



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Αριθμ. Φακ. Γ.Ν.Σ : 120/09

ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΠΑΙΔΕΙΑΣ, ΔΙΑ ΒΙΟΥ ΜΑΘΗΣΗΣ

ΚΑΙ ΘΡΗΣΚΕΥΜΑΤΩΝ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως

30/ 2010

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Τμήμα Γ'

Συνεδρίαση της 1.02.2010

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Θεοφανόπουλος Θεόδωρος, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Νομικοί Σύμβουλοι: Ψώνης Ηλίας, Διονυσόπουλος Ιωάννης, Βαρελάς Παρασκευάς, Σπανός Παναγιώτης, Χαραλαμπίδης Κωνσταντίνος.

Εισηγήτρια: Σπάσου Μαρία, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αριθμ. Ερωτήματος : Το με αριθμ. Φ. 127/6/3124,23586/Β2/14.7.2009 ερώτημα της Δ/σης Προσωπικού Ανώτατης Πανεπιστημιακής Εκπαίδευσης (Τμήμα Α' Ανώτατου Διδακτικού Προσωπικού).-

Περίληψη Ερωτήματος : Συμμετοχή συζύγων ή συγγενών μέχρι 4^{ου} βαθμού σε συλλογικά όργανα των Πανεπιστημίων.-

Επί του ανωτέρω θέματος, το Γ' Τμήμα του Ν.Σ.Κ γνωμοδότησε ως ακολούθως:

Α) Ιστορικό ερωτήματος.

Στην διάταξη του άρθρου 24 παρ. 6 του Ν. 3549/ 2007 (ΦΕΚ Α') ορίζεται ότι: « Δεν επιτρέπεται να μετέχουν στην ίδια συνεδρίαση συλλογικού οργάνου κρίσης μέλη ΔΕΠ, τα οποία είναι σύζυγοι ή συνδέονται μεταξύ τους με συγγένεια έως και τέταρτου βαθμού εξ αίματος ή εξ αγχιστείας, όταν κρίνεται ένα από τα δύο».

Στο άρθρο 46 παρ. 10 του Π.Δ 160/ 2008 « ΦΕΚ Α' 220, περί Πρότυπου Εσωτερικού Κανονισμού Λειτουργίας των ΑΕΙ», ορίζεται ότι : « Δεν επιτρέπεται να μετέχουν στην ίδια συνεδρίαση συλλογικού οργάνου μέλη ΔΕΠ ή ΕΠ, τα οποία είναι σύζυγοι ή συνδέονται μεταξύ τους με συγγένεια έως και τέταρτου βαθμού εξ αίματος ή εξ αγχιστείας, εκτός αν αποτελούν αυτοδικαίως λόγω της ιδιότητάς τους μέλη του ίδιου συλλογικού οργάνου χωρίς να μεσολαβεί ορισμός, κλήρωση ή εκλογή και δεν είναι δυνατή η νόμιμη συγκρότησή του χωρίς τη συμμετοχή των κωλυομένων μελών, η κατ' εξαίρεση συμμετοχή των προσώπων αυτών τελεί υπό την επιφύλαξη των διατάξεων της παρ. 6 του άρθρου 24 του ν. 3549/ 2007».

Κατά την εφαρμογή των διατάξεων αυτών προκύπτουν διάφορα προβλήματα, ιδιαίτερα σε θέματα συγκρότησης εκλεκτορικών σωμάτων για κρίσεις μελών ΔΕΠ, όταν δεν κρίνεται ένας εκ των δύο συζύγων ή συγγενών.

