

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

**ΑΡΙΘΜΟΣ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗΣ 437/2013
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
(Α' Τμήμα)**

Συνεδρίαση της 16^{ης} Δεκεμβρίου 2013

ΣΥΝΘΕΣΗ

ΠΡΟΕΔΡΟΣ :

Μιχαήλ Απέσσος, Αντιπρόεδρος του
Νομικού Συμβουλίου του Κράτους

ΝΟΜΙΚΟΙ ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ :

Χαρλαύτης Ανδρέας, Χαριτάκη Στυλιανή,
Μπερνικόλα Ευφροσύνη, Σκιάνη Γαρυφαλιά,
Κατσούλας Κωνσταντίνος, Μακαρονίδης Δημήτριος,
Ροϊλός Αλέξανδρος, Παρασκευοπούλου Κυριακή,
Πασαμιχάλη Ελένη, Διβάνη Χριστίνα, Νομικοί
Σύμβουλοι του Κράτους

ΕΙΣΗΓΗΤΡΙΑ :

Βλαχοπάνου Μαριέττα, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αριθμός ερωτήματος : Το με αρ.πρωτ. ΑΠ.Φ.Π29-27047/5-6-2013 έγγραφο του Υπουργείου Εξωτερικών, ΣΤ' Γενικής Διεύθυνσης-ΣΤ1 Δ/νσης Προσωπικού & Διοικητικής Οργάνωσης .

Περίληψη ερωτήματος : α. εάν υπάλληλος του ΥΠΕΞ, ο οποίος τελεί σε κατάσταση αργίας, σύμφωνα τις διατάξεις των άρθρων 103 και 104 του Υπαλληλικού Κώδικα, όπως ισχύει : α. δικαιούται ιατροφαρμακευτικής περίθαλψης, δασμολογικής και φορολογικής απαλλαγής όσον αφορά στο επιβατικό αυτοκίνητό του, διπλωματικού/υπηρεσιακού διαβατηρίου, δίδακτρα φοίτησης για τα τέκνα του, σύμφωνα με το άρθρο 162 του ν. 3566/2007 και

β. εάν ο χρόνος της αργίας θεωρείται χρόνος πραγματικής και συντάξιμης υπηρεσίας, δεδομένου ότι σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 37 του ν. 3986/2011, ως τέτοιος υπολογίζεται μόνο ο χρόνος πραγματικής απασχόλησης.

Σχετικά με το ανωτέρω θέμα το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Α΄) γνωμοδότησε ως ακολούθως:

A. ΕΦΑΡΜΟΣΤΕΕΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ

Ια.- Με τη διάταξη του άρθρου πρώτου της υποπαραγ. Ζ3 περ. 1 ν. 4093/2012 ορίζεται ότι :

«1. Το άρθρο 103 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ. (Υπαλληλικός Κώδικας, ν. 3528/2007), όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 4057/2012, αντικαθίσταται ως εξής: «1. Τίθεται αυτοδίκαια σε αργία: α) ο υπάλληλος που στερήθηκε την προσωπική του ελευθερία ύστερα από πρωτοβάθμια ή δευτεροβάθμια απόφαση ποινικού δικαστηρίου ή ένταλμα προσωρινής κράτησης, β) ο υπάλληλος κατά του οποίου εκδόθηκε ένταλμα προσωρινής κράτησης και στη συνέχεια ήρθη η προσωρινή κράτησή του ή αντικαταστάθηκε με περιοριστικούς όρους, γ) ο υπάλληλος, ο οποίος παραπέμφθηκε αμετακλήτως ενώπιον του αρμοδίου δικαστηρίου για κακούργημα ή για τα αδικήματα της κλοπής, υπεξαίρεσης (κοινής και στην υπηρεσία), απάτης, εκβίασης, πλαστογραφίας, δωροδοκίας, καταπίεσης, απιστίας περί την υπηρεσία, καθώς και για οποιοδήποτε έγκλημα κατά της γενετήσιας ελευθερίας ή έγκλημα οικονομικής εκμετάλλευσης της γενετήσιας ζωής, δ) ο υπάλληλος στον οποίο επιβλήθηκε η πειθαρχική ποινή της οριστικής ή της προσωρινής παύσης, και ε) ο υπάλληλος ο οποίος έχει παραπεμφθεί στο αρμόδιο πειθαρχικό συμβούλιο για τα παραπτώματα των περιπτώσεων α΄, γ΄, δ΄, ε΄, θ΄, ι΄, ιδ΄, ιη΄, κγ΄, κδ΄, κζ΄ και κθ΄ του άρθρου 107 ή αντίστοιχα παραπτώματα του ίδιου άρθρου, όπως ίσχυε πριν την αντικατάστασή του με το άρθρο δεύτερο του ν. 4057/2012, ή αντίστοιχα παραπτώματα του προϊσχύοντος Υπαλληλικού Κώδικα (ν. 2683/1999).

