



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδότησης 375/2014
ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
Γ' Τμήματος
Συνεδρίαση της 1/12/2014

Σύνθεση:

Προεδρεύων: Ανδρέας Γραμματικός, ως ο αρχαιότερος Νομικός Σύμβουλος των παρισταμένων, μη υπάρχοντος Αντιπροέδρου.

Νομικοί Σύμβουλοι: Παναγιώτης Παναγιωτουνάκος, Παναγιώτης Σπανός, Ανδρέας Ανδρουλιδάκης, Ευστράτιος Συνοίκης, Ευαγγελία Σκαλτσά.

Πάρεδροι: (Γνώμες χωρίς ψήφο): Θωμάς Καζάκος.

Εισηγητής: Θωμάς Καζάκος, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Έγγραφο
Ερωτήματος: Το 704/17-10-2013 έγγραφο του Πρύτανη του Πανεπιστημίου Μακεδονίας.

Περίληψη
Ερωτήματος: Αναδρομικότητα ή μη διορισμού μέλους Δ.Ε.Π., εκλεγέντος, κατόπιν αναπομπής από τον Πρύτανη, ως νομικά πλημμελούς, της αρχικής του εκλογής, και δικαίωμα λήψης ή μη αναδρομικών αποδοχών.

Α. Ο Σ.Μ. διορίστηκε σε μόνιμη θέση Δ.Ε.Π. της βαθμίδας του Αναπληρωτή Καθηγητή στο γνωστικό αντικείμενο «Πολιτική Οικονομία» (7045/17.6.2002 πρυτανική πράξη, ΦΕΚ 165/2002, τ. ΝΠΔΔ). Με απόφαση (8/17.3.2006) της Γενικής Συνέλευσης του Τμήματος Οικονομικών Επιστημών του ως άνω Πανεπιστημίου, κατόπιν της 351/23-1-2006 αίτησης εξέλιξης

αυτού, προκηρύχθηκε μία θέση Καθηγητή στο γνωστικό αντικείμενο «Πολιτική Οικονομία», για την οποία και υπέβαλε αίτηση υποψηφιότητας. Η Γενική Συνέλευση του Τμήματος όρισε το Εκλεκτορικό Σώμα, το οποίο εν συνεχεία όρισε την Τριμελή Εισηγητική Επιτροπή. Το Εκλεκτορικό Σώμα με την 8/26.2.2007 απόφασή του εξέλεξε τον Σ.Μ. στη βαθμίδα του Καθηγητή. Το Τμήμα, μετά την επικύρωση των πρακτικών εκλογής, απέστειλε με το 662/16.7.2007 έγγραφό του στον Πρύτανη την απόφαση του Εκλεκτορικού Σώματος. Ο Πρύτανης, με την 1197/17.10.2007 πράξη του άσκησε έλεγχο νομιμότητας κατ' άρθρο 25 παρ. 1 του ν. 3549/2007, και αφού διαπίστωσε, ότι η συγκρότηση του Εκλεκτορικού Σώματος και της Τριμελούς Εισηγητικής Επιτροπής δεν ήταν νόμιμες, ανέπεμψε το φάκελο στο Τμήμα προς επανάληψη της διαδικασίας από το στάδιο της συγκρότησης του Εκλεκτορικού Σώματος.

Αίτηση ακύρωσης του Σ.Μ. κατά της 1197/17.10.2007 πράξης του Πρύτανη, απορρίφθηκε με την 419/2011 απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας, με την οποία έγινε δεκτό ότι, η απόφαση αναπομπής του Πρύτανη είναι νόμιμη, δεδομένου ότι, κατά τη συγκρότηση του Ε.Σ., δεν αιτιολογήθηκε επαρκώς η πρόταση του Προέδρου του Τμήματος να συμπεριληφθούν στον κατάλογο των προς κλήρωση μελών και μέλη Δ.Ε.Π. όχι του ίδιου γνωστικού αντικείμενου προς την υπό πλήρωση θέση, μολονότι σύμφωνα με κατάλογο του ΥΠΕΠΘ υπήρχαν μέλη Δ.Ε.Π. με γνωστικό αντικείμενο «Πολιτική Οικονομία», ορισμένα δε από αυτά αναφέρονται στην πράξη του Πρύτανη και ότι ορθώς η υπόθεση αναπέμφθηκε στο Τμήμα προς επανάληψη της διαδικασίας από το στάδιο της συμπληρώσεως δια κληρώσεως του Εκλεκτορικού Σώματος του Τμήματος για την κρίση της αιτήσεως εξελίξεως του Σ.Μ. στη βαθμίδα του Καθηγητή.

