



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

**Αριθμός Γνωμοδότησης: 183/2014**  
**ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ**  
**(Γ' Τμήμα)**

Συνεδρίαση της 21<sup>ης</sup> Μαΐου 2014

**Σύνθεση**

**Πρόεδρος:** Νικηφόρος Κανιούρας, Αντιπρόεδρος ΝΣΚ.

**Μέλη:** Ιωάννα Καραγιαννοπούλου, Παναγιώτης Παναγιωτουνάκος, Παναγιώτης Σπανός, Ευστράτιος Συνοίκης, Ευαγγελία Σκαλτσά, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

**Εισηγητής:** Παναγιώτης Παναγιωτουνάκος, Νομικός Σύμβουλος του Κράτους.

**Αριθμός Ερωτήματος:** αριθ. πρωτ. Δ9/Α,Β/5649/2640/25-2-2014 της Γενικής Διεύθυνσης Διοικητικής Υποστήριξης, Διεύθυνσης Διοικητικού (Δ9), Τμημάτων Διοίκησης Προσωπικού (Α') και Κατάστασης Προσωπικού (Β') της Υπηρεσίας Πολιτικής Αεροπορίας (ΥΠΑ) Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων (ΥΠΟ.ΜΕ.ΔΙ.).

**Περίληψη ερωτήματος:** *α) Αν, η λήξη της άδειας άνευ αποδοχών που χορηγήθηκε στους με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου (ΙΔΑΧ) υπαλλήλους της ΥΠΑ, ειδικότητας Χειριστών Αεροσκαφών και Μηχανικών Αεροσκαφών, οι οποίοι μεταφέρθηκαν από τις εταιρείες της πρώην Ολυμπιακής Αεροπορίας Α.Ε., συνεπάγεται την αυτοδίκαιη θέση τους στο μισθολογικό καθεστώς της διαθεσιμότητας του ν. 4172/2013,*

*β) Αν, η άδεια άνευ αποδοχών των προαναφερόμενων υπαλλήλων, που τους χορηγήθηκε πριν τεθούν στο καθεστώς διαθεσιμότητας του ν. 4172/2013, μπορεί να παραταθεί ή να διακοπεί,*

*γ) Αν μπορεί να εξετασθούν αιτήσεις των τελούντων υπό καθεστώς διαθεσιμότητας του ν. 4172/2013 ανωτέρω υπαλλήλων για χορήγηση σ' αυτούς άδειας άσκησης ιδιωτικού έργου και, σε καταφατική απάντηση, αν είναι δυνατή η*

αποδοχή των αιτήσεων αυτών.

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

### **I.- ΙΣΤΟΡΙΚΟ**

1) Από την ερωτώσα υπηρεσία δίδεται το ακόλουθο ιστορικό:

«Με την υπ' αρ. 2531 ΚΥΑ των Υπουργών Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων (ΦΕΚ 2698/Β/23-10-2013) «Κατάργηση 249 οργανικών και προσωποπαγών θέσεων με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου προσωπικού της ΥΠΑ του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων κατ' εφαρμογή της παρ. 1 του άρθρου 90 του Ν.4172/2013 (ΦΕΚ 167/Α)», όπως τροποποιήθηκε με τις υπ' αρ. 958 (ΦΕΚ 2804/Β/4-11-2013) και ΓΔΔΥ/ΥΓΙΑ/39620/3011 (ΦΕΚ 3201/Β/17-12-2013) ΚΥΑ των ιδίων ως άνω Υπουργών, καταργήθηκαν οι αναφερόμενες οργανικές και προσωποπαγείς θέσεις υπαλλήλων της ΥΠΑ με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου (ΙΔΑΧ) ειδικότητας Χειριστών Αεροσκαφών και Μηχανικών Αεροσκαφών. Η διαδικασία αξιολόγησης του προσωπικού των ειδικοτήτων που αφορούσαν οι προαναφερόμενες ΚΥΑ κατάργησης θέσεων πραγματοποιήθηκε με τα κριτήρια που καθορίστηκαν βάσει των σχετικών διατάξεων του Ν.4172/2013, όπως αυτά διευκρινίσθηκαν με τις ΔΙΠΙΔΔ/Β.2/2/οικ.21634/2-8-2013 (ΦΕΚ 1914/Β/7.8.2013) και ΔΙΠΙΔΔ/Β.2/Δ/10/οικ.22738/16-8-2013 εγκυκλίου οδηγίες του Υπουργείου Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, σε συνδυασμό με την υπ' αρ. 2798 ΚΥΑ των ιδίων ως άνω Υπουργών (ΦΕΚ 2902/Β/18-11-2013) περί του καθορισμού των πρόσθετων (πέραν των γενικών) ειδικών κριτηρίων μοριοδότησης του προσωπικού των ειδικοτήτων χειριστών και μηχανικών αεροσκαφών της ΥΠΑ.

Μετά την προώθηση της διαδικασίας αξιολόγησης των τυπικών και ουσιαστικών τους προσόντων κατ' εφαρμογή των παραπάνω κανονιστικών πράξεων, διακόσιοι σαράντα εννέα (249) υπάλληλοι της ΥΠΑ ειδικότητας χειριστών ή μηχανικών α/φών τέθηκαν σε καθεστώς διαθεσιμότητας με ό,τι αυτό συνεπάγεται για την υπηρεσιακή τους κατάσταση, ήτοι απομάκρυνσή τους από την ενεργό υπηρεσία και λήψη από πλευράς τους των προβλεπόμενων αποδοχών διαθεσιμότητας.

- Ορισμένοι εκ των διαθέσιμων πλέον υπαλλήλων, κατά τη χρονική περίοδο θέσεώς τους σε καθεστώς διαθεσιμότητας τελούσαν σε καθεστώς άδειας άνευ αποδοχών με βάση τις διατάξεις είτε του Ν. 3913/2011 (λόγω του ότι μεταφέρθηκαν στην ΥΠΑ με τον Ν.3717/2008 από τις εταιρείες της πρώην Ολυμπιακής), είτε του Ν. 3528/2007 και συγκεκριμένα των διατάξεων του άρθρου 51 αυτού, η δε άδειά τους έληξε σε χρονικό σημείο μεταγενέστερο της θέσεώς τους σε καθεστώς διαθεσιμότητας.

- Κάποιοι άλλοι, ενώ τελούν σε διαθεσιμότητα αλλά και σε άδεια άνευ αποδοχών, την οποία είχαν αιτηθεί και λάβει πριν την θέση τους σε διαθεσιμότητα, ζητούν την παράταση της άδειας άνευ αποδοχών.

