



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

**ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ υπ' αριθμόν 201 / 2020  
ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ  
Ε' Τμήματος  
Συνεδρίαση της 23<sup>ης</sup> Δεκεμβρίου 2020**

**Σύνθεση:**

**Πρόεδρος:** Νίκη Μαριόλη, Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ.

**Μέλη:** Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης, Αφροδίτη Κουτούκη, Δημήτριος Μακαρονίδης, Αθηνά Αλεφάντη, Αγγελική Καστανά, Γεώργιος Βαμβακίδης, Ιωάννης Χατζηνέκουρας, Αθανάσιος Θεοχάρης, Ιωάννα Λεμπέση και Μαρία Δεληγιάννη, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

**Εισηγητής:** Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης.

**Αριθμός ερωτήματος:** Το υπ' αριθμ. πρωτ. Φ.32/27996/26-6-2020 έγγραφο της ανεξάρτητης αρχής «Συνήγορος του Πολίτη».

**Περίληψη ερωτήματος:** Ερωτάται ποια είναι η διαδικασία που πρέπει να ακολουθηθεί και ιδίως ποιο είναι το αρμόδιο όργανο επιλογής, προκειμένου να εξετασθεί αίτηση μόνιμης υπαλλήλου της ανεξάρτητης αρχής «Συνήγορος του Πολίτη» για μετάταξή της από τον κλάδο Διοικητικού-Οικονομικού της ΠΕ κατηγορίας στον κλάδο Ειδικού Επιστημονικού Προσωπικού της ίδιας κατηγορίας της παραπάνω ανεξάρτητης αρχής με επίκληση των διατάξεων του άρθρου 69 του υπαλληλικού κώδικα (ν.3528/2007).

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

## Ιστορικό.

Από το έγγραφο του ερωτήματος και τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής:

1. Η Ε.Σ., μόνιμη υπάλληλος κλάδου Διοικητικού-Οικονομικού της ΠΕ κατηγορίας με βαθμό Α΄ της ανεξάρτητης αρχής «Συνήγορος του Πολίτη», που υπηρετεί στο Τμήμα Γραμματειακής Υποστήριξης της Διεύθυνσης Γραμματείας της παραπάνω αρχής, με την υπ' αριθ. πρωτ. 14491/27-3-2020 αίτησή της ζήτησε την μετάταξή της από τον κλάδο Διοικητικού-Οικονομικού της ΠΕ κατηγορίας στον κλάδο Ειδικού Επιστημονικού Προσωπικού της ίδιας κατηγορίας της αρχής, επικαλούμενη το άρθρο 69 του υπαλληλικού κώδικα (ν.3528/2007). Η αιτούσα είχε διορισθεί στο ΝΑΤ με την υπ' αριθ. 73/2-12-2005 απόφαση του Προέδρου του ΔΣ αυτού του νπδδ ως τακτική υπάλληλος του κλάδου ΠΕ Διοικητικού – Οικονομικού, ακολούθως δε με την υπ' αριθ. πρωτ. 14419/8-4-2015 κοινή απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης και του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης αποσπάσθηκε στον Συνήγορο του Πολίτη και με την υπ' αριθ. 15273/3-4-2018 κοινή απόφαση του Υφυπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης και της Υπουργού Διοικητικής Ανασυγκρότησης (ΦΕΚ 436 Γ΄/23-4-2018) μετατάχθηκε στην παραπάνω ανεξάρτητη αρχή με μεταφορά της θέσης που κατέχει στον κλάδο Διοικητικού – Οικονομικού της ΠΕ κατηγορίας και με την ίδια σχέση εργασίας. Η προαναφερθείσα υπ' αριθ. πρωτ. 14491/27-3-2020 αίτηση μετάταξης εισήχθη στο υπηρεσιακό συμβούλιο του Συνηγόρου του Πολίτη (άρθρου 4 παρ.3 του ν.3051/2002, όπως ισχύει) κατά τη συνεδρίαση της 28<sup>ης</sup>-5-2020. Όπως προκύπτει από το υπ' αριθ. 4/2020 πρακτικό του συμβουλίου αυτού, η εισηγήτρια παρέθεσε το ιστορικό της υποθέσεως και τις διατάξεις των άρθρων 69 και 73 του υπαλληλικού κώδικα, που αφορούν μετατάξεις εντός του ιδίου φορέα, τις διατάξεις του άρθρου 35 παρ.5 του ν.4024/2011, που αφορούν μετάθεση ή μετάταξη υπαλλήλου με μεταφορά της θέσης που κατέχει, τις διατάξεις των άρθρων 3 παρ. 1,2 και 6 και 4 παρ. 3α του ν.4440/2016, με τον οποίο καθιερώθηκε Ενιαίο Σύστημα Κινητικότητας (ΕΣΚ) στη δημόσια διοίκηση, καθώς και τις σχετικές με την υπόθεση διατάξεις της νομοθεσίας που αφορά τον Συνήγορο του Πολίτη (άρ. 5 παρ.1 και 3 του ν.3094/2003, π.δ. 273/1999) και της νομοθεσίας που αφορά τα προσόντα διορισμού σε θέσεις Ειδικού Επιστημονικού Προσωπικού (άρ. 2 παρ.1 του π.δ. 50/2001), και στη συνέχεια διατύπωσε τη γνώμη ότι «υπάρχει ασάφεια ως προς τη διαδικασία και δη ως προς το

αρμόδιο όργανο επιλογής». Την κρίση αυτή η εισηγήτρια την στήριξε στις σκέψεις ότι οι ανεξάρτητες αρχές συμμετέχουν στο ΕΣΚ με την προκήρυξη κενών θέσεων, μεταξύ άλλων, και ειδικού επιστημονικού προσωπικού διατηρώντας τις διαδικασίες επιλογής που προβλέπουν οι οικείες διατάξεις και, αν δεν υπάρχουν, τις προβλεπόμενες για την πρόσληψη (άρ. 3 παρ.2 του ν.4440/2016), ότι στην ειδική διάταξη του άρθρου 5 παρ.1 του ν. 3094/2003 προβλέπεται διαδικασία και ειδικό όργανο επιλογής για την πλήρωση θέσεων Ειδικού Επιστημονικού Προσωπικού στον Συνήγορο του Πολίτη, καθώς και ότι το Ενιαίο Σύστημα Κινητικότητας είναι η μοναδική διαδικασία προσέλκυσης, μέσω μετάταξης, ειδικών επιστημόνων στον Συνήγορο του Πολίτη και εν γένει στις ανεξάρτητες αρχές (άρ. 3 παρ.6 του ν.4440/2016) και οι υπάλληλοι εντός του ίδιου φορέα επιτρέπεται να συμμετέχουν σε διαδικασία επιλογής για προκηρυσσόμενες θέσεις μέσω του ΕΣΚ μόνο για μετάταξη σε ανώτερη κατηγορία (άρ. 4 παρ.3α του ν.4440/2016, όπως η παρ. αυτή αντικαταστάθηκε με το άρθρο 42 παρ. 1 του ν.4647/2019). Κατόπιν τούτων, η εισήγηση πρότεινε την υποβολή σχετικού ερωτήματος στο Νομικό Συμβούλιο του Κράτους, προκειμένου να αρθεί η προαναφερθείσα ασάφεια. Μετά από συζήτηση μεταξύ των μελών του, το υπηρεσιακό συμβούλιο του Συνηγόρου του Πολίτη έκρινε, κατά πλειοψηφία (ψήφοι 3 έναντι 2), ότι «υφίσταται ασάφεια ως προς την αρμοδιότητα του Υπηρεσιακού Συμβουλίου και την ακολουθούμενη διαδικασία» και πρότεινε, σύμφωνα με την εισήγηση, την υποβολή ερωτήματος στο Νομικό Συμβούλιο του Κράτους. Σύμφωνα με τη γνώμη που μειοψήφησε, το υπηρεσιακό συμβούλιο της αρχής είναι το αρμόδιο όργανο σύμφωνα με το άρθρο 69 του υπαλληλικού κώδικα για να εξετάσει το συγκεκριμένο αίτημα μετάταξης. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Συνήγορος του Πολίτη υπέβαλε το εξεταζόμενο ερώτημα.

