

ΤΟ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΕΦΕΤΕΙΟ ΑΘΗΝΩΝ
Τμήμα Η΄
ΑΚΥΡΩΤΙΚΟΣ ΣΧΗΜΑΤΙΣΜΟΣ

Σ υ ν ε δ ρ ί α σ ε δημόσια στο ακροατήριό του, στις 22 Ιανουαρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Μαρία Πατσαρίνου, Πρόεδρος Εφετών Διοικητικών Δικαστηρίων, Άννα Μαυρομουστάκη και Χαρίκλεια Κέκη, Εφέτες Διοικητικών Δικαστηρίων. Γραμματέας η Ελένη Μιχελάρáκη, δικαστική υπάλληλος.

Για να δικάσει την από 11 Φεβρουαρίου 2017 (ΑΚ 302/13.2.2017) αίτηση ακύρωσης,

τ η ς Ντοκμέ Σαϊμέ (όνομα) Κιρκλή (επίθετο), κατοίκου Ξάνθης, οδός Χατζησταύρου αριθμός 10, ιδιοκτήτριας του Ιδιωτικού Μειονοτικού Γυμνασίου – Λυκείου Ξάνθης, τη δίκη της οποίας συνεχίζει, ως ειδικός διάδοχος της ως άνω ιδιοκτήτριας κατά δήλωσή του, ο νόμιμος εκπρόσωπος και πρόεδρος της Σχολικής Εφορείας του Μειονοτικού Γυμνασίου – Λυκείου Ξάνθης, Ερχάν Χουσεϊν Αλή του Χουσεϊν και της Νεβριέ, ο οποίος παραστάθηκε με το δικηγόρο Γεώργιο Μήλλα, τον οποίο είχε διορίσει με συμβολαιογραφικό πληρεξούσιο

Κ α τ á του Υπουργού Παιδείας και Θρησκευμάτων, ο οποίος παραστάθηκε με την Πάρεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους Μαρία Παπίδα.

Κ α τ á τη δημόσια συνεδρίαση που ακολούθησε, το Δικαστήριο άκουσε:

Τ η ν εισηγήτρια της υπόθεσης, Εφέτη Διοικητικών Δικαστηρίων, Χαρίκλεια Κέκη, που διάβασε τη σχετική εισήγησή της και εξέθεσε τα ζητήματα που προκύπτουν,

Τ ο ν πληρεξούσιο δικηγόρο του εκπροσώπου του ως άνω μειονοτικού Σχολείου, ο οποίος ανέπτυξε και προφορικά τους προβαλλόμενους λόγους ακύρωσης και ζήτησε να γίνει δεκτή η αίτηση, καθώς και την εκπρόσωπο του Υπουργού, η οποία ζήτησε την απόρριψή της.

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

αποφασίζει τα εξής:

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης αίτησης έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο (2519217, 2519218, 2519219, 2519220, 2519221 ειδικά έντυπα παραβόλου).

2. Επειδή, με την αίτηση αυτή ζητείται να ακυρωθεί η 32/9.12.2016 Πράξη του Κεντρικού Υπηρεσιακού Συμβουλίου Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης (Κ.Υ.Σ.Δ.Ε.), με την οποία δεν έγινε δεκτή, κριθείσα ως καταχρηστική, η καταγγελία της σύμβασης εργασίας που είχε συνάψει η ιδιοκτήτρια του Ιδιωτικού Μειονοτικού Γυμνασίου – Λυκείου Ξάνθης, Ντοκμέ Σαϊμέ Κιρκλή με τον Χότσικα Νιχάτ του Χουσεϊν, εκπαιδευτικό κλάδου ΠΕ 03.

3. Επειδή, στο άρθρο 17 του ν. 4563/2018 (ΦΕΚ Α' 169/20.9.2018) ορίζεται ότι «1. Το Μειονοτικό Γυμνάσιο - Λύκειο Ξάνθης που ιδρύθηκε με την 28767/1965 (Γ 142) υπουργική απόφαση, από την έναρξη ισχύος του παρόντος λειτουργεί ως μειονοτικό σχολείο της μουσουλμανικής μειονότητας και υπάγεται στις διατάξεις του ν. 694/1977 (Α 264). Σε αποκλειστική προθεσμία ενός (1) έτους από την έναρξη ισχύος του παρόντος πρέπει να αιτηθεί και να λάβει τη σχετική άδεια λειτουργίας. Έως τη λήξη της προθεσμίας του προηγούμενου εδαφίου το σχολείο θεωρείται ότι λειτουργεί με νόμιμη άδεια. ... 2. Το σχολείο διοικείται από τριμελή σχολική εφορεία, σύμφωνα με το άρθρο 6 του ν. 694/1977, η οποία εκλέγεται και αναλαμβάνει καθήκοντα εντός τριών (3) μηνών από την έναρξη ισχύος του παρόντος. Μέχρι τότε τα καθήκοντα της σχολικής εφορείας ασκεί τριμελής επιτροπή, η οποία συγκροτείται με απόφαση του Υπουργού Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων και αποτελείται από τον

