



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ ΣΤΟ
ΕΘΝΙΚΟ ΜΕΤΣΟΒΙΟ ΠΟΛΥΤΕΧΝΕΙΟ**

**Αριθμός γνωμοδοτήσεως 290/2017
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
(Τμήμα Γ')**
Συνεδρίαση της 19ης Δεκεμβρίου 2017

Σύνθεση :

Πρόεδρος : Βασιλική Δούσκα, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Μέλη : Σπυρίδων Παπαγιαννόπουλος, Παναγιώτης Παναγιωτουνάκος, Ευγενία Βελώνη, Νίκη Μαριόλη, Κωνσταντίνος Κατσούλας, Αθηνά Αλεφάντη, Βασιλική Παπαθεοδώρου, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια : Ευτυχία Κασομένου, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αριθμός ερωτήματος : Το με αριθμ. πρωτ.31957/2-8-2017 (αριθμ. εισ. εγγράφου 419189/28-8-2017) έγγραφο του Εθνικού Μετσόβιου Πολυτεχνείου, Γενική Διεύθυνση Διοικητικής Στήριξης και Σπουδών, Διεύθυνση Διοικητικού, Τμήμα Διδακτικού Προσωπικού.

Ερώτημα : Υπολογισμός στον απαιτούμενο χρόνο για την εξέλιξη μέλους Δ.Ε.Π. του χρόνου : α) που χορηγήθηκε για την παράταση της προθεσμίας ανάληψης καθηκόντων κατ' άρθρο 20 παρ. 1 περ. α εδ. γ' του ν. 4009/2011 και β) της άδειας χωρίς αποδοχές για παράλληλη απασχόληση σε Α.Ε.Ι. της Αλλοδαπής κατ' άρθρο 26 παρ. 3 του ν. 4009/2011.

Ιστορικό.

Από το έγγραφο της ερωτώσας υπηρεσίας και τα στοιχεία του φακέλου που το συνοδεύουν προκύπτει το ακόλουθο πραγματικό :

1. Με απόφαση της Γενικής Συνέλευσης Ειδικής Σύνθεσης της Σχολής Εφαρμοσμένων Μαθηματικών και Φυσικών Επιστημών του Ε.Μ. Πολυτεχνείου (συνεδρίαση 26/1/2017) μετά από σύμφωνη γνώμη της Κοσμητείας της Σχολής, αποφασίστηκε η προκήρυξη μίας θέσης Καθηγητή του Τομέα Μαθηματικών στην βαθμίδα του Καθηγητή πρώτης βαθμίδας με γνωστικό αντικείμενο «Αριθμητική Ανάλυση».

Η ανωτέρω προκηρυχθείσα θέση προέκυψε μετά από την υποβολή της από 27/12/2016 αίτησης του Αναπληρωτή Καθηγητή Ε.Γ. ο οποίος ζήτησε την εξέλιξή του στη βαθμίδα του Καθηγητή πρώτης βαθμίδας στην προαναφερθείσα Σχολή.

Ειδικότερα, ο ανωτέρω (Ε.Γ.) διορίστηκε σε κενή οργανική μόνιμη θέση Δ.Ε.Π. της βαθμίδας του Αναπληρωτή Καθηγητή στον Τομέα Μαθηματικών της Σ.Ε.Μ.Φ.Ε. με την υπ' αριθμ. 22600/27-11-2013 Πρυτανική Πράξη η οποία δημοσιεύθηκε στο ΦΕΚ. 1496/23-12-2013 τ.Γ' και ορκίστηκε στις 25-2-2014.

Στη συνέχεια με την από 26-2-2014 αίτησή του ζήτησε και έλαβε εξάμηνη παράταση της προθεσμίας ανάληψης των καθηκόντων του με την αριθμ. πρωτ. 4586/23-4-2014 Πρυτανική Πράξη δηλ. από 27-2-2014 έως 27-8-2014 καθόσον κατοικούσε μόνιμα στην αλλοδαπή κατά την ημερομηνία διορισμού του, όπως προκύπτει από την από 27-1-2014 βεβαίωση του Επίτιμου Προξένου της Ελλάδας στο Μπέρμιγχαμ του Ηνωμένου Βασιλείου και ανέλαβε καθήκοντα την 28-7-2014.

