



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός γνωμοδότησης : 14/2017

ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

(Τμήμα Γ')

Συνεδρίαση της 23^{ης} Ιανουαρίου 2017

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Βασιλική Δούσκα, Αντιπρόεδρος ΝΣΚ.

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

Εισηγήτρια : Νίκη Μαριόλη, Νομικός Σύμβουλος του Κράτους

Αριθμός Ερωτήματος : *Τα με αριθ. εμπιστ. πρωτ. ΕΚΠΑ 0346/06.09.2016
και 0395/25.11.2016 έγγραφα του Πρύτανη του ΕΚΠΑ.*

Περίληψη Ερωτήματος: Εάν κατά τη σύναψη συμβάσεων εργασίας εργαζομένων στον ΕΛΚΕ, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 93 του Ν. 4310/2014, ως αυτό έχει αντικατασταθεί με το άρθρο 24 του Ν. 4386/2016, μπορεί να προσμετρηθεί η προϋπηρεσία στον ΕΛΚΕ (δηλαδή στον ίδιο εργοδότη) μέσω συμβάσεων έργου.

Επί του ως άνω ερωτήματος το Γ' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδότησε ως εξής:

Νομοθετικό Πλαίσιο:

1. Στο άρθρο 93 Ν.4310/2014 «Έρευνα, Τεχνολογική Ανάπτυξη και Καινοτομία και άλλες διατάξεις» (Α' 258), ως έχει αντικατασταθεί με το άρθρο 24 Ν.4386/2016 (Α' 83/11.05.2016), ορίζεται ότι: «Οι ερευνητικοί και τεχνολογικοί φορείς του άρθρου 13α, οι Ειδικοί Λογαριασμοί Κονδυλίων Έρευνας (ΕΛΚΕ) των Α.Ε.Ι. και τα Ερευνητικά Πανεπιστημιακά Ινστιτούτα (Ε.Π.Ι.) που ιδρύθηκαν κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 17 του ν. 2083/1992 μπορεί, για την εκτέλεση των προγραμμάτων ή των έργων τους που χρηματοδοτούνται, εν όλω ή εν μέρει, από ενωσιακούς, διεθνείς, ίδιους πόρους ή ιδιωτικά κονδύλια, να απασχολούν ερευνητικό, τεχνικό, ειδικό επιστημονικό και εν γένει προσωπικό, με συμβάσεις εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου. Οι εν λόγω συμβάσεις συνάπτονται και παρατείνονται με αποφάσεις του ΔΣ του ερευνητικού κέντρου ή του τεχνολογικού φορέα ή του αυτοτελούς ινστιτούτου ή της Επιτροπής Ερευνών του ΕΛΚΕ των Α.Ε.Ι. χωρίς περιορισμό, μέχρι τη λήξη των έργων για την εκτέλεση των οποίων συνήφθηκαν, και εντός των εγκεκριμένων ορίων του προϋπολογισμού του εκάστοτε έργου ή προγράμματος, ενώ παράλληλα οι εν λόγω συμβάσεις συνδέονται με το παραγόμενο αποτέλεσμα του έργου για το οποίο συνάπτονται, κατά παρέκκλιση των διατάξεων του ν. 2190/1994, της παρ. 8 του άρθρου 9 του ν. 3812/2009 και της ΠΥΣ 33/2006, εφόσον η σχετική δαπάνη τους καλύπτεται από τα προγράμματα ή τα έργα για τις ανάγκες των οποίων έχουν συναφθεί. Αποκλείεται σε κάθε περίπτωση η αναγνώρισή τους ως συμβάσεις αορίστου χρόνου».

Στο άρθρο 82 του Ν. 4386/2016 (Α' 83) ορίζεται ότι: «Η ισχύς του παρόντος νόμου αρχίζει από τη δημοσίευσή του στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά σε επιμέρους διατάξεις του».