- Άλλοι εκ των παραπάνω διαθέσιμων, ενώ επίσης βρίσκονται σε άδεια άνευ αποδοχών, ζητούν τη διακοπή της και τη συνεπεία αυτής λήψη των αποδοχών της διαθεσιμότητας, παρουσιάσθηκαν δε στην ΥΠΑ και υπέβαλαν υπεύθυνη δήλωση ότι δεν απασχολούνται πουθενά αλλού και είναι στη διάθεση της Υπηρεσίας.

- Τέλος, κάποιοι εκ των διαθέσιμων των αναφερόμενων ειδικοτήτων (ΙΔΑΧ χειριστών και μηχανικών αεροσκαφών), ενώ βρίσκονται σε καθεστώς διαθεσιμότητας, ζητούν την λήψη άδειας ιδιωτικού έργου, για να απασχοληθούν σε αεροπορικές εταιρείες, ή σε εταιρείες επισκευής και συντήρησης αεροσκαφών, οι οποίες ωστόσο βρίσκονται υπό τον ειδικό έλεγχο της ΥΠΑ.

Στο σημείο αυτό σημειώνεται ότι αναφορικά με τη διαδικασία παροχής αδειών άνευ αποδοχών στο προσωπικό της πρώην ΟΑ έχει εκδοθεί, κατόπιν σχετικού ερωτήματος της Υπηρεσίας μας, και η υπ' αρ. 122/2013 γνωμοδότηση του Β' τμήματος του ΝΣΚ, η οποία έχει γίνει αποδεκτή από τον οικείο Υπουργό».

Ενόψει του ανωτέρω ιστορικού υποβλήθηκαν τα εν αρχή ερωτήματα.

2) Μετά την υποβολή του ερωτήματος περιήλθε στο Γραφείο Νομικού Συμβούλου του Υπουργείου ΥΠΟ.ΜΕ.ΔΙ. το υπ' αριθ. πρωτ. Δ9/Α,Α/8050/3743/21-3-2014 έγγραφο της ερωτώσας υπηρεσίας με το συνημμένο σ' αυτό έγγραφο του Υπουργείου Διοικητικής Μεταρρύθμισης – Γενικής Διεύθυνσης Κατάστασης Προσωπικού – Διεύθυνση Προσωπικού Ιδιωτικού Δικαίου – Τμήμα Προσωπικού Ιδιωτικού Δικαίου Δημόσιου Τομέα, που υπογράφεται από το Γενικό Γραμματέα και στο οποίο, σε σχέση με τα κρίσιμα ζητήματα, αναφέρονται μεταξύ άλλων και τα εξής:

*«Εκ των ανωτέρω, αφενός μεν για την διασφάλιση του δημοσίου συμφέροντος αφετέρου για να μην προκληθεί απρόοπτη και δυσμενής μεταβολή των βιοτικών συνθηκών των υπαλλήλων, συνάγονται τα εξής:*

α) όπως είναι αυτονόητο, υπάλληλος, του οποίου η άδεια άνευ αποδοχών έληξε πριν τη θέση του σε καθεστώς διαθεσιμότητας, τίθεται σε διαθεσιμότητα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 90 του ν. 4172/2013, με την καταβολή των προβλεπόμενων αποδοχών,

β) υπάλληλος, του οποίου η χορηγηθείσα άδεια άνευ αποδοχών λήγει κατά τη διάρκεια της περιόδου που ο υπάλληλος τελεί σε καθεστώς διαθεσιμότητας, με τη λήξη της άδειας και για το χρονικό διάστημα που υπολείπεται καταβάλλονται οι προβλεπόμενες εκ του νόμου αποδοχές

γ) υπάλληλος, ο οποίος ενώ βρίσκεται σε άδεια άνευ αποδοχών καταργείται η θέση του και η διάρκεια της άδειας άνευ αποδοχών καταλαμβάνει το σύνολο της περιόδου της διαθεσιμότητας τίθεται σε διαθεσιμότητα, χωρίς όμως την καταβολή των προβλεπόμενων αποδοχών με δεδομένο ότι οι τελευταίες καταβάλλονται σε υπαλλήλους οι οποίοι πριν τη θέση τους σε διαθεσιμότητα παρείχαν υπηρεσίες.

Καθίσταται, δε, σαφές ότι μελλοντικά αιτήματα για χορήγηση άδειας άνευ αποδοχών σε υπαλλήλους που τελούν σε διαθεσιμότητα, εξετάζονται από τις αρμόδιες διευθύνσεις, δεδομένου ότι δεν υπάρχει νομικό κώλυμα καθ' όσον η υπηρεσιακή σχέση υφίσταται χωρίς ωστόσο να είναι ενεργή.»

## **II.- ΚΡΙΣΙΜΕΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ.**

A.- Με τις διατάξεις των άρθρων 1 και 7 του ν. 3717/2008 «Κοινωνικές ρυθμίσεις για τους εργαζόμενους στις εταιρείες «Ολυμπιακές Αερογραμμές Α.Ε.», «Ολυμπιακή Αεροπορία - Υπηρεσίες Α.Ε.» και «Ολυμπιακή Αεροπλοΐα Α.Ε. και άλλες διατάξεις» (Α' 239) ορίζονται, αντιστοίχως, μεταξύ άλλων, και τα εξής:

1) «Άρθρο 1

Ορισμοί.

Για τους σκοπούς του παρόντος νόμου οι πιο κάτω όροι έχουν την ακόλουθη έννοια:

1. «Σημερινοί εργοδότες» οι εταιρείες ΟΛΥΜΠΙΑΚΕΣ ΑΕΡΟΓΡΑΜΜΕΣ Α.Ε., ΟΛΥΜΠΙΑΚΗ ΑΕΡΟΠΟΡΙΑ – ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ Α.Ε. και ΟΛΥΜΠΙΑΚΗ ΑΕΡΟΠΛΟΪΑ Α.Ε..

2. «Αρχικοί Εργοδότες» οι εταιρείες ΟΛΥΜΠΙΑΚΗ ΑΕΡΟΠΟΡΙΑ Α.Ε., ΟΛΥΜΠΙΑΚΗ ΑΕΡΟΠΛΟΪΑ Α.Ε., ΟΛΥΜΠΙΑΚΗ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΗ Α.Ε., ΜΑΚΕΔΟΝΙΚΕΣ ΑΕΡΟΓΡΑΜΜΕΣ Α.Ε., OLYMPIC CATERING Α.Ε., GALILEO HELLAS Α.Ε., OLYMPIC AIR CRUISES LTD (London – United Kingdom) OLYNET INC (New York City, United States of America) και CONSOLIDATED TRAVEL LTD (Sydney, Australia).

3. «Τακτικό προσωπικό»: το με σχέση εξαρτημένης εργασίας αορίστου χρόνου προσωπικό των Σημερινών Εργοδοτών, καθώς και οι με συμβάσεις έμμισθης εντολής δικηγόροι ή νομικοί σύμβουλοι των Σημερινών Εργοδοτών. Στο τακτικό προσωπικό περιλαμβάνονται και οι κατέχοντες τη βαθμίδα του Δόκιμου Υπαλλήλου μέχρι κατ' ανώτατο όριο την 1.3.2009.