**2.** Παρατηρείται ότι ως θέμα του παραπάνω ερωτήματος αναγράφεται ότι «Ζητούνται απόψεις σχετικά με τη δυνατότητα μετάταξης μονίμου υπαλλήλου...». Από το περιεχόμενο, όμως, τόσο του εγγράφου του ερωτήματος, όσο και του πρακτικού του υπηρεσιακού συμβουλίου που το προκάλεσε, προκύπτει με σαφήνεια ότι αντικείμενο του ερωτήματος προς το ΝΣΚ δεν είναι η δυνατότητα μετάταξης της ενδιαφερόμενης υπαλλήλου αλλά η ακολουθούμενη διαδικασία και ιδίως το αρμόδιο όργανο επιλογής. Η παραπάνω υπάλληλος υπέβαλε στον Συνήγορο του Πολίτη το υπ' αριθ. πρωτ. 27761/25-6-2020 υπόμνημα, στο οποίο αναφέρει ότι η αίτησή της πρέπει να κριθεί

σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στα άρθρα 69 και 73 του υπαλληλικού κώδικα, ενώ, τέλος, η ερωτώσα αρχή απέστειλε στο Γραφείο Νομικού Συμβούλου του Υπουργείου Εσωτερικών (πρώην Διοικητικής Ανασυγκρότησης) το υπ' αριθ. πρωτ. Φ.32/41596/14-9-2020 έγγραφό της, στο οποίο παραθέτει περιπτώσεις μετάταξης ειδικού επιστημονικού προσωπικού, στις οποίες, ελλείψει ειδικής διαδικασίας για την μετάταξη, έχει εφαρμόσει την διαδικασία επιλογής που προβλέπεται για την πρόσληψη στο άρθρο 5 παρ.1 του ν.3094/2003, όπως ισχύει.

### **Αρμοδιότητα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους να γνωμοδοτεί επί ερωτημάτων της ανεξάρτητης αρχής «Συνήγορος του Πολίτη».**

3. Η έκδοση γνωμοδοτήσεως επί του τεθέντος ερωτήματος προϋποθέτει την εξέταση, ως προκριματικού, του ζητήματος της αρμοδιότητας του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους να γνωμοδοτεί επί ερωτημάτων της ανεξάρτητης αρχής «Συνήγορος του Πολίτη». Επί του προκριματικού αυτού ζητήματος στο Τμήμα διαμορφώθηκαν δύο γνώμες.

4. Γνώμη της πλειοψηφίας, που απαρτίσθηκε από την Πρόεδρο και από τους Νομικούς Συμβούλους του Κράτους Κωνσταντίνο Γεωργάκη, Νικόλαο Δασκαλαντωνάκη (εισηγητή), Δημήτριο Μακαρονίδη, Αθηνά Αλεφάντη, Αγγελική Καστανά, Ιωάννη Χατζηνέκουρα και Αθανάσιο Θεοχάρη [ψήφοι οκτώ (8)]:

Στο άρθρο 2 παρ. 1 του ν. 3086/2002 «Οργανισμός Νομικού Συμβουλίου του Κράτους και κατάσταση των Λειτουργών και των Υπαλλήλων του» (Α' 324), όπως το άρθρο αυτό ισχύει μετά την αντικατάστασή του με την παρ. 1 του άρθρου 16 του ν. 4110/2013 (Α' 17), ορίζεται ότι: «Στην αρμοδιότητα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους (Ν.Σ.Κ.) ανήκει η νομική υποστήριξη του Κράτους. Στην υποστήριξη αυτή περιλαμβάνονται, ιδίως: α) η δικαστική υποστήριξη και εκπροσώπηση του Δημοσίου, β) η έκδοση γνωμοδοτήσεων σε ερωτήματα της Διοίκησης, γ) ....». Σημειώνεται ότι το άρθρο 2 του ν. 3086/2002, όπως ίσχυε πριν την αντικατάστασή του με την παρ. 1 του άρθρου 16 του ν. 4110/2013, όριζε, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Στην αρμοδιότητα του Ν.Σ.Κ. υπάγονται: α) Η δικαστική υπεράσπιση των συμφερόντων του Κράτους και γενικότερα η νομική υποστήριξή του ... στ) Η καθοδήγηση των ενεργειών της Διοίκησης με νομικές γνωμοδοτήσεις ... ιβ) Η δικαστική υπεράσπιση και γενικότερα η νομική υποστήριξη Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου και Ανεξάρτητων

Διοικητικών Αρχών, των οποίων η νομική υπηρεσία διεξάγεται από το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους ή από μέλη του σύμφωνα με ειδικές διατάξεις». Περαιτέρω, στο άρθρο 6 παρ. 2γ του ν. 3086/2002 ορίζεται ότι τα Τμήματα του Ν.Σ.Κ. γνωμοδοτούν «..... σε ερωτήματα, που υπογράφονται από τον Πρόεδρο Διοικητικού Συμβουλίου ή άλλο κατά νόμο όργανο Διοίκησης Νομικού Προσώπου Δημοσίου Δικαίου ή Ανεξάρτητης Διοικητικής Αρχής των οποίων η νομική υπηρεσία διεξάγεται από το Ν.Σ.Κ., εφόσον αφορούν ζητήματα της αρμοδιότητάς τους, ενώ ερωτήματά τους με γενικότερο ενδιαφέρον υπογράφονται μόνο από τον εποπτεύοντα Υπουργό». Εξάλλου, στο άρθρο 4 παρ. 8 του ν. 3051/2002 «Συνταγματικά κατοχυρωμένες ανεξάρτητες αρχές, .....» (Α' 220) ορίζεται ότι «Οι ανεξάρτητες αρχές εκπροσωπούνται δικαστικώς από μέλη του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους ή από μέλη της νομικής τους υπηρεσίας» και στο άρθρο 10 παρ. 1 του π.δ. 273/1999 «Κανονισμός Λειτουργίας του Συνηγόρου του Πολίτη» (Α' 229), όπως το άρθρο αυτό αντικαταστάθηκε με την παρ. 4 της απόφασης του Αναπληρωτή Υπουργού Οικονομικών υπ' αριθ. 29855/2018 (Β' 2869), ορίζεται ότι «Το Γραφείο του Συνηγόρου του Πολίτη υπάγεται στον Συνήγορο του Πολίτη ως αυτοτελές γραφείο. Επικουρεί τον Συνήγορο του Πολίτη στην άσκηση των καθηκόντων του. Συγκροτείται από τις ακόλουθες μονάδες αρμοδιοτήτων: ..... γ) Μονάδα Νομικής Υποστήριξης (ΜΝΥ). Η ΜΝΥ παρέχει νομική υποστήριξη στον Συνήγορο του Πολίτη. Γνωμοδοτεί για κάθε θέμα που, με απόφαση του Συνηγόρου, τίθεται υπόψη της. Εκπροσωπεί, όπου νόμος το προβλέπει, τον Συνήγορο του Πολίτη ενώπιον διοικητικών και δικαστικών αρχών, κατόπιν σχετικής απόφασης του Συνηγόρου του Πολίτη. Παρέχει δικαστική συνδρομή, όπου νόμος το προβλέπει».