2. Μετά από αίτηση του ανωτέρω, του χορηγήθηκε με τις υπ' αριθμ. πρωτ. 23621/10-12-2014 και 22757/8-12-2015 Πρυτανικές Αποφάσεις, άδεια απουσίας και παράλληλης απασχόλησης προκειμένου να απασχοληθεί στο Πανεπιστήμιο Leicester της Μεγ. Βρετανίας ως Αναπληρωτής Καθηγητής από 1-2-2015 έως 31-7-2015 (6 μήνες) και από 1-2-2016 έως 31-7-2016 (6 μήνες) αντίστοιχα. Τα ως άνω χρονικά διαστήματα απασχόλησης του Ε.Γ. στο Πανεπιστήμιο της αλλοδαπής ο ανωτέρω δεν ελάμβανε αμοιβή από το Ε.Μ.Π.



Κατά την άποψη της Υπηρεσίας ο Ε.Γ. μέχρι την ημερομηνία υποβολής της αίτησης εξέλιξής του στη βαθμίδα του Καθηγητή πρώτης βαθμίδας στις 27-12-2016 έχει υπηρετήσει στο Ίδρυμα 1 έτος, 4 μήνες και 29 ημέρες.

3. Ενόψει των ανωτέρω, η ερωτώσα υπηρεσία υπέβαλε το εξεταζόμενο ερώτημα.

Νομοθετικό πλαίσιο.

4. Στον ν. 4009/2011 «Δομή, λειτουργία, διασφάλιση της ποιότητας των σπουδών και διεθνοποίηση των ανωτάτων εκπαιδευτικών ιδρυμάτων» (Α' 195), στο άρθρο 19, υπό τον τίτλο «Διαδικασία εκλογής, εξέλιξης και μονιμοποίησης καθηγητών και υπηρετούντων λεκτόρων» στη παρ. 1 περ. γ όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή της με τις διατάξεις του άρθρου 70 παρ. 1 περ. γ του ν. 4386/2016 (Α'83), και ακολούθως με τις διατάξεις του τέταρτου άρθρου παρ. 1 περ. γ' του ν. 4405/2016 (Α'129/13-7-2016), ορίζονται τα εξής: «Οι Καθηγητές και οι υπηρετούντες Λέκτορες δύνανται να υποβάλλουν αίτηση εξέλιξης στην επόμενη βαθμίδα με τη συμπλήρωση τριετούς υπηρεσίας από τη δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως της πράξης του Πρύτανη για το διορισμό τους στη βαθμίδα που υπηρετούν κατά το χρόνο της αίτησής τους. Τα ως άνω ισχύουν και για τη μονιμοποίηση των επί θητεία Επίκουρων Καθηγητών. Οι μόνιμοι Επίκουροι Καθηγητές δύνανται να υποβάλλουν αίτηση εξέλιξης στη βαθμίδα του Αναπληρωτή Καθηγητή οποτεδήποτε μετά τη δημοσίευση της πράξης μονιμοποίησής τους».

Οι ως άνω διατάξεις προ της αντικαταστάσεώς τους με το άρθρο 4 του ν. 4405/2016 είχαν ως εξής :

«γ) Οι Καθηγητές και οι υπηρετούντες Λέκτορες δύνανται να υποβάλλουν αίτηση εξέλιξης στην επόμενη βαθμίδα ή μονιμοποίησης σε αυτήν που διορίστηκαν, με τη συμπλήρωση τριετούς υπηρεσίας από τη δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως της πράξης του Πρύτανη για το διορισμό τους στη βαθμίδα που υπηρετούν κατά το χρόνο της αίτησής τους».