2. Ο υπάλληλος επανέρχεται αυτοδίκαια στα καθήκοντα του, εάν εκλείψει ο λόγος για τον οποίο έχει τεθεί σε αργία. Ειδικότερα: α. Υπάλληλος ο οποίος τέθηκε σε αργία στις περιπτώσεις α΄ έως γ΄ της παραγράφου 1 ασκεί εκ νέου τα καθήκοντα του αν αθωωθεί με τελεσίδικη δικαστική απόφαση. β. Η αργία της περίπτωσης δ΄ της παραγράφου 1 αρχίζει από την κοινοποίηση στον

υπάλληλο της πειθαρχικής απόφασης και λήγει με την έναρξη της εκτέλεσης της πειθαρχικής ποινής της οριστικής ή προσωρινής παύσης που του επιβλήθηκε ή με την έκδοση απόφασης σε δεύτερο βαθμό ή δικαστικής απόφασης που είτε απαλλάσσει τον υπάλληλο από την πειθαρχική ευθύνη είτε του επιβάλλει ποινή διαφορετική από την οριστική ή προσωρινή παύση. γ. Η αργία της περίπτωσης ε` της παραγράφου 1 αρχίζει από την κοινοποίηση στον υπάλληλο του παραπεμπτηρίου εγγράφου και λήγει με την έκδοση πρωτοβάθμιας πειθαρχικής απόφασης που τον απαλλάσσει ή του επιβάλλει ποινή διαφορετική από την οριστική ή προσωρινή παύση. Αν του επιβληθεί κάποια από τις ποινές αυτές η αργία συνεχίζεται και λήγει σύμφωνα με την προηγούμενη περίπτωση.

3. Η διαπιστωτική πράξη θέσης σε αργία εκδίδεται αμελλητί από το αρμόδιο για το διορισμό του υπαλλήλου όργανο. Η πράξη επανόδου του υπαλλήλου στην υπηρεσία εκδίδεται από το ίδιο όργανο: α) μετά από τελεσίδικη αθωωτική απόφαση ποινικού δικαστηρίου, β) μετά από βεβαίωση της αρμόδιας μονάδας προσωπικού ότι εκτελέστηκε η πειθαρχική ποινή της προσωρινής παύσης που έχει επιβληθεί ή μετά από απόφαση του Δευτεροβάθμιου Πειθαρχικού Συμβουλίου ή του αρμόδιου δικαστηρίου που απαλλάσσει τον υπάλληλο ή του επιβάλλει ποινή διαφορετική από την οριστική ή προσωρινή παύση, ή μετά από σχετική βεβαίωση του προέδρου του οικείου δικαστικού σχηματισμού και γ) μετά από απόφαση του πρωτοβάθμιου πειθαρχικού συμβουλίου με την οποία ο υπάλληλος απαλλάσσεται από την πειθαρχική ευθύνη ή του επιβάλλεται πειθαρχική ποινή διαφορετική από την οριστική ή προσωρινή παύση για πειθαρχικό παράπτωμα της περίπτωσης ε` της παραγράφου 1, ή μετά από σχετική βεβαίωση του προέδρου του πρωτοβάθμιου πειθαρχικού συμβουλίου. Ο υπάλληλος επανέρχεται στην υπηρεσία του από την κοινοποίηση σε αυτόν της αντίστοιχης διαπιστωτικής πράξης.

Εφόσον έχει επιβληθεί αυτοδίκαιη αργία στις περιπτώσεις β` ,γ` ,δ` και ε` της παραγράφου 1, η οποία δεν έχει αρθεί σύμφωνα με την παράγραφο 2, και δεν έχει επιβληθεί στον υπάλληλο πειθαρχική ποινή οριστικής παύσης, το πειθαρχικό συμβούλιο στο οποίο εκκρεμεί η υπόθεση, γνωμοδοτεί μετά την πάροδο ενός έτους από τη θέση του υπαλλήλου σε αυτοδίκαιη αργία και κάθε επόμενο έτος σχετικά με την τυχόν συνδρομή λόγων που καθιστούν μη αναγκαία τη συνέχιση της. Το όργανο που είναι αρμόδιο για το διορισμό του υπαλλήλου, εφόσον κρίνει, μετά την ανωτέρω γνωμοδότηση του πειθαρχικού συμβουλίου ή μετά από γνωμοδότηση του ίδιου συμβουλίου που μπορεί να ζητηθεί

