



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

Αριθμός Γνωμοδότησης 4/2020

**ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
(Τμήμα Α')**

Συνεδρίαση της 21ης-1-2020

Σύνθεση

Πρόεδρος: Ευγενία Βελώνη, Αντιπρόεδρος ΝΣΚ.

Μέλη: Ανδρέας Ανδρουλιδάκης, Στυλιανή Χαριτάκη, Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης, Γεώργιος Ανδρέου, Κωνσταντίνα Χριστοπούλου, Αγγελική Καστανά, Βασίλειος Καραγιώργος, Κωνσταντίνος Ζαμπάρας, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια: Ασημίνα Δημητρακοπούλου, Πάρεδρος ΝΣΚ (γνώμη χωρίς ψήφο).

Αριθμός ερωτήματος: Το με αριθμό πρωτ. Φ.Π49-49937/10-10-2019 έγγραφο του Υπουργείου Εξωτερικών, ΣΤ1 Δ/ση Προσωπικού και Διοικητικής Οργάνωσης.

Περίληψη ερωτήματος: Ερωτάται, εάν οι διατάξεις των άρθρων 70 και 73 του Υπαλληλικού Κώδικα εφαρμόζονται ανάλογα και σε περιπτώσεις αιτημάτων υπαλλήλων του ενιαίου μισθολογίου του Υπουργείου Εξωτερικών, των κλάδων ΠΕ και ΤΕ Πτυχιούχων Διοικητικών και ΠΕ και ΤΕ Επικοινωνιών και Πληροφορικής, για ένταξή τους σε ανώτερη κατηγορία του ίδιου κλάδου, δηλαδή από την κατηγορία ΤΕ στην κατηγορία ΠΕ του ίδιου κλάδου και σε καταφατική περίπτωση, ποιο θα είναι το χρονικό σημείο ένταξής τους στην ανώτερη κατηγορία.

Στο πιο πάνω ερώτημα, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Α') γνωμοδότησε ως εξής:

Ιστορικό

Στο υποβαλλόμενο ερώτημα και στα στοιχεία του φακέλου που το συνοδεύουν εκτίθεται το ακόλουθο πραγματικό:

1. Ο Γ. Γ. Ντ., υπάλληλος ενιαίου μισθολογίου του Υπουργείου Εξωτερικών¹ και συγκεκριμένα του κλάδου ΠΕ και ΤΕ Επικοινωνιών και Πληροφορικής, κατηγορίας ΠΕ, ο οποίος έχει καταταχθεί στον βαθμό Α', με πλεονάζοντα χρόνο 8 έτη και 5 μηνες, στις 27-8-2015, με αίτησή του είχε καταθέσει Βεβαίωση Ολοκλήρωσης Σπουδών του πτυχιακού προγράμματος σπουδών «ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗ» της Σχολής Οπτικών Επιστημών και Τεχνολογίας του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου (ημερομηνία κτήσης 27-7-2015) και είχε ζητήσει να ενημερωθεί σχετικά ο προσωπικός του φάκελος. Στη συνέχεια, στις 4-1-2016, με δεύτερη αίτησή του κατέθεσε το αντιστοιχο πτυχίο και ζήτησε την ενημέρωση του προσωπικού του φακέλου. Τελος, στις 4-3-2016, κατέθεσε τρίτη αίτηση, με την οποία ζήτησε την ένταξή του, από την κατηγορία ΤΕ του Κλάδου ΠΕ και ΤΕ Επικοινωνιών και Πληροφορικής, στην κατηγορία ΠΕ του ίδιου κλάδου, δηλαδή σε ανώτερη κατηγορία του ίδιου κλάδου.

2. Επειδή για το ζήτημα της ένταξης από την κατηγορία ΤΕ του Κλάδου ΠΕ και ΤΕ Επικοινωνιών και Πληροφορικής, στην κατηγορία ΠΕ του ίδιου κλάδου, δηλαδή σε ανώτερη κατηγορία του ίδιου κλάδου, δεν υφίσταται σχετική πρόβλεψη στον Οργανισμό του Υπουργείου Εξωτερικών, η ερωτώσα Υπηρεσία θέτει το στην περίληψη της παρούσας αναφερόμενο ερώτημα.