**5.** Όπως έχει κριθεί με την υπ' αριθ. 7/2017 γνωμοδότηση της Πλήρους Ολομέλειας του ΝΣΚ, μετά την αντικατάσταση του άρθρου 2 του Οργανισμού του ΝΣΚ (ν.3086/2002) με το άρθρο 16 παρ. 1 του ν.4110/2013 καταργήθηκε η περ. ιβ' του παραπάνω άρθρου 2, που έθετε ως προϋπόθεση για τη νομική υποστήριξη των ανεξάρτητων αρχών από το ΝΣΚ την ύπαρξη ειδικών προς τούτο διατάξεων, και το ζήτημα της γνωμοδοτικής αρμοδιότητας του ΝΣΚ επί ερωτημάτων των ανεξάρτητων αρχών ρυθμίζεται, πλέον, από τις γενικές περί της αρμοδιότητάς του διατάξεις, εφόσον, βεβαίως, δεν υπάρχει διαφορετική ρύθμιση, είτε γενικά για τις ανεξάρτητες αρχές, είτε ειδικά για την εκάστοτε ερωτώσα αρχή. Ειδικότερα, σύμφωνα με την παρ.

1 του άρθρου 2 του ν. 3086/2002, όπως αντικαταστάθηκε και ισχύει σύμφωνα με τα προαναφερθέντα, στην αρμοδιότητα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους ανήκει η νομική υποστήριξη του Κράτους, στην οποία περιλαμβάνεται, μεταξύ άλλων, και η έκδοση γνωμοδοτήσεων σε ερωτήματα της Διοίκησης. Από τις διατάξεις, εξάλλου, των άρθρων 100<sup>A</sup> του Συντάγματος και 2 του ν.3086/2002 προκύπτει ότι για τον προσδιορισμό του εύρους των αρμοδιοτήτων του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, στην έννοια του Κράτους και της Διοίκησης περιλαμβάνονται τα κεντρικά όργανα του Κράτους (άρθρο 101 παρ.3 του Συντάγματος) που ανήκουν στο νομικό πρόσωπο του Ελληνικού Δημοσίου, οι δε ανεξάρτητες αρχές δεν έχουν ίδια νομική προσωπικότητα, εντάσσονται στην εκτελεστική εξουσία και αποτελούν διοικητικά όργανα που ανήκουν στο νομικό πρόσωπο του Κράτους. Περαιτέρω, ο θεσμός του Συνηγόρου του Πολίτη τέθηκε σε ισχύ με το ν.2477/1997 (Α΄59) και κατοχυρώθηκε συνταγματικά με το άρθρο 103 παρ. 9 του Συντάγματος, όπως αναθεωρήθηκε με το Ψήφισμα της Ζ΄ Αναθεωρητικής Βουλής των Ελλήνων της 6-4-2001 (Α΄84). Η οργάνωση και η λειτουργία της αρχής αυτής διέπεται από τις διατάξεις του πρώτου κεφαλαίου του ν.3051/2002, καθώς και από τις διατάξεις του ν.3094/2003 «Συνήγορος του Πολίτη και άλλες διατάξεις» (Α΄10) και του κανονισμού λειτουργίας της αρχής (π.δ. 273/1999). Από τις διατάξεις αυτές δεν προκύπτει, σχετικά με τη νομική υποστήριξη του Συνηγόρου του Πολίτη ή την έκδοση γνωμοδοτήσεων επί ερωτημάτων του, ρύθμιση διαφορετική από αυτήν που προκύπτει από τις γενικές περί αρμοδιότητας του ΝΣΚ διατάξεις (άρ. 2 ν.3086/2002, όπως ισχύει), και συνεπώς, δυνάμει του παραπάνω άρθρου 2 του ν.3086/2002, το ΝΣΚ είναι αρμόδιο για την έκδοση γνωμοδοτήσεων επί ερωτημάτων του Συνηγόρου του Πολίτη. Ειδικότερα, πρέπει να αναφερθεί ότι διαφορετικό συμπέρασμα δεν προκύπτει από το άρθρο 4 παρ.8 του ν.3051/2002, που ορίζει ότι «Οι ανεξάρτητες αρχές εκπροσωπούνται δικαστικώς από μέλη του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους ή από μέλη της νομικής τους υπηρεσίας», διότι η διάταξη αυτή δεν θίγει την γνωμοδοτική αρμοδιότητα του ΝΣΚ επί ερωτημάτων των ανεξάρτητων αρχών (ΝΣΚ Ολομ. 7/2017), ούτε από το άρθρο 10 παρ. 1γ του π.δ. 273/1999, όπως το άρθρο αυτό αντικαταστάθηκε από την παρ. 4 της υπουργικής απόφασης υπ' αριθ. 29855/2018, που προβλέπει ότι η Μονάδα Νομικής Υποστήριξης του Γραφείου του Συνηγόρου του Πολίτη παρέχει νομική υποστήριξη στον Συνήγορο του Πολίτη και γνωμοδοτεί για κάθε θέμα που, με απόφαση του Συνηγόρου, τίθεται

