



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ**

**Αριθμός Γνωμοδότησης 110/2022
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
(Τμήμα Β΄)
Συνεδρίαση της 1^{ης} -11-2022**

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Αικατερίνη Γρηγορίου, Αντιπρόεδρος ΝΣΚ

Μέλη: Αλέξανδρος Ροϊλός, Αγγελική Καστανά, Παναγιώτα – Ελευθερία Δασκαλέα -Ασημοκοπούλου, Ιουλία Σφυρή, Ευτυχία Κασομένου, Παρασκευάς Χρυσοστομίδης, Ιωάννης Αλεξανδράκης, Νικόλαος Πατηνιώτης, Χρυσούλα Τσιαβού, Παναγιώτης Πανάγος, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια: Χρυσούλα Τσιαβού, Νομική Σύμβουλος του Κράτους

Αριθμός Ερωτήματος: Το με αριθμ. πρωτ. 8661/28-09-2022 έγγραφο του Προέδρου της Επιτροπής Ανταγωνισμού.

Περίληψη ερωτήματος: Ερωτάται: α) Ποια είναι η διάρκεια της θητείας της Ι.Χ., η οποία προέρχεται από τον ιδιωτικό τομέα και επελέγη με τετραετή θητεία για την πλήρωση κενής οργανικής θέσης Προϊσταμένου Αυτοτελούς Τμήματος της Επιτροπής Ανταγωνισμού, κατόπιν της με αριθμ. πρωτ. οικ.4702/16-5-2022 «Ανακοίνωσης – Πρόσκλησης» της εν λόγω Ανεξάρτητης Αρχής (ΑΔΑ:ΨΞ8ΕΙΜΞ-ΑΝΑ), υπό το νομικό πλαίσιο των διατάξεων των άρθρων 21Β και 21Γ του ν. 3959/2011, λαμβάνοντας υπόψη ότι η ανωτέρω επελέγη διαρκούσης της θητείας της σε άλλη οργανική θέση Προϊσταμένου της ως άνω Αρχής, στην οποία είχε, επίσης, επιλεγεί με τετραετή θητεία το 2019.

β) Με ποιο τρόπο δύναται να λυθεί η υφιστάμενη σχέση εργασίας της εν λόγω υπαλλήλου με την υπηρεσία και τι πρέπει να αναφέρεται στο ΦΕΚ διορισμού της στη νέα θέση, δεδομένου ότι στο προηγούμενο ΦΕΚ διορισμού της

αναφερόταν η θέση Προϊσταμένης σε οργανική μονάδα, η οποία έχει πλέον καταργηθεί.

γ) Εάν είναι επιτρεπτή η *unpo actu* λύση της σχέσης εργασίας της και η πρόσληψή της στη νέα θέση, ώστε να μην υπάρχει κενό στην παρεχόμενη υπηρεσία της ή πρέπει να εκδοθούν διακριτές πράξεις.

Στο παραπάνω ερώτημα, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Β΄) γνωμοδότησε ως εξής:

Ιστορικό

Στο έγγραφο του ερωτήματος και τα συνοδεύοντα αυτό έγγραφα στοιχεία εκτίθεται το εξής πραγματικό:

1. Με την υπ' αριθμ. πρωτ. οικ.2306/27-3-2019 απόφαση της Ολομέλειας της Επιτροπής Ανταγωνισμού διορίστηκε, κατόπιν επιλογής, στη θέση της Προϊσταμένης της Α΄ Διεύθυνσης Οικονομικής Τεκμηρίωσης της Γενικής Διεύθυνσης Ανταγωνισμού (Γ.Δ.Α.) της εν λόγω Ανεξάρτητης Αρχής, η Ι. Χ., προερχόμενη από τον ιδιωτικό τομέα, με σχέση δημοσίου δικαίου για τετραετή θητεία. Η απόφαση αυτή δημοσιεύθηκε στο οικείο ΦΕΚ (Υ.Ο.Δ.Δ) της 5-4-2019 και η εν λόγω υπάλληλος ανέλαβε τα καθήκοντά της στις 10-4-2019. Η πλήρωση της συγκεκριμένης θέσης Προϊσταμένου Διεύθυνσης έλαβε χώρα κατόπιν της με αριθμ. πρωτ. οικ.447/18-1-2019 Ανακοίνωσης – Πρόσκλησης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΑΔΑ:ΨΒ4ΤΙΜΞ-8ΥΔ), η οποία εκδόθηκε, μεταξύ άλλων, βάσει των διατάξεων του άρθρου 21 του ν. 3959/2011 και του Οργανισμού της Επιτροπής Ανταγωνισμού (π.δ. 76/2012, Β΄132), όπως ίσχυαν κατά τον παραπάνω κρίσιμο χρόνο.

2. Ακολούθως, δημοσιεύθηκε ο νέος Οργανισμός της Επιτροπής Ανταγωνισμού, ήτοι η με αριθμό 719/2-10-2020 κοινή απόφαση του Αναπληρωτή Υπουργού Οικονομικών και της Ολομέλειας της Επιτροπής Ανταγωνισμού (Β΄ 4748/27-10-2020), με τον οποίο επήλθαν ευρείες διαρθρωτικές μεταβολές στην οργάνωση και τη δομή της, με την αναδιοργάνωση, αύξηση και σύσταση νέων οργανικών μονάδων, αλλά και την κατάργηση ήδη υφιστάμενων, όπως της Α΄ Διεύθυνσης Οικονομικής Τεκμηρίωσης της Γ.Δ.Α., στην οποία προΐστατο η ανωτέρω υπάλληλος. Κατόπιν τούτου, η εν λόγω υπάλληλος ορίστηκε από 27-10-2020 Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Συντονισμού και Γραμματείας Προέδρου, Αντιπροέδρου,

Εισηγητών και Ολομέλειας, η οποία είναι νέα οργανική μονάδα υπαγόμενη απευθείας στον Πρόεδρο της Ε.Α., θέση στην οποία υπηρετεί μέχρι και σήμερα.

3. Στη συνέχεια, και ενώ δεν είχε λήξει η τετραετής θητεία της εν λόγω υπαλλήλου, με την με αριθμ. πρωτ. οικ.4702/16-5-2022 «Ανακοίνωση – Πρόσκληση» της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΑΔΑ:ΨΞ8ΕΙΜΞ-ΑΝΑ), προκηρύχθηκε η πλήρωση μιας (1) θέσης Προϊσταμένου Διεύθυνσης και δέκα έξι (16) θέσεων Προϊσταμένων Τμημάτων της Επιτροπής Ανταγωνισμού, με τετραετή θητεία. Η εν λόγω προκήρυξη εκδόθηκε κατ' επίκληση, μεταξύ άλλων, α) του ν. 3959/2011, και ειδικότερα των διατάξεων του άρθρου 21, όπως ισχύει μετά την τελευταία τροποποίησή του με το άρθρο 17 του ν. 4886/2022 (Α' 12/24-1-2022), του νεοπαγούς άρθρου 21Β «Τρόπος επιλογής και διορισμού Προϊσταμένων της Επιτροπής Ανταγωνισμού», το οποίο προστέθηκε με το άρθρο 71 του ν. 4795/2021 (Α' 62/17-4-2021) και του άρθρου 21Γ «Ρύθμιση θεμάτων προσωπικού Επιτροπής Ανταγωνισμού», το οποίο προστέθηκε προσφάτως με το άρθρο 18 του ίδιου νόμου (ν. 4886/2022), β) του Υπαλληλικού Κώδικα (ν. 3528/2007), γ) του άρθρου 14 του ν. 4270/2014 και δ) της ήδη ισχύουσας υπ' αριθμ. 749/2021 κοινής απόφασης του Αναπληρωτή Υπουργού Οικονομικών και του Προέδρου της Επιτροπής Ανταγωνισμού με τίτλο «Τροποποίηση και Κωδικοποίηση του Οργανισμού της Επιτροπής Ανταγωνισμού» (Β' 4759/14-10-2021).

