



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός γνωμοδότησης 23/2016
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
Τμήμα Α΄
Συνεδρίαση της 10^{ης} Φεβρουαρίου 2016

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Ανδρέας Χαρλαύτης, Αντιπρόεδρος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

Μέλη: Ανδρέας Ανδρουλιδάκης, Στυλιανή Χαριτάκη, Ευφροσύνη Μπερνικόλα, Κωνσταντίνος Κηπουρός, Αγγελική Καστανά, Ελένη Πασαμιχάλη, Πέτρος Κωνσταντινόπουλος, Ευσταθία Τσαούση, Γεώργιος Βαμβακίδης, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια: Ευφροσύνη Μπερνικόλα, Νομική Σύμβουλος του Κράτους.

Αριθμός ερωτήματος: Το υπ' αριθμ. πρωτ. ΔΔΑΔ Α1165122 ΕΞ2015/30.11.2015 έγγραφο του Υπουργείου Οικονομικών/Γενική Γραμματεία Δημοσίων Εσόδων /Γενική Διεύθυνση Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και Ανθρώπινου Δυναμικού/Διεύθυνση Διαχείρισης Ανθρώπινου Δυναμικού/ Τμήμα Α΄.

Ερώτημα: Ερωτάται: 1. Ποιό υπηρεσιακό συμβούλιο είναι αρμόδιο να γνωμοδοτήσει για τη χορήγηση άδειας, σύμφωνα με τα άρθρα 31,32 και 51 παρ. 2 του ν.3528/2007 «Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων...» (Α΄26), στον Β.Γ., υπάλληλο με οργανική θέση του κλάδου ΠΕ/Δ΄Δημοσιονομικών της Γενικής Γραμματείας Δημοσιονομικής Πολιτικής (Γ.Λ.Κ.), ο οποίος κατόπιν επιλογής τοποθετήθηκε με απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων σε θέση Ελεγκτή Βεβαίωσης και Αναγκαστικής Είσπραξης των Εσόδων του Κράτους στη Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων Θεσσαλονίκης. 2. Εάν εξακολουθεί να ισχύει η απαγόρευση της άσκησης

ιδιωτικού έργου με αμοιβή, που προβλεπόταν στη διάταξη του άρθρου 4 παρ. 13 του ν. 3943/2011 (Α'66), μετά την αντικατάσταση του άρθρου αυτού στο σύνολό του με το άρθρο 68 παρ. 1 του ν.4170/2013 (Α'163).

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

Ιστορικό.

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

1. Με την υπ' αριθμ. πρωτ. Δ2Α 1042539 ΕΞ/7-3-2013 απόφαση-προκήρυξη του Υπουργού Οικονομικών, η οποία εκδόθηκε κατ' εφαρμογή του άρθρου 4 του ν. 3943/2011, όπως ίσχυε πριν από την αντικατάστασή του με την παράγραφο 1 του άρθρου 68 του ν. 4170/2013, κλήθηκαν όσοι υπάλληλοι δικαιούνταν, να υποβάλλουν αίτηση υποψηφιότητας προκειμένου να κριθούν για την επιλογή τους ως ελεγκτών βεβαίωσης και αναγκαστικής είσπραξης των εσόδων του Κράτους για την κάλυψη των θέσεων που συστάθηκαν με το άρθρο 4 του ν. 3943/2011.

Με την υπ' αριθμ.. πρωτ. Δ2Α1123329ΕΞ2013/6.8.2013 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων τοποθετήθηκε, μετά από την επιλογή του, ο Β.Γ., υπάλληλος με οργανική θέση του κλάδου ΠΕ/ Δ' Δημοσιονομικών της Γενικής Γραμματείας Δημοσιονομικής Πολιτικής (Γ.Λ.Κ.), ως ελεγκτής βεβαίωσης και αναγκαστικής είσπραξης των εσόδων του Κράτους, στη Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων Θεσσαλονίκης που αποτελεί περιφερειακή υπηρεσία της Γενικής Διεύθυνσης Φορολογικής Διοίκησης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων.

Με την απευθυνόμενη προς την Αυτοτελή Διεύθυνση Ανθρώπινου Δυναμικού και Οργάνωσης της Γενικής Γραμματείας Δημοσιονομικής Πολιτικής (Γ.Λ.Κ.) από 17/2/2015 αίτησή του, ο ανωτέρω υπάλληλος ζητά άδεια άνευ αποδοχών, άδεια άσκησης ιδιωτικού έργου με αμοιβή, καθώς και άδεια συμμετοχής σε εταιρεία για χρονικό διάστημα πέντε (5) ετών σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 31, 32 και 51 παρ. 2 ν. 3528/2007.

