



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδότησης 6/2020

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. Π49-49933/10-10-2019 έγγραφο του Υπουργείου Εξωτερικών, ΣΤ1 Δ/ση Προσωπικού και Διοικητικής Οργάνωσης.

Περίληψη ερωτήματος: Ερωτάται, εάν οι διατάξεις του άρθρου 98 του Υπαλληλικού Κώδικα, όπως αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 26 παρ. 1 του ν. 4369/2016, και του εκδοθέντος κατ' εξουσιοδότηση αυτού π.δ. 69/2016, εφαρμόζονται για τη βαθμολογική εξέλιξη των υπαλλήλων του ενιαίου μισθολογίου του Υπουργείου Εξωτερικών, στο πλαίσιο της ανάλογης εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 25-27 του ν. 4369/2016, σύμφωνα με τη γνωμοδότηση του Α' Τμήματος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους με αριθμό 256/2016.

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. Η 2/11 Διευθυνση Προσωπικού και Διοικητικής Οργάνωσης του Υπουργείου Εξωτερικών, στο πλαίσιο ανάλογης εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 25-27 του ν. 4369/2016, που τροποποίησαν, μεταξύ άλλων, αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 98 του Υπαλληλικού Κώδικα, σε υπαλλήλους των κλάδων Πτυχιούχων Διοικητικών, Επικοινωνιών και Πληροφορικής, Διοικητικών Γραμματέων και Επιμελητιών του Υπουργείου Εξωτερικών, όπως έγινε δεκτό με τη γνωμοδότηση του Α' Τμήματος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους με αριθμό 256/2016¹, προέβη μετά την αποδοχή της από τον τότε Αναπληρωτή Εξωτερικών, σε αναδρομική βαθμολογική κατάταξη των υπαλλήλων αυτών, με βάση τον συνολικό χρόνο πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας που τους είχε αναγνωρισθεί μέχρι την 1η-1-2016.
2. Στην παραπάνω Διευθυνση έχουν υποβληθεί και εκκρεμούν αιτήσεις υπαλλήλων των ανωτέρω κλάδων (42 το έτος 2016, 10 το έτος 2017, 1 το έτος 2018 και 3 το έτος 2019 μετά την αποδοχή της ανωτέρω γνωμοδότησης του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους), με τις οποίες ζητούν την αναγνώριση προϋπηρεσίας τους εκτός δημοσίου τομέα, που διανύθηκε πριν τον διορισμό τους στο Υπουργείο Εξωτερικών, με σκοπό τη βαθμολογική τους εξέλιξη σύμφωνα με το άρθρο 98 του Υπαλληλικού Κώδικα, όπως αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 26 παρ. 1 του ν. 4369/2016.
3. Ενόψει των αιτήσεων αυτών, η ερωτώσα Υπηρεσία θέτει το στην περίληψη της παρουσίας αναφερόμενο ερώτημα, καθόσον η αναγνώριση της προϋπηρεσίας εκτός δημοσίου τομέα σε υπαλλήλους των ανωτέρω κλάδων που υπηρετούν σε Αρχές της Εξωτερικής Υπηρεσίας, λόγω της επακόλουθης μείωσης του χρόνου που απαιτείται για την προαγωγή τους, με τη συμπλήρωση του απαιτούμενου χρόνου και την προαγωγή τους στον επόμενο βαθμό, επιφέρει μεταβολή της επιδοματικής βαθμίδας επί του επιδόματος υπηρεσίας αλλοδαπής, καθώς το τελευταίο υπολογίζεται ως ποσοστό, ανάλογα με τον βαθμό που κατέχουν οι υπάλληλοι, επί του αντίστοιχου επιδόματος που λαμβάνει ο Πρέσβης, με την παρατήρηση ότι η προϋπηρεσία εκτός