οποτεδήποτε, ότι με βάση τις ιδιαίτερες περιστάσεις της υπόθεσης δεν είναι αναγκαία η συνέχιση της αργίας, μπορεί να διατάσσει την αναστολή της και την επάνοδο του υπαλλήλου στα καθήκοντα του ή τη μετακίνηση του σύμφωνα με το άρθρο 66. Για την προθεσμία εντός της οποίας οφείλει να γνωμοδοτήσει το πειθαρχικό συμβούλιο και τις συνέπειες της μη γνωμοδότησης του εντός της νόμιμης προθεσμίας εφαρμόζεται αναλόγως η παράγραφος 4 του επόμενου άρθρου. Η αναστολή της αργίας μπορεί να διατάσσεται και για ορισμένο χρόνο και να ανακαλείται οποτεδήποτε, εφόσον επιβάλλεται από το συμφέρον της υπηρεσίας και ιδίως σε περίπτωση υποτροπής, που οφείλεται στην τέλεση οποιουδήποτε νέου παραπτώματος από τον υπάλληλο.»

β.- Περαιτέρω το άρθρο 104 ν. 3528/2007, όπως είχε αντικατασταθεί με το άρθρο πρώτο του ν. 4057/2012, αντικαταστάθηκε με την παρ. 2 της υποπαραγ. Ζ3 του άρθρου πρώτου ν. 4093/2012 ως εξής:

«1. Αν συντρέχουν λόγοι δημοσίου συμφέροντος ή υπηρεσιακοί λόγοι, μπορεί να τεθεί σε αργία ο υπάλληλος κατά του οποίου: α) έχει ασκηθεί πειθαρχική δίωξη για οποιοδήποτε πειθαρχικό παράπτωμα, με την επιφύλαξη των περιπτώσεων της παραγράφου 1 περίπτωση ε' του προηγούμενου άρθρου, για τις οποίες επιβάλλεται αυτοδίκαιη αργία, ή β) υπάρχουν σοβαρές ενδείξεις για άτακτη διαχείριση, η οποία στηρίζεται σε έκθεση της προϊσταμένης αρχής ή του αρμόδιου επιθεωρητή. 2. Αρμόδιο όργανο Η πράξη εκδίδεται μετά από γνωμοδότηση του πειθαρχικού συμβουλίου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 4. 3. Σε κατεπείγουσες περιπτώσεις και εφόσον διακυβεύεται το συμφέρον της υπηρεσίας, μπορεί να επιβληθεί στον υπάλληλο από τον άμεσο πειθαρχικώς προϊστάμενο του το μέτρο της αναστολής άσκησης των καθηκόντων του, ακόμη και πριν επιληφθεί το πειθαρχικό συμβούλιο κατά την επόμενη παράγραφο. ...Κατά τη διάρκεια της αναστολής άσκησης των καθηκόντων του ο υπάλληλος δεν προσέρχεται στην υπηρεσία. Η αναστολή άσκησης καθηκόντων του υπαλλήλου αίρεται αυτοδικαίως, εάν το πειθαρχικό συμβούλιο δεν επιληφθεί εντός της προθεσμίας που ορίζεται στην επόμενη παράγραφο. 4. Εφόσον συντρέχει κάποια από τις περιπτώσεις της παραγράφου 1, το πειθαρχικό συμβούλιο συνέρχεται αμελλητί και γνωμοδοτεί για τη θέση του υπαλλήλου σε αργία. Σε περίπτωση που έχει διαταχθεί το μέτρο της αναστολής των καθηκόντων του υπαλλήλου, το πειθαρχικό συμβούλιο συνέρχεται και γνωμοδοτεί το αργότερο μέσα σε τριάντα (30) ημέρες από τη λήψη του μέτρου. Το πειθαρχικό συμβούλιο γνωμοδοτεί μέσα σε προθεσμία τριάντα (30) ημερών

και σε κάθε περίπτωση που ζητείται η γνώμη του από το όργανο που είναι αρμόδιο για τη θέση του υπαλλήλου σε αργία. ... 5. Η αργία αρχίζει από την κοινοποίηση της σχετικής πράξης. Ο υπάλληλος επανέρχεται στα καθήκοντα του αυτοδίκαια από την έκδοση πειθαρχικής απόφασης, η οποία τον απαλλάσσει από την πειθαρχική ευθύνη ή του επιβάλλει ποινή διαφορετική από την οριστική ή προσωρινή παύση.... 7.....9. Στις περιπτώσεις αυτοδίκαιης αργίας της παραγράφου 1 περίπτωση ε' του άρθρου 103 του Υπαλληλικού Κώδικα και της παραγράφου 1 περίπτωση ε' του άρθρου 107 του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων, όπως αντικαθίστανται με τις περιπτώσεις 1 και 3 της παρούσας υποπαραγράφου, οι αποδοχές της αργίας ορίζονται στο 75% των νομίμων αποδοχών των υπαλλήλων».

