

15 Σεπτεμβρίου, 1992

[ΠΙΚΗΣ, Δ/στής]

ΑΝΑΦΟΡΙΚΑ ΜΕ ΤΟ ΑΡΘΡΟ 146 ΤΟΥ ΣΥΝΤΑΓΜΑΤΟΣ

ΛΟΪΖΟΣ ΠΡΟΔΡΟΜΟΥ,

Αιτητής,

v.

ΚΥΠΡΙΑΚΗΣ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑΣ, ΜΕΣΩ ΤΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ
ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ,

Καθ' ων η αίτηση.

(Υπόθεση Αρ. 530/92).

5 Διοικητικό Δικονομικό Δίκαιο — Αίτηση Αναστολής διοικητικής πράξης— Βάσει του Καν. 13 των περί Ανωτάτου Συνταγματικού Δικαστηρίου Θεσμών, 1962 — Οι δύο λόγοι για τους οποίους μπορεί να εγκριθεί το εξαιρετικό μέτρο της αναστολής διοικητικής απόφασης: έκδηλη παρανομία και ανεπανόρθωτη ζημία — Νομολογία και εφαρμογή στη συγκεκριμένη περίπτωση.

10 Ο αιτητής ζήτησε με την προσφυγή την αναθεώρηση της μετάθεσής του από τις διπλωματικές αποστολές των Η.Π.Α., όπου υπηρετούσε επί είκοσι ένα έτη στο Γενικό Γραμματειακό Προσωπικό, στην Κύπρο, και ταυτοχρόνως υπέβαλε αίτημα, το οποίο και αποφασίστηκε με την ενδιάμεση απόφαση, περί της αναστολής της ισχύος της επίδικης πράξης μέχρις αποπερατώσεως της δίκης, ισχυριζόμενος, μεταξύ άλλων, επικαλούμενη

15 ανεπανόρθωτη βλάβη της υγείας της συζύγου του σε περίπτωση εφαρμογής της περί μεταθέσεως απόφασης της Επιτροπής Δημόσιας Υπηρεσίας.

20 Το Ανώτατο Δικαστήριο, απορρίπτοντας την αίτηση, αποφάσισε ότι

1. Δύο είναι οι λόγοι για τους οποίους μπορεί να εγκριθεί το εξαιρετικό μέτρο της αναστολής διοικητικής απόφασης μέχρι την αποπεράτωση της δίκης:-

- (Α) Η έκδηλη παρανομία που μπορεί να τεκμηριωθεί με την προσαγωγή στοιχείων που καθιστούν την απόφαση εξόφθαλμα παράνομη, και
- (Β) πρόκληση ανεπανόρθωτης ζημίας, δηλαδή ζημίας η οποία δεν μπορεί να επανορθωθεί με τις παρεχόμενες από το νόμο θεραπείες για αποκατάσταση του επιτυχόντος αιτητή, και, επομένως, καθιστά την προσφυγή ατελέσφορο μέτρο για την αποκατάσταση της νομιμότητας.
- Η αναστολή συνιστά εξαιρετικό μέτρο επειδή παρέχεται έξω από την καθιερωμένη διαδικασία της δίκης και επιφέρει, προσωρινά έστω, την ανατροπή της διοικητικής απόφασης παρά το τεκμήριο της νομιμότητας που επενεργεί υπέρ της.
2. Η παράλειψη της Ε.Δ.Υ. να παραπέμψει τα δύο νέα ιατρικά πιστοποιητικά που τέθηκαν ενώπιόν της για αξιολόγηση από το Ιατρικό Συμβούλιο, κατέστησε, σύμφωνα με το δικηγόρο του αιτητή, την απόφαση της 1/7/92 έκδηλα παράνομη, επειδή, αποτιμώντας τη σημασία τους χωρίς την πραγματογνωμοσύνη ειδικών, η Ε.Δ.Υ. υπερέβη τις εξουσίες της και λειτούργησε αντινομικά προς τα καθήκοντά της. Η παραπομπή των νέων πιστοποιητικών στο Ιατρικό Συμβούλιο θα ήταν άσκοπη υπό το φως της προηγούμενης γνωμάτευσης του Ιατρικού Συμβουλίου ότι ήταν αναγκαία η παρουσία της συζύγου του αιτητή για την εκτίμηση της κατάστασης της υγείας της. Τίποτε δεν περιέχεται στα ιατρικά πιστοποιητικά που να καθιστά την αξιολόγησή τους θέμα πραγματογνωμοσύνης. Συνεπώς δεν τεκμηριώνεται, εκ προοιμίου, καμιά παρανομία στη λήψη της επίδικης απόφασης.
3. Εξίσου ανυπόστατος είναι ο ισχυρισμός για την πρόκληση ανεπανόρθωτης ζημίας. Αν καταστεί αναγκαία η επίσκεψη της συζύγου του αιτητή στις Ηνωμένες Πολιτείες για ιατρική εξέταση, η επακόλουθη δαπάνη, εφόσον κριθεί νομικά απορρέουσα από την επίδικη πράξη η οποία θα ακυρωθεί, μπορεί να διεκδικηθεί από τις Αρχές, και σε περίπτωση άρνησης μπορεί να αποτελέσει το αντικείμενο αγωγής, βάσει του Άρθρου 146.6 του Συντάγματος.