2. Στο Κεφάλαιο Β' «Μισθολογικές ρυθμίσεις των υπαλλήλων του Δημοσίου, των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.) πρώτου και δεύτερου βαθμού, των Νομικών Προσώπων Δημοσίου (Ν.Π.Δ.Δ.) και Ιδιωτικού Δικαίου (Ν.Π.Ι.Δ.), καθώς και των Δ.Ε.Κ.Ο. του Κεφαλαίου Α του Ν. 3429/2005 (Α' 314) και άλλες μισθολογικές διατάξεις» του Ν. 4354/2015 «Διαχείριση των μη εξυπηρετούμενων δανείων, μισθολογικές ρυθμίσεις και άλλες επείγουσες διατάξεις εφαρμογής της συμφωνίας δημοσιονομικών στόχων και διαρθρωτικών μεταρρυθμίσεων» (Α' 176) ορίζονται, μεταξύ άλλων τα εξής:

Άρθρο 7 παρ.1 « Στις διατάξεις του παρόντος υπάγονται οι μόνιμοι και δόκιμοι πολιτικοί δημόσιοι υπάλληλοι, καθώς και οι υπάλληλοι με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου και ορισμένου χρόνου: ...ε) των Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), ...».

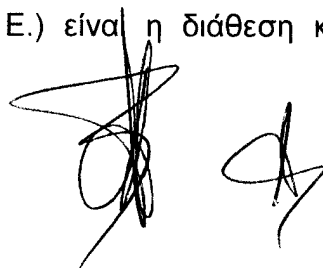
Άρθρο 11 παρ. 4 του Ν. 4354/2015 (Α' 176) « α. Ως προϋπηρεσία, που αναγνωρίζεται για την εξέλιξη των υπαλλήλων, που υπάγονται στις διατάξεις του παρόντος, στα μισθολογικά κλιμάκια του άρθρου 9 του παρόντος, λαμβάνεται η υπηρεσία που προσφέρεται σε φορείς της παραγράφου 1 του άρθρου 7 των κρατών - μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης με σχέση εξαρτημένης εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου αορίστου ή ορισμένου χρόνου. β. Απαραίτητη προϋπόθεση για την αναγνώριση των ανωτέρω προϋπηρεσιών, είναι να μην έχουν ήδη χρησιμοποιηθεί για τη χορήγηση καμίας άλλης οικονομικής παροχής ή αναγνώρισης συνταξιοδοτικού δικαιώματος. Η αναγνώριση των ανωτέρω προϋπηρεσιών πραγματοποιείται με απόφαση του υπηρεσιακού συμβουλίου ή άλλου αρμοδίου οργάνου και τα οικονομικά αποτελέσματα ισχύουν από την ημερομηνία υποβολής της σχετικής αίτησης και όλων των απαραίτητων δικαιολογητικών».

Άρθρο 26 :«1. Κατά την πρώτη εφαρμογή του παρόντος, η μισθολογική κατάταξη των υπαλλήλων στα μισθολογικά κλιμάκια του άρθρου 9 πραγματοποιείται σύμφωνα με τα τυπικά τους προσόντα, το χρόνο υπηρεσίας στο φορέα που υπηρετούν, καθώς και το χρόνο υπηρεσίας, που έχει αναγνωριστεί από το φορέα αυτόν, μέχρι και στις 31.12.2015. 2. Μετά τη μισθολογική κατάταξη της προηγούμενης παραγράφου, η μισθολογική εξέλιξη όλων των υπαλλήλων αναστέλλεται μέχρι τις 31.12.2017. Από 1.1.2018 η μισθολογική εξέλιξη ενεργοποιείται εκ νέου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 συνυπολογιζόμενου και του τυχόν πλεονάζοντα χρόνου, που είχε υπολογισθεί κατά την αρχική κατάταξη, χωρίς όμως να λαμβάνεται υπόψη το χρονικό διάστημα που μεσολάβησε από την ημερομηνία έναρξης ισχύος των διατάξεων του παρόντος νόμου μέχρι τις 31.12.2017...».

Άρθρο 35: «Η έναρξη ισχύος των άρθρων 7 έως 34 αρχίζει από 1.1.2016, εκτός εάν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του».