4. «Εποχικό προσωπικό»:....

5. «Τακτικές μηνιαίες αποδοχές»:....

6. «Ισοδύναμες μηνιαίες αποδοχές»:.....

7. «Κρίσιμη Ημερομηνία»: η ημερομηνία δημοσίευσης της δικαστικής απόφασης με την οποία καθεμία από τις Εταιρείες που είναι Σημερινοί Εργοδότες τίθενται σε καθεστώς ειδικής εκκαθάρισης του άρθρου 14<sup>Α</sup> του ν. 3429/2005 (ΦΕΚ 314/Α'), που προστέθηκε με το άρθρο 40 του ν.3710/2008 (ΦΕΚ 216/Α'), όπως ισχύει».

2) «Άρθρο 7

Μεταφορά Προσωπικού.

1. Το παρόν άρθρο αναφέρεται στην περίπτωση υπαγωγής των εταιρειών που ορίζονται ως Σημερινοί Εργοδότες σε καθεστώς ειδικής εκκαθάρισης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14<sup>Α</sup> του ν. 3429/2005 (ΦΕΚ 314/Α') που προστέθηκε με το άρθρο 40 του ν.3710/2008 (ΦΕΚ 216/Α').

2. Το κατά την Κρίσιμη Ημερομηνία Τακτικό Προσωπικό των Σημερινών Εργοδοτών, ανεξάρτητα εάν έχει λυθεί ή όχι η σχέση εργασίας του, μεταφέρεται με την ίδια σχέση εργασίας σε ΝΠΙΔ που εποπτεύονται από το Υπουργείο Μεταφορών και Επικοινωνιών, δημόσιες υπηρεσίες, αυτοτελείς ή ανεξάρτητες αρχές, ΝΠΔΔ και ΟΤΑ α' και β' βαθμίδας, ύστερα από αίτησή του...

5. Η μεταφορά γίνεται εντός τετραμήνου από την αίτηση σε κενές οργανικές θέσεις αντίστοιχης ή παρεμφερούς ειδικότητας, της ίδιας εκπαιδευτικής βαθμίδας με αυτή που ανήκει ο μεταφερόμενος ή με βάση τα τυπικά προσόντα που κατέχει ο μεταφερόμενος. Στην περίπτωση που δεν υπάρχουν αντίστοιχες κενές θέσεις, η μεταφορά γίνεται σε συνιστώμενη προσωποπαγή θέση με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου αντίστοιχη των τυπικών προσόντων του μεταφερομένου. Η προσωποπαγής θέση καταργείται με την καθ' οιονδήποτε τρόπο αποχώρηση αυτού που την κατέχει.

6. Η μεταφορά του προσωπικού του άρθρου αυτού γίνεται με κοινή απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών, Οικονομίας και Οικονομικών, Μεταφορών και Επικοινωνιών και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού...»

Β.- Στο άρθρο 26 του ν. 3913/2011 «Αναδιοργάνωση της Υπηρεσίας Πολιτικής Αεροπορίας και άλλες διατάξεις» (Α' 18) ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«Άρθρο 26

Θέματα μεταφοράς προσωπικού της ΥΠΑ

«1. Το προσωπικό της ΥΠΑ που προήλθε ή θα προέλθει από τις εταιρείες «ΟΛΥΜΠΙΑΚΕΣ ΑΕΡΟΓΡΑΜΜΕΣ Α.Ε.», «ΟΛΥΜΠΙΑΚΗ ΑΕΡΟΠΟΡΙΑ – ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ Α.Ε.» και «ΟΛΥΜΠΙΑΚΗ ΑΕΡΟΠΛΟΪΑ Α.Ε.», σε εφαρμογή των ρυθμίσεων του Ν. 3717/2008 και που έχει την ειδικότητα του Ιπτάμενου Χειριστή, καθώς και αυτό που κατέχει πτυχία κατηγορίας Β1 ή Β2 ή C κατά JAR 66 (Joint Aviation Regulations – Απαιτήσεις του Συνδέσμου Αεροπορικών Αρχών) ή άδειας κατά το μέρος 66 (EASA PART 66 European – Ευρωπαϊκός Οργανισμός Ασφάλειας της Αεροπορίας) του 2042/2003 ΕΚ (L 315/1), εφόσον διαπιστώνεται με απόφαση του υπηρεσιακού συμβουλίου, που λαμβάνεται με βάση τις υπηρεσιακές ανάγκες, ότι πλεονάζει, μετατάσσεται ή μεταφέρεται, χωρίς αίτησή του, σε φορείς ή υπηρεσίες του δημόσιου και ευρύτερου δημόσιου τομέα, όπως αυτός ορίζεται στην παρ.1 του άρθρου 9 του ν.1232/1982 (ΦΕΚ 22 Α'), όπως ερμηνεύθηκε με παρ.6 του άρθρου 1 του ν.1256/1982 (ΦΕΚ 65 Α'), σε κενές οργανικές θέσεις ή σε συνιστώμενες προσωποπαγείς θέσεις, συναφείς με την ειδικότητα ή το πτυχίο που κατέχει, με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου...

2. Το προσωπικό που αναφέρεται στην παράγραφο 1, δικαιούται μετά από αίτησή του, άδεια χωρίς αποδοχές, διάρκειας τουλάχιστον ενός έτους. Η άδεια αυτή χορηγείται υποχρεωτικά από τον αρμόδιο φορέα ή υπηρεσία, εφόσον οι ιπτάμενοι χειριστές πρόκειται να απασχοληθούν σε πτητικό έργο προς διατήρηση των πτητικών ικανοτήτων και απόκτηση νέων ή προς απόκτηση πρόσθετης εμπειρίας στο χειρισμό αεροσκαφών και οι κάτοχοι του πτυχίου κατηγορίας Β1 ή Β2 ή C κατά JAR 66 ή άδειας κατά το μέρος 66 (EASA PART 66) του 2042/2003 ΕΚ, εφόσον πρόκειται να απασχοληθούν σε έργο μηχανικού αεροσκαφών προς διατήρηση των ικανοτήτων τους ή προς απόκτηση πρόσθετης ανάλογης εμπειρίας στον τομέα τους.

Η απουσία, συνεχής ή διακεκομμένη, από την υπηρεσία τους όσων λαμβάνουν άδεια σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο δεν συνιστά αποχώρηση από τη θέση που κατέχουν, στην οποία επανέρχονται μετά τη λήξη της άδειάς τους.

Ο χρόνος αυτός απουσίας λαμβάνεται υπόψη για τη μισθολογική εξέλιξή τους ...και δεν προσαμετράται για τον υπολογισμό της αποζημίωσης που προβλέπεται στον ν. 2112/1920 (ΦΕΚ 67 Α') λόγω λήξης της σχέσης εργασίας...».