υπόψη της, διότι η διάταξη αυτή δεν αναθέτει αποκλειστική γνωμοδοτική αρμοδιότητα και δεν στερεί το ΝΣΚ από την προκύπτουσα από τον Οργανισμό του γνωμοδοτική αρμοδιότητα επί ερωτημάτων του Συνηγούρου του Πολίτη. Εξάλλου, η προαναφερθείσα υπ' αριθ. 29855/2018 υπουργική απόφαση εκδόθηκε με την εξουσιοδότηση της παρ. 5 του άρθρου 2 του ν. 3051/2002, που προβλέπει ότι «Η σύσταση θέσεων και γενικότερα η οργάνωση των υπηρεσιών της ανεξάρτητης αρχής καθορίζεται με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας και Οικονομικών έπειτα από πρόταση της ανεξάρτητης αρχής και γνώμη του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης». Η διάταξη αυτή παρέχει εξουσιοδότηση για τη σύσταση θέσεων και γενικότερα για την οργάνωση των υπηρεσιών των συνταγματικά κατοχυρωμένων ανεξάρτητων αρχών και όχι για την κατάργηση αρμοδιότητας του ΝΣΚ προβλεπόμενης από τον Οργανισμό του. Τέλος, η γνωμοδοτική αρμοδιότητα του ΝΣΚ δεν επηρεάζεται ούτε από το γεγονός ότι το υποβληθέν ερώτημα διατυπώθηκε αρχικά από το υπηρεσιακό συμβούλιο της αρχής, αφού, πάντως, υπογράφεται από τον Συνήγορο του Πολίτη, ο οποίος είναι το κατά νόμο (άρθρο 8 παρ. 1 του π.δ. 273/1999) όργανο διοίκησης της αρχής, με αποτέλεσμα το ερώτημα να ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις του Οργανισμού του ΝΣΚ (άρθρο 6 παρ. 2γ του ν.3086/2002).

**6.** Γνώμη της μειοψηφίας, που απαρτίσθηκε από τους Νομικούς Συμβούλους του Κράτους Αφροδίτη Κουτούκη, Γεώργιο Βαμβακίδη, Ιωάννα Λεμπέση και Μαρία Δεληγιάννη [ψήφοι τέσσερις (4)]:

Και μετά την κατάργηση της περ. ιβ' της παρ. 1 του άρθρου 2 του Οργανισμού του ΝΣΚ (που προέβλεπε την εν γένει νομική υποστήριξη και των Ανεξαρτήτων Αρχών από το ΝΣΚ, εφόσον η νομική τους υπηρεσία διεξάγεται από αυτό, στην οποία είχε στηριχθεί η γνώμη της πλειοψηφίας της ΟΛΝΣΚ 424/2010, που είχε αποφανθεί αρνητικά) με την παρ. 1 του άρθρου 16 του ν. 4110/2013, αλλά και λαμβάνοντας ως δεδομένο ότι και οι Ανεξάρτητες Αρχές, ως εντασσόμενες στην εκτελεστική εξουσία, αποτελούν διοικητικά όργανα που ανήκουν στο νομικό πρόσωπο του Κράτους, δεν προκύπτει βάσει της κείμενης νομοθεσίας και του εν γένει κανονιστικού πλαισίου που ισχύει για τον (και συνταγματικά κατοχυρωμένο) θεσμό του Συνηγούρου του Πολίτη (ν. 2477/ 1999 - Α' 59, π.δ. 273/1999 – Α' 229, άρθρο 103 παρ. 9 του Συντάγματος) ότι ενεργοποιείται εν προκειμένω η γνωμοδοτική αρμοδιότητα του ΝΣΚ. Τούτο, δε, ενόψει της μεταγενέστερης ρύθμισης που επήλθε στην παρ. 1γ του άρθρου 10 του π.δ.

273/1999, όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή της με την παρ. 4 της υπουργικής απόφασης με αριθμό 29855/2018 (Β' 2869), δυνάμει της οποίας ευθέως ορίζεται ότι η Μονάδα Νομικής Υποστήριξης (MNY) του Γραφείου του Συνηγόρου του Πολίτη «... παρέχει νομική υποστήριξη στον Συνήγορο του Πολίτη. Γνωμοδοτεί για κάθε θέμα που, με απόφαση του Συνηγόρου, τίθεται υπόψη της ...». Πράγματι, από τη σαφή και αδιάσπικτη διατύπωση της συγκεκριμένης ρύθμισης δεν καταλείπεται ερμηνευτικό έδαφος να νοηθεί ότι κατ' ουσία υφίσταται συντρέχουσα γνωμοδοτική αρμοδιότητα του ΝΣΚ, παράλληλη με αυτήν της εν λόγω Ανεξάρτητης Αρχής, με συνέπεια το ερώτημα αυτό να μην πληροί τις απαιτήσεις του Οργανισμού του ΝΣΚ, όπως αυτές οριοθετούνται στην περ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 6 τούτου, οι οποίες για την ενεργοποίηση της γνωμοδοτικής του αρμοδιότητας απαιτούν η νομική υπηρεσία να διεξάγεται από το ΝΣΚ και πάντως δεν μπορούν να ερμηνευτούν κατά τρόπο που να αποδέχονται ότι η αρμοδιότητα αυτή του ΝΣΚ νοείται και υφίσταται και σε περιπτώσεις που έχει ήδη απονεμηθεί ρητά στην ερωτώσα Ανεξάρτητη Αρχή. Σημειωτέον ότι η καταφατική (υπέρ της αρμοδιότητας) θέση της ΟΛΝΣΚ 7/2017 δεν μπορεί να εκληφθεί ως πρόσφορο για την εξεταζόμενη περίπτωση γνωμοδοτικό προηγούμενο, καθόσον αφορούσε ερώτημα του ΑΣΕΠ, ως προς το οποίο ο εγειρόμενος προβληματισμός απέρρεε από την παρ. 8 του άρθρου 4 του ν. 3051/2002, σχετικά με το αν η δυνατότητα των Ανεξάρτητων Αρχών να ορίζουν για τις δικαστικές υποθέσεις εξειδικευμένους δικηγόρους επηρέαζε τη γνωμοδοτική αρμοδιότητα του ΝΣΚ. Δηλαδή, πρόκειται για ζήτημα όλως διάφορο του εξεταζόμενου, με το οποίο κατ' ουσία η τυχόν άσκηση της γνωμοδοτικής αρμοδιότητας του ΝΣΚ δεν εναρμονίζεται με την ως άνω εξακολουθούσα, κατ' αρθρ. 6 παρ. 2 περ. γ' του Οργανισμού του ΝΣΚ, ισχύουσα προϋπόθεση, κατά την οποία για να συμβεί αυτό πρέπει η διεξαγωγή της νομικής υπηρεσίας της εν λόγω Ανεξάρτητης Αρχής να γίνεται από το ΝΣΚ. Πράγμα που πάντως εν προκειμένω όχι μόνο θετικά δεν υφίσταται, υπό την έννοια που προσδόθηκε με την γνώμη της πλειοψηφίας της ΟΛΝΣΚ 424/2010, αλλά επιπλέον η εν λόγω (γνωμοδοτική) αρμοδιότητα, ως μέρος (έστω και έλασσον) του περιεχομένου της διεξαγωγής της νομικής υπηρεσίας (πρβλ. γνώμη μειοψηφίας της ως άνω ΟΛΝΣΚ), ρητώς και ειδικώς έχει απονεμηθεί σε συγκεκριμένο όργανο της ερωτώσας αρχής, όπως είναι η ΜΝΥ, κατά τα παραπάνω.