5. Εξάλλου, στις διατάξεις του άρθρου 18 του αυτού ως άνω νόμου 4009/2011, καταργηθείσες με την παρ. 3β του άρθρου 70 του ν. 4386/2016, ορίζονταν, μεταξύ άλλων, τα εξής :

«1. Η εκλογή και η εξέλιξη των καθηγητών γίνεται με βάση τα προσόντα των υποψηφίων, όπως αυτά καθορίζονται στο άρθρο 17 και στον Οργανισμό του Α.Ε.Ι., ανάλογα με τη βαθμίδα στην οποία γίνεται η εκλογή ή η εξέλιξη και το γνωστικό αντικείμενο της θέσης.

2. Η εκλογή καθηγητή γίνεται με ανοικτή διαδικασία, ύστερα από προκήρυξη της θέσης.

3. Για την εξέλιξή τους, οι επίκουροι και οι αναπληρωτές Καθηγητές έχουν το δικαίωμα να ζητήσουν την προκήρυξη της θέσης στην επόμενη βαθμίδα ύστερα από παραμονή στη βαθμίδα που κατέχουν, οι μιν αναπληρωτές για τέσσερα έτη, οι δε επίκουροι καθηγητές για έξι έτη. Στην περίπτωση αυτή η προκήρυξη της θέσης είναι υποχρεωτική

5. Ο υποψήφιος για εκλογή σε θέση καθηγητή οποιασδήποτε βαθμίδας πρέπει απαραίτητως να έχει ολοκληρώσει τουλάχιστον έναν από τους τρεις κύκλους σπουδών εκτός του ιδρύματος στο οποίο επιθυμεί να εκλεγεί, εκτός αν έχει αποδεδειγμένα εργαστεί για τουλάχιστον τρία έτη σε άλλο Α.Ε.Ι. ή ερευνητικό κέντρο της ημεδαπής ή της αλλοδαπής. Δεν επιτρέπεται η εκλογή σε θέση καθηγητή ή η απασχόληση με την ιδιότητα του εντεταλμένου διδασκαλίας στο ίδρυμα όπου ο υποψήφιος έλαβε το διδακτορικό του δίπλωμα πριν την πάροδο τριών τουλάχιστον ετών από τη λήψη του διδακτορικού διπλώματος.....».

6. Στις διατάξεις του άρθρου 20 παρ. 1 περ. α' εδάφιο γ' του αυτού νόμου 4009/2011 ορίζονται τα εξής : «... Παράταση της προθεσμίας ανάληψης καθηκόντων για έξι ακόμα μήνες είναι δυνατή με απόφαση του πρύτανη και μόνο όταν ο συγκεκριμένος καθηγητής κατοικεί μόνιμα στην αλλοδαπή κατά την ημερομηνία διορισμού του. Μετά την πάροδο της προθεσμίας αυτής θεωρείται ότι οι παραπάνω δεν έχουν αποδεχθεί το διορισμό τους, οπότε και ανακαλείται η σχετική πράξη».

7. Τέλος, στις διατάξεις του άρθρου 26 του ιδίου ως άνω νόμου, υπό τον τίτλο «Παράλληλη απασχόληση καθηγητών σε ξένα και ελληνικά Α.Ε.Ι.», ορίζονται τα εξής :

1. Καθηγητές που υπηρετούν σε ομοταγή Α.Ε.Ι. του εξωτερικού όπως αυτά αναγνωρίζονται από το Διεπιστημονικό Οργανισμό Αναγνώρισης Τίτλων Ακαδημαϊκών και Πληροφόρησης (Δ.Ο.Α.Τ.Α.Π.), και είναι καταξιωμένοι στο

αντικείμενό τους, μπορούν να είναι υποψήφιοι και να εκλεγούν με αυτοτελή κρίση σε θέση καθηγητή ελληνικού Α.Ε.Ι., σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος, για θητεία πέντε ετών, με δυνατότητα ανανέωσης. Αν αυτοί εκλεγούν, μπορούν να διορισθούν σε θέση καθηγητή χωρίς προηγουμένως να πρέπει να παραιτηθούν από τη θέση που κατέχουν στο εξωτερικό. Οι όροι, οι προϋποθέσεις και η διαδικασία εφαρμογής των προηγούμενων εδαφίων καθορίζονται στον Οργανισμό του ιδρύματος.