Κατά την άποψη της υπηρεσίας οι διατάξεις του Πρότυπου Εσωτερικού Κανονισμού δεν θα ήταν δυνατό να στερήσουν το νόμιμο δικαίωμα δυνατότητας συμμετοχής σε εκλεκτορικό σώμα που κάθε μέλος ΔΕΠ έχει λόγω αυτής καθεαυτής της ιδιότητάς του, έτσι όπως αυτό προσδιορίζεται στον νόμο. Παρά τα ως άνω όμως, πρέπει να ληφθεί υπόψη το γεγονός ότι, λόγω του ικανού αριθμού συζύγων ή συγγενών μελών ΔΕΠ είναι δυνατόν να επηρεάζεται το αποτέλεσμα της διαδικασίας.

Κατόπιν των παραπάνω τίθενται τα εξής ερωτήματα: Υπό ποίους όρους επιτρέπεται μέλη ΔΕΠ, που συνδέονται μεταξύ τους με συγγένεια έως και τέταρτου βαθμού εξ αίματος ή εξ αγχιστείας ή είναι σύζυγοι, να μετέχουν στις συνεδριάσεις των συλλογικών οργάνων των ΑΕΙ, μετά την δημοσίευση του Π.Δ 160/ 08, εάν στις Γενικές Συνελεύσεις των Τμημάτων, επιτρέπεται η συμμετοχή συγγενών ή συζύγων και υπό ποίους όρους, και με ποια κριτήρια θα επιλεγεί ποιος εκ των συγγενών θα συμμετέχει στα όργανα και ποιος όχι, δεδομένου ότι υπάρχουν περιπτώσεις όπου σύζυγοι ή συγγενείς μέλη ΔΕΠ υπηρετούν όχι μόνο στο ίδιο Τμήμα, αλλά και στον ίδιο τομέα ή στο ίδιο γνωστικό αντικείμενο (π.χ δια κληρώσεως).

Β) Κρίσιμες Διατάξεις.

Β1.- Στην διάταξη του άρθρου 7 του Ν. 2690/ 1999 (ΦΕΚ Α', Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις), και υπό τον τίτλο « Αμεροληψία των διοικητικών οργάνων», αναφέρονται τα ακόλουθα: « 1. Τα διοικητικά όργανα, μονομελή ή συλλογικά πρέπει να παρέχουν εγγυήσεις αμερόληπτης κρίσης κατά την άσκηση των αρμοδιοτήτων τους. 2. Τα μονομελή όργανα, καθώς και τα μέλη των συλλογικών οργάνων, οφείλουν να απέχουν από κάθε ενέργεια ή διαδικασία που συνιστά συμμετοχή σε λήψη απόφασης ή διατύπωση γνώμης ή πρότασης, εφόσον : α) η ικανοποίηση προσωπικού συμφέροντός τους συνδέεται με την έκβαση της υπόθεσης ή β) είναι σύζυγοι ή συγγενείς εξ αίματος ή εξ αγχιστείας, κατ' ευθεία μεν γραμμή απεριορίστως, εκ πλαγίου δε έως και τέταρτου βαθμού, με κάποιον από τους ενδιαφερόμενους, ή γ) έχουν ιδιαίτερο δεσμό ή ιδιάζουσα σχέση ή εχθρότητα με τους ενδιαφερόμενους. 3. Το όργανο ή το μέλος του συλλογικού οργάνου, εφόσον κρίνει ότι συντρέχει στο πρόσωπό του λόγος που επιβάλλει την αποχή του, οφείλει να το δηλώσει αμέσως στην προισταμένη αρχή ή στον προεδρεύοντα του συλλογικού οργάνου, αντιστοίχως, και να απέχει από οποιαδήποτε ενέργεια. Στις περιπτώσεις αυτές , η προισταμένη αρχή, ή το συλλογικό όργανο, αποφαινεται το ταχύτερο δυνατόν. 4. Αίτηση εξαίρεσης μονομελούς οργάνου, ή μέλους συλλογικού οργάνου, μπορούν να υποβάλλουν οι ενδιαφερόμενοι σε όλα τα στάδια της διαδικασίας. Η αίτηση υποβάλλεται στην προισταμένη αρχή ή στον προεδρεύοντα του συλλογικού οργάνου, ή στο αποφασίζον όργανο, κατά περίπτωση. Κατά τα λοιπά, εφαρμόζονται και στην περίπτωση αυτή τα οριζόμενα στην τελευταία περίοδο της προηγούμενης παραγράφου. 5. Η εξαίρεση μπορεί να διατάσσεται και αυτεπαγγέλτως από την προισταμένη αρχή ή το συλλογικό όργανο. 6. Τα οριζόμενα στις προηγούμενες παραγράφους δεν εφαρμόζονται σε περίπτωση που δηλώνεται αποχή, ή ζητείται η εξαίρεση, τώσων μελών συλλογικού οργάνου ώστε τα απομένοντα να μην σχηματίζουν την κατά την παρ. 1 του άρθρου 14 απαρτία ».

