



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ  
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδότησης 137/2016  
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ  
Τμήμα Ε΄  
Συνεδρίαση της 24<sup>ης</sup> Μαΐου 2016

**Σύνθεση :**

**Πρόεδρος:** Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ.

**Μέλη:** Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Βασιλική Πανταζή, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Ελένη Σβολοπούλου, Δημήτριος Μακαρονίδης, Αδαμαντία Καπετανάκη, Σταύρος Σπυρόπουλος, Βασίλειος Καραγεώργος, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

**Εισηγητής :** Σταύρος Σπυρόπουλος, Νομικός Σύμβουλος του Κράτους.

**Αριθμ. Ερωτήματος:** Το αριθμ. 137319/13278/11853/9375/22-4-2016 έγγραφο της Διεύθυνσης Διοίκησης & Ανάπτυξης Ανθρώπινου Δυναμικού/Τμήμα Διοίκησης Ανθρώπινου Δυναμικού Τομέα Πολιτισμού του Υπουργείου Πολιτισμού και Αθλητισμού (ΥΠ.ΠΟ.Α).

**Ερώτημα:** Ερωτάται, εάν, ενόψει των διατάξεων του άρθρου 64, παρ. 3, περ. κ)' και κα)' του π.δ 104/2014 (Οργανισμός ΥΠ.ΠΟ.Α), όπως ισχύουν, δύναται οι υπηρετούντες, σε ειδικότητες της ΥΕ εκπαιδευτικής βαθμίδας υπάλληλοι ΙΔΑΧ του ΥΠ.ΠΟ.Α να μεταταχθούν στις ειδικότητες ΥΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων και ΥΕ Νυχτοφυλάκων Αρχαιοτήτων.

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

### **Ιστορικό**

Από το περιεχόμενο του εγγράφου του ερωτήματος και τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν, μεταξύ άλλων, τα εξής πραγματικά περιστατικά:

**1.** Η ερωτώσα Υπηρεσία απέστειλε στο αρμόδιο Υπηρεσιακό Συμβούλιο (Υ.Σ) του ΥΠ.ΠΟ.Α αίτημα υπαλλήλου, με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, ειδικότητας ΥΕ Προσωπικού Καθαριότητας, για μετάταξη του σε θέση άλλης ειδικότητας της ίδιας εκπαιδευτικής βαθμίδας και συγκεκριμένα στην ειδικότητα ΥΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων, προκειμένου να γνωμοδοτήσει σχετικά με το αίτημα.

**2.** Το Υ.Σ κατά την αριθ. 14/15-10-2015 συνεδρίασή του, γνωμοδότησε ομόφωνα υπέρ της αιτούμενης μετάταξης του υπαλλήλου. Σε συνέχεια της ανωτέρω γνωμοδότησης η Πανελλήνια Ένωση Υπαλλήλων Φυλάξεως Αρχαιοτήτων – Π.Ε.Υ.Φ.Α. με την αριθ. 1637/5-11-2015 επιστολή της ζήτησε την ανάκληση της ως άνω απόφασης του Υ.Σ, επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 64 παρ.3 περι. κ)' & κα)' του π.δ 104/2014, «Όταν κενωθούν οι θέσεις των ΥΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων και ΥΕ Νυχτοφυλάκων Αρχαιοτήτων με την αποχώρηση των υπηρετούντων υπαλλήλων με οποιοδήποτε τρόπο, θα προσμετρηθούν οι θέσεις στην ειδικότητα ΔΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων και ΔΕ Νυχτοφυλάκων Αρχαιοτήτων» και, επομένως, συνάγεται το συμπέρασμα ότι η ειδικότητα ΥΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων και ΥΕ Νυχτοφυλάκων Αρχαιοτήτων είναι καταργούμενη και υφίσταται μόνο μέχρι την αποχώρηση και του τελευταίου υπηρετούντος που κατατάχθηκε σ' αυτή, όταν ψηφίστηκε και ίσχυσε η ως άνω διάταξη.

**3.** Η ερωτώσα Υπηρεσία διαβίβασε την ως άνω επιστολή στο Υ.Σ του ΥΠΠΟΑ ζητώντας, σύμφωνα με το άρθρο 21 του Ν. 2690/1999, την επανεξέταση του ως άνω αιτήματος μετάταξης καθώς και άλλων αιτημάτων που αφορούσαν σε αιτήματα μετατάξεων από την ειδικότητα ΥΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων ή της ενιαίας ειδικότητας Εργατοτεχνικού Προσωπικού ΥΕ στην ειδικότητα ΥΕ Νυχτοφυλάκων



Αρχαιοτήτων. Το Υ.Σ κατά την επανεξέταση του θέματος ανέβαλε τη λήψη απόφασης προκειμένου να υποβληθεί ερώτημα στο Γραφείο Ν.Σ.Κ στο ΥΠ.ΠΟ.Α, αν δύναται οι υπηρετούντες υπάλληλοι της ΥΕ κατηγορίας να μεταταχθούν στις ειδικότητες ΥΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων και ΥΕ Νυχτοφυλάκων Αρχαιοτήτων.