¹ Με τη γνωμοδότηση αυτή, η οποία έγινε αποδεκτή στις 15-4-2019 από τον τότε Αναπληρωτή Υπουργό Εξωτερικών, έγινε δεκτό ότι «Για τα θέματα της βαθμολογικής διάρθρωσης, κατάταξης και εξέλιξης των υπαλλήλων των κλάδων ΠΕ και ΓΕ Διοικητικού, Διοικητικών Γραμματέων, Επικοινωνιών και Πληροφορικής καθώς και του κλάδου Επιμελητιών του ΥΠΕΞ, μετά τη θέση σε ισχύ των διατάξεων των άρθρων 25 έως 28 του ν. 4369/2016 και την κατάργησή με την διαταγή του άρθρου 28 του ίδιου νόμου των διατάξεων των άρθρων 6 έως 11 και 28 του ν. 4024/2011, δεν εφαρμόζονται μεν ευθέως οι διατάξεις των άρθρων 25, 26 και 27 του ν. 4369/2016 στους υπαλλήλους αυτούς του ΥΠΕΞ, λόγω όμως του υφιστάμενου ακούσιου κενού ρυθμίσεως, ευρίσκουν πεδίο εφαρμογής οι διατάξεις των άρθρων 10 του Οργανισμού του ΥΠΕΞ (ν. 3566/2007) και της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του Υπαλληλικού Κώδικα (ν. 3528/2007), έτσι ώστε, για τα θέματα αυτά, να τυγχάνουν αναλογικής εφαρμογής οι οικείες διατάξεις του Υπαλληλικού Κώδικα, όπως ισχύουν, τουλάχιστον μέχρι την τυχόν νομοθετική ρύθμιση των θεμάτων αυτών για τους ως, ανω κλάδους προσωπικού του ΥΠΕΞ».

δημοσίου τομέα ουδέποτε λαμβανόταν υπόψη για τη βαθμολογική εξέλιξη των υπαλλήλων του Υπουργείου Εξωτερικών παρά μόνο για τη θεμελίωση συνταξιοδοτικού δικαιώματος στο πλαίσιο της διαδοχικής ασφάλισης

4. Η Διεύθυνση Εισοδηματικής Πολιτικής του Γενικού Λογιστηρίου του Κράτους, ως αρμόδια αρχή για την παροχή απόψεων επί μισθολογικών θεμάτων, στο έγγραφό της με αριθμό πρωτ.2/88438/ΔΕΠ/19-12-2019 εκφράζει την άποψη ότι το επίδομα υπηρεσίας αλλοδαπής παρέχεται στους υπαλλήλους του Υπουργείου Εξωτερικών σε ποσοστό επί του αντίστοιχου επιδόματος του Πρέσβευς, ανάλογα με τον βαθμό και τον κλάδο που κατέχουν. Ως εκ τούτου, οποιαδήποτε βαθμολογική εξέλιξη λόγω αναγνώρισης προϋπηρεσίας που έχει διανυθεί στον ιδιωτικό τομέα έως επτά (7) έτη, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 26 του ν.4369/2016, θα επηρεάσει και το ύψος του εν λόγω επιδόματος.

Νομοθετικό πλαίσιο

5. Στο άρθρο 98 παρ.1, 2 και 6 του Υπαλληλικού Κώδικα (ΥΚ) που έχει κυρωθεί με τον ν.3528/2007 (Α' 26), όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 26 παρ.1 του ν.4369/2016 (Α' 33), ορίζονται τα εξής

«Άρθρο 98

Βαθμολογική ένταξη

1. Οι υπάλληλοι, που έχουν πριν από το διορισμό τους χρόνο πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας, εντάσσονται μετά τη μονιμοποίησή τους μέχρι και τον αμέσως προηγούμενο του καταληκτικού βαθμό, με συνυπολογισμό πλεονάζοντος χρόνου στο βαθμό αυτό, ύστερα από ουσιαστική κρίση του Υπηρεσιακού Συμβουλίου. Η ένταξη ανατρέχει στο χρόνο κρίσης του οικείου Υπηρεσιακού Συμβουλίου.

