



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδότησης 230/2014
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
(Β' ΤΑΚΤΙΚΗ ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ)
Συνεδρίαση της 5^{ης} Ιουνίου 2014

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Ιωάννης Σακελλαρίου, Πρόεδρος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

Μέλη: Ανδρέας Φυτράκης, Ιωάννης Τρίαντος, Πέτρος Τριανταφυλλίδης, Αντιπρόεδροι του ΝΣΚ, Ιωάννης Διονυσόπουλος, Ανδρέας Χαρλαύτης, Αντώνιος Κλαδιάς, Στέφανος Δέτσης, Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Νικόλαος Μουδάτσος, Παρασκευάς Βαρελάς, Ασημίνα Ροδοκάλη, Σπυρίδων Παπαγιαννόπουλος, Κων/νος Γεωργάκης, Βασιλική Πανταζή, Νίκη Μαριόλη, Ανδρέας Ανδρουλιδάκης, Βασιλική Τύρου, Κουήν-Τακουή Χουρμουζιάν, Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης, Δήμητρα Κεφάλα, Γεώργιος Ανδρέου, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Κωνσταντίνος Κηπουρός, Αδαμαντία Καπετανάκη, Αθηνά Αλεφάντη, Αγγελική Καστανά, Ελένη Πασαμιχάλη, Παναγιώτης Παππάς και Σταύρος Σπυρόπουλος, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτριες: Αγγελική Καστανά και Ελένη Πασαμιχάλη, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Αρ. Ερωτήματος: Το υπ' αριθμ. πρωτ. Α.Π. 3600/14-6-2010 ερώτημα του Υπουργείου Πολιτισμού και Αθλητισμού – Γενική Γραμματεία Πολιτισμού.

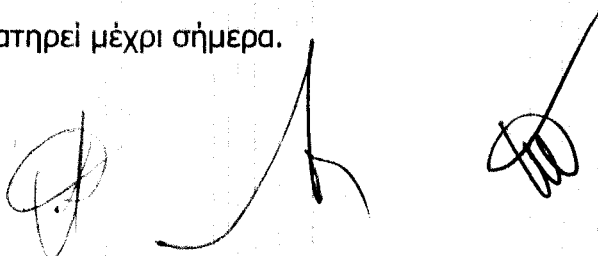
Περίληψη Ερωτήματος: Ερωτάται αν η αναπληρώτρια Προϊσταμένου της Γενικής Διεύθυνσης Αρχαιοτήτων και Πολιτιστικής Κληρονομιάς του ΥΠ.ΠΟ.Τ. δικαιούται τις

αποδοχές του Προϊσταμένου της Γενικής Διεύθυνσης και αν αυτές πρέπει να καταβληθούν αναδρομικά από την ημέρα ανάληψης των καθηκόντων της.

Επί του ανωτέρω ερωτήματος το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Β' Τακτική Ολομέλεια) γνωμοδότησε ως ακολούθως:

I. 1. Από το έγγραφο του υποβληθέντος ερωτήματος και τα συνημμένα στοιχεία του φακέλου, προκύπτει ότι με την υπ' αριθμ. ΥΠΠΟ/ΔΙΟΙΚ/Α4/ΠΜΥ/7182/27-1-2009 απόφαση του Υπουργού Πολιτισμού και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 87 του Υπαλληλικού Κώδικα (ν.3528/2007) η Μ.Β. ορίστηκε αναπληρώτρια του προϊσταμένου της Γενικής Δ/νσης Αρχαιοτήτων και Πολιτιστικής Κληρονομιάς του ΥΠ.ΠΟ στη θέση του ελλείποντος προϊσταμένου και μέχρι την πλήρωση αυτής, διατηρώντας ταυτόχρονα και την μέχρι τούδε θέση της ως Διευθύντρια της Κ.Ε. Εφορείας Προϊστορικών και Κλασικών Αρχαιοτήτων Δυτικής Κρήτης. Για την παραπάνω αναπλήρωση καταβλήθηκε στην Μ.Β. ένα ελάχιστο μηνιαίο επίδομα (75 ευρώ), όπως δηλαδή θα συνέβαινε σε έναν υπάλληλο που αναπλήρωνε απλώς έναν ελλείποντα Διευθυντή.

