



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 218/2019

ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

(ΤΜΗΜΑ Ε')

Συνεδρίαση της 6^{ης} Νοεμβρίου 2019

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Μεταξία Ανδροβιτσανέα Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Αφροδίτη Κουτούκη, Δήμητρα Κεφάλα,
Ελένη Σβολοπούλου, Δημήτριος Μακαρονίδης, Αθηνά Αλεφάντη,
Ιωάννης Χατζηνέκουρας, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής: Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Νομικός Σύμβουλος του Κράτους

Αριθμός Ερωτήματος: Αριθμός Ερωτήματος: Το υπ' αριθμ.πρωτ. 3449/17-9-2018 του Πρύτανη της Ανωτάτης Σχολής Καλών Τεχνών.

Περίληψη ερωτήματος: Ερωτάται εάν είναι δυνατή, σύμφωνα με το άρθρο 10 ν.4521/2018, η αναγνώριση προσφερθείσας εργασίας ως προϋπηρεσία μέλους ΔΕΠ της Ανωτάτης Σχολής Καλών Τεχνών, σε ερευνητικά κέντρα πανεπιστημίων χωρών μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης σε άμισθη θέση με την ιδιότητα του προσωπικού (staff) .

Στο πιο πάνω ερώτημα, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Ε') γνωμοδότησε ομόφωνα ως εξής:

Ιστορικό:

Στο παραπάνω ερώτημα της υπηρεσίας και τα στοιχεία του φακέλου που το συνοδεύουν προκύπτει το ακόλουθο πραγματικό:

1. Με τις από 21-5-2018 δύο (2) αιτήσεις της (υπ' αριθμ. πρωτ. 2899/19-7-2018 και 2900/19-7-2018) η Α.Κ. Επίκουρη Καθηγήτρια του Τμήματος Θεωρίας και Ιστορίας της Τέχνης της Ανωτάτης Σχολής Καλών Τεχνών ζήτησε, δυνάμει της διατάξεως του άρθρου 10 ν.4521/2018, την αναγνώριση ως προϋπηρεσία ερευνητικής εργασίας που προσφέρθηκε κατά τα έτη 2006 – 2010 (τέσσερα έτη) κατά τα οποία διετέλεσε μέλος του ακαδημαϊκού προσωπικού (Faculty member) και ακαδημαϊκή επισκέπτρια (Academic Visitor) στο Τμήμα Ιστορίας της Τέχνης και Κέντρο Οπτικών Ερευνών του Πανεπιστημίου της Οξφόρδης της Αγγλίας και στο ερευνητικό ινστιτούτο Scaliger του Πανεπιστημίου του Leiden της Ολλανδίας το μήνα Σεπτέμβριο του έτους 2009.

Σημειώνεται ότι, κατά τις σχετικές αιτήσεις της, η ερευνητική της δραστηριότητα στο ερευνητικό πανεπιστημιακό κέντρο του Πανεπιστημίου της Οξφόρδης και στο Πανεπιστήμιο Leiden της Ολλανδίας πραγματοποιήθηκε με την ιδιότητα του προσωπικού (staff) (άμισθη θέση), η οποία δεν αποτελεί τιμητικό τίτλο.

2. Η ανωτέρω διορίστηκε ως Επίκουρη καθηγήτρια στην Ανωτάτη Σχολή Καλών Τεχνών το Δεκέμβριο του έτους 2013.

Νομοθετικό πλαίσιο:

3. Στο άρθρο 21§3 ν.4452/2017 «Ρύθμιση θεμάτων του Κρατικού Πιστοποιητικού Γλωσσομάθειας της Εθνικής Βιβλιοθήκης της Ελλάδας και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 17), όπως αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 10 ν.4521/2018 «Ίδρυση Πανεπιστημίου Δυτικής Αττικής και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 38) ορίζονται τα εξής:

«3. Κατά τη σύναψη των συμβάσεων εργασίας των παραγράφων 1 και 2 αναγνωρίζεται μισθολογικά ως προϋπηρεσία, κατόπιν αίτησης του εργαζομένου, η προηγούμενη απασχόλησή του βάσει σύμβασης έργου, σε υπηρεσίες και φορείς της παρ. 1 του άρθρου 7 του ν.4354/2015 (Α' 176) στα κράτη μέλη της Ευρωπαϊκής Ένωσης και στους επίσημους φορείς και τα όργανα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, κατά παρέκκλιση του άρθρου 11 του ν.4354/2015. Το έργο που έχει υλοποιήσει ο αιτούμενος την αναγνώριση, σύμφωνα με τις συμβάσεις έργου που επικαλείται, πρέπει να είναι συναφές με τα καθήκοντα που αναλαμβάνει. Η προϋπηρεσία που αναγνωρίζεται δεν μπορεί να υπερβεί τα επτά (7) έτη.

Αρμόδιο όργανο για να εξετάσει τη συνδρομή των προϋποθέσεων για την αναγνώριση της αιτούμενης προϋπηρεσίας ορίζεται η Επιτροπή Ερευνών του οικείου Α.Ε.Ι. ή το Διοικητικό Συμβούλιο του οικείου ερευνητικού φορέα».

4. Στο μὲν άρθρο 681 ΑΚ ορίζεται ότι «Με τη σύμβαση του έργου ο εργολάβος έχει υποχρέωση να εκτελέσει το έργο και ο εργοδότης να καταβάλει τη συμφωνημένη αμοιβή», στο δε άρθρο 682 ΑΚ ότι «Αμοιβή λογίζεται ότι έχει συμφωνηθεί σιωπηρά, αν το έργο συνηθίζεται να εκτελείται μόνο με αμοιβή».

