



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

Ο ΕΙΣΑΓΓΕΛΕΑΣ
ΤΟΥ ΑΡΕΙΟΥ ΠΑΓΟΥ

Αθήνα

9-9-97

Αριθ.

Γνωμ. 1/11

Προς

Τον κ. Διευθύνοντα την Εισαγγελία

Πρωτοδικών Αθηνών

Κοινοποίηση:

1. κ. Υπουργό Δικαιοσύνης
2. κ. Πρόεδρο του Αρείου Πάγου
3. κ. Διευθύνοντα την Εισαγγελία Εφετών Αθηνών
4. Διευθύνοντες τις Εισαγγελίες Πρωτοδικών Αθηνών και Θεσσαλονίκης

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 52083/27.8.1997 έγγραφό Σας ερωτάτε αν, κατά τις επικείμενες εκλογές προς ανάδειξη Εισαγγελέως Πρωτοδικών που θα διευθύνει την Εισαγγελία Πρωτοδικών Αθηνών, επιτρέπεται να συμμετάσχουν, ως υποψήφιοι ή ως εκλέκτορες, οι εισαγγελείς πρωτοδικών οι οποίοι, κατά το χρόνο της ψηφοφορίας, έχουν μεν προαχθεί αλλά δεν έχει εκδοθεί και επιδοθεί ακόμη το περί προαγωγής και τοποθετήσεως τους σχετικό προεδρικό διάταγμα. Η επί του ως άνω ερωτήματος γνώμη μας είναι η ακόλουθη:

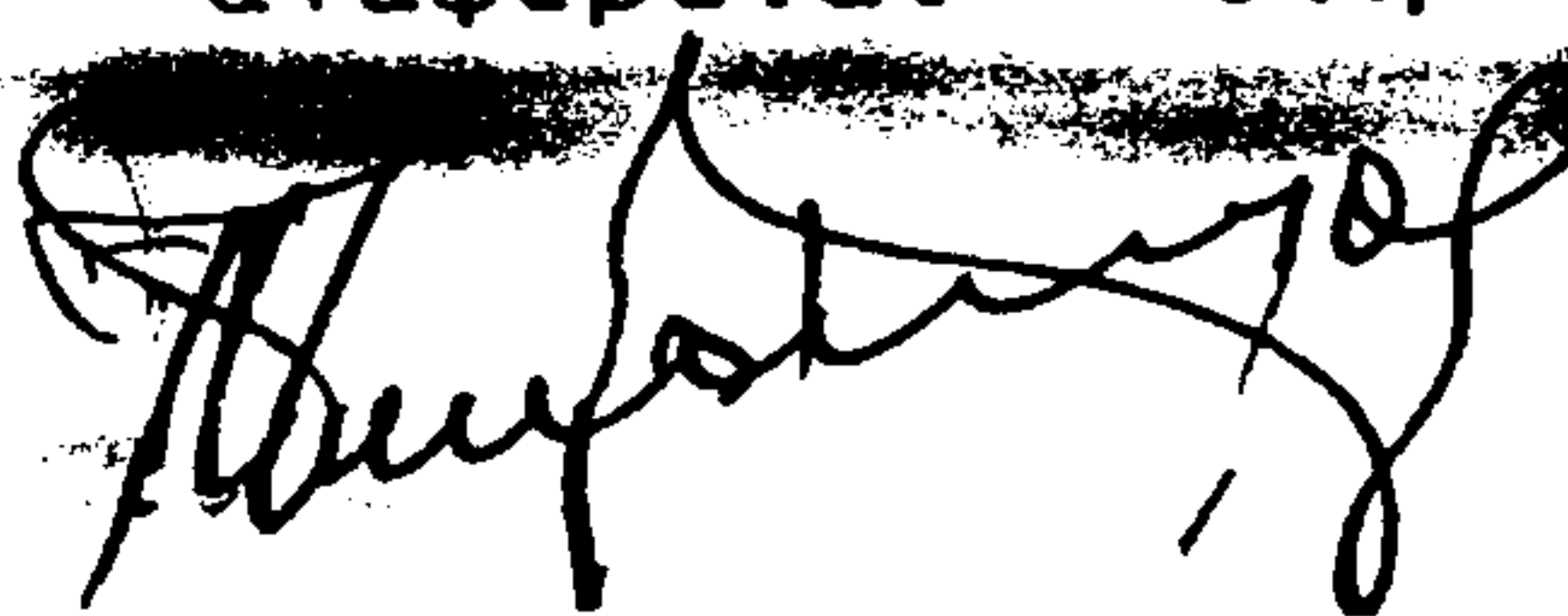
Κατά το άρθρο 16 παρ. 2 εδάφ. β' του Ν. 1756/1988 "Κώδικας οργανισμού δικαστηρίων και κατάσταση δικαστικών λειτουργών", όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 3 παρ. 3 εδάφ. α του Ν. 2479/1997, στις αρχαιρεσίες για την εκλογή εισαγγελέως που θα διευθύνει την Εισαγγελία Εφετών Αθηνών και τις Εισαγγελίες Πρωτοδικών Αθηνών και