Εξάλλου, στην διάταξη του άρθρου 14 παρ. 6 του Ν. 2690/ 1999, και υπό τον τίτλο «Σύνθεση- Συνεδριάσεις- Λειτουργία» του Β' Κεφαλαίου του νόμου αυτού, που αφορά τα Συλλογικά όργανα της Διοικήσεως, ορίζεται ότι: « Μέλη συλλογικού οργάνου, τα οποία είναι σύζυγοι ή συνδέονται μεταξύ τους με συγγένεια έως και τέταρτου βαθμού εξ αίματος ή εξ αγχιστείας, δεν επιτρέπεται να μετέσχουν στην ίδια συνεδρίαση».

Στην διάταξη του άρθρου 14 παρ. 41 του Ν. 2817/ 2000 (ΦΕΚ Α' 78 , Εκπαίδευση ατόμων ειδικών αναγκών κ.λ.π) ορίζεται ότι: « Οι διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 14 του Ν. 2690/ 1999, δεν εφαρμόζονται προκειμένου για συλλογικά όργανα ΑΕΙ και ΤΕΙ».

Β2.- Στην διάταξη του άρθρου 24 παρ. 6 του Ν. 3549/ 2007 (ΦΕΚ Α' 69, Μεταρρύθμιση του Θεσμικού πλαισίου για τη δομή και λειτουργία των Ανωτάτων Εκπαιδευτικών Ιδρυμάτων), ορίζεται ότι: « Δεν επιτρέπεται να μετέχουν στην ίδια συνεδρίαση συλλογικού οργάνου κρίσης μέλη ΔΕΠ, τα οποία είναι σύζυγοι ή

συνδέονται μεταξύ τους με συγγένεια έως και τέταρτου βαθμού εξ αίματος ή εξ αγχιστείας, όταν κρίνεται ένα από τα δύο».

Επιπλέον, στην διάταξη του άρθρου 4 του παραπάνω νόμου (Ν. 3549/ 2007), και υπό τον τίτλο « Εσωτερικοί Κανονισμοί Λειτουργίας των ΑΕΙ», ορίζεται ότι: « 1. α) Εντός ενός έτους από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, κάθε ΑΕΙ υποχρεούται να καταρτίσει Εσωτερικό Κανονισμό Λειτουργίας σύμφωνα με τις διατάξεις του νόμου αυτού ή, αν έχει ήδη, να προσαρμόσει τον Εσωτερικό Κανονισμό Λειτουργίας του, ώστε να περιέχει τουλάχιστον όλες τις προβλεπόμενες από τον νόμο αυτόν, ρυθμίσεις, λαμβανομένων υπόψη των ιδιαιτεροτήτων των Σχολών ή Τμημάτων του..., .β)...., 2. Με προεδρικό διάταγμα που εκδίδεται με πρόταση του Υπουργού Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων, ύστερα από γνώμη του Ε.Σ.Υ.Π, εντός έξη (6) μηνών από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, καταρτίζεται πρότυπος Γενικός Εσωτερικός Κανονισμός λειτουργίας των ΑΕΙ, ο οποίος ισχύει, εν όλω ή συμπληρωματικά, μέχρι την προσαρμογή των υπαρχόντων ή την κατάρτιση των νέων Εσωτερικών Κανονισμών λειτουργίας των ΑΕΙ. Μετά την ισχύ του πρότυπου Γενικού Εσωτερικού Κανονισμού, εάν κάποιο ΑΕΙ δεν τον τηρήσει ή δεν καταρτίσει οικείο Εσωτερικό Κανονισμό, απαγορεύεται η έκδοση κάθε διοικητικής πράξης για προκήρυξη θέσεων μελών ΔΕΠ ή Ε.Π, διορισμό κάθε κατηγορίας προσωπικού ή άλλες κανονιστικές πράξεις ή αποφάσεις ζωτικού ενδιαφέροντος που αφορούν το συγκεκριμένο Α.Ε.Ι μέχρι αυτό να ανταποκριθεί στις ανωτέρω υποχρεώσεις του»