Διευθυντή που υπηρετεί στο σχολείο κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος ως Πρόεδρο, τον Υποδιευθυντή του σχολείου και τον Πρόεδρο του συλλόγου γονέων και κηδεμόνων ως μέλη. 3. Οι μαθητές που κατά το χρόνο έναρξης ισχύος του παρόντος φοιτούν στο «ιδιωτικό Μειονοτικό Γυμνάσιο - Λύκειο Ξάνθης» εντάσσονται αυτοδικαίως στο Μειονοτικό Γυμνάσιο - Λύκειο Ξάνθης, διατηρώντας την εκπαιδευτική τους κατάσταση. Το εκπαιδευτικό προσωπικό που κατά το χρόνο έναρξης ισχύος του παρόντος υπηρετεί στο «ιδιωτικό Μειονοτικό Γυμνάσιο - Λύκειο Ξάνθης» συνεχίζει να υπηρετεί στο Μειονοτικό Γυμνάσιο - Λύκειο Ξάνθης με την ίδια εργασιακή σχέση και τους ίδιους όρους εργασίας. 4. Στο ν. 694/1977 όπου αναφέρεται «ο οικείος Νομάρχης», αυτός αντικαθίσταται από τον «οικείο Περιφερειακό Διευθυντή Εκπαίδευσης». Περαιτέρω, στο άρθρο 6 του ν. 694/1977 ορίζεται ότι «1. Το μειονοτικόν σχολείον έχει ιδίαν τριμελή Εφορείαν, διοριζομένην υπό του οικείου Νομάρχου, όστις επιλέγει τα μέλη αυτής εκ πίνακος περιέχοντος τουλάχιστον πέντε και το πολύ δεκαπέντε ονόματα γονέων ή κηδεμόνων των μαθητών του περί ου πρόκειται μειονοτικού σχολείου. Ο πίναξ ούτος καταρτίζεται κατόπιν εκλογών υπό των εχόντων δικαίωμα ψήφου, κατοίκων της έδρας του σχολείου Ελλήνων πολιτών. ... 3. Ο χρόνος θητείας εκάστης Σχολικής Εφορείας ορίζεται τριετής ...».

4. Επειδή, με το άρθρο 31 του π.δ. 18/1989 (ΦΕΚ Α' 8) ορίζεται ότι «1. Αν πεθάνει ο ιδιώτης που άσκησε το ένδικο μέσο ή διαλυθεί το νομικό πρόσωπο, η δίκη καταργείται, εκτός αν έως τη συζήτηση οποιοσδήποτε που νομιμοποιείται ζητήσει τη συνέχιση της δίκης με δήλωσή του που κατατίθεται στη Γραμματεία, ή και προφορικά στο ακροατήριο. 2. ...».

5. Επειδή, εν προκειμένω, η υπό κρίση αίτηση ασκήθηκε από την ιδιοκτήτρια του εκπαιδευτηρίου με την επωνυμία «ιδιωτικό Μειονοτικό Γυμνάσιο – Λύκειο Ξάνθης». Με το άρθρο 17 του 4563/2018 και από την έναρξη ισχύος του νόμου αυτού (20.9.2018) το ως άνω ιδιωτικό εκπαιδευτήριο υπήχθη στο Μειονοτικό Γυμνάσιο – Λύκειο Ξάνθης, ενώ το εκπαιδευτικό προσωπικό του συνεχίζει να υπηρετεί στο εν λόγω μειονοτικό Σχολείο με την ίδια εργασιακή

σχέση και τους ίδιους όρους εργασίας. Εξάλλου, το Σχολείο αυτό διοικείται από εκλεγμένη τριμελή σχολική εφορεία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν. 694/1977. Επομένως, τυχόν εκκρεμείς κατά το χρόνο έναρξης του ν. 4563/2018 δίκες του προαναφερθέντος ιδιωτικού μειονοτικού σχολείου συνεχίζονται αυτοδίκαια από το Μειονοτικό Γυμνάσιο – Λύκειο Ξάνθης, στο οποίο υπεισέρχονται οι οικείες αρμοδιότητες και οι συναφείς προς αυτές απαιτήσεις και υποχρεώσεις (πρβλ. ΣτΕ 3841/2012, επίσης, Ολομ. ΣτΕ 829/2010 και 3842/2009). Εν προκειμένω, κατά την παρούσα δίκη στις 22.1.2020 παραστάθηκε ο Ερχάν Χουσεϊν Αλή, ως ειδικός διάδοχος της ιδιοκτήτριας του προαναφερόμενου ιδιωτικού εκπαιδευτηρίου, κατά προφορική του δήλωση, υπό την ιδιότητα του νόμιμου εκπροσώπου και προέδρου της Σχολικής Εφορείας του Μειονοτικού Γυμνασίου – Λυκείου Ξάνθης, σύμφωνα με το 3/2019 απόσπασμα του 1/4.2.2019 πρακτικού της Σχολικής Εφορείας, η οποία συστήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 17 του ν. 4563/2018 και μετά από εκλογές που προκηρύχθηκαν με την Φ.8 – 2/6/77/7.1.2019 πράξη του Περιφερειακού Διευθυντή Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης και ορίσθηκε ως σχολική εφορεία με την Φ.8 – 2/6/1154/31.1.2019 του ίδιου ως άνω Διευθυντή. Επομένως, με τα δεδομένα αυτά, όπως προκύπτουν και αναγράφονται στο από 464/8.2.2019 πληρεξούσιο της Συμβολαιογράφου Ξάνθης Αιμιλίας Σισαμπέρη, ο κατά τα ανωτέρω παραστάς Ερχάν Χουσεϊν Αλή νομίμως συνεχίζει τη δίκη ως ειδικός διάδοχος της προαναφερθείσας αρχικής αιτούσας, εκδηλώνοντας τη σχετική βούλησή του με προφορική δήλωση στο ακροατήριο (ΣτΕ 919/2018).