Θεσσαλονίκης, υποψήφιοι είναι υποχρεωτικά οι πέντε
αρχαιότεροι εισαγγελείς της Εισαγγελίας Εφετών Αθηνών,
οι δέκα αρχαιότεροι εισαγγελείς της Εισαγγελίας
Πρωτοδικών Αθηνών και οι πέντε αρχαιότεροι Εισαγγελείς
Πρωτοδικών Θεσσαλονίκης. Σκοπός της νέας ρυθμίσεως είναι
η ανάθεση της διεύθυνσης των ως άνω εισαγγελιών σε
αιρετά όργανα (Εισαγγελέα Εφετών και Εισαγγελείς
Πρωτοδικών, αντίστοιχα) εκλεγόμενα από την ολομέλεια των
ομοιοβάθμων ή κατώτερου βαθμού εισαγγελικών λειτουργών
των εισαγγελιών αυτών, κατ'αντίθεση προς το προϊσχύον
σύστημα κατά το οποίο η διεύθυνση των εισαγγελιών αυτών
ανετίθετο από το Α.Δ.Σ σε ανωτέρου βαθμού εισαγγελικό
λειτουργό. Το προϊσχύον σύστημα είχε επικριθεί και για
το λόγο ότι ο διοριζόμενος προϊστάμενος της εισαγγελίας,
λόγω του ανωτέρου βαθμού που κατείχε, έναντι των
υπηρετούντων εισαγγελικών λειτουργών, ήταν δυνατόν να
τους επηρεάζει αποτελεσματικότερα στην άσκηση των
καθηκόντων τους και έτσι να φαλκιδεύει την προσωπική και
λειτουργική ανεξαρτησία τους. Ο νόμος σαφώς ομιλεί περί
Εισαγγελεών Εφετών και Πρωτοδικών, ως υποψηφίων προς
εκλογή στη διεύθυνση των συγκεκριμένων Εισαγγελιών.
Εντεύθεν γεννάται το ζήτημα αν ο εισαγγελεύς, ο οποίος
με απόφαση του Α.Δ.Σ. έχει προαχθεί στον ανώτερο βαθμό
του Αντεισαγγελέως (Εφετών ή Αρείου Πάγου) αλλά μέχρι
την ψηφοφορία ακόμη δεν έχει τοποθετηθεί από το Α.Δ.Σ.
σε θέση αντίστοιχη του βαθμού στον οποίο προήχθη ή δεν
έχει ακόμη μέχρι την ψηφοφορία εκδοθεί και επιδοθεί