2. Σύμφωνα με την παράγραφο 4 του ανωτέρω άρθρου του ν.3528/2007 ο αναπληρωτής προϊσταμένου οργανικής μονάδας δικαιούται το προβλεπόμενο για τη θέση επίδομα από την έναρξη της αναπλήρωσης. Με την υπ' αριθμ. 2/7048/0022/15-12-2004 Κ.Υ.Α. (Φ.Ε.Κ. Β' 1874) για τη θέση του προϊσταμένου Γενικής Διεύθυνσης Υπουργείου αφενός μεν προβλέπεται η καταβολή υψηλότερου μισθού, αφετέρου δίνονται περισσότερα του ενός επίδομα και παροχές, τα οποία δεν κατεβλήθησαν στην ανωτέρω υπάλληλο, παρότι άσκησε τα καθήκοντα στη θέση αυτή για χρονικό διάστημα μεγαλύτερο του έτους. Σημειώνεται ότι το χρονικό διάστημα για το οποίο η Μ.Β. αναπλήρωνε τον Προϊστάμενο της Γενικής Δ/νσης Αρχαιοτήτων (και αφορά το ερώτημα) είναι το διάστημα από 28-1-2009 μέχρι και 31-1-2011, οπότε τοποθετήθηκε ως Προϊσταμένη της άνω Γενικής Δ/νσης με την υπ' αριθμ. πρωτ.ΥΠΠΟΤ/ΔΙΟΙΚ/Α4/ΠΜΥ/6945/31-1-2011 απόφαση του Υπουργού Πολιτισμού και Τουρισμού, θέση που διατηρεί μέχρι σήμερα.



3. Ενόψει των προαναφερομένων υποβλήθηκε από τη Γενική Γραμματέα Πολιτισμού το ερώτημα, εάν η Μ.Β. δικαιούται τις αποδοχές (βασικό μισθό και επιδόματα) του προϊσταμένου της Γενικής Διεύθυνσης και αν πρέπει αυτές να καταβληθούν σε αυτήν αναδρομικά από την ημέρα ανάληψης των καθηκόντων της. Το Γενικό Λογιστήριο του Κράτους, του οποίου ζητήθηκε η γνώμη, κατά το άρθρο 6 παρ. 6 του Ν.3086/2002, με το υπ' αριθμ. 2/45920/0022/22-7-2010 έγγραφό του διατύπωσε τη γνώμη ότι η παραπάνω υπάλληλος δικαιούται μόνο το επίδομα θέσης ευθύνης του βαθμού του προϊσταμένου Γενικής Δ/νσης.

4. Κατόπιν όλων αυτών, το ερώτημα εισήχθη ενώπιον του Στ' Τμήματος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, το οποίο με την αριθμ. 456/2010 γνωμοδότηση έκρινε ομόφωνα ότι: *«η Μ.Β. η οποία αναπληρώνει τον Προϊστάμενο της Γενικής Διεύθυνσης Αρχαιοτήτων και Πολιτιστικής Κληρονομιάς του Υπουργείου Πολιτισμού και Τουρισμού, δικαιούται αναδρομικά, από την ημέρα ανάληψης των καθηκόντων της τις καταβαλλόμενες στον Προϊστάμενο Γενικής Διεύθυνσης απολαβές και συγκεκριμένα: Το επίδομα θέσης ευθύνης, έξοδα παράστασης, έξοδα κίνησης και την πάγια αποζημίωση για απασχόληση χωρίς ωράριο εργασίας».*

5. Η ανωτέρω γνωμοδότηση έγινε αποδεκτή από τον Υπουργό Πολιτισμού και Τουρισμού με την από 1-6-2011 επισημειωματική του πράξη. Κατά το στάδιο όμως της έγκρισής της από το Γενικό Λογιστήριο του Κράτους, ο αρμόδιος Υπουργός, όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. πρωτ. 2/62261/0022/23.4.2012 έγγραφο της Δ/νσης 22^{ης} Μισθολογίου του ΓΛΚ, δεν την έκανε αποδεκτή και ζήτησε να εισαχθεί το ερώτημα στην Ολομέλεια του ΝΣΚ, ώστε να συμμετέχει και ο Νομικός Σύμβουλος του Υπουργείου Οικονομικών.

