



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

Αριθμός Γνωμοδότησεως 38/2018

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Τμήμα Ε'

Συνεδρίαση της 2ας Μαρτίου 2018

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Βασιλική Πανταζή, Δημήτριος
Αναστασόπουλος, Δημήτριος Μακαρονίδης, Σταύρος
Σπυρόπουλος, Γεώργιος Γρυλωνάκης, Νομικοί Σύμβουλοι.

Εισηγητής: Σπυρίδων Μαυρογιάννης, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ. (γνώμη χωρίς ψήφο)

Αριθμός Ερωτήματος: Το υπ' αριθμ. πρωτ. 2879/18-1-2018 έγγραφο του Υπουργείου Δικαιοσύνης, Διαφάνειας & Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων/Γεν Δ/ση Αντεγκληματικής και Σωφρονιστικής Πολιτικής.

Ερώτημα: Ερωτάται ποια θα πρέπει να είναι η συγκρότηση του Ειδικού Υπηρεσιακού Συμβουλίου Υπαλλήλων των Καταστημάτων Κράτησης στην περίπτωση που εξετάζονται αιτήματα μετάταξης υπαλλήλων, που εκπροσωπούνται σε αυτό από διαφορετική κατηγορία αιρετών μελών.

Επί του ανωτέρω ερωτήματος, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Ε') γνωμοδότησε ως εξής:

Ιστορικό

Από το έγγραφο της ερωτώσης υπηρεσίας και τα στοιχεία του φακέλου που το συνοδεύουν προκύπτει το ακόλουθο πραγματικό:

1. Στην ημερήσια διάταξη της από 19-12-2017 συνεδρίασης του Ειδικού Υπηρεσιακού Συμβουλίου Υπαλλήλων των Καταστημάτων Κράτησης συμπεριλαμβανόταν και η εξέταση αιτήσεων υπαλλήλων διαφορετικών κλάδων (ενός του κλάδου ΔΕ Προσωπικού Εξωτερικής Φρούρησης και ενός του κλάδου ΠΕ Σωφρονιστικού Ενηλίκων) για μετάταξη σε μία θέση του κλάδου ΠΕ Κοινωνιολόγων Καταστήματος Κράτησης.

2. Ενόψει του ότι το ως άνω Υπηρεσιακό Συμβούλιο συγκροτείται, εκτός άλλων και από αιρετούς εκπροσώπους των υπαλλήλων, αναλόγως του αν εξετάζονται θέματα του κλάδου υπαλλήλων ΔΕ Εξωτερικής Φρούρησης, υπαλλήλων με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, ή λοιπών κατηγοριών και κλάδων υπαλλήλων, το υπηρεσιακό συμβούλιο γνωμοδότησε υπέρ της αναβολής εξέτασης των ανωτέρω αιτήσεων, λόγω διαφωνιών ως προς τη νόμιμη σύνθεσή του.

3. Ενόψει των ανωτέρω, προκύπτει ο προβληματισμός της Υπηρεσίας, ως προς το ποια θα πρέπει να είναι η συγκρότηση του συμβουλίου για την εξέταση αυτών των αιτήσεων μετάταξης.

Νομοθετικό Πλαίσιο

4. Στις διατάξεις του άρθρου 17 του ν. 3772/2009 (Α' 112) «Μεταρρυθμίσεις στην οργάνωση της Ιατροδικαστικής Υπηρεσίας, στη θεραπευτική μεταχείριση

χρηστών ναρκωτικών ουσιών και άλλες διατάξεις», όπως τροποποιηθέν ισχύει, ορίζονται τα εξής:

«1. Το Ειδικό Υπηρεσιακό Συμβούλιο των υπαλλήλων των καταστημάτων κράτησης, με έδρα την Κεντρική Υπηρεσία του Υπουργείου Δικαιοσύνης, αποτελείται από πέντε μέλη και συγκροτείται, με απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης, από: 1) α. τον Προϊστάμενο της Γενικής Διεύθυνσης Σωφρονιστικής Πολιτικής του Υπουργείου Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων, αναπληρούμενο από τον Προϊστάμενο της Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών - Διοικητικών Υπηρεσιών και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του ίδιου υπουργείου ως πρόεδρο. Σε περίπτωση έλλειψης κάποιου εξ' αυτών το Συμβούλιο συγκροτείται από το νόμιμο αναπληρωτή του στα κύρια υπηρεσιακά του καθήκοντα. β) έναν Προϊστάμενο Διεύθυνσης της Κεντρικής Υπηρεσίας του Υπουργείου Δικαιοσύνης, αναπληρούμενο από Προϊστάμενο άλλης Διευθύνσεως της ίδιας Κεντρικής Υπηρεσίας, γ) έναν Προϊστάμενο Διεύθυνσης των καταστημάτων κράτησης και δ) δύο αιρετούς εκπροσώπους των υπαλλήλων των καταστημάτων κράτησης, με τους αναπληρωτές τους. Όταν εξετάζονται θέματα του κλάδου υπαλλήλων ΔΕ Εξωτερικής Φρούρησης, ως αιρετά μέλη μετέχουν δύο εκπρόσωποι των υπαλλήλων εξωτερικής φρούρησης.

2. Τα μέλη του Υπηρεσιακού Συμβουλίου, με ισάριθμους αναπληρωτές τους, ορίζονται για θητεία δύο ετών, που αρχίζει την 1η Ιανουαρίου, με απόφαση που εκδίδεται κατά το Δεκέμβριο του προηγούμενου έτους. Κατά την πρώτη συγκρότηση του παρόντος Συμβουλίου, ορίζονται ως αιρετοί εκπρόσωποι οι αναδειχθέντες κατά την εκλογή αιρετών εκπροσώπων των μεν τακτικών μόνιμων υπαλλήλων των καταστημάτων κράτησης στις 29.11.2008, των δε υπαλλήλων του κλάδου ΔΕ Εξωτερικής Φρούρησης στις 13.12.2008. Κατά την πρώτη εφαρμογή του παρόντος, η θητεία των μελών του Συμβουλίου λήγει την 31η Δεκεμβρίου 2010. Γραμματέας του Υπηρεσιακού Συμβουλίου ορίζεται υπάλληλος με βαθμό τουλάχιστον Γ, με τον αναπληρωτή του, οι οποίοι υπηρετούν στην Κεντρική Υπηρεσία του Υπουργείου Δικαιοσύνης. Στο Συμβούλιο συμμετέχει ως εισηγητής ο Προϊστάμενος της Διεύθυνσης Διοίκησης και Ανάπτυξης Ανθρώπινου Δυναμικού του ίδιου Υπουργείου, με αναπληρωτή τον Προϊστάμενο του Τμήματος Διοίκησης Προσωπικού. 3. Κατά την πρώτη εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος άρθρου, το Υπηρεσιακό Συμβούλιο συγκροτείται εντός μηνός από της ενάρξεως ισχύος του παρόντος νόμου, οπότε λήγει

και η θητεία των μελών του υφιστάμενου Υπηρεσιακού Συμβουλίου υπαλλήλων καταστημάτων κράτησης. 4. Κατά τα λοιπά, εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις του εκάστοτε ισχύοντος Κώδικα Καταστάσεως Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ.».

5. Στις διατάξεις των άρθρων 159 παρ. 6 (ως τροποποιηθέν με την παρ. 9 του ένατου άρθρου του ν. 4057/2012 ισχύει), 69 παρ. 1, 70 παρ. 1 και 73 παρ. 4 (πριν την τροποποίησή τους από το ν. 4440/2016) του ν. 3528/2007 (Α' 26) «Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ.», ορίζονται τα εξής:

Άρθρο 159

«6. Τα Υπηρεσιακά Συμβούλια του προσωπικού των δημοσίων υπηρεσιών και των Ν.Π.Δ.Δ. είναι πενταμελή και αποτελούνται από: α) Τρεις (3) μόνιμους υπαλλήλους Προϊσταμένους Διεύθυνσης, από αυτούς που υπάγονται στην αρμοδιότητα του Υπηρεσιακού Συμβουλίου και υπηρετούν στην έδρα του ή στο Νομό Αττικής, για τα Υπηρεσιακά Συμβούλια που εδρεύουν στο νομό αυτόν. Αν δεν υπάρχουν ή δεν επαρκούν υπάλληλοι της οικείας υπηρεσίας με τις προαναφερόμενες προϋποθέσεις για να οριστούν μέλη του Υπηρεσιακού Συμβουλίου, ορίζονται υπάλληλοι από άλλη δημόσια υπηρεσία ή νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου που πληρούν τις προϋποθέσεις αυτές. Αν ο αριθμός των υπηρετούντων στην έδρα του Υπηρεσιακού Συμβουλίου δεν επαρκεί για τη Συγκρότηση του, ορίζονται υπάλληλοι που υπηρετούν εκτός της έδρας του νομού αυτού, που πληρούν τις προϋποθέσεις. β) Δύο (2) αιρετούς εκπροσώπους των υπαλλήλων με βαθμό τουλάχιστον Γ των κατηγοριών ΠΕ, ΤΕ και ΔΕ».