Γ.- Με τις διατάξεις των περιπτώσεων 1, 2, 3, 4 και 6 της υποπαραγράφου Ζ.2 της παρ. Ζ' του άρθρου πρώτου του ν. 4093/2012 «Έγκριση Μεσοπροθέσμου Πλαισίου Δημοσιονομικής Στρατηγικής 2013-2016 – Επείγοντα Μέτρα Εφαρμογής του ν. 4046/2012 και του Μεσοπροθέσμου Πλαισίου Δημοσιονομικής Στρατηγικής 2013-2016» (Α' 222), όπως ισχύει, ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«Άρθρο πρώτο

1....

«ΥΠΟΠΑΡΑΓΡΑΦΟΣ Ζ.1...

ΥΠΟΠΑΡΑΓΡΑΦΟΣ Ζ.2.

«ΔΙΑΘΕΣΙΜΟΤΗΤΑ - ΠΑΡΑΤΑΣΗ – ΣΥΝΕΠΕΙΕΣ – ΑΠΟΖΗΜΙΩΣΗ - ΠΑΡΟΧΕΣ ΟΑΕΔ»

1. Οι μόνιμοι υπάλληλοι του δημοσίου...οι θέσεις των οποίων καταργούνται, τίθενται σε διαθεσιμότητα.....

2. Η διαθεσιμότητα της προηγούμενης περίπτωσης διαρκεί οκτώ (8) μήνες και στον υπάλληλο καταβάλλονται τα τρία τέταρτα των αποδοχών του, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις. Μέχρι την κατά οποιοδήποτε τρόπο λήξη της διαθεσιμότητας εξακολουθούν να καταβάλλονται από το φορέα προέλευσης οι ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη και ασφαλισμένου που αναλογούν για κύρια σύνταξη, επικουρική ασφάλιση, πρόνοια και υγειονομική περίθαλψη. Οι εισφορές αυτές, μετά τη θέση σε διαθεσιμότητα, υπολογίζονται στο ύψος των μειωμένων κατά 25% των αποδοχών του υπαλλήλου που τέθηκε σε διαθεσιμότητα.....»

(Η περίπτωση 2 αντικαταστάθηκε ως άνω με την παράγραφο 5 με το άρθρο 90 του ν. 4172/2013).

«3. Οι ρυθμίσεις των περιπτώσεων 1 και 2 εφαρμόζονται αναλόγως στους υπαλλήλους με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου...οι θέσεις των οποίων καταργούνται.

4. Η υπηρεσιακή σχέση των μονίμων υπαλλήλων που βρίσκονται σε καθεστώς διαθεσιμότητας, καθώς και η σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου των υπαλλήλων της περίπτωσης 3, εφόσον δεν μεταταχθούν ή μεταφερθούν, λύεται με τη λήξη του καθεστώτος της διαθεσιμότητας...

4.α.ί. Στους μόνιμους και στους με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου υπαλλήλους του Δημοσίου, των Ν.Π.Δ.Δ. και των Ο.Τ.Α., οι οποίοι τίθενται σε καθεστώς διαθεσιμότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος νόμου και του ν. 4172/2013 (Α'167) και, στη συνέχεια, λύεται η εργασιακή τους σχέση λόγω

κατάργησης της θέσης τους, το Ελληνικό Δημόσιο καταβάλλει αποζημίωση απόλυσης ειδικά και μόνο λόγω κατάργησης θέσης.

Για τον υπολογισμό του ποσού αποζημίωσης, ως βάση λαμβάνεται.... Οι αποδοχές διαθεσιμότητας, που έλαβαν οι εν λόγω υπάλληλοι, συμψηφίζονται στην ως άνω αποζημίωση απόλυσης, την οποία και μειώνουν αναλόγως ως εξής: ...

Η ανωτέρω αποζημίωση...δεν μπορεί να υπερβαίνει το ποσό των 15.000 ευρώ. ...

Στις ανωτέρω ρυθμίσεις υπάγονται και οι υπάλληλοι των οποίων η εργασιακή σχέση λύθηκε κατ' εφαρμογήν των ως άνω διατάξεων, για τους οποίους η σχετική πράξη εκδόθηκε πριν την έναρξη ισχύος της παρούσας διάταξης.

ii. Οι υπάλληλοι της ανωτέρω περίπτωσης i, των οποίων η εργασιακή σχέση λύεται, δικαιούνται το επίδομα ανεργίας, καθώς επίσης και τις λοιπές παροχές ....

Οι μόνιμοι και με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου υπάλληλοι του Δημοσίου, των Ν.Π.Δ.Δ. και των Ο.Τ.Α. οι οποίοι τίθενται σε καθεστώς διαθεσιμότητας σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4172/2013 και στη συνέχεια απολύονται λόγω κατάργησης της θέσης τους, μπορούν να εντάσσονται σε ειδικά προγράμματα επαγγελματικής κατάρτισης, εκπαίδευσης και επιμόρφωσης .....

iii. Το αρμόδιο κατά περίπτωση όργανο διοίκησης εκδίδει την πράξη λύσης της εργασιακής σχέσης του υπαλλήλου....»

(Η παράγραφος 4 α προστέθηκε ως άνω με το άρθρο πρώτο, παράγραφος Θ, υποπαράγραφος Θ.1, περ. 2 του πρόσφατου ν. 4254/2014 «Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης ελληνικής οικονομίας στο πλαίσιο εφαρμογής του ν. 4046/2012 και άλλες διατάξεις» (Α' 185), με το οποίο και ο τίτλος της υποπαραγράφου Ζ.2 της παρ. Ζ του ίδιου άρθρου συμπληρώθηκε ως άνω, βλ. περ. 1 της ίδιας διάταξης).

Δ.- Με τις διατάξεις του άρθρου 90 του ν. 4172/2013 «Φορολογία εισοδήματος, επείγοντα μέτρα εφαρμογής του ν. 4046/2012, του ν. 4093/2012 και του ν. 4127/2013 και άλλες διατάξεις» (Α' 167), όπως ισχύει, ορίζονται μεταξύ άλλων και τα εξής:

«Άρθρο 90

Διαθεσιμότητα

«1α. Επιτρέπεται να καταργούνται θέσεις ανά κατηγορία, κλάδο ή και ειδικότητα σε Υπουργεία, αυτοτελείς δημόσιες υπηρεσίες, αποκεντρωμένες διοικήσεις, οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης πρώτου και δεύτερου βαθμού και λοιπά νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου με απόφαση του Υπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και του οικείου Υπουργού, «σε υλοποίηση των

σχετικών αποφάσεων του Κυβερνητικού Συμβουλίου Μεταρρύθμισης» μετά από τεκμηρίωση που στηρίζεται σε εκθέσεις αξιολόγησης δομών και σχέδια στελέχωσης.....».