Η ανωτέρω Διεύθυνση του Γ.Λ.Κ., επικαλούμενη την υπ' αριθμ.. ΔΙΔΑΔ/Φ.51/590/οικ.14346/29.5.2008 εγκύκλιο του Υπ. Εσωτερικών, σύμφωνα με την οποία « για τις λοιπές άδειες (π.χ. ...άνευ αποδοχών, ειδικές άδειες, κ.λπ.)

η σχετική αίτηση υποβάλλεται στην υπηρεσία που υπηρετούν οι υπάλληλοι με απόσπαση, η οποία αποφαινεται για τη χορήγησή τους η μη και γνωστοποιεί την απόφασή της στην υπηρεσία που ανήκει οργανικά ο υπάλληλος εφόσον χορηγεί την αιτούμενη άδεια», διαβίβασε στην ερωτώσα υπηρεσία το αίτημα του υπαλλήλου προκειμένου να εξετασθεί από το αρμόδιο υπηρεσιακό συμβούλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων.

Με βάση τα ανωτέρω πραγματικά δεδομένα και κατ' επίκληση των διατάξεων που παρατίθενται κατωτέρω τέθηκαν τα ακόλουθα ερωτήματα :

Ποιό είναι το αρμόδιο υπηρεσιακό συμβούλιο για να εισαχθεί και να εξεταστεί το αίτημα του υπαλλήλου. Ειδικότερα ερωτάται εάν αρμόδιο είναι το υπηρεσιακό συμβούλιο που ήταν αρμόδιο πριν από την επιλογή του ως ελεγκτή, όπως όριζε το άρθρο 4 παρ. 18 του ν. 3943/2011 πριν από την κατά τα ανωτέρω αντικατάστασή του ή κάποιο υπηρεσιακό συμβούλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων κατά αναλογική εφαρμογή της ερμηνευτικής εγκυκλίου του 2008 για τους αποσπασμένους υπαλλήλους.

Στην περίπτωση που ήθελε κριθεί ότι αρμόδιο είναι κάποιο από τα υπηρεσιακά συμβούλια της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων ερωτάται εάν είναι αρμόδιο το Α' υπηρεσιακό συμβούλιο λοιπών κλάδων προσωπικού που υπάγεται στην καθ' ύλην αρμοδιότητα της Διεύθυνσης Διαχείρισης Ανθρώπινου Δυναμικού της Γενικής Διεύθυνσης Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και Ανθρώπινου Δυναμικού ή το Β' υπηρεσιακό συμβούλιο του κλάδου των εφοριακών κατ' αναλογική εφαρμογή της ισχύουσας διάταξης του άρθρου 4 παρ. 10 του ν. 3943/2011, που προβλέπει ότι, οι ελεγκτές βεβαίωσης και αναγκαστικής είσπραξης των εσόδων του Κράτους για τα πειθαρχικά τους παραπτώματα υπάγονται στο πειθαρχικό συμβούλιο, το οποίο είναι αρμόδιο για τα πειθαρχικά παραπτώματα των υπαλλήλων του κλάδου εφοριακών.

Τέλος ερωτάται εάν εξακολουθεί να ισχύει η απαγόρευση της άσκησης ιδιωτικού έργου με αμοιβή, η οποία ομοίως προβλεπόταν στο άρθρο 4 παρ. 13 του ν. 3943/2011, όπως ίσχυε πριν από την κατά τα ανωτέρω αντικατάστασή του.

Νομοθετικό πλαίσιο

2. Στις διατάξεις του άρθρου 4 του Κεφαλαίου Β' υπό τον τίτλο «ΑΝΑΔΙΑΡΘΡΩΣΗ ΤΩΝ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΩΝ ΚΑΙ ΕΛΕΓΚΤΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΙ ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΤΩΝ ΕΛΕΓΚΤΙΚΩΝ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΩΝ ΤΟΥ ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ» του ν. 3943/2011, όπως ισχύει από την 1η Ιουλίου 2013 μετά την αντικατάστασή του με το άρθρο 68 παρ. 1 του ν. 4170/2013, ορίζονται τα εξής:

«Άρθρο 4.

Σύσταση θέσεων Ελεγκτών Βεβαίωσης και Αναγκαστικής Είσπραξης των Εσόδων του Κράτους.

