ΑΡΙΘΜΟΣ 1

**ΑΝΩΤΑΤΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΕΠΙΛΟΓΗΣ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ**

**ΕΛΑΣΣΩΝ ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ**

Συγκροτήθηκε από τους Διονύσιο Λασκαράτο, Προεδρεύοντα, Αντιπρόεδρο του Α.Σ.Ε.Π., Ηλία Νικολόπουλο, Αντιπρόεδρο του Α.Σ.Ε.Π, Αθανάσιο Παπαϊωάννου, Αντιπρόεδρο του Α.Σ.Ε.Π και τους Προέδρους των Τμημάτων, Χαρίλαο Κλουκίνα, Μαρία Θεοδωράκη–Ρεντούμη, Δημητρούλα Μαυρομμάτη, Συμβούλους του Α.Σ.Ε.Π., και Θάλεια Φωτεινοπούλου, Σύμβουλο του Α.Σ.Ε.Π., κωλυομένων των Προέδρων του Β΄ Τμήματος Στέλλας Μαργέλλου και του Ε΄ Τμήματος Ηλία Ψώνη.

Συνήλθε σε συνεδρίαση στο κατάστημα του Α.Σ.Ε.Π. στις 3 Φεβρουαρίου 2020, κατά την οποία χρέη Γραμματέως εξετέλεσε η Λαμπρινή Φώτη, υπάλληλος του Α.Σ.Ε.Π., με βαθμό Α΄.

Αντικείμενο της συνεδριάσεως ήταν η επίλυση του θέματος που απασχόλησε το Β΄ Τμήμα του Α.Σ.Ε.Π., σχετικά με την υλοποίηση του αιτήματος της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών για την αναπλήρωση μίας (1) θέσης Ειδικού Επιστημονικού Προσωπικού στο γνωστικό αντικείμενο …….. μετά από την παραίτηση τ…. διορισθ… υπαλλήλου, το οποίο παραπέμφθηκε στην Ελάσσονα Ολομέλεια με την …… απόφασή του, λόγω διαφωνίας των μελών του, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις της περιπτώσεως στ΄ της παρ. 3 του άρθρου 17, σε συνδυασμό με την παρ. 4 του άρθρου 23 του Κανονισμού Λειτουργίας του Α.Σ.Ε.Π..

Ο Αντιπρόεδρος κ. Ηλίας Νικολόπουλος που ορίσθηκε εισηγητής στην Ελάσσονα Ολομέλεια εισηγήθηκε ως ακολούθως :

**1.** Στις διατάξεις των παρ. 12 και 14 του άρθρου 17 του ν. 2190/1994 (ΦΕΚ 28/Α΄), όπως συμπληρώθηκαν με το άρθρο 89 του ν. 4172/2013 (ΦΕΚ 167/Α΄), προβλέπονται τα εξής:

*«12. Οι επιτυχόντες υποψήφιοι διατίθενται με απόφαση του ΑΣΕΠ κατά τη σειρά που έχουν στον οικείο πίνακα επιτυχίας σε συνδυασμό με τη δήλωση προτίμησή τους, στις οικείες υπηρεσίες και νομικά πρόσωπα για διορισμό.*

*14. Αν συνεπεία των δηλώσεων προτίμησης δεν καλύπτονται όλες οι προκηρυχθείσες θέσεις ενός ή περισσότερων φορέων, προστίθενται στους οικείους πίνακες διοριστέων οι επόμενοι «στον πίνακα κατάταξης − επιτυχίας υποψηφίων» κατά σειρά που έχουν σε αυτόν και κατά τη σειρά με την οποία οι ανωτέρω φορείς αναγράφονται στην προκήρυξη. Αν παραμείνουν κενές θέσεις σε έναν ή* *περισσότερους φορείς συνεπεία μη αποδοχής διορισμού ή κωλύματος διορισμού, διατίθεται για διορισμό ο πρώτος κατά σειρά από τους αδιάθετους επιτυχόντες, ο οποίος έχει διαλάβει στη δήλωση προτίμησής του το συγκεκριμένο φορέα και ούτω καθεξής. Αν και πάλι δεν καλυφθούν οι θέσεις κατά τη διαδικασία του προηγούμενου εδαφίου, εφαρμόζονται οι διατάξεις του πρώτου εδαφίου της παρούσας παραγράφου.*