(Η παράγραφος 1 αντικαταστάθηκε ως άνω με το άρθρο 125 ν. 4199/2013, Α' 216 και η εντός «...» φράση αντικαταστάθηκε ως άνω με το άρθρο 29 του ν. 4210/2013 (Α' 254).

«2. Εάν καταργηθούν ορισμένες θέσεις του ίδιου κλάδου ή και ειδικότητας, η επιλογή του προσωπικού που τίθεται σε διαθεσιμότητα λόγω κατάργησης θέσης σύμφωνα με την υποπαράγραφο Ζ.2 της παρ. Τ του άρθρου πρώτου του ν. 4093/2012, κατά τα ανωτέρω διενεργείται με βάση την αποτίμηση των προσόντων όλων των υπαλλήλων του κλάδου ή και της ειδικότητας που ανήκουν οι υπό κατάργηση θέσεις του φορέα, εφόσον υπηρετούν σε υπηρεσίες ή μονάδες που αξιολογήθηκαν σύμφωνα με την παράγραφο 1 του παρόντος.

Α. Η αποτίμηση προσόντων του υπαλλήλου στηρίζεται σε επί μέρους κριτήρια .....

Β. Η αποτίμηση των προσόντων γίνεται βάσει βαθμολογικής κλίμακας και αντικειμενικής μοριοδότησης, όπως καθορίζεται από την περίπτωση ε', και η επιλογή των υπαλλήλων με τα λιγότερα προσόντα που τίθενται σε διαθεσιμότητα προκύπτει κατά φθίνουσα σειρά από το βαθμολογικό πίνακα.

Γ. Για την αποτίμηση των προσόντων του υπαλλήλου και την κατάρτιση βαθμολογικών πινάκων κατά κατηγορία, κλάδο ή και ειδικότητα συνιστώνται από τον οικείο κατά περίπτωση Υπουργό Τριμελή Ειδικά Υπηρεσιακά Συμβούλια στα Υπουργεία,.....

Δ. Κατ' εξαίρεση της παραγράφου 2 δεν τίθεται σε διαθεσιμότητα: αα)...ββ)... γγ) .... δδ) ...εε) .....στστ)...ζζ)...ηη)... «θθ) ...

ΣΤ. Με κοινή απόφαση του Υπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού μπορεί να ορίζονται πρόσθετα ειδικά κριτήρια ή να διαφοροποιείται η μοριοδότηση των γενικών κριτηρίων ανάλογα με το είδος της δραστηριότητας του οικείου φορέα....

3. Η παρ. 2 του άρθρου 101 του ν. 3528/2007 αντικαθίσταται ως εξής:

«2. Η διαθεσιμότητα διαρκεί οκτώ (8) μήνες μετά την πάροδο των οποίων ο υπάλληλος απολύεται.»

4. Η παρ. 2 του άρθρου 101 του ν. 3528/2007 αντικαθίσταται ως εξής:

« 2. Η διαθεσιμότητα διαρκεί οκτώ (8) μήνες μετά την πάροδο των οποίων ο υπάλληλος απολύεται.»

5.....

6. Οι διατάξεις των παραγράφων 3, 4 και 5 έχουν εφαρμογή για τους τιθέμενους σε διαθεσιμότητα μετά την έναρξη ισχύος του παρόντος.»

Ε.- Με τις κατωτέρω διατάξεις του ν. 3528/2007 «Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών υπαλλήλων» (Α' 26) (Υπαλληλικός Κώδικας, Υ.Κ.), όπως ισχύουν, ορίζονται μεταξύ άλλων και τα εξής:

1) «Άρθρο 31

*Άσκηση ιδιωτικού έργου με αμοιβή*

1. Μετά από άδεια ο υπάλληλος μπορεί να ασκεί ιδιωτικό έργο ή εργασία με αμοιβή, εφόσον συμβιβάζεται με τα καθήκοντα της θέσης του και δεν παρεμποδίζει την ομαλή εκτέλεση της υπηρεσίας του.

2. Η άδεια χορηγείται για συγκεκριμένο έργο ή εργασία μετά από σύμφωνη αιτιολογημένη γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου και μπορεί να ανακαλείται με τον ίδιο τρόπο.

Η άδεια στους υπαλλήλους του Δημοσίου χορηγείται από τον οικείο υπουργό και στους υπαλλήλους των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου από το ανώτατο μονομελές όργανο διοίκησης και αν δεν υπάρχει τέτοιο όργανο, από τον πρόεδρο του συλλογικού οργάνου διοίκησης...»

2) «Άρθρο 51

*Άδειες χωρίς αποδοχές*

«1. Επιτρέπεται η χορήγηση στον υπάλληλο, μετά από αίτησή του, άδεια χωρίς αποδοχές, εφόσον οι ανάγκες της υπηρεσίας το επιτρέπουν. Η άδεια αυτή δεν μπορεί να υπερβεί τον ένα (1) μήνα εντός του ίδιου ημερολογιακού έτους.

2. Στους υπαλλήλους επιτρέπεται η χορήγηση άδειας χωρίς αποδοχές συνολικής διάρκειας έως πέντε (5) ετών, ύστερα από αίτησή τους και γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου, για σοβαρούς ιδιωτικούς λόγους.

3... 4. ...»

(Η παρ.2 τροποποιήθηκε ως άνω με την παρ. 4 το άρθρο 37 παρ. 4 του ν. 3986/2011).

«5. Ο χρόνος της άδειας χωρίς αποδοχές αποτελεί χρόνο πραγματικής υπηρεσίας μόνο στις περιπτώσεις των παραγράφων 1 και 4 του παρόντος άρθρου.

6. Κατά τη διάρκεια της άδειας της παρ. 4 του άρθρου αυτού ο υπάλληλος υποχρεούται να καταβάλλει τις νόμιμες κρατήσεις για κύρια και επικουρική ασφάλιση και τα ταμεία προνοίας, οι οποίες αντιστοιχούν στο βαθμό ή το μισθό της υπηρεσίας στην οποία ανήκει οργανικά.»

3) «Άρθρο 159

Υπηρεσιακά Συμβούλια

1. Με απόφαση του οικείου Υπουργού, που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, συνιστάται σε κάθε Υπουργείο ή Ν.Π.Δ.Δ. ένα Υπηρεσιακό Συμβούλιο. Κατ' εξαίρεση επιτρέπεται η σύσταση περισσότερων συμβουλίων όταν αυτό επιβάλλεται από ειδικότερους υπηρεσιακούς λόγους ή ειδικές συνθήκες...

2....