1. Συνιστώνται στο Υπουργείο Οικονομικών θέσεις Ελεγκτών Βεβαίωσης και Αναγκαστικής Είσπραξης των Εσόδων του Κράτους. Με αποφάσεις του Υπουργού Οικονομικών καθορίζεται ή ανακαθορίζεται ο αριθμός των θέσεων αυτών, κατανέμονται ή ανακατανέμονται οι θέσεις αυτές σε υπηρεσιακές μονάδες, καθορίζονται ή ανακαθορίζονται οι οργανικές μονάδες όλων των επιπέδων και οι οργανικές θέσεις αυτών που καλύπτονται από τους ελεγκτές του πρώτου εδαφίου της παραγράφου αυτής. Ειδικά, για τις υπηρεσίες που συγκροτούν τη Γενική Γραμματεία Δημοσίων Εσόδων οι παραπάνω αποφάσεις εκδίδονται από τον Γραμματέα της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων.

2. α. Οι θέσεις των Ελεγκτών Βεβαίωσης και Αναγκαστικής Είσπραξης των Εσόδων του Κράτους καλύπτονται από υπαλλήλους όλων των κλάδων του Υπουργείου Οικονομικών και των εποπτευομένων από αυτό Οργανισμών και Νομικών Προσώπων, που επιλέγονται, μετά από σχετικές προκηρύξεις αυτών από τους παρακάτω κλάδους ή υπηρεσίες του Υπουργείου Οικονομικών: α) των εφοριακών και τελωνειακών υπαλλήλων κατά προτεραιότητα, β) των λοιπών κλάδων και υπηρεσιών του Υπουργείου Οικονομικών και γ) των εποπτευομένων από το Υπουργείο Οικονομικών Οργανισμών και Νομικών Προσώπων, εφόσον οι θέσεις δεν καλύπτονται από τις περιπτώσεις α' και β'.

β. Ειδικά για τη Γενική Γραμματεία Δημοσίων Εσόδων, η αρμοδιότητα αυτή ασκείται από τον Γενικό Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων με αναλογική εφαρμογή των σχετικών ρυθμίσεων.

3...

4. Για διάστημα δύο ετών από την αρχική τοποθέτησή τους σε θέση ελεγκτή βεβαίωσης και αναγκαστικής είσπραξης των εσόδων του Κράτους, οι υπάλληλοι χαρακτηρίζονται ως βοηθοί ελεγκτή... Με την πρώτη ανανέωση της διετίας, μετά από την επιτυχή αξιολόγησή τους, χαρακτηρίζονται ως ελεγκτές.

Η θητεία μπορεί να ανανεώνεται μέχρι τρεις φορές, μετά από επιτυχή αξιολόγηση, με το πέρας της οποίας ο υπάλληλος μετακινείται υποχρεωτικά σε αντίστοιχη θέση άλλης οργανικής μονάδας.

5. Οι ελεγκτές βεβαίωσης και αναγκαστικής είσπραξης των εσόδων του Κράτους επανέρχονται υποχρεωτικά στην υπηρεσία από την οποία μετακινήθηκαν ή αποσπάστηκαν ή μετακινούνται σε άλλη υπηρεσία χωρίς να τοποθετούνται σε θέση ελεγκτή εφόσον: α) λήξει η θητεία τους, β) δεν αξιολογηθούν επιτυχώς, γ) ασκηθεί σε βάρος τους πειθαρχική δίωξη για σοβαρό παράπτωμα ή ποινική δίωξη που σχετίζεται με την υπηρεσία, δ) τους επιβληθεί οποιαδήποτε πειθαρχική ποινή προσωρινής παύσης ή προστίμου μεγαλύτερη του μήνα και ε) διαπιστωθεί ότι δεν υποβάλλουν δήλωση περιουσιακής κατάστασης ή έχουν υποβάλλει μεν τέτοια δήλωση αλλά κρίνεται ως ανακριβής...

6. ..7..8....

9. Οι τοποθετήσεις, μετακινήσεις ή αποσπάσεις των επιλεγέντων ελεγκτών βεβαίωσης και αναγκαστικής είσπραξης των εσόδων του Κράτους, γίνονται με αποφάσεις του Γενικού Γραμματέα της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων ή του κατά περίπτωση αρμόδιου οργάνου.

10. Οι ελεγκτές βεβαίωσης και αναγκαστικής είσπραξης των εσόδων του Κράτους για τα πειθαρχικά τους παραπτώματα υπάγονται στο Πειθαρχικό Συμβούλιο, το οποίο είναι αρμόδιο για τα πειθαρχικά παραπτώματα των υπαλλήλων του κλάδου εφοριακών...».

3. Στις διατάξεις των άρθρων 31, 51 και 159 του Υπαλληλικού Κώδικα, όπως το τελευταίο αντικαταστάθηκε με τις διατάξεις του άρθρου πρώτου του ν. 3839/2010 (Α'51) και ακολούθως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 3 του ν. 4275/2014 (Α'149), ορίζονται, μεταξύ άλλων, και τα εξής:

«ΚΕΦΑΛΑΙΟ Β' ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΟΙ ΤΩΝ ΥΠΑΛΛΗΛΩΝ

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».