6. Επειδή, με τις διατάξεις του Συντάγματος ορίζεται στο άρθρο 16 ότι «1. Η τέχνη και η επιστήμη, η έρευνα και η διδασκαλία είναι ελεύθερες η ανάπτυξη και η προαγωγή τους αποτελεί υποχρέωση του Κράτους. Η ακαδημαϊκή ελευθερία και η ελευθερία της διδασκαλίας δεν απαλλάσσουν από το καθήκον της υπακοής στο Σύνταγμα. 8. Νόμος ορίζει τις προϋποθέσεις και τους όρους χορήγησης άδειας για την ίδρυση και λειτουργία εκπαιδευτηρίων που δεν ανήκουν στο Κράτος, τα σχετικά με την εποπτεία που ασκείται πάνω σ' αυτά, καθώς και την υπηρεσιακή κατάσταση του διδακτικού προσωπικού τους

...», στο άρθρο 20 ότι «1. Καθένας έχει δικαίωμα στην παροχή έννομης προστασίας από τα δικαστήρια και μπορεί να αναπτύξει σ' αυτά τις απόψεις του για τα δικαιώματα ή συμφέροντα του, όπως νόμος ορίζει. 2. Το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης του ενδιαφερομένου ισχύει και για κάθε διοικητική ενέργεια ή μέτρο που λαμβάνεται σε βάρος των δικαιωμάτων ή συμφερόντων του», στο άρθρο 25 ότι «1. Τα δικαιώματα του ανθρώπου ως ατόμου και ως μέλους του κοινωνικού συνόλου και η αρχή του κοινωνικού κράτους δικαίου τελούν υπό την εγγύηση του Κράτους. Όλα τα κρατικά όργανα υποχρεούνται να διασφαλίζουν την ανεμπόδιστη και αποτελεσματική άσκηση τους. Τα δικαιώματα αυτά ισχύουν και στις σχέσεις μεταξύ ιδιωτών στις οποίες προσιδιάζουν. Οι κάθε είδους περιορισμοί που μπορούν κατά το Σύνταγμα να επιβληθούν στα δικαιώματα αυτά πρέπει να προβλέπονται είτε απευθείας από το Σύνταγμα είτε από το νόμο, εφόσον υπάρχει επιφύλαξη υπέρ αυτού και να σέβονται την αρχή της αναλογικότητας. 2. Η αναγνώριση και η προστασία των θεμελιωδών και απαράγραπτων δικαιωμάτων του ανθρώπου από την Πολιτεία αποβλέπει στην πραγμάτωση της κοινωνικής προόδου μέσα σε ελευθερία και δικαιοσύνη. 3. Η καταχρηστική άσκηση δικαιώματος δεν επιτρέπεται. ...», στο άρθρο 2 ότι «1. Ο σεβασμός και η προστασία της αξίας του ανθρώπου αποτελεί την πρωταρχική υποχρέωση της πολιτείας. ...», στο άρθρο 4 ότι «1. Οι Έλληνες είναι ίσοι ενώπιον του νόμου.» και στο άρθρο 5 ότι «1. Καθένας είναι ελεύθερος να αναπτύσσει την προσωπικότητά του και να συμμετέχει στην κοινωνική, οικονομική και πολιτική ζωή της χώρας, εφόσον δεν προσβάλλει τα δικαιώματα των άλλων και δεν παραβιάζει το Σύνταγμα ή τα χρηστά ήθη. ...»

7. Επειδή, ο ν. 4415/2016 (Α' 159/6.9.2016) «Ρυθμίσεις για την ελληνόγλωσση εκπαίδευση, τη διαπολιτισμική εκπαίδευση και άλλες διατάξεις», που ίσχυε τόσο κατά το χρόνο της καταγγελίας της σύμβασης εργασίας του εκπαιδευτικού αυτού (5.10.2016) όσο και κατά το χρόνο έκδοσης της προσβαλλόμενης πράξης του ΚΥΣΔΕ (9.12.2016), ο οποίος με το άρθρο 28 ρύθμισε, σύμφωνα με την έκθεση επί του νομοσχεδίου της επιστημονικής υπηρεσίας της Βουλής, «εκ νέου το εργασιακό καθεστώς των διδασκόντων εκπαιδευτικών στα ιδιωτικά σχολεία, θέτοντας αυξημένους ουσιαστικούς και

διαδικαστικούς περιορισμούς στην καταγγελία από τον εργοδότη της σύμβασης εργασίας». Πιο συγκεκριμένα το άρθρο 28 του ν. 4415/2016 προβλέπει ότι: «1. Μετά το άρθρο 29 του ν. 682/1977 (Α' 244), όπως έχει τροποποιηθεί με την παρ. 2 του άρθρου 11 του ν. 1035/1980 (Α 60), προστίθεται άρθρο 30, ως εξής: 1. Οι διδάσκοντες στα ιδιωτικά σχολεία εκπαιδευτικοί, υπηρετούν με σχέση εργασίας ορισμένου ή αορίστου χρόνου κατά τα οριζόμενα στις επόμενες παραγράφους. 2. ... 3. Η σύμβαση αορίστου χρόνου είναι δυνατόν να καταγγελθεί μόνο για τους παρακάτω λόγους: α) Εάν ο εργοδότης επικαλείται και αποδεικνύει επαρκώς αιτιολογημένη διαταραχή του εκπαιδευτικού κλίματος στο σχολείο λόγω αδυναμίας συνεργασίας εργοδότη-εκπαιδευτικού, β) κατάργηση σχολείων, γ) κατάργηση τάξεων και τμημάτων τάξεων. ... δ) Συμπλήρωση του 70ού έτους της ηλικίας των εκπαιδευτικών. ε) Οι ιδιωτικοί εκπαιδευτικοί απολύονται από τον ιδιοκτήτη του σχολείου στο οποίο υπηρετούν λόγω: αα) σωματικής ή πνευματικής ανικανότητας ... ββ) συμπλήρωσης του χρόνου υπηρεσίας που θεμελιώνει δικαίωμα προς λήψη πλήρους σύνταξης ... γγ) επιβολής της πειθαρχικής ποινής της απόλυσης από το οικείο πειθαρχικό συμβούλιο, δδ) ανεπάρκειας ως προς την εκτέλεση των καθηκόντων τους, ... 4. Κατά τη διάρκεια της σύμβασης εργασίας αορίστου χρόνου, η σύμβαση μπορεί να καταγγελθεί από τον ιδιοκτήτη για τους περιοριστικά αναφερόμενους στην παράγραφο 3 λόγους ... 5. ... 9. Η σχέση εργασίας μεταξύ του ιδιοκτήτη ιδιωτικού σχολείου και του ιδιωτικού εκπαιδευτικού λύεται με το θάνατο, την έκπτωση, την αποδοχή παραίτησης και την απόλυση, για την οποία εκδίδεται πράξη του αρμόδιου Διευθυντή Εκπαίδευσης. Στις περιπτώσεις απολύσεων ιδιωτικών εκπαιδευτικών, το αρμόδιο κατά περίπτωση Υπηρεσιακό Συμβούλιο (ΚΥΣΠΕ, ΚΥΣΔΕ), επιβεβαιώνει εάν η σύμβαση εργασίας καταγγέλθηκε νομίμως, διαπιστώνει εάν η καταγγελία είναι καταχρηστική ή μη και εισηγείται σχετικά με την απόλυση στον αρμόδιο Διευθυντή Εκπαίδευσης, ο οποίος έχει δέσμια αρμοδιότητα να εκδώσει διαπιστωτική πράξη, σύμφωνη με την εισηγήση του οικείου Υπηρεσιακού Συμβουλίου. Απολύσεις ιδιωτικών εκπαιδευτικών, με οποιαδήποτε σχέση εργασίας, που λαμβάνουν χώρα χωρίς την προβλεπόμενη κατά τα ανωτέρω πράξη του οικείου Υπηρεσιακού Συμβουλίου είναι άκυρες».