Στις 3.11.2008 (ΦΕΚ Α' 220) δημοσιεύεται βάσει των εξουσιοδοτικών διατάξεων που ορίζονται στο προσήμιο του, ο Πρότυπος Γενικός Εσωτερικός Κανονισμός Λειτουργίας των ΑΕΙ (Π.Δ 160/ 2008). Ετσι, στην διάταξη του άρθρου 1 (παρ. 1) αυτού, ορίσθηκε, μεταξύ άλλων, ότι Ανώτατα Εκπαιδευτικά Ιδρύματα (Α.Ε.Ι), κατά την έννοια της παρ. 5 του άρθρου 16 του Συντάγματος είναι τα ιδρύματα του πανεπιστημιακού και του τεχνολογικού τομέα της ανώτατης εκπαίδευσης, όπως ορίζονται στο άρθρο 2 του ν. 3549/ 2007. Τα ιδρύματα του πανεπιστημιακού τομέα αποκαλούνται εφεξής « Πανεπιστήμια». Συλλογικά όργανα είναι για τα Πανεπιστήμια (παρ. 4 άρθρου 1), μεταξύ άλλων, η Γενική Συνέλευση και η Γενική Συνέλευση ειδικής σύνθεσης Τμήματος. Στην διάταξη του άρθρου 2, που τιτλοφορείται ως Συμβουλία-Επιτροπές, ορίζεται ότι : «4. Η λειτουργία των Συμβουλίων και των Επιτροπών των ΑΕΙ διέπεται από τις σχετικές ειδικές διατάξεις που ισχύουν για καθένα από αυτά και κατά τα λοιπά από τους γενικούς κανόνες λειτουργίας των συλλογικών οργάνων των Α.Ε.Ι που καθορίζονται στο Κεφάλαιο ΙΑ' του Κανονισμού αυτού. Επικουρικές εφαρμόζονται οι διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, όπως εκάστοτε ισχύουν».

Στην διάταξη του άρθρου 46 παρ. 10 του Π.Δ 160/ 2008 « ΦΕΚ Α' 220, Πρότυπος Γενικός Εσωτερικός Κανονισμός λειτουργίας των ΑΕΙ», ορίζεται ότι: « Δεν επιτρέπεται να μετέχουν στην ίδια συνεδρίαση συλλογικού οργάνου μέλη ΔΕΠ ή ΕΠ, τα οποία είναι σύζυγοι ή συνδέονται μεταξύ τους με συγγένεια έως και τέταρτου βαθμού εξ αίματος ή εξ αγχιστείας, εκτός αν αποτελούν αυτοδικαίως λόγω της ιδιότητάς τους μέλη του ίδιου

συλλογικού οργάνου χωρίς να μεσολαβεί ορισμός, κλήρωση ή εκλογή και δεν είναι δυνατή η νόμιμη συγκρότησή του χωρίς τη συμμετοχή των κωλυομένων μελών, η κατ' εξαίρεση συμμετοχή των προσώπων αυτών τελεί υπό την επιφύλαξη των διατάξεων της παρ. 6 του άρθρου 24 του ν. 3549/ 2007».