2. Ως πραγματική δημόσια υπηρεσία νοείται κάθε υπηρεσία που έχει διανυθεί στο Δημόσιο, σε Ν.Π.Δ.Δ., σε Ν.Π.Ι.Δ. του Δημοσίου ή σε Ο.Τ.Α., με σχέση εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου ορισμένου ή αορίστου χρόνου, καθώς και κάθε άλλη υπηρεσία που, με βάση ειδικές διατάξεις, αναγνωρίζεται ως πραγματική δημόσια υπηρεσία για βαθμολογική εξέλιξη.

...

6. Προϋπηρεσία σε συναφές αντικείμενο έως επτά (7) έτη που έχει διανυθεί πριν από το διορισμό, εκτός του δημοσίου τομέα, λαμβάνεται υπόψη εφόσον αποδεικνύεται. Οι όροι και οι προϋποθέσεις αναγνώρισης της ως άνω προϋπηρεσίας, καθώς και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια καθορίζονται με προεδρικό διάταγμα που εκδίδεται με πρόταση του Υπουργού Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης».

6. Στα άρθρα 1, 2 και 6 παρ 1 και 4 του π.δ 69/2016 (Α' 127), το οποίο εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της παραγράφου 6 του άρθρου 98 του Υπαλληλικού Κώδικα, όπως ισχύει, ορίζονται τα εξής:

« Άρθρο 1

Πεδίο εφαρμογής

Στις διατάξεις του παρόντος υπαγονται: α) οι υπάλληλοι που επιτίθουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ., που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του Ν. 3528/2007 (Α' 26), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 του ως άνω Κώδικα .

Άρθρο 2

Αντικείμενο

1. Αποδεδειγμένη προϋπηρεσία, η οποία δε συνιστά πραγματική δημόσια υπηρεσία της παραγράφου 2 του άρθρου 98 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ. και . . . η οποία έχει αποκτηθεί στην Ελλάδα ή σε άλλο κράτος - μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης, αναγνωρίζεται για τη βαθμολογική ένταξη υπαλλήλων, οι οποίοι επιτίθουν στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 1 του παρόντος, μετά τη μονιμοποίησή τους σύμφωνα με το άρθρο 40 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ. και με το άρθρο 45 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων και Κοινοτικών Υπαλλήλων.

2. Η προϋπηρεσία που αναγνωρίζεται σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1, δεν μπορεί να υπερβαίνει τα επτά (7) έτη για εργασιακή σχέση πλήρους απασχόλησης.

3. Οι υπάλληλοι, στους οποίους αναγνωρίζεται προϋπηρεσία της παραγράφου 1, εντάσσονται μετά τη μονιμοποίησή τους μέχρι και τον αμέσως προηγούμενο του καταληκτικού βαθμού. Μετά την ένταξη, ο επιπλέον χρόνος της προϋπηρεσίας συνυπολογίζεται ως πλεονάζων στο βαθμό που εντάσσεται ο υπάλληλος.

4. Στους υπαλλήλους που κατέχουν ήδη κατά τη δημοσίευση του παρόντος τον καταληκτικό βαθμό της κατηγορίας τους, η προϋπηρεσία που αναγνωρίζεται σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος, συνυπολογίζεται ως πλεονάζων χρόνος στο βαθμό αυτό.

5. Για την αναγνώριση της προϋπηρεσίας εκδίδεται απόφαση του αρμόδιου για τη βαθμολογική ένταξη οργάνου ύστερα από σύμφωνη γνώμη του Υπηρεσιακού

Συμβουλίου. Η βαθμολογική ένταξη ανατρέχει στον χρόνο κρίσης του οικείου Υπηρεσιακού Συμβουλίου.

Άρθρο 6

Διαδικασία αναγνώρισης προϋπηρεσίας εκτός Δημοσίου τομέα

1. Προκειμένου να αναγνωρισθεί η προϋπηρεσία του άρθρου 2, ο ενδιαφερόμενος υπάλληλος υποβάλλει αίτηση στην αρμόδια Διεύθυνση Προσωπικού, όπου ανήκει οργανικά. Η αίτησή του, προκειμένου να εξεταστεί, πρέπει να συνοδεύεται από τα αναφερόμενα στις παραγράφους 2 και 3 του παρόντος άρθρου δικαιολογητικά. Οι αιτήσεις αναγνώρισης παραπέμπονται στο αρμόδιο υπηρεσιακό συμβούλιο εντός μηνός από την υποβολή τους στην αρμόδια Διεύθυνση Προσωπικού.