6. Ακολούθως, η Γενική Γραμματέας Πολιτισμού ζήτησε, με το υπ' αριθμ. πρωτ. ΥΠΠΟ/ΟΙΚΟΝ/Α1/Φ16/ΕΠ632/11-5-2012 έγγραφο της, την εισαγωγή της άνω Γνωμοδότησης στην Ολομέλεια του Ν.Σ.Κ. Η Ολομέλεια του Ν.Σ.Κ. με το υπ' αριθμ. 1121/2013 Πρακτικό της δέχτηκε, ομόφωνα ότι οι Γενικοί Γραμματείς δεν έχουν αρμοδιότητα παραπομπής ερωτημάτων σ' αυτήν και, κατ' ακολουθία, το ερώτημα δεν είχε εισαχθεί νομίμως. Στη συνέχεια, ο Αναπληρωτής Υπουργός Παιδείας και Θρησκευμάτων, Πολιτισμού και Αθλητισμού με το υπ' αριθμ. Πρωτ.



ΥΠΑΙΘΠΑ/ΓΓΠ/ΓΔΟΥ/ΔΟΥ/ΤΑΤΠ/79330/3-6-2013 έγγραφο του, ζήτησε την παραπομπή του ερωτήματος στην Ολομέλεια του ΝΣΚ.

II. 1. Ο Κώδικας Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ. (Υπαλληλικός Κώδικας), που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του Ν.3528/2007 (Φ.Ε.Κ. Α' 26), όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του με το Ν.3839/2010, στα άρθρα 84, 85, 86 και 87 ορίζει, μεταξύ άλλων, ότι :

Άρθρο 84: «Ως προϊστάμενοι Γενικής Διεύθυνσης επιλέγονται υπάλληλοι της κατηγορίας ΠΕ με βαθμό Α', εφόσον: α) έχουν διατελέσει προϊστάμενοι Γενικής Διεύθυνσης, ή β) έχουν διατελέσει προϊστάμενοι Διεύθυνσης ή Υποδιεύθυνσης για τρία (3) τουλάχιστον έτη, ή γ) έχουν δεκαοκτώ (18) τουλάχιστον έτη υπηρεσίας και είναι ή έχουν διατελέσει προϊστάμενοι Διεύθυνσης ...».

Άρθρο 85:: «1. Η επιλογή των προϊσταμένων Γενικής Διεύθυνσης γίνεται από το Ειδικό Συμβούλιο Επιλογής προϊσταμένων βάσει κριτηρίων που αξιολογούνται ως ακολούθως ...».

Άρθρο 86: «1...2. α) Η επιλογή προϊσταμένων Γενικών Διευθύνσεων γίνεται από το ΕΙ.Σ.Ε.Π. ύστερα από κοινή απόφαση -προκήρυξη του Υπουργού Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και του οικείου Υπουργού ... 3... 4. Όσοι επιλέγονται από το ΕΙ.Σ.Ε.Π... τοποθετούνται με απόφαση του οικείου οργάνου η οποία εκδίδεται το αργότερο μέσα σε ένα (1) μήνα από την γνωστοποίηση της επιλογής τους, ως προϊστάμενοι σε αντίστοιχου επιπέδου οργανικές μονάδες για θητεία πέντε ετών...».

Άρθρο 87: «1. Τον προϊστάμενο, που απουσιάζει ή κωλύεται, αναπληρώνει στα καθήκοντα του ο ανώτερος κατά βαθμό προϊστάμενος των υποκείμενων οργανικών μονάδων, εφόσον ανήκει σε κλάδο του οποίου οι υπάλληλοι προβλέπεται ότι μπορούν να προϊστάνται σύμφωνα με τις οικείες οργανικές διατάξεις και επί ομοιοβάθμων ο προϊστάμενος που έχει ασκήσει περισσότερο χρόνο καθήκοντα προϊσταμένου. Το αρμόδιο για την τοποθέτηση προϊσταμένων όργανο μπορεί, τηρουμένου του προβαδίσματος των βαθμών, να ορίσει ως αναπληρωτή προϊσταμένου οργανικής μονάδας, που απουσιάζει ή κωλύεται, έναν από τους προϊσταμένους των υποκείμενων οργανικών μονάδων. 2. Αν δεν υπάρχουν υποκείμενες οργανικές μονάδες, τον προϊστάμενο αναπληρώνει στα καθήκοντα του ο ανώτερος κατά βαθμό υπάλληλος