Επιπλέον, στην διάταξη του άρθρου 49 του ως άνω Π.Δ/τος ορίζεται ότι: « Για την λειτουργία των συλλογικών οργάνων εφαρμόζονται συμπληρωματικά οι διατάξεις των άρθρων 13 έως 15 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας».

Τέλος, στην διάταξη του άρθρου 43 παρ. 2 του Συντάγματος, ορίζεται ότι: « 1..2. Υστερα από πρόταση του αρμοδίου Υπουργού επιτρέπεται η έκδοση κανονιστικών διαταγμάτων, με ειδική εξουσιοδότηση νόμου και μέσα στα όρια της...».

Γ) Ερμηνεία Διατάξεων

Γ.1. Από την ερμηνεία των παραπάνω διατάξεων του άρθρου 7 Ν. 2690/ 1999 (Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας) συνάγεται ότι τα πρόσωπα που αποτελούν τα διοικητικά όργανα πρέπει να παρέχουν εγγυήσεις για αμερόληπτη κρίση, ώστε να δημιουργείται στον διοικούμενο η πεποίθηση του αδιαβλήτου της πράξεως που εκδίδουν. Ετσι, η αρχή της αμεροληψίας αποτελεί γενική αρχή, Συνταγματικού επιπέδου (άρθρο 4 παρ. 1 Συντάγματος, ΣΤΕ 1117/ 2000), και γενική αρχή του διοικητικού δικαίου, η οποία έχει ήδη διατυπωθεί ρητά στις ως άνω διατάξεις. Συνεπώς, όταν υφίστανται αποδεδειγμένα ιδιαίτεροι δεσμοί ή ιδιάζουσες σχέσεις φιλίας ή έχθρας κάποιου μέλους προς το πρόσωπο που κρίνεται από το συλλογικό όργανο, το μέλος αυτό δεν πρέπει να μετέχει στο συλλογικό όργανο, γιατί διαφορετικά δημιουργείται ακυρότητα της αποφάσεως του συλλογικού οργάνου εξαιτίας της κακής συνθέσεως αυτού, χωρίς να είναι ανάγκη να αποδειχθεί ότι η απόφαση που ελήφθη υπήρξε πράγματι μεροληπτική (βλ. ΣΤΕ 894/ 2007, 1447/ 2006, 676/ 2005, 736/ 2005, 617/ 2004 κ.α) . Ετσι, το μέλος αυτό οφείλει να απέχει από κάθε ενέργεια ή διαδικασία που συνιστά συμμετοχή σε λήψη αποφάσεων ή διατυπώσεων γνωμών ή προτάσεων. Συνακόλουθα, όπως ρητά προβλέπεται στην παραπάνω διάταξη, συντρεχουσών των προϋποθέσεων που ορίζονται στον νόμο, τα παραπάνω πρόσωπα πρέπει να αυτοεξαιρούνται, άλλως να εξαιρούνται με σχετική αίτηση εξαιρέσεως των ενδιαφερομένων, ή με εξαίρεση που διατάσσεται αυτεπαγγέλτως από το Συλλογικό Όργανο. Επιπλέον, στην διάταξη του άρθρου 14 παρ. 16 ΚΔΔ ρητά ορίζεται ότι δεν επιτρέπεται να μετέχουν στην ίδια συνεδρίαση μέλη συλλογικού οργάνου, τα οποία είναι σύζυγοι ή συνδέονται μεταξύ τους με συγγένεια έως και τέταρτου βαθμού εξ αίματος ή εξ αγχιστείας. Η τελευταία διάταξη με την οποία εισάγεται ουσιαστικά αμάχητο τεκμήριο μεροληψίας των συζύγων ή συγγενών, κατά τα ανωτέρω, δεν μπορεί να εφαρμοσθεί στα συλλογικά όργανα των οποίων η λειτουργία προβλέπεται από το Σύνταγμα ή τον νόμο και των οποίων τα μέλη είναι αποκλειστικώς αιρετά κατά τον Α.Ι.Τάχο (βλ.Ερμηνεία ΚΔΔ σελ. 360), και πάντως η διάταξη αυτή δεν