Άρθρο 51

Άδειες χωρίς αποδοχές

1. ...

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.....».

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 σύστασής τους, καθορίζεται και η αρμοδιότητα καθενός από αυτά...

4....

5. Τα Υπηρεσιακά Συμβούλια είναι αρμόδια για την εν γένει υπηρεσιακή κατάσταση των υπαλλήλων δημοσίων υπηρεσιών, ορισμένου νομικού προσώπου ή περισσότερων νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου (κοινά), με εξαίρεση την πειθαρχική ευθύνη και τα θέματα που αφορούν στην επιλογή προϊσταμένων.»

4. Στο άρθρο 42 παρ. 1 του ν. 4308/2014 (Α'251), ορίζονται τα εξής:

«Άρθρο 42. Διάφορες ρυθμίσεις αρμοδιότητας Υπουργείου Οικονομικών.

1. Με αποφάσεις του Υπουργού Οικονομικών δύναται να ανασυγκροτούνται συλλογικά όργανα των οποίων η, κατά τις κείμενες διατάξεις, συγκρότηση επηρεάζεται από τις ρυθμίσεις του π.δ. 111/2014».

5. Κατ' εξουσιοδότηση των ανωτέρω διατάξεων των άρθρων 159 του Υπαλληλικού Κώδικα και 42 του ν. 4308/2014, εκδόθηκαν οι ακόλουθες αποφάσεις του Υπουργού Οικονομικών:

α) Η υπ' αριθμ. Δ. ΟΡΓ. Β 1163476 ΕΞ 2014 (Β' 3472/23.12.2014) απόφαση, με την οποία ορίζονται τα εξής:

«Α. 1. Τροποποιούμε την αριθμ. 1036923/431/Α0006/7-4-1999 (Β' 359) απόφασή μας, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, κατά το μέρος που αφορά στα Υπηρεσιακά Συμβούλια του Υπουργείου Οικονομικών Α', Β', Γ', Ε' και Υπηρεσιακό Συμβούλιο υπαλλήλων του κλάδου Οικονομικών Επιθεωρητών, ως εξής: Μετονομάζουμε τα Υπηρεσιακά Συμβούλια του Υπουργείου Οικονομικών Α', Β' και Γ' σε Α', Β' και Γ' Υπηρεσιακά Συμβούλια της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων (Γ.Γ.Δ.Ε.) του Υπουργείου Οικονομικών (Υπ.Οικ.) και τροποποιούμε τις αρμοδιότητες αυτών, ως εξής:

α) Α' Υπηρεσιακό Συμβούλιο της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπ. Οικονομικών.

Το Υπηρεσιακό αυτό Συμβούλιο είναι αρμόδιο για την εν γένει υπηρεσιακή κατάσταση του κατωτέρω προσωπικού, με εξαίρεση την πειθαρχική ευθύνη των υπαλλήλων και τα θέματα, που αφορούν στην επιλογή Προϊσταμένων:

αα) Του προσωπικού που υπάγεται στην καθ' ύλην αρμοδιότητα της Διεύθυνσης Διαχείρισης Ανθρώπινου Δυναμικού της Γενικής Διεύθυνσης Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και Ανθρώπινου Δυναμικού της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων (Γ.Γ.Δ.Ε.), πλην αυτού που ανήκει στους κλάδους Εφοριακών και Τελωνειακών,

ββ) του προσωπικού του Γραφείου του Γενικού Γραμματέα της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων και

γγ) του προσωπικού των εποπτευόμενων από την Γενική Γραμματεία Δημοσίων Εσόδων Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), που δεν έχουν ίδιο Υπηρεσιακό Συμβούλιο.

β) Β' Υπηρεσιακό Συμβούλιο της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπ. Οικονομικών.

Το Υπηρεσιακό αυτό Συμβούλιο είναι αρμόδιο για την εν γένει υπηρεσιακή κατάσταση του προσωπικού του κλάδου Εφοριακών, που υπάγεται στην καθ' ύλην αρμοδιότητα της Διεύθυνσης Διαχείρισης Ανθρώπινου Δυναμικού της Γενικής Διεύθυνσης Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και Ανθρώπινου Δυναμικού της Γ.Γ.Δ.Ε., με εξαίρεση την πειθαρχική ευθύνη των υπαλλήλων και τα θέματα, που αφορούν στην επιλογή Προϊσταμένων.

γ) Γ' Υπηρεσιακό Συμβούλιο της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπ. Οικ.