II.- Στη διάταξη του άρθρου 89 ν. 3528/2007 ορίζεται ότι «Στο χρόνο για προαγωγή δεν υπολογίζεται: α) ο χρόνος της διαθεσιμότητας, β) ο χρόνος της αργίας που επήλθε είτε εξαιτίας ποινικής δίωξης που κατέληξε σε οποιαδήποτε καταδίκη είτε εξαιτίας πειθαρχικής δίωξης που κατέληξε σε πειθαρχική ποινή τουλάχιστον προστίμου αποδοχών τριών (3) μηνών, γ) ο χρόνος της αδικαιολόγητης αποχής από τα καθήκοντα, δ) ο χρόνος της προσωρινής παύσης, ε) ο χρόνος της άδειας άνευ αποδοχών που δεν αποτελεί χρόνο πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας και στ) ο χρόνος αναστολής άσκησης καθηκόντων».

Περαιτέρω στη διάταξη του άρθρου 37 παρ. 5 εδ. β' Ν. 3986/2011 «Μέτρα Μεσοπρόθεσμου.....» ορίζεται ότι «σε κάθε περίπτωση ως χρόνος πραγματικής και συντάξιμης δημόσιας υπηρεσίας για κάθε νόμιμη συνέπεια, υπολογίζεται μόνο ο χρόνος πραγματικής απασχόλησης».

Ως πραγματική δε δημόσια υπηρεσία θεωρείται κάθε υπηρεσία που έχει παρασχεθεί στο Δημόσιο, ν.π.δ.δ. ή Ο.Τ.Α. με σχέση εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου ή που αναγνωρίζεται ως πραγματική δημόσια υπηρεσία με βάση ειδικές διατάξεις.

III.- Στη διάταξη του άρθρου 151 του ν. 3566/2007 ορίζεται ότι στον προϋπολογισμό του ΥΠΕΞ εγγράφονται, ετησίως πιστώσεις για την αντιμετώπιση των δαπανών του, όπως αυτές ορίζονται στα επόμενα άρθρα.

Στο άρθρο 155 παρ. 1 αυτού ορίζεται ότι ως αποδοχές των υπαλλήλων του ΥΠΕΞ νοούνται ο βασικός μισθός και όλα τα, κατά τις κείμενες διατάξεις, χορηγούμενα επιδόματα και προσαυξήσεις. Στην παρ. 2 αυτού ορίζεται ότι οι διπλωματικοί υπάλληλοι του ΥΠΕΞ αποτελούν κλάδο με ειδικές αποδοχές, λόγω των ειδικών προσόντων τα οποία απαιτούνται κατά την εισαγωγή τους στην

υπηρεσία, των αυξημένων επαγγελματικών υποχρεώσεων και ευθυνών κατά την εκτέλεση των καθηκόντων τους, καθώς και των ιδιαίτερων συνθηκών υπο τις οποίες εκτελούν τα καθήκοντά τους.

Περαιτέρω στη διάταξη του άρθρου 161 παρ. 1 περ. 1-η ν. 3566/2007 με τίτλο «Λειτουργικές δαπάνες» ορίζονται οι δαπάνες λειτουργίας εν γένει της Κεντρικής Υπηρεσίας, των Περιφερειακών Υπηρεσιών στο εσωτερικό, των διπλωματικών και προξενικών αρχών και κάθε άλλης υπηρεσίας υπαγομένης στο Υπουργείο Εξωτερικών, οι οποίες εγγράφονται ετησίως στον προϋπολογισμό του Υπουργείου Εξωτερικών.