2. Οι Καθηγητές της προηγούμενης παραγράφου κατά το χρόνο απασχόλησης τους στο ελληνικό ίδρυμα έχουν όλα τα δικαιώματα και υποχρεώσεις των καθηγητών, πλην της συμμετοχής στα όργανα διοίκησης του ιδρύματος, και υποχρεούνται να απασχολούνται σε αυτό με πλήρη απασχόληση για διάστημα τουλάχιστον τριών έως έξι μηνών ετησίως σύμφωνα με όσα ορίζονται ειδικότερα στον Οργανισμό κάθε ιδρύματος, με την αντίστοιχη αμοιβή.

3. Τη δυνατότητα διορισμού σε θέση καθηγητή Α.Ε.Ι. της αλλοδαπής έχουν αντίστοιχα και καθηγητές των ελληνικών ιδρυμάτων, χωρίς να παραιτηθούν από τη θέση τους στο ελληνικό Α.Ε.Ι. Ο χρόνος απασχόλησης τους στο ίδρυμα της αλλοδαπής δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι μήνες κατ' έτος. Κατά το διάστημα της απασχόλησής τους στο ίδρυμα της αλλοδαπής δεν λαμβάνουν αμοιβή από το ίδρυμα της ημεδαπής».

Ερμηνεία και εφαρμογή διατάξεων.

Κατ' ακολουθία των παραπάνω διατάξεων, το Γ' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδότησε, ομοφώνως, ως ακολούθως :

8. Με τη διάταξη της παρ. 1γ του ως άνω άρθρου 19 του ν. 4009/2011, ως προς τους αναπληρωτές καθηγητές που επιθυμούν την εξέλιξή τους στην επόμενη βαθμίδα, τίθεται ως γενικός κανόνας άσκησης του δικαιώματός τους αυτού, με την υποβολή σχετικής αίτησης, η συμπλήρωση, κατ' ελάχιστο χρόνο, τριετούς υπηρεσίας, από τη δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως της πράξης του Πρύτανη για το διορισμό τους, στην ως άνω βαθμίδα που υπηρετούν κατά το χρόνο της αίτησής τους, ρύθμιση (όσον αφορά τη τριετία), η οποία το πρώτο εισήχθη το 2016, με την αντικατάσταση ως άνω του άρθρου 19 παρ. γ του ν. 4009/2011 με την παρ. 1 του άρθρου 70 του ν. 4386/2016 (Α'83).

9. Εξάλλου, με τις διατάξεις του άρθρου 26 του αυτού ως άνω νόμου παρασχέθηκε η δυνατότητα σε καταξιωμένους στο αντικείμενό τους καθηγητές ομολόγων Α.Ε.Ι. της αλλοδαπής να εκλεγούν σε θέσεις Καθηγητών για θητεία πέντε ετών, που μπορεί και να ανανεωθεί. Με την εκλογή τους σε Ελληνικό Α.Ε.Ι. διορίζονται σε θέση καθηγητή χωρίς να υποχρεούνται να παραιτηθούν από τη θέση του Καθηγητή στο εξωτερικό, αλλά μπορούν να διατηρούν και τις δύο θέσεις παράλληλα, αρκεί να απασχολούνται στο Ελληνικό Ίδρυμα με πλήρη καθήκοντα για διάστημα από τρεις έως έξι μήνες ετησίως, λαμβάνοντας αμοιβή μόνο για το χρόνο απασχολήσεώς τους στο Ελληνικό Ίδρυμα (παρ. 1 και 2). Την ίδια δυνατότητα διορισμού (απασχόλησης, διδασκαλίας) σε Α.Ε.Ι. της αλλοδαπής, έχουν και οι καθηγητές των Ελληνικών Α.Ε.Ι., χωρίς να παραιτηθούν από την οργανική τους θέση στο Ελληνικό Α.Ε.Ι., στο οποίο έχουν διορισθεί, ο δε χρόνος απασχολήσεώς τους στο Ίδρυμα της αλλοδαπής δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι μήνες ανά ακαδημαϊκό έτος, διάστημα κατά το οποίο δεν λαμβάνουν αμοιβή από το Ίδρυμα της ημεδαπής (Ν.Σ.Κ. 81/2016 (ατομική), Ν.Σ.Κ. 171/2015, Ν.Σ.Κ. 136/2012(ατομική) με παραπομπή στην αιτιολογική έκθεση του ν. 4009/2011).

