



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

Αριθμός γνωμοδοτήσεως 256/2016

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Τμήμα Α΄

Συνεδρίαση της 12 -10 - 2016

Σύνθεση:

Πρόεδρος : Ανδρέας Χαρλαύτης, Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ.

Μέλη : Ανδρέας Ανδρουλιδάκης, Στυλιανή Χαριτάκη, Αδαμαντία Καπετανάκη, Αγγελική Καστανά, Ελένη Πασαμιχάλη, Νομικοί Σύμβουλοι.

Εισηγητής : Κωνσταντίνος Κυριόπουλος, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αριθμός : Το υπ' αριθμ. πρωτ. Π49 - 14953/04.04.2016 έγγραφο του
Ερωτήματος Υπουργείου Εξωτερικών/ ΣΤ' Γενικής Διεύθυνσης/ ΣΤ1 Διεύθυνσης Προσωπικού και Διοικητικής Οργάνωσης.

Ερώτημα : Ερωτάται αν εφαρμόζονται οι διατάξεις των άρθρων 25 έως και 28 του ν.4369/2016 περί βαθμολογικής κατάταξης και εξέλιξης και στους υπαλλήλους του Υπουργείου Εξωτερικών, οι οποίοι δεν υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Μέρους Β' του ν.3205/2003.

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

Ιστορικό.

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

1. Με τις διατάξεις του ν.4024/2011 οι κατηγορίες των υπαλλήλων του Υπουργείου Εξωτερικών (εις το εξής ΥΠΕΞ), οι οποίοι δεν υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Μέρους Β' του ν.3205/2003 (Α' 297), ήτοι οι υπάλληλοι των Κλάδων Πτυχιούχων Διοικητικών, Επικοινωνιών και Πληροφορικής, Διοικητικών Γραμματέων και Επιμελητών, υπήχθησαν στο ενιαίο μισθολόγιο – βαθμολόγιο και κατατάχθηκαν βαθμολογικά, σύμφωνα με τις ειδικότερες ρυθμίσεις του νόμου αυτού.

2. Με το άρθρο 28 του ν.4369/2016 καταργήθηκαν οι διατάξεις των άρθρων 6 έως 11 και 28 του ν.4024/2011 και η βαθμολογική κατάταξη και εξέλιξη των υπαλλήλων, που αυτές προέβλεπαν. Με τις δε διατάξεις των άρθρων 25 και 26 του ν.4369/2016 τροποποιήθηκαν αντίστοιχες διατάξεις του ν.3528/2007 (Υπαλληλικός Κώδικας) και θεσπίσθηκε νέο σύστημα βαθμολογικής κατάταξης και περαιτέρω βαθμολογικής εξέλιξης των υπαγομένων σε αυτόν δημοσίων υπαλλήλων. Επίσης, με τη μεταβατικού χαρακτήρα διάταξη του άρθρου 27 του ν.4369/2016 προβλέφθηκε, χωρίς διακρίσεις και εξαιρέσεις, ότι: « Οι υπάλληλοι, που υπηρετούν κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος, κατατάσσονται από 1.1.2016 αυτοδικαίως...».

3. Ενόψει των ανωτέρω, το εξεταζόμενο ερώτημα αφορά στο αν, δεδομένου ότι οι υπάλληλοι του ΥΠΕΞ δεν υπάγονταν ποτέ στον Υπαλληλικό Κώδικα, αλλά ίσχυαν για αυτούς, διαχρονικά, οι ειδικότερες διατάξεις του εκάστοτε ισχύοντος Οργανισμού του ΥΠΕΞ, με την επιφύλαξη του άρθρου 10 του ν.3566/2007, για όσα θέματα δεν ρυθμιζόνταν από τον ειδικό αυτό νόμο, τα άρθρα 25 – 28 του ν.4369/2016 θα ισχύσουν για τους ανωτέρω αναφερόμενους υπαλλήλους του ΥΠΕΞ ή θα εφαρμοσθούν οι σχετικές διατάξεις του Οργανισμού του ΥΠΕΞ (ν.3566/2007).

ΝΟΜΟΘΕΤΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

4. Στα άρθρα 25, 26, 27 και 28 του ν.4369/2016 (Α' 33) ορίζεται ότι: « Άρθρο 25: 1. Το άρθρο 80 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων ΝΠΔΔ, που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν.3528/2007 (Α' 26), αντικαθίσταται ως εξής: « Άρθρο 80 Βαθμολογική διάρθρωση θέσεων: 1. Οι θέσεις προσωπικού της κατηγορίας ειδικών θέσεων (ΕΘ) κατατάσσονται στους βαθμούς πρώτο (1^ο) και δεύτερο (2^ο). 2. Οι θέσεις των κατηγοριών Πανεπιστημιακής Εκπαίδευσης (ΠΕ), Τεχνολογικής Εκπαίδευσης (ΤΕ), Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης (ΔΕ) και Υποχρεωτικής Εκπαίδευσης (ΥΕ) κατατάσσονται σε πέντε συνολικά βαθμούς ως ακολούθως: Βαθμός Α', Βαθμός Β', Βαθμός Γ', Βαθμός Δ', Βαθμός Ε'. 3. Οι θέσεις των κατηγοριών ΠΕ, ΤΕ και ΔΕ κατατάσσονται στους βαθμούς Δ', Γ', Β' και Α', από τους οποίους κατώτερος είναι ο Δ' και ανώτερος ο Α'. Οι θέσεις της κατηγορίας ΥΕ κατατάσσονται στους βαθμούς Ε, Δ', Γ' και Β', από

τους οποίους κατώτερος είναι ο Ε' και ανώτερος ο Β'. 4. Εισαγωγικός βαθμός των κατηγοριών ΠΕ, ΤΕ και ΔΕ είναι ο βαθμός Δ' και της κατηγορίας ΥΕ ο βαθμός Ε'. Για τους κατόχους διδακτορικού διπλώματος εισαγωγικός βαθμός είναι ο Β', στον οποίον κατατάσσονται με διαπιστωτική πράξη. Για τους κατόχους μεταπτυχιακού τίτλου σπουδών εισαγωγικός βαθμός είναι ο Γ', στον οποίο κατατάσσονται με διαπιστωτική πράξη. Για τους αποφοίτους της Εθνικής Σχολής Δημόσιας Διοίκησης και Αυτοδιοίκησης (Ε.Σ.Δ.Δ.Α.) εισαγωγικός βαθμός είναι ο Β'. Ο χρόνος φοίτησης στην Ε.Σ.Δ.Δ.Α. υπολογίζεται ως πλεονάζον στο Β' βαθμό. Για τους αριστούχους προσμετράται ένα (1) επιπλέον έτος στον ίδιο βαθμό. Η παραμονή στον κατά περίπτωση εισαγωγικό βαθμό υποχρεωτικά διαρκεί για δύο (2) συναπτά έτη τουλάχιστον ανεξαρτήτως των τυπικών προσόντων που αποκτά ο υπάλληλος στο ενδιάμεσο χρονικό διάστημα. 5. Οