



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ ΣΤΟ
ΕΘΝΙΚΟ ΜΕΤΣΟΒΙΟ ΠΟΛΥΤΕΧΝΕΙΟ
Αρμόδιος: Ανδρ. Γραμματικός
Νομικός Σύμβουλος του Κράτους
Τηλ. 210-772 1650
Ταχ. Δ/νση: Ηρώων Πολυτεχνείου 9
Τ.Κ. 157 80 - Πολυτεχνειούπολη Ζωγράφου
F.A.X. 210-772 1963
Email: a.grammatikos@nsk.gr

Αθήνα, 04-03-2013
Αριθ. πρωτ.: 92/Φ.9

Προς
Τη Διεύθυνση Διοικητικού/
Τμήμα Διδακτικού Προσωπικού
του Εθνικού Μετσόβιου Πολυτεχνείου (Ε.Μ.Π.)

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ (Ατομική) Αριθμός 78/2013

ΓΝΩΜΟΔΟΤΩΝ: Ανδρέας Παν. Γραμματικός, Νομικός Σύμβουλος Ν.Σ.Κ.

ΕΡΩΤΗΜΑ: Αριθ. Πρωτ. 3737/15-02-2013 της Διεύθυνσης Διοικητικού/Τμήμα Διδακτικού Προσωπικού του Εθνικού Μετσόβιου Πολυτεχνείου

ΠΕΡΙΛΗΨΗ ΕΡΩΤΗΜΑΤΟΣ: Επί συγκεκριμένου πραγματικού:

Για τις διαδικασίες εξέλιξης, εκλογής ή μονιμοποίησης μελών ΔΕΠ, μετά από σχετική αίτηση αυτών, η οποία υποβλήθηκε πριν τις 01-07-2011, στο τελευταίο στάδιο της εκλογικής διαδικασίας, ήτοι στην κοινή συνεδρίαση Γ.Σ. και Ε.Σ., κατά το άρθρο 6 κεφ Δ του Ν. 2083/92 ως ίσχυε, ποια Γενική Συνέλευση νομιμοποιείται να συμμετάσχει:

A) αυτή που διαμορφώνεται **μετά** το νόμο Ν 4009/2011 (όπως τροποποιήθηκε από τους Ν. 4076/2012 & 4115/2013) βάσει του άρθρου 9 παρ 10 ή

B) η Γενική Συνέλευση όπως ήταν **πριν** τον Ν. 4009/2011 (όπως τροποποιήθηκε από τους Ν. 4076/2012& 4115/2013), δηλαδή βάσει του άρθρου 8 Ν 1268/1982 ως ίσχυε κατά την δημοσίευση του 4009/2011»;

Επί του ανωτέρω ερωτήματος εκτίθενται τα ακόλουθα:

I. Κρίσιμες διατάξεις

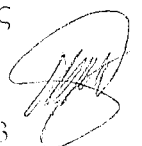
1. Στις παρ. 2 και 3 του άρθρου 77, με τίτλο «Μέλη Δ.Ε.Π.», του Ν.4009/2011 (ΦΕΚ Α 195/6-9-2011), όπως ισχύει μετά την αντικατάσταση του πρώτου εδαφίου της παρ. 2 με την παρ. 5α του άρθρου 5 Ν.4076/2012 (ΦΕΚ Α 159/10.8.2012) ορίζεται ότι: « 1,...2. Οι διαδικασίες εκλογής σε νέες θέσεις μελών Δ.Ε.Π. για τις οποίες έχει εκδοθεί προκήρυξη έως τη δημοσίευση του παρόντος νόμου, οι διαδικασίες εξέλιξης για τις οποίες έχει υποβληθεί αίτηση από το ενδιαφερόμενο για εξέλιξη μέλος Δ.Ε.Π. έως την 1.7.2011, καθώς και οι διαδικασίες μετάκλησης και μετακίνησης που εκκρεμούν κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου, συνεχίζονται και ολοκληρώνονται σύμφωνα με τις ισχύουσες κατά τη δημοσίευση του νόμου αυτού διατάξεις.

Για την εφαρμογή των διατάξεων αυτών, μετά τη συγκρότηση των σχολών και των οργάνων τους κατά τις διατάξεις του παρόντος νόμου, όπου γίνεται αναφορά σε όργανα του τομέα ή του τμήματος, νοείται ο κοσμήτορας.

3. Διαδικασίες εκλογής και εξέλιξης σε θέσεις καθηγητών οποιασδήποτε βαθμίδας, για τις οποίες εκδίδεται προκήρυξη μετά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου ή υποβάλλεται αίτηση από τον ενδιαφερόμενο για εξέλιξη καθηγητή, μετά την 1.7.2011, διέπονται έως τη δημοσίευση του Οργανισμού του ιδρύματος από τις διατάξεις του παρόντος νόμου, με εξαίρεση τις διατάξεις που αφορούν τα προσόντα και τα κριτήρια εκλογής και εξέλιξης, για τα οποία εφαρμόζονται οι ισχύουσες κατά τη δημοσίευση του νόμου αυτού διατάξεις. Για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος νόμου σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο έως τη δημοσίευση του Οργανισμού και του Εσωτερικού Κανονισμού, τα θέματα που ρυθμίζονται με τον Οργανισμό και

τον Εσωτερικό Κανονισμό ρυθμίζονται προσωρινά με απόφαση της Συγκλήτου, που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Για τη συγκρότηση των επιτροπών επιλογής ή εξέλιξης σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος νόμου, για το χρονικό διάστημα έως την κατάρτιση των μητρώων που προβλέπονται στο άρθρο 19, τα εξωτερικά μέλη επιλέγονται από το Μητρώο Ανεξάρτητων Εμπειρογνομόνων που τηρείται από την ΑΔΙΠ σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 70».

2. Η παράγραφος 5 του Κεφαλαίου Δ' του άρθρου 6 του ν. 2083/1992 (Α' 159), όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 24 παρ. 3ε του ν. 3549/2007 (Α' 69), η οποία εξακολουθεί να ισχύει για την περίπτωση του ερωτήματος και μετά το Ν. 4009/2011, με τίτλο «Εκλέκτορες- ψηφοφορία», ορίζει τα εξής: «5. Μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την υποβολή της εισηγητικής έκθεσης ή μετά την άπρακτη πάροδο της σχετικής προθεσμίας συνέρχεται **υπό την προεδρία του προέδρου του τμήματος σε κοινή συνεδρίαση η γενική συνέλευση και το σώμα των εκλεκτόρων**. Ο πρόεδρος του τμήματος συντάσσει και γνωστοποιεί τη σχετική ημερήσια διάταξη οκτώ (8) τουλάχιστον ημέρες πριν από την ημέρα σύγκλησης της κοινής συνεδρίασης. Η έλλειψη απαρτίας της γενικής συνέλευσης δεν εμποδίζει τη συζήτηση και την ψηφοφορία για την εκλογή ή την εξέλιξη των μελών Δ.Ε.Π., εφόσον βρίσκεται σε απαρτία το εκλεκτορικό σώμα, το οποίο θεωρείται ότι έχει απαρτία, εφόσον παρίστανται περισσότερο από τα μισά μέλη Δ.Ε.Π. του εκλεκτορικού σώματος. Στην αρχή της συνεδρίασης εκπρόσωπος των φοιτητών μέλος της Γ.Σ. του τμήματος αναλύει τα πορίσματα αξιολόγησης της διδακτικής ικανότητας των υποψηφίων. Μετά από σχετική συζήτηση, στο τέλος της οποίας εκπρόσωπος των φοιτητών μπορεί να υπομνήσει στους εκλέκτορες την αξιολόγηση του διδακτικού έργου των υποψηφίων, γίνεται ψηφοφορία για την εκλογή ή την εξέλιξη. Οι εκλέκτορες αιτιολογούν ειδικά την ψήφο τους. Στην αρχή της συνεδρίασης οι υποψήφιοι μπορούν να αναπτύξουν προφορικά τις απόψεις τους για το περιεχόμενο της εισηγητικής έκθεσης, απαντούν στις ερωτήσεις των μελών των δύο σωμάτων και αποχωρούν. Για την άσκηση του δικαιώματος αυτού των υποψηφίων γνωστοποιείται προς αυτούς από τον πρόεδρο του τμήματος



η ημερήσια διάταξη της κοινής συνεδρίασης μέσα στην ανωτέρω προθεσμία. Ο γραμματέας έχει την επιμέλεια και την από κοινού με τον πρόεδρο του τμήματος ευθύνη της τήρησης και σύνταξης των οικείων πρακτικών, τα οποία μετά την καθαρογραφή τους υπογράφονται από τούτους και δεν απαιτείται επικύρωση».

3. Η παράγραφος 8 του άρθρου 12 του ν. 4076/2012 (Α' 159), όπως προστέθηκε με το άρθρο 44 Α' παρ. 16 του Ν. 4115/2013 (Α' 24) «Οργάνωση και λειτουργία Ιδρύματος Νεολαίας και Δια Βίου Μάθησης και Εθνικού Οργανισμού Πιστοποίησης Προσόντων και Επαγγελματικού Προσανατολισμού και άλλες διατάξεις», ορίζει τα εξής: « Έως την έκδοση προεδρικού διατάγματος σύστασης των Σχολών σε κάθε Α.Ε.Ι., κάθε Τμήμα που δεν εντάσσεται σε Σχολή νοείται ως μία Σχολή».

II. Ερμηνεία διατάξεων

2. Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων, που ερμηνεύονται στα πλαίσια του τεθέντος ερωτήματος, συνάγονται τα εξής:

2.1. Οι διαδικασίες εκλογής σε νέες θέσεις μελών ΔΕΠ, για τις οποίες η σχετική προκήρυξη έχει εκδοθεί μέχρι την 06-09-2011, οι διαδικασίες εξέλιξης για τις οποίες έχει υποβληθεί αίτηση από το ενδιαφερόμενο για εξέλιξη μέλος Δ.Ε.Π. μέχρι την 1.7.2011, καθώς και οι διαδικασίες μετάκλησης και μετακίνησης που εκκρεμούν κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου (06-09-2011), συνεχίζονται και ολοκληρώνονται σύμφωνα με τις ισχύουσες κατά τη δημοσίευση του νόμου αυτού διατάξεις. Αντίθετα, οι διαδικασίες εκλογής ή εξέλιξης για τις οποίες η σχετική προκήρυξη εκδόθηκε μετά την 6-9-2011, διέπονται από τις διατάξεις του Ν. 4009/2011 (άρθρο 77 παρ. 3), με εξαίρεση τις διατάξεις που αφορούν τα προσόντα και τα κριτήρια εκλογής και εξέλιξης, για τα οποία εφαρμόζονται οι ισχύουσες κατά τη δημοσίευση του νόμου αυτού διατάξεις, έως τη δημοσίευση του Οργανισμού του ιδρύματος, οπότε και θα εφαρμόζονται οι διατάξεις του Οργανισμού (Γνωμ. ΝΣΚ 135/2012).

Κρίσιμος, δηλαδή, χρόνος για το εφαρμοστέο νομικό καθεστώς είναι, **ως προς τις διαδικασίες εκλογής ή εξέλιξης** ο χρόνος δημοσίευσης της σχετικής προκήρυξης, ή της υποβολής της αίτησης εφόσον δε – κατά το

ιστορικό - η προκήρυξη δημοσιεύθηκε πριν την έναρξη ισχύος του νέου νόμου (πριν την 6-9-2011), **εφαρμόζονται επ' αυτών οι ισχύουσες κατά τη δημοσίευση του νόμου αυτού διατάξεις, δηλαδή η παράγραφος 5 του Κεφαλαίου Δ' του άρθρου 6 του ν. 2083/1992, όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή του με το άρθρο 24 παρ. 3ε του ν. 3549/2007, εφόσον δεν έχει επακολουθήσει δημοσιευμένος Οργανισμός του Ιδρύματος.**