10. ... 11. ... Κατά την πρώτη εφαρμογή του παρόντος, προσφυγές ενώπιον του αρμόδιου Συμβουλίου κατά καταγγελιών συμβάσεων εργασίας που έλαβαν χώρα κατά το σχολικό έτος 2015-2016 εξετάζονται μόνο ως προς την ύπαρξη λόγου καταχρηστικότητας της απόλυσης».

8. Επειδή, σύμφωνα με τις εκτεθείσες στην προηγούμενη σκέψη διατάξεις, η καταγγελία της σύμβασης εργασίας αορίστου χρόνου ιδιωτικού εκπαιδευτικού, είναι δυνατή, μεταξύ άλλων λόγων, εάν ο εργοδότης επικαλεστεί και αποδείξει επαρκώς αιτιολογημένη διαταραχή του εκπαιδευτικού κλίματος στο σχολείο, οφειλόμενη σε αδυναμία συνεργασίας εργοδότη – εκπαιδευτικού. Η άσκηση, όμως, του δικαιώματος αυτού εκ μέρους του εργοδότη, όπως και κάθε δικαιώματος, υπόκειται στον περιορισμό του άρθρου 281 του Α.Κ., ήτοι της μη υπέρβασης των ορίων που επιβάλλει η καλή πίστη ή τα χρηστά ήθη ή ο κοινωνικός ή οικονομικός σκοπός του δικαιώματος, η υπέρβαση δε των ορίων αυτών καθιστά άκυρη την καταγγελία, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 174 και 180 του Α.Κ. Για να θεωρηθεί η καταγγελία άκυρη ως καταχρηστική απαιτείται η καταγγελία να οφείλεται σε συγκεκριμένους λόγους που πρέπει να επικαλεσθεί και να αποδείξει ο εργαζόμενος, εξαιτίας των οποίων η άσκηση του σχετικού δικαιώματος του εργοδότη υπερβαίνει προφανώς τα όρια που επιβάλλει το άρθρο 281 του Α.Κ. (ΣτΕ 1998/2001, Α.Π. 414, 616/2008). Εξάλλου, η καταγγελία της σύμβασης εργασίας από τον εργοδότη είναι άκυρη ως καταχρηστική, όταν υπαγορεύεται από ταπεινά ελατήρια που δεν εξυπηρετούν το σκοπό του δικαιώματος (Α.Π. 791/2008).

9. Επειδή, με τις διατάξεις του π.δ. 1/2003 «Σύνθεση, συγκρότηση και λειτουργία των υπηρεσιακών συμβουλίων πρωτοβάθμιας και δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης και ειδικής αγωγής, αρμοδιότητες αυτών, προϋποθέσεις και διαδικασία εκλογής των αιρετών τακτικών και αναπληρωματικών μελών των συμβουλίων αυτών» (ΦΕΚ Α' 1) ορίζεται ότι «Άρθρο 9 (Σύνθεση ΚΥΣΔΕ). 1. Στην κεντρική υπηρεσία του Υπουργείου Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων λειτουργεί πενταμελές κεντρικό υπηρεσιακό και πειθαρχικό συμβούλιο για τους εκπαιδευτικούς δευτεροβάθμιας