3. Ο Ειδικός Λογαριασμός Κονδυλίων Έρευνας (ΕΛΚΕ) σε κάθε ΑΕΙ έχει συσταθεί με το π.δ. 432/1981 «Περί συστάσεως Ειδικών Λογαριασμών αξιοποίησας κονδυλίων για την εκτέλεση έργων στο Ανώτατα Εκπαιδευτικά Ιδρύματα της Χώρας» (Α' 118), το οποίο έχει εκδοθεί κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 18 ν. 706/1977 «Περί προωθήσεως της επιστημονικής Ερεύνης και τεχνολογίας» (Α 279). Το προαναφερόμενο π.δ. διατηρήθηκε σε ισχύ με το άρθρο 6 παρ 4 ν. 1514/1985 «Ανάπτυξη της επιστημονικής και τεχνολογικής έρευνας» (Α' 13), στη συνέχεια «τροποποιήθηκε και επεκτάθηκε» με την απόφαση Β1/819/20-21.12.88 των Υπ. Οικονομικών, Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων και Βιομηχανίας, Έρευνας κα Τεχνολογίας «Σύσταση Ειδικών Λογαριασμών για τη χρηματοδότηση Ερευνητικών Έργων και σχετικών Υπηρεσιών ή Δραστηριοτήτων που εκτελούνται στα Ανώτατα Εκπαιδευτικά Ιδρύματα ή Τεχνολογικά Εκπαιδευτικά Ιδρύματα της Χώρας», η οποία εκδόθηκε βάσει των διατάξεων των άρθρων 6 παρ 4 και 31 παρ 6 του ν. 1514/1985 και του άρθρου 18 ν. 706/1977 Με την απόφαση ΚΑ/679/22-8-1996 των Υπουργών Οικονομικών και Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων «Τροποποίηση και αντικατάσταση της απόφασης με αρ. Β1/19 «Σύσταση Ειδικών Λογαριασμών για τη χρηματοδότηση Ερευνητικών Έργων και σχετικών Υπηρεσιών ή δραστηριοτήτων που εκτελούνται στα Ανώτατα Εκπαιδευτικά Ιδρύματα ή Τεχνολογικά Εκπαιδευτικά Ιδρύματα της Χώρας» (Β 826), η οποία κυρώθηκε με το άρθρο 36 του Ν.3794/2009, αντικαταστάθηκε το προϊσχύσαν δίκαιο και προβλέφθηκαν τα σχετικά με την σύσταση και τη διοίκηση του κάθε Ειδικού Λογαριασμού των ΑΕΙ.

Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 1 της απόφασης αυτής, παράγραφοι 1 και 2, όπως η τελευταία αντικαταστάθηκε με το άρθρο 36 του ν. 3848/2010 «Αναβάθμιση του ρόλου του εκπαιδευτικού -καθιέρωση κανόνων αξιολόγησης και αξιοκρατίας στην Εκπαίδευση και Λοιπές διατάξεις», (Α 71) «1. Συνίσταται σε καθένα από τα Ανώτατα Εκπαιδευτικά Ιδρύματα (ΑΕΙ), καθώς και τα Τεχνολογικά Εκπαιδευτικά Ιδρύματα (ΤΕΙ) της χώρας Ειδικός Λογαριασμός για την αξιοποίηση των κονδυλίων επιστημονικής έρευνας, εκπαίδευσης, κατάρτισης τεχνολογικής ανάπτυξης και παροχής σχετικών υπηρεσιών, ο οποίος αναφέρεται παρακάτω ως «Λογαριασμός» 2. Σκοπός του Ειδικού Λογαριασμού Κονδυλίων Έρευνας (εφεξής Ε.Λ.Κ Ε.) είναι η διάθεση και



διαχείριση κονδυλίων που προέρχονται από οποιαδήποτε πηγή και προορίζονται για την κάλυψη δαπανών, οποιουδήποτε είδους, που είναι απαραίτητες για τις ανάγκες ερευνητικών, εκπαιδευτικών, επιμορφωτικών, αναπτυξιακών, καθώς και έργων συνεχιζόμενης κατάρτισης και έργων για την παροχή επιστημονικών, τεχνολογικών και καλλιτεχνικών υπηρεσιών, την εκπόνηση ειδικών μελετών, την εκτέλεση δοκιμών, μετρήσεων, εργαστηριακών εξετάσεων και αναλύσεων, την παροχή γνωμοδοτήσεων, τη σύνταξη προδιαγραφών για λογαριασμό τρίτων, τη διαμόρφωση και εκτέλεση επιστημονικών, ερευνητικών, πολιτιστικών και αναπτυξιακών προγραμμάτων ως και άλλων σχετικών υπηρεσιών με πιστώσεις από το αποθεματικό των ΕΛΚΕ προς όφελος του ιδρύματος, ύστερα από εισήγηση της Επιτροπής Διαχείρισης του Ε.Λ.Κ.Ε. και απόφαση της Συγκλήτου του Πανεπιστημίου ή της Συνέλευσης του ΤΕ.Ι...»

