ΤΟΜΕΑΣ ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ

2012-2013 Εαρινό Εξάμηνο

Γενικό Διοικητικό Δίκαιο - Φροντιστήριο

13.03.2013

# ΙV. Διοικητικά όργανα – Συλλογικά όργανα της Διοίκησης - Ακρόαση

## 6ο Πρακτικό θέμα

# Ιστορικό

1. Με διάταξη νόμου ορίσθηκε ότι «*Με κοινή απόφαση των Υπουργών …, μπορεί να συνιστώνται θέσεις ιδιωτικού δικαίου ορισμένου ή αορίστου χρόνου, ειδικού επιστημονικού προσωπικού, …, στη Γενική Γραμματεία Αθλητισμού … για την υποστήριξη των αναγκών της Ολυμπιακής Προετοιμασίας. Η πρόσληψη πραγματοποιείται με ανοικτή διαδικασία αξιολόγησης και επιλογής. Με απόφαση του Υπουργού Πολιτισμού καθορίζονται τα ειδικά προσόντα, η διαδικασία συγκρότησης των Επιτροπών Αξιολόγησης, η στάθμιση των κριτηρίων και κάθε άλλο σχετικό θέμα.*»
2. Με ΚΥΑ συνεστήθησαν στην Γενική Γραμματεία Αθλητισμού 252 θέσεις προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου.
3. Με απόφαση του Υπουργού Πολιτισμού με τίτλο «Καθορισμός ειδικότερων προσόντων και ορισμός Επιτροπής για την πλήρωση θέσεων προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου με επιλογή στη Γενική Γραμματεία Αθλητισμού» ορίσθηκαν πέντε φυσικά πρόσωπα ως τακτικά μέλη της Επιτροπής Αξιολόγησης.
4. Εκδόθηκε προκήρυξη πλήρωσης θέσεων. Ο Α υπέβαλε αίτηση, αλλά απορρίφθηκε με πράξη της Επιτροπής λόγω έλλειψης προσόντος ξένης γλώσσας. Στη συνεδρίαση της Επιτροπής συμμετείχαν τρία μέλη.

*ΣτΕ 520/2010: «η απευθείας έκδοση της ατομικής πράξης ορισμού των μελών της Επιτροπής Αξιολόγησης χωρίς να έχει προηγηθεί κανονιστική απόφαση με την οποία να καθορίζεται ο αριθμός των μελών της και οι ιδιότητές τους, καθιστά μη νόμιμη και ακυρωτέα την απόφαση της Επιτροπής για την επιλογή των υποψηφίων, καθώς και τις εν συνεχεία εκδιδόμενες πράξεις διορισμού των επιλεγέντων στις προκηρυχθείσες θέσεις ειδικού επιστημονικού προσωπικού»*

# Ερωτάται

1. **Τι πράξεις είναι:**
* Η ΚΥΑ σύστασης θέσεων
* Η απόφαση του Υπουργού Πολιτισμού
* Η προκήρυξη θέσεων
* Η απόφαση απόρριψης της αίτησης του Α;
1. **Τι είναι η Επιτροπή Αξιολόγησης;**
* **Διοικητικό όργανο;**
	1. Δημόσια όργανα που δεν ανήκουν στη νομοθετική ή δικαστική λειτουργία (όμως κυβέρνηση;)
	2. Όσα δημόσια όργανα συνδέονται με την Κυβέρνηση (και ΠτΔ) με σχέση ιεραρχίας ή ελέγχου (όμως αυτοδιοικούμενοι οργανισμοί, ΑΔΑ;)
	3. ΝΛ: όταν εντάσσεται στη διοικητική οργάνωση του Κράτους
	4. Διοικητικά είναι τα όργανα που συνδέονται με ορισμένο δημόσιο νομικό πρόσωπο, ειδικά δε για το κράτος, όσα συνδέονται με το όργανο Κυβέρνηση με σχέση ιεραρχίας ή ελέγχου
* **Διακρίσεις διοικητικών οργάνων**
* Αποφασιστικά – Γνωμοδοτικά
* Γενικής αρμοδιότητας – ειδικής αρμοδιότητας
* Μονοπρόσωπα ή ατομικά / πολυπρόσωπα ή συλλογικά – σύνθετα;
* Κρατικά, δημοτικά κ.λπ.
* Άμεσα ή έμμεσα (άμεσα δεν καταργούνται με πράξη του νομοθέτη)
* Νομικό καθεστώς: δημοσίου δικαίου και ιδιωτικού δικαίου
1. **Η απόφαση του ΥΠΠΟ αφορά σε ίδρυση ή σε ολοκλήρωση διοικητικού οργάνου;**
* Πράξη του νομοθέτη/ κανονιστικώς δρώσας διοίκησης: Καθορισμός αρμοδιότητας – καθορισμός φυσικών προσώπων που θα ασκήσουν τη δραστηριότητα
* Πράξη της Διοίκησης: Ορισμός των συγκεκριμένων προσώπων – διορισμός, εκλογή, κλήρωση = ΝΟΜΙΜΗ ΥΠΟΣΤΑΣΗ
1. **Πότε είναι ολοκληρωμένο ένα όργανο;**