τυγχάνει εφαρμογής στα ΑΕΙ κατά την ρητή διάταξη του άρθρου 14 παρ. 1 του Ν. 2817/2000.

Συνακόλουθα, πριν την ψήφιση του Ν. 3549/ 2007, ήταν επιτρεπτή στα συλλογικά όργανα των ΑΕΙ η συμμετοχή των συζύγων και των συγγενών μέχρι τετάρτου βαθμού ως μελών αυτών. Ήταν, όμως, επιτρεπτή η συμμετοχή στα άνω όργανα των συζύγων ή συγγενών, όταν κρίνεται ένα τρίτο πρόσωπο και συγχρόνως συνέτρεχαν εγγυήσεις αμερόληπτης κρίσης των συζύγων ή συγγενών κατά την άσκηση των αρμοδιοτήτων τους. Τέτοια όμως εγγύηση αμεροληψίας δεν συντρέχει όταν ο ένας σύζυγος ή συγγενής εξ αίματος ή εξ αγχιστείας μέχρι τον τέταρτο βαθμό μετέχει ως μέλος του άνω οργάνου και κρίνεται ο έτερος σύζυγος ή αντίστοιχος συγγενής από το όργανο αυτό. Το γεγονός ότι οι ως άνω διατάξεις (άρθρο 14 Ν. 2690/ 1999, 14 παρ. 41 ν. 2817/ 2000) επιτρέπουν στους συζύγους και συγγενείς να μετέχουν ως μέλη στα άνω όργανα, σε καμία περίπτωση δεν είναι δυνατό να θεωρηθούν ότι δημιουργούν ειδική εξαίρεση στην ρύθμιση της αρχής της αμεροληψίας. Ακόμα δε και στην περίπτωση που τυχόν ειδικές διατάξεις θεωρούσαν ότι δεν επέρχεται προσβολή της αρχής της αμεροληψίας από την συμμετοχή του ενός συζύγου ή συγγενούς στην κρίση του άλλου θα προσέκρουαν οι τελευταίες αυτές διατάξεις στην αρχή της αμεροληψίας σε συνταγματικό επίπεδο (βλ. 548/ 2005 γνωμοδότηση ΓΝΣ Εθνικού και Καποδιστριακού Πανεπιστημίου Αθηνών).

Συνεπώς μέχρι και την ρύθμιση του Ν. 3459/ 2007 (άρθρου 24 παρ. 6), κατά την οποία «Δεν επιτρέπεται να μετέχουν στην ίδια συνεδρίαση συλλογικού οργάνου κρίσης μέλη ΔΕΠ, τα οποία είναι σύζυγοι ή συνδέονται μεταξύ τους με συγγένεια έως και τετάρτου βαθμού εξ αίματος ή εξ αγχιστείας, όταν κρίνεται, όμως, ένα από τα δύο», δεν υπήρχε κώλυμα συμμετοχής σε συλλογικά όργανα των Πανεπιστημίων, συζύγων ή συγγενών έως και τέταρτου βαθμού εξ αίματος ή εξ αγχιστείας, παρά μόνο όταν το ένα από τα δύο ως άνω πρόσωπα (σύζυγοι ή συγγενείς) κρινόταν στην υπό κρίση περίπτωση. Η ρύθμιση αυτή ούτως ή άλλως, λοιπόν ίσχυε, κατά την αρχή της αμεροληψίας της κρίσης των διοικητικών οργάνων, εφόσον στην παραπάνω περίπτωση, και χωρίς την ρύθμιση αυτή, τα μέλη που ετύγχαναν σύζυγοι ή συγγενείς με τον κρινόμενο, θα έπρεπε να απείχαν από την συνεδρίαση.