που υπηρετεί στην ίδια οργανική μονάδα, εφόσον ανήκει σε κλάδο του οποίου οι υπάλληλοι προβλέπεται ότι μπορούν να προϊστανται σύμφωνα με τις οικείες οργανικές διατάξεις. Αν υπηρετούν περισσότεροι υπάλληλοι με τον ίδιο βαθμό, αναπληρώνει αυτός που έχει περισσότερο χρόνο στο βαθμό ή αυτός που ορίζεται από τον προϊστάμενο της αμέσως υπερκείμενης μονάδας ή αρχής. 3. Το αρμόδιο για την τοποθέτηση όργανο μπορεί με απόφαση του να ορίσει ως αναπληρωτή προϊσταμένου οργανικής μονάδας τον προϊστάμενο άλλης οργανικής μονάδας του ίδιου επιπέδου. 4. Αν κενωθεί ή συσταθεί θέση προϊσταμένου οργανικής μονάδας, έως την επιλογή και τοποθέτηση νέου προϊσταμένου, εφαρμόζονται οι διατάξεις των παραγράφων 1 και 2. Ο αναπληρωτής προϊσταμένου οργανικής μονάδας κατά την παράγραφο αυτή δικαιούται το προβλεπόμενο για τη θέση επίδομα από την έναρξη της αναπλήρωσης».

2. Με την υπ' αριθμ. 2/70481/0022/15-12-2004 Κοινή Υπουργική Απόφαση (Β' 1874), που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 14 παρ. 2 του ν.3205/2003 «Μισθολογικές ρυθμίσεις λειτουργών και υπαλλήλων του Δημοσίου» (Α' 297), καθορίζονται, οι μηνιαίες αποδοχές, μεταξύ άλλων, και των Προϊσταμένων Γενικών Δ/σεων Υπουργείων ως εξής: «- Βασικός μισθός,, που προσδιορίζεται με πολλαπλασιασμό του εκάστοτε βασικού μισθού του ΜΚ 1 της ΠΕ Κατηγορίας του Ν.3205/2003 με το συντελεστή 1,9. Επίδομα θέσης ευθύνης 205 €, Έξοδα παράστασης 205 €. Έξοδα κίνησης 180 €, Πάγια αποζημίωση για απασχόληση χωρίς ωράριο εργασίας 415 €».

III. 1. Ο θεσμός της αναπλήρωσης Προϊσταμένου οργανικής μονάδας, ο οποίος πηγάζει από την γενική αρχή της συνέχειας της λειτουργίας των δημοσίων υπηρεσιών και αποτυπώνεται, μεταξύ άλλων, στο άρθρο 8 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (ν.2690/1999, Α' 45), έχει θεσμοθετηθεί, κατ' εξοχήν, στον Υπαλληλικό Κώδικα (άρθρο 87), αλλά και σε άλλες ειδικότερες διατάξεις για την οργάνωση και λειτουργία των δημοσίων υπηρεσιών, με στόχο την εύρυθμη λειτουργία αυτών και την συνεχή και χωρίς οιαδήποτε καθυστέρηση προσφορά των παρεχόμενων από αυτές υπηρεσιών (Α. Τάχος, *Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο 1996*, 57 και 178 επομ.).

2. Συγκεκριμένα, στο άρθρο 87 του Υ.Κ ορίζεται ότι τον Προϊστάμενο που απουσιάζει ή κωλύεται αναπληρώνει στα καθήκοντά του ο ανώτερος κατά βαθμό Προϊστάμενος των υποκείμενων οργανικών μονάδων, εφόσον ανήκει σε κλάδο του