Νομοθετικό πλαίσιο

3. Στα άρθρα 8 παρ 1, 2 και 3 και 10 του Οργανισμού του Υπουργείου Εξωτερικών που έχει κυρωθεί με τον ν. 3566/2007 (Α. 117) ορίζονται τα εξής:

«Άρθρο 8

Απαγόρευση μετατάξεων

1. Απαγορεύεται η μετατάξη στο Υπουργείο Εξωτερικών οποιουδήποτε υπαλλήλου που υπηρετεί στο Δημόσιο, οι ΝΠΔΔ, στους Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΟΤΑ) και στον ευρύτερο δημόσιο τομέα. Γενικές ή ειδικές διατάξεις νόμου που προβλέπουν μετατάξεις των ανωτέρω υπαλλήλων δεν εφαρμόζονται για μετατάξεις σε κλάδους υπαλλήλων του Υπουργείου Εξωτερικών.

¹ υπάλληλος του ενιαίου μισθολογίου του Υπουργείου Εξωτερικών είναι οι υπάλληλοι των κλάδων Πτυχούχων Διοικητικών Επικοινωνιών και Πληροφορικής, Διοικητικών Γραμματείων και Γραμματέων (ΝΣΚ 256/2016).

Handwritten signature

2. Απαγορεύεται, επίσης, η μετάταξη υπαλλήλου οποιουδήποτε κλάδου του Υπουργείου Εξωτερικών σε άλλο κλάδο του ίδιου Υπουργείου².

3. Επιτρέπεται κατ' εξαίρεση: ...

Άρθρο 10

Εφαρμογή του Υπαλληλικού Κώδικα

Για θέματα που δεν ρυθμίζονται από τον παρόντα νόμο εφαρμόζονται, αναλόγως, οι οικείες διατάξεις του Υπαλληλικού Κώδικα».

4. Στα άρθρα 2 παρ.2, 70 παρ.1 και 3 και 73 παρ.3, 4 και 5 του Υπαλληλικού Κώδικα (ΥΚ) που έχει κυρωθεί με τον ν. 3528/2007 (Α'26) ορίζονται τα εξής:

«Άρθρο 2

Έκταση εφαρμογής

1. ... 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 70

Μετάταξη σε κλάδο ανώτερης κατηγορίας

1.Μετάταξη υπαλλήλου σε κενή θέση κλάδου ανώτερης κατηγορίας του ίδιου Υπουργείου ή της ίδιας δημόσιας υπηρεσίας ή του ίδιου νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου αντίστοιχα, επιτρέπεται μετά από αίτηση του υπαλλήλου και ύστερα από γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου του κλάδου στον οποίο μετατάσσεται³.

Ο μετατασσόμενος πρέπει να κατέχει τον τίτλο σπουδών που απαιτείται για τον κλάδο στον οποίο μετατάσσεται.

...

3. Ο υπάλληλος μετατάσσεται με το βαθμό που κατέχει. Αν ο εισαγωγικός βαθμός του κλάδου στον οποίο μετατάσσεται είναι ανώτερος του βαθμού που κατέχει, μετατάσσεται με τον εισαγωγικό αυτό βαθμό. Ο χρόνος υπηρεσίας που έχει διανυθεί

² Οι διατάξεις αυτές παρέμειναν σε ισχύ σύμφωνα με τη διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 3 του ν.4440/2016 (Α' 224)

³ Στην παράγραφο 5 άρθρου 35 του ν.4024/2011 (Α' 226) ορίζονται τα ακόλουθα: «5. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, κατά τη διάρκεια εφαρμογής του Μεσοπρόθεσμου Πλαισίου Δημοσιονομικής Στρατηγικής, επιτρέπεται η μετάθεση ή μετάταξη υπαλλήλου, περιλαμβανομένων των μετατάξεων των άρθρων 69, 70 και 72 του Υπαλληλικού Κώδικα, και χωρίς να υπάρχει κενή οργανική θέση στην υπηρεσία, τον κλάδο ή τον φορέα που μετατάσσεται ή μεταπίθεται, με ταυτόχρονη μεταφορά της θέσης που κατέχει ο υπάλληλος».