4. Το Υπηρεσιακό Συμβούλιο προβαίνει στην εξέταση των δικαιολογητικών των παραγράφων 2 και 3 και αποφαινεται επί της αιτήσεως εντός τριών (3) μηνών από την παραπομπή σε αυτό του σχετικού ερωτήματος. Το αρμόδιο όργανο εκδίδει τη σχετική απόφαση εντός δεκαπέντε (15) ημερών από τη διατύπωση σύμφωνης γνώμης του Υπηρεσιακού Συμβουλίου. Με την απόφαση αναγνώρισης του χρόνου προϋπηρεσίας του άρθρου 2 πραγματοποιείται και η κατάταξη σε βαθμό ή ο συνυπολογισμός της ως πλεονάζοντος χρόνου στον βαθμό που ήδη κατέχει ο υπάλληλος».

7. Στα άρθρα 8 παρ.1, 11 παρ.4 στοιχ. α και 13 του ν. 4354/2015 (Α' 176) ορίζονται τα εξής:

«Άρθρο 8

Αποσύνδεση μισθού - βαθμού

1. Το προσωπικό της παραγράφου 1 του προηγούμενου άρθρου ² εξελίσσεται ανεξάρτητα από το βαθμό που κάθε φορά κατέχει, σε μισθολογικά κλιμάκια (Μ.Κ.), όπως αυτά ορίζονται στο επόμενο άρθρο.

Άρθρο 11

Χρόνος και τρόπος μισθολογικής εξέλιξης

1.

4 α. Ως προϋπηρεσία, που αναγνωρίζεται για την εξέλιξη των υπαλλήλων, που υπάγονται στις διατάξεις του παρόντος, στα μισθολογικά κλιμάκια του άρθρου 9,

² Πρόκειται για τους μόνιμους και δοκίμους πολιτικούς δημοσίου υπαλλήλους, καθώς και τους υπαλλήλους με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου και ορισμένου χρόνου που υπηρετούν στον δημόσιο τομέα

λαμβάνεται η υπηρεσία που προσφέρεται σε φορείς της παραγράφου 1 του άρθρου 7 των κρατών - μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης, καθώς και στους επίσημους θεσμούς και όργανα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, με σχέση εξαρτημένης εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου αοριστού η ορισμένου χρόνου . [Η περίπτωση α της παραγράφου 4 αντικαταστάθηκε ως άνω, από τότε που ίσχυσε με το άρθρο 35 παρ. 2 του ν. 4484/2017 (Α' 110)]

Άρθρο 13

Όριοις αποδοχών

Οι μηνιαίες τακτικές αποδοχές του υπαλλήλου αποπλούνται από το βασικό μισθό, τα επιδόματα και τις παροχές των άρθρων 15, 16, 17, 18 και 19 σύμφωνα με τις προϋποθέσεις χορήγησής τους, ¹ καθώς και την προσωπική διαφορά του άρθρου 27».

8. Στο άρθρο 155 παρ. 1, 4 και 5 του Οργανισμού του Υπουργείου Εξωτερικών που έχει κυρωθεί με τον ν. 3566/2007 (Α' 117) ορίζονται τα εξής:

«Άρθρο 155

Αποδοχές προσωπικού

Στο άρθρο 155 παρ. 1, 4 και 5 του Οργανισμού του Υπουργείου Εξωτερικών που έχει κυρωθεί με τον ν. 3566/2007 (Α' 117) ορίζονται τα εξής:

«Άρθρο 155

Αποδοχές προσωπικού

1. Οι αποδοχές των υπαλλήλων του Υπουργείου Εξωτερικών νοούνται ο βασικός μισθός και όλα τα, κατά τις κείμενες διατάξεις, χορηγούμενα επιδόματα και προσαυξήσεις