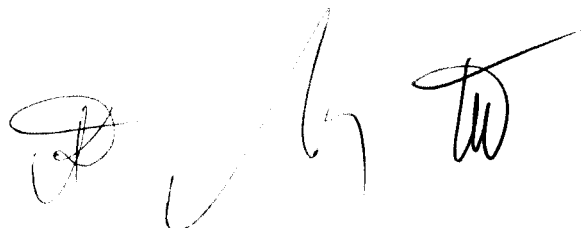
οποίου οι υπάλληλοι προβλέπεται ότι μπορούν να προϊστανται, σύμφωνα με τις οικείες οργανικές διατάξεις και επί ομοιοβάθμων ο Προϊστάμενος που έχει ασκήσει περισσότερο χρόνο καθήκοντα Προϊσταμένου. Επίσης το αρμόδιο για την τοποθέτηση Προϊσταμένων όργανο μπορεί να ορίσει ως αναπληρωτή Προϊσταμένου οργανικής μονάδας, που απουσιάζει ή κωλύεται, έναν από τους Προϊσταμένους των υποκείμενων οργανικών μονάδων. Τέλος στο ίδιο άρθρο ορίζονται περαιτέρω οι λοιποί επιτρεπόμενοι από τον νόμο τρόποι αναπλήρωσης (παράγραφοι 2 και 3). Στην δε παράγραφο 4 του εν λόγω άρθρου ορίζεται ότι στην περίπτωση που κενωθεί ή συσταθεί θέση Προϊσταμένου οργανικής μονάδας μέχρι την επιλογή και τοποθέτηση νέου Προϊσταμένου εφαρμόζονται οι διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου και ότι ο αναπληρωτής Προϊσταμένου οργανικής μονάδας, κατά την παράγραφο αυτή, δικαιούται το προβλεπόμενο για τη θέση «επίδομα» από την έναρξη της αναπλήρωσης.

IV. Κατά την συζήτηση, που διεξήχθη μεταξύ των μελών της Ολομέλειας, επί της ερμηνείας των προπαρατεθεισών διατάξεων, διατυπώθηκαν επί του τεθέντος ερωτήματος οι δύο γνώμες.

A. Κατά τη γνώμη της πλειοψηφίας, που απαρτίσθηκε από τους Ιωάννη Σακελλαρίου, Πρόεδρο του Ν.Σ.Κ., Ανδρέα Φυτράκη, Πέτρο Τριανταφυλλίδη, Αντιπρόεδρους του Ν.Σ.Κ., Ιωάννη Διονυσόπουλο, Στέφανο Δέτση, Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Παρασκευά Βαρελά, Ασημίνα Ροδοκάλη, Νίκη Μαριόλη, Κουήν-Τακουή Χουρμουζιάν, Δήμητρα Κεφάλα, Κωνσταντίνο Κηπουρό, Αδαμαντία Καπετανάκη, Αθηνά Αλεφάντη, Ελένη Πασαμιχάλη, Παναγιώτη Παππά και Σταύρο Σπυρόπουλο, Νομικούς Συμβούλους του Κράτους (**ψηφοί δέκα επτά**), σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 87 παρ. 4 του Υπαλληλικού Κώδικα και την οικεία νομολογία σχετικά με το «*επίδομα θέσης ευθύνης*» (όπως αυτό κατά καιρούς έχει θεσμοθετηθεί με αντίστοιχες διατάξεις των άρθρων 14 ν.2470/1997, 12 ν.1586/1986, 13 ν.3205/2003 και άρθρ. 14 ν. 4024/2011), το επίδομα αυτό δικαιούται να λάβει και ο αναπληρωτής Προϊστάμενος, ο οποίος ασκεί πράγματι τα καθήκοντα Προϊσταμένου, (ουσιαστικό κριτήριο), λόγω μη πλήρωσης της οργανικής θέσης του Προϊσταμένου, ανεξάρτητα από τον λόγο για τον οποίο το αρμόδιο διοικητικό όργανο δεν προέβη στην επιλογή προσώπου για την κάλυψη της συγκεκριμένης θέσης. Τούτο, επειδή το

επίδομα αυτό, το οποίο συνίσταται σε παροχή οικονομικού κινήτρου για την άσκηση καθηκόντων Προϊσταμένου, (σύμφωνα και με την εισηγητική έκθεση της αντίστοιχης διάταξης του άρθρ. 12 παρ. 1 του ν.1586/1986), δεν συνδέεται με συγκεκριμένο πρόσωπο, αλλά χορηγείται σε εκείνον, ο οποίος, έχοντας τα νόμιμα προσόντα, επιλέγεται προκειμένου να ασκήσει «εν τοις πράγμασι» τα καθήκοντα του Προϊσταμένου και για όσο χρόνο ασκούνται αυτά, υπό την προϋπόθεση ότι τούτο δεν καταβάλλεται ήδη, εξ άλλης αιτίας, στον αναπληρωτή Προϊστάμενο κατά τον κρίσιμο χρόνο της αναπλήρωσης (ΣΤΕ 1597/2000, 3574/1998, 4850/1998 Γνωμ. ΝΣΚ 147/2009, 409/2011, 494/2012 κ.α.).