Γ2.- Εξάλλου, με τις προαναφερθείσες ρυθμίσεις, κάθε ΑΕΙ υποχρεούται να καταρτίσει Εσωτερικό Κανονισμό Λειτουργίας του ή εάν έχει ήδη, να τον προσαρμόσει ώστε να περιέχει τουλάχιστον όλες τις προβλεπόμενες από τον Ν. 3549/ 2007, ρυθμίσεις. Με Προεδρικό Διάταγμα καταρτίζεται ο Πρότυπος Γενικός Εσωτερικός Κανονισμός Λειτουργίας των ΑΕΙ, ο οποίος ισχύει εν όλω ή συμπληρωματικά, μέχρι την προσαρμογή των υπαρχόντων και την κατάρτιση των νέων Εσωτερικών Κανονισμών Λειτουργίας των ΑΕΙ. Μάλιστα, ορίζονται και κυρώσεις μετά την ισχύ του Πρότυπου Γενικού Εσωτερικού Κανονισμού εάν κάποιο ΑΕΙ δεν τον τηρήσει ή δεν καταρτίσει οικείο Εσωτερικό Κανονισμό. Εκδοθέντος του Π.Δ/τος 160/ 2008, ενώ ορίσθηκε κατά ανωτέρω, ότι για τα συλλογικά όργανα των ΑΕΙ εφαρμόζονται οι ειδικές διατάξεις που ισχύουν για καθένα από αυτά, κατά τα λοιπά εφαρμόζονται οι γενικοί

κανόνες που καθορίζονται στο ΙΑ' κεφάλαιο του Κανονισμού αυτού, και επικουρικά οι διατάξεις του ΚΔΔ, συμπληρωματικά οι διατάξεις των άρθρων 13 έως 15 αυτού. Στην διάταξη του άρθρου 46 παρ. 10 υιοθετήθηκε το περιεχόμενο της μη εφαρμοζομένης δυνάμει του άρθρου 14 παρ. 1 του Ν. 2817/ 2000, για τα ΑΕΙ, διατάξεως του άρθρου 14 παρ. 16 ΚΔΔ, δηλ. ορίσθηκε ότι: «Δεν επιτρέπεται να μετέχουν στην ίδια συνεδρίαση συλλογικού οργάνου μέλη ΔΕΠ ή ΕΠ, τα οποία είναι σύζυγοι ή συνδέονται μεταξύ τους με συγγένεια έως και τέταρτου βαθμού εξ αίματος ή εξ αγχιστείας, εκτός αν αποτελούν αυτοδικαίως λόγω της ιδιότητάς τους μέλη του ίδιου συλλογικού οργάνου χωρίς να μεσολαβεί ορισμός, κλήρωση ή εκλογή και δεν είναι δυνατή η νόμιμη συγκρότησή του χωρίς τη συμμετοχή των κωλυομένων μελών, η κατ' εξαίρεση συμμετοχή των προσώπων αυτών τελεί υπό την επιφύλαξη των διατάξεων της παρ. 6 του άρθρου 24 του ν. 3549/ 2007».

Δ) Συμπέρασμα.