Μετά την επίλυση του παραπάνω προκριματικού ζητήματος, το Τμήμα γνωμοδότησε ως εξής επί του ερωτήματος:

### **Νομοθετικό πλαίσιο**

**7.** Στο υπό τον τίτλο «Προσωπικό των ανεξάρτητων αρχών» άρθρο 4 παρ. 2 και 3 του ν.3051/2002, όπως οι παρ. αυτές αντικαταστάθηκαν με το άρθρο 61 παρ.3 του ν.4055/2012 (Α' 51), ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «2. ... Με την επιφύλαξη των ειδικών ρυθμίσεων του παρόντος νόμου η υπηρεσιακή κατάσταση του προσωπικού τους διέπεται, κατά περίπτωση, από τις διατάξεις: Α. Του Κώδικα Καταστάσεως Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου (ν.3528/2007, Α' 26) και του ν.4024/2011, όπως εκάστοτε ισχύουν, ως προς το τακτικό προσωπικό, που εφαρμόζονται αναλόγως. Β ... Γ ... Δ. Των ειδικών νόμων και των κανονιστικών πράξεων που ισχύουν για κάθε αρχή. 3. Σε κάθε ανεξάρτητη αρχή συνιστώνται υπηρεσιακό συμβούλιο και πειθαρχικό συμβούλιο, τα οποία συγκροτούνται με απόφαση του Προέδρου της ....»

**8.** Στο άρθρο 5 παρ. 1 και 3 του ν.3094/2003, όπως ισχύει, ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «1 ... Για την πλήρωση των θέσεων ειδικού και βοηθητικού επιστημονικού προσωπικού προηγείται δημόσια πρόσκληση, η οποία δημοσιεύεται ... Η επιλογή του επιστημονικού και λοιπού προσωπικού γίνεται από πενταμελή επιτροπή που αποτελείται από τον Συνήγορο του Πολίτη ως Πρόεδρο, δύο βοηθούς Συνηγόρους και δύο καθηγητές ΑΕΙ, οριζόμενους με απόφαση της Αρχής. Για τα θέματα επιλογής προσωπικού που δεν περιλαμβάνονται κάθε φορά στην προκήρυξη ή δεν ρυθμίζονται από το παρόν άρθρο εφαρμόζονται οι διατάξεις του Π.Δ. 291/1998 “Κανονισμός λειτουργίας για τη διαδικασία πρόσληψης του προσωπικού του Συνηγόρου του Πολίτη”. Η προκήρυξη μπορεί να προβλέπει ότι ο ίδιος ο Συνήγορος του Πολίτη προβαίνει σε προεπιλογή μεταξύ αυτών που υπέβαλαν υποψηφιότητα...3. Συνιστώνται στον Συνήγορο του Πολίτη 40 οργανικές θέσεις μόνιμου προσωπικού κλάδου ΠΕ Ειδικού Επιστημονικού Προσωπικού ή με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου της ίδιας ειδικότητας ... Οι θέσεις αυτές καλύπτονται αποκλειστικά με απόσπαση ή μετάταξη, κατά τις ειδικότερες ρυθμίσεις του παρόντος, .... Η επιλογή των υποψηφίων για απόσπαση γίνεται με ανάλογη εφαρμογή των διατάξεων της παραγράφου 1 του παρόντος άρθρου .... Η απόσπαση διαρκεί τρία έτη, μπορεί να παρατείνεται μόνο δύο φορές για ίσο χρονικό διάστημα ... Δύο μήνες πριν

από τη συμπλήρωση της διάρκειας της δεύτερης παράτασης της απόσπασης, ο υπάλληλος μπορεί με αίτησή του να ζητήσει τη μετάταξή του στην αντίστοιχη οργανική θέση της παρούσας παραγράφου, ... Η μετάταξη διενεργείται με απόφαση του Συνηγόρου του Πολίτη και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού ή οργάνου Διοίκησης του νομικού προσώπου, με γνώμη υπηρεσιακού συμβουλίου της υπηρεσίας προέλευσης, κατά παρέκκλιση των κειμένων διατάξεων, ...».

**9.** Στα άρθρα 69 και 73 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων ΝΠΔΔ (υπαλληλικού κώδικα), που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν.3528/2007 (Α'26), όπως το άρθρο 73 αντικαταστάθηκε με το άρθρο 14 του ν.4440/2016, ορίζονται τα εξής: Άρθρο 69. Μετάταξη από κλάδο σε κλάδο της ίδιας κατηγορίας. «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. 2. Ο μετατασσόμενος πρέπει να κατέχει τον τίτλο σπουδών που απαιτείται για τον κλάδο στον οποίο μετατάσσεται. 3. ...». Άρθρο 73. Διαδικασία μετατάξεων εντός του ίδιου φορέα. «1. Δεν επιτρέπεται μετάταξη υπαλλήλου πριν παρέλθει διετία από το διορισμό του. 2. Οι αιτήσεις μετατάξεων των άρθρων 69 και 70 υποβάλλονται στην αρμόδια υπηρεσία προσωπικού κατά τους μήνες Μάρτιο και Οκτώβριο κάθε έτους και συνεξετάζονται από το αρμόδιο συλλογικό όργανο. 3. Οι αιτήσεις μετάταξης εισάγονται στο υπηρεσιακό συμβούλιο και εντός δύο (2) μηνών από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής τους, διατυπώνεται γνώμη για την αποδοχή ή την απόρριψή 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 μετάταξη στην ίδια θέση, το αρμόδιο όργανο λαμβάνει υπόψη την απόδοση των υπαλλήλων, το χρόνο συνολικής υπηρεσίας στο βαθμό και τον κλάδο, καθώς και τα λοιπά στοιχεία του προσωπικού τους μητρώου. 4. Η μετάταξη διενεργείται με απόφαση του αρμόδιου Υπουργού ή του μονομελούς οργάνου διοίκησης του Ν.Π.Δ.Δ. και αν δεν υπάρχει, του Διοικητικού Συμβουλίου αυτού, μετά από γνώμη του αρμόδιου συλλογικού οργάνου ... 5. Η πράξη μετάταξης δημοσιεύεται σε περίληψη στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

6. Θέσεις για τις οποίες εκδόθηκε προκήρυξη πλήρωσής τους με διορισμό δεν καλύπτονται με μετάταξη».

Συναφώς, στο άρθρο 35 παρ.5 του ν.4024/2011 «Συνταξιοδοτικές ρυθμίσεις, ενιαίο μισθολόγιο-βαθμολόγιο, εργασιακή εφεδρεία και άλλες διατάξεις εφαρμογής του μεσοπρόθεσμου πλαισίου δημοσιονομικής στρατηγικής 2012-2015» (Α΄226) ορίζεται ότι: «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 μετατίθεται, με ταυτόχρονη μεταφορά της θέσης που κατέχει ο υπάλληλος».

Σχετικά με τη διάταξη αυτή του άρθρου 35 παρ.5 του ν.4024/2011, ορίζεται στο άρθρο 19 παρ.3 του ν.4440/2016 ότι: «3. ... καταργούνται από την ημερομηνία έναρξης εφαρμογής του Ενιαίου Συστήματος Κινητικότητας, στις 15-9-2017, οι διατάξεις ... της παρ.5 του άρθρου 35 του ν.4024/2011 (Α΄226), με εξαίρεση τις περιπτώσεις μετάθεσης και μετάταξης σε κλάδο/ειδικότητα της ίδιας ή ανώτερης κατηγορίας εντός του ίδιου φορέα ...».