4. Ο Ειδικός Λογαριασμός Κονδυλίων Έρευνας (ΕΛΚΕ) του Εθνικού και Καποδιστριακού Πανεπιστημίου Αθηνών (ΕΚΠΑ) διέπεται εκτός από την ΚΥΑ/679/22.8.1996 και από τον «Οδηγό Χρηματοδότησης και Διαχείρισης» που συντάσσει η Επιτροπή Ερευνών σύμφωνα με την εξουσιοδοτική διάταξη του άρθρου 3 παρ. 2 εδαφ. α' Ν. 3027/2002 (Α' 152).

Με το άρθρο μόνο της υπ.αριθμ. 1112009718 (ΦΕΚ Β' 2163/18/07/2012) απόφασης της Συγκλήτου του ΕΚΠΑ, εγκρίθηκε ο Οδηγός χρηματοδότησης και διαχείρισης του Ειδικού Λογαριασμού Κονδυλίων Έρευνας του Εθνικού και Καποδιστριακού Πανεπιστημίου Αθηνών, το κείμενο του οποίου έχει ως εξής:

1ο ΚΕΦΑΛΑΙΟ

ΟΡΓΑΝΑ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΚΑΙ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ

ΤΟΥ ΕΙΔΙΚΟΥ ΛΟΓΑΡΙΑΣΜΟΥ ΚΟΝΔΥΛΙΩΝ ΕΡΕΥΝΑΣ

Τα όργανα διοίκησης και διαχείρισης του Ειδικού Λογαριασμού, είναι η Επιτροπή Εκπαίδευσης,

Ερευνών και Διαχείρισης (εφεξής καλούμενη «Επιτροπή Ερευνών») και η Γραμματεία Επιτροπής Ερευνών.

1.α. Επιτροπή Ερευνών

α.ii Αρμοδιότητες Επιτροπής Ερευνών

Η Επιτροπή Ερευνών συνεργάζεται με φορείς του Πανεπιστημίου, δημόσιες υπηρεσίες και οργανισμούς, κοινωφελή ιδρύματα, ιδιωτικές επιχειρήσεις και ιδιώτες, καθώς και με διεθνείς οργανισμούς (Ευρωπαϊκή Επιτροπή, Ο.Η.Ε. U.N.E.S.C.O, κλπ.), και αναλαμβάνει, για λογαριασμό του Πανεπιστημίου, την διαχείριση των διατιθέμενων κονδυλίων, για την καλύτερη δυνατή προαγωγή της ερευνητικής, εκπαιδευτικής, επιμορφωτικής, και αναπτυξιακής δραστηριότητας του Πανεπιστημίου.

Ειδικότερα, η Επιτροπή Ερευνών είναι αποφασιστικό όργανο και έχει τις παρακάτω αρμοδιότητες:.....

7. Αναθέτει έρευνες, μελέτες και εργασίες στο προσωπικό του Ιδρύματος ή τρίτους, με αμοιβή, για την εξυπηρέτηση των σκοπών της.

12. Προσλαμβάνει ειδικό προσωπικό για την στελέχωση της Γραμματείας Επιτροπής Ερευνών.

3.β.ί Απασχόληση-Αμοιβές προσωπικού

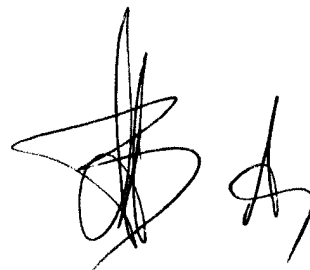
Τα ερευνητικά προγράμματα υλοποιούνται από τα μέλη Δ.Ε.Π. και τους λοιπούς εργαζομένους του Ιδρύματος. Υπάρχει, επίσης, η δυνατότητα απασχόλησης, από την Επιτροπή Ερευνών, πρόσθετου επιστημονικού και διοικητικοτεχνικού προσωπικού, με συμβάσεις έργου, εφόσον προβλέπεται στον εγκεκριμένο προϋπολογισμό του έργου.