4. Στην παράγραφο Ι της ως άνω προκήρυξης με τίτλο «ΔΙΚΑΙΩΜΑ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΑΙΤΗΣΗΣ ΥΠΟΨΗΦΙΟΤΗΤΑΣ» ορίστηκαν, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Δικαίωμα υποβολής αίτησης υποψηφιότητας έχουν όλοι όσοι πληρούν τους όρους και τις προϋποθέσεις του νόμου και της προκήρυξης, όπως αυτές προσδιορίζονται στον Οργανισμό της Επιτροπής και υπάγονται στις διατάξεις των παρ. 4 και 5 του άρθρου 21. Η θέση των προϊσταμένων επιπέδου Διεύθυνσης και Τμημάτων της Επιτροπής Ανταγωνισμού είναι πλήρους και αποκλειστικής απασχόλησης και οι υποψήφιοι δύναται να προέρχονται από τον ιδιωτικό ή το δημόσιο τομέα (όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014) και δεν είναι απαραίτητο να ανήκουν στο προσωπικό της Επιτροπής Ανταγωνισμού. Οι Προϊστάμενοι των οργανικών μονάδων της Επιτροπής Ανταγωνισμού που δεν ανήκουν στο προσωπικό της Επιτροπής Ανταγωνισμού ή στον δημόσιο τομέα, όπως ορίζεται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014 (Α' 143), ορίζονται, ύστερα από την επιλογή τους σύμφωνα με τη διαδικασία του άρθρου

21B του ν. 3959/2011, με απόφαση του Προέδρου, με τετραετή θητεία, η οποία μπορεί να ανανεωθεί για δύο (2) επιπλέον χρόνια κατά ανώτατο όριο και οι αποδοχές τους καθορίζονται με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών κατόπιν εισήγησης της Επιτροπής Ανταγωνισμού».

5. Στην εν λόγω διαδικασία συμμετείχε η υπόψη υπάλληλος και επελέγη στη θέση Προϊσταμένου του Αυτοτελούς Τμήματος Χαρτογράφησης Αγορών και Έρευνας¹, το οποίο με τον νέο Οργανισμό της Ε.Α. (ό.π. αριθμ. 749/2021) αποτελεί αυτοτελές Τμήμα υπαγόμενο στη Γενική Διεύθυνση Ανταγωνισμού.

6. Με βάση το παραπάνω πραγματικό και, λαμβάνοντας υπόψη, αφενός το νομοθετικό - κανονιστικό πλαίσιο που διέπει την Επιτροπή Ανταγωνισμού, το οποίο αποτελεί το έρεισμα της επίμαχης προκήρυξης και αφετέρου, το γεγονός ότι η υπόψη υπάλληλος επελέγη πρόσφατα (5-9-2022) δυνάμει της ως άνω προκήρυξης, σε νέα οργανική θέση Προϊσταμένου Αυτοτελούς Τμήματος με τετραετή θητεία με βάση τις διατάξεις του άρθρου 21B του ν. 3959/2011, ενώ έχει διανύσει το μεγαλύτερο μέρος της τετραετούς θητείας της (3 έτη 5 μήνες και 18 ημέρες), αρχικά ως Προϊσταμένη της μετέπειτα καταργηθείσας Α' Διεύθυνσης Οικονομικής Τεκμηρίωσης της Γ.Δ.Α. και, ακολούθως, της Διεύθυνσης Συντονισμού και Γραμματείας Προέδρου, Αντιπροέδρου, Εισηγητών και Ολομέλειας, στην οποία υπηρετεί μέχρι σήμερα, υπεβλήθησαν τα εξής ερωτήματα:

«**Α)** Εάν, με βάση τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 21Γ του ν. 3959/2011, η θητεία της στη νέα θέση για την οποία επελέγη κατά τα προαναφερθέντα, μπορεί να διαρκεί για:

α) επιπλέον τέσσερα έτη, ήτοι για το χρόνο που προβλέπεται στη σχετική διακήρυξη;

β) το διάστημα που υπολείπεται μεταξύ της λύσης της σημερινής της σχέσης εργασίας με την Υπηρεσία και της επαναπρόσληψής της στη νέα της θέση και μέχρι συμπλήρωσεως του ανώτατου ορίου των έξι (6) ετών; Στην περίπτωση αυτή, ποιο είναι το αφετήριο γεγονός για τον υπολογισμό των έξι (6) ετών;

¹**Βλ.:** Το με αριθμ. πρωτ. ΣΕΠ:185/5-9-2022 ενημερωτικό έγγραφο του Προέδρου του αρμόδιου Συμβουλίου Επιλογής Προϊσταμένων και Προέδρου της Ε.Α. προς την Διεύθυνση Διοικητικής και Οικονομικής Υποστήριξης – Τμήμα Ανθρώπινου Δυναμικού, με Θέμα: Επιλογή Προϊσταμένων 12 Τμημάτων της Επιτροπής Ανταγωνισμού/ Σχ: Προκήρυξη υπ' αρ. πρωτ. οικ.4702/16.05.2022 (ΑΔΑ: ΨΞ8ΕΙΜΞ-ΑΝΑ).

γ) για δύο (2) έτη, ήτοι για το χρόνο που προβλέπεται στο άρθρο 21Γ του ν. 3959/2011 ως ανώτατο όριο άπαξ ανανέωσης της θητείας Προϊσταμένου, προερχόμενου από τον ιδιωτικό τομέα;

Β) Ενόψει του γεγονότος ότι έως και σήμερα η υπόψη υπάλληλος υπηρετεί ως Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Συντονισμού και Γραμματείας Προέδρου, Αντιπροέδρου, Εισηγητών και Ολομέλειας, με ποιον τρόπο δύναται να λυθεί η σχέση εργασίας της με την Υπηρεσία, ώστε να λάβει χώρα η πρόσληψή της στη νέα θέση για την οποία έχει επιλεγεί; Ειδικότερα, στο ΦΕΚ λύσης υπαλληλικής σχέσης θα πρέπει να αναφέρεται η παρούσα θέση, στην οποία υπηρετεί, παρότι στο ΦΕΚ διορισμού της αναφερόταν η θέση Προϊσταμένου σε οργανική μονάδα, η οποία πλέον έχει καταργηθεί;

Γ) Είναι επιτρεπτή η υπο actu λύση της σχέσης εργασίας της ως Προϊσταμένης Διεύθυνσης και η πρόσληψή της στη νέα θέση Προϊσταμένης Τμήματος, για την οποία έχει επιλεγεί, προκειμένου να μην υπάρξει κενό στην παρεχόμενη υπηρεσία της ή πρέπει να εκδοθούν διακριτές πράξεις;» .

Νομοθετικό πλαίσιο

7. Στα άρθρα 2, 18 και 35 του ν. 3528/2007 «Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ.» (Α' 26), προβλέπονται τα εξής:

«Άρθρο 2- Έκταση εφαρμογής

1. Στις διατάξεις του παρόντος Κώδικα υπάγονται οι πολιτικοί διοικητικοί υπάλληλοι του κράτους και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου.
2. Υπάλληλοι ή λειτουργοί του κράτους ή νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, οι οποίοι κατά συνταγματική ή νομοθετική πρόβλεψη, διέπονται από ειδικές διατάξεις, καθώς και οι υπάλληλοι των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης, υπάγονται στις διατάξεις του παρόντος για όσα θέματα δεν ρυθμίζονται από τις ειδικές γι' αυτούς διατάξεις».

«Άρθρο 18

1. Η υπαλληλική σχέση καταρτίζεται με το διορισμό και την αποδοχή του.
2. Η αποδοχή δηλώνεται με την ορκωμοσία».

«Άρθρο 35 - Κατοχή δεύτερης θέσης

1. Απαγορεύεται ο διορισμός υπαλλήλου, με οποιαδήποτε σχέση, σε δεύτερη θέση:

α) δημοσίων υπηρεσιών,

β) νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, γ) (...)

3. Υπάλληλος που κατά παράβαση των διατάξεων των παραπάνω παραγράφων διορίζεται σε δεύτερη θέση και αποδέχεται το διορισμό του θεωρείται ότι παραιτείται αυτοδίκαια από την πρώτη θέση».

8. Στα άρθρα 12, 21, 21B και 21Γ του ν. 3959/2011 «Προστασία του ελεύθερου ανταγωνισμού» (Α'93), όπως η παράγραφος 1 του άρθρου 12 διαμορφώθηκε εν τέλει με το άρθρο 9 του ν. 4886/2022 (Α'12), το άρθρο 21 τροποποιήθηκε με το άρθρο 17 του ν. 4886/2022, το άρθρο 21B προστέθηκε με το άρθρο 71 του ν. 4795/2021 (Α'62) και το άρθρο 21Γ προστέθηκε με το άρθρο 18 του ως άνω ν. 4886/2022, προβλέπονται τα εξής:

«Άρθρο 12 - Επιτροπή Ανταγωνισμού

1. Συνιστάται Επιτροπή Ανταγωνισμού, η οποία λειτουργεί ως ανεξάρτητη αρχή. Τα μέλη της απολαμβάνουν προσωπικής και λειτουργικής ανεξαρτησίας και κατά την άσκηση των αρμοδιοτήτων τους δεσμεύονται μόνο από τον νόμο και τη συνείδησή τους και υποχρεούνται να τηρούν τις αρχές της αντικειμενικότητας και της αμεροληψίας... Η Επιτροπή Ανταγωνισμού έχει νομική προσωπικότητα, διοικητική και οικονομική αυτοτέλεια και παρίσταται αυτοτελώς σε κάθε είδους δίκες. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού πρέπει να διαθέτει επαρκές ειδικευμένο προσωπικό και οικονομικούς, τεχνικούς και τεχνολογικούς πόρους, αναγκαίους για την αποτελεσματική εκτέλεση των καθηκόντων και την αποτελεσματική άσκηση των εξουσιών της».

«Άρθρο 21 - Οργάνωση της Επιτροπής Ανταγωνισμού

1. Στην Επιτροπή Ανταγωνισμού συνιστάται Γενική Διεύθυνση Ανταγωνισμού της οποίας προϊστάται Γενικός Διευθυντής. Η Γενική Διεύθυνση Ανταγωνισμού αποτελείται από διευθύνσεις ανά τομέα, καθώς και αυτοτελή τμήματα και γραφεία (...)

3. Η οργάνωση και η διάρθρωση των οργανικών μονάδων της Επιτροπής σε διευθύνσεις, τμήματα και γραφεία, οι αρμοδιότητες αυτών και τα προσόντα του προσωπικού, ο αριθμός των θέσεων του προσωπικού, η κατανομή αυτών σε κλάδους και ειδικότητες και κάθε σχετικό θέμα καθορίζονται με τον Οργανισμό της Επιτροπής Ανταγωνισμού (...).

5. Επιτρέπεται η πλήρωση των θέσεων με:

α) διορισμό, σύμφωνα με το άρθρο 7 του ν. 4765/2021 (Α' 7), ή

β) με μετάταξη μόνιμων ή με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου υπαλλήλων του δημόσιου τομέα, όπως αυτός ορίζεται από το άρθρο 14 του ν. 4270/2014 (Α' 143).(...).

10. Οι θέσεις των προϊσταμένων της Γενικής Διεύθυνσης, των διευθύνσεων, τμημάτων και γραφείων της Επιτροπής Ανταγωνισμού μπορεί να καταλαμβάνονται από προσωπικό της Επιτροπής, από υπαλλήλους που έχουν αποσπασθεί σε αυτήν προς πλήρωση της θέσης ή από πρόσωπα επί θητεία κατά την παράγραφο 4.

11...».

«Άρθρο 21B - Τρόπος επιλογής και διορισμού Προϊσταμένων της Επιτροπής Ανταγωνισμού

1. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού εξαιρείται από το πεδίο εφαρμογής των άρθρων 84 – 86 του Υπαλληλικού Κώδικα (ν. 3528/2007).

2. Η επιλογή προϊσταμένων οργανικών μονάδων της Γενικής Διεύθυνσης Ανταγωνισμού (Γ.Δ.Α.) της Επιτροπής Ανταγωνισμού (Ε.Α.) και αυτών που υπάγονται στον Πρόεδρο της Ε.Α., όπως αυτές ορίζονται στον Οργανισμό της, βασίζεται στην αντικειμενική εκτίμηση της καταλληλότητας κάθε υποψηφίου, με βάση το αντίστοιχο εγκεκριμένο περίγραμμα θέσης εργασίας που περιλαμβάνεται στον Οργανισμό της Επιτροπής Ανταγωνισμού. Η επιλογή διενεργείται με απόφαση των αρμοδίων Συμβουλίων Επιλογής Προϊσταμένων (Σ.Ε.Π.) της παρ. 10, ύστερα από δημόσια προκήρυξη της εκάστοτε θέσης, μέσω του τμήματος ανθρώπινου δυναμικού. Οι προϊστάμενοι των οργανικών μονάδων της Ε.Α. επιλέγονται με τετραετή θητεία.

3. Η επιλογή προϊσταμένων των αυτοτελών Γραφείων στην Επιτροπή Ανταγωνισμού, βασίζεται στην αντικειμενική εκτίμηση της καταλληλότητας του κάθε υποψηφίου, με βάση το αντίστοιχο εγκεκριμένο περίγραμμα θέσης εργασίας. Οι προϊστάμενοι των αυτοτελών γραφείων της Ε.Α., επιλέγονται με τετραετή θητεία. Η επιλογή διενεργείται με απόφαση του Προέδρου της Επιτροπής Ανταγωνισμού και στην περίπτωση αυτοτελών Γραφείων στη Γ.Δ.Α., ύστερα από πρόταση και γνώμη του προϊσταμένου της Γ.Δ.Α.

4. α) Η δημόσια προκήρυξη των παρ. 2 και 3 εκδίδεται πέντε (5) μήνες πριν από τη λήξη της θητείας του υπηρετούντος Προϊσταμένου και δημοσιεύεται στην ιστοσελίδα της Επιτροπής Ανταγωνισμού και του Ανώτατου Συμβουλίου Επιλογής Προσωπικού (Α.Σ.Ε.Π.) και σε δύο (2) ημερήσιες εφημερίδες των

Αθηνών ευρείας κυκλοφορίας... υποψήφιοι που δεν πληρούν τους όρους του νόμου και της προκήρυξης αποκλείονται από την περαιτέρω διαδικασία με απόφαση του Σ.Ε.Π.

β) Με την πρόσκληση προσδιορίζονται οι κενές θέσεις προϊσταμένων, οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στη διαδικασία επιλογής, τα κύρια ή πρόσθετα προσόντα που απαιτούνται για την κατάληψη της θέσης ευθύνης, όπως αυτά προσδιορίζονται από το αντίστοιχο εγκεκριμένο περίγραμμα θέσης εργασίας, που περιλαμβάνεται στο Οργανισμό της Επιτροπής Ανταγωνισμού και την προκήρυξη.

Δικαίωμα υποβολής έχουν όλοι όσοι πληρούν τους όρους και τις προϋποθέσεις του νόμου και της προκήρυξης, όπως αυτές προσδιορίζονται στον Οργανισμό της Επιτροπής Ανταγωνισμού, και υπάγονται στις διατάξεις των παρ. 4 και 5 του άρθρου 21. (...).

10. Στην Επιτροπή Ανταγωνισμού (Ε.Α.), συνιστάται Συμβούλιο Επιλογής Προϊσταμένων (Σ.Ε.Π.), το οποίο συγκροτείται κατά περίπτωση και το οποίο είναι αρμόδιο: α) για την επιλογή προϊσταμένων επιπέδου Γενικής Διεύθυνσης, Διεύθυνσης ή Τμήματος και β) για τη διεξαγωγή των δομημένων συνεντεύξεων (κριτήριο Γ) για την επιλογή των προϊσταμένων κάθε οργανικής μονάδας.(..).

11. Οι υποψήφιοι που δεν πληρούν τους όρους του νόμου και της προκήρυξης αποκλείονται από την διαδικασία με απόφαση του Σ.Ε.Π., η οποία καταχωρίζεται στα πρακτικά και συντάσσεται σχετικός πίνακας. Οι λοιποί υποψήφιοι μοριοδοτούνται με βάση τις ομάδες κριτηρίων Α και Β του παρόντος. Στη συνέχεια το Σ.Ε.Π., με βάση την ως άνω μοριοδότηση καταρτίζει πίνακα κατάταξης για κάθε προκηρυσσόμενη θέση κατά φθίνουσα σειρά βαθμολογίας και εντός τριών (3) εργασίμων ημερών αναρτά τον Πίνακα στην ιστοσελίδα της Επιτροπής Ανταγωνισμού. Κατά του Πίνακα αυτού υποβάλλονται ενώπιον του Σ.Ε.Π. ενστάσεις, εντός αποκλειστικής προθεσμίας τριών (3) εργασίμων ημερών από την ημερομηνία ανάρτησης του Πίνακα στην ιστοσελίδα της Επιτροπής Ανταγωνισμού. Ενστάσεις που υποβάλλονται μετά το πέρας της προθεσμίας του προηγούμενου εδαφίου, απορρίπτονται ως απαράδεκτες.Στη συνέχεια της μοριοδότησης με βάση το κριτήριο της δομημένης συνέντευξης, εξάγεται η τελική βαθμολογία, και καταρτίζεται ο τελικός Πίνακας κατάταξης για κάθε προκηρυσσόμενη θέση, ο οποίος αναρτάται εντός τριών (3) εργασίμων ημερών στην ιστοσελίδα της Επιτροπής Ανταγωνισμού. Η διαδικασία ολοκληρώνεται με

την τοποθέτηση του επικρατέστερου υποψηφίου στην οικεία θέση με απόφαση του Προέδρου της Επιτροπής Ανταγωνισμού.

12. Οι Προϊστάμενοι επιπέδου Γενικής Διεύθυνσης, Διευθύνσεων και Τμημάτων δύνανται να προέρχονται από τον ιδιωτικό ή τον Δημόσιο Τομέα, όπως ορίζεται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014 (Α' 143), και δεν είναι απαραίτητο να ανήκουν στο προσωπικό της Επιτροπής Ανταγωνισμού.

13. Κάθε άλλο θέμα σχετικό με τη διαδικασία επιλογής που δεν ρυθμίζεται με τις διατάξεις του παρόντος άρθρου, καθορίζεται με την προκήρυξη».

«Άρθρο 21Γ - Ρύθμιση θεμάτων προσωπικού Επιτροπής Ανταγωνισμού

1. Οι Προϊστάμενοι των οργανικών μονάδων της Επιτροπής Ανταγωνισμού που δεν ανήκουν στο προσωπικό της Επιτροπής Ανταγωνισμού ή στον δημόσιο τομέα, όπως ορίζεται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014 (Α' 143), ορίζονται, ύστερα από την επιλογή τους σύμφωνα με τη διαδικασία του άρθρου 21B του παρόντος, με απόφαση του Προέδρου, με τετραετή θητεία, η οποία μπορεί να ανανεωθεί για δύο (2) επιπλέον χρόνια κατά ανώτατο όριο».

9. Στην αιτιολογική έκθεση επί του άρθρου 18 του ν. 4886/2022, με το οποίο προστέθηκε το παραπάνω άρθρο 21Γ στο ν. 3959/2011, αναφέρονται τα εξής: «[...] με το άρθρο αυτό εισάγεται το άρθρο 21Γ του ν. 3959/2011, ώστε η διαδικασία επιλογής του άρθρου 21B του 3959/2011, να ενισχυθεί και να υπηρετεί τις αυξημένες ανάγκες μίας σύγχρονης αρχής ανταγωνισμού που προϋποθέτει την προσέλκυση στελεχών εξαιρετικά υψηλής ειδίκευσης από τον ιδιωτικό τομέα, σύμφωνα και με όσα προβλέπονται στις σκέψεις 24 έως και 26 του προοιμίου, καθώς και στο άρθρο 5 της Οδηγίας (Ε.Ε.) 2019/1, για την ενίσχυση των πόρων και των αρχών ανταγωνισμού. Η προσθήκη του άρθρου 21Γ είναι αναγκαία για τη ρύθμιση θεμάτων, όπως μισθολογικά, εργασιακά των προϊσταμένων της Ε.Α., που δεν προέρχονται από τον δημόσιο τομέα και να καταστεί, έτσι, ευχερέστερη η προσέλκυση στην Ε.Α. προϊσταμένων υψηλής εξειδίκευσης, με σκοπό την ουσιαστική και αποτελεσματική συμβολή τους στο έργο της αρχής. Η τροποποίηση αυτή αφορά μόνο σε όσους υπαλλήλους δεν προέρχονται από τον δημόσιο τομέα. Τίθεται ως μέγιστο όριο θητειών, προϊσταμένων εκτός δημοσίου τομέα, τα τέσσερα (4) έτη και η δυνατότητα ανανέωσης της εν λόγω θητείας για δύο ακόμη έτη, δηλαδή, συνολικά έξι (6) έτη».

Ερμηνεία και εφαρμογή των διατάξεων

Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς αλλά και σε συνδυασμό μεταξύ τους, ενόψει και του όλου νομικού πλαισίου στο οποίο εντάσσονται, του σκοπού που εξυπηρετούν και την υπαγωγή σε αυτές των πραγματικών περιστατικών που τέθηκαν υπόψη του Τμήματος από την ερωτώσα Υπηρεσία, συνάγονται τα ακόλουθα:

10. Σύμφωνα με τη θεωρία του δημοσίου δικαίου, οι ανεξάρτητες αρχές είναι συλλογικά διοικητικά όργανα, τα οποία εντάσσονται στην εκτελεστική εξουσία και ανήκουν στο νομικό πρόσωπο του κράτους, εφόσον δεν χαρακτηρίζονται ως ν.π.δ.δ., κατά ρητή νομοθετική πρόβλεψη, ή ο χαρακτήρας τους αυτός δεν προκύπτει από τις σχετικές ιδρυτικές τους διατάξεις. Η τελευταία αυτή περίπτωση συντρέχει ιδίως, όταν οι σχετικές με την ίδρυση του δημόσιου νομικού προσώπου διατάξεις αναγνωρίζουν σε ορισμένη υπηρεσιακή μονάδα του κράτους εκτεταμένη δημοσιονομική και διοικητική αυτοτέλεια, δικαιοπρακτική ικανότητα και ικανότητα να είναι διάδικος². Τα παραπάνω χαρακτηριστικά προσιδιάζουν στη διοικητική και οργανωτική μορφή της Επιτροπής Ανταγωνισμού, ενόψει της σύστασης και της λειτουργίας της, σύμφωνα με τις προεκτεθείσες διατάξεις του άρθρου 12 του θεσμικού της ν. 3959/2011, ως ανεξάρτητης αρχής, η οποία, εκτός από διοικητική και οικονομική αυτοτέλεια, διαθέτει διακεκριμένη νομική προσωπικότητα και αυτοτελή δικαστική εκπροσώπηση, ενώ με βάση το όλο πλέγμα των διατάξεων που τη διέπει, ασκεί δημόσια εξουσία (ΕΛΣ Τμ. Ι, Πράξη 10/2014)³. Ειδικότερα, η Επιτροπή Ανταγωνισμού, αν και δεν ανήκει στις συνταγματικώς προβλεπόμενες ανεξάρτητες αρχές, η σύστασή της αποτέλεσε εκπλήρωση

²**Βλ.:** Επ. Σπηλιωτόπουλου «Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου», Τόμος 1^{ος}, έκδοση 2017, σελ. 257 έως 259, επίσης σελ. 310, ιδίως παρ. 339.

³**Βλ.:** Με την υπ' αριθμ. 10/2014 Πράξη του Ι Τμήματος του Ελεγκτικού Συνεδρίου, κρίθηκε ότι η Επιτροπή Ανταγωνισμού συνιστά, παρά το μη ρητό χαρακτηρισμό της από το νόμο, νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου (ν.π.δ.δ.), δοθέντος ότι διαθέτει νομική προσωπικότητα και πληροί πρωτίστως το κρίσιμο για το χαρακτηρισμό της αυτό κριτήριο της άσκησης δημόσιας εξουσίας με την έκδοση εκτελεστών διοικητικών πράξεων, που προσβάλλονται ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου και του Συμβουλίου της Επικρατείας (σκ. ΙΙΙ).

Επίσης, Ευγενία Πρεβεδούρου, «Οι Ανεξάρτητες Αρχές», όπου γίνεται αναφορά στις ανεξάρτητες διοικητικές αρχές με ιδιαίτερη νομική προσωπικότητα, όπως η Επιτροπή Ανταγωνισμού ή η Ρυθμιστική Αρχή Ενέργειας, οι οποίες, κατά την συγγραφέα, αποτελούν Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (ανάρτηση στον ιστότοπο prevedourou.gr).

υποχρέωσης της Ελληνικής Δημοκρατίας, ως κράτους μέλους της Ευρωπαϊκής Ένωσης, με αρμοδιότητες την τήρηση των αναγκαστικού δικαίου διατάξεων των άρθρων 101 και 102 της ΣΛΕΕ και των διατάξεων της εθνικής νομοθεσίας περί ελεύθερου ανταγωνισμού (ν. 703/1977 και ήδη ν. 3959/2011, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 71 του ν. 4795/2021 και το ν. 4886/2022). Συγκεκριμένα, η Επιτροπή Ανταγωνισμού αποτελεί την Εθνική Αρχή Ανταγωνισμού, για την οποία γίνεται λόγος στον Καν(ΕΚ)1/2003 και στην Οδηγία (ΕΕ) 2019/1, η λειτουργία της οποίας είναι αναγκαία προκειμένου να εξασφαλιστούν περισσότερο ανοικτές και δίκαιες ανταγωνιστικές αγορές στην ελληνική επικράτεια και στην Ευρωπαϊκή Ένωση (ΝΣΚ 154/2021). Υπό το φως των διατάξεων αυτών, η άσκηση των αρμοδιοτήτων της εν λόγω Ανεξάρτητης Αρχής (κανονιστικών, γνωμοδοτικών, ελεγκτικών, αποφασιστικών και κυρωτικών), κατ' επιταγή της ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας σε ευρέα πεδία της διοικητικής δραστηριότητας που αφορούν στη διασφάλιση της εύρυθμης λειτουργίας της εσωτερικής αγοράς υπό συνθήκες υγιούς ανταγωνισμού για την αποφυγή στρεβλώσεων, συνάπτεται ευθέως με την άσκηση δημόσιας υπηρεσίας υπό οργανική και λειτουργική έννοια, για την εξυπηρέτηση σκοπών δημοσίου συμφέροντος⁴.

11. Συναφώς, και για τις ανάγκες του εκάστοτε εξυπηρετούμενου δημόσιου σκοπού, βάσει του οποίου προσδιορίζεται το εύρος του δημόσιου και του ευρύτερου δημόσιου τομέα κατά την κείμενη νομοθεσία (ενδ. ΝΣΚ 71/2021, 44/2017, 199/2016), η Επιτροπή Ανταγωνισμού, ως Ανεξάρτητη Διοικητική Αρχή (Α.Δ.Α.) με τα προαναφερόμενα χαρακτηριστικά, υπάγεται στο ρυθμιστικό πεδίο των θεσπιζόμενων προς τούτο, νομοθετικών διατάξεων, όπως του άρθρου 14 του δημόσιου λογιστικού (ν. 4270/2014, Α'143), το οποίο εντάσσει σε έναν από τους τρεις υποτομείς της Γενικής Κυβέρνησης και τις Ανεξάρτητες Διοικητικές Αρχές που έχουν νομική προσωπικότητα, όπως η Επιτροπή Ανταγωνισμού⁵. Εξάλλου, και για τους σκοπούς του πρόσφατου ν.

⁴ **Σημ.:** ό.π. Οδηγία (ΕΕ) 2019/1 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 11ης Δεκεμβρίου 2018, για την παροχή αρμοδιοτήτων στις αρχές ανταγωνισμού των κρατών μελών, ώστε να επιβάλλουν αποτελεσματικότερα τους κανόνες και για τη διασφάλιση της εύρυθμης λειτουργίας της εσωτερικής αγοράς.

⁵ **Σημ.:** Υπό την ισχύ και του προηγούμενου ν. 2362/1995 «Περί Δημοσίου Λογιστικού...» (Α'247), και ειδικότερα του άρθρου 1Β αυτού, που παραπέμπει στους σχετικούς ορισμούς του Ευρωπαϊκού Συστήματος Λογαριασμών, οι Ανεξάρτητες Αρχές εντάσσονται στις κρατικές υπηρεσίες (Κεντρική Διοίκηση), οι οποίες αποτελούν

4765/2021 «Εκσυγχρονισμός συστήματος προσλήψεων στον δημόσιο τομέα και ενίσχυση του ΑΣΕΠ και λοιπές διατάξεις» (Α' 6), η Επιτροπή Ανταγωνισμού υπάγεται στους φορείς του δημόσιου τομέα, όπως αυτός οριοθετείται στην περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 14 του προαναφερθέντος ν. 4270/2014, μαζί με τις συνταγματικώς κατοχυρωμένες και λοιπές Ανεξάρτητες Διοικητικές Αρχές (άρθρο 2 παρ. 1 περ. δ').

12. Με τις διατάξεις του άρθρου 35 του ισχύοντος Υπαλληλικού Κώδικα (ν. 3528/2007), στο εφαρμοστικό πεδίο του οποίου υπάγονται κατά τη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του Κώδικα αυτού, και οι υπάλληλοι ή λειτουργοί του κράτους ή των ν.π.δ.δ., οι οποίοι κατά συνταγματική ή νομοθετική πρόβλεψη διέπονται από ειδικές διατάξεις, για όσα θέματα δεν ρυθμίζονται από τις ειδικές γι' αυτούς διατάξεις, καθιερώνεται ρητώς η απαγόρευση διορισμού υπαλλήλου με «οποιαδήποτε σχέση» σε δεύτερη θέση στις υπηρεσίες του δημοσίου, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και γενικά στο δημόσιο τομέα και στους αναφερόμενους στη διάταξη αυτή φορείς, πλην των περιπτώσεων που αυτό επιτρέπεται από ειδικές διατάξεις (ΣτΕ 3010/2017, 608/2017, 4113/2000 7μ, ΟΛΝΣΚ 100/2020, ΝΣΚ 71/2021). Η σχέση αυτή μπορεί να είναι δόκιμου, μόνιμου, με θητεία ή μετακλητού υπαλλήλου. Οι παραπάνω ρυθμίσεις του Υπαλληλικού Κώδικα συνάδουν και με τις επιταγές του άρθρου 104 του Συντάγματος, καθώς αποβλέπουν στη διασφάλιση της επίτευξης του σκοπού του, που είναι η απαγόρευση της πολυθεσίας στον δημόσιο τομέα, συμπληρώνουν δε και τους εκτελεστικούς του Συντάγματος νόμους και τους εξειδικεύουν⁶, με τον καθορισμό των συνεπειών που συνεπάγεται ο απαγορευμένος διορισμός ή η πρόσληψη υπαλλήλου (κατά την έννοια του άρθρου 103 Σ) σε δεύτερη θέση στον δημόσιο τομέα (ό.π. ΝΣΚ 71/2021). Συγκεκριμένα, όπως ρητώς διαλαμβάνεται στην παράγραφο 3 του άρθρου 35 του Υπαλληλικού Κώδικα, υπάλληλος «με οποιαδήποτε σχέση», δηλαδή και «επί θητεία», ο οποίος, κατά παράβαση των προβλέψεων του νόμου, διορίστηκε σε δεύτερη θέση και αποδέχθηκε τον διορισμό του στη θέση αυτή, «*θεωρείται ότι παραιτείται αυτοδίκαια από την πρώτη θέση*». Κατά την έννοια της προαναφερόμενης διάταξης, υπάλληλος που διορίζεται σε δεύτερη θέση

μέρος της Κεντρικής Κυβέρνησης, υπαγόμενες στον τομέα της Γενικής Κυβέρνησης (βλ. σχ. ΣτΕ, Ολ., 3406/2014).

⁶ Βλ. σχ. ν. 1256/1982 "για την πολυθεσία κ.λ.π." (Α' 65), όπως ισχύει.

στις υπηρεσίες του δημοσίου και γενικά του δημόσιου τομέα και ακολούθως αποδέχεται τον διορισμό του στη θέση αυτή, θεωρείται, κατά πλάσμα δικαίου, ότι παραιτείται από την πρώτη θέση και λύεται αυτοδίκαια η υπαλληλική σχέση του με την υπηρεσία στην οποία κατέχει τη θέση αυτή, εκδιδομένης σχετικής διαπιστωτικής πράξης (ΣΤΕ 2626/2016, με εκεί παραπομπές σε αποφάσεις ΣΤΕ 3739/1974, 3199/1977, 3582/1973, 1579/1992, επίσης, ΕΣ Τμ. Ι 1491/2016, ΝΣΚ 71/2021). Εκ τούτου παρέπεται ότι και οι υπάλληλοι «με οποιαδήποτε σχέση» που στελεχώνουν τις οργανικές μονάδες της Επιτροπής Ανταγωνισμού εμπίπτουν στο εφαρμοστικό πεδίο των διατάξεων του Υπαλληλικού Κώδικα (ν. 3528/2007), για όσα θέματα δεν ρυθμίζονται από τις ειδικές γι' αυτούς νομοθετικές διατάξεις (ό.π. άρθρο 2 παρ. 2 Υ.Κ.), και συνεπώς, καταλαμβάνονται από τις ρυθμίσεις του άρθρου 35 του ως άνω Κώδικα.

13. Σημειώνεται ότι, όπως διαλαμβάνεται στην παράγραφο. 2 του άρθρου 21 του ισχύοντος κατά τον κρίσιμο χρόνο διορισμού της υπόψη υπαλλήλου π.δ. 76/2012, διάταξη, η οποία ρητώς αναφέρεται και στην με αριθμ. πρωτ. οικ.2306/27-3-2019 απόφαση διορισμού της, για θέματα που αφορούν τους προϊσταμένους των οργανικών μονάδων της Ε.Α. και τα οποία δεν ρυθμίζονται από τις διατάξεις του παρόντος (ενν. του π.δ. 76/2012), εφαρμόζονται αναλόγως οι σχετικές διατάξεις των ν. 3528/2007 (Α' 26) και 3801/2009 (Α' 163), όπως εκάστοτε ισχύουν. Οι διατάξεις του Υπαλληλικού Κώδικα, όπως εκάστοτε ισχύουν, αναφέρονται ρητώς και στο κανονιστικό πλαίσιο της με αριθμ. πρωτ. οικ.4702/16-5-2022 προκήρυξης, δυνάμει της οποίας επελέγη η ανωτέρω υπάλληλος, ως Προϊσταμένη Αυτοτελούς Τμήματος της Γενικής Διεύθυνσης Ανταγωνισμού. Επομένως, και στην περίπτωση Προϊσταμένων Διεύθυνσης, οι οποίοι έχουν επιλεγεί - διοριστεί, σύμφωνα με το εκάστοτε ισχύον ειδικό σύστημα επιλογής – διορισμού προϊσταμένων οργανικών μονάδων της Ε.Α. και κατέχουν την αντίστοιχη οργανική θέση, ανεξάρτητα από την έννομη σχέση που τους συνδέει με την Επιτροπή Ανταγωνισμού, όπως η εν λόγω υπάλληλος που έχει επιλεγεί - διοριστεί ως Προϊσταμένη Διεύθυνσης επί θητεία, εφαρμόζονται ευθέως οι διατάξεις του άρθρου 35 του Υπαλληλικού Κώδικα, ελλείψει αντίθετης ειδικής ρύθμισης. Τα παραπάνω επιβεβαιώνονται και από τις διατάξεις του άρθρου 21B του ν.3959/2011, με τις οποίες η Επιτροπή Ανταγωνισμού εξαιρείται από το πεδίο εφαρμογής των άρθρων 84 έως 86 του Υπαλληλικού Κώδικα και θεσπίζεται αντίστοιχη ειδική διαδικασία

επιλογής προϊσταμένων των οργανικών μονάδων της Επιτροπής Ανταγωνισμού⁷.

14. Κατόπιν αυτών γίνεται ομόφωνα δεκτό ότι, εφόσον κατά το διδόμενο ιστορικό, η ανωτέρω υπάλληλος κατέχει μέχρι και σήμερα οργανική θέση Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Συντονισμού και Γραμματείας Προέδρου, Αντιπροέδρου, Εισηγητών και Ολομέλειας, οργανικής μονάδας η οποία συνεχίζει να υφίσταται και με τις νέες κωδικοποιημένες διατάξεις του Οργανισμού της Ε.Α. (βλ. σχ. άρθρο 4 παρ. 1 περ. α' της αριθμ. 749/2021 απόφασης), η (τυχόν) αποδοχή του διορισμού της στην οργανική θέση της Προϊσταμένης του Αυτοτελούς Τμήματος Χαρτογράφησης Αγορών και Έρευνας, η οποία, σημειωτέον, αποτελεί διακριτή οργανική μονάδα με διαφορετική στοχοθεσία και περίγραμμα καθηκόντων του εκάστοτε Προϊσταμένου της (βλ. σχ. άρθρα 4 παρ. 1 περ. γ', υποπερ. κκ', 8 παρ. 3 περ. ι', 14 και 23 παρ. 2 της αριθ. 749/2021 απόφασης), έχει ως συνέπεια την - κατά πλάσμα δικαίου- παραίτησή της από την πρώτη θέση και την αυτοδίκαιη λύση της υπαλληλικής σχέσης που την συνδέει με την Επιτροπή Ανταγωνισμού, δηλαδή του υπαλλήλου επί θητεία με σχέση δημοσίου δικαίου (άρθρο 35 παρ. 3 του Υ.Κ.), εκδιδόμενης σχετικής διαπιστωτικής πράξης από το αρμόδιο προς τούτο όργανο της Ε.Α. (ό.π. ΣΤΕ 2626/2016, με εκεί παραπομπές σε νομολογία).

15. Σύμφωνα με το άρθρο 12 παρ. 1 του θεσμικού ν. 3959/2011, η Επιτροπή Ανταγωνισμού, εκτός από τα μέλη της, τα οποία είναι ανώτατοι κρατικοί λειτουργοί που απολαμβάνουν προσωπικής και λειτουργικής ανεξαρτησίας κατά την άσκηση των αρμοδιοτήτων τους, πρέπει να διαθέτει επαρκές και ειδικευμένο προσωπικό για την αποτελεσματική εκτέλεση των καθηκόντων της και την άσκηση των εξουσιών της. Όσον αφορά το προσωπικό αυτό, τον τρόπο διορισμού ή πρόσληψής του, τα αναγκαία προσόντα και την εν γένει υπηρεσιακή του κατάσταση, διαλαμβάνουν οι διατάξεις του άρθρου 21 του

⁷**Σημ.:** Όπως προελέχθη, το άρθρο 21B, προστέθηκε στο ν. 3959/2011, με το άρθρο 71 του ν. 4795/2021 (Α' 62/17-4-2021). Σχετικά με την προσθήκη του άρθρου αυτού στο ν. 3959/2011, η αιτιολογική έκθεση επί του άρθρου 71, αναφέρει επί λέξει ότι «[.] με την εν λόγω διάταξη εξασφαλίζεται πλήρως η ομαλή λειτουργία και η ανεξαρτησία της Επιτροπής Ανταγωνισμού, ως προς τον τρόπο διορισμού – πρόσληψης των υποψηφίων για τις θέσεις Γενικού Διευθυντή, Διευθυντών και Προϊσταμένων Τμημάτων και Γραφείων επί τη βάση ενός συστήματος το οποίο χρησιμοποιεί συγκεκριμένα κριτήρια ύστερα από μοριοδότηση που προσδιορίζεται στο νόμο».

παραπάνω νόμου, καθώς και του εκδοθέντος, κατ' εξουσιοδότηση της παραγράφου 3 του άρθρου αυτού, Οργανισμού της Επιτροπής Ανταγωνισμού (π.δ. 76/2012 και ήδη οι με αριθμ. 719/2020 και 749/2021 κοινές αποφάσεις του Προέδρου της Επιτροπής Ανταγωνισμού και του Αναπληρωτή Υπουργού Οικονομικών). Σύμφωνα με τις διατάξεις αυτές, ισχύει διαχρονικά ειδικό σύστημα επιλογής – διορισμού των προϊσταμένων των οργανικών μονάδων της Επιτροπής Ανταγωνισμού και αξιολόγησης των τυπικών και ουσιαστικών προσόντων τους (ad hoc ΝΣΚ 164/2019), το οποίο διαγράφεται στις οικείες διατάξεις του Κεφαλαίου Β' (άρθρα 15 έως 19) του προηγούμενου Οργανισμού της Ε.Α. (π.δ. 76/2012) και ήδη στις νέες διατάξεις του άρθρου 21B του ν. 3959/2011 και της ως άνω υπ' αριθμ. 749/2021 κοινής απόφασης.

16. Ειδικότερα, στο νεοπαγές άρθρο 21B, το οποίο προστέθηκε στο ν. 3959/2011 με το άρθρο 71 του ν. 4795/2021, προβλέπεται ότι η επιλογή προϊσταμένων οργανικών μονάδων της Επιτροπής Ανταγωνισμού διενεργείται από το Συμβούλιο Επιλογής Προϊσταμένων (Σ.Ε.Π.) που προβλέπεται στο νόμο αυτό, ειδικά για την Επιτροπή Ανταγωνισμού, ύστερα από δημόσια προκήρυξη της συγκεκριμένης θέσης ευθύνης για τετραετή θητεία. Η προκήρυξη δημοσιεύεται στην ιστοσελίδα της Επιτροπής Ανταγωνισμού και του Ανώτατου Συμβουλίου Επιλογής Προσωπικού και σε δυο ημερήσιες εφημερίδες των Αθηνών ευρείας κυκλοφορίας, κατά τα προβλεπόμενα στην παράγραφο 4 του άρθρου αυτού. Στη σχετική πρόσκληση, προσδιορίζονται οι κενές θέσεις προϊσταμένων, οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στη διαδικασία επιλογής, καθώς και τα κύρια ή πρόσθετα προσόντα που απαιτούνται για την κατάληψη της προκηρυσσόμενης θέσης ευθύνης, όπως αυτά προσδιορίζονται στο εγκεκριμένο περίγραμμα θέσης εργασίας που περιλαμβάνεται στον Οργανισμό της Επιτροπής και την προκήρυξη.