3. Αν συσταθούν περισσότερα Υπηρεσιακά Συμβούλια στο ίδιο Υπουργείο ή Ν.Π.Δ.Δ., με την πράξη Σύστασης τους, καθορίζεται και η αρμοδιότητα καθενός από αυτά.

4. ....

5. Τα υπηρεσιακά συμβούλια είναι αρμόδια για την επιλογή προϊσταμένων τμημάτων και την εν γένει υπηρεσιακή κατάσταση, με εξαίρεση την πειθαρχική ευθύνη, των υπαλλήλων δημοσίων υπηρεσιών, ορισμένου νομικού προσώπου ή περισσότερων νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου (κοινά).»

(Η παρ.5 αντικαταστάθηκε ως άνω με τη παρ.2 του άρθρου τρίτου του ν. 4057/2012 Α' 54)

6. ..7. ...8... . 9...».

ΣΤ.- Με τη διάταξη του άρθρου 4 παρ. 5 του ν. 2839/2000 ορίζεται ότι:

«Άρθρο 5

1...2...3...4...

5. Οι διατάξεις των άρθρων 48 έως 53 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ. εφαρμόζονται ανάλογα και στο προσωπικό με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου του Δημοσίου, των Ν.Π.Δ.Δ. και των Ο.Τ.Α.».

Ζ.- Με τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ. 2 του ν. 3801/2009 «Ρυθμίσεις θεμάτων προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου και άλλες διατάξεις οργάνωσης και λειτουργίας της Δημόσιας Διοίκησης» (Α' 163) ορίζεται ότι:

« Άρθρο 5

1...

2. Στις διατάξεις του Κεφαλαίου Β' του π.δ. 410/1988 «Κώδικας Προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου του Δημοσίου , των Ο.Τ.Α. και των λοιπών Ν.Π.Δ.Δ. υπάγεται όλο το προσωπικό με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου ανεξαρτήτως ειδικότητας.»

Η.- Με τη διάταξη του άρθρου 14 του Κεφαλαίου Β' του άνω π.δ. 410/1988 ορίζεται ότι:

*«Άρθρο 14*

Καθήκοντα, περιορισμοί και αστική ευθύνη

*1. Οι διατάξεις που ισχύουν κάθε φορά για τα θεμελιώδη καθήκοντα, τους περιορισμούς και την αστική ευθύνη των δημοσίων πολιτικών διοικητικών υπαλλήλων εφαρμόζονται ανάλογα και για το προσωπικό του κεφαλαίου αυτού, με εξαίρεση τις διατάξεις για την εντοπιότητα. 2...».*

**III.- ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΚΑΙ ΕΦΑΡΜΟΓΗ ΤΩΝ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ**

Από τις ανωτέρω διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και συνδυασμό μεταξύ τους και σε σχέση με το διδόμενο από την ερωτώσα υπηρεσία πραγματικό, συνάγονται τα ακόλουθα:

1). Με τις διατάξεις του ν. 3717/2008, παρασχέθηκε στο προσωπικό των εταιριών ΟΛΥΜΠΙΑΚΕΣ ΑΕΡΟΓΡΑΜΜΕΣ Α.Ε. ΟΛΥΜΠΙΑΚΗ ΑΕΡΟΠΟΡΙΑ – ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ Α.Ε. και ΟΛΥΜΠΙΑΚΗ ΑΕΡΟΠΛΟΪΑ Α.Ε., εκτός των άλλων διευκολύνσεων και κοινωνικών παροχών, εναλλακτικώς (βλ. Γνωμ. ΝΣΚ 32/2013), η δυνατότητα μεταφοράς του σε κενές ή προσωποπαγείς θέσεις υπηρεσιών και φορέων του δημόσιου τομέα, ως προσωπικό ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου (ΙΔΑΧ), στην περίπτωση που οι εν λόγω εταιρίες τεθούν στο καθεστώς ειδικής εκκαθάρισης του άρθρου 14<sup>α</sup> ν. 3429/2005, μετά από αίτηση των ενδιαφερομένων και τήρηση της διαδικασίας που διαγράφεται στον ίδιο νόμο.

2). Επειδή, ο αριθμός των Χειριστών Αεροσκαφών και των Μηχανικών Αεροσκαφών που μεταφέρθηκαν στην ΥΠΑ ήταν ιδιαίτερα μεγάλος, με το άρθρο 26 του ν. 3913/2009, αφενός μεν καθορίστηκε η διαδικασία προσδιορισμού και μεταφοράς του πλεονάζοντος προσωπικού με τις εν λόγω ειδικότητες σε φορείς του δημόσιου τομέα (παράγραφος 1), αφετέρου δε ρυθμίστηκαν θέματα σχετικά με τη χορήγηση άδειας άνευ αποδοχών στο προσωπικό, που θα κρινόταν πλεονάζον, τουλάχιστον για ένα (1) έτος και για συγκεκριμένους λόγους, που αφορούν στη διατήρηση των πτητικών ικανοτήτων τους και την απόκτηση νέων ή πρόσθετης εμπειρίας στον τομέα τους (παράγραφος 2). Συγκεκριμένα, ως προς την αιτιολογία θέσπισης του σχετικού άρθρου στο σχέδιο νόμου, στην Εισηγητική Έκθεση αναφέρεται χαρακτηριστικά ότι *«οι ρυθμίσεις αυτές καθίστανται αναγκαίες, δεδομένου ότι στο πλαίσιο των ρυθμίσεων ..... που προβλέπουν τη δημιουργία ισαριθμών με τις σχετικές αιτήσεις προσωποπαγών θέσεων, μεταφέρεται πλεονάζων*

*αριθμός προσωπικού των παραπάνω ειδικοτήτων στην Υπηρεσία Πολιτικής Αεροπορίας, τη στιγμή που οι υπηρεσιακές ανάγκες, καθώς και οι υφιστάμενες κτιριακές και υλικοτεχνικές υποδομές της Υπηρεσίας Πολιτικής Αεροπορίας, δεν επιτρέπουν την απορρόφηση ενός τόσο μεγάλου αριθμού ιπταμένων χειριστών και μηχανικών».*

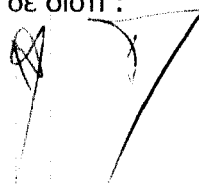
Η θέσπιση της άνω διάταξης για χορήγηση της εν λόγω αδειας άνευ αποδοχών στους μεταφερόμενους από την ΥΠΑ σε διάφορους άλλους φορείς του δημόσιου τομέα, απέβλεπε στην εξυπηρέτηση του συμφέροντος του εν λόγω εξειδικευμένου στο χειρισμό και τεχνική υποστήριξη αεροσκαφών προσωπικού, με την παροχή δυνατότητας απασχόλησής του στον ιδιωτικό τομέα, και στην απαλλαγή του Δημοσίου, για χρονικό διάστημα τουλάχιστον ενός έτους, από την καταβολή αμοιβών για απασχόληση προσωπικού μη πλήρως, κατά κοινή πείρα, αξιοποιήσιμου από τους φορείς του δημόσιου στους οποίους θα μεταφερθούν, αφού και η πλέον συναφής προς τις ειδικότητες αυτών δημόσια υπηρεσία (ΥΠΑ) εμφανίζεται στην Έκθεση να αδυνατεί να τους απορροφήσει (βλ. Γνωμ. ΝΣΚ 122/2013 σχετικώς με το εφαρμοστέο καθεστώς χορήγησης της άδειας άνευ αποδοχών στους ΙΔΑΧ υπαλλήλους αυτούς).