Το Υπηρεσιακό αυτό Συμβούλιο είναι αρμόδιο για την εν γένει υπηρεσιακή κατάσταση του προσωπικού του κλάδου Τελωνειακών, που υπάγεται στην καθ' ύλην αρμοδιότητα της Διεύθυνσης Διαχείρισης Ανθρώπινου Δυναμικού της Γενικής Διεύθυνσης Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και Ανθρώπινου Δυναμικού της

Γ.Γ.Δ.Ε., με εξαίρεση την πειθαρχική ευθύνη των υπαλλήλων και τα θέματα, που αφορούν στην επιλογή Προϊσταμένων.

β) Η υπ' αριθμ.. 2/98380/0004 (Β' 3546/30-12-2014) με την οποία ορίζονται τα εξής:

«Α. Συνιστούμε στο Υπουργείο Οικονομικών τα Δ' και Ε' Υπηρεσιακά Συμβούλια, ως εξής:

Ι.) 1. Δ' Υπηρεσιακό Συμβούλιο, αρμόδιο για το προσωπικό δημοσίου δικαίου των κλάδων Δημοσιονομικών, Πληροφορικής, Προσωπικού Η/Υ, Οικονομικών Επιθεωρητών, Γεωτεχνικών και των αντίστοιχων ειδικοτήτων του προσωπικού ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου του οποίου τα θέματα υπηρεσιακής κατάστασης ανήκουν στην αρμοδιότητα της Αυτοτελούς Διεύθυνσης Ανθρώπινου Δυναμικού και Οργάνωσης της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων και Διοικητικής Υποστήριξης Υπουργείου Οικονομικών, καθώς και για το προσωπικό των εποπτευόμενων νομικών προσώπων του Υπουργείου τα οποία δεν έχουν ίδιο Υπηρεσιακό Συμβούλιο.

ΙΙ) 1. Ε' Υπηρεσιακό Συμβούλιο, αρμόδιο για το προσωπικό των κλάδων του Υπουργείου Οικονομικών, του οποίου τα θέματα υπηρεσιακής κατάστασης ανήκουν στην αρμοδιότητα της Αυτοτελούς Διεύθυνσης Ανθρώπινου Δυναμικού και Οργάνωσης της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων και Διοικητικής Υποστήριξης Υπουργείου Οικονομικών, πλην του προσωπικού των κλάδων και ειδικοτήτων που ανήκουν στην αρμοδιότητα του Δ' Υπηρεσιακού Συμβουλίου.

Β. Στα ανωτέρω Συμβούλια:

ι) ανήκει η αρμοδιότητα για την εν γένει υπηρεσιακή κατάσταση των κλάδων προσωπικού που υπάγονται σε αυτά, με εξαίρεση την πειθαρχική ευθύνη και τα θέματα που αφορούν στην επιλογή Προϊσταμένων....».

Ερμηνεία και εφαρμογή διατάξεων.

6. Από τις διατάξεις των παραγράφων 1,2,4 και 5 του άρθρου 4 του ν. 3943/2011, όπως ισχύει από την 1^η Ιουλίου 2013 μετά την αντικατάστασή του με την παράγραφο 1 του άρθρου 68 του ν. 4170/2013 συνάγεται ότι, οι θέσεις των Ελεγκτών Βεβαίωσης και Αναγκαστικής Είσπραξης των Εσόδων του Κράτους, οι οποίες υπό την προϊσχύουσα ρύθμιση της παραγράφου 2 του άρθρου 4 στελεχώνονταν από υπαλλήλους όλων των κλάδων του Υπουργείου Οικονομικών, αδιακρίτως, μετά την κατά τα ανωτέρω αντικατάσταση

στελεχώνονται κατά προτεραιότητα από υπαλλήλους των κλάδων Εφοριακών και Τελωνειακών, ακολουθούν οι υπάλληλοι των λοιπών κλάδων του Υπουργείου Οικονομικών και μόνο στην περίπτωση που οι θέσεις δεν καλύπτονται από υπαλλήλους των παραπάνω κλάδων, η προκήρυξη για την κάλυψη αυτών μπορεί να επεκταθεί και στους υπαλλήλους των εποπτευόμενων από το Υπουργείο Οργανισμών και Νομικών Προσώπων.

Η κάλυψη των θέσεων και μετά την κατά τα ανωτέρω αντικατάσταση του άρθρου 4 του ν. 3943/2011 εξακολουθεί να γίνεται κατόπιν επιλογής από πίνακα επιτυχόντων μεταξύ των εχόντων τα τυπικά και ουσιαστικά προσόντα υπαλλήλων που υποβάλλουν αίτηση, συνοδευόμενη από βιογραφικό σημείωμα και τα απαραίτητα δικαιολογητικά των προσόντων που επικαλούνται.