Στη διάταξη του άρθρου 162 με τίτλο «Ειδικές δαπάνες» ορίζεται ότι, εκτός των δαπανών του προηγούμενου άρθρου, βαρύνουν το Δημόσιο και οι παρακάτω «α... ι. Τα διδάκτρα φοίτησης, κατά ποσοστό 75%, των τέκνων των υπαλλήλων του Υπουργείου Εξωτερικών, τα οποία φοιτούν σε ξενόγλωσσα ή ελληνικά σχολεία που παρέχουν ξενόγλωσσο σύστημα σπουδών προσχολικής, πρωτοβάθμιας και δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης, εφόσον ο παρών νόμος προβλέπει τη δυνατότητα μετάθεσης των εν λόγω υπαλλήλων σε αρχές της Εξωτερικής Υπηρεσίας του Υπουργείου Εξωτερικών. Κατά τα λοιπά ισχύουν οι διατάξεις του άρθρου 11 του ν. 2398/1996 (ΦΕΚ Α' 89)».

Σύμφωνα με την εισηγητική έκθεση του ως άνω νόμου, ο σκοπός του νομοθέτη ήταν η επιβάρυνση του κρατικού ταμείου με τη συμβολή του στην αντιμετώπιση του εξαιρετικά σοβαρού προβλήματος που αντιμετώπιζαν οι γονείς-υπάλληλοι του ΥΠΕΞ, σχετικά με την εξασφάλιση του ενιαίου της εκπαίδευσης των παιδιών τους, λόγω των, ως εκ της υπηρεσίας τους, υποχρεωτικών, πολλαπλών και συχνών μετακινήσεων τους στο εξωτερικό και της ως τούτου προκύπτουσας ανάγκης φοίτησης των παιδιών τους σε ξενόγλωσσα σχολεία του εξωτερικού, ήταν αναγκασμένοι να εγγράφουν σε ξενόγλωσσα σχολεία λειτουργούντα στη χώρα μας, κατά τη διάρκεια του μικρού συνήθως μεταξύ των μετακινήσεων αυτών χρονικού διαστήματος που επέστρεφαν, μαζί με τα παιδιά τους στην Ελλάδα, ενόψει και του απαγορευτικού των διδάκτρων των σχολείων αυτών για τις αποδοχές των υπαλλήλων στην Κεντρική Υπηρεσία (οι οποίες υπολείπονται των αποδοχών των υπαλλήλων της Εξωτερικής Υπηρεσίας κατά το επίδομα αλλοδαπής).

IV.- Στη διάταξη του άρθρου 158 ν. 3566/2007 ορίζεται ότι : παρ. 1. Για τα είδη της οικοσκευής και το επιβατικό αυτοκίνητο που φέρουν οι υπηρετούντες

στο εξωτερικό υπάλληλοι του Υπουργείου Εξωτερικών, όταν επιστρέφουν στην Ελλάδα, προσωρινά ή οριστικά ή με μετάθεση, παρέχονται δασμολογικές και φορολογικές απαλλαγές που προβλέπονται για κάθε μία από τις ανωτέρω περιπτώσεις από τις εκάστοτε ισχύουσες για τα πρόσωπα αυτά τελωνειακές και φορολογικές διατάξεις.

Σύμφωνα δε με το άρθρο 1 της υπ' αριθμ. Δ.247/13/6-4-88 Απόφασης του αναπληρωτού Υπουργού Οικονομικών (ΦΕΚ 195 Β') «Περί προσωρινής εισαγωγής ορισμένων μεταφορικών μέσων και ειδών και ατομικής χρήσης», που εξεδόθη κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 21 παρ. 1 στοιχ. α' Ν. 1642/1986 (ΦΕΚ Α' 125/21-8-1986) με το καθεστώς της προσωρινής εισαγωγής, που προβλέπεται από την παρούσα απόφαση, επιτρέπεται η εισαγωγή, χωρίς την είσπραξη των αναλογούντων δασμών και φόρων, των μεταφορικών μέσων ιδιωτικής χρήσεως, τα οποία προορίζονται να παραμείνουν στη χώρα προσωρινά και στη συνέχεια να επανεξαχθούν, μέσα στην προβλεπόμενη κατά περίπτωση προθεσμία.

V.- Στη διάταξη του άρθρου 68 ν. 3566/2007 ορίζεται ότι: «παρ. 1. Τα διπλωματικά και τα ειδικά υπηρεσιακά διαβατήρια χορηγούνται μόνο σε έλληνες υπηκόους.....παρ. 2. Τα διπλωματικά διαβατήρια χορηγούνται από το Υπουργείο Εξωτερικών στα κάτωθι πρόσωπα α....β...γ...ιε. Στους υπαλλήλους του Διπλωματικού Κλάδου, του Κλάδου Εμπειρογνομόνων, του Κλάδου Οικονομικών και Εμπορικών Υποθέσεων και στους υπαλλήλους με βαθμό Α' και Β' του Κλάδου Πτυχιούχων Διοικητικών και του Κλάδου Επικοινωνιών και Πληροφορικής, καθώς και στους υπαλλήλους με βαθμό Α του Κλάδου Διοικητικών Γραμματέων του ΥΠΕΞ. Παρ. 5. τα Διπλωματικά και ειδικά υπηρεσιακά διαβατήρια αφαιρούνται με απόφαση του Υπουργού Εξωτερικών, εάν οι κάτοχοι τους τέλεσαν πράξεις που απάδουν στον τίτλο, στην ιδιότητα ή στην αποστολή τους...».