Όσον αφορά, όμως, στις λοιπές, πέραν του «επιδόματος θέσης ευθύνης», αποδοχές, τις οποίες κατά την υπό κρίση περίπτωση, θα έπρεπε να λάβει κατά το συγκεκριμένο χρονικό διάστημα ο εν ενεργεία Προϊστάμενος Γενικής Διεύθυνσης Κεντρικής Υπηρεσίας Υπουργείου, όπως αυτές καθορίζονται στην περίπτωση Γ' της προαναφερόμενης υπ' αριθμ. 2/70481/0022/15-12-2004 ΚΥΑ, αυτές δεν τις δικαιούται ο αναπληρωτής Προϊστάμενος της συγκεκριμένης θέσης, αφού δεν προβλέπεται τούτο από τις οικείες διατάξεις (Γνωμ. ΝΣΚ 657/1999). Συγκεκριμένα, πέραν του «επιδόματος θέσης ευθύνης» καμία διάταξη δεν ορίζει την καταβολή κάποιας άλλης πρόσθετης αμοιβής ή πρόσθετων επιδομάτων στον ασκούντα καθήκοντα αναπληρωτή Προϊσταμένου Γενικής Δ/νσης Υπουργείου. Αν ο νομοθέτης ήθελε κάτι τέτοιο θα το όριζε ρητά. Εξάλλου, οι συγκεκριμένες αποδοχές που καθορίζονταν ως αμοιβή κατά το κρίσιμο χρονικό διάστημα στον τότε Προϊστάμενο Γεν. Δ/νσης Κεντρικής Υπηρεσίας Υπουργείου, καταβάλλονταν σε πρόσωπα τα οποία, όχι μόνο ασκούσαν ουσιαστικά τα συγκεκριμένα καθήκοντα, αλλά προσέτι είχαν αιτιολογημένα επιλεγεί από το Ειδικό Υπηρεσιακό Συμβούλιο, στα πλαίσια σύνθετης και αυστηρά τυπικής διοικητικής διαδικασίας για την κάλυψη της θέσης αυτής και, ως εκ τούτου, είχαν κριθεί ότι διαθέτουν και τα κατάλληλα ιδιαίτερα προσόντα και ικανότητες, (εκτός από τα τυπικά προσόντα), για να ανταποκριθούν στα επαυξημένα καθήκοντα της θέσης αυτής, διαδικασία που δεν εφαρμόζεται στην περίπτωση της αναπλήρωσης. Αν ο αναπληρωτής προϊστάμενος της συγκεκριμένης θέσης ελάμβανε τις ανωτέρω αποδοχές, τούτο θα είχε ως αποτέλεσμα την πλήρη εξομοίωσή του με το



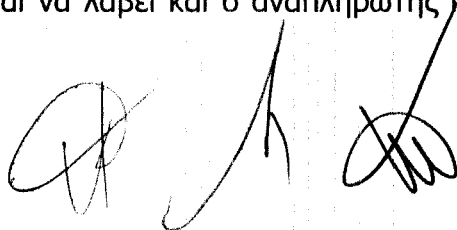
πρόσωπο που αναπληρώνει, πράγμα που ο νομοθέτης δεν ήθελε εν προκειμένω (βλ. Γνωμ. ΝΣΚ 147/2009).

Εξάλλου, οι διατάξεις της παραπάνω ΚΥΑ, ως διατάξεις που καθορίζουν μισθούς και λοιπές απολαβές δημοσίων υπαλλήλων, πρέπει να ερμηνεύονται και να εφαρμόζονται στενά, μη επιτρεπομένης της διασταλτικής ερμηνείας και εφαρμογής τους.

Ενόψει των ανωτέρω, κατά την γνώμη της πλειοψηφίας, στην υπό κρίση περίπτωση η υπάλληλος Μ.Β, κατά το διάστημα, που εκτελούσε χρέη αναπληρωτή Προϊσταμένου Γεν. Δ/σης, δικαιούται μόνο το επίδομα θέσης ευθύνης ποσού 205 ευρώ το μήνα, όπως αυτό καθορίζονταν από την προαναφερομένη υπ' αριθμ. 2/70481/022/15-12-2004 ΚΥΑ, από το οποίο, όμως, θα αφαιρεθεί το ποσό του αντίστοιχου επιδόματος θέσης ευθύνης ή επιδόματος προϊσταμένου, το οποίο προβλέπονταν και καταβάλλονταν στην ίδια για τη θέση της ως Διευθύντριας της Κ.Ε. Εφορείας Προϊστορικών και Κλασικών Αρχαιοτήτων Δυτικής Κρήτης, τα καθήκοντα της οποίας κατά το ίδιο κρίσιμο χρονικό διάστημα επίσης ασκούσε.

