

ΠΑΓΚΥΠΡΙΟΣ ΔΙΚΗΓΟΡΙΚΟΣ ΣΥΛΛΟΓΟΣ

[CyLaw](#) | [Αναφορικά μ'εμάς](#) | [Επικοινωνία](#)



- **CYLA**W

[Έρευνα](#) - [Κατάλογος Αποφάσεων](#) - [Εμφάνιση Αναφορών \(Noteur on\)](#) - [Αφαίρεση Υπογραμμίσεων](#)

ΑΝΩΤΑΤΟ ΔΙΚΑΣΤΗΡΙΟ ΚΥΠΡΟΥ
ΑΝΑΘΕΩΡΗΤΙΚΗ ΔΙΚΑΙΟΔΟΣΙΑ

(Υπόθεση Αρ. 688/2010)

29 Οκτωβρίου, 2012

[ΝΙΚΟΛΑΪΔΗΣ, Δ/στής]

ΑΝΑΦΟΡΙΚΑ ΜΕ ΤΟ ΑΡΘΡΟ 146 ΤΟΥ ΣΥΝΤΑΓΜΑΤΟΣ

[Redacted]

Αιτητής.

v.

1. [Redacted]
2. [Redacted]

Καθ'ων η αίτηση.

Χρ. Κληρίδης, για τον Αιτητή.

*Κυρ. Σταυρινός, Ανώτερος Δικηγόρος της Δημοκρατίας, για
Γενικό Εισαγγελέα της Δημοκρατίας, για τους Καθ' ων η αίτηση.*

Α Π Ο Φ Α Σ Η

ΝΙΚΟΛΑΪΔΗΣ, Δ.: Ο αιτητής γεννήθηκε στη Λεμεσό στις 14.10.1989 και κατετάγη στην Εθνική Φρουρά για εκπλήρωση των στρατιωτικών του υποχρεώσεων, στις 8.7.2007. Την ίδια ημέρα κρίθηκε ικανός Ι3 ως πάσχων από μέτρια παχυσαρκία πέραν των 4/10. Στις 5.10.2007, με απόφαση της Επιτροπής Εξετάσεως Σωματικής Ικανότητας, του χορηγήθηκε εξάμηνη αναβολή επειδή έπασχε από διαταραχή προσαρμογής. Επανακατατάχτηκε στις 7.4.2008 για να εξασφαλίσει την ίδια ημέρα εξάμηνη αναβολή ως πάσχων από νευρωσική διαταραχή. Απολύθηκε προσωρινά στις 7.4.2008 και επανακατατάχτηκε στις 7.10.2008, οπότε και κρίθηκε στις 8.10.2008 ως ακατάλληλος για στράτευση ως πάσχων από νευρωσική διαταραχή.

Στις 19.2.2010 επανεξετάστηκε από Ειδικό Ιατρικό Συμβούλιο το οποίο κατέληξε ότι ο αιτητής ήταν χωρίς ψυχοπαθολογία και τον έκρινε ικανό για εκπλήρωση εναλλακτικής θητείας. Την 1.3.2010 υπήχθη στους υπόχρεους για εναλλακτική θητεία υπηρεσίας διάρκειας 26 μηνών και 3 ημερών και κλήθηκε να παρουσιαστεί στο Γενικό Νοσοκομείο Λεμεσού, για υπηρεσία. Όταν δεν

ανταποκρίθηκε, στις 15.3.2010 κηρύχθηκε ως ανυπότακτος εσωτερικού και στις 16.11.2010 μηνύθηκε για ανυποταξία.

Με την παρούσα προσφυγή ο αιτητής αξιώνει ακύρωση της απόφασης των καθ' ων η αίτηση να υπηρετήσει εναλλακτική θητεία από 15.3.2010.