VI.- Με τη διάταξη του άρθρου 57 ν. 3528/2007 «περί Κώδικος Δημοσίων Πολ. Διοικ. Υπαλλήλων & Υπαλ. ΝΠΔΔ» ορίζεται :παρ. 1. Οι υπάλληλοι και τα μέλη της οικογενείας τους έχουν δικαίωμα σε υγειονομική περίθαλψη που περιλαμβάνει νοσοκομειακή, ιατρική και φαρμακευτική περίθαλψη.

Περαιτέρω στις διατάξεις των άρθρων 1,3 και 10 του Β.Δ/τος 665 της 6/18 Οκτ. 1962 « Περί της Υγειονομικής περιθάλψεως των τακτικών δημοσίων υπ αλλήλων, ..κ.λ.π.»(ΦΕΚ Α' 167) ορίζεται ότι:

Άρθρο 1. -1 Το Δημόσιον υποχρεούται εις την υγειονομική περίθαλψη των υπαλλήλων..2. Η κατά την προηγουμένη παράγραφον περίθαλψις περιλαμβάνει:

α) Την νοσοκομειακή ως εσωτερικών ή εξωτερικών ασθενών β) την οίκοσι και εν ιατρείω γ) την φαρμακευτικήν... Άρθρο 3.1. (όπως αντικαταστάθηκε τελικώς με το άρθρο 2 Π.Δ. 133 της 6/24 Φεβρ. 1982 ΦΕΚ Α'20) Διατάσσεται η δαπάνη της νοσοκομειακής και εξωνοσοκομειακής περιθάλψεως των μελών των οικογενειών των υπαλλήλων, επιβάλλεται κράτησις 1% επί των πάσης φύσεως αποδοχών, πάντων των εις το Β.Δ. 665/1962 υπαγομένων υπαλλήλων, ως και επί των προσθέτων απολαυών και των κατ' αποκοπήν εξόδων κινήσεως αυτών. Η κατά τα ανωτέρω κράτησις σημειούται εις την οικείαν μισθοδοτική κατάστασιν ή ένταλμα πληρωμής και παρακρατείται καθ' έκαστον μήνα, κατά την πληρωμή των αποδοχών, των απολαυών.....Άρθρο 10 .Απαντες οι υπάλληλοι και συνταξιούχοι εφοδιάζονται δια βιβλιαρίου ασθενείας»

B . ΕΡΜΗΝΕΙΑ -ΥΠΑΓΩΓΗ

Από το σύνολο των προπαρατεθεισών διατάξεων, ερμηνευομένων αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, συνάγονται τα ακόλουθα:

Η αργία είναι διοικητικό μέτρο (ΣτΕ 2818/1965,1963/1977), η επιβολή του οποίου έχει ως συνέπεια την πρόσκαιρη απομάκρυνση από την ενεργό υπηρεσία (κύρια καθήκοντα και παρεπόμενα λειτουργήματα) και στέρηση των δικαιωμάτων του υπαλλήλου εκείνου, ο οποίος, λόγω υπαίτιας συμπεριφοράς, υπόκειται κατά νόμο σε πειθαρχική δίωξη, χωρίς εν τω μεταξύ να λύεται η υπαλληλική σχέση (Γνωμ. Ν.Σ.Κ. 382/2012).

Δυσμενείς συνέπειες της αργίας είναι α) ότι ο χρόνος αυτής δεν υπολογίζεται για την προαγωγή του υπαλλήλου, εφόσον η πειθαρχική δίωξη κατέληξε σε πειθαρχική ποινή τουλάχιστον προστίμου αποδοχών τριών μηνών β) η παρακράτηση των αποδοχών, για την οποία προβλέπεται στο άρθρο 104 Υ.Κ. ότι σε περίπτωση απαλλαγής με τελεσιδική απόφαση της πειθαρχικής ποινής της οριστικής παύσης, το υπηρεσιακό συμβούλιο δύναται να αποδώσει στον υπάλληλο τις αποδοχές που παρακρατήθηκαν και γ) ο χρόνος αυτής δεν υπολογίζεται, ως χρόνος πραγματικής συντάξιμης υπηρεσίας, εκτός και εάν χωρήσει απαλλαγή του υπαλλήλου από κάθε πειθαρχική ευθύνη (ΣτΕ 13/2003, 3907/1996).