στο βαθμό με τον οποίο ο υπάλληλος μετατάσσεται, θεωρείται ότι έχει διανυθεί στο βαθμό της θέσης στην οποία μετατάσσεται, εφόσον έχει διανυθεί με τον πλοοποιοδότη που απαιτείται για τον κλάδο αυτόν.

Άρθρο 73

Διαδικασία μετατάξεων εντός του ίδιου φορέα

1.

3. Οι αιτήσεις μετατάξης εισάγονται στο υπηρεσιακό συμβούλιο και εντός δύο (2) μηνών από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής τους, διατυπώνεται γνώμη για την υποδοχή ή την απόρριψη τους, αφού συνεκτιμηθούν τόσο η καταλληλότητα του υποψηφίου για την άσκηση των καθηκόντων του κλάδου στον οποίο ζητεί να μεταταγεί, όσο και οι ανάγκες της υπηρεσίας. Σε περίπτωση υποβολής περισσότερων αιτήσεων για μετατάξη στην ίδια θέση, το αρμόδιο όργανο λαμβάνει υπόψη την αποδοχή των υπαλλήλων, το χρόνο συνολικής υπηρεσίας στο βαθμό και τον κλάδο, καθώς και τα λοιπά στοιχεία του προσωπικού τους μητρώου.

4. Η μετατάξη διενεργείται με απόφαση του αρμόδιου Υπουργού.

5. Η πράξη μετατάξης δημοσιεύεται σε περίληψη στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως [Το άρθρο 73 αντικαταστάθηκε ως άνω με το άρθρο 14 του ν 4440/2016 (Α' 224)]».

Ερμηνεία και εφαρμογή των διατάξεων

5. Από τις προεκτεθείσες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, ενοψει και όλου του νομικού πλαισίου εντός του οποίου εντάσσονται, του σκοπού που εξυπηρετούν και την υπαγωγή σ' αυτές των πραγματικών περιστάσεων που τέθηκαν υπόψη του Τμήματος από την ερωτώσα υπηρεσία, συναγόνται τα ακόλουθα:

6. Με τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 8 του Οργανισμού του Υπουργείου Εξωτερικών απαγορεύθηκε η μετατάξη υπαλλήλων άλλων Υπουργείων στο Υπουργείο Εξωτερικών καθώς και η μετατάξη των υπαλλήλων του ομοιοδότητου κλάδου σε άλλο κλάδο του Υπουργείου αυτού, σε αντίθεση με όσα ισχύουν για τους υπόλοιπους υπαλλήλους του Δημοσίου, σύμφωνα με το άρθρο 70 του Υπαλληλικού Κώδικα, με την επιφύλαξη των εξαιρέσεων που προβλέπονται από την παράγραφο 3 του ανωτέρω άρθρου του Οργανισμού αυτού (ΔΕΑΘ 337/2010). Η απαγόρευση αυτή έχει κριθεί ως συνταγματικά επιτρεπτή, διότι αφορά διαφορετική κατηγορία υπαλλήλων, οι οποίοι υπηρετούν κάτω από διαφορετικές συνθήκες, ανάγεται δε στην ευχέρεια του νομοθέτη να εισάγει ειδικές ρυθμίσεις για τη

[Handwritten signature]

συγκεκριμένη κατηγορία υπαλλήλων στα θέματα της υπηρεσιακής τους εξέλιξης και κατάστασης (ΔΕΑΘ 963/2010, 463/2010, 416/2010, 119/2010).