σ'αυτόν το περί προαγωγής και τοποθετήσεως προεδρικό διάταγμα, θεωρείται ακόμη εισαγγελεύς της εισαγγελίας στην οποία, και μετά την περί προαγωγής απόφαση του Α.Δ.Σ., υπηρετεί και ειδικώτερα αν είναι υποψήφιος στις αρχαιρεσίες και αν δικαιούται να συμμετέχει σ'αυτές ως εκλογεύς. Από τη διάταξη του άρθρου 49 του Ν. 1756/1988, που ορίζει ότι "οι τοποθετήσεις των διοριζομένων ή προαγομένων δικαστικών λειτουργών ενεργούνται με προεδρικό διάταγμα που εκδίδεται, ύστερα από απόφαση του οικείου Ανώτατου Δικαστικού Συμβουλίου. Έως την επίδοση του σχετικού με την υπηρεσιακή μεταβολή εγγράφου οι δικαστικοί λειτουργοί εγκύρως ασκούν τα καθήκοντα της θέσεως και του βαθμού που κατέχουν", δίδεται η εντύπωση ότι οι προαχθέντες ... δικαστικοί λειτουργοί, και μετά την προαγωγή τους, έως την επίδοση του περί προαγωγής και τοποθετήσεως προεδρικού διατάγματος, εξακολουθούν να φέρουν τον βαθμό από τον οποίο προήχθησαν και να ασκούν όλα τα καθήκοντα του βαθμού αυτού. Ουσιαστικότερη όμως προσέγγιση του πράγματος, σε συνδυασμό προς το σκοπό της νέας ρυθμίσεως, φρονώ ότι οδηγεί σε αντίθετο συμπέρασμα. Και τούτο διότι από τις διατάξεις των άρθρων 90 του Συντάγματος και 49 του Κ.Ο.Δ και Κ.Δ.Λ., ιδία δε εκείνη που ορίζει ότι η "προαγωγή του δικαστικού λειτουργού ανατρέχει στη λήξη της δίμηνης προθεσμίας από την κατανομή ή αφότου κενωθεί η θέση", δηλαδή και σε χρόνο πριν από την έκδοση και επίδοση του οικείου προεδρικού διατάγματος, προκύπτει ότι η προαγωγή συντελείται αφότου