εκπαίδευσης, που αποτελείται από: α) τρεις διευθυντές δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης, που αναπληρώνονται από ισάριθμους διευθυντές δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης και β) δύο τακτικούς αιρετούς εκπροσώπους των εκπαιδευτικών δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης, που αναπληρώνονται από ισάριθμους αναπληρωματικούς αιρετούς εκπροσώπους αυτών. 2. Πρόεδρος και αντιπρόεδρος του ΚΥΣΔΕ ορίζονται με την απόφαση συγκρότησης εκ των υπό στοιχείο α' τακτικών μελών. Άρθρο 10 (Συγκρότηση – Λειτουργία). 1. Τα υπηρεσιακά και πειθαρχικά συμβούλια, που λειτουργούν κατά τις διατάξεις του παρόντος προεδρικού διατάγματος, συγκροτούνται: ... β) τα ΠΥΣΕΕΠ, ΑΠΥΣΠΕ, ΑΠΥΣΔΕ, ΥΣΕΕΠ, ΚΥΣΠΕ και ΚΥΣΔΕ με απόφαση του Υπουργού Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων. ... 3. Η θητεία των τακτικών και αναπληρωματικών μελών και των γραμματέων είναι διετής, ... 5. Τα θέματα εισηγούνται: ... γ) στα ΥΣΕΕΠ, ΚΥΣΠΕ και ΚΥΣΔΕ οι προϊστάμενοι των αρμοδίων διευθύνσεων ή τμημάτων της κεντρικής υπηρεσίας του Υπουργείου Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων. ... 7. Τα αιρετά μέλη των συμβουλίων έχουν τα ίδια δικαιώματα και καθήκοντα με τα λοιπά μέλη. ... 8. Τα τακτικά αιρετά μέλη των συμβουλίων, όταν αποχωρούν από την υπηρεσία ή μετατίθενται εκτός της περιοχής του συμβουλίου αντικαθίστανται μέχρι να λήξει η θητεία του συμβουλίου από τα αναπληρωματικά αιρετά μέλη που καθίστανται τακτικά. ... 10. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται για τη λειτουργία των υπηρεσιακών συμβουλίων οι διατάξεις των άρθρων 13, 14 και 15 του Ν. 2690/1999 «Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις (ΦΕΚ 45 Α')». Εξάλλου, με το άρθρο 18 (υπό τον τίτλο «Αρμοδιότητες ΚΥΣΔΕ») του ίδιου ως άνω π.δ. ορίζεται ότι «Το ΚΥΣΔΕ έχει τις εξής αρμοδιότητες: 1. Γνωμοδοτεί, ύστερα από ακρόασή τους, για την απαλλαγή από τα καθήκοντά τους των διευθυντών δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης. 2. Εκδικάζει πειθαρχικές υποθέσεις κατά των διευθυντών δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης και των προϊσταμένων των ΚΔΑΥ, όταν αυτοί είναι εκπαιδευτικοί δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης. 3. Εκδικάζει εφέσεις των εκπαιδευτικών κατά πειθαρχικών αποφάσεων των περιφερειακών διευθυντών εκπαίδευσης. 4. Εισηγείται την απονομή ηθικών αμοιβών σε εκπαιδευτικούς της δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης. 5. Προτείνει τις μεταθέσεις

εκπαιδευτικών από νομό σε άλλο νομό, εκτός από τις αμοιβαίες μεταθέσεις εντός της ίδιας περιφερειακής διεύθυνσης, καθώς και τις μεταθέσεις στα πειραματικά, στα μουσικά και στα διαπολιτισμικά σχολεία της δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης. 6. Προτείνει την οριστική τοποθέτηση σε άλλο ΠΥΣΠΕ εκπαιδευτικών που επανέρχονται από σχολεία του εξωτερικού. 7. Γνωμοδοτεί για αποσπάσεις εκπαιδευτικών από νομό σε άλλο νομό. 8. Γνωμοδοτεί για τη μετάταξη εκπαιδευτικών. 9. Γνωμοδοτεί για την απομάκρυνση εκπαιδευτικών ύστερα από υπαιτιότητά τους, από νομό σε άλλο νομό. 10. Γνωμοδοτεί για τη μετάταξη ή απόλυση εκπαιδευτικών που κρίνονται δύο φορές μη προακτέοι. 11. Γνωμοδοτεί για τη χορήγηση άδειας άσκησης ιδιωτικού έργου ή εργασίας με αμοιβή στα τακτικά και αναπληρωματικά μέλη του ΚΥΣΔΕ. 12. Γνωμοδοτεί για τη συνάφεια των μεταπτυχιακών τίτλων σπουδών των τακτικών και αναπληρωματικών μελών του κεντρικού υπηρεσιακού συμβουλίου με το αντικείμενο της απασχόλησής τους. 13. Αποφασίζει για τη διαθεσιμότητα λόγω ασθενείας των διευθυντών δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης και των τακτικών και αναπληρωματικών μελών του κεντρικού υπηρεσιακού συμβουλίου. 14. Αποφασίζει για την απόλυση λόγω σωματικής ή πνευματικής ανικανότητας, καθώς και για τον αναδιορισμό τους των διευθυντών δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης και των τακτικών και αναπληρωματικών μελών του Κεντρικού υπηρεσιακού συμβουλίου. 5. Εξετάζει προσφυγές των τακτικών και αναπληρωματικών μελών του κεντρικού υπηρεσιακού συμβουλίου κατά αποφάσεων εκκαθαριστών με τις οποίες έγινε περικοπή των αποδοχών τους. 16. Αποφασίζει για τη δυνητική θέση σε αργία και για την επαναφορά στην άσκηση των καθηκόντων τους των διευθυντών δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης και των τακτικών και αναπληρωματικών μελών των ανώτερων περιφερειακών και του κεντρικού υπηρεσιακού συμβουλίου. 17. Εξετάζει θέματα υπηρεσιακής κατάστασης εκπαιδευτικών της δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης που προβλέπονται από τις κείμενες διατάξεις καθώς και κάθε άλλο εκπαιδευτικό θέμα που προβλέπεται από ειδικές διατάξεις, εφόσον αυτά δεν ανήκουν στην αρμοδιότητα των ΑΠΥΣΔΕ ή των ΠΥΣΔΕ».