Η επιλογή αυτή αφορά ανάθεση καθηκόντων χρονικά περιορισμένη (θητεία) και ανακλητή δεδομένου ότι, οι τοποθετούμενοι ως ελεγκτές επανέρχονται υποχρεωτικά στην υπηρεσία από την οποία μετακινήθηκαν ή αποσπάστηκαν ή μετακινούνται σε άλλη υπηρεσία χωρίς να τοποθετούνται σε θέση ελεγκτή εφόσον λήξει η θητεία τους, δεν αξιολογηθούν επιτυχώς, ασκηθεί σε βάρος τους πειθαρχική δίωξη για σοβαρό παράπτωμα ή ποινική δίωξη που σχετίζεται με την υπηρεσία, τους επιβληθεί οποιαδήποτε πειθαρχική ποινή προσωρινής παύσης ή προστίμου μεγαλύτερη του μήνα και διαπιστωθεί ότι δεν υποβάλλουν δήλωση περιουσιακής κατάστασης ή έχουν υποβάλλει μεν τέτοια δήλωση αλλά κρίνεται ως ανακριβής.

Εκ τούτου παρέπεται ότι οι υπάλληλοι που ασκούν καθήκοντα ελεγκτών βεβαίωσης και αναγκαστικής είσπραξης των εσόδων του Κράτους εξακολουθούν να ανήκουν στην κατηγορία και στον κλάδο της οργανικής θέσης τους .

7. Το άρθρο 4 του ν. 3943/2011, όπως είχε τροποποιηθεί με το άρθρο 14 του ν. 4110/2013(Α'17), πριν από την αντικατάστασή του με την παράγραφο 1 του άρθρου 68 του ν. 4170/2013, όριζε στην παράγραφο 13 ότι, «οι υπηρετούντες σε θέσεις Ελεγκτών Βεβαίωσης και Αναγκαστικής Είσπραξης των Εσόδων του Κράτους απαγορεύεται να ασκούν οποιοδήποτε ιδιωτικό έργο με αμοιβή, για όσο διάστημα υπηρετούν σε αυτές».

Μετά την κατά τα ανωτέρω αντικατάσταση του άρθρου 4 του ν. 3943/2011 και την εκ νέου ρύθμιση του νομοθετικού πλαισίου που διέπει τους ελεγκτές, έπαυσε να ισχύει η ως άνω απαγορευτική διάταξη και συνεπώς για τα θέματα της άσκησης ιδιωτικού έργου με αμοιβή και της άδειας άνευ αποδοχών ισχύουν και

για το εν λόγω προσωπικό οι ειδικές διατάξεις των άρθρων 31,32 και 51 του Κεφαλαίου Β' του Μέρους Β' του Υπαλληλικού Κώδικα.

8. Οι ρυθμίσεις των ανωτέρω διατάξεων του Υπαλληλικού Κώδικα απαγορεύουν ή θέτουν υπό τον έλεγχο του υπηρεσιακού συμβουλίου συγκεκριμένες δραστηριότητες η άσκηση των οποίων, κατά την άποψη του νομοθέτη, θα μπορούσε να προκαλέσει στον υπάλληλο σύγκρουση του ιδιωτικού του συμφέροντος με το συμφέρον της υπηρεσίας του. Ειδικότερα, με τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 31 του Υπαλληλικού Κώδικα τίθεται εμμέσως πλην σαφώς ο κανόνας της απαγόρευσης άσκησης από τον υπάλληλο ιδιωτικού έργου ή εργασίας με αμοιβή και ρητά η εξαίρεση, υπό την προϋπόθεση, όμως, της συμβατότητας του εν λόγω έργου ή εργασίας με αμοιβή με τα καθήκοντα της θέσης του και της μη παρεμπόδισης της ομαλής εκτέλεσης της υπηρεσίας του. Για το λόγο αυτό η άσκηση ιδιωτικού έργου με αμοιβή εκ μέρους του υπαλλήλου προβλέπεται μόνο κατόπιν σύμφωνης αιτιολογημένης γνώμης του αρμόδιου υπηρεσιακού συμβουλίου, το οποίο ελέγχει την τήρηση της κατά τα ανωτέρω προϋπόθεσης. Όπως δε σαφώς προκύπτει από τη διάταξη του άρθρου 31, η χορήγηση της άδειας άσκησης ιδιωτικού έργου, προϋποθέτει, κατ' αρχήν, την πραγματική άσκηση καθηκόντων από τον υπάλληλο, προς τα οποία πρέπει να συμβιβάζεται και το έργο, για το οποίο ζητείται η άδεια της υπηρεσίας.