17. Οι υποψήφιοι που δεν πληρούν τους όρους του νόμου και της προκήρυξης αποκλείονται από την περαιτέρω διαδικασία με απόφαση του Σ.Ε.Π., η οποία καταχωρίζεται στα πρακτικά και συντάσσεται σχετικός πίνακας. Ακολουθεί το στάδιο της μοριοδότησης, όσων υποψηφίων δεν έχουν αποκλειστεί, με βάση τα τυπικά και εκπαιδευτικά τους προσόντα, την εργασιακή εμπειρία και την άσκηση καθηκόντων ευθύνης, όπως προκύπτουν από το βιογραφικό τους σημείωμα και το φάκελο που έχουν προσκομίσει. Με βάση αυτή τη μοριοδότηση καταρτίζεται πίνακας ανά θέση κατά φθίνουσα σειρά

βαθμολογίας, ο οποίος αναρτάται στην ιστοσελίδα της Επιτροπής Ανταγωνισμού, ώστε οι υποψήφιοι να λάβουν γνώση του πίνακα και να υποβάλουν (τυχόν) ενστάσεις εντός της προβλεπόμενης αποκλειστικής προθεσμίας. Εάν επέλθουν μεταβολές μετά την εξέταση των ενστάσεων, ο αναμορφωμένος πίνακας αναρτάται ομοίως. Με βάση τον οριστικό πίνακα διεξάγεται το επόμενο στάδιο της δομημένης συνέντευξης. Μετά τη μοριοδότηση της δομημένης συνέντευξης εξάγεται η τελική βαθμολογία και καταρτίζεται ο τελικός πίνακας για κάθε προκηρυσσόμενη θέση. Η διαδικασία ολοκληρώνεται με την τοποθέτηση του υποψηφίου που επικράτησε στην οικεία θέση με απόφαση του Προέδρου της Επιτροπής Ανταγωνισμού.

18. Κατά πάγια νομολογία, η προκήρυξη για την επιλογή προσωπικού αποτελεί κανονιστική διοικητική πράξη, η οποία δεσμεύει, αφενός την Αρχή που προκηρύσσει τη θέση και αφετέρου τους συμμετέχοντες στη διαδικασία επιλογής (ΣτΕ 1638/2020, σκ. 6, 2132/2018, σκ. 5, πρβλ. ΣτΕ 1580/2008). Επομένως, το όργανο που είναι επιφορτισμένο με την επιλογή οφείλει να απορρίψει ως απαράδεκτη τη συμμετοχή του υποψηφίου που δεν πληροί τους όρους της προκήρυξης, ενώ οφείλει να δεχτεί ως παραδεκτή τη συμμετοχή του υποψηφίου που είναι σύμφωνη με αυτούς. Εξάλλου, ο πίνακας επιτυχόντων που συντάσσεται από το αρμόδιο προς τούτο όργανο δεσμεύει το αποφασίζον όργανο, το οποίο δεν έχει τη διακριτική ευχέρεια να καλέσει τον δεύτερο υποψήφιο ή να διορίσει τον επιτυχόντα σε άλλη θέση ή με άλλους όρους από τους οριζόμενους στην προκήρυξη.

19. Περαιτέρω, κατά τη γνώμη της πλειοψηφίας, η οποία απαρτίζεται από την Πρόεδρο του Τμήματος Αικατερίνη Γρηγορίου, Αντιπρόεδρο ΝΣΚ και τα μέλη Αλέξανδρο Ροϊλό, Αγγελική Καστανά, Παναγιώτα – Ελευθερία Δασκαλέα - Ασημοκοπούλου, Ιουλία Σφυρή, Ευτυχία Κασομένου, Παρασκευά Χρυσοστομίδα, Ιωάννη Αλεξανδράκη, Νικόλαο Πατηνιώτη και Χρυσούλα Τσιαβού, Νομικούς Συμβούλους του Κράτους, (ψήφοι 10), γίνεται δεκτό ότι από τις διατάξεις του άρθρου 21Γ του ν. 3959/2011, το οποίο προστέθηκε με το άρθρο 18 του ν. 4886/2022, προκύπτει ότι η Επιτροπή Ανταγωνισμού μπορεί να προσλαμβάνει σε οργανικές θέσεις προϊσταμένων των οργανικών μονάδων της και πρόσωπα προερχόμενα από τον ιδιωτικό τομέα. Τα πρόσωπα αυτά επιλέγονται (και προσλαμβάνονται) με τετραετή θητεία σε θέσεις που προκηρύσσονται σύμφωνα με τη διαδικασία που διαγράφεται στο άρθρο 21Β,

κατά τα προαναφερόμενα. Το πεδίο εφαρμογής του άρθρου 21Γ αφορά τους προϊσταμένους των οργανικών μονάδων της Επιτροπής Ανταγωνισμού που έχουν επιλεγεί με τη νέα διαδικασία του άρθρου 21B και προέρχονται από τον ιδιωτικό τομέα. Για τα πρόσωπα αυτά προβλέπεται η δυνατότητα ανανέωσης της τετραετούς θητείας τους για δύο (2) επιπλέον χρόνια κατ' ανώτατο όριο (παρ. 1). Η διάταξη αυτή, ελλείψει μεταβατικής ρύθμισης, δεν έχει αναδρομική εφαρμογή και δεν καταλαμβάνει τα πρόσωπα που έχουν επιλεγεί σε θέσεις ευθύνης πριν την έναρξη ισχύος της (βλ. σχ. άρθρο 52 σε συνδυασμό με το άρθρο 73 του ν. 4886/2022). Όπως εκτίθεται στην οικεία αιτιολογική έκθεση επί του άρθρου 18 του ν. 4886/2022, σκοπός του νομοθέτη για τη θέσπιση της διάταξης αυτής είναι η ενίσχυση της διαδικασίας επιλογής προϊσταμένων του άρθρου 21B του ν. 3959/2011, ώστε να καταστεί ευχερέστερη η προσέλκυση διευθυντικών στελεχών υψηλής εξειδίκευσης από τον ιδιωτικό τομέα, προκειμένου να εξυπηρετηθούν οι αυξημένες ανάγκες της Επιτροπής Ανταγωνισμού για την αποτελεσματική εκτέλεση του έργου και την άσκηση των εξουσιών της, ως της Εθνικής Αρχής Ανταγωνισμού, με βάση τις διατάξεις της Οδηγίας (ΕΕ) 2019/1 [βλ. ιδίως προοίμιο, σκ. 24 έως και 26 και άρθρο 5].

20. Επομένως, στην περίπτωση του ερωτήματος, η υπάλληλος Ι.Χ., η οποία επελέγη με τη νέα διαδικασία του άρθρου 21B του ν. 3959/2011, με την αποδοχή του διορισμού της στη νέα οργανική θέση με την ορκωμοσία (άρθρο 18 παρ. 1 και 2 Υ.Κ.), θεωρείται, κατά πλάσμα δικαίου, ότι παραιτείται αυτοδίκαια από τη θέση που κατέχει (βλ. ανωτέρω σκ. 12). Με τον τρόπο αυτό λύεται η σχέση που τη συνδέει με την Επιτροπή Ανταγωνισμού και ιδρύεται νέα έννομη σχέση με την εν λόγω Ανεξάρτητη Αρχή, συνεπεία της οποίας, εκκινεί νέα τετραετής θητεία, με δυνατότητα ανανέωσής της για δύο (2) επιπλέον χρόνια, κατ' ανώτατο όριο, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 1 του άρθρου 21Γ του ν. 3959/2011 και τη σχετική προκήρυξη. Συναφώς προς τα παραπάνω, από το νόμο και την προκήρυξη δεν παρέχεται δυνατότητα προσμέτρησης του χρονικού διαστήματος που υπολείπεται μέχρι τη συμπλήρωση της τετραετούς θητείας της εν λόγω υπαλλήλου στην πρώτη θέση, εξαιτίας της προηγηθείσας «αυτοδίκαιης» λύσης της υπαλληλικής της σχέσης. Σε κάθε περίπτωση, το αποφασίζον όργανο δεσμεύεται από την προκήρυξη και οφείλει να διορίσει την υποψήφια που κατετάγη πρώτη στον τελικό πίνακα κατάταξης στη

συγκεκριμένη θέση και για τη θητεία που ορίζεται στην προκήρυξη, σύμφωνα με τους όρους της.