4. Κατόπιν των ανωτέρω, τίθεται προς το Ν.Σ.Κ το ερώτημα, εάν, ενόψει των διατάξεων του άρθρου 64 παρ. 3 περ. κ)' & κα)' του Π.Δ. 104/2014, όπως ισχύει, δύναται οι υπηρετούντες σε ειδικότητες της ΥΕ εκπαιδευτικής βαθμίδας υπάλληλοι του ΥΠΠΟΑ, να μεταταχθούν στις ειδικότητες ΥΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων και ΥΕ Νυχτοφυλάκων Αρχαιοτήτων ΙΔΑΧ του ΥΠ.ΠΟ.Α, με μεταφορά της οργανικής θέσης τους, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 34 του π.δ 410/1988, (όπως ισχύουν μετά την αντικατάστασή τους με τις διατάξεις του άρθρου 11 του ν. 3801/2009) και της παρ. 5 του άρθρου 35 του ν. 4024/2011.

#### **Νομοθετικό πλαίσιο**

5. Το π.δ. 410/1988 «Κωδικοποίηση σε ενιαίο κείμενο των διατάξεων της κείμενης νομοθεσίας, που αφορούν το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου του Δημοσίου, των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης και Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου» (Α' 191), στο άρθρο 34 παρ. 1, όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή του με το άρθρο 11 του ν. 3801/2009 «Ρυθμίσεις θεμάτων προσωπικού με σύμβαση εργασίας αορίστου χρόνου και άλλες διατάξεις οργάνωσης και λειτουργίας της Δημόσιας Διοίκησης» (Α' 163), ορίζει :

*«Άρθρο 34 - 1. Με απόφαση του αρμόδιου Υπουργού, που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, ύστερα από γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου, επιτρέπεται η μετάταξη του προσωπικού με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου από μια ειδικότητα σε θέση άλλης ειδικότητας της ίδιας εκπαιδευτικής βαθμίδας του Υπουργείου ή αυτοτελούς δημόσιας υπηρεσίας ή Ν.Π.Δ.Δ. στο οποίο ανήκει ο μισθωτός, με ταυτόχρονη μεταφορά της θέσης που κατέχει:*

*α) Για υπηρεσιακούς λόγους.*

*β) Όταν δεν υπάρχει αντικείμενο απασχόλησης μισθωτών ή υπάρχει αντικειμενική αδυναμία εκτέλεσης καθηκόντων της ειδικότητας τους, που διαπιστώνεται από το Υπηρεσιακό Συμβούλιο ή την αρμόδια Υγειονομική Επιτροπή, αντίστοιχα, και υπό την προϋπόθεση ότι δεν συντρέχει λόγος απόλυσης. Η μετάταξη ενεργείται σε ειδικότητα*

για την οποία ο μισθωτός κρίνεται ικανός να εκτελέσει τα καθήκοντα που αντιστοιχούν σε αυτή. Η μεταφορά της θέσης γίνεται με την πράξη της μετάταξης».

6. Ο ν. 4024/2011 «Συνταξιοδοτικές ρυθμίσεις, ενιαίο μισθολόγιο-βαθμολόγιο, εργασιακή εφεδρεία και άλλες διατάξεις εφαρμογής του μεσοπρόθεσμου πλαισίου δημοσιονομικής στρατηγικής 2012 -2015» (Α' 226), με την παράγραφο 5 του άρθρου 35, ορίζει:

«Άρθρο 35 – Αναδιοργάνωση Δημοσίων Υπηρεσιών, Ανακατανομή Οργανικών Θέσεων.

1.....5. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, κατά τη διάρκεια εφαρμογής του Μεσοπρόθεσμου Πλαισίου Δημοσιονομικής Στρατηγικής, επιτρέπεται η μετάθεση ή μετάταξη υπαλλήλου, περιλαμβανομένων των μετατάξεων των άρθρων 69, 70 και 72 του Υπαλληλικού Κώδικα, και χωρίς να υπάρχει κενή οργανική θέση στην υπηρεσία, τον κλάδο ή τον φορέα που μετατάσσεται ή μετατίθεται, με ταυτόχρονη μεταφορά της θέσης που κατέχει ο υπάλληλος».

7. Το π.δ 104/2014 «Οργανισμός Υπουργείου Πολιτισμού και Αθλητισμού» (Α' 171), στο άρθρο 64, μεταξύ άλλων, ορίζει:

«Άρθρο 64 -Κατάταξη προσωπικού.