7. Η απαγόρευση μετάταξης των υπαλλήλων του Υπουργείου Εξωτερικών με τις παραπάνω διατάξεις του Οργανισμού του, όπως προκύπτει από τη γραμματική διατύπωση αυτών, δεν καταλαμβάνει και την περίπτωση της μετάταξης (ένταξης) υπαλλήλων των κλάδων ΠΕ και ΤΕ Πτυχιούχων Διοικητικών και ΠΕ και ΤΕ Επικοινωνιών και Πληροφορικής του Υπουργείου αυτού σε ανώτερη κατηγορία του ίδιου κλάδου, διότι αυτή δεν αποτελεί μετάταξη από άλλο Υπουργείο στο Υπουργείο Εξωτερικών ούτε μετάταξη από κλάδο του Υπουργείου Εξωτερικών σε άλλο κλάδο αυτού, αλλά συνιστά μετάταξη (ένταξη) σε θέση ανώτερης εκπαιδευτικής βαθμίδας εντός του ίδιου κλάδου του εν λόγω Υπουργείου.

8. Περαιτέρω, δεν υφίσταται διάταξη του Οργανισμού του Υπουργείου Εξωτερικών που να ρυθμίζει το ζήτημα της μετάταξης σε θέση ανώτερης εκπαιδευτικής βαθμίδας. Ενόψει τούτου, βάσει των διατάξεων των άρθρων 10 του Οργανισμού του Υπουργείου Εξωτερικών και της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του Υπαλληλικού Κώδικα, σε περιπτώσεις αιτημάτων υπαλλήλων των ανωτέρω κλάδων του Υπουργείου Εξωτερικών, για ένταξή τους σε ανώτερη κατηγορία του ίδιου κλάδου, δηλαδή από την κατηγορία ΤΕ στην κατηγορία ΠΕ του ίδιου κλάδου, τυγχάνουν ανάλογης εφαρμογής οι διατάξεις των άρθρων 70 και 73 του Υπαλληλικού Κώδικα (πρβλ. ΝΣΚ 256/2016).

9. Η μετάταξη υπαλλήλου σε θέση ανώτερης εκπαιδευτικής βαθμίδας, που προβλέπεται στο άρθρο 70 του Υπαλληλικού Κώδικα, θεωρείται άτυπη μορφή προαγωγής και συνιστά έμπρακτη επιβράβευση του υπαλλήλου, που απέκτησε τίτλο σπουδών, ενώ εκπλήρωνε παράλληλα τις υπηρεσιακές του υποχρεώσεις (Στ. Κτιστάκη- Βασ. Κονδύλης - Ευαγγ. Τζιράκη, Υπαλληλικός κώδικας- Ερμηνεία κατ' άρθρο, έκδοση 2018, Ερμηνεία άρθρου 70, σελ. 451, Α. Τάχος- Ι. Συμεωνίδης, Ερμηνεία Υπαλληλικού Κώδικα, 3^η έκδοση, Ερμηνεία άρθρου 70, σελ.923). Η παροχή, εξάλλου, δυνατότητας ένταξης υπαλλήλου σε ανώτερη κατηγορία του ίδιου κλάδου δε φαίνεται να εμποδίζει την ομαλή και απρόσκοπτη λειτουργία της υπηρεσίας, κατατείνει δε στην ενίσχυση των επαγγελματικών δεξιοτήτων του υπαλλήλου και την προώθηση της σταδιοδρομίας του.

10. Εξάλλου, από τον συνδυασμό των διατάξεων του άρθρου 70 του Υπαλληλικού Κώδικα συνάγεται ότι, σε περίπτωση μετάταξης υπαλλήλου σε ανώτερη κατηγορία του ίδιου κλάδου, λόγω απόκτησης του απαιτούμενου προς τούτο τυπικού