Οι καθ' ων η αίτηση προβάλλουν προδικαστική ένσταση και υποστηρίζουν ότι ο αιτητής δεν προσβάλλει την εκτελεστή πράξη ημερομηνίας 1.3.2010, η οποία του γνωστοποιήθηκε με επιστολή ημερ. 9.3.2010. Υποστηρίζουν ότι ύστερα από την υποβολή σημειώματος προς τον Υπουργό Άμυνας, δόθηκε η έγκριση του Υπουργού για τοποθέτησή του στο Γενικό Νοσοκομείο Λεμεσού για άσκηση εναλλακτικής θητείας, ημερ. 1.3.2010. Αυτή η έγκριση συνιστά και την εκτελεστή πράξη που γνωστοποιήθηκε στον αιτητή με επιστολή ημερ. 9.3.2010.

Αντίθετα, σύμφωνα πάντα με τους καθ' ων η αίτηση, προσβλήθηκε μια μεταγενέστερη επιστολή με ημερομηνία 17.3.2010, η οποία υπογράφεται από κάποιον Ταγματάρχη [REDACTED] και η οποία απευθύνεται προς τον Αστυνομικό Σταθμό Επισκοπής, με την οποία παρακαλείται η αστυνομία να εξακριβώσει τα αίτια της μη κατάταξης του αιτητή στο Γενικό Νοσοκομείο Λεμεσού στις 15.3.2010, για σκοπούς εναλλακτικής

θητείας. Η επιστολή αυτή την οποία προσβάλλει ο αιτητής, δεν είναι εκτελεστή πράξη και ούτε καν απευθύνεται στον αιτητή.

Ο αιτητής υποστηρίζει ότι η ένσταση θα πρέπει να απορριφθεί αφού σαφώς προσβάλλεται η απόφαση των καθ' ων η αίτηση για υπηρεσία του σε εναλλακτική θητεία από 15.3.2010.

Συμφωνώ με τον αιτητή ότι πράγματι εκείνο το οποίο προσβάλλεται είναι η απόφαση των καθ' ων η αίτηση να υπηρετήσει εναλλακτική θητεία και συνεπώς η προδικαστική ένσταση θα πρέπει να απορριφθεί.

Ο αιτητής ουσιαστικά εγείρει τρία σημεία. Πρώτο ότι απαλλάχτηκε μόνιμα από την Εθνική Φρουρά και ως εκ τούτου δεν υπέχει υποχρέωση για στρατιωτική ή εναλλακτική θητεία, δεύτερο ότι προκύπτει θέμα ανεπαρκούς αιτιολόγησης της απόφασης του Ειδικού Ιατροσυμβουλίου το οποίο τον έκρινε ως ικανό για εναλλακτική θητεία και τρίτο ότι στη συγκεκριμένη περίπτωση έγινε ανάκληση διοικητικής πράξης, την εγκυρότητα της οποίας αμφισβητεί.

Οι καθ' ων η αίτηση υποστηρίζουν ως προς το πρώτο σκέλος ότι ο αιτητής κρίθηκε ακατάλληλος για στράτευση για σκοπούς όμως εκτέλεσης στρατιωτικής θητείας και όχι για εκτέλεση εναλλακτικής

θητείας. Αναφέρονται στο πιστοποιητικό στρατολογικής κατάστασης τύπου Α, ημερ. 16.10.2008, το οποίο κατέθεσε ο αιτητής ως τεκμήριο Β στην αίτησή του, όπου σημειώνεται ότι ο αιτητής «δεν υπέχει υποχρέωση θητείας στην Εθνική Φρουρά».

Σύμφωνα με το άρθρο 23(1) του περί Εθνικής Φρουράς Νόμου του 2011, Ν.19(1)(2011) ο οποίος ενοποίησε και αναθεώρησε τους περί Εθνικής Φρουράς Νόμους από το 1964-2008, υποχρέωση εκπλήρωσης στρατιωτικής υπηρεσίας στη Δύναμη δικαιούνται απαλλαγής διάφορες κατηγορίες πολιτών, μεταξύ των οποίων και όσοι κρίνονται από τις αρμόδιες υγειονομικές επιτροπές ως ακατάλληλοι για στράτευση για λόγους υγείας.