1. Οι κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος υπηρετούντες μόνιμοι και με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου υπάλληλοι του Υπουργείου Πολιτισμού και Αθλητισμού των κλάδων ή ειδικοτήτων που καταργούνται με το παρόν, κατατάσσονται στους αντίστοιχους κλάδους ή ειδικότητες των άρθρων 61 και 62 του παρόντος διατάγματος, ως εξής:

2. Υπάλληλοι με σχέση εργασίας δημοσίου δικαίου:

.....

3. Υπάλληλοι με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου:

α) ' .....

κ) ' Στην ειδικότητα ΥΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων κατατάσσονται οι υπάλληλοι της ειδικότητας ΥΕ Φυλάκων και ΥΕ Φύλαξης.

κα) ' Όταν κενωθούν οι θέσεις των ΥΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων και ΥΕ Νυκτοφυλάκων Αρχαιοτήτων με την αποχώρηση των υπηρετούντων υπαλλήλων με οποιοδήποτε τρόπο, θα προσμετρηθούν οι θέσεις στην ειδικότητα ΔΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων και ΔΕ Νυκτοφυλάκων Αρχαιοτήτων».

## **Ερμηνεία και εφαρμογή των διατάξεων**

**8.** Από το περιεχόμενο των ανωτέρω διατάξεων, ερμηνευομένων αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, συνάγεται ότι με τη διάταξη της περίπτωσης κα) της παραγράφου 3 του άρθρου 64 του π.δ 104/2014 (Οργανισμός ΥΠ.ΠΟ.Α) ο κανονιστικός νομοθέτης θέλησε σαφώς τη κατάργηση των ειδικοτήτων ΥΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων και ΥΕ Νυκτοφυλάκων Αρχαιοτήτων, που απασχολούνται στο ΥΠ.ΠΟ.Α με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου (ΙΔΑΧ). Η κατάργηση αυτή γίνεται σταδιακά με την μεταφορά (προσμέτρηση) των θέσεων, που κενώνονται με την καθ' οιονδήποτε τρόπο αποχώρηση των υπηρετούντων υπαλλήλων, στις ειδικότητες ΔΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων και ΔΕ Νυκτοφυλάκων Αρχαιοτήτων και ολοκληρώνεται με την αποχώρηση και του τελευταίου υπηρετούντος υπαλλήλου κατά τον χρόνο έναρξης της ισχύος των διατάξεων αυτών. Ο σκοπός της ως άνω κατάργησης συνίσταται στην εγκαθίδρυση ειδικοτήτων φύλαξης αρχαιοτήτων προσωπικού ΙΔΑΧ του ΥΠ.ΠΟ.Α με αυξημένα τυπικά προσόντα εισαγωγής και ειδικότερα με τίτλο σπουδών δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης (ΔΕ) και μέτρια γνώση μιας τουλάχιστον ξένης γλώσσας, προκειμένου για την ειδικότητα Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων και τίτλο σπουδών ΔΕ, προκειμένου για την ειδικότητα Νυκτοφυλάκων Αρχαιοτήτων (βλ. διατάξεις του άρθρου 65 παρ. 1 και 14 του π.δ 104/2014 σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων, 1 παρ. 1 και 17 παρ. 1 του π.δ 50/2001).

**9.** Της ανωτέρω σαφούς θέλησης του κανονιστικού νομοθέτη να προβεί στη κατάργηση των ανωτέρω ειδικοτήτων, η οποία εκφράζεται με ειδική νομική διάταξη, συνιστά ευθεία καταστρατήγηση η τυχόν εφαρμογή διατάξεων της κείμενης νομοθεσίας, με τις οποίες παρέχεται η δυνατότητα μετάταξης στις υπό κατάργηση ειδικότητες του ΥΠ.ΠΟ.Α υπαλλήλων άλλων ειδικοτήτων της ίδιας εκπαιδευτικής βαθμίδας ΥΕ και των ίδιων τυπικών προσόντων, με μεταφορά της οργανικής τους θέσης. Πράγματι, δεν είναι λογικό σε υπό κατάργηση ειδικότητα να συνεχίζεται η μετάταξη υπαλλήλων με τα ίδια τυπικά προσόντα από άλλες ειδικότητες, που προέρχονται από υπηρεσίες του ίδιου Υπουργείου ή άλλου φορέα, που ανήκει στον ευρύτερο δημόσιο τομέα, καθόσον με τον τρόπο αυτό, ενδεχομένως, να καθυστερήσει ή να καταστεί απροσδιόριστη χρονικά η υλοποίηση της θέλησης του νομοθέτη για την κατάργηση της εν λόγω ειδικότητας.