προσόντος (τίτλου σπουδών), για να προσμετρηθεί στον βαθμό της ανώτερης κατηγορίας, που μετατάσσεται ο υπαλλήλος, ως πλεονάζων, ο χρόνος που ο υπαλλήλος αυτός έχει διανύσει στον ίδιο βαθμό της κατώτερης κατηγορίας, τίθεται ως απαραίτητη προϋπόθεση ο εν λόγω χρόνος να έχει διανυθεί με το τυπικό προσόν (τίτλο σπουδών) που απαιτείται για τη μετάταξη του στην ανώτερη κατηγορία του ίδιου κλάδου. Τυχόν αντίθετη ερμηνευτική εκδοχή θα προσέκρουε στη συνταγματικά κατοχυρωμένη αρχή της ισότητας και αξιοκρατίας, καθόσον θα απέβαινε σε βάρος της βαθμολογικής εξέλιξης των υπαλλήλων, που κατέχουν τίτλους σπουδών ανώτερης κατηγορίας, σε σχέση με μετατασσόμενους υπαλλήλους κατώτερης κατηγορίας, που αποκτούν μεταγενέστερα το απαιτούμενο για τη μετάταξη τους σε ανώτερη κατηγορία, τυπικό προσόν (ΔΕΑΘ 1451/2010). Εξάλλου, για να θεωρηθεί ότι ο χρόνος υπηρεσίας του μετατασσόμενου έχει διανυθεί με τον τίτλο σπουδών στον βαθμό της θέσης στην οποία μετατάσσεται, πρέπει να έχει κατατεθεί ο τίτλος στην υπηρεσία του υπαλλήλου, ο χρόνος δε κατάθεσης του εν λόγω τίτλου αποτελεί την αφαιρετική υπολογισμού του χρόνου υπηρεσίας που θεωρείται ότι έχει διανυθεί με αυτόν (ΝΣΚ 34/2016).

11. Περαιτέρω, σύμφωνα με τη ρητή πρόβλεψη της παραγράφου 3 του άρθρου 73 του Υπαλληλικού Κώδικα, οι αιτήσεις μετάταξης εισάγονται στο αρμόδιο υπηρεσιακό συμβούλιο, το οποίο, κατά τη διατυπωση γνώμης για την αποδοχή ή απόρριψή τους, συνεκτιμά τόσο την καταλληλότητα του υποψηφίου για την άσκηση των καθηκόντων του όσο και τις ανάγκες της υπηρεσίας, ενώ, σε περίπτωση υποβολής περισσότερων αιτήσεων για μετάταξη στην ίδια θέση, λαμβάνει επίσης υπόψη την απόδοση των υπαλλήλων, τον χρόνο της συνολικής τους υπηρεσίας στον βαθμό και τον κλάδο, καθώς και τα λοιπά στοιχεία του προσωπικού τους μητρώου. Ακολουθεί η έκδοση απόφασης του αρμόδιου Υπουργού και η δημοσίευση της πράξης μετάταξης στην Εφημερίδα της Κυβερνήσης.

Απάντηση

12. Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, στο ερώτημα που υποβλήθηκε το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Α'), γνωμοδοτεί, ομόφωνα, ως εξής:

Σε περιπτώσεις αιτημάτων υπαλλήλων των κλάδων ΠΕ και ΤΕ Πτυχιούχων Διοικητικών και ΠΕ και ΤΕ Επικοινωνιών και Πληροφορικής, για ένταξή τους σε ανώτερη κατηγορία του ίδιου κλάδου, δηλαδή από την κατηγορία ΤΕ στην κατηγορία ΠΕ του ίδιου κλάδου, τυγχάνουν ανάλογης εφαρμογής οι διατάξεις των άρθρων 70 και 73 του Υπαλληλικού Κώδικα.

Περαιτέρω, για να προσμετρηθεί στον βαθμό της ανώτερης κατηγορίας που μετατάσσεται ο υπάλληλος, ως πλεονάζων, ο χρόνος που ο υπάλληλος αυτός έχει διανύσει στον ίδιο βαθμό της κατώτερης κατηγορίας, πρέπει ο εν λόγω χρόνος να έχει διανυθεί με το τυπικό προσόν (τίτλο σπουδών) που απαιτείται για τη μετάταξή του στην ανώτερη κατηγορία του ίδιου κλάδου.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 27-1-2020

Η Πρόεδρος

Ευγενία Βελώνη

Αντιπρόεδρος ΝΣΚ

Η Εισηγήτρια

Ασημίνα Δημητρακοπούλου

Πάρεδρος ΝΣΚ