**10.** Στα άρθρα 1,2 παρ.3, 3 παρ.1, 2 και 6, 4 παρ.3, 6 παρ,1, 2,5,6,9 και 10, 7 παρ.1, και 19 παρ.1 του ν.4440/2016 «Ενιαίο Σύστημα Κινητικότητας στη Δημόσια Διοίκηση και την Τοπική Αυτοδιοίκηση, ...» (Α΄ 224) ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: Άρθρο 1. Σκοπός. «Αντικείμενο του παρόντος Κεφαλαίου είναι η καθιέρωση Ενιαίου Συστήματος Κινητικότητας (ΕΣΚ) για τους πολιτικούς διοικητικούς υπαλλήλους, μόνιμους και με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, από μία δημόσια υπηρεσία σε άλλη με μετάταξη ή απόσπαση. ....». Άρθρο 2. Γενικές αρχές. «3. Η μετακίνηση από μία δημόσια υπηρεσία σε άλλη διενεργείται ως μετάταξη σε κενή οργανική θέση κλάδου/ειδικότητας της ίδιας ή ανώτερης κατηγορίας/εκπαιδευτικής βαθμίδας, για την οποία ο υπάλληλος έχει τα απαιτούμενα τυπικά και ουσιαστικά προσόντα». Άρθρο 3. Έκταση εφαρμογής. «1.Στο ΕΣΚ υπάγονται οι πολιτικοί διοικητικοί υπάλληλοι, μόνιμοι και με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, που υπηρετούν σε υπηρεσίες, κεντρικές και περιφερειακές, του Δημοσίου, των Ανεξάρτητων Αρχών, ...2. Οι Ανεξάρτητες Αρχές συμμετέχουν στο ΕΣΚ με την προκήρυξη κενών θέσεων διοικητικού και ειδικού επιστημονικού προσωπικού, διατηρώντας τις διαδικασίες

επιλογής που προβλέπουν οι οικείες διατάξεις και εφόσον δεν υπάρχουν, τις διαδικασίες επιλογής που προβλέπονται για την πρόσληψη. 6. Ειδικό επιστημονικό προσωπικό δύναται να μεταταγεί ή να αποσπαστεί σε φορείς της παραγράφου 1 μόνο μέσω του ΕΣΚ. ...». Άρθρο 4. Προϋποθέσεις συμμετοχής (όπως η παρ.3 αντικαταστάθηκε με το άρθρο 42 παρ.1 του ν.4647/2019, Α'204). «3. Δικαίωμα συμμετοχής σε διαδικασίες επιλογής για προκηρυσσόμενες θέσεις μέσω του ΕΣΚ έχουν επίσης: α) οι υπάλληλοι του οικείου φορέα, αποκλειστικά για μετάταξη σε ανώτερη κατηγορία εφόσον έχουν τα απαιτούμενα τυπικά και ουσιαστικά προσόντα και δεν τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις του Υπαλληλικού Κώδικα ή άλλες αντίστοιχες διατάξεις περί μετάταξης σε ανώτερη κατηγορία, β) ...». [Σημ.: Πριν την κατά τα ανωτέρω αντικατάστασή της η παρ.3 του άρθρου 4 όριζε ότι: «3. Δικαίωμα συμμετοχής σε διαδικασίες επιλογής για προκηρυσσόμενες θέσεις μέσω του ΕΣΚ έχουν επίσης: α) οι υπάλληλοι του οικείου φορέα, εφόσον έχουν τα απαιτούμενα τυπικά και ουσιαστικά προσόντα, β) ...»]. Άρθρο 6. Διαδικασία διενέργειας προγράμματος κινητικότητας (όπως το άρθρο αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 42 του ν.4674/2020, Α'53). «1. Το πρόγραμμα κινητικότητας διενεργείται σε δύο κύκλους κατ' έτος και αφορά στην κάλυψη κενών θέσεων με μετάταξη και στην κάλυψη προσωρινών αναγκών με απόσπαση. 2. Ο πρώτος κύκλος κινητικότητας εκκινεί το δεύτερο δεκαπενθήμερο του Ιανουαρίου κάθε έτους: οι επικεφαλής των Ανεξάρτητων Αρχών, αποστέλλουν στην Κεντρική Επιτροπή Κινητικότητας τα αιτήματά τους για κάλυψη θέσεων με μετάταξη ή απόσπαση, .... 5. Τα αιτήματα αξιολογούνται από την Κεντρική Επιτροπή Κινητικότητας και εισάγονται σε ενιαία βάση δεδομένων (Πίνακας) για τις προσφερόμενες - διαθέσιμες θέσεις και ανάγκες στο Δημόσιο. Ο Πίνακας για τον πρώτο κύκλο κινητικότητας εκάστου έτους δημοσιοποιείται έως τις 20 Φεβρουαρίου κάθε έτους, με την ανάρτησή του σε ειδική ηλεκτρονική εφαρμογή στην ιστοσελίδα του Υπουργείου Εσωτερικών. 6. Οι υπάλληλοι που διαθέτουν τα απαιτούμενα τυπικά και ουσιαστικά προσόντα για την προς κάλυψη θέση υποβάλλουν ηλεκτρονικά, εντός δέκα (10) ημερών, αίτηση στην υπηρεσία υποδοχής, η οποία αξιολογεί τις υποβαλλόμενες αιτήσεις μέχρι τις 31 Μαρτίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 7. ... . 9. Οι φορείς των οποίων οι διαδικασίες μετάταξης του πρώτου κύκλου κινητικότητας κατέστησαν ατελέσφορες λόγω μη υποβολής αιτήσεων ή μη καταλληλότητας των υποψηφίων για τις προκηρυσσόμενες θέσεις, καθώς και οι Γνωμοδότηση 201/2020