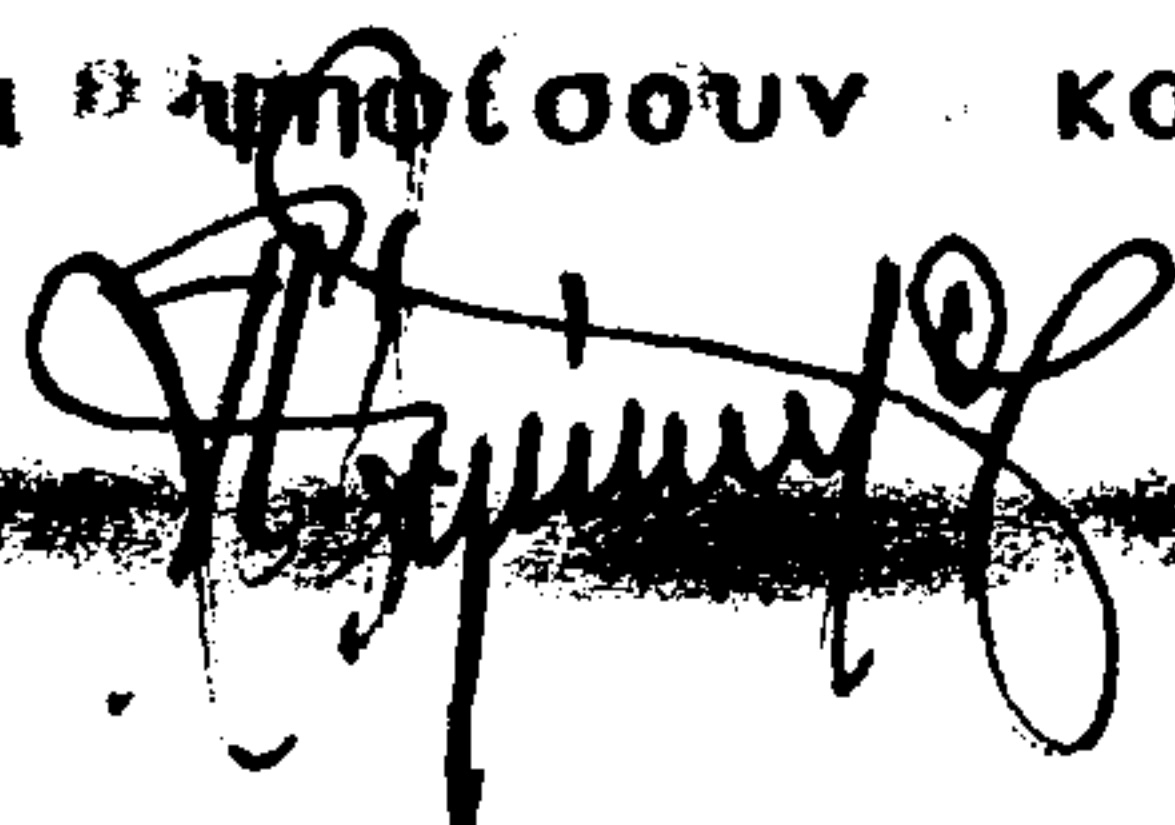
η περί προαγωγής απόφαση του Α.Δ.Σ. καταστεί απρόσβλητη. Ετσι ο εισαγγελεύς που με απόφαση του Α.Δ.Σ. προήχθη, αφότου η περί προαγωγής του απόφαση κατέστη απρόσβλητη, έπαυσε οριστικώς να είναι εισαγγελεύς. Είναι πλέον αντεισαγγελεύς Εφετών ή Αρείου Πάγου, ανεξαρτήτως του χρόνου εκδόσεως ή και επιδόσεως του περί προαγωγής του προεδρικού διατάγματος. Ακριβώς, διότι ο προαχθείς, από της προαγωγής του, παύει να φέρει τον βαθμό από τον οποίο προάγεται, ορίσθηκε ότι οι προαχθέντες, έως την επίδοση του σχετικού διατάγματος, εγκύρως ασκούν τα καθήκοντα της θέσης και του βαθμού που είχαν προ της προαγωγής τους. Αν, κατά την αντίληψη του νομοθέτη, οι με απόφαση του Α.Δ.Σ. προαχθέντες, προ της εκδόσεως και επιδόσεως του π.δ., εξακολουθούσαν να φέρουν τον βαθμό από τον οποίο προήχθησαν, δεν υπήρχε λόγος να ορισθεί ότι εγκύρως ασκούν τα καθήκοντα του βαθμού από τον οποίο προήχθησαν. Εκ τούτων παρέπεται ότι οι με απρόσβλητη απόφαση του Α.Δ.Σ. προαχθέντες εισαγγελείς, ανεξαρτήτως της εκδόσεως και επιδόσεως του περί προαγωγής και τοποθετήσεως προεδρικού διατάγματος, έχουν παύσει να είναι εισαγγελείς και επομένως δεν είναι υποψήφιοι και δεν επιτρέπεται να εκλεγούν ως διευθύνοντες της εισαγγελίας, αλλά ούτε και να ψηφίσουν κατά τις αρχαιρεσίες, δεδομένου ότι η ως άνω διάταξη, κατά την οποία οι προαχθέντες, έως την επίδοση του σχετικού διατάγματος, εγκύρως ασκούν τα καθήκοντα του βαθμού από τον οποίον προήχθησαν, αναφέρεται στην άσκηση