Ακολουθώντας, και μετά την έκδοση της ως άνω 419/2011 απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας, σε συμμόρφωση με την ως άνω αναπομπή, σύμφωνα και με την 648/2012 ατομική γνωμοδότηση Ν.Σ.Κ., επαναλήφθηκε η διαδικασία εκλογής με την ανασυγκρότηση του Εκλεκτορικού Σώματος και της Εισηγητικής Επιτροπής, και κατά την κοινή συνεδρίαση της Γενικής Συνέλευσης του Τμήματος και του Εκλεκτορικού Σώματος (πρακτικό 19/22-5-

2013) αποφασίσθηκε η εκλογή του Σ.Μ. σε θέση της βαθμίδας του Καθηγητή, στο γνωστικό αντικείμενο «Πολιτική Οικονομία», με βάση δε το πρακτικό αυτό, εκδόθηκε ακολούθως η 4706/11-6-2013 πράξη του Πρύτανη του Πανεπιστημίου Μακεδονίας (ΦΕΚ 694/3-7-2013 τ. Γ'), με την οποία διορίσθηκε αυτός σε μόνιμη θέση Δ.Ε.Π. του Καθηγητή πρώτης βαθμίδας του Τμήματος Οικονομικών Επιστημών, χωρίς να δοθεί αναδρομική ισχύς στο διορισμό του, που να ανατρέχει στο χρόνο της αρχικής και αναπεμφθείσας εκλογής του, κατόπιν δε της ορκωμοσίας του, αυτός ανέλαβε καθήκοντα Καθηγητή από τις 10-7-2013.

Επισημαίνεται ότι, η επανάληψη της διαδικασίας εκλογής, δεν έγινε αμέσως μετά την ως άνω αναπομπή, ενόψει: α) του 450/14-1-2008 εγγράφου αιτήματος του Σ.Μ., να μην προχωρήσει περαιτέρω η διαδικασία εκλογής, εν αναμονή της απόφασης του Υπουργού Παιδείας επί της από 9/11/2007 εντάσεως που κατέθεσε, η οποία (απόφαση), από τα τεθέντα υπόψη μας στοιχεία, δεν προκύπτει να εκδόθηκε και να περιήλθε στο Πανεπιστήμιο, ενώ σχετική (αρνητική) απάντηση του Υπουργού επί της από 20-1-2011, σχετικής επί του ζητήματος, καταγγελίας του Σ.Μ., εκδόθηκε με αριθμό πρωτοκόλλου Φ.122.2/211/391347/11-11-2011, και β) της άσκησης από μέρος του Σ.Μ. της από 5-11-2007 αίτησης ακύρωσης στο Συμβούλιο της Επικρατείας, κατά της ως άνω αναπεμπτικής απόφασης του Πρύτανη, και της αναμονής έκδοσης της σχετικής δικαστικής απόφασης, η επανάληψη δε αυτής (διαδικασίας εκλογής), έγινε, μετά την έκδοση της 419/2011, απορριπτικής της αίτησής του, απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας.

Με το 704/17-10-2013 έγγραφο του Πρύτανη του Πανεπιστημίου Μακεδονίας και το 438/3-10-2013 έγγραφο του Τμήματος Μισθοδοσίας υποβλήθηκε στο Δικαστικό Γραφείο του Πανεπιστημίου το ερώτημα περί της νομιμότητας του 283/27-9-2013 αιτήματος του Σ.Μ. για αναδρομικό του διορισμό από το χρόνο της αρχικής και αναπεμφθείσας εκλογής του, με τις συνακόλουθες μισθοδοτικές και συνταξιοδοτικές συνέπειες.