Κρίνω το αίτημα για αναστολή εντελώς ανυπόστατο.

Η αίτηση απορρίπτεται με έξοδα.

5 *Αναφερόμενες Υποθέσεις:*

Βεληγκέκα ν. Δημοκρατίας (1990) 3 Α.Α.Δ. 4387.

Georghiadis v. Republic (No.1) (1965) 3 C.L.R. 392.

10 *Sofocleous v. Republic (1971) 3 C.L.R. 345.*

C.T.C. Consultants Ltd v. Cyprus Tourism Organisation (1976) 3 C.L.R. 385.

15 *Κροκίδου και Άλλοι ν. Δημοκρατίας (1990) 3 Α.Α.Δ. 1857.*

Κοινότητα Πυργών κ.α. ν. Δημοκρατίας (1991) 4(Δ) Α.Α.Δ. 3498.

20 *Παντελίδης και Άλλοι ν. Δημοκρατίας (1992) 4(Α) Α.Α.Δ. 58.*

Kadivari ν. Δημοκρατίας (1992) 4 Α.Α.Δ. 2452.

Αίτηση.

25 Αίτηση για αναστολή της απόφασης των καθ' ων η αίτηση για μετάθεση του αιτητή από τις Ηνωμένες Πολιτείες της Αμερικής στην Κύπρο μέχρι την αποπεράτωση της προσφυγής εναντίον της μετάθεσής του.

30 *Ε. Φλουρέντζος, για τον αιτητή.*

Ρ. Βραχίμη-Πετρίδου (κα), Δικηγόρος της Δημοκρατίας Α', για τους καθ' ων η αίτηση.

35 *Cur. adv. vult.*

ΠΙΚΗΣ, Δ.: Ανάγνωσε την ακόλουθη απόφαση. Μετά από 21 συναπτά έτη υπηρεσίας στις διπλωματικές αποστολές της Κύπρου στις Ηνωμένες Πολιτείες της Αμερικής (Ουάσιγκτον, Νέα Υόρκη, Ουάσιγκτον), ο αιτητής, ο οποίος ανήκει στο Γενικό Γραμματειακό Προσωπικό, μετατέθηκε στην Κύπρο με απόφαση της Επιτροπής Δημόσιας Υπηρεσίας που λήφθηκε την 1/7/92, με ισχύ από 1/8/92.

Ο αιτητής ήγειρε την παρούσα προσφυγή προς αναθεώρηση της μετάθεσής του, και, παράλληλα, υπέβαλε αίτηση για την αναστολή της μέχρι την αποπεράτωση της δίκης, βάσει των προνοιών του Καν. 13 των ΠΕΡΙ Ανωτάτου Συνταγματικού Δικαστηρίου Θεσμών, 1962. Η αναστολή σκοπεί να αποτρέψει -

5

(α) Τα αποτελέσματα της έκδηλα παράνομης απόφασης, όπως χαρακτηρίζεται η πράξη της μετάθεσής του, και

10

(β) τη ζημία που θα υποστεί λόγω των επιπτώσεων στην κατάσταση της υγείας της συζύγου του, η οποία δε θα είναι δυνατό να επανορθωθεί αν επιτύχει στην προσφυγή.