Β. Κατά την άποψη της μειοψηφίας, που απαρτίσθηκε από τους Ιωάννη Τριάντο, Αντιπρόεδρο του ΝΣΚ, Ανδρέα Χαρλαύτη, Αντώνιο Κλαδιά, Νικόλαο Μουδάτσο, Σπυρίδωνα Παπαγιαννόπουλο, Κων/νο Γεωργάκη, Βασιλική Πανταζή, Ανδρέα Ανδρουλιδάκη, Βασιλική Τύρου, Νικόλαο Δασκαλαντωνάκη, Γεώργιο Ανδρέου, Δημήτριο Αναστασόπουλο και Αγγελική Καστανά, Νομικούς Συμβούλους του Κράτους (**ψηφοί δέκα τρεις**), η επιλογή Προϊσταμένου Γενικής Δ/σης Υπουργείου είναι μια σύνθετη διοικητική ενέργεια, η οποία περιλαμβάνει την προκήρυξη, την απόφαση του Ειδικού Συμβουλίου Επιλογής Προϊσταμένων για την επιλογή, καθώς και την απόφαση του οικείου οργάνου για την τοποθέτηση των επιλεγέντων (Ολομ. Διακοπών Ν.Σ.Κ. 292/2009).

Στον προϊστάμενο Γενικής Δ/σης, ο οποίος επιλέγεται κατά την διαγραφόμενη από την Υ.Κ. διαδικασία, καταβάλλονται μηνιαίες αποδοχές, όπως αυτές καθορίζονται με την προαναφερόμενη Κ.Υ.Α. Στον αναπληρωτή του, καταβάλλεται το επίδομα θέσης, κατά την ρητή πρόβλεψη της παραγράφου 4 του άρθρου 87 του Υ.Κ. Η εν λόγω ρύθμιση είναι σύμφωνη με την νομολογία, κατά την οποία το επίδομα θέσης προϊσταμένου δικαιούται να λάβει και ο αναπληρωτής προϊστάμενος, ο οποίος ασκεί



τα καθήκοντά του για μεγάλο χρονικό διάστημα, λόγω μη πλήρωσης της σχετικής οργανικής θέσης του προϊσταμένου, ανεξάρτητα από το λόγο για τον οποίο το αρμόδιο όργανο δεν προέβη στην επιλογή προσώπου για την κάλυψη της θέσης αυτής. Και τούτο, διότι το επίδομα αυτό δεν συνδέεται με συγκεκριμένο πρόσωπο, αλλά χορηγείται σε εκείνον, ο οποίος, έχοντας τα νόμιμα προσόντα, επιλέγεται για να ασκεί «εν τοις πράγμασι» τα καθήκοντα προϊσταμένου και για όσο χρόνο ασκούνται τα καθήκοντα αυτά. (Α.Π. 183/2003, Ε Εργ.Δ 2004.817, Σ.τ.Ε. 3574/1998, Γνωμ. Ν.Σ.Κ. 147/2009 κ.ά).

Κατ' ορθή ερμηνεία της παρ. 4 του άρθρου 87 του Υ.Κ, στην έννοια του επιδόματος θέσης, περιλαμβάνονται και οι λοιπές απολαβές (έξοδα παράστασης, έξοδα κίνησης, πάγια αποζημίωση για απασχόληση χωρίς ωράριο εργασίας), που καταβάλλονται στον προϊστάμενο Γενικής Δ/σης και θα πρέπει να καταβάλλονται και στο πρόσωπο, που έχει ορισθεί να ασκεί «εν τοις πράγμασι» τα καθήκοντα προϊσταμένου και για όσο ασκεί τα καθήκοντα αυτά. Και τούτο, διότι οι εν λόγω απολαβές έχουν παρακολουθηματικό χαρακτήρα και συνδέονται άρρηκτα με τα καθήκοντα - υποχρεώσεις και δράσεις, που στην πραγματικότητα ασκούνται και για την αποζημίωση -ανταμοιβή των οποίων και καταβάλλονται. Θα ήταν εκτός λογικής ερμηνείας και ξένο προς τη θέληση του νομοθέτη δύο άτομα, τα οποία ασκούν τα ίδια ακριβώς καθήκοντα, να έχουν διαφορετική αντιμετώπιση, όσον αφορά τις πέραν του βασικού μισθού απολαβές τους, με μόνο δικαιολογητικό λόγο τον τρόπο ανάθεσης των καθηκόντων τους.

