

Αθήνα, 18-5-2023

ΑΝΑΚΟΙΝΩΣΗ ΕΝΩΣΗΣ ΔΙΚΑΣΤΩΝ ΚΑΙ ΕΙΣΑΓΓΕΛΩΝ

ΘΕΜΑ: Διατάξεις των άρθρων 81 παρ. 8 και 91 παρ. 12 του Ν. 4938/2022 – ΦΕΚ Α 109/6-6-2022 (Νέος Κώδικας Οργανισμού Δικαστηρίων και Κατάστασης Δικαστικών Λειτουργιών), που αφορούν στο δικαίωμα προσφυγής Δικαστικού Λειτουργού στην Ολομέλεια του Αρείου Πάγου κατά της απόφασης του Ανώτατου Δικαστικού Συμβουλίου επί παραλείψεως προαγωγής.

-----

Η Ένωση Δικαστών και Εισαγγελέων μετά από επισταμένη έρευνα και υπό την τεολογική προσέγγιση των άνω διατάξεων των άρθρων 91 παρ. 12 και 81 παρ. 8 Ν. 4938/2022 (Νέος Κώδικας Οργανισμού Δικαστηρίων και Κατάστασης Δικαστικών Λειτουργιών), ερευνώντας το χρονικό της ψήφισής τους και της διαμόρφωσης του τελικού περιεχομένου αυτών κατά το στάδιο των νομοτεχνικών βελτιώσεων, σύμφωνα με το οποίο (περιεχόμενο) για την άσκηση προσφυγής κατά της, αρνητικής για την προαγωγή, απόφασης του Ανώτατου Δικαστικού Συμβουλίου (υπό 11μελή ή υπό 15μελή σύνθεση) απαιτείται ο προσφεύγων να έχει λάβει δύο θετικές ψήφους ή τρεις θετικές ψήφους, αντιστοίχως, επισημαίνει ότι οι άνω διατάξεις ελέγχονται από άποψη συνταγματικότητας και τούτο διότι:

Α) Σύμφωνα με το άρθρο 90 παρ. 6 του Συντάγματος αποκλείεται ο ακυρωτικός έλεγχος των αποφάσεων επί των υπηρεσιακών μεταβολών των Δικαστικών Λειτουργιών και δη επί όλων των αποφάσεων που αφορούν σε προαγωγές, τοποθετήσεις, μεταθέσεις, αποσπάσεις και μετατάξεις των Δικαστικών Λειτουργιών. Συνεπώς, η άνω διάταξη του Συντάγματος αποκλείει την αυτοτελή δικαστική προστασία και το δικαίωμα της δικαστικής προστασίας κατά το άρθρο 20 παρ. 1 του Συντάγματος του Δικαστικού Λειτουργού.

Β) Οι προϋποθέσεις που τίθενται, με συνέπεια να περιορίζουν τη δυνατότητα άσκησης προσφυγής στην Ολομέλεια του Ανωτάτου Δικαστηρίου προσβάλλουν τον πυρήνα της προσωπικής ανεξαρτησίας του Δικαστικού Λειτουργού (άρθρο 87 Συντάγματος), στοιχείο της οποίας αποτελεί η ασφάλεια της Υπηρεσιακής Κατάστασης αυτού (βλ. και Δ. Τσάτσος, Συνταγματικό Δίκαιο Τόμος Β΄, Οργάνωση και Λειτουργία της Πολιτείας σελ. 561 επ.), διότι περιστέλλουν το δικαίωμα κρίσης από ευρύτερο Όργανο και μάλιστα από το Ανώτατο Δικαστικό Όργανο.

Να σημειωθεί, ότι οι προϊσχύσασες διατάξεις του ΚΟΔΚΔΛ και δη οι διατάξεις των άρθρων 79 και 68 παρ. 8 Ν. 1756/1988 (όπως ίσχυαν επί σειρά δεκαετιών μέχρι τον Ν. 4938/2022) ειδικώς ως προς την άσκηση προσφυγής κατά της αρνητικής απόφασης για προαγωγή ουδεμία προϋπόθεση προέβλεπαν, παρέχοντας στο Δικαστικό Λειτουργό ένα πλήρες νομοθετικό πλαίσιο προστασίας του κατά την υπηρεσιακή μεταβολή των προαγωγών του.

Το ανωτέρω δε ζήτημα συνιστά μείζονος σημασίας νομικό ζήτημα, κατά την έννοια της διατάξεως του άρθρου 15 παρ. 7 του Κώδικα Οργανισμού Δικαστηρίων και Κατάστασης Δικαστικών Λειτουργιών, που δικαιολογεί τη σύγκληση της Ολομέλειας του Ανωτάτου Δικαστηρίου.

Σε κάθε περίπτωση, η Ένωση Δικαστών και Εισαγγελέων, με το άνω σκεπτικό περί μη συνταγματικά ανεκτής της περιστολής του δικαιώματος προσφυγής στην Ολομέλεια του

ΑΠ, θα ζητήσει την άμεση κατάργηση των προϋποθέσεων που θέτουν οι ανωτέρω νομοθετικές διατάξεις.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ ΣΤΕΝΙΩΤΗ

ΕΦΕΤΗΣ

Ο ΑΝΑΠΛ. ΓΕΝΙΚΟΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΥΣΤΑΘΙΟΣ ΒΕΡΓΩΝΗΣ

ΕΙΣΑΓΓΕΛΕΑΣ ΕΦΕΤΩΝ