Σύμφωνα με το άρθρο 24(1)(στ) χορηγείται αναβολή εκπλήρωσης υποχρέωσης στρατιωτικής υπηρεσίας στη Δύναμη σε όσους κρίνονται από τις αρμόδιες υγειονομικές επιτροπές ότι αδυνατούν προσωρινά να εκπληρώσουν την υποχρέωση στρατιωτικής υπηρεσίας τους για λόγους υγείας. Η αναστολή που παραχωρείται για λόγους υγείας διαρκεί μέχρι δύο έτη συνολικά και χορηγείται τμηματικά κατ' έτος, εξάμηνο ή τρίμηνο. Η αναβολή διακόπτεται όταν παύσουν να υφίστανται οι λόγοι της αναβολής.

Το άρθρο 41(1) προβλέπει ότι όσοι εθνοφρουροί εκπληρώνουν την υποχρέωση θητείας τους στη Δύναμη, καθώς και όσοι

κρίνονται από τις αρμόδιες υγειονομικές επιτροπές ως μονίμως ακατάλληλοι για στράτευση για λόγους υγείας, απολύονται οριστικά από τη Δύναμη και τους χορηγείται οριστικό απολυτήριο.

Το Τεκμήριο Β που είναι πιστοποιητικό στρατιωτικής κατάστασης τύπου Α το οποίο δόθηκε στον αιτητή, αναφέρει σαφώς ότι ο αιτητής δεν εκπλήρωσε τη στρατιωτική του υποχρέωση, αλλά απαλλάκτηκε νόμιμα από αυτήν και δεν υπέχει υποχρέωση θητείας στην Εθνική Φρουρά.

Χαρακτηριστικές είναι και οι καταχωρήσεις στο Φύλλο Μητρώου του αιτητή, ερυθρό 9 στο διοικητικό φάκελο. Ενώ οι καταχωρήσεις στις 5.10.2007 και 7.4.2008, αναφέρονται σε προσωρινή απόλυση από τη μονάδα του, στην καταχώρηση ημερομηνίας 8.10.2008, απλώς αναφέρεται ότι απολύθηκε από τη μονάδα του λόγω νευρωσικής διαταραχής. Η τελευταία καταχώρηση δείχνει ότι σε αντίθεση με τις δύο προηγούμενες, η απόλυσή του την τελευταία φορά ήταν οριστική.

Ο αιτητής είχε τύχει αναστολής για περίοδο δύο ετών και τελικά απαλλάκτηκε νόμιμα από τις στρατιωτικές του υποχρεώσεις.

Ακόμα όμως κι' αν δεν ήταν έτσι τα πράγματα, η διατύπωση που χρησιμοποιείται στο συγκεκριμένο πιστοποιητικό είναι τόσο θετική

που κάθε ενδιαφερόμενος δικαιούται να θεωρεί ότι το πιστοποιητικό στρατολογικής κατάστασης νόμιμα τον απαλλάσσει από τη στρατιωτική του υποχρέωση, αφού σαφώς αναφέρεται ότι δεν υπέχει υποχρέωση θητείας στην Εθνική Φρουρά. Δεν είναι αναμενόμενο από τον στρατεύσιμο να θεωρήσει, αν κάτι τέτοιο πράγματι εννοείται με το πιστοποιητικό τύπου Α, ότι απαλλάσσεται μεν της στρατιωτικής του θητείας, αλλά εξακολουθεί να έχει στρατολογικές υποχρεώσεις με την έννοια της άσκησης εναλλακτικής θητείας. Ούτε είναι νοητό δύο χρόνια μετά την απαλλαγή του από την άσκηση στρατιωτικής θητείας, όπως είναι η θέση των καθ' ων η αίτηση, να καλείται για υπηρεσία σε εναλλακτική θητεία.

Η προσφυγή επιτυγχάνει και η προσβαλλόμενη πράξη ακυρώνεται, με έξοδα εναντίον των καθ' ων η αίτηση, όπως θα υπολογιστούν από το Πρωτοκολλητή και εγκριθούν από το Δικαστήριο, πλέον Φ.Π.Α., αν υπάρχει.

Φρ. Νικολαΐδης, Δ.

/ΜΔ

cylaw.org: Από το ΚΙΝΟΠ/CyLii για τον [Παγκύπριο Δικηγορικό Σύλλογο](#)