Ο υπολογισμός ή μη του χρόνου αργίας ως πραγματικής υπηρεσίας, συνέχεται άμεσα με την κατάληξη της πειθαρχικής δίωξης, με δεδομένο ότι ο υπάλληλος έχει δικαίωμα ασκήσεως, τόσο ενστάσεως ενώπιον του

Δευτεροβαθμίου Πειθαρχικού Συμβουλίου, όσο και προσφυγής ενώπιον του ΣΤΕ. Και τούτο διότι, για την επέλευση της δυσμενούς για τον υπάλληλο συνεπείας της αφαίρεσης από το συνολικό χρόνο υπηρεσίας του χρόνου της αργίας, δεν αρκεί η άσκηση πειθαρχικής δίωξης, αλλά απαιτείται σε κάθε περίπτωση η πειθαρχική δίωξη να κατέληξε σε επιβολή σε βάρος του ποινής (ΝΣΚ 391/2009, 109/2009). Κατ' αντιδιαστολή, αν η πειθαρχική δίωξη, δεν απέληξε σε επιβολή ποινής, ή κατέληξε στην οριστική απαλλαγή του από κάθε πειθαρχική ευθύνη, ο χρόνος αργίας υπολογίζεται στον συνολικό χρόνο υπηρεσίας για τη βαθμολογική και μισθολογική του εξέλιξη (Ν.Σ.Κ. 186/2009, 382/2012).

Για την αφαίρεση του διπλωματικού ή ειδικού διαβατηρίου, δεν απαιτείται όπως οι τελεσθείσες πράξεις από κατόχους διπλωματικών ή ειδικών διαβατηρίων διαγνωσθούν αμετακλήτως είτε στο πεδίο του ποινικού είτε του πειθαρχικού δικαίου, αρκούντος του γεγονότος ότι αυτές απάδουν στον τίτλο, στην ιδιότητα ή στην αποστολή του κατόχου αυτών. Η κρίση δε περί της βαρύτητας του παραπτώματος ως και το αν τούτο απάδει ή όχι προς τον τίτλο, την ιδιότητα ή την αποστολή του υπαλλήλου, απόκειται στον Υπουργό Εξωτερικών, ο οποίος εάν διαπιστώσει απάδουσα συμπεριφορά, οφείλει να αφαιρέσει το άνω διαβατήριο από τον υπάλληλο. Εξάλλου η θέση του υπαλλήλου σε κατάσταση αργίας, αιτιολογεί σύννομα την αφαίρεση του διπλωματικού διαβατηρίου (Γνωμ. Ν.Σ.Κ. 90/2012), καθόσον η κατοχή και χρήση αυτού από τον υπάλληλο προϋποθέτει ενεργό άσκηση των καθηκόντων του.

Όσον αφορά στα δίδακτρα φοίτησης των τέκνων των υπαλλήλων του ΥΠΕΞ, αυτά –όπως προαναφέρθηκε- εγγράφονται στον ετήσιο προϋπολογισμό του Υπουργείου αυτού και συνάπτονται με τη φύση των καθηκόντων τους (πολλαπλές και συχνές μετακινήσεις στο εξωτερικό και επιστροφή στην Ελλάδα για μικρά συνήθως χρονικά διαστήματα). Κατά συνέπεια η καταβολή αυτών, αφορά σε υπαλλήλους των οποίων η υπαλληλική σχέση δεν έχει λυθεί.

Η παροχή υπό του Δημοσίου νοσοκομειακής και ιατροφαρμακευτικής περίθαλψης στους υπαλλήλους του, - σύμφωνα με τα ανωτέρω - συνδέεται με την ύπαρξη της υπαλληλικής σχέσης και υπό την προϋπόθεση ότι καταβάλλονται οι σχετικές ασφαλιστικές εισφορές.

Η δασμολογική και φορολογική απαλλαγή του αυτοκινήτου και της οικοσκευής των υπαλλήλων του Υπουργείου Εξωτερικών, που τους παρέχεται όταν επιστρέφουν στην Ελλάδα προσωρινά ή οριστικά ή με μετάθεση, αυτή συνδέεται με τη φύση των καθηκόντων τους και την ύπαρξη της υπαλληλικής

σχέσης, η οποία δεν διακόπτεται λόγω της πρόσκαιρης –συνεπεία της θέσεως τους σε αργία- αποχής από τα καθήκοντά τους.