4. Προς ανημερώπιση του αυξημένου κόστους ζωής στην αλλοδαπή και των ειδικών συνθηκών διαβίωσης σε κάθε χώρα, παρέχεται σε ευρώ ή συνάλλαγμα, πέραν των αποδοχών που αναφέρονται στην παραγραφο 1, και επίδομα υπηρεσίας στην αλλοδαπή, αναλόγως του κλάδου και του βαθμού. Το επίδομα αυτό προσαυξάνεται αναλόγως των ποσοστών, που ορίζονται εκάστοτε με την προβλεπόμενη στην παραγραφο 5 κοινή υπουργική απόφαση, για τα οικογενειακά βάρη και τη στέγαση. Τα ανωτέρω ποσά που καταβάλλονται απαλλάσσονται από κάθε υπέρ του Δημοσίου

¹ Πρόκειται για το οικογενειακό επίδομα, το επίδομα θέσης ευθύνης, την αμοιβή που συνδέεται με την περιγραφή και αξιολόγηση των θέσεων εργασίας, το επίδομα επικίνδυνης και ανθυγιεινής εργασίας και το επίδομα απομακρυσμένων παραμεθωρίων περιοχών.



και υπέρ του Μετοχικού Ταμείου Πολιτικών Υπαλλήλων (ΜΤΠΥ) ή τρίτων κράτηση ή οποιαδήποτε άλλη επιβάρυνση.

5. Το ανωτέρω επίδομα καθορίζεται, για τους με πρεσβευτικό βαθμό υπαλλήλους του Υπουργείου Εξωτερικών, με κοινή απόφαση των Υπουργών Εξωτερικών και Οικονομίας και Οικονομικών, λαμβανομένων υπόψη των πινάκων των Ηνωμένων Εθνών και της Ευρωπαϊκής Ένωσης για το κόστος ζωής στις πρωτεύουσες όλου του κόσμου. Για τους λοιπούς υπαλλήλους, καθορίζεται, με όμοια απόφαση⁴, σε ποσοστό επί αυτού το οποίο έχει καθορισθεί για τους υπαλλήλους με πρεσβευτικό βαθμό. Η ως άνω υπουργική απόφαση επιτρέπεται να έχει αναδρομική ισχύ».

Ερμηνεία και εφαρμογή των διατάξεων

9. Κατά την ενώπιον του Τμήματος συζήτηση μεταξύ των μελών επί της ερμηνείας των προπαρατεθεισών διατάξεων διατυπώθηκαν δύο (2) γνώμες:

10. Η γνώμη της πλειοψηφίας, που απαρτίσθηκε από την Πρόεδρο του Τμήματος, Ευγενία Βελώνη, Αντιπρόεδρο ΝΣΚ και τους Νομικούς Συμβούλους του Κράτους Ανδρέα Ανδρουλιδάκη, Στυλιανή Χαριτάκη, Νικόλαο Δασκαλαντωνάκη, Γεώργιο Ανδρέου, Κωνσταντίνα Χριστοπούλου, Αγγελική Καστανά, Κωνσταντίνο Ζαμπάρα, (ψήφοι 8), με την οποία συντάχθηκε και η εισηγήτρια Ασημίνα Δημητρακοπούλου, Πάρεδρος του ΝΣΚ (γνώμη χωρίς ψήφο), δέχθηκε τα εξής:

11. Με το άρθρο 98 του Υπαλληλικού Κώδικα (ν. 3528/2007), όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή του με τη διάταξη του άρθρου 26 παρ.1 του ν. 4369/2016, ρυθμίστηκαν θέματα βαθμολογικής ένταξης των δημοσίων υπαλλήλων. Ειδικότερα, ορίστηκε ότι οι υπάλληλοι, που έχουν, πριν από τον διορισμό τους, χρόνο πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας, εντάσσονται μετά τη μονιμοποίησή τους μέχρι και τον αμέσως προηγούμενο του καταληκτικού βαθμού, με συνυπολογισμό