Όταν έχουν επιλεγεί (εκλεγεί, διορισθεί, κληρωθεί) τα φυσικά πρόσωπα που θα ασκήσουν τις αρμοδιότητες του οργάνου, σύμφωνα με το νόμο.

Δεν είναι ολοκληρωμένο όταν πάσχει η πράξη επιλογής (αναρμοδιότητα, παράβαση τύπου), όταν δεν υπάρχει πράξη επιλογής ή όταν εκδόθηκε καθ’ υπέρβαση καθηκόντων – κατά νόσφιση εξουσίας

Παύει όταν εκλείπει το πρόσωπο για οποιοδήποτε λόγο.

**Ειδικοί κανόνες για συλλογικά όργανα – Συγκρότηση / σύνθεση / λειτουργία (ΚΔΔ ά. 14-15 + νομολογία)**

1. **Συγκρότηση:** να έχουν επιλεγεί όλα τα τακτικά και αναπληρωματικά μέλη = ατομική διοικητική πράξη, δεν χρειάζεται δημοσίευση, εκτός εάν άλλως προβλέπεται
	1. Τουλάχιστον 3 μέλη / δεν απαιτείται περιττός αριθμός
	2. Εάν δεν έχει ορισθεί κανένα μέλος: δεν έχει νόμιμη υπόσταση, οι πράξεις ανυπόστατες
	3. Εξαιρέσεις από ορισμό όλων των μελών: μόνο τακτικά εάν δεν χρειασθεί αναπλήρωση, εάν αναπληρωματικό παράνομη επιλογή, τότε μη νόμιμη συγκρότηση μόνο εάν αναπληρώσει, αιρετά μέλη (13.1γ’ ΚΔΔ)
	4. Δεν θίγεται η νόμιμη συγκρότηση και το συλλογικό όργανο μπορεί να λειτουργήσει για 3 μήνες όταν ελλείπει κάποιο μέλος του, αρκεί να υπάρχει απαρτία
	5. Το αναπληρωματικό μέλος αναπληρώνει τακτικό ίδιας κατηγορίας, εφόσον απουσιάζει ή κωλύεται και όχι όταν ελλείπει
	6. Αντικατάσταση όταν υπάρχει θητεία μόνο για σοβαρό λόγο με αιτιολογημένη πράξη, άλλως κακή συγκρότηση
2. **Σύνθεση**: αφορά στο ποιοι μετέχουν σε συνεδρίαση – απαρτία, πρόσκληση
3. **Λειτουργία**: Να παρίστανται διαρκώς κατά τη συζήτηση της υπόθεσης, εναλλαγή επιτρέπεται αρκεί πριν τη λήψη απόφασης στην τελευταία συνεδρίαση να δηλώσουν ότι έχουν ενημερωθεί, θέματα ημερήσιας διάταξης, μυστικές συνεδριάσεις, απόφαση – πλειοψηφία
4. **Έπρεπε η Διοίκηση να καλέσει τον Α σε προηγούμενη ακρόαση;**
	1. **Τι είναι η ακρόαση; Δικαίωμα διοικουμένου να εκφέρει τις απόψεις του κατόπιν κλήσεως από τη Διοίκηση**
* Ατομικό δικαίωμα του διοικούμενου, ά. 20 παρ. 2 Σ (είχε καθιερωθεί από γενική αρχή ΔΔ)
* Ουσιώδης τύπος της διαδικασίας, η παράβαση του οποίου μπορεί να οδηγήσει σε ακύρωση διοικητικής πράξης
* Ωστόσο, παρά τη συνταγματική κατοχύρωση **η τήρηση του δικαιώματος δεν ελέγχεται αυτεπαγγέλτως από το Δ!**
	1. **Ποιο σκοπό εξυπηρετεί;**

