

8 Δεκεμβρίου 2008
Αριθμ. Πρωτ. 19187/08/1
Ειδ. Επιστήμονας: Ευτ. Φυτράκης

ΝΟΜΑΡΧΙΑ ΑΘΗΝΩΝ/ΔΝΣΗ ΚΟΙΝ. ΠΡΟΝΟΙΑΣ ΔΥΤ. ΤΟΜΕΑ
Υπόψη Δντριας κ. Κ.Καρούντζου
Μαρμαρά - 26
122 42 ΑΙΓΑΛΕΩ

Θέμα: Κώλυμα πρόσληψης σε παιδικό σταθμό λόγω ποινικής καταδίκης

Ο Συνήγορος του Πολίτη στο πλαίσιο των αρμοδιοτήτων του, κατά το άρ. 103 § 9 του Συντάγματος και το ν.3094/2003, εξετάζει αναφορά του κ. *** σχετικά με την υπηρεσία σας. Σε συνέχεια τηλεφωνικής επικοινωνίας με το συνεργάτη μου κ. Ευτ.Φυτράκη (8.12.2008) τίθενται υπόψη σας τα ακόλουθα:

1. Ιστορικό.

Σύμφωνα με την αναφορά, ο κ. *** προσελήφθη, ως οδηγός, στον Παιδικό σταθμό «***» με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου. Κατά τον έλεγχο, ωστόσο, των σχετικών δικαιολογητικών, από την υπηρεσία σας, διαπιστώθηκε ότι ο ενδιαφερόμενος έχει καταδικαστεί στις 15.02.2005 σε φυλάκιση τεσσάρων μηνών (απόφ. 170/2005 Τριμ. Εφ. Ναυπλίου). Κατόπιν τούτου, βάσει του από 6.11.2008, εγγράφου της υπηρεσίας σας ενημερώθηκαν οι ενδιαφερόμενοι (εργοδότης και

εργαζόμενος) ότι δεν ήταν δυνατή η έγκριση της πρόσληψης του κ. ***
*** επειδή στο ποινικό του μητρώο «αναγράφονται ποινές».

2. Νομικό πλαίσιο

α. Σύμφωνα με το άρ. 8 § 1 - 2 ΥΑ Π2β/οικ. 2808/1997(ΦΕΚ Β-645) όπως αυτό τροποποιήθηκε από το άρ. 3 της ΥΑ.Γ2β/οικ. 1570/1999 (ΦΕΚ Β- 749) και την ΥΑ Π1β/οικ.4014/2000 (Β' 1316), «1. Η πρόσληψη του προσωπικού των Μονάδων Φ.Π.Α.Δ. διενεργείται από το πρόσωπο (φυσικό ή νομικό) στο όνομα του οποίου θα εκδοθεί η άδεια και εγκρίνεται με απόφαση της Δ/νσης ή του Τμήματος Πρόνοιας της αρμόδιας Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης. 2. Για την έγκριση πρόσληψης όλου του προσωπικού σε Μονάδα Φ.Π.Α.Δ. απαιτείται η υποβολή από το πρόσωπο (φυσικό ή νομικό) στο όνομα του οποίου θα εκδοθεί η άδεια στη Διεύθυνση ή το Τμήμα Κοινωνικής Πρόνοιας της οικείας Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης όλων των δικαιολογητικών που αναφέρονται στο άρθρο των τίτλων σπουδών ανάλογα με την ειδικότητα του προσλαμβανόμενου, πιστοποιητικό ποινικού μητρώου που αναφέρεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 1 της παρούσας, πιστοποιητικό της Εισαγγελίας πλημμελειοδικών της κατοικίας του προσλαμβανόμενου ότι δε διώκεται ή υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986 [...] Το προσωπικό να είναι εξειδικευμένο, επιλεγμένο με κριτήριο και γνώμονα την αγάπη για το παιδί. Ο Διευθυντής της Μονάδας Φ.Π.Α.Δ. είναι υποχρεωμένος να υποβάλλει ανά εξάμηνο, δηλ. κατά τον Ιούνιο και το Δεκέμβρη κάθε έτους στη Διεύθυνση ή το Τμήμα Πρόνοιας της οικείας Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης πίνακα προσωπικού, που απασχολείται στο Σταθμό, καθώς και τον αριθμό των εξυπηρετούμενων παιδιών".»