Η επιλογή του προσωπικού γίνεται, μετά από σχετική ανακοίνωση, συγκέντρωση βιογραφικών σημειωμάτων και αξιολόγηση των υποψηφίων, με βάση τα τυπικά και ουσιαστικά προσόντα τους.

Η απασχόληση εγκρίνεται, από την Επιτροπή Ερευνών, μετά από εισήγηση, στην οποία αιτιολογείται η επιλογή κάθε απασχολούμενου.

5. Στο άρθρο 80 παρ. 17^α Ν. 4009/2011 «Δομή, λειτουργία, διασφάλιση της ποιότητας των σπουδών και διεθνοποίηση των ανώτατων εκπαιδευτικών ιδρυμάτων» (Α' 195) προβλέπεται: «Οι Ε.Λ.Κ.Ε. των Α.Ε.Ι. εξακολουθούν να διέπονται από τις διατάξεις που ισχύουν κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου...».

ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΚΑΙ ΕΦΑΡΜΟΓΗ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ



Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό, συνάγονται τα ακόλουθα:

6. Ο Ειδικός Λογαριασμός Κονδυλίων Έρευνας έχει συσταθεί και λειτουργεί στο ΝΠΔΔ «Εθνικό και Καποδιστριακό Πανεπιστήμιο Αθηνών» για την αξιοποίηση των κονδυλίων επιστημονικής έρευνας, εκπαίδευσης, κατάρτισης, τεχνολογικής ανάπτυξης και παροχής σχετικών υπηρεσιών. Από τις διατάξεις που τον διέπουν προκύπτει ότι ο Ειδικός Λογαριασμός χαρακτηρίζεται από ευρεία αυτοτέλεια διοικητική, διαχειριστική και δημοσιονομική, αποτελεί χωριστή ομάδα περιουσίας εντός της περιουσίας του Α.Ε.Ι. στερείται όμως νομικής προσωπικότητας.

7. Σύμφωνα με τη ρητή διάταξη του άρθρου 11 παρ. 4^α του Ν. 4354/2015, που ισχύει από 01.01.2016, ως προϋπηρεσία των υπαλλήλων αναγνωρίζεται μόνον αυτή που έχει προσφερθεί στους φορείς της παρ. 1 του άρθρου 7 του Νόμου (βλ. Δημόσιο, ΟΤΑ, ΝΠΔΔ, ΝΠΙΔ και ΔΕΚΟ κεφ. Α΄ του ν. 3429/2005 των Κρατών μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης), ως εκ τούτου και στον ΕΛΚΕ του Εθνικού και Καποδιστριακού Πανεπιστημίου Αθηνών, με σύμβαση εξαρτημένης εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου αορίστου ή ορισμένου χρόνου και όχι αυτή που έχει προσφερθεί με συμβάσεις μίσθωσης έργου. (Σχ. η υπ' αριθ. 2/31029/ΔΕΠ/06.05.2016 ερμηνευτική εγκύκλιος του Υπουργείου Οικονομικών – Γ.Λ.Κ.).

8. Στο πεδίο εφαρμογής της ως άνω διάταξης υπάγονται και δεν έχουν εξαιρεθεί όσοι συνάψουν σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου και απασχοληθούν στον ΕΛΚΕ του ΕΚΠΑ κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 93 του Ν. 4310/2014, ως έχει αντικατασταθεί με το άρθρο 24 του Ν. 4386/2016, σε συνδυασμό με το άρθρο 7 του Ν. 4354/2015.

ΑΠΑΝΤΗΣΗ

9. Κατόπιν των ανωτέρω, κατά την ομόφωνη γνώμη του Τμήματος, κατά τη σύναψη συμβάσεων εργασίας εργαζομένων στον ΕΛΚΕ, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 93 του Ν. 4310/2014, ως αυτό έχει αντικατασταθεί με το άρθρο 24 του Ν. 4386/2016, δεν μπορεί να προσμετρηθεί η προϋπηρεσία σε αυτόν με συμβάσεις έργου.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 26 -1-2017

Η Πρόεδρος

Βασιλική Δούσκα

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Η Εισηγήτρια

Νίκη Μαριόλη

Νομικός Σύμβουλος του Κράτους