Άλλωστε, ο νομοθέτης, σύμφωνα διαχρονικά με τη θέση αυτή, στο Ν.4024/2011 «Συνταξιοδοτικές ρυθμίσεις, ενιαίο μισθολόγιο - βαθμολόγιο, εργασιακή εφεδρεία και άλλες διατάξεις εφαρμογής του μεσοπρόθεσμου πλαισίου δημοσιονομικής στρατηγικής 2012-2015» (Φ.Ε.Κ. Α' 226), ενσωμάτωσε όλες τις πέραν του βασικού μισθού απολαβές, σε ενιαίο επίδομα θέσης ευθύνης, το οποίο, για τον Προϊστάμενο Γενικής Διεύθυνσης Διοίκησης, ανέρχεται σε 900€ το μήνα και καταβάλλεται και στο νόμιμο αναπληρωτή του (βλ. άρθρο 18 παρ. 1αα' και 3). Αντίθετα, ο βασικός μισθός του προϊσταμένου Γενικής Δ/σης (όπως αυτός διαμορφώνεται) καταβάλλεται μόνο σ' εκείνο, ο οποίος και τυπικά, κατά την

διαγραφόμενη από τον ΥΚ. Διαδικασία, κατέχει την συγκεκριμένη θέση και όχι και στον αναπληρωτή του.

Ενόψει των ανωτέρω, κατά την γνώμη της μειοψηφίας, στο τεθέν ερώτημα προσήκει η απάντηση ότι η Μ.Β., η οποία αναπλήρωνε τον προϊστάμενο της Γενικής Δ/σης Αρχαιοτήτων και Πολιτιστικής Κληρονομιάς του Υπουργείου Πολιτισμού και Τουρισμού δικαιούται αναδρομικά, από την ημέρα ανάληψης των καθηκόντων της, ήτοι από 28.1.2009 μέχρι και 31.1.2011, οπότε τοποθετήθηκε ως Προϊσταμένη της άνω Γενικής Δ/σης, τις καταβαλλόμενες στον προϊστάμενο Γενικής Διεύθυνσης απολαβές και συγκεκριμένα το επίδομα θέσης ευθύνης, τα έξοδα παράστασης, τα έξοδα κίνησης και την πάγια αποζημίωση για απασχόληση χωρίς ωράριο εργασίας.

V. Ενόψει όλων των ανωτέρω, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Β' Τακτική Ολομέλεια) γνωμοδοτεί, **κατά πλειοψηφία**, ότι η Μ.Β, η οποία αναπλήρωσε τον Προϊστάμενο της Γεν. Δ/σης Αρχαιοτήτων και Πολιτιστικής Κληρονομιάς του Υπουργείου Πολιτισμού και Τουρισμού, κατά το χρονικό διάστημα από 28.1.2009 έως 31.1.2011, δικαιούται από την ημέρα ανάληψης των καθηκόντων της μόνο το «επίδομα θέσης ευθύνης», το οποίο εισέπραττε κατά την συγκεκριμένη χρονική περίοδο, ο Προϊστάμενος Γενικής Διεύθυνσης Κεντρικής Υπηρεσίας Υπουργείου, κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση Γ' της υπ' αριθμ. 2/70481/0022/16-12-2004 (Β' 1874) ΚΥΑ, αφαιρουμένου του τυχόν ήδη καταβληθέντος σ' αυτήν αντιστοιχού «επιδόματος θέσης ευθύνης» για τη θέση της ως Διευθύντριας της Κ.Ε. Εφορείας Προϊστορικών και Κλασικών Αρχαιοτήτων Δυτικής Κρήτης.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 26 - 06 - 2014

Ο Πρόεδρος

Ιωάννης Β. Σακελλαρίου

Πρόεδρος του Ν.Σ.Κ.

Οι Εισηγήτριες

Αγγελική Καστανά

Ελένη Πασαμιχάλη

Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους