζεται ότι στην ΕτΚ δημοσιεύονται, μεταξύ άλλων, οι κανονιστικού χαρακτήρα πράξεις του Πρωθυπουργού, του Υπουργικού Συμβουλίου, των Υπουργών, καθώς και οποιουδήποτε άλλου οργάνου της Διοίκησης, εφόσον η κείμενη νομοθεσία δεν προβλέπει άλλον ειδικότερο τρόπο δημοσίευσης, στο δε άρθρο 8 παρ. 1 στοιχ. η' του ίδιου νόμου ορίζεται ότι δεν δημοσιεύονται στην ΕτΚ οι κανονιστικές πράξεις για τις οποίες προβλέπεται εκ της κειμένης νομοθεσίας ειδική διαδικασία δημοσίευσης ή γνωστοποίησης [ΣΤΕ 2915/2012, ΟΛ 87/2011, 1287/2008]. Οι κανονιστικές πράξεις που δεν έχουν δημοσιευθεί είναι ανυπόστατες και, επομένως, δεν παράγουν έννομες συνέπειες, όμως, ως εκ της φύσεως και του περιεχομένου τους, αλλά και για λόγους ασφαλείας του δικαίου είναι εν πάση περιπτώσει ακυρωτέες προς αποφυγή του ενδεχομένου της εφαρμογής τους στο μέλλον [ΣΤΕ ΟΛ 87/2011, 1609/2012, 1080/2013].

Μετά ταύτα, η προσβαλλόμενη κανονιστική εγκύκλιος όφειλε να έχει δημοσιευτεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, η δε έλλειψη της ως άνω δημοσιεύσεως την καθιστά ανυπόστατη και τελικώς ακυρωτέα από το Δικαστήριο Σας.

Επειδή τα ανωτέρω είναι νόμιμα, βάσιμα και αληθή.

Επειδή το Δικαστήριο Σας είναι καθ' ύλην αρμόδιο να προβεί στην εκδίκαση της παρούσας αιτήσεως ακυρώσεως.

Επειδή η παρούσα ασκείται εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς από νομικό πρόσωπο έχον άμεσο, ίδιο και ενεστώς έννομο συμφέρον.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Και με την επιφύλαξη όσων λόγων ακυρώσεως προτιθέμεθα να προτείνουμε στο μέλλον

ΑΙΤΟΥΜΑΣΤΕ

Να γίνει δεκτή η υπό κρίση αίτηση ακύρωσης.

Να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη κατά τα αναλυτικώς εκτιθέμενα στην επίδικο αίτηση ακύρωσης.

Να καταδικαστεί το καθ' ου στην εν γένει δικαστική μας δαπάνη.

11

Πληρεξουσία Δικηγόρο και Αντίκλητο ορίζουμε την Δικηγόρο Αθηνών Μαρία Μαγδαληνή Τσίπρα του Βαΐου, κάτοικο Αθηνών, οδός Μαυρομματαίων αρ. 11 [ΑΜΔΣΑ: 21969].

Αθήνα, 16 Σεπτεμβρίου 2020

Η πληρεξουσία Δικηγόρος

ΜΑΡΙΑ-ΜΑΓΔΑΛΗΝΗ Β. ΤΣΙΠΡΑ
ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΜ ΔΣΑ: 21969
ΜΑΥΡΟΜΜΑΤΑΙΩΝ 11 - ΑΘΗΝΑ 105 82
ΑΦΜ: 1058655260 ΔΟΥ: Δ' ΑΘΗΝΩΝ
ΤΗΛ: 210 3302210 - email: mtsipra@otenet.gr



Κατατέθηκε το πρωτότυπο με φραγμό καταθέσεως
28.11. στις 16-9-20
Αντίγραφο-Αθήνα, 16-9-20
Ο Προϊστάμενος του Τμήματος
Καταθέσεων & Πρωτοκόλλου

Handwritten signature

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΔΙΚΑΙΟΣΥΝΗΣ
ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΟ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ
Αθήνα, 16-9-20
Ο Προϊστάμενος του Τμήματος
Καταθέσεων & Πρωτοκόλλου
Handwritten signature