10. Περαιτέρω, με τη διάταξη της παραγράφου 1 περ. α' εδάφιο γ' του άρθρου 20 του ν. 4009/2011 παρασχέθηκε η δυνατότητα σε καθηγητές των Α.Ε.Ι. οι οποίοι κατοικούν μόνιμα στην αλλοδαπή κατά την ημερομηνία διορισμού τους σε θέση καθηγητή Α.Ε.Ι. της ημεδαπής, να ζητήσουν την παράταση της προθεσμίας ανάληψης των καθηκόντων τους για έξι ακόμα μήνες. Η εξάμηνη παράταση της προθεσμίας ανάληψης καθηκόντων, η οποία χορηγείται με απόφαση του Πρύτανη συνεπάγεται την αποχή του μέλους Δ.Ε.Π. από την άσκηση των διδακτικών και ερευνητικών καθηκόντων του στο Ίδρυμα κατά το αντίστοιχο χρονικό διάστημα, με αποτέλεσμα το διάστημα αυτό να μην συνυπολογίζεται στον απαιτούμενο ελάχιστο χρόνο για την εξέλιξή του.

11. Συνακολούθως προς αυτά, κατά την ομόφωνη γνώμη του Τμήματος επί του πρώτου υποερωτήματος,, το χρονικό διάστημα από 27-2-2014 έως 27-8-2014 κατά το οποίο με την υπ' αριθμ. πρωτ. 4586/23-4-2014 Πράξη του Πρύτανη Ε.Μ.Π. παρετάθη κατ' άρθρο 20 παρ. 1 περ. α εδ. γ του ν. 4009/2011 η προθεσμία ανάληψης καθηκόντων του Αναπληρωτή Καθηγητή Ε.Γ. κατόπιν αίτησής του, δεν λαμβάνεται υπόψη για τον

υπολογισμό της τριετούς υπηρεσίας στη βαθμίδα του Αναπληρωτή Καθηγητή, προκειμένου να θεμελιωθεί το δικαίωμά του για εξέλιξη στην ανώτερη βαθμίδα.

12. Επί του δευτέρου υποερωτήματος, κατά την ενώπιον του Τμήματος συζήτηση μεταξύ των μελών επί της ερμηνείας των προπαρατεθεισών διατάξεων διατυπώθηκαν δύο (2) γνώμες.

Α) Η γνώμη της πλειοψηφίας, που απαρτίσθηκε από την Πρόεδρο του Τμήματος Βασιλική Δούσκα, Αντιπρόεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους και τους Σπυρίδωνα Παπαγιαννόπουλο, Ευγενία Βελώνη, Νίκη Μαριόλη, Κωνσταντίνο Κατσούλα και Αθηνά Αλεφάντη, Νομικούς Συμβούλους του Κράτους (ψήφοι 6) δέχθηκε τα εξής :

Από την συνδυαστική ερμηνεία των ως άνω διατάξεων των άρθρων 19 και 26 του ν. 4009/2011 συνάγεται ότι ο διορισμός μελών Δ.Ε.Π. σε Α.Ε.Ι. του εξωτερικού συνεπάγεται την, κατά τον αντίστοιχο χρόνο, που δεν μπορεί να υπερβεί τους έξι μήνες ανά ακαδημαϊκό έτος, απασχόλησή τους στο αλλοδαπό Α.Ε.Ι., με διδακτικό ή ερευνητικό έργο, ενώ σε σχέση με το Ελληνικό Α.Ε.Ι. που υπηρετούν, δεν «αναστέλλεται», ούτε «αργεί» η ιδιότητά τους ως μελών Δ.Ε.Π. και τα συναρτώμενα με αυτήν δικαιώματά τους, διακόπτεται όμως, πλην της καταβολής αμοιβής και ο ενεργός «διοικητικός δεσμός» με αυτά, υπό την έννοια ότι δεν μπορούν να συμμετέχουν στα όργανα διοίκησης του Α.Ε.Ι. και των οργανικών του μονάδων (Ν.Σ.Κ. 81/2016 ατομική, Ν.Σ.Κ. 171/2015, Ν.Σ.Κ. 136/2012(ατομική) με παραπομπή στην αιτιολογική έκθεση του ν. 4009/2011).

Ως εκ τούτων, εφόσον α) η ιδιότητα ως μελών Δ.Ε.Π. του οικείου Ελληνικού Ιδρύματος των διοριζομένων σε θέσεις καθηγητών Α.Ε.Ι. της αλλοδαπής δεν αναστέλλεται αλλά διατηρείται και κατά το χρόνο που παρέχουν υπηρεσίες - απασχολούνται σ' αλλοδαπό Ίδρυμα, β) η απασχόλησή τους σ' αυτό (αλλοδαπό Ίδρυμα), κατά ρητή νομοθετική πρόβλεψη, επιφέρει τη μη αμοιβή τους από το Ίδρυμα της ημεδαπής και την αδυναμία συμμετοχής του στα όργανα διοίκησης του, και γ) πέραν τούτων, η προϋπόθεση συμπλήρωσης τριετούς υπηρεσίας από τη δημοσίευση του διορισμού τους στη βαθμίδα που υπηρετούν δεν τελεί υπό άλλους πρόσθετους όρους, ως «υπηρεσία», κατά την αληθή έννοια της ως άνω διάταξης της παρ. 1 περ. γ του άρθρου 19,

νοείται και η υπηρεσία που διανύεται, κατά την παρεχόμενη με το άρθρο 26 δυνατότητα, στο Ίδρυμα της αλλοδαπής, για χρονικό διάστημα, πάντως, που δεν μπορεί να υπερβεί τους έξι μήνες κατά ακαδημαϊκό έτος.

Αντίθετη ερμηνευτική προσέγγιση της ως άνω διάταξης της παρ. 1 περ. γ του άρθρου 19 δεν δύναται να επιστηριχθεί στις προϊσχύουσες διατάξεις του άρθρου 18 του ν. 4009/2011, που καταργήθηκαν με την παρ. 3β του άρθρου 70 του ν. 4386/2016, και οι οποίες έθεταν ως προϋπόθεση άσκησης του δικαιώματος εξέλιξης των αναπληρωτών καθηγητών την παραμονή στη βαθμίδα που κατείχαν για τέσσερα έτη, και πάντως παραμονή στη βαθμίδα και όχι στο οικείο ίδρυμα (παρ. 1) αλλά και κωλύματα για τη συμμετοχή, με σκοπό, κατά την αιτιολογική έκθεση, να διασφαλίσουν ότι όλοι οι καθηγητές έχουν πλούσιες και διαφορετικές ακαδημαϊκές εμπειρίες σε διαφορετικά ιδρύματα και επιστημονικά περιβάλλοντα, καθόσον πρόκειται περί διατάξεων γραμματικώς και τελεολογικώς διαφορετικών από τις ερμηνευόμενες, με άλλες προϋποθέσεις και κωλύματα.

Συνακολούθως προς αυτά, κατά την ως άνω γνώμη τα εξάμηνα χρονικά διαστήματα που χορηγήθηκαν στον Αναπληρωτή Καθηγητή τον οποίον αφορά το παρόν ερώτημα, για απασχόλησή του σε Πανεπιστήμιο της αλλοδαπής κατ' άρθρο 26 παρ. 3 του ν. 4009/2011, προσμετρούνται για τον υπολογισμό της τριετούς υπηρεσίας στη ως άνω βαθμίδα, προκειμένου να θεμελιωθεί το δικαίωμά του για εξέλιξη στην επόμενη βαθμίδα (του Καθηγητή).

Β) Η γνώμη της μειοψηφίας, που απαρτίσθηκε από τον Παναγιώτη Παναγιωτουνάκο και την Βασιλική Παπαθεοδώρου, Νομικούς Συμβούλους του Κράτους, (ψηφοί 2) με την οποία συντάχθηκε και η Ευτυχία Κασομένου, Πάρεδρος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, δέχθηκε τα εξής :

Κατά τη γραμματική, τελεολογική και ιστορική ερμηνεία των ως άνω διατάξεων συνάγονται τα εξής :

Ο νομοθέτης του ν. 4009/2011 με τη διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 18 έθεσε τον κανόνα ότι οι αναπληρωτές καθηγητές έχουν το δικαίωμα να ζητήσουν την προκήρυξη θέσης στην επόμενη βαθμίδα μετά τη συμπλήρωση τετραετούς υπηρεσίας στη θέση του αναπληρωτή Καθηγητή στο οικείο Ίδρυμα, όπως προκύπτει από την αιτιολογική έκθεση επί του ως άνω άρθρου.

Μετά την κατάργηση του άρθρου 18 του ν. 4009/2011 με το άρθρο 70 του ν. 4386/2016, ρύθμιση παρομοίου περιεχομένου με αυτήν της παραγράφου 3 του άρθρου 18 εντάχθηκε, για νομοτεχνικούς λόγους, με το ως άνω άρθρο 70 του ν. 4386/2016, στο άρθρο 19 του ν. 4009/2011 ως περίπτωση γ της παραγράφου 1 του άρθρου αυτού. Με την ως άνω ρύθμιση μειώθηκε ο απαιτούμενος ελάχιστος χρόνος παραμονής στη βαθμίδα του αναπληρωτή Καθηγητή προκειμένου να αποκτήσει αυτός το δικαίωμα να ζητήσει την προκήρυξη θέσης στην επόμενη βαθμίδα από τέσσερα έτη, που προέβλεπε η καταργηθείσα διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 18 του ν. 4009/2011, σε τρία έτη.

Στην τελευταία ρύθμιση αποτυπώνεται, εντονότερα η βούληση του νομοθέτη η απαιτούμενη τριετής υπηρεσία στη βαθμίδα του Αναπληρωτή Καθηγητή να διανυθεί στο οικείο Ίδρυμα. Αυτό συνάγεται τόσο από τη χρήση της φράσης « συμπλήρωση τριετούς υπηρεσίας... στη βαθμίδα που υπηρετούν κατά το χρόνο της αίτησης τους» όσο και από το ότι δεν αποτυπώνεται κάτι διαφορετικό στην αιτιολογική έκθεση.

Ομοίου περιεχομένου διάταξη με την ως άνω τέθηκε, ως περίπτωση γ της παραγράφου 1 του άρθρου 19 του ν. 4009/2011, με την παράγραφο 1 του άρθρου τέταρτου του ν. 4405/2016.

Επομένως, σύμφωνα με όλα τα προαναφερθέντα, ο νομοθέτης τόσο με τις διατάξεις του καταργηθέντος άρθρου 18 του ν. 4009/2011 όσο και με τις διατάξεις του άρθρου 19 του ν. 4009/2011, και ως θεσπίστηκαν το πρώτο και ως τροποποιηθείσες ισχύουν, ορίζοντας συγκεκριμένο χρονικό διάστημα παραμονής στην κατεχόμενη βαθμίδα μέλους Δ.Ε.Π., προκειμένου να θεμελιωθεί το δικαίωμά του για εξέλιξη στην ανώτερη βαθμίδα, αποβλέπει, καταρχήν, στην πραγματική άσκηση των διδακτικών και ερευνητικών καθηκόντων αυτού στο Ίδρυμα που υπηρετεί, καθ' όλο το απαιτούμενο, κατά περίπτωση, για την εξέλιξη, χρονικό διάστημα παραμονής στην κατεχόμενη βαθμίδα (πρβλ. Γνμδ Ν.Σ.Κ. 600/2012,256/2006, πρβλ. Σ.τ.Ε. 3207/2010 σκ. 5).

Με τη διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 26 του ν. 4009/2011, παρασχέθηκε στους Καθηγητές των Ελληνικών Ίδρυμάτων, η δυνατότητα διορισμού τους σε θέση Καθηγητή Α.Ε.Ι. της αλλοδαπής, χωρίς να

παραιτηθούν από τη θέση τους στο ελληνικό Α.Ε.Ι. Ο χρόνος απασχόλησής τους στο Ίδρυμα της αλλοδαπής δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι μήνες κατ' έτος και κατά το διάστημα της απασχόλησής τους στο Ίδρυμα της αλλοδαπής δεν λαμβάνουν αμοιβή από το Ίδρυμα της ημεδαπής.

Σύμφωνα με τα αναφερόμενα σε προηγούμενη παράγραφο ο χρόνος απασχόλησης Καθηγητή Ελληνικού Ιδρύματος σε Α.Ε.Ι. της αλλοδαπής, σύμφωνα με τη διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 26 του ν. 4009/2011 δεν λαμβάνεται υπόψη για τον υπολογισμό της τριετούς υπηρεσίας στη βαθμίδα του Αναπληρωτή Καθηγητή, προκειμένου να θεμελιωθεί το δικαίωμά του για εξέλιξη στην ανώτερη βαθμίδα.

Άλλωστε ο νομοθέτης, αν ήθελε να λαμβάνεται υπόψη για τη συμπλήρωση της τριετίας και ο χρόνος απασχόλησης αναπληρωτή Καθηγητή σε Α.Ε.Ι. της Αλλοδαπής θα το όριζε και θα καθόριζε όρους, προϋποθέσεις και διαδικασία.

Απάντηση.

13. Εν όψει των ανωτέρω προεκτεθέντων, στο τεθέν ερώτημα, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Γ') γνωμοδοτεί ως εξής :

α) Επί του πρώτου υποερωτήματος γνωμοδοτεί, ομοφώνως, ότι η χορηγούμενη από τον Πρύτανη εξάμηνη παράταση της προθεσμίας ανάληψης καθηκόντων σε αναπληρωτή Καθηγητή που κατοικεί μόνιμα στην αλλοδαπή, κατά την ημερομηνία διορισμού του, κατ' άρθρο 20 παρ. 1α εδάφιο γ' του ν. 4009/2011 δεν λαμβάνεται υπόψη για τον υπολογισμό της τριετούς υπηρεσίας στη βαθμίδα του Αναπληρωτή Καθηγητή, προκειμένου να θεμελιωθεί το δικαίωμά του για εξέλιξη στην ανώτερη βαθμίδα.

β) επί του δεύτερου υποερωτήματος γνωμοδοτεί κατά πλειοψηφία ότι τα εξάμηνα χρονικά διαστήματα που χορηγήθηκαν στον ανωτέρω για απασχόλησή του σε Πανεπιστήμιο της αλλοδαπής, κατ' άρθρο 26 παρ. 3 του ν. 4009/2011, προσμετρούνται για τον υπολογισμό της τριετούς υπηρεσίας στη βαθμίδα του Αναπληρωτή Καθηγητή, προκειμένου να θεμελιωθεί το δικαίωμά του για εξέλιξη στη βαθμίδα του Καθηγητή.

14. Παρά το σχηματισμό πλειοψηφικής γνώμης επί του δευτέρου υποερωτήματος, λόγω μείζονος σπουδαιότητας του ανακύπτοντος ζητήματος,

το Τμήμα αποφάσισε την παραπομπή του β' υποερωτήματος στην Ολομέλεια του Ν.Σ.Κ. κατ' άρθρο 6 παρ. 3 του ν. 3086/2002.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 14-2-2018

Η Πρόεδρος

Βασιλική Δούσκα

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Η Εισηγήτρια

Ευτυχία Σ. Κασομένου

Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.