10. Επειδή, στη συνέχεια, επακολούθησε ο ν. 4472/2017 (ΦΕΚ Α' 74/19.5.2017), όπου με την παράγραφο 9 του άρθρου 56 (« Διατάξεις αρμοδιότητας Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων») του νόμου αυτού ορίζεται ότι «... 9. Η παρ. 9 του άρθρου 30 του ν. 682/1977, όπως το άρθρο αυτό προστέθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 28 του ν. 4415/2016, αντικαθίσταται ως εξής: «9. Η σύμβαση εργασίας μεταξύ του ιδιοκτήτη ιδιωτικού σχολείου και του ιδιωτικού εκπαιδευτικού λύεται με το θάνατο, την έκπτωση, την αποδοχή παραίτησης και την καταγγελία της σύμβασης εργασίας και εκδίδεται σχετική πράξη του αρμόδιου Διευθυντή Εκπαίδευσης. Η νομιμότητα της καταγγελίας της σύμβασης εργασίας για τους λόγους που προβλέπονται στην περίπτωση α' και στην υποπερίπτωση δδ' της περίπτωσης ε' της παραγράφου 3 κρίνεται από ανεξάρτητη Επιτροπή, η οποία εξετάζει αν η σύμβαση εργασίας καταγγέλθηκε νομίμως και αν η καταγγελία είναι καταχρηστική ή μη και αποφαινεται σχετικά. Η Επιτροπή αυτή συγκροτείται με απόφαση του Υπουργού Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων, η οποία εκδίδεται εντός μηνός από τη δημοσίευση του παρόντος, και αποτελείται από: α) Έναν (1) Πρωτοδίκη, ως Πρόεδρο, με τον αναπληρωτή του, υπηρετούντες στο Τμήμα Εργατικών Διαφορών του Πρωτοδικείου Αθηνών, οι οποίοι υποδεικνύονται από το Τριμελές Συμβούλιο Διεύθυνσης του Πρωτοδικείου. β) Δύο (2) Πρωτοδίκες υπηρετούντες στο Τμήμα Εργατικών Διαφορών του Πρωτοδικείου Αθηνών με τους αναπληρωτές τους, οι οποίοι υποδεικνύονται από το Τριμελές Συμβούλιο Διεύθυνσης του Πρωτοδικείου. Ένας (1) εκπρόσωπος της Ο.Ι.Ε.Λ.Ε. που υποδεικνύεται με απόφαση της Ο.Ι.Ε.Λ.Ε. και ένας (1) εκπρόσωπος της αντιπροσωπευτικότερης εργοδοτικής οργάνωσης που υποδεικνύονται με απόφαση της παρίστανται ως παρατηρητές, χωρίς δικαίωμα ψήφου, στη συνεδρίαση της Επιτροπής. Τα μέλη της Επιτροπής δεν λαμβάνουν για τη συμμετοχή τους σε αυτήν κανενός είδους απαζημίωση. Η ανωτέρω Επιτροπή λαμβάνει υπ' όψιν και τις υπηρεσιακές εκθέσεις, συνεδριάζει δε και αποφαινεται υποχρεωτικά εντός ενενήντα (90) ημερολογιακών ημερών από την καταγγελία και υποβάλλει την πρότασή της στον αρμόδιο Διευθυντή Εκπαίδευσης στην οποία διατυπώνεται η κρίση της σχετικά με τη νομιμότητα της καταγγελίας της

σύμβασης εργασίας κατά τα ανωτέρω. Ο Διευθυντής Εκπαίδευσης έχει δέσμια αρμοδιότητα να εκδώσει σχετική απόφαση περί απόλυσης ή μη του εκπαιδευτικού, σύμφωνη με το περιεχόμενο της πρότασης της Επιτροπής εντός τριών (3) ημερών από την υποβολή σε αυτόν της πρότασης. Η απόφαση αυτή κοινοποιείται στους ενδιαφερομένους. Σε περίπτωση άπρακτης παρέλευσης της εν λόγω προθεσμίας τεκμαίρεται η νομιμότητα και μη καταχρηστικότητα της καταγγελίας. Η καταγγελία της σύμβασης του εκπαιδευτικού δεν παράγει έννομα αποτελέσματα πριν από την παρέλευση της προθεσμίας για την έκδοση της σχετικής απόφασης της Επιτροπής. Ύστερα από την έκδοση της απόφασης του Διευθυντή Εκπαίδευσης, οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να προσφύγουν στα αρμόδια διοικητικά δικαστήρια. Σε περίπτωση μη εμπρόθεσμης έκδοσης της απόφασης συγκρότησης της Επιτροπής και έως την έκδοσή της, δεν απαιτείται η τήρηση της παραπάνω διαδικασίας για τη λύση της σύμβασης. Απολύσεις ιδιωτικών εκπαιδευτικών που λαμβάνουν χώρα χωρίς την τήρηση της ανωτέρω διαδικασίας είναι άκυρες. ...». Εξάλλου, στην οικεία αιτιολογική έκθεση που συνοδεύει το άρθρο 56 και, ειδικότερα, την παράγραφο 9 αυτού αναφέρεται ότι «Με την παράγραφο 9 προβλέπεται ότι η νομιμότητα της καταγγελίας της σύμβασης εργασίας για τους λόγους που προβλέπονται στην περίπτωση α' και στην υποπερίπτωση δδ' της περίπτωσης ε' της παρ.3 του άρθρου 30 κρίνεται από ανεξάρτητη Επιτροπή η οποία εξετάζει αν η σύμβαση εργασίας καταγγέλθηκε νομίμως και αν η καταγγελία είναι καταχρηστική ή μη και αποφαινεται σχετικά. Τονίζεται ότι η αρμοδιότητα αυτή της Επιτροπής έχει δικαιοδοτικό χαρακτήρα, καθόσον τα μέλη της καλούνται να εξετάσουν τη νομιμότητα των καταγγελιών των συμβάσεων εργασίας των ιδιωτικών εκπαιδευτικών και συγκεκριμένα να ελέγξουν αν η απόλυση ήταν ή όχι καταχρηστική. Η Επιτροπή αυτή συγκροτείται με απόφαση του Υπουργού Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων, η οποία εκδίδεται εντός μηνός από τη δημοσίευση του παρόντος, και αποτελείται από: α) Έναν (1) Πρωτοδίκη, ως Πρόεδρο, με τον αναπληρωτή του, υπηρετούντες στο Τμήμα Εργατικών Διαφορών του Πρωτοδικείου Αθηνών οι οποίοι υποδεικνύονται από το Τριμελές Συμβούλιο Διεύθυνσης του Πρωτοδικείου. β) Δύο (2) Πρωτοδικές υπηρετούντες