2.2. Σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες προϊσχύουσες διατάξεις του άρθρου 6 παρ. 5 Κεφ. Δ' του ν. 2083/1992, οι οποίες εφαρμόζονται στην προκειμένη περίπτωση κατά τα άνω, η σύνθετη διοικητική ενέργεια εκλογής ή εξέλιξης ή μονιμοποίησης μελών ΔΕΠ ολοκληρώνεται με την κοινή συνεδρίαση της Γενικής Συνέλευσης του Τμήματος και του Εκλεκτορικού Σώματος.

Περαιτέρω, επί του κρίσιμου νομικού ζητήματος, που ανακύπτει στην προκειμένη περίπτωση, μετά την ισχύ του Ν. 4115/2013, και τίθεται από την ερωτώσα υπηρεσία, της αρμόδιας, δηλαδή, Γενικής Συνέλευσης του Τμήματος ή εκείνης της Σχολής, εκτίθενται τα ακόλουθα:

2.3. Κατά τις μέχρι τώρα παραδοχές της νομολογίας και της νομικής φιλολογίας, προκειμένης σύνθετης διοικητικής ενέργειας (πράξης), όπως είναι και η διαδικασία εκλογής, εξέλιξης ή μονιμοποίησης μελών ΔΕΠ, κάθε μία των διαδοχικών διοικητικών πράξεων που την αποτελούν εκδίδεται με ιδιαίτερη διαδικασία σύμφωνα με το νομικό και πραγματικό γεγονός που ισχύει κατά το χρόνο έκδοσης της μερικότερης αυτής πράξης (Ίδετε Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου Επ. Σπηλιωτόπουλου, παρ. 159, σελ 154 και την εκεί νομολογία).

Αν στην τελευταία πράξη της σύνθετης διοικητικής ενέργειας μετέχει συλλογικό όργανο, με σύνθεση διαφορετική από εκείνη που υπήρχε κατά τη διενέργεια της πρώτης πράξης της σύνθετης αυτής ενέργειας, λόγω της, στο ενδιάμεσο διάστημα, επελθούσας μεταβολής του νομοθετικού καθεστώτος, συνεπεία του οποίου μεταβλήθηκε τόσο το αρμόδιο συλλογικό όργανο όσο και η σύνθεση αυτού, χωρίς καμία πρόβλεψη για τις σε εξέλιξη διαδικασίες με αντίστοιχες μεταβατικές διατάξεις, τότε εφαρμογή έχουν οι εισαγόμενες διαδικαστικές διατάξεις του νέου νομοθετήματος, στις οποίες υπάγονται και εκείνες που ρυθμίζουν τα νέα συλλογικά όργανα, τη σύνθεση και τις

αρμοδιότητες αυτών. Στην περίπτωση, συνεπώς, αυτή η Διοίκηση κατά την έκδοση της τελευταίας πράξης της σύνθετης διοικητικής ενέργειας, οφείλει να κρίνει υπό το κράτος της ισχύος του νέου τούτου νομοθετικού καθεστώτος και ειδικότερα υποχρεούται να συγκροτήσει το συλλογικό όργανο με τη σύνθεση και της αρμοδιότητες της νέας πλέον διάταξης, υπό την αυτονόητη προϋπόθεσης ότι δεν προβλέπεται διαφορετικά από τη νεώτερη αυτή διάταξη.