λειτουργικών καθηκόντων και όχι του δικαιώματος του μετέχειν, είτε ως υποψήφιος είτε ως ψηφοφόρος, στις αρχαιρεσίες για την εκλογή διευθύνοντος την εισαγγελία εισαγγελέως, δικαίωμα και καθήκον το οποίον, άλλωστε, κατά την εισαγωγή της διατάξεως αυτής, ήταν άγνωστο. Συμμετοχή των προαχθέντων, είτε ως υποψηφίων είτε ως ψηφοφόρων, στις αρχαιρεσίες για την ανάδειξη του Εισαγγελέως που πρόκειται να διευθύνει την Εισαγγελία δεν εναρμονίζεται, άλλωστε, προς το πνεύμα της νέας ρύθμισης με την οποία επιδιώκεται η εκλογή, ως διευθύνοντος, εισαγγελέως που πρόκειται να παραμείνει στη διεύθυνση της εισαγγελίας και από εισαγγελικούς λειτουργούς που πρόκειται να εξακολουθήσουν να υπηρετούν στην εισαγγελία αυτή και επομένως ιδιαίτερα τους ενδιαφέρει το πρόσωπο που θα εκλεγεί. Η αντίθετη άποψη, εκείνη, δηλαδή, κατά την οποία οι υπό την ως άνω έννοια προαχθέντες μπορούν να είναι υποψήφιοι και να ψηφίσουν στις αρχαιρεσίες, είναι αντίθετη και προς την ειδική ρύθμιση που εισάγει ο ν. 2479/1997 (άρθρο 3 παρ. 3 εδάφ. α') που ορίζει ότι οι εκλεγμένοι στη διεύθυνση της εισαγγελίας εισαγγελείς, "σε περίπτωση προαγωγής τους, παραμένουν στη θέση τους και ασκούν τα καθήκοντα τους (εννοείται: διευθύνσεως της εισαγγελίας) έως τη λήξη της θητείας τους". Τούτο ορίσθηκε για τη διασφάλιση εξαντλήσεως της θητείας του ήδη εκλεγμένου ώστε να μη μπορεί να διακοπεί η θητεία του, αν η παρουσία του στη διεύθυνση είναι ανεπιθύμητη, με την προαγωγή. Άλλωστε,

αν γίνει δεκτή η αντίθετη άποψη θα είναι ενδεχόμενον η ρύθμιση να καταλήξει σε άτοπα και οπωσδήποτε μη ηθελημένα από το νομοθέτη αποτελέσματα. Έτσι, υπό την άποψη αυτή, οι νυν διευθύνοντες τις ως άνω εισαγγελίες, που έχουν προαχθεί, θα μπορούσαν να μετάσχουν στις εκλογές και να εκλεγούν και να παραμείνουν, τουλάχιστον για μία θητεία ακόμη, στη διεύθυνση της εισαγγελίας, αποτέλεσμα όμως μη ηθελημένο από το νομοθέτη και οπωσδήποτε αντίθετο προς το πνεύμα του ν. 2479/1997 που τερματίζει τη θητεία των διευθυνόντων τις εισαγγελίες Εφετών Αθηνών και Πρωτοδικών Αθηνών και Θεσσαλονίκης την 30η Σεπτεμβρίου τρέχοντος έτους. Η αποδοχή της αποκρουσμένης άποψης επιτρέπει και την παρέμβαση της Διοίκησης στις αρχαιρεσίες και τον επηρεασμό του αποτελέσματος αυτών από αυτήν αφού θα μπορεί, με την καθυστέρηση της επίδοσης του σχετικού διατάγματος, να μεταβάλλει τον πίνακα όχι μόνο των υποψηφίων αλλά και των εκλεκτόρων. Παρέμβαση όμως αντίθετη προς την αυτοδιοίκηση των εισαγγελικών λειτουργών που εισάγει η νέα ρύθμιση.

Με τις σκέψεις αυτές καταλήγω στο συμπέρασμα ότι οι με απρόσβλητη απόφαση προαχθέντες εισαγγελικοί λειτουργοί, και αν ακόμη, κατά τον χρόνο της ψηφοφορίας, δεν έχει εκδοθεί και επιδοθεί σ'αυτούς το περί προαγωγής και τοποθετήσεώς τους προεδρικό διάταγμα, δεν μπορούν να είναι υποψήφιοι ούτε να ψηφίσουν κατά τις σχετικές



αρχαιρεσίες προς εκλογή του εισαγγελέως που πρόκειται να
διευθύνει την οικεία Εισαγγελία.

Ο Γνωμοδοτών Εισαγγελεύς του Αρείου Πάγου