⁴ Κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 135 του προϊσχύσαντος Οργανισμού του Υπουργείου Εξωτερικών, που είχε κυρωθεί με τον ν. 2594/1998, εκδόθηκε η με αριθμό 2/19609/0022/14-4-2006 κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών και Εξωτερικών «Καθορισμός επιδοματος υπηρεσίας αλλοδαπής του προσωπικού του Υπουργείου Εξωτερικών που υπηρετεί στις Διπλωματικές και Προξενικές Αρχές καθώς και στις Μόνιμες Αντιπροσωπείες» (Β' 553), με την οποία, μεταξύ άλλων, καθορίστηκε το επίδομα υπηρεσίας αλλοδαπής του προσωπικού του Υπουργείου Εξωτερικών που υπηρετεί στις Διπλωματικές και Προξενικές Αρχές καθώς και στις Μόνιμες Αντιπροσωπείες και προσδιορίστηκε το ποσοστό επί του Προισταμένου/Πρεσβευς, με βάση το οποίο καθορίζεται το επίδομα υπηρεσίας αλλοδαπής των λοιπών υπαλλήλων όλων των κλάδων. Η εν λόγω κ.α. έχει τροποποιηθεί ως προς το ύψος του επιδοματος υπηρεσίας αλλοδαπής του προσωπικού του Υπουργείου Εξωτερικών με μεταγενέστερες κ.α., οι οποίες εκδόθηκαν κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 135 του προϊσχύσαντος Οργανισμού του ΥΠΕΞ και του άρθρου 155 του ισχύοντος Οργανισμού του ΥΠΕΞ.

πλεονάζοντος χρόνου στο βαθμό αυτό, ύστερα από ουσιαστική κρίση του υπηρεσιακού συμβουλίου, ενώ περαιτέρω, προβλέφθηκε η δυνατότητα αναγνώρισης και προϋπηρεσίας, που διανύθηκε εκτός δημοσίου τομέα, μέχρι επιτά (7) ετών σε συναφές αντικείμενο, εφόσον αποδεικνύεται. Οι όροι και οι προϋποθέσεις αναγνώρισης της προϋπηρεσίας αυτής, καθώς και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια καθορίστηκαν στο π.δ. 69/2016, το οποίο εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της διάταξης της παραγράφου 6 του άρθρου 98 του Υπαλληλικού Κώδικα, όπως ισχύει. Με το εν λόγω π.δ. καθορίστηκε ειδικότερα το πεδίο εφαρμογής του και το αντικείμενο της ρύθμισης, το είδος της εκτός δημοσίου τομέα απασχόλησης που αναγνωρίζεται ως προϋπηρεσία και οι ειδικότερες προϋποθέσεις της αναγνώρισης, τα κριτήρια διαπίστωσης της συνάφειας του αντικειμένου της προϋπηρεσίας με το αντικείμενο απασχόλησης του υπαλλήλου και η διαδικασία για την αναγνώριση της προϋπηρεσίας, στο δε στοιχείο 2 του προοιμίου του αναφέρεται ότι από τις διατάξεις του δεν προκαλείται δαπάνη σε βάρος του κρατικού προϋπολογισμού (ΣΤΕ πρακτικό επιτεργασίας 145/2016).

12. Οι διατάξεις του άρθρου 98 του Υπαλληλικού Κώδικα χωρίς διάκριση και μεταξύ αυτών και αυτή της παραγράφου 6, όπως έγινε δεκτό με τη γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους με αριθμό 256/2016, η οποία μετά την αποδοχή της από τον τότε Αναπληρωτή Υπουργό Εξωτερικών έτυχε εφαρμογής από τη Διοίκηση, τυγχάνουν αναλογής εφαρμογής και στους υπαλλήλους του ενιαίου μισθολογίου του Υπουργείου Εξωτερικών, δηλαδή των κλάδων Πτυχιούχων Διοικητικών, Επικοινωνιών και Πληροφορικής, Διοικητικών Γραμματέων και Επιμελητών του Υπουργείου αυτού.