Κατ' ακολουθίαν και με δεδομένο ότι η θέση σε αργία –είτε δυνητική είτε αυτοδίκαιη- συνεπάγεται την αναστολή της άσκησης των καθηκόντων του υπαλλήλου για κάποιο χρονικό διάστημα, αλλά όχι και την λύση της υπαλληλικής σχέσης, έπεται ότι δεν είναι δυνατόν, να αρθούν οι εν λόγω απαλλαγές και παροχές, λόγω της επιβολής στον υπάλληλο του διοικητικού μέτρου της θέσεως του σε αργία, η οποία συνεπάγεται την πρόσκαιρη απομάκρυνσή του από την ενεργό υπηρεσία .

Κατά συνέπεια και σύμφωνα με τα ανωτέρω ο χρόνος της αργίας στην οποία περιήλθε ο υπάλληλος και κατά τον οποίο δεν άσκησε τα καθήκοντά του – κύρια ή παρεπόμενα- , θα πρέπει να μην συνυπολογισθεί στον χρόνο υπηρεσίας του, μόνο στην περίπτωση κατά την οποία, η άσκηση ποινικής διώξεως εναντίον του κατέληξε σε οποιαδήποτε καταδίκη, ενώ σε περίπτωση ασκήσεως πειθαρχικής διώξεως, θα πρέπει μην συνυπολογισθεί ως χρόνος πραγματικής υπηρεσίας ο χρόνος της αργίας, μόνο στην περίπτωση κατά την οποία αυτή κατέληξε σε επιβολή πειθαρχικής ποινής τουλάχιστον προστίμου αποδοχών τριών μηνών.

Από το σύνολο των προπαρατεθεισών διατάξεων προκύπτει ότι οι παροχές τόσο της ιατροφαρμακευτικής περίθαλψης και της δασμολογικής και φορολογικής απαλλαγής όσον αφορά στο επιβατικό αυτοκίνητο τους, όσον και η δαπάνη καταβολής των διδάκτρων φοίτησης των τέκνων των υπαλλήλων του Υπουργείου Εξωτερικών, συνδέονται άμεσα με την υπαλληλική ιδιότητα αυτών, η οποία δεν αναιρείται από την θέση τους σε αργία, συνέπεια της οποίας είναι η προσωρινή απομάκρυνση του υπαλλήλου από την ενεργό άσκηση των καθηκόντων του και η εν μέρει περικοπή των αποδοχών του (καταβάλλεται ποσοστό 75% επ' αυτών). Αντίθετα, η θέση του υπαλλήλου σε κατάσταση αργίας, αιτιολογεί σύννομα την αφαίρεση του διπλωματικού διαβατηρίου.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ- ΑΠΑΝΤΗΣΗ

Κατ' ακολουθίαν των προαναφερθέντων, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Α') γνωμοδότησε ομόφωνα ότι σε περίπτωση θέσεως υπαλλήλου σε κατάσταση αργίας, ο υπάλληλος δικαιούται **α.** ιατροφαρμακευτικής περίθαλψης, εφόσον επί των καταβαλλομένων αποδοχών του διενεργούνται κρατήσεις υγειονομικής περίθαλψης, δασμολογικής και φορολογικής απαλλαγής

στο επιβατικό αυτοκίνητό του και τις δαπάνες φοίτησης των τέκνων του, ενώ αντίθετα δεν δικαιούται διπλωματικού/ υπηρεσιακού διαβατηρίου.

β. Ο υπολογισμός ή μη του χρόνου αργίας ως πραγματικής και συντάξιμης υπηρεσίας, συνέχεται άμεσα με την κατάληξη της ποινικής ή πειθαρχικής δίωξης.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

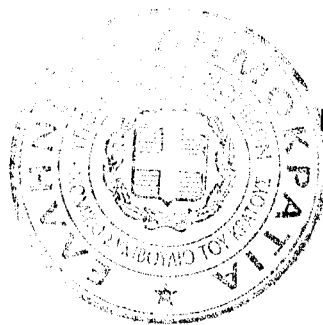
Αθήνα 19 Δεκεμβρίου 2013

Ο Πρόεδρος του Α' Τμήματος ΝΣΚ

Η Εισηγήτρια

Μιχαήλ Απέσσος

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Μαριέττα Βλαχοπάνου

Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.