15

Η πρόταση για τη μετάθεσή του καταρτίστηκε από τις αρμόδιες Αρχές το Σεπτέμβρη του 1991, στο πλαίσιο της κυβερνητικής πολιτικής για τη μετακίνηση, βάσει προκαθορισμένων κριτηρίων, των μελών του Γραμματειακού Προσωπικού που υπηρετούν στις διπλωματικές αποστολές της Κύπρου στο εξωτερικό [βλ. Απόφαση του Υπουργικού Συμβουλίου 32778 - 21/12/89 (Βεληγκέκα ν. Δημοκρατίας - (1990) 3 Α.Α.Δ. 4387)]. Αναζητήθηκαν κατ' αρχή, οι απόψεις του αιτητή και, παράλληλα, προωθήθηκε η μετάθεση του αντικαταστάτη του, της κας Σορόκου. Αρχικά, η πρόταση πρόβλεπε τη μετάθεση και αντικατάστασή του από 1/2/92. Η πρόταση για τη μετάθεσή του από την ημερομηνία εκείνη, ουσιαστικά εγκαταλείφθηκε ενόψει των ενστάσεων που πρόβαλε, και της ανάγκης για διερεύνησή τους. Αυτές (οι ενστάσεις) αφορούσαν τρεις λόγους, αναγομένους στις οικογενειακές του συνθήκες :-

20

25

30

Ο πρώτος λόγος αφορούσε την κατάσταση της υγείας της συζύγου του, η οποία, σύμφωνα με ιατρικό πιστοποιητικό που αποστάληκε στις Αρχές, απαιτούσε την τακτική ιατρική παρακολούθησή της σε ιατρικό κέντρο της Ουάσιγκτον μέχρι τον Ιούλιο του 1992.

35

40

Ο δεύτερος σχολούσε στην αποτροπή της διακοπής της φοίτησης του παιδιού του, σχολικής ηλικίας, στο μέσο του ακαδημαϊκού έτους, και

ο τρίτος λόγος σχετιζόταν με προσωπικές δυσχέρειες στη μετακόμιση της οικογένειας σ' εκείνο το χρονικό στάδιο.

- 5 Ο αιτητής υπέβαλε αίτημα όπως η μετάθεσή του αναβληθεί μέχρι το Σεπτέμβριο του 1993.

- Το Ιατρικό Συμβούλιο, στο οποίο παραπέμφθηκαν τα σχετικά ιατρικά πιστοποιητικά, αποφάνθηκε ότι δεν ήταν δυνατή η παροχή οποιασδήποτε γνωμάτευσης για την κατάσταση της υγείας της συζύγου του αιτητή χωρίς αυτή να υποβληθεί σε προσωπική εξέταση. Αντί να προσέλθει για εξέταση η σύζυγός του, ο αιτητής υπέβαλε δύο νέα πιστοποιητικά για την κατάσταση της υγείας της από τους 10 15 ιατρούς Γκίπσον και Κακαβιάτο, από τα οποία προκύπτει ότι η κατάσταση της υγείας της είναι καλή· συγχρόνως, διατυπώνεται η άποψη ότι θα ήταν προς το συμφέρον της αν συνέχιζε να παρακολουθείται από ιατρικό κέντρο του 20 Πανεπιστημίου της Ουάσιγκτον για τα επόμενα ένα ή δυο χρόνια. Σε κανένα από τα δύο πιστοποιητικά δεν αναφέρεται ότι η κατάσταση της κας Προδρόμου επιβάλλει την παραμονή της στις Ηνωμένες Πολιτείες, ή ότι η παρακολούθησή της σε οποιαδήποτε χώρα εκτός των 25 Ηνωμένων Πολιτειών, ή στην Κύπρο, θα ήταν ανεπαρκής, και ότι θα έθετε σε κίνδυνο την υγεία της. Η πτώση της υγείας της κας Προδρόμου οφειλόταν, όπως αναφέρεται στα πιστοποιητικά, σε "acute renal failure" (οξεία ρινική ανεπάρκεια), η οποία προφανώς προέκυψε από 30 προγενέστερο περιστατικό εισχώρησης αμνιακού υγρού στο αίμα μετά από αποβολή. Προς ολοκλήρωση των περιστατικών που περιβάλλουν το αίτημα για αναστολή, πρέπει να αναφέρουμε ότι η αντικαταστάτιδα του αιτητή ανέλαβε καθήκοντα στη διπλωματική αποστολή της Ουάσιγκτον από 3/2/92 και έκτοτε, όπως συνάγεται, 35 η Πρεσβεία λειτουργεί με υπεράριθμο προσωπικό. Η πρόωγη υλοποίηση της απόφασης για την αντικατάστασή του, δημιούργησε, όπως υπέβαλε ο δικηγόρος του, περισπασμούς που ήταν αδύνατο να εναρμονιστούν ευχερώς με το αίτημα του προσφεύγοντος 40 για αναστολή της μετάθεσής του μέχρι το Σεπτέμβριο του 1993. Η εξέλιξη αυτή συνιστά πρόσθετο γεγονός, δηλωτικό της παρανομίας της εκκαλούμενης απόφασης.