Ενημέρωση διοίκησης, προληπτική συμμετοχή διοικούμενου για την εξεύρεση κατάλληλης λύσης

* 1. **Τι πρόβλημα δημιουργείται όταν δεν προκύπτει από το φάκελο τήρηση του δικαιώματος ακρόασης;**
	2. **Σε ποιες διατάξεις του ΚΔΔ ρυθμίζεται;**
* ά. 6 ΚΔΔ – ρυθμίζεται και η διαδικασία
	1. **Απαιτείται ρητή πρόβλεψη σε επιμέρους διατάξεις νόμου;**
* Όχι, γιατί προκύπτει εκ του Σ – διατάξεις νόμου που αποκλείουν αντισυνταγματικές (βλ. όμως ά. 6 παρ. 3 ΚΔΔ για αντιμετώπιση κινδύνου ή επιτακτικού δημοσίου συμφέροντος)
* Παράδειγμα: περιλαμβάνει και το δικαίωμα των υπαλλήλων στα πειθαρχικά συμβούλια να συμπαρίστανται με δικηγόρο τους, ανεξάρτητα από τη βαρύτητα της πειθαρχικής ποινής που πρόκειται να επιβληθεί
	1. **Πως ασκείται το δικαίωμα προηγούμενης ακρόασης;**

Εγγράφως ή προφορικά (έκθεση που υπογράφεται από διοικούμενο)

* 1. **Απαλλάσσεται η Διοίκηση από την υποχρέωση όταν προβλέπεται διοικητική προσφυγή;**

Ά. 6 παρ. 4 ΚΔΔ

**Προϋποθέσεις ακρόασης:**

* 1. **Σε σχέση με ποιες διοικητικές πράξεις εφαρμόζεται το δικαίωμα;**

Ατομικές δ.πρ., όπως προκύπτει από διατύπωση Σ και ΚΔΔ

Για κανονιστικές μόνο όταν προβλέπεται ειδικά (π.χ. νομοθεσία για σχέδια πόλεων)

**Ωστόσο**: με σειρά αποφάσεων του ΣτΕ γίνεται δεκτό ότι προϋπόθεση για τη νόμιμη έκδοση απόφασης του Υπουργού Γεωργίας για τη ρύθμισης της **θήρας** είναι η προηγούμενη ακρόαση των οικολογικών οργανώσεων ιδίως αυτών που ασχολούνται με την προστασία της άγριας πανίδας.

* 1. **Τι αρμοδιότητα πρέπει να ασκεί η Διοίκηση ώστε να πρέπει να τηρήσει το δικαίωμα**

Διακριτική ευχέρεια – σε δέσμια αλυσιτελές. Παράδειγμα πρόστιμα!

* 1. **Υποκειμενική συμπεριφορά**

Όχι όταν η απόφαση της Διοίκησης βασίζεται σε αντικειμενικά δεδομένα

Παράδειγμα:

απόλυση εφημέριου επειδή εγκατέλειψε τη θέση του,

καταλογιστική πράξη για επιστροφή οικονομικής ενίσχυσης λόγω εικονικότητας φορολογικών στοιχείων

όχι για απαλλοτρίωση, για χαρακτηρισμό διατηρητέου λόγω παραδοσιακής μορφής, για αργία δημάρχου σε περίπτωση τέλεσης κακουργήματος

Πρόβλημα: αναδάσωση έκτασης λόγω παράνομης εκχέρσωσης από τον ιδιοκτήτη του δάσους

* 1. **Θετική βλάβη – αυτεπάγγελτη ενέργεια**

Όχι όταν αρνείται χορήγηση δικαιώματος – δημιουργία νέας νομικής κατάστασης, αλλά βλάβη στα δικαιώματα – έννομα συμφέροντα

* 1. **Γνωστή διεύθυνση**