13. Περαιτέρω, με τον ν. 4354/2015, στο πλαίσιο εκσυγχρονισμού και ενίσχυσης της Δημόσιας Διοίκησης, προβλεφθηκε νέο σύστημα αμοιβών των υπαγομένων στο πεδίο εφαρμογής του νομού τούτου υπαλλήλων, όπως αναλυτικά αυτοί προσδιορίζονται στο άρθρο 7 παρ 1, ενώ με τις διατάξεις του άρθρου 8 ρητά πλέον προβλέπεται αποσύνδεση του βαθμού από το μισθολογικό κλιμάκιο των υπαλλήλων, οι οποίοι εξελίσσονται, ανεξάρτητα από τον βαθμό που κάθε φορά κατέχουν, στα μισθολογικά κλιμάκια που ορίζονται στο άρθρο 9 ανάλογα με την κατηγορία εκπαίδευσής τους (Υ.Ε., Δ.Ε., Γ.Ε., Π.Ε.). Με τις διατάξεις του άρθρου 11 ορίζεται ο χρόνος και τρόπος της μισθολογικής εξέλιξης και προβλέπεται ότι για την εξέλιξη των υπαλλήλων στα μισθολογικά κλιμάκια του άρθρου 9 αναγνωρίζεται η προϋπηρεσία, η οποία έχει προσφερθεί στους φορείς που υπάγονται στις διατάξεις του νέου νόμου με



σχέση εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου αορίστου ή ορισμένου χρόνου, δηλαδή σε φορείς μόνο του δημόσιου τομέα. Από τη συγκριτική θεώρηση των παραπάνω διατάξεων με αυτές του άρθρου 98 του Υπαλληλικού Κώδικα σαφώς προκύπτει ότι η αναγνώριση προϋπηρεσίας εκτός δημοσίου τομέα, που προβλέπεται από το άρθρο 98 παρ.6 του Υπαλληλικού Κώδικα, αξιοποιείται μόνο για τη βαθμολογική εξέλιξη των υπαλλήλων με ανώτατο όριο τα επτά έτη, χωρίς να επιφέρει συνέπειες στις αποδοχές των υπαλλήλων που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του ν.4354/2015, όπως η έννοια αυτών προσδιορίζεται στο άρθρο 13 του νόμου αυτού (ΣτΕ πρακτικό επεξεργασίας 145/2016).

14. Εξάλλου, το επίδομα υπηρεσίας αλλοδαπής, το οποίο παρέχεται σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 155 παρ. 4 του Οργανισμού του Υπουργείου Εξωτερικών, προς αντιμετώπιση του αυξημένου κόστους ζωής στην αλλοδαπή και των ειδικών συνθηκών διαβίωσης σε κάθε χώρα, πέραν των αποδοχών που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του ανωτέρω άρθρου του εν λόγω Οργανισμού, ανάλογα με τον κλάδο και τον βαθμό του υπαλλήλου που υπηρετεί στην αλλοδαπή, δεν εντάσσεται στην έννοια των αποδοχών, όπως αυτή προσδιορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 155 του Οργανισμού αυτού αλλά και στο άρθρο 13 του ν. 4354/2015, οι οποίες (αποδοχές) είναι ανεξάρτητες από τον βαθμό, σύμφωνα με το άρθρο 8 του τελευταίου αυτού νόμου, αλλά σε αυτή των πρόσθετων αποδοχών, άρρηκτα συνδεδεμένων με την παρουσία του υπαλλήλου στην αλλοδαπή (ΑΠ 678/2017, πρβλ.ΣτΕ 4028/2012, 749/2007⁴⁾). Λόγω δε της φύσης και του σκοπού για τον οποίο θεσπίστηκε το επίδομα υπηρεσίας αλλοδαπής, γίνεται νομολογιακά δεκτό, στο πλαίσιο ερμηνείας φορολογικών διατάξεων, ότι δεν υπόκειται σε φόρο εισοδήματος και εισφορά αλληλεγγύης (ΟλΣτΕ 1840/2013, ΣτΕ 4203/2015). Η αύξηση επομένως του ποσοστού του επιδόματος υπηρεσίας αλλοδαπής, που λαμβάνουν οι υπάλληλοι του ενιαίου μισθολογίου του Υπουργείου Εξωτερικών, κατά τον χρόνο της υπηρεσίας τους σε Αρχές της Εξωτερικής Υπηρεσίας, λόγω της βαθμολογικής τους εξέλιξης, μετά την αναγνώριση της προϋπηρεσίας τους εκτός δημοσίου τομέα, δεν αποτελεί μισθολογική συνέπεια αντίθετη στο άρθρο 98 παρ.6 του Υπαλληλικού Κώδικα.