III. Πραγματικό - Υπαγωγή

1. Στην προκειμένη περίπτωση, από την ερωτώσα υπηρεσία τέθηκε υπόψη του Γραφείου μας το ακόλουθο ιστορικό, κατά λέξη παρατιθέμενο: «Σύμφωνα με τις μεταβατικές διατάξεις του αρ. 77 παρ. 2 του Ν. 4009/2011 (ΦΕΚ 195/6-09-11 τ. Α' .) οι κρίσεις – για εκλογή, εξέλιξη ή μονιμοποίηση μέλους ΔΕΠ με αίτηση του πριν την 01/07/2011 συνεχίζονται με το προηγούμενο καθεστώς , όπου η τελική κρίση γίνεται κατά την κοινή Συνεδρίαση της Γενικής Συνέλευσης και του Εκλεκτορικού Σώματος. Στα πλαίσια λειτουργίας του Ιδρύματος με Τμήματα με το αρ. 44^Α παρ 16 του Ν. 4115/2013 (ΦΕΚ 24/30-01-2013 τ.Α' .) τα τμήματα γίνονται Σχολές και η Γενική Συνέλευση μεταβάλλεται. Το ερώτημα μας είναι το εξής : « Για τις εν λόγω εκλογές (μετά από αίτηση προς εξέλιξη, εκλογή ή μονιμοποίηση η οποία υποβλήθηκε πριν τις 01/07/2011) ποια γενική συνέλευση νομιμοποιείται να συνεδριάσει από κοινού με το Εκλεκτορικό Σώμα κατά το άρθρο 6 κεφ Δ του Ν. 2083/92 ως ίσχυε : Α) αυτή που διαμορφώνεται **μετά** το νόμο Ν 4009/2011 (όπως τροποποιήθηκε από τους Ν. 4076/2012 & 4115/2013) βάσει του άρθρου 9 παρ10 ή Β) η γενική συνέλευση όπως ήταν **πριν** τον Ν. 4009/2011 (όπως τροποποιήθηκε από τους Ν. 4076/2012& 4115/2013), δηλαδή βάσει του άρθρου 8 Ν 1268/1982 ως ίσχυε κατά την δημοσίευση του 4009/2011»

2. Από το παρατιθέμενο πραγματικό, και τις ερμηνευτικές παραδοχές καθίσταται σαφές ότι στην εξεταζόμενη περίπτωση αρμόδιο συλλογικό όργανο που επιτρέπεται κατά νόμο να μετάσχει στο τελευταίο στάδιο της σε εξέλιξη σύνθετης διοικητικής ενέργειας, ήτοι στην κοινή συνεδρίαση Γενικής Συνέλευσης και εκλεκτορικού σώματος, για την εξέλιξη του μέλους ΔΕΠ του

ερωτήματος, είναι η Γενική Συνέλευση της οικείας Σχολής, με τη σύνθεση και τις αρμοδιότητες που αυτή έχει μετά το Ν. 4115/2013.

IV. Απάντηση επί του ερωτήματος

Με βάση τις ερμηνευτικές αυτές παραδοχές, τα στο ιστορικό παρατιθέμενα πραγματικά περιστατικά και την υπαγωγή αυτών στους εφαρμοστέους κανόνες δικαίου, η απάντηση που προσήκει και στα δύο επιμέρους τεθέντα ερωτήματα **έχει**, κατά τη γνώμη μου, **ως εξής:**

Για τις διαδικασίες εκλογής ή εξέλιξης, για τις οποίες η προκήρυξη εκδόθηκε μέχρι τις 06-09-2011 ή η αίτηση για εξέλιξη, εκλογή ή μονιμοποίηση υποβλήθηκε πριν τις 01/07/2011, η Γενική Συνέλευση που επιτρέπεται κατά νόμο να συμμετάσχει στην από κοινού συνεδρίαση με το οικείο Εκλεκτορικό Σώμα, είναι εκείνη του άρθρου 9 παρ. 1γ του Ν. 4009/2011, με τη σύνθεση της παραγράφου 10, όπως αναριθμήθηκε η παρ. 11, και το πρώτο εδάφιο αυτής αντικαταστάθηκε με την παρ.8 του άρθρου 3 Ν.4076/2012.



Ο Νομικός Σύμβουλος του Κράτους

Ανδρέας Παν. Γραμματικός

Κοιν.: Γραφείο κ. Πρύτανη

19 ΜΑΡ. 2013

Δεσφί
Σ. Ε. ΣΙΜΟΠΟΥΛΟΣ
ΠΡΥΤΑΝΗΣ ΕΜΕΙ