φορείς των οποίων τα αιτήματα πρόσληψης τακτικού προσωπικού στο πλαίσιο του ετήσιου προγραμματισμού του άρθρου 51 του ν. 4622/2019 δεν ικανοποιήθηκαν, έχουν τη δυνατότητα συμμετοχής σε δεύτερο κύκλο κινητικότητας (μετατάξεων - αποσπάσεων) που εκκινεί το πρώτο δεκαήμερο του Οκτωβρίου κάθε έτους. 10. Η διαδικασία του δεύτερου κύκλου κινητικότητας αφορά μόνον τους φορείς της προηγούμενης παραγράφου, με ανάλογη εφαρμογή των διατάξεων των παραγράφων 1 έως 7 του παρόντος άρθρου. [Σημ.: Με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν.4440/2016, όπως ίσχυε πριν από την κατά τα ανωτέρω αντικατάστασή του, το πρόγραμμα κινητικότητας αναπτυσσόταν σε τρεις κύκλους μέσα σε κάθε έτος βάσει συγκεκριμένου χρονοδιαγράμματος]. Άρθρο 7. Διαδικασία αξιολόγησης υποψηφίων από την υπηρεσία υποδοχής και έκδοση απόφασης (όπως η παρ.1 αντικαταστάθηκε με το άρθρο 43 παρ.1 του ν.4674/2020). «1. Η αξιολόγηση των υποψηφίων για κάλυψη θέσης με μετάταξη ή απόσπαση γίνεται από την υπηρεσία υποδοχής και συγκεκριμένα από τριμελές όργανο .... Στις Ανεξάρτητες Αρχές το τριμελές όργανο αποτελείται από τον Πρόεδρο ή Επικεφαλής της Αρχής ή τον Αντιπρόεδρο ή άλλο μέλος της Αρχής, που ορίζεται από τον Πρόεδρο ή τον Επικεφαλής της Αρχής, ένα μέλος ή βοηθό του Επικεφαλής της Αρχής, που ορίζεται από τον Πρόεδρο ή τον Επικεφαλής της Αρχής και τον Προϊστάμενο της οργανικής μονάδας, που είναι αρμόδια για θέματα προσωπικού». Άρθρο 19. Τελικές - καταργούμενες διατάξεις. «1. Κάθε γενική ή ειδική διάταξη για τη διενέργεια απόσπασης ή μετάταξης που αντίκειται στις διαδικασίες, τους όρους και τις προϋποθέσεις που θέτει το ΕΣΚ καταργείται, με την επιφύλαξη του άρθρου 18, με εξαίρεση τις εξής ειδικές διατάξεις για τις αποσπάσεις:.....». Τέλος, με τα άρθρα 12 και 13 του ν.4440/2016 αντικαταστάθηκαν τα άρθρα 68 και 71 αντίστοιχα του υπαλληλικού κώδικα (που αφορούν την απόσπαση και την μετάταξη σε άλλη υπηρεσία αντίστοιχα).

### **Ερμηνεία και εφαρμογή διατάξεων.**

Από τις προαναφερόμενες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς αλλά και σε συνδυασμό μεταξύ τους, εν όψει του όλου νομικού πλαισίου στο οποίο εντάσσονται, καθώς και του σκοπού που εξυπηρετούν, συνάγονται τα ακόλουθα:

**11.** Με το ν.4440/2016 καθιερώθηκε για τους πολιτικούς διοικητικούς υπαλλήλους το Ενιαίο Σύστημα Κινητικότητας (ΕΣΚ), σκοπός του οποίου είναι η βέλτιστη αξιοποίηση

και η ορθολογική κατανομή του ανθρώπινου δυναμικού στις δημόσιες υπηρεσίες, αλλά και η διευκόλυνση των υπαλλήλων να ενισχύουν τις επαγγελματικές δεξιότητές τους και να διευρύνουν την εμπειρία τους, Μορφές κινητικότητας σύμφωνα με το ΕΣΚ είναι α) η μετάταξη από μία δημόσια υπηρεσία σε άλλη και β) η απόσπαση (βλ. ιδίως τα άρθρα 1 και 2 παρ.3). Γι' αυτό και με τα άρθρα 12 και 13 του ν.4440/2016 αντικαταστάθηκαν τα άρθρα 68 και 71 αντίστοιχα του υπαλληλικού κώδικα (που αφορούν την απόσπαση και την μετάταξη σε άλλη υπηρεσία αντίστοιχα), προκειμένου να εναρμονίζονται με το ΕΣΚ (βλ. την αιτιολογική έκθεση του ν.4440/2016). Ο χαρακτήρας της προβλεπόμενης από το ΕΣΚ μετάταξης ως μετακίνησης από μία δημόσια υπηρεσία σε άλλη ενισχύθηκε με την αντικατάσταση της παρ.3 του άρθρου 4 του ν.4440/2016 με το άρθρο 42 παρ.1 του ν.4647/2019. Σύμφωνα με την διάταξη αυτή, όπως ίσχυε πριν από την κατά τα ανωτέρω αντικατάστασή της, δικαίωμα συμμετοχής στις διαδικασίες επιλογής είχαν και οι υπάλληλοι του οικείου φορέα της προκηρυσσόμενης θέσης, ενώ τώρα, μετά την αντικατάσταση της διάταξης με το άρθρο 42 παρ.1 του ν.4647/2019, οι υπάλληλοι του οικείου φορέα έχουν δικαίωμα συμμετοχής σε διαδικασίες επιλογής για προκηρυσσόμενες θέσεις μέσω του ΕΣΚ αποκλειστικά για μετάταξη σε ανώτερη κατηγορία εφόσον δεν τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις του υπαλληλικού κώδικα ή άλλες αντίστοιχες διατάξεις για μετάταξη σε ανώτερη κατηγορία.

**12.** Το ΕΣΚ υπό την αρχική μορφή του αναπτυσσόταν σε τρεις κύκλους κινητικότητας κατ' έτος βάσει συγκεκριμένου χρονοδιαγράμματος. Ήδη, μετά την αντικατάσταση του άρθρου 6 του ν.4440/2016 με το άρθρο 42 του ν.4674/2020, αναπτύσσεται σε δύο κύκλους κινητικότητας κατ' έτος, επίσης βάσει συγκεκριμένου χρονοδιαγράμματος. Για την κάλυψη θέσεων των δημοσίων υπηρεσιών με μετάταξη ή απόσπαση κατ' εφαρμογή του συστήματος αυτού, προηγείται η αποστολή στην Κεντρική Επιτροπή Κινητικότητας αιτημάτων από τους φορείς. Ακολουθεί η ανάρτηση πίνακα με τις διαθέσιμες θέσεις στη σχετική ειδική ηλεκτρονική εφαρμογή, η υποβολή αιτήσεων από τους ενδιαφερόμενους υπαλλήλους και η έκδοση των σχετικών αποφάσεων ύστερα από σύμφωνη γνώμη του αρμοδίου συλλογικού οργάνου της παρ. 1 του άρθρου 7 του ν.4440/2016.

**13.** Στο ΕΣΚ συμμετέχουν και οι ανεξάρτητες αρχές με την προκήρυξη κενών θέσεων διοικητικού και ειδικού επιστημονικού προσωπικού, διατηρώντας τις διαδικασίες

επιλογής που προβλέπουν οι οικείες διατάξεις για τη μετάταξη από μια υπηρεσία σε άλλη και για την απόσπαση, ή, αν τέτοια πρόβλεψη δεν υπάρχει, τις διαδικασίες επιλογής που προβλέπονται για την πρόσληψη (άρ. 3 παρ.2 του ν.4440/2016). Για τις αρχές μάλιστα αυτές προβλέπεται από το άρθρο 7 παρ.1 του ν.4440/2016 ειδικό τριμελές όργανο για την αξιολόγηση των υποψηφίων για την κάλυψη θέσεων τους με μετάταξη ή απόσπαση και την διατύπωση της σχετικής σύμφωνης γνώμης. Περαιτέρω, κατά την συζήτηση ενώπιον του Τμήματος επί του ερωτήματος διαμορφώθηκαν δύο γνώμες.