Περαιτέρω, με τη χορήγηση της άδειας άνευ αποδοχών, κατόπιν γνώμης του οικείου υπηρεσιακού συμβουλίου για σοβαρούς ιδιωτικούς λόγους σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 51 και 159 του Υπαλληλικού Κώδικα, 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 μη παροχής πραγματικής υπηρεσίας.

9. Εξάλλου η αρμοδιότητα των υπηρεσιακών συμβουλίων του Δημοσίου εκτείνεται επί των θεμάτων υπηρεσιακής κατάστασης των υπαλλήλων του, όπως αυτά προβλέπονται στο νόμο και ιδίως στον Υπαλληλικό Κώδικα, οι οποίοι όμως ανήκουν στην οργανική σύνθεση του Υπουργείου ή της υπηρεσίας, για τα οποία και έχουν συσταθεί με σχετική απόφαση του οικείου Υπουργού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 159 του Υπαλληλικού Κώδικα. Κατά τη ρητή πρόβλεψη της παραγράφου 3 του άρθρου αυτού κατ' εξαίρεση επιτρέπεται η σύσταση περισσότερων υπηρεσιακών συμβουλίων στο ίδιο Υπουργείο ή Ν.Π.Δ.Δ. όταν

αυτό επιβάλλεται από ειδικότερους υπηρεσιακούς λόγους ή ειδικές συνθήκες. Στην περίπτωση αυτή με την πράξη σύστασης τους, καθορίζεται και η αρμοδιότητα καθενός από αυτά.

10. Ενόψει των ανωτέρω επί του πρώτου ερωτήματος, κατά τη συζήτηση ενώπιον του Τμήματος, διατυπώθηκαν οι εξής δύο γνώμες:

A. Κατά τη γνώμη της πλειοψηφίας, που απαρτίστηκε από τον Πρόεδρο του Τμήματος και τους Νομικούς Συμβούλους Ανδρέα Ανδρουλιδάκη, Στυλιανή Χαριτάκη, Ευφροσύνη Μπερνικόλα, Αγγελική Καστανά, Ελένη Πασαμιχάλη, Πέτρο Κωνσταντινόπουλο, Ευσταθία Τσαούση και Γεώργιο Βαμβακίδη {ψήφοι εννέα (9)}, κατά γενική αρχή του διοικητικού δικαίου, την οποία απηχεί το άρθρο 9 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, η αρμοδιότητα που έχει ανατεθεί σε ορισμένο όργανο δεν μπορεί νόμιμα να ασκηθεί από άλλο όργανο, εκτός αν υπάρχει ρητή αντίθετη ρύθμιση. Έτσι το όργανο δεν μπορεί νόμιμα να μεταβάλει τους κανόνες που ρυθμίζουν την αρμοδιότητά του, εκτός αν η μεταβολή αυτή ρητώς επιτρέπεται ή επιβάλλεται από τους ίδιους αυτούς κανόνες. Η δε παράβαση των κανόνων αρμοδιότητας ερευνάται από το δικαστήριο και αυτεπαγγέλτως. Συνεπώς τα υπηρεσιακά συμβούλια, ασκούν όσες αρμοδιότητες τους έχει αναθέσει το Σύνταγμα (άρθρο 103 παρ. 4), ο Υπαλληλικός Κώδικας, ειδικές διατάξεις νόμων ή και η ίδια η Διοίκηση με κανονιστική της πράξη μετά από νομοθετική εξουσιοδότηση. (βλ. Α.Ι.Τάχος-Ι.Λ.Συμεωνίδης. ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΥΠΑΛΛΗΛΙΚΟΥ ΚΩΔΙΚΑ-ΕΡΜΥΚ 2007 σελ.1616, επίσης σελ. 1619. Ερμηνεία-Παρατηρήσεις επί της παραγράφου 3 του άρθρου 159 (πρώην άρθρο 158 παρ. 5) του Υ.Κ. ότι, η αρμοδιότητα των υπηρεσιακών συμβουλίων, αναφέρεται στον προσδιορισμό των υπαλλήλων που υπάγονται σ'αυτά, λ.χ. κατά κατηγορίες ή κλάδους, επίσης Σωτήρη Λύτρα, Η ΟΡΓΑΝΩΣΗ ΤΗΣ ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ 1993. σελ.111).