15. Μειοψήφησε ο Νομικός Σύμβουλος του Κράτους Βασίλειος Καραγιώργος, (ψήφος 1), ο οποίος διατύπωσε την εξής γνώμη: Από τις διατάξεις των άρθρων 2 παρ. 2 του

⁴ Οι δύο τελευταίες αποφάσεις έχουν εκδοθεί υπό τις ομοίου περιχομένου διατάξεις των άρθρων 135 του ν.2594/1998 και 131 του ν. 419/1976 αντιστοίχα.

Υπαλληλικού Κώδικα και 10 του ν. 3566/2007 προκύπτει ότι οι διατάξεις του Υπαλληλικού Κώδικα εφαρμόζονται επί των υπαλλήλων του Υπουργείου Εξωτερικών μόνο για τα θέματα που δεν ρυθμίζονται ειδικά από τις διατάξεις του Οργανισμού του Υπουργείου Εξωτερικών. Το θέμα της ένταξης των υπαλλήλων του Υπουργείου Εξωτερικών σε βαθμούς, ανεξαρτήτως κλάδου και κατηγορίας, ρυθμίζεται στο νόμο αυτό, ειδικά, βάσει της πραγματικής υπηρεσίας στον κατεχόμενο βαθμό. Η έννοια της πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας για την βαθμολογική ένταξη προσδιορίζεται μεν στο άρθρο 98 του Υπαλληλικού Κώδικα. Όμως, η προϋπηρεσία, σε συναφές αντικείμενο έως επτά έτη, λαμβανομένη υπόψη για την βαθμολογική ένταξη των υπαγομένων στον Υπαλληλικό Κώδικα υπαλλήλων κατά τις διατάξεις του άρθρου 98 παρ. 6 του Υπαλληλικού Κώδικα και του π.δ. 69/2016, δεν εμπίπτει στην έννοια της πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας. Συνεπώς, ως μη πραγματική υπηρεσία, δεν λαμβάνεται υπόψη κατά τις ειδικές διατάξεις του Οργανισμού του Υπουργείου Εξωτερικών για τη βαθμολογική ένταξη των υπαλλήλων του Υπουργείου Εξωτερικών.

Απάντηση

16. Συμφωνα με τα προεκτεθέντα, στο ερώτημα που υποβλήθηκε το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Α'), γνωμοδοτεί, κατά πλειοψηφία, ως εξής:

Οι διατάξεις του άρθρου 98 του ν. 3528/2007, όπως αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 26 παρ. 1 του ν. 4369/2016, και του εκδοθέντος κατ' εξουσιοδότηση αυτού, π.δ. 69/2016, εφαρμόζονται για τη βαθμολογική εξέλιξη των υπαλλήλων των κλάδων Πτυχιούχων Διοικητικών, Επικοινωνιών και Πληροφορικής, Διοικητικών Γραμματέων και Επιμελητών του Υπουργείου Εξωτερικών, στο πλαίσιο της ανάλογης εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 25-27 του ν. 4369/2016.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 27-1-2020

Η Πρόεδρος

Ευγενία Βελώνη

Αντιπρόεδρος ΝΣΚ

Η Εισηγήτρια

Ασημίνα Δημητρακοπούλου

Πάρεδρος ΝΣΚ