στο Τμήμα Εργατικών Διαφορών του Πρωτοδικείου Αθηνών με τους αναπληρωτές τους, οι οποίοι υποδεικνύονται από το Τριμελές Συμβούλιο Διεύθυνσης του Πρωτοδικείου. Ένας (1) εκπρόσωπος της Ο.Ι.Ε.Λ.Ε. που υποδεικνύεται με απόφαση της Ο.Ι.Ε.Λ.Ε. και ένας (1) εκπρόσωπος της πιο αντιπροσωπευτικής εργοδοτικής οργάνωσης που υποδεικνύεται με απόφαση της εργοδοτικής οργάνωσης παρίστανται στη συνεδρίαση της Επιτροπής ως παρατηρητές. Η ανωτέρω ανεξάρτητη Επιτροπή αποφαινεται εντός εξήντα (60) ημερών από την καταγγελία της σύμβασης εργασίας και υποβάλλει πρόταση στον αρμόδιο Διευθυντή Εκπαίδευσης στην οποία διατυπώνεται η κρίση της σχετικά με τη νομιμότητα της καταγγελίας της σύμβασης εργασίας κατά τα ανωτέρω. Η πρόταση έχει σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις δεσμευτικό περιεχόμενο για το όργανο που αποφασίζει. Ως εκ τούτου προβλέπεται ότι ο οικείος Διευθυντής Εκπαίδευσης έχει δέσμια αρμοδιότητα να εκδώσει σχετική απόφαση περί απόλυσης ή μη του εκπαιδευτικού, σύμφωνη με το περιεχόμενο της πρότασης της Επιτροπής εντός τριών (3) ημερών από την υποβολή σε αυτόν της πρότασης. Η απόφαση αυτή κοινοποιείται στους ενδιαφερομένους. Τέλος προβλέπεται ότι ύστερα από την έκδοση της απόφασης του οικείου Διευθυντή Εκπαίδευσης οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να προσφύγουν δικαστικά κατά αυτής. ...».

11. Επειδή, η προβλεπόμενη από τη διάταξη του άρθρου 30 παρ. 9 του ν. 682/1977, που προστέθηκε με το άρθρο 28 του ν. 4415/2016, κρίση τόσο της «επιβεβαίωσης» της νομιμότητας της καταγγελίας συμβάσεως αορίστου χρόνου ιδιωτικού εκπαιδευτικού όσο και της «διαπίστωσης» της καταχρηστικότητας της καταγγελίας αυτής συνιστούν άσκηση δικαιοδοτικού έργου. Η ανάθεση της άσκησης αυτής του δικαιοδοτικού έργου με τις εν λόγω διατάξεις στο εκάστοτε ΚΥΣΔΕ, το οποίο, συγκροτούμενο, κατ' άρθρο 9 του π.δ.1/2003 μόνον από μόνιμους δημοσίους υπαλλήλους, χωρίς να προβλέπεται η συμμετοχή του ενός εκ των μερών που αφορά η καταγγελία, ήτοι εκπροσώπου Οργάνωσης Ιδιοκτητών Ιδιωτικών Σχολείων ούτε εκπροσώπου ιδιωτικών εκπαιδευτικών, και ασκούν, κατ' άρθρο 18 του αυτού π.δ. συγκεκριμένες υπηρεσιακού και πειθαρχικού περιεχομένου αρμοδιότητες, κρίνει

επί της νομιμότητας της καταγγελίας και επί της καταχρηστικότητας ή μη αυτής, χωρίς να έχει υπάρξει επίκληση και απόδειξη εκ μέρους του εργαζομένου των λόγων εξαιτίας των οποίων η άσκηση του δικαιώματος αυτού υπερβαίνει τα όρια που επιβάλλει το άρθρο 281 του Α.Κ. στο δικαίωμα της καταγγελίας, συνιστά παραβίαση των πλαισίων της διοικητικής εποπτείας του Κράτους επί των ιδιωτικών εκπαιδευτηρίων που θέτει το άρθρο 16 παρ. 1 και 8) του Συντάγματος, του δικαιώματος του ιδιοκτήτη ιδιωτικού σχολείου για αποτελεσματική έννομη προστασία, δεν εγγυάται την αρχή της ανεξαρτησίας, αντικειμενικότητας και αμεροληψίας των διοικητικών αρχών, ή συλλογικών οργάνων της διοίκησης που θεσπίζεται με το άρθρο 20 του Συντάγματος και προσβάλλεται η αρχή του κράτους δικαίου, στην οποία αποβλέπει το Σύνταγμα, με το σύνολο των καθιερούμενων με τα άρθρα 2,4,5 και 25 εγγυήσεων για τον πολίτη. Προς επίρρωση των ανωτέρω, πρέπει να ληφθεί υπόψη ότι και στο παρελθόν, με το ν. 2986/2002 (ΦΕΚ Α' 24), με τον οποίο θεσπίσθηκε ο κανόνας της αιτιώδους καταγγελίας της σύμβασης αορίστου χρόνου του ιδιωτικού εκπαιδευτικού λόγω διαταραχής του εκπαιδευτικού κλίματος στο σχολείο, οφειλόμενη σε αδυναμία συνεργασίας εργοδότη – εκπαιδευτικού, ο νομοθέτης προέβλεψε ότι το γεγονός της διαταραχής του εκπαιδευτικού κλίματος διαπιστώνεται μετά από εισήγηση τριμελούς επιτροπής με αυξημένες εγγυήσεις ανεξαρτησίας, αντικειμενικότητας και διαφάνειας, συγκροτούμενη από α) έναν Πρόεδρο του Παιδαγωγικού Ινστιτούτου του Τμήματος Αξιολόγησης και Επιμόρφωσης με αρμοδιότητα την αξιολόγηση του εκπαιδευτικού, ως Προέδρου, β) έναν εκπρόσωπο της Ο.Ι.Ε.Λ.Ε και γ) έναν εκπρόσωπο της αντιπροσωπευτικότερης Οργάνωσης Ιδιοκτητών Ιδιωτικών Σχολείων (άρθρο 13 παρ. 2 και 3 περίπτ. α' υποπερίπτ. ΙΙΙ). Μεταγενεστέρως δε, με την προεκτεθείσα στη 10η σκέψη διάταξη του άρθρου 56 παρ. 9 του ν. 4472/2017, σε συνδυασμό και με την οικεία αιτιολογική έκθεση αυτής, ο νομοθέτης αναγνωρίζει ότι, σε περίπτωση απολύσεως ιδιωτικού εκπαιδευτικού λόγω της εκ μέρους του εργοδότη καταγγελίας συμβάσεως εργασίας αορίστου χρόνου, η κρίση περί της νομιμότητας και της καταχρηστικότητας ή μη της εν λόγω καταγγελίας συνιστά δικαιοδοτικό έργο. Εκ του λόγου τούτου αναθέτει το έργο