**14.** Γνώμη της πλειοψηφίας, που απαρτίσθηκε από την Πρόεδρο και από τους Νομικούς Συμβούλους του Κράτους Κωνσταντίνο Γεωργάκη, Νικόλαο Δασκαλαντωνάκη (εισηγητή), Δημήτριο Μακαρονίδη, Αθηνά Αλεφάντη, Αγγελική Καστανά, Γεώργιο Βαμβακίδη, Ιωάννη Χατζηνέκουρα, Αθανάσιο Θεοχάρη, Ιωάννα Λεμπέση και Μαρία Δεληγιάννη [ψήφοι ένδεκα (11)] :

Από την ανωτέρω (υπό παρ. 11) εκτεθείσα έννοια του ΕΣΚ ως συστήματος κινητικότητας από μία δημόσια υπηρεσία σε άλλη μέσω μετάταξης ή απόσπασης, προκύπτει ότι αντικείμενο του ΕΣΚ δεν είναι η μετάταξη υπαλλήλων από κλάδο σε κλάδο της ίδιας κατηγορίας του ίδιου υπουργείου ή δημόσιας υπηρεσίας ή νπδδ. Επομένως, το άρθρο 69 του υπαλληλικού κώδικα, το οποίο προβλέπει την δυνατότητα μετατάξεως υπαλλήλου σε κενή θέση άλλου κλάδου της ίδιας κατηγορίας του ίδιου υπουργείου ή δημόσιας υπηρεσίας ή νπδδ, δεν αντίκειται στις διαδικασίες, τους όρους και τις προϋποθέσεις που θέτει το ΕΣΚ και ως εκ τούτου δεν καταργήθηκε από το άρθρο 19 παρ.1 του ν.4440/2016. Για τον ίδιο λόγο, εξάλλου, το παραπάνω άρθρο 69 δεν τροποποιήθηκε ούτε αντικαταστάθηκε (όπως τα άρθρα 68 και 71 του υπαλληλικού κώδικα) από το ν.4440/2016, αφού δεν υπήρχε ανάγκη εναρμονίσεώς του με το ΕΣΚ.

**15.** Όπως προκύπτει από το εκτεθέν ιστορικό, η υπ' αριθ. πρωτ. 14491/27-3-2020 αίτηση μετάταξης δεν υποβλήθηκε στο πλαίσιο των διαδικασιών διενέργειας του προγράμματος κινητικότητας του ν.4440/2016, δηλ. δεν υποβλήθηκε μετά από προκήρυξη από την ερωτώσα ανεξάρτητη αρχή κενής θέσης ειδικού επιστημονικού προσωπικού και ανάρτηση Πίνακα διαθέσιμων θέσεων στην ειδική ηλεκτρονική εφαρμογή, ούτε υποβλήθηκε στο πλαίσιο εφαρμογής του άρθρου 5 του ν. 3094/2003, αφού δεν προηγήθηκε δημόσια πρόσκληση, αλλά, αντίθετα, υποβλήθηκε από την ενδιαφερόμενη υπάλληλο με επίκληση του άρθρου 69 του υπαλληλικού κώδικα και

εντός των χρονικών ορίων του άρθρου 73 του ίδιου κώδικα, όπως αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 14 του ν. 4440/2016, που προβλέπει την διαδικασία των μετατάξεων εντός του ίδιου φορέα. Επομένως, αφού εν προκειμένω δεν κινήθηκε η διαδικασία του ΕΣΚ ή του άρθρου 5 του ν. 3094/2003, ακολουθητέα δεν είναι η διαδικασία του ν.4440/2016, ούτε του άρθρου 5 του ν.3094/2003, και αρμόδιο όργανο δεν είναι το τριμελές όργανο που προβλέπεται ειδικά για τις ανεξάρτητες αρχές από το άρθρο 7 παρ.1 του ν.4440/2016 για την αξιολόγηση των υποψηφίων για την κάλυψη θέσης με μετάταξη ή απόσπασση στο πλαίσιο του ΕΣΚ, ούτε η πενταμελής επιτροπή του άρθρου 5 παρ.1 του ν.3094/2003, αλλά το υπηρεσιακό συμβούλιο του Συνηγόρου του Πολίτη (άρθρου 4 παρ.3 του ν.3051/2002, όπως ισχύει), στο οποίο ορθά εισήχθη η υπόθεση σύμφωνα με το άρθρο 73 παρ.3 του υπαλληλικού κώδικα, όπως ισχύει. Το συμβούλιο αυτό θα διατυπώσει την γνώμη του για την αποδοχή ή την απόρριψη της αίτησης μετάταξης, αφού αντιμετωπίσει και το σύνολο των προβληματισμών που έχουν τεθεί κατά την συνεδρίασή του της 28<sup>ης</sup> Μαΐου 2020.

**16.** Γνώμη της μειοψηφίας, που απαρτίσθηκε από τη Νομική Σύμβουλο του Κράτους Αφροδίτη Κουτούκη [ψήφος μια (1)] :

Από τη συνδυαστική ερμηνεία των διατάξεων των άρθρων 2 παρ.3 και 19 παρ.1 του ν 4440/2016 και 5 παρ.3 του ν 3094/2003, όπως ισχύει, προκύπτει ότι η ειδική διάταξη του άρθρου 5 παρ.3, ως ρυθμίζουσα τα της μετάταξης αδιακρίτως, ήτοι χωρίς να διακρίνει μεταξύ αυτής από υπηρεσία σε υπηρεσία και της «εσωτερικής» μετάταξης (δηλαδή, από κλάδο σε κλάδο στην ίδια όμως υπηρεσία), συνεχίζει να διατηρείται και μετά την ισχύ του ν.4440/2016 ως προς την περίπτωση της τελευταίας («εσωτερικής» μετάταξης), καθόσον δεν έρχεται σε αντίθεση με το ν.4440/2016,αφού αυτός ρητά ορίζει μόνο τα της μετάταξης από μια υπηρεσία σε άλλη. Επομένως, στην περίπτωση του ερωτήματος, αρμόδιος φορέας που θα επιληφθεί της αίτησης μετάταξης είναι ο Συνήγορος, ο οποίος θα κρίνει τελικά εάν η υπό κρίση αίτηση μπορεί να γίνει δεκτή, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην παρ. 3 του άρθρου 5 του ν. 3094/2003.

### **Απάντηση**

**17.** Κατόπιν των ανωτέρω, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Ε') γνωμοδοτεί, κατά πλειοψηφία, ότι στο τιθέμενο ερώτημα προσήκει η απάντηση ότι προκειμένου να κριθεί η υπ' αριθ. πρωτ. 14491/27-3-2020 αίτηση μετάταξης πρέπει να ακολουθηθεί η



διαδικασία που προβλέπεται στο άρθρο 73 του υπαλληλικού κώδικα (ν.3528/2007), όπως ισχύει, και αρμόδιο όργανο είναι το υπηρεσιακό συμβούλιο της ανεξάρτητης αρχής «Συνήγορος του Πολίτη».

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Αθήνα 8-1-2021**

**Η Πρόεδρος του Ε' Τμήματος**

**Ο Εισηγητής**

**Νίκη Μαριόλη  
Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ.**

**Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης  
Νομικός Σύμβουλος του Κράτους**