Άρθρο 69

«1. Μετάταξη υπαλλήλου σε κενή θέση άλλου κλάδου της ίδιας κατηγορίας του ίδιου Υπουργείου ή της ίδιας δημόσιας υπηρεσίας ή του ίδιου νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου αντίστοιχα, επιτρέπεται είτε με πρωτοβουλία της υπηρεσίας είτε μετά από αίτηση του υπαλλήλου, ύστερα από γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου του κλάδου στον οποίο μετατάσσεται».

Άρθρο 70

«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 μετατάσσεται».

Άρθρο 73

«4. Σε περίπτωση υποβολής περισσότερων αιτήσεων για μετάταξη στην ίδια θέση σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 69-71 του παρόντος, το υπηρεσιακό συμβούλιο λαμβάνει υπόψη την απόδοση των υπαλλήλων, το χρόνο συνολικής υπηρεσίας στο βαθμό και τον κλάδο, καθώς και τα λοιπά στοιχεία του προσωπικού τους μητρώου».

6. Στη διάταξη του άρθρου 9 παρ. 13 του ν. 4057/2012 (Α' 54) «Πειθαρχικό Δίκαιο Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου», ορίζονται τα εξής:

«13. Οι ρυθμίσεις των παραγράφων 7 έως και 12 ισχύουν από την 1η Νοεμβρίου 2011 και εφαρμόζονται αναλογικά και για το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου για την εφαρμογή της παρ. 4 της περίπτωσης Β' του άρθρου 40 του ν. 1884/1990 (Α' 81)».

7. Στις διατάξεις του άρθρου 40 περ. Β' παρ. 4 του ν. 1884/1990 (Α' 81) «Διαρρυθμίσεις στην έμμεση φορολογία και άλλες διατάξεις», ορίζονται τα εξής:

«4. Όταν τα υπηρεσιακά συμβούλια κρίνουν θέματα προσωπικού με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου, αντί των δύο αιρετών εκπροσώπων των μόνιμων υπαλλήλων, μετέχουν δύο αιρετοί εκπρόσωποι του προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, που εκλέγονται σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. γ' της παρ 1 του άρθρου 14 του ν. 1586/1986. Κατά την πρώτη εφαρμογή της διατάξεως αυτής ισχύουν αναλόγως οι διατάξεις της παρ. 10 του άρθρου 14 του ν. 1586/1986».

Ερμηνεία και εφαρμογή διατάξεων

8. Με τις ειδικές διατάξεις του ν. 3772/2009 καθορίστηκε η συγκρότηση του Ειδικού Υπηρεσιακού Συμβουλίου των υπαλλήλων των καταστημάτων κράτησης, προβλεπόμενου ότι μετέχουν σε αυτό, προς ενίσχυση της δημοκρατικής νομιμοποίησης της λειτουργίας του, της συμμετοχικότητας και της αντιπροσώπευσης των υπαλλήλων στις διαδικασίες ενώπιον αυτού, εκτός των υπηρεσιακών στελεχών και δύο αιρετοί εκπρόσωποι των υπαλλήλων των καταστημάτων κράτησης, με τους

αναπληρωτές τους, ενώ επίσης προβλέφθηκε ότι, όταν εξετάζονται θέματα του κλάδου υπαλλήλων ΔΕ Εξωτερικής Φρούρησης, ως αιρετά μέλη μετέχουν δύο εκπρόσωποι των υπαλλήλων εξωτερικής φρούρησης. Περαιτέρω, ότι, όταν τα υπηρεσιακά συμβούλια κρίνουν θέματα προσωπικού με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου, αντί των δύο αιρετών εκπροσώπων των μόνιμων υπαλλήλων, μετέχουν δύο αιρετοί εκπρόσωποι του προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου.