Η τελευταία διάταξη του παραπάνω Προεδρικού Διατάγματος, που απαγορεύει την συμμετοχή στην ίδια συνεδρίαση συλλογικού οργάνου σε μέλη ΔΕΠ που είναι σύζυγοι ή συγγενείς εξ αίματος ή εξ αγχιστείας μέχρι και τον 4^ο βαθμό, επιτρέποντας τη σχετική συμμετοχή μόνο κατ' εξαίρεση και με την προϋπόθεση ότι δεν πρόκειται για συνεδρίαση συλλογικού οργάνου κρίσης ενός από τα πρόσωπα αυτά, αν τα παραπάνω πρόσωπα αποτελούν αυτοδικαίως, λόγω της ιδιότητάς τους (χωρίς να μεσολαβεί δηλαδή ορισμός, κλήρωση ή εκλογή), μέλη του ίδιου συλλογικού οργάνου και δεν είναι δυνατή η συγκρότηση του τελευταίου χωρίς τη συμμετοχή των κωλυομένων μελών, η οποία «φαίνεται» να καταργεί την παραπάνω διάταξη του νόμου 2817/2000, δεν θα πρέπει να τύχει εφαρμογής, δεδομένου ότι αυτή δεν στηρίζεται σε ειδική και ορισμένη νομοθετική εξουσιοδότηση κατά τα οριζόμενα στην Συνταγματική διάταξη του άρθρου 43 παρ. 2, ενώ η τυχόν επέκταση της γενικής ρυθμίσεως του άρθρου 14 παρ. 6 ΚΔΔ και στα ΑΕΙ, θα προϋπέθετε νομοθετική ρύθμιση.

Συνεπώς, είναι επιτρεπτή η συμμετοχή στην ίδια συνεδρίαση συλλογικού οργάνου, μελών ΔΕΠ, που τυγχάνουν σύζυγοι ή συγγενείς, υπό τον όρο να μην κρίνεται ο ένας εκ των δύο, ή γενικώς να μην τίθεται θέμα παραβιάσεως της αρχής της αμεροληψίας, Εξάλλου, στις ρυθμίσεις του ως άνω Π.Δ/ τος 160/ 2008 (άρθρο 1 παρ. 4), ορίζονται τα συλλογικά όργανα των Πανεπιστημίων και των ΤΕΙ (στα οποία περιλαμβάνονται και οι Γενικές Συνελεύσεις Τμημάτων ή οι Γενικές Συνελεύσεις Ειδικής Συνθέσεως), για την λειτουργία των οποίων (συλλογικών οργάνων) τυγχάνουν εφαρμογής όλα τα προαναφερόμενα. Τέλος, διαδικασία κληρώσεως δεν προβλέπεται στον νόμο, αλλά μόνο εξαιρέσεως (αυτοεξαιρέσεως, κατόπιν αιτήσεως, ή με απόφαση του Συλλογικού οργάνου), όπως η διαδικασία αυτή καθορίζεται στη διάταξη του άρθρου 7 του ΚΔΔ, ο οποίος (Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας) εφαρμόζεται, εν προκειμένω, επικουρικά κατά την διάταξη του άρθρου 2 παρ. 4 του ως άνω Προεδρικού Διατάγματος.

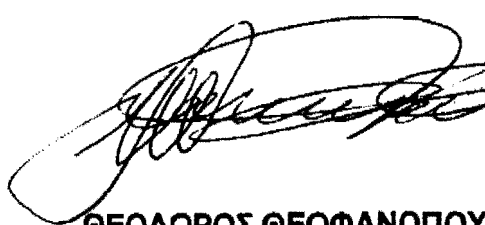
Ενόψει των προπαρατεθέντων, το παρόν Τμήμα γνωμοδοτεί ομόφωνα ότι στο ερώτημα προσήκει η ως άνω αναλυτικώς εκτεθείσα άποψη.-

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Εισηγήτρια

Αθήνα, 2 Φεβρουαρίου 2010

Ο Πρόεδρος του Τμήματος



ΘΕΟΔΩΡΟΣ ΘΕΟΦΑΝΟΠΟΥΛΟΣ

ΜΑΡΙΑ ΣΠΑΣΟΥ

ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ Ν.Σ.Κ

ΠΑΡΕΔΡΟΣ Ν.Σ.Κ