Δύο είναι οι λόγοι για τους οποίους μπορεί να εγκριθεί το εξαιρετικό μέτρο της αναστολής διοικητικής απόφασης μέχρι την αποπεράτωση της δίκης :-

(Α) Η έκδηλη παρανομία, που μπορεί να τεκμηριωθεί με την προσαγωγή στοιχείων που καθιστούν την απόφαση εξόφθαλμα παράνομη, και 5

(Β) πρόκληση ανεπανόρθωτης ζημίας, δηλαδή ζημίας η οποία δε μπορεί να επανορθωθεί με τις παρεχόμενες από το νόμο θεραπείες για αποκατάσταση του επιτυχόντος αιτητή, και, επομένως, καθιστά την προσφυγή ατελέσφορο μέτρο για την αποκτάσταση της νομιμότητας. [Βλ. *Georgiades (No. 1) v. Republic* (1965) 3 C.L.R.392. *Sofocleous v. Republic* (1971) 3 C.L.R. 345. *C.T.C. Consultants Ltd. v. Cyprus Tourism Organisation* (1976) 3 C.L.R. 385. *Κροκίδου και Άλλοι ν. Δημοκρατίας* (1990) 3 Α.Α.Δ. 1857. *Κοινότητα Πυργών κ.ά. ν. Δημοκρατίας* (1991) 4(Δ) Α.Α.Δ. 3498. *Παντελίδης και Άλλοι ν. Δημοκρατίας* (1992) 4(Α) Α.Α.Δ. 58. *Kadivari v. Δημοκρατίας* (1992) 4 Α.Α.Δ. 2452]. 10 15 20

Η αναστολή συνιστά εξαιρετικό μέτρο επειδή παρέχεται έξω από την καθιερωμένη διαδικασία της δίκης και επιφέρει, προσωρινά έστω, την ανατροπή της διοικητικής απόφασης παρά το τεκμήριο της νομιμότητας που επενεργεί υπέρ της. Η παράλειψη της Ε.Δ.Υ. να παραπέμψει τα δύο νέα ιατρικά πιστοποιητικά που τέθηκαν ενώπιόν της για αξιολόγηση από το Ιατρικό Συμβούλιο, κατέστησε, σύμφωνα με το δικηγόρο του αιτητή, την απόφαση της 1/7/92 έκδηλα παράνομη, επειδή, αποτιμώντας τη σημασία τους χωρίς την πραγματοσύνη ειδικών, η Ε.Δ.Υ. υπερέβη τις εξουσίες της και λειτούργησε αντινομικά προς τα καθήκοντά της. 25 30 35

Κρίνω ότι :-

1) Η παραπομπή των νέων πιστοποιητικών στο Ιατρικό Συμβούλιο θα ήταν άσκοπη υπό το φως της προηγούμενης γνωμάτευσης του Ιατρικού Συμβουλίου ότι ήταν αναγκαία η παρουσία της συζύγου του αιτητή για την εκτίμηση της κατάστασης της υγείας της. 40

2) Τίποτε δεν περιέχεται στα ιατρικά πιστοποιητικά που να καθιστά την αξιολόγησή τους θέμα πραγματοσύνης.

5 Συνεπώς δεν τεκμηριώνεται, εκ προοιμίου, καμιά παρανομία στη λήψη της επίδικης απόφασης.

Εξίσου ανυπόστατος είναι ο ισχυρισμός για την πρόκληση ανεπανόρθωτης ζημίας. Αν καταστεί αναγκαία η επίσκεψη της κας. Προδρόμου στις Ηνωμένες Πολιτείες για ιατρική εξέταση, η επακόλουθη δαπάνη, εφόσον κριθεί νομικά απορρέουσα από την επίδικη πράξη η οποία θα ακυρωθεί, μπορεί να διεκδικηθεί από τις Αρχές, και σε περίπτωση άρνησης μπορεί να αποτελέσει το αντικείμενο 15 αγωγής, βάσει του άρθρου 146.6. του Συντάγματος.

Κρίνω το αίτημα για αναστολή εντελώς ανυπόστατο.

Η αίτηση απορρίπτεται με έξοδα. Δεν εκδίδεται 20 διαταγή για τα έξοδα.

Η αίτηση απορρίπτεται με έξοδα.