**10.** Η ανωτέρω καταστρατήγηση δεν συντρέχει επί μετατάξεων υπαλλήλων ΙΔΑΧ της ΥΕ εκπαιδευτικής βαθμίδας από την μία υπό κατάργηση ειδικότητα στην άλλη, δηλαδή από την ειδικότητα ΥΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων στην ειδικότητα ΥΕ Νυχτοφυλάκων Αρχαιοτήτων και αντίστροφα, με μεταφορά της οργανικής τους θέσης. Τούτο, διότι ο κανονιστικός νομοθέτης, αφενός μεν, όπως αναφέρεται προηγουμένως, θέλησε την κατάργηση των δύο ως άνω ειδικοτήτων ΥΕ με ενιαίο τρόπο και σκοπό, αφετέρου δε στην περίπτωση αυτή είναι ενδεχόμενο να καθυστερεί η διαδικασία της κατάργησης της μιας ειδικότητας, όμως, μπορεί να συντομεύεται ο χρόνος κατάργησης της άλλης. Εξάλλου, η κατεχόμενη θέση, μετά τη καθ' οιονδήποτε τρόπο αποχώρηση του υπαλλήλου, που την κατέχει, θα προστεθεί στις θέσεις της εκπαιδευτικής βαθμίδας ΔΕ και της αντίστοιχης ειδικότητας, κατά τα οριζόμενα στη διάταξη του άρθρου 64 παρ. 3 περ. κα)' του π.δ 104/2014, ανεξάρτητα από το εάν θα πραγματοποιηθεί ή όχι η μετάταξή του.

**11.** Ενόψει όλων των ανωτέρω, συνάγεται ότι οι υπηρετούντες σε ειδικότητες της ΥΕ εκπαιδευτικής βαθμίδας υπάλληλοι ΙΔΑΧ του ΥΠ.ΠΟ.Α ή άλλων δημόσιων φορέων δεν επιτρέπεται κατά νόμο να μεταταχθούν στις υπό σταδιακή κατάργηση ειδικότητες ΥΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων και ΥΕ Νυχτοφυλάκων Αρχαιοτήτων ΙΔΑΧ του ίδιου Υπουργείου, με μεταφορά της οργανικής θέσης τους, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις του άρθρου 34 παρ. 1 του π.δ 410/1988, όπως ισχύει και άρθρου 35 παρ. 5 του ν. 4024/2011, εκτός εάν η μετάταξη αυτή αφορά υπαλλήλους ΙΔΑΧ από την μια υπό κατάργηση ειδικότητα προς την άλλη, δηλαδή από την ειδικότητα ΥΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων στην ειδικότητα ΥΕ Νυχτοφυλάκων Αρχαιοτήτων και αντίστροφα.

### **Απάντηση**

**12.** Κατ' ακολουθία των προεκτεθέντων, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Ε') γνωμοδοτεί ομόφωνα ότι στο τιθέμενο ερώτημα αρμόζουν οι εξής απαντήσεις:

α) Ενόψει των διατάξεων του άρθρου 64 παρ. 3 περ. κ)' και κα)' του π.δ 104/2014 (Οργανισμός ΥΠ.ΠΟ.Α), όπως ισχύουν, οι υπηρετούντες σε ειδικότητες της ΥΕ εκπαιδευτικής βαθμίδας υπάλληλοι ΙΔΑΧ του ΥΠ.ΠΟ.Α ή άλλων δημόσιων φορέων δεν επιτρέπεται κατά νόμο να μεταταχθούν στις ειδικότητες ΥΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων και ΥΕ Νυχτοφυλάκων Αρχαιοτήτων ΙΔΑΧ του ΥΠ.ΠΟ.Α, με μεταφορά



της οργανικής θέσης τους, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 34 του π.δ 410/1988, (όπως ισχύουν μετά την αντικατάστασή τους με τις διατάξεις του άρθρου 11 του ν. 3801/2009) και της παρ. 5 του άρθρου 35 του ν. 4024/2011 και

β) Επιτρέπεται, κατά τις ανωτέρω διατάξεις, η μετάταξη, με μεταφορά της οργανικής τους θέσης, υπαλλήλων ΙΔΑΧ του ΥΠ.ΠΟ.Α από την ειδικότητα ΥΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων στην ειδικότητα ΥΕ Νυχτοφυλάκων Αρχαιοτήτων και αντίστροφα.

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Αθήνα, 25 - 5 - 2016**

**Η Πρόεδρος**

**Μεταξία Ανδροβιτσάνεα**  
**Αντιπρόεδρος του ΝΣΚ**

**Ο Εισηγητής**

**Σταύρος Σπυρόπουλος**  
**Νομικός Σύμβουλος του Κράτους**