9. Σε περίπτωση υποβολής περισσότερων αιτήσεων για μετάταξη στην ίδια θέση, προβλέπεται, υπό το προ του Ενιαίου Συστήματος Κινητικότητας καθεστώ, ότι το υπηρεσιακό συμβούλιο λαμβάνει υπόψη την απόδοση των υπαλλήλων, το χρόνο συνολικής υπηρεσίας στο βαθμό και τον κλάδο καθώς και τα λοιπά στοιχεία του προσωπικού τους μητρώου, προβαίνοντας σε σύγκριση των υπαλλήλων από απόψεως ουσιαστικών τους προσόντων, ώστε να επιλεγεί ο υπερέχων (πρβλ. ΣτΕ 1575/1992, ΔΕφΑθ 64-65/1994, 1584/1989, 269/1987). Ρητά, προς τούτο, ορίζεται ότι, προηγούνται οι υποψήφιοι που κατέχουν τον προβλεπόμενο τίτλο σπουδών και ακολουθούν οι υποψήφιοι που κατέχουν τίτλο σπουδών που προβλέπεται ως επικουρικό προσόν διορισμού.

10. Περαιτέρω, με τις ρυθμίζουσες τη διαδικασία των μετατάξεων διατάξεις των άρθρων 69-70 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ., εφαρμοζόμενες και στην περίπτωση μετατάξεων υπαλλήλων των καταστημάτων κράτησης, προβλέπεται ότι, σε περίπτωση μετάταξης σε κενή θέση άλλου κλάδου της ίδιας ή ανώτερης κατηγορίας του ίδιου Υπουργείου ή της ίδιας δημόσιας υπηρεσίας ή του ίδιου νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου, αρμόδιο για τη διατύπωση γνώμης (μετά την, κατά τα ως άνω, σύγκριση των υπαλλήλων, εφόσον έχουν υποβληθεί περισσότερες αιτήσεις για την ίδια θέση) είναι το υπηρεσιακό συμβούλιο του κλάδου στον οποίο πρόκειται να μεταταγεί ο υπάλληλος. Ενόψει τούτου και δεδομένου ότι η προοριζόμενη προς κάλυψη με μετάταξη θέση είναι του κλάδου ΠΕ Κοινωνιολόγων Καταστήματος Κράτησης, το Ειδικό Υπηρεσιακό Συμβούλιο θα πρέπει να συγκροτηθεί με τη συμμετοχή, εκτός των υπηρεσιακών στελεχών, των αιρετών εκπροσώπων των μόνιμων υπαλλήλων των καταστημάτων κράτησης (άρθρ. 17 παρ. 1 περ. δ του ν. 3772/2009).

Απάντηση

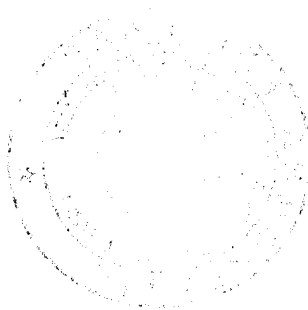
11. Κατ' ακολουθία των προεκτεθέντων, επί του τεθέντος ερωτήματος, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Ε') γνωμοδοτεί, ομοφώνως, ότι, για την εξέταση των αιτήσεων μετάταξης ενός υπαλλήλου του κλάδου ΔΕ Προσωπικού Εξωτερικής Φρούρησης και ενός υπαλλήλου του κλάδου ΠΕ Σωφρονιστικού Ενηλίκων σε κενή θέση του κλάδου ΠΕ Κοινωνιολόγων Καταστήματος Κράτησης, το Ειδικό Υπηρεσιακό Συμβούλιο Υπαλλήλων των Καταστημάτων Κράτησης θα πρέπει να συγκροτηθεί με τη συμμετοχή, εκτός των υπηρεσιακών στελεχών, των αιρετών εκπροσώπων των μονίμων υπαλλήλων των καταστημάτων κράτησης.

Θεωρήθηκε

Αθήνα 3-4-2018

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ

Μεταξία Ανδροβιτσανέα
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Ο ΕΙΣΗΓΗΤΗΣ

Σπυρίδων Μαυρογιάννης
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.