21. Προς τη γνώμη αυτή μειοψήφησε ο Παναγιώτης Πανάγος, Νομικός Σύμβουλος του Κράτους (ψήφος 1), ο οποίος διατύπωσε την εξής γνώμη: Οι διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 21Γ του ν. 3959/2011, όπως ισχύουν, ως επιτρέπουν την κατ' εξαίρεση πλήρωση οργανικών θέσεων με υπαλλήλους επί θητεία εκτός του δημόσιου τομέα, λόγω της ιδιάζουσας φύσης, της ειδικής αποστολής και του περιεχομένου των αρμοδιοτήτων ορισμένης υπηρεσίας ή θέσεως, εισάγουν παρέκκλιση στην εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 103 του Συντάγματος, η οποία είναι μεν ανεκτή για τους ανωτέρω ειδικούς λόγους, πλην, όμως, λαμβανομένης υπόψη της στενής ερμηνείας των συνταγματικών διατάξεων, όταν ερμηνεύονται διατάξεις που εισάγουν παρέκκλιση στην εφαρμογή τους, ομοίως πρέπει να ερμηνεύονται στενά και οι εισάγουσες την παρέκκλιση διατάξεις. Στην προκειμένη περίπτωση, για να θεωρηθεί ότι εκκινεί νέα τετραετής θητεία, ο νομοθέτης της διάταξης του άρθρου 18 του ν. 4886/2022, με το οποίο συμπληρώθηκε η διάταξη του άρθρου 21Γ του ν. 3959/2011, έπρεπε να ορίζει ρητά ότι οι προϊστάμενοι εκτός δημοσίου τομέα έχουν τη δυνατότητα πλήρωσης οργανικών θέσεων με διαδοχικές επαναλαμβανόμενες θητείες ή να ορίσει ρητά ότι οι προηγούμενες θητείες του ίδιου, εκτός του δημοσίου τομέα, προϊσταμένου, δεν συνυπολογίζονται στην προβλεπόμενη θητεία των τεσσάρων ετών. Τούτο, όμως, όχι μόνον δεν το έπραξε, αλλά από την αιτιολογική έκθεση επί του ανωτέρω άρθρου 18 συνάγεται η αντίθετη θέλησή του. Συγκεκριμένα, στην αιτιολογική έκθεση κατά λέξη αναφέρεται ότι: *«Τίθεται ως μέγιστο όριο θητειών, προϊσταμένων εκτός δημοσίου τομέα, τα τέσσερα (4) έτη και η δυνατότητα ανανέωσης της εν λόγω θητείας για δύο ακόμη έτη, δηλαδή, συνολικά έξι (6) έτη»*. Επιλέγοντας δηλαδή τη φράση *«μέγιστο όριο θητειών»* αντί της φράσης *«μέγιστο όριο θητείας»*, που συνδέεται άμεσα με το προβλεπόμενο χρονικό διάστημα των τεσσάρων ετών και έχοντας επίγνωση της σοβαρότητας της εν λόγω παρέκκλισης, θέλησε να αποκλείσει την πέρα από ένα συγκεκριμένο χρονικό διάστημα συνολική θητεία των εκτός του δημοσίου τομέα προϊσταμένων, προς αποτροπή καταστρατήγησης της ανωτέρω συνταγματικής διάταξης. Επομένως, στη θητεία της υπόψη υπαλλήλου στη νέα οργανική θέση Προϊσταμένου, λόγω της προηγούμενης θητείας της σε οργανική θέση Προϊσταμένου της Επιτροπής

Ανταγωνισμού, πρέπει να συνυπολογισθεί το προηγούμενο χρονικό διάστημα, ώστε η θητεία της των τεσσάρων (4) ετών, μετά την τυχόν ανανέωσή της για δύο (2) έτη, να μην υπερβεί συνολικά τα έξι (6) έτη.

22. Τέλος, γίνεται ομόφωνα δεκτό ότι η έκδοση απόφασης διορισμού της υπόψη υπαλλήλου και η αποδοχή του διορισμού της με την ορκωμοσία, κατά τα οριζόμενα στον άρθρο 18 παρ. 1 και 2 του Υ.Κ. (ν. 3528/2007), αποτελεί σαφώς διακριτή πράξη από την διαπιστωτική πράξη του αρμοδίου προς τούτο οργάνου, περί αυτοδίκαιης λύσης της προηγούμενης υπαλληλικής σχέσης που την συνέδεε με την Επιτροπή Ανταγωνισμού, η οποία έπεται χρονικά της πρώτης απόφασης. Επομένως, πρόκειται για δυο διακριτές πράξεις και δεν είναι δυνατόν να συμπέσει χρονικά η έκδοσή τους. Εξάλλου, η πράξη διορισμού αποτελεί την αιτία έκδοσης της διαπιστωτικής πράξης, στην οποία θα πρέπει να αναφέρονται όλα τα στοιχεία που αφορούν τη γέννηση και την εξέλιξη της υπαλληλικής σχέσης που διαπιστώνεται ότι λύνεται, όπως η πράξη διορισμού της σε συγκεκριμένη οργανική θέση, η κατάργηση της θέσης αυτής, η δημιουργία της θέσης στην οποία τοποθετήθηκε στη συνέχεια και η πράξη τοποθέτησής της. Αντιστοίχως, στην πράξη διορισμού θα πρέπει να αναφέρονται όλα τα στοιχεία που οδηγούν στο διορισμό, στα οποία δεν περιλαμβάνεται η τοποθέτησή της σε άλλη οργανική θέση σε προγενέστερο χρόνο.

Απάντηση

23. Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Β΄) επί των τεθέντων ερωτημάτων γνωμοδοτεί ως εξής:

α) Η διάρκεια της θητείας της Ι.Χ., η οποία προέρχεται από τον ιδιωτικό τομέα και επελέγη με τετραετή θητεία για την πλήρωση κενής οργανικής θέσης Προϊσταμένου Αυτοτελούς Τμήματος της Επιτροπής Ανταγωνισμού, κατόπιν της με αριθμ. πρωτ. οικ.4702/16-5-2022 «Ανακοίνωσης – Πρόσκλησης» της εν λόγω Ανεξάρτητης Αρχής (ΑΔΑ:ΨΞ8ΕΙΜΞ-ΑΝΑ), υπό το νομικό πλαίσιο των διατάξεων των άρθρων 21Β και 21Γ του ν. 3959/2011, είναι τετραετής με δυνατότητα ανανέωσης για δυο (2) επιπλέον χρόνια, κατ' ανώτατο όριο. Το γεγονός ότι η ανωτέρω επελέγη διαρκούσης της θητείας της σε άλλη οργανική θέση Προϊσταμένου της ως άνω Αρχής, στην οποία είχε, επίσης, επιλεγεί με τετραετή θητεία το 2019, δεν ασκεί επιρροή στη διάρκεια της νέας θητείας (κατά πλειοψηφία).

β) Η (τυχόν) αποδοχή από την υπάλληλο Ι.Χ. του διορισμού της στην οργανική θέση που επελέγη έχει ως συνέπεια την - κατά πλάσμα δικαίου- παραίτησή της από τη θέση της Προϊσταμένης της Διεύθυνσης Συντονισμού και Γραμματείας Προέδρου, Αντιπροέδρου, Εισηγητών και Ολομέλειας της Επιτροπής Ανταγωνισμού, την οποία κατέχει και την αυτοδίκαιη λύση της υπαλληλικής σχέσης που την συνδέει με την εν λόγω Ανεξάρτητη Αρχή, εκδιδόμενης σχετικής διαπιστωτικής πράξης από το αρμόδιο προς τούτο όργανο. Στην πράξη αυτή θα αναφέρεται ο διορισμός της στην οργανική θέση που καταργήθηκε, η κατάργηση της θέσης αυτής, η σύσταση της νέας οργανικής θέσης, η τοποθέτηση της Ι.Χ. σε αυτή και ο λόγος λύσης της οικείας έννομης σχέσης. Στο ΦΕΚ διορισμού της στη νέα θέση απαιτείται να αναφέρονται τα στοιχεία που επιστηρίζουν το διορισμό της, στα οποία δεν περιλαμβάνονται τα αμέσως ανωτέρω (ομόφωνα).

γ) Η λύση της υφιστάμενης σχέσης εργασίας της Ι.Χ. και η πρόσληψή της στη νέα θέση αποτελούν σαφώς διακριτές πράξεις για κάθε μία από τις οποίες εκδίδεται διαφορετική απόφαση (ομόφωνα).

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 14-11-2022

Η Πρόεδρος

Η Εισηγήτρια

Αικατερίνη Ι. Γρηγορίου

Αντιπρόεδρος ΝΣΚ

Χρυσούλα Τσιαβού

Νομική Σύμβουλος του Κράτους