αυτό σε ανεξάρτητη Επιτροπή, η οποία συγκροτείται από πρόσωπα έχοντα την ιδιότητα δικαστικών λειτουργών και μάλιστα ασκούντα δικαιοδοτικό έργο σε συναφές αντικείμενο (διαδικασία Εργατικών Διαφορών), έτσι ώστε να παρέχει εγγυήσεις αντικειμενικότητας και διαφάνειας, λαμβάνοντας μάλιστα υπόψη ότι στην εν λόγω διάταξη (άρθρο 56 παρ. 9)προβλέφθηκε η συμμετοχή στην Επιτροπή τόσο του εκπροσώπου της αντιπροσωπευτικότερης εργοδοτικής οργάνωσης όσο και εκπροσώπου της Οργάνωσης Ιδιωτικών Εκπαιδευτικών Λειτουργών Ελλάδος (Ο.Ι.Ε.Λ.Ε.), προκειμένου η ρύθμιση αυτή να λειτουργεί προς το συμφέρον αμφοτέρων των μερών.

12. Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα: Ο εκπαιδευτικός κλάδου ΠΕ 03 Χότσικα Νιχάτ είχε προσληφθεί στο Ιδιωτικό Μειονοτικό Γυμνάσιο – Λύκειο Ξάνθης ιδιοκτησίας της αιτούσας Ντοκμέ Σαϊμέ Κιρκλή, στις 29.9.2004, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του ν. 682/1977, ενώ στις 5.10.2016 η εν λόγω ιδιοκτήτρια κατήγγειλε τη σχετική σύμβαση εργασίας του εκπαιδευτικού αυτού επικαλούμενη διαταραχή του εκπαιδευτικού κλίματος στο σχολείο λόγω αδυναμίας συνεργασίας εργοδότη - εκπαιδευτικού. Στη συνέχεια, η Διεύθυνση Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Ξάνθης απέστειλε στην αρμόδια υπηρεσία του διάδικου Υπουργείου τα σχετικά έγγραφα, προς διαβίβαση στο Κ.Υ.Σ.Δ.Ε., προκειμένου να αποφανθεί για τη νομιμότητα ή μη της καταγγελίας της επίδικης σύμβασης. Το ΚΥΣΔΕ, αφού εξέτασε την υπόθεση, με την προσβαλλόμενη πράξη αποφάσισε ότι δεν συντρέχει νομίμως λόγος της καταγγελίας αφού δεν υπήρξε διαταραχή του εκπαιδευτικού κλίματος στο σχολείο οφειλόμενη σε αδυναμία συνεργασίας εργοδότη – εκπαιδευτικού, έκρινε την καταγγελία ως καταχρηστική και κάλεσε τον εν λόγω εκπαιδευτικό να παραμείνει στα διδακτικά του καθήκοντα, κατ' εφαρμογή του άρθρου 30 παρ. 9 του ν. 682/1977, το οποίο προστέθηκε με το άρθρο 28 του ν. 4415/2016.

13. Επειδή, ενόψει των προεκτεθέντων στην ενδέκατη σκέψη της παρούσας απόφασης, η προσβαλλόμενη πράξη, η οποία εκδόθηκε κατ' εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 9 του άρθρου 30 του ν. 682/1977, που

προστέθηκαν με το άρθρο 28 του ν. 4415/2016 και προβλέπουν ότι «το αρμόδιο κατά περίπτωση Υπηρεσιακό Συμβούλιο (ΚΥΣΔΕ) επιβεβαιώνει εάν η σύμβαση εργασίας καταγγέλθηκε νομίμως, διαπιστώνει εάν η καταγγελία είναι καταχρηστική ή μη ...» είναι ακυρωτέα ως εκδοθείσα κατά παράβαση συνταγματικών διατάξεων.

14. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η υπό κρίση αίτηση πρέπει να γίνει δεκτή, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη και να αναπεμφθεί η υπόθεση στη Διοίκηση για νέα νόμιμη κρίση.

ΔΙΑ ΤΑΥΤΑ

Δέχεται την αίτηση.

Ακυρώνει την 32/9.12.2016 Πράξη του Κεντρικού Υπηρεσιακού Συμβουλίου Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης (Κ.Υ.Σ.Δ.Ε.).

Αναπέμπει την υπόθεση στη Διοίκηση προς νέα νόμιμη κρίση, κατά τα οριζόμενα στο σκεπτικό.

Διατάσσει την απόδοση του παραβόλου.

Επιβάλλει σε βάρος του Δημοσίου τη δικαστική δαπάνη του αιτούντος, ως ειδικού διαδόχου της αρχικώς αιτούσας Ντοκμέ Σαΐμέ Κιρκλή που ανέρχεται σε πεντακόσια εβδομήντα έξι (576) ευρώ.

Η διάσκεψη έγινε στην Αθήνα, στις 16/12/2020 και η απόφαση δημοσιεύθηκε σε δημόσια συνεδρίαση της 29/4/2021.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ


ΜΑΡΙΑ ΠΑΤΣΑΡΙΝΟΥ

Θεωρήθηκε στις 14/5/2021

Η Εισηγήτρια

Χαρίκλεια Κέκη

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ


ΑΘΑΝΑΣΙΑ ΚΑΣΔΑΓΛΗ