Β. Επί του υποβληθέντος ερωτήματος, το Γ' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδότησε, ομοφώνως, ως ακολούθως:




I. 1. Με το άρθρο 6 κεφ. Δ (ΣΤ) παρ. 9 του ν. 2083/1992, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 25 παρ. 1 του ν. 3549/2007, προβλέπεται ότι η διαδικασία διορισμού, εξέλιξης και μονιμοποίησης μελών Δ.Ε.Π. των Α.Ε.Ι. ολοκληρώνεται, ως σύνθετη διοικητική ενέργεια (ΣΤΕ 2445/14 (7μ.), 419-420/2011 (7μ.), 3574/2010991/2007, 3410/1998 κ.α.) με πράξη του Πρύτανη του οικείου Ιδρύματος, ο οποίος, αφού ασκήσει ειδικό προληπτικό έλεγχο νομιμότητας επί της προηγηθείσας τυπικής, και μόνο, διαδικασίας κρίσεως και διαπιστώσει ότι αυτή είναι σύννομη, διαβιβάζει απευθείας την πράξη του στο Εθνικό Τυπογραφείο για δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. **Αντιθέτως, σε περίπτωση που κρίνει ότι η προηγηθείσα διαδικασία εκλογής είναι νομικά πλημμελής, αναπέμπει αυτήν στο Τμήμα, προκειμένου να επαναληφθεί η διαδικασία εκλογής από το σημείο στο οποίο διαπιστώθηκαν οι πλημμέλειες.**

2. Κατά γενική αρχή του διοικητικού δικαίου, οι κανονιστικές και οι συστατικές ατομικές διοικητικές πράξεις, δεν έχουν αναδρομική ισχύ, δηλαδή τα έννομα αποτελέσματά τους δεν μπορούν να ανατρέξουν σε χρόνο προγενέστερο της έκδοσής τους, ή της δημοσίευσής τους, εάν απαιτείται τούτο. Κατ' εξαίρεση αναγνωρίζεται η αναδρομική ισχύς στις εξής περιπτώσεις: α) Εάν ρητά επιτρέπεται από τις σχετικές διατάξεις ή σαφώς προκύπτει απ' αυτές, β) Επί πράξεων που εκδίδονται προς συμμόρφωση της διοίκησης σε ακυρωτική απόφαση του Συμβουλίου του Επικρατείας ή των Διοικητικών Δικαστηρίων, κι οι οποίες ισχύουν, εφόσον δεν ορίζεται άλλως, από το χρόνο έκδοσης της πράξης που ακυρώθηκε, ή της παράλειψης της οφειλόμενης ενέργειας, και γ) Στην περίπτωση, που μετά την δικαστική ακύρωση για λόγους τυπικούς (π.χ. ανεπαρκής αιτιολογία, κακή συγκρότηση ή σύνθεση συλλογικού οργάνου κλπ) εκδίδεται εντός ευλόγου χρόνου νέα πράξη του ίδιου περιεχομένου προς την ακυρωθείσα, στηριζόμενη στα ίδια πραγματικά περιστατικά και νομικές διατάξεις. Στην περίπτωση αυτή η ισχύς της νέας πράξης, που εκδίδεται με θεραπεία των τυπικών πλημμελειών της ακυρωθείσας δύναται να ανατρέξει στο χρόνο έκδοσης της αρχικής (Ε.

Σπηλιωτόπουλου, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, εκδ. 2003, παρ. 170, 570, ΣΤΕ 3433/1983, ΕΛΣυν (ΟΛ.) 1009/1994, ΝΣΚ 23/2002).