*……Σε κάθε περίπτωση ο επιτυχών υποψήφιος, που διατίθεται για διορισμό βάσει της δήλωσης προτίμησής του ή κατά τη διαδικασία της παρούσας παραγράφου, διαγράφεται από τον πίνακα διοριστέων, ανεξάρτητα αν αποδεχθεί ή όχι το διορισμό του ή κωλυθεί ο διορισμός του λόγω έλλειψης νόμιμης προϋποθέσεως.*

***Οι διατάξεις της παρούσας παραγράφου εφαρμόζονται και στην περίπτωση που κενωθούν θέσεις λόγω παραιτήσεως του διορισθέντος εντός έτους******από του διορισμού του****. Διοριστέος που δεν αποδέχεται το διορισμό του ή έχει κώλυμα διορισμού ή παραιτήθηκε εντός έτους από το διορισμό του αναπληρώνεται από τον επόμενο κατά σειρά στον «πίνακα κατάταξης − επιτυχίας υποψηφίων» υποψήφιο χωρίς να απαιτείται δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως συμπληρωματικού πίνακα διοριστέων».*

**2.** Προσέτι, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 11 του άρθρου 17 του ν.2190/1994 (Α΄28), όπως ισχύει, μετά την αντικατάστασή της με την περ. 4 υποπαραγράφου Ζ5, της παρ. Ζ, του άρθρου πρώτου του ν.4093/2012 (ΦΕΚ Α΄222), οι οποίες επίσης δυνάμει του τελευταίου εδαφίου της παρ. 9 του άρθρου 18 του ιδίου ως άνω νόμου εφαρμόζονται ανάλογα και στη διαδικασία πλήρωσης θέσεων με σειρά προτεραιότητας (άρθρου 18) προβλέπονται τα εξής:

*«11.* ***Οι πίνακες επιτυχίας ισχύουν μόνο για την πλήρωση των θέσεων που προκηρύχθηκαν.*** *Από τους πίνακες επιτυχίας και με τη σειρά που έχουν οι υποψήφιοι σε αυτούς, σε συνδυασμό πάντοτε και με τη δήλωση προτίμησής τους, καταρτίζονται οι πίνακες διοριστέων, που περιλαμβάνουν αριθμό διοριστέων ίσο με τον αριθμό των θέσεων που προκηρύχθηκαν. Οι πίνακες διοριστέων δημοσιεύονται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως (Τεύχος Προκηρύξεων Α.Σ.Ε.Π.)* ***και ισχύουν για τρία έτη****. Απαγορεύεται ο διορισμός άλλου υποψηφίου από τον πίνακα επιτυχίας, πέραν του αριθμού των θέσεων που προκηρύχθηκαν και των θέσεων που κενούνται, όταν υποψήφιοι που διορίστηκαν παραιτήθηκαν εντός έτους από του διορισμού τους».*

**3.** Στις διατάξεις της παρ. 21 του ένατου άρθρου του Ν.4057/2012 (Α΄54), όπως συμπληρώθηκαν με το άρθρο 8 του Ν. 4275/2014 (Α’ 149), προβλέπονται τα ακόλουθα:

*«21. Η ολοκλήρωση των διαδικασιών πρόσληψης ή διορισμού στους φορείς της παρ.1 του άρθρου 14 του Ν.2190/1994 (Α΄28) για το μόνιμο προσωπικό και το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου της προηγούμενης παραγράφου πραγματοποιείται κατόπιν* ***έκδοσης απόφασης κατανομής*** *του Υπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης της παρ. 5 του άρθρου 11 του Ν.3833/2010 (Α΄40)…Απόφαση κατανομής απαιτείται και για τις περιπτώσεις όπου το ΑΣΕΠ διαθέτει με απόφασή του επόμενο κατά σειρά στον πίνακα επιτυχίας υποψήφιο για αντικατάσταση-αναπλήρωση διοριστέου που δεν αποδέχτηκε το διορισμό του ή έχει κώλυμα διορισμού ή παραιτήθηκε εντός ενός (1) έτους από το διορισμό του. Δεν απαιτείται απόφαση κατανομής όταν οι αποφάσεις του ΑΣΕΠ αφορούν σε αντικαταστάσεις – αναπληρώσεις διοριστέων των ως άνω περιπτώσεων οι οποίοι περιλαμβάνονται σε προηγούμενες αποφάσεις κατανομής».*

**4.** Στο τέλος της παρ. 21 του άρθρου ένατου του Ν. 4057/2012 (Α΄54) προστέθηκαν εδάφια με τις διατάξεις του άρθρου 32 του Ν. 4440/2016 (Α΄ 224/02.12.2016), σε συνδυασμό και με τα οριζόμενα στην υπ’ αριθμ. ΔΙΔΑΔ/Φ.49Κ/5/οικ.32342/19-12-2016 Εγκύκλιο του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης (Α.Δ.Α.: ΩΝ46465ΦΘΕ-Ω93), στα οποία προβλέπονται τα ακόλουθα:

*«Τα αρμόδια για το διορισμό ή πρόσληψη όργανα οφείλουν να προβούν στη* ***δημοσίευση των ατομικών πράξεων διορισμού*** *ή πρόσληψης εντός τριών (3) μηνών από τη δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως της απόφασης κατανομής. Η μη τήρηση της προθεσμίας του προηγούμενου εδαφίου συνιστά πειθαρχικό παράπτωμα κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση β΄ της παραγράφου 1 του άρθρου 107 του Υπαλληλικού Κώδικα.»*

Το Α.Σ.Ε.Π. με την υπ΄ αριθ. …… Απόφαση του Ε΄ Τμήματος διέθεσε για πρόσληψη στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.), στο γνωστικό αντικείμενο ***……..***, τ.. υποψήφ.. …….., όπου ο σχετικός πίνακας προσληπτέων δημοσιεύτηκε στο ΦΕΚ ……. και εστάλη στο φορέα, με το υπ΄ αριθμ. ….. έγγραφο του Α.Σ.Ε.Π.

Επίσης, επισημαίνεται ότι έχει εκδοθεί και η υπ’ αριθμ. ΔΙΠΑΑΔ/Φ.Κ./47145/03.01.2018 απόφαση κατανομής προσωπικού στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών για το έτος 2019 της Υπουργού Διοικητικής Ανασυγκρότησης (Φ.Ε.Κ. 221/Β΄/01.02.2019).

Ακολούθως, ο εν λόγω φορέας, με το υπ’ αριθμ. πρωτ. …… έγγραφό του (αριθμ. πρωτ. Α.Σ.Ε.Π. ……) με θέμα «Αναπλήρωση προσληπτέων», ζήτησε την αναπλήρωση τ… υποψηφί… ……., καθόσον με την υπ’ αριθμ. 48/16.7.2019 διαπιστωτική πράξη του Προέδρου της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.) διαπιστώθηκε η λύση της σύμβασης εργασίας τ… ως άνω με τον εν λόγω φορέα.

Ειδικότερα, στην προαναφερόμενη διαπιστωτική πράξη που δημοσιεύθηκε στην ΕτΚ (Φ.Ε.Κ……) εκτίθενται τα εξής:

*«Με την …. διαπιστωτική πράξη του Προέδρου της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.), που εκδόθηκε σύμφωνα:* ***α****. το ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις οδηγίες 2014/24/ΕΕ/ και 2014/25/ΕΕ»,* ***β****. το π.δ. 57/2018 «Οργανισμός της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών»,* ***γ****. το π.δ. 410/1998 «Κωδικοποίηση σε ενιαίο κείμενο των διατάξεων της κείμενης νομοθεσίας, που αφορούν το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου του Δημοσίου, των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης και των λοιπών Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου» (Φ.Ε.Κ. 191/Α’), όπως ισχύει τροποποιηθέν και ιδίως το άρθρο 54 αυτού,* ***δ****. την αριθμ. 2Ε/2018 προκήρυξη του Α.Σ.Ε.Π. (Φ.Ε.Κ. 1/22.1.2018, τ. Α.Σ.Ε.Π.),* ***ε.*** *την ….. απόφαση του Προέδρου της Α.Ε.Π.Π.,* ***στ.*** *την αριθμ. ….. αίτηση παραίτησης τ… ………. από την προαναφερόμενη θέση Ειδικού Επιστημονικού Προσωπικού και το αριθμ. …… έγγραφο ανάκλησης, διαπιστώνεται η λύση της σύμβασης εργασίας τ… ………, υπαλλήλου της Α.Ε.Π.Π. με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου με ειδικότητα Ειδικού Επιστημονικού Προσωπικού …….., με τελευταία κατ’ άρθρο 54 παρ. 3 του π.δ. 410/1998 ημέρα παροχής των υπηρεσιών τ… ανωτέρω προς την Α.Ε.Π.Π. την ……».*

Περαιτέρω, ο Εισηγητής εξέθεσε ότι ανεξάρτητα από το γεγονός αν το ΑΣΕΠ έχει αρμοδιότητα να εξετάσει τη νομιμότητα της διαπιστωτικής πράξης λύσης της εργασιακής σχέσης παρεμπιπτόντως (ορθά υποστηρίζεται κατά τη γνώμη μου η άποψη ότι έχει αρμοδιότητα) και λαμβάνοντας υπόψη ότι με το υπ’ αριθμ. …… έγγραφο της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών βεβαιώνεται αφενός ότι … παραιτηθ… ……… δεν έχει προσφύγει μέχρι σήμερα κατά της μη αποδοχής της ανάκλησης της παραίτησής τ…., ούτε προσφέρει τις υπηρεσίες τ… στην ως άνω Αρχή, και αφετέρου και κυρίως πρόκειται για σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου η οποία έληξε με καταγγελία (δήλωση παραίτησης) και κατά συνέπεια δεν έχουν εφαρμογή εν προκειμένω οι διατάξεις του υπαλληλικού κώδικα.

Κατόπιν αυτών εισηγούμαι ότι σύμφωνα με το Π.Δ. 410/1998 *«Κωδικοποίηση σε ενιαίο κείμενο των διατάξεων της κείμενης νομοθεσίας, που αφορούν το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου του Δημοσίου, των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης και των λοιπών Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου» (Φ.Ε.Κ. 191/Α’),* όπως ισχύει και ιδίως το άρθρο 54 αυτού, έχει διαπιστωθεί η λύση της σύμβασης εργασίας τ…. ……. και πρέπει να εφαρμοστούν οι διατάξεις του νόμου περί αναπληρώσεων.

Στη συνέχεια έλαβαν το λόγο τα μέλη της Ελάσσονος Ολομέλειας και μετά από διαλογική συζήτηση και ανταλλαγή απόψεων ομόφωνα τάχθηκαν με την άποψη της μειοψηφίας του Τμήματος, έστω και με διαφορετική εν μέρει αιτιολογία, δεχόμενα ότι μπορεί να υλοποιηθεί το υποβληθέν αίτημα αναπλήρωσης του φορέα.

Κατ’ ακολουθία των ανωτέρω η Ελάσσων Ολομέλεια κρίνει ότι πρέπει να αναπέμψει την υπόθεση στο Β΄ Τμήμα για την έκδοση απόφασης.

**ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Η Ελάσσονα Ολομέλεια ομόφωνα επιλύει την ανακύψασα στο Β΄ Τμήμα του ΑΣΕΠ διαφωνία, που διατυπώθηκε στην ….. απόφασή του, υπέρ της γνώμης της μειοψηφίας και αναπέμπει την υπόθεση στο ίδιο Τμήμα κατά τα οριζόμενα στο σκεπτικό.

##### Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