3). Με τις διατάξεις του άρθρου 90 του επακολουθήσαντος ν. 4172/2013, ο οποίος συμπληρώνεται από τις διατάξεις της υπό τον τίτλο «ΔΙΑΘΕΣΙΜΟΤΗΤΑ» υποπαραγράφου Ζ. 2 της παρ. Ζ` του άρθρου πρώτου του ν. 4093/2012, οι οποίες θεσπίστηκαν για λόγους δημοσίου συμφέροντος και ανάγονται ειδικότερα, κατά την αιτιολογική έκθεση του σχετικού σχεδίου νόμου, στην τήρηση «των εγγυήσεων ορθολογικότητας και αξιοκρατίας» αλλά και στο πλαίσιο εκπλήρωσης των γνωστών διεθνών δεσμεύσεων της χώρας για την αναδιοργάνωση της δημόσιας διοίκησης και εξυπηρέτησης των δημοσιονομικών αναγκών της, όπως προκύπτει ευθέως και από τον τίτλο του νόμου αυτού (βλ. σχετικώς και ΕΑ ΣτΕ 2/2014), επετράπη η κατάργηση θέσεων ανά κατηγορία, κλάδο ή και ειδικότητα σε Υπουργεία, αυτοτελείς δημόσιες υπηρεσίες, μετά από κοινή απόφαση του Υπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και του οικείου Υπουργού, σε υλοποίηση σχετικών αποφάσεων του Κυβερνητικού Συμβουλίου Μεταρρύθμισης, μετά από τεκμηρίωση που στηρίζεται σε εκθέσεις αξιολόγησης δομών και σχέδια στελέχωσης. Σε περίπτωση κατάργησης ορισμένων θέσεων του ίδιου κλάδου ή και ειδικότητας, η επιλογή του προσωπικού, που τίθεται σε διαθεσιμότητα λόγω κατάργησης θέσης, διενεργείται με βάση την αποτίμηση των προσόντων όλων των υπαλλήλων του κλάδου ή και της

ειδικότητας που ανήκουν οι υπό κατάργηση θέσεις του φορέα. Για αποτίμηση αυτή λαμβάνονται υπόψη και βαθμολογούνται, από τα συνιστώμενα από τον οικείο κατά περίπτωση Υπουργό Τριμελή Ειδικά Υπηρεσιακά Συμβούλια, διάφορα κριτήρια, όπως βασική και επαγγελματική εκπαίδευση, εργασιακή και διοικητική εμπειρία, τυχόν ειδικά καθήκοντα, εργασιακή φυσιογνωμία, τρόπος εισαγωγής στους οικείους φορείς - διαδικασία γραπτού διαγωνισμού του ΑΣΕΠ κλη).

Με τη θέση σε διαθεσιμότητα μονίμων και ΙΔΑΧ υπαλλήλων του Δημοσίου κλπ λόγω της κατάργησης ορισμένων οργανικών θέσεων του φορέα στον οποίο ανήκουν, κατ' εφαρμογή των νεότερων και όλως ειδικών διατάξεων του ν. 4172/2013 και των ως άνω του ν. 4093/2012, ερμηνευομένων και υπό το γράμμα και το πνεύμα των διατάξεων του άρθρου 103 παρ. 2, 4 και 8 του Συντάγματος, οι σχέσεις των υπαλλήλων αυτών με τις υπηρεσίες στις οποίες ανήκουν οργανικά δεν λήγουν μεν, διακόπτονται όμως λειτουργικά, άλλως καθίσταται ανενεργές, και δη αυτοδικαίως με τη νόμιμη θέση αυτών στο καθεστώς διαθεσιμότητας για προβλεπόμενη χρονική περίοδο (οκτώ μηνών), μετά τη λήξη της οποίας ο υπάλληλος είτε μεταφέρεται στο πλαίσιο της κινητικότητας σε άλλη υπηρεσία ή φορέα του δημόσιου τομέα (βλ. και άρθρο 91 ν. 4093/2012) είτε απολύεται. Καθ' όλη τη χρονική περίοδο της διαθεσιμότητας οι υπάλληλοι που τίθενται υπό το καθεστώς της, απέχουν αναγκαστικώς από την άσκηση των υπηρεσιακών τους καθηκόντων, κυρίων και παρεπομένων (τίθενται εκτός υπηρεσίας). Όλα δε τα συναφή προς την κατάσταση των τιθεμένων σε διαθεσιμότητα υπαλλήλων θέματα, όπως αυτά για τις καταβαλλόμενες αποδοχές διαθεσιμότητας, τα ασφαλιστικά θέματα κατά τη διάρκεια αυτής, την καταβολή αποζημίωσης και το ύψος αυτής λόγω λήξης της σχέσης τους με το Δημόσιο, τα επιδόματα ανεργίας και την δυνατότητα παρακολούθησης επιμορφωτικών προγραμμάτων του ΟΑΕΔ, εν τέλει δε και την υπηρεσία που θα εκδώσει την τυχόν πράξη λύσης της σχέσης με το Δημόσιο, καθορίζονται εξαντλητικώς στις διατάξεις της παραγράφου Ζ παράγραφοι Ζ.2 του άρθρου πρώτου ν. 4093/2012, όπως τροποποιήθηκαν και συμπληρώνονται από τις ως άνω διατάξεις του ν. 4172/2013, όπως ισχύουν.

Κατόπιν των ανωτέρω, παύουν να ισχύουν, ως ασύμβατες με την έννομη κατάσταση της διαθεσιμότητας υπηρεσιακές καταστάσεις, που προβλέπονται από τις γενικές διατάξεις του Υ.Κ. και συναρτώνται όμως αναγκαίως προς ενεργό υπηρεσιακή σχέση και δυνάμει αυτής άσκηση καθηκόντων από τον υπάλληλο, όπως η υποχρέωση λήψης αδειάς για απουσία από την υπηρεσία ή για άσκηση ιδιωτικού έργου, παράλληλα με τα κύρια καθήκοντά του. Ειδικότερα δε διότι :



α) Η χορήγηση της άδειας άσκησης ιδιωτικού έργου, όπως προκύπτει σαφώς από τη διάταξη του άρθρου 31 του Υ.Κ. το οποίο εφαρμόζεται και επί των ΙΔΑΧ υπαλλήλων του Δημοσίου (άρθρο 4 παρ. 5 ν.3801/2009 σε συνδυασμό με το άρθρο 14 του π.δ. 410/1988), προϋποθέτει, κατ' αρχήν, την πραγματική άσκηση καθηκόντων από τον υπάλληλο, προς τα οποία μάλιστα πρέπει να συμβιβάζεται και το έργο, για το οποίο ζητείται η άδεια της υπηρεσίας.