3. Κατά ακολουθία των ανωτέρω και λαμβανομένου υπόψη, ιδίως, ότι:
α) η αρχική διαδικασία εκλογής του Σ.Μ., αναπέμφθηκε ως νομικά πλημμελής για τυπικούς λόγους, και ουδέποτε ολοκληρώθηκε ως σύνθετη διοικητική ενέργεια, με έκδοση πράξης διορισμού του από τον Πρύτανη, β) Η πράξη της αναπομπής κρίθηκε νόμιμη με την 419/2011 απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας, γ) η επανάληψη της διαδικασίας εκλογής και ο διορισμός του Σ.Μ., δεν έγιναν σε συμμόρφωση προς ακυρωτική δικαστική απόφαση, δ) η επανάληψη της διαδικασίας εκλογής, μετά την ανασυγκρότηση του Εκλεκτορικού Σώματος, σε συμμόρφωση προς την αναπεμπτική απόφαση του Πρύτανη, έγινε μετά 6 έτη από την αναπεμφθείσα εκλογή, και μάλιστα χωρίς ευθύνη του Πανεπιστημίου, ενόψει του ρητού αιτήματος του Σ.Μ. να μην κινηθούν οι διαδικασίες επανάληψης της διαδικασίας εκλογής εν αναμονή της έκδοσης απόφασης του Υπουργού Παιδείας επί της ενστάσεως που είχε καταθέσει, αλλά και ενόψει της αναμονής έκδοσης απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας επί της αίτησης ακύρωσης που άσκησε, πρέπει να γίνει δεκτό ότι, νομίμως με την 4706/11-6-2013 πράξη του Πρύτανη του Πανεπιστημίου Μακεδονίας (ΦΕΚ 694/3-7-2013 τ. Γ'), δεν δόθηκε αναδρομική ισχύς στο διορισμό του, που να ανατρέχει στο χρόνο που θα εκδίδονταν η πράξη διορισμού αυτού με βάση την αρχική, πλην όμως αναπεμφθείσα, εκλογή και συνεπώς αυτός, δεν δικαιούται αναδρομικών αποδοχών από τον παραπάνω χρόνο, θα μπορούσε δε, να δοθεί αναδρομικότητα στο διορισμό του, μόνον εάν αυτός γινόταν σε συμμόρφωση προς δικαστική απόφαση, με την οποία θα ακυρωνόταν ως μη νόμιμη η πράξη αναπομπής του Πρύτανη, περίπτωση όμως, η οποία δεν συντρέχει εν προκειμένω.

4. Ανεξαρτήτως τούτων, η 4706/11-6-2013 πράξη του Πρύτανη του Πανεπιστημίου Μακεδονίας (ΦΕΚ 694/3-7-2013 τ. Γ'), κατά της οποίας, εξάλλου, δεν προκύπτει ότι ασκήθηκε αίτηση ακύρωσης (ως προς τη μη αναδρομικότητα του διορισμού του Σ.Μ.), εξοπλισμένη με το τεκμήριο νομιμότητας των διοικητικών πράξεων, παράγει δεσμευτικές συνέπειες, ως προς το ζήτημα της μη αναδρομικότητας του εξεταζόμενου διορισμού.

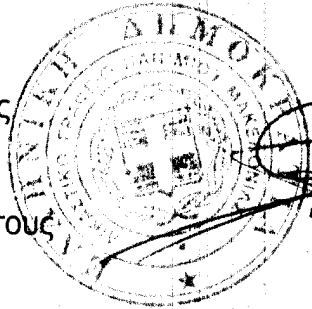


II. Κατ' ακολουθία των ανωτέρω, στο υποβληθέν ερώτημα προσήκει η απάντηση ότι νομίμως με την 4706/11-6-2013 πράξη του Πρύτανη του Πανεπιστημίου Μακεδονίας (ΦΕΚ 694/3-7-2013 τ. Γ'), δεν δόθηκε αναδρομική ισχύς στο διορισμό του Σ.Μ., που να ανατρέχει στο χρόνο που θα εκδίδονταν η πράξη διορισμού αυτού με βάση την αρχική, πλην όμως, αναπεμφθείσα, εκλογή και συνεπώς αυτός δεν δικαιούται αναδρομικών αποδοχών από τον παραπάνω χρόνο.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 22 / 12 / 2014
Ο Προεδρεύων του Τμήματος

Ανδρέας Γραμματικός
Νομικός Σύμβουλος του Κράτους



Ο Πρωτοπρόεδρος
Θωμάς Ι. Καζάκος
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Πρωτοπρόεδρος
29/12/2014
Ο Πρύτανης
του Πανεπιστημίου Μακεδονίας