Εξάλλου κατά το άρ. 2 § Β περιπτ. 7 της ίδιας Υ.Α., στο οποίο από προφανή παραδρομή δεν γίνεται η σωστή παραπομπή, αναφέρεται ότι

«Η άδεια ίδρυσης χορηγείται από τη Διεύθυνση ή το Τμήμα Κοινωνικής Πρόνοιας της Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης του τόπου εγκατάστασης της μονάδας, μετά την υποβολή των παρακάτω δικαιολογητικών: [...] 7. "Πιστοποιητικό ποινικού μητρώου του προσώπου, στο όνομα του οποίου θα εκδοθεί η άδεια ίδρυσης, που θα αναφέρει ότι αυτό δεν έχει καταδικασθεί αμετάκλητα σε οποιαδήποτε ποινή για κακούργημα ή για ένα από τα πλημμελήματα της κλοπής, υπεξαίρεσης, απάτης, εκβίασης, πλαστογράφησης, συκοφαντικής δυσφήμισης, παραχάραξης, σωματικής βλάβης και παράβασης των διατάξεων περί ναρκωτικών ή για έγκλημα που αναφέρεται στα ήθη και ότι δεν έχει στερηθεί λόγω καταδίκης για οποιαδήποτε αξιόποινη πράξη των πολιτικών του δικαιωμάτων".

β. Σύμφωνα, εξάλλου, με τη διάταξη του άρ. 102 § 2 Ποιν. Κώδικα *«Αν η αναστολή δεν αρθεί σύμφωνα με τα ανωτέρω ή δεν ανακληθεί σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 101, η ποινή που είχε ανασταλεί θεωρείται σαν να μην είχε επιβληθεί».* Σύμφωνα με την κρατούσα θεωρητική και νομολογιακή θέση με την επιτυχή πάροδο του χρόνου αναστολής εξαφανίζεται όχι μόνο η ποινή αλλά και η σχετική καταδικαστική απόφαση. Συνεπώς, η καταδικαστική απόφαση αποσβέννυται και θεωρείται ως να μην υπήρξε ποτέ. Τη θέση αυτή υιοθετεί και το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους σε τουλάχιστον δύο πρόσφατες γνωμοδοτήσεις του (387/2006, 160/2005).

3. Διαπιστώσεις.

Από τα παραπάνω δεδομένα προκύπτει ζήτημα σχετικά με τη συνδρομή κωλύματος λόγω ποινικής καταδίκης στο πρόσωπο του κ. ***
***. Ειδικότερα, η ως άνω καταδικαστική απόφαση έχει εκδοθεί στις 15.Φεβρουαρίου 2005 και είχε χορηγηθεί τριετής αναστολή. Συνεπώς στις 15 Φεβρουαρίου 2008 οπότε και ολοκληρώθηκε επιτυχώς ο χρόνος

της τριετούς αναστολής, η καταδικαστική απόφαση έπαυσε να υπάρχει και θεωρείται ως μηδέποτε χωρήσασα.

Ως εκ τούτου, η απορριπτική της πρόσληψης του κ. *** ** απόφαση δεν περιέχει νόμιμη αιτιολογία, η οποία να στηρίζεται στα πραγματικά και νομικά δεδομένα της υπόθεσης, από την οποία και να δικαιολογείται. Δοθέντος μάλιστα ότι στην περίπτωση του το κώλυμα της ποινικής καταδίκης δεν φαίνεται πλέον να συντρέχει, η ως άνω απόφαση χρήζει επανεξέτασης.

Σύμφωνα με τα παραπάνω σας παρακαλούμε να μας ενημερώσετε για τις απόψεις σας και τις τυχόν ενέργειες που προτίθεστε να αναλάβετε.

Για κάθε παραπέρα πληροφορία ή διευκρίνιση θα είμαστε στη διάθεσή σας.

Με τιμή

Ανδρέας Τάκης
Βοηθός Συνήγορος του Πολίτη

Κοινοποίηση

Κύριο

*** **

*** **