β) Υπό το ισχύον καθεστώς για τις άδειες άνευ αποδοχών των δημοσίων υπαλλήλων, το οποίο εφαρμόζεται αναλόγως και επί των ΙΔΑΧ υπαλλήλων, που κατέχουν οργανικές θέσεις στο Δημόσιο κλπ (άρθρο 4 παρ. 5 του ν. 2839/2000), με τη χορήγηση της άδειας άνευ αποδοχών, κατόπιν γνώμης των οικείων υπηρεσιακών συμβουλίων είτε για αυστηρώς προσωπικούς λόγους είτε για άλλους ρητώς προβλεπόμενους λόγους σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρων 51 και 159 του ΥΚ, οι αδειούχοι διατηρούν τις οργανικές θέσεις τους στις υπηρεσίες όπου υπάγονται, αναστέλλεται δε, κατά τη διάρκεια της άδειας αυτής, μόνο η άσκηση των καθηκόντων τους, με συνακόλουθη και την πρόβλεψη για παύση καταβολής των αποδοχών τους, λόγω της μη παροχής πραγματικής υπηρεσίας.

4). Εξάλλου, η αρμοδιότητα των Υπηρεσιακών Συμβουλίων του Δημοσίου και των ν.π.δ.δ. εκτείνεται επί των θεμάτων υπηρεσιακής κατάστασης των υπαλλήλων τους, όπως αυτά προβλέπονται στο νόμο και ιδίως στον Υ.Κ., οι οποίοι όμως ανήκουν στην οργανική σύνθεση του Υπουργείου, του ν.π.δ.δ. ή της υπηρεσίας, για τα οποία και έχουν συσταθεί με σχετική απόφαση του οικείου υπουργού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 159 του Υ.Κ. Συνεπώς, τα Συμβούλια αυτά δεν μπορούν να επιληφθούν υποθέσεων υπαλλήλων που δεν ανήκουν στην οργανική σύνθεση της οικείας υπηρεσίας, συνακολούθως δε και αιτημάτων των υπαλλήλων που έχουν τεθεί σε καθεστώς διαθεσιμότητας λόγω κατάργησης των οργανικών θέσεών τους.

5). Κατά λογική ακολουθία προς τα αμέσως ανωτέρω (υπό στοιχεία 3 και 4), η χορηγηθείσα στους μονίμους και ΙΔΑΧ υπαλλήλους του Δημοσίου άδεια άνευ αποδοχών, πριν από τη θέση τους σε διαθεσιμότητα κατ' εφαρμογή των διατάξεων του ν. 4172/2013, δεν μπορεί να αποτελέσει νόμιμο λόγο αναστολής υπαγωγής των υπαλλήλων αυτών στο καθεστώς διαθεσιμότητας, δεδομένου ότι, κατά το γράμμα και την έννοια των ως άνω διατάξεων, δεν νοείται αυτοί να αιτούνται άδεια είτε για απουσία από αυτήν (υπηρεσία) με αποδοχές ή άνευ αποδοχών, όπως και να θεωρηθεί ότι μπορεί να διατηρείται τυχόν χορηγηθείσα τέτοια άδεια, είτε να αιτούνται άδεια για την άσκηση ιδιωτικού έργου. Αντίθετη άποψη, λαμβανομένης υπόψη της οικονομικής κατάστασης στην οποία περιέρχονται οι τιθέμενοι στο καθεστώς διαθεσιμότητας και

της αιτίας αυτής, θα ήταν προφανώς αντίθετη προς την αρχή της αναλογικότητας (άρθρο 25 παρ. εδάφ 1 και 4 Συντ.), αφού θα περιόριζε υπέρμετρα την κατ' άρθρο 5 παρ. 1 του Συντάγματος οικονομική ελευθερία τους.

6). Κατόπιν αυτών, επειδή και οι υπηρεσιακές σχέσεις των υπαλλήλων ΙΔΑΧ με την ΥΠΑ, οι οποίοι σύμφωνα με το δίδόμενο από την υπηρεσία πραγματικό τέθηκαν στο καθεστώς διαθεσιμότητας κατ' εφαρμογή των διατάξεων του ν. 4172/2014, έχουν καταστεί ανενεργές λόγω κατάργησης των οργανικών θέσεων τους, δεν μπορεί να εξεταστούν από την ΥΠΑ τα αιτήματα αυτών για χορήγηση αδειών απουσίας ή άσκησης ιδιωτικού έργου.

#### **IV. - ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ**

Κατόπιν του συνόλου των προαναφερομένων, επί μεν του ερωτήματος αρμόζει η απάντηση ότι ενόψει της υπαγωγής των κατά το ερώτημα υπαλλήλων στο καθεστώς της διαθεσιμότητας, όπως αυτό ορίζεται από τις σχετικές διατάξεις των ν. 4093/2012 και 41782/2013: α) οι υπάλληλοι αυτοί διέπονται και από τις μισθολογικές διατάξεις του καθεστώτος της διαθεσιμότητας από την έναρξη μέχρι τη λήξη του, κατά τα νομίμως προβλεπόμενα, β) υπό το εν λόγω καθεστώς της διαθεσιμότητας δεν μπορεί να ισχύσει παράταση και διακοπή των άνευ αποδοχών αδειών των ως άνω υπαλλήλων και γ) δεν είναι κατά νόμο δυνατή η εξέταση των υποβληθεισών από τους υπαλλήλους αυτούς αιτήσεων χορήγησης αδειών προς άσκηση ιδιωτικού έργου και, κατ' επέκταση, η ικανοποίηση από την ΥΠΑ των αιτήσεων.

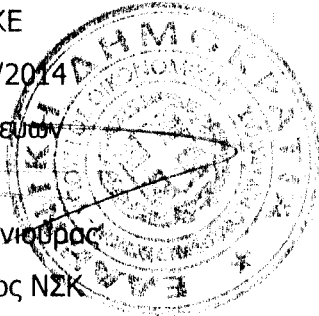
ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα 30 / 5 / 2014

Ο Προεδρεύων

Νικηφόρος Κανισβάρος

Αντιπρόεδρος ΝΣΚ



Ο Εισηγητής

Παναγιώτης Παναγιωτουνάκος  
Νομικός Σύμβουλος του Κράτους