Από τις διατάξεις των υπ' αριθ. Δ. ΟΡΓ. Β 1163476 ΕΞ2014/11.12.2014 και 2/98380/0004/24.12.2014 αποφάσεων του Υπουργού Οικονομικών, συνάγεται, ότι η απαρίθμηση των αρμοδιοτήτων των υπηρεσιακών συμβουλίων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και του Υπουργείου Οικονομικών, είναι αυστηρά περιοριστική. Συνεπώς δεν συντρέχει δυνατότητα υπαγωγής των, υπηρετούντων σε θέση ελεγκτή, υπαλλήλων του κλάδου Δημοσιονομικών, στο Α' ή στο Β' υπηρεσιακό συμβούλιο που είναι αρμόδιο για τα ζητήματα της εν γένει υπηρεσιακής κατάστασης του

προσωπικού του κλάδου Εφοριακών δια της αναλογικής εφαρμογής της παραγράφου 10 του άρθρου 4 του ν. 3943/2011. Και τούτο διότι αφ' ενός, αρμοδιότητα μη απονεμηθείσα ρητώς στο εν λόγω διοικητικό όργανο εκ των ως άνω ή εξ άλλων διατάξεων δεν είναι δυνατόν να του απονεμηθεί δια της ερμηνευτικής μεθόδου της αναλογίας (πρβλ Γνωμ/ση Ν.Σ.Κ. 250/2007), αφετέρου, οι εν λόγω υπάλληλοι υπάγονται στο Δ' υπηρεσιακό συμβούλιο του Υπουργείου Οικονομικών, το οποίο είναι αρμόδιο για τα θέματα της εν γένει υπηρεσιακής κατάστασης του προσωπικού δημοσίου δικαίου του κλάδου Δημοσιονομικών.

Β. Κατά τη γνώμη της μειοψηφίας που υποστηρίχθηκε από το Νομικό Σύμβουλο Κωνσταντίνο Κηπουρό, το καθοριστικό κριτήριο έγκειται αποκλειστικώς στην ιδιότητα του ελεγκτή και τη φύση των συναπτόμενων με αυτήν την ιδιότητα καθηκόντων βεβαίωσης και είσπραξης των δημόσιων εσόδων, που ο ελεγκτής ασκεί. Επί τη βάσει του κριτηρίου τούτου οι ελεγκτές που δεν καλύπτονται από το γράμμα των περί υπηρεσιακών συμβουλίων διατάξεων υπάγονται στο αρμόδιο για τον κλάδο των εφοριακών Β' υπηρεσιακό συμβούλιο, ως εκ της φύσεως των καθηκόντων τους και ενόψει του πνεύματος της παραγράφου 10 του άρθρου 4 του ν.3943/2011, με συνέπεια να είναι για όλους τους ελεγκτές, ανεξαρτήτως του τυχόν δημοσιοϋπαλληλικού κλάδου ένταξής τους, ενιαίο το υπηρεσιακό συμβούλιο και με σύνθεση εγγενώς αντίστοιχη στη φύση των ενεργών καθηκόντων τους.

11. Επί του δευτέρου ερωτήματος το Τμήμα ομόφωνα έχει τη γνώμη ότι, η απαγόρευση της άσκησης ιδιωτικού έργου με αμοιβή, που προβλεπόταν στη διάταξη της παραγράφου 13 του άρθρου 4 του ν. 3943/2011, έπαυσε να ισχύει μετά την αντικατάσταση του άρθρου αυτού στο σύνολό του με την παράγραφο 1 του άρθρου 68 του ν. 4170/2013.

Απάντηση.

12 . Κατά ακολουθία των προεκτεθέντων, επί των τεθέντων ερωτημάτων, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Α'), γνωμοδοτεί ως εξής:

1. Κατά πλειοψηφία επί του πρώτου ερωτήματος ότι, αρμόδιο να γνωμοδοτήσει για τη χορήγηση άδειας στον Β.Γ. υπάλληλο του κλάδου Δημοσιονομικών, που υπηρετεί σε θέση ελεγκτή βεβαίωσης και αναγκαστικής είσπραξης των εσόδων του Κράτους, είναι το Δ' υπηρεσιακό συμβούλιο του Υπουργείου Οικονομικών.

2. Ομόφωνα επί του δευτέρου ερωτήματος ότι, η απαγόρευση της άσκησης ιδιωτικού έργου με αμοιβή, που προβλεπόταν στη διάταξη της παραγράφου 13 του άρθρου 4 του ν. 3943/2011, έπαυσε να ισχύει μετά την αντικατάσταση του άρθρου αυτού στο σύνολό του με την παράγραφο 1 του άρθρου 68 του ν. 4170/2013.

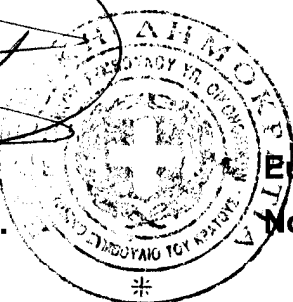
ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα 11-02-2016

Ο Πρόεδρος

Ανδρέας Χαπλαύτης

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Η Εισηγήτρια

Ευφροσύνη Μπερνικόλα

Νομική Σύμβουλος του Κράτους