Ερμηνεία και εφαρμογή διατάξεων

Από τις προαναφερόμενες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς, αλλά και σε συνδυασμό μεταξύ τους, ενόψει και όλου του νομικού πλαισίου εντός του οποίου εντάσσονται, του σκοπού που εξυπηρετούν και την υπαγωγή σ' αυτές των πραγματικών περιστατικών που τέθηκαν υπόψη του Τμήματος από την ερωτώσα υπηρεσία, συνάγονται τα ακόλουθα:

5. Με τη διάταξη του άρθρου 10§3 του ν. 4521/2018 αναγνωρίζεται μισθολογικά ως προϋπηρεσία, κατόπιν αιτήσεώς τους, των μελών Δ.Ε.Π. των Α.Ε.Ι. και των ερευνητικών και τεχνολογικών φορέων και η προηγούμενη απασχόλησή τους με σύμβαση έργου σε υπηρεσίες και δημοσίου δικαίου φορείς (άρθρο 7 του ν.4354/2015) κρατών μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης και στους επίσημους θεσμούς και όργανα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

6. Με τη διάταξη του άρθρου 681 ΑΚ καθορίζονται τα ουσιώδη στοιχεία της συμβάσεως μίσθωσης έργου, τα οποία είναι η συμφωνία των συμβαλλομένων,

το έργο και η αμοιβή, δηλαδή το αντάλλαγμα για την εκτέλεση του έργου, στοιχείο το οποίο αν λείπει δεν πρόκειται για μίσθωση έργου αλλά για άλλη σύμβαση. Περαιτέρω, κατά την έννοια της ως άνω διατάξεως, ως έργο νοείται το αποτέλεσμα της ανθρώπινης δραστηριότητας, συνισταμένης στη δημιουργία μιας νέας κατάστασης σε σχέση με εκείνη που προϋφίσταται, μπορεί δε το έργο να είναι υλικό ή άυλο, πνευματικής, φυσικής ή ηθικής φύσης, να συνδέεται με ενσώματο αντικείμενο είτε άμεσα (μετατροπή ύλης) είτε έμμεσα, να αποτελεί αυτοτελές προϊόν της ανθρώπινης διάνοιας, να είναι ορατό (ανοικοδόμηση κτιρίου) ή αόρατο (διατύπωση επιστημονικής γνώμης) κ.λ.π. Πρέπει το έργο να έχει αγοραία και αυτοτελή αξία για τον εργοδότη ή για κάποιο τρίτο, η δε αξία του πρέπει να είναι ανεξάρτητη και αυτοτελής από την αξία της εργασίας που καταβάλλεται για την παραγωγή του. (ΑΠ554/2018).

7. Στην προκειμένη περίπτωση η προσφερθείσα από την αιτούσα για αναγνώριση προϋπηρεσίας εργασία της στο ερευνητικό ινστιτούτο Scaliger του Πανεπιστημίου του Leiden της Ολλανδίας και στο Center for Visual Studies του Πανεπιστημίου της Οξφόρδης της Αγγλίας πραγματοποιήθηκε με την ιδιότητα του προσωπικού (staff), η οποία, κατά τις σχετικές αιτήσεις της, είναι μη έμμισθη θέση και δεν αποτελεί τιμητικό τίτλο.

Κατά συνέπεια, η ως άνω απασχόλησή της δεν έχει το χαρακτήρα της σύμβασης έργου, δεν εμπίπτει στη διάταξη του άρθρου 10 ν.4521/2018 και δεν είναι δυνατή η αναγνώρισή της ως προϋπηρεσία σε χώρες μέλη της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

8. Σε κάθε περίπτωση αρμόδιο όργανο για την αναγνώριση της απασχόλησης της αιτούσας ως προϋπηρεσία είναι η Επιτροπή Ερευνών της Ανωτάτης Σχολής Καλών Τεχνών, η κρίση, της οποίας είναι ουσιαστική και δεν υπόκειται σε έλεγχο από οποιαδήποτε άλλο όργανο.

Απάντηση

9. Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, στο ερώτημα που υποβλήθηκε το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Ε') γνωμοδοτεί ομόφωνα ότι η προσφερθείσα από την Α.Κ. εργασία στα ερευνητικά ινστιτούτα χωρών μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης με την ιδιότητα του άμισθου προσωπικού (Staff) δεν υπάγεται στην

έννοια της σύμβασης έργου και δεν μπορεί να αναγνωρισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 10 ν.4521/2018, σε κάθε δε περίπτωση αρμόδιο όργανο να κρίνει επ' αυτού είναι η Επιτροπή Ερευνών της Ανωτάτης Σχολής Καλών Τεχνών, η κρίση της οποίας είναι ουσιαστική και δεν υπόκειται σε έλεγχο από οποιοδήποτε άλλο όργανο.

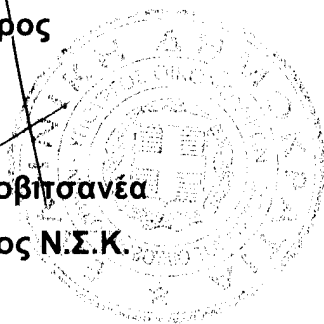
ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 12-11-2019

Η Πρόεδρος

Μεταξία Ανδροβιτσάνεα

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Ο Εισηγητής

Κωνσταντίνος Γεωργάκης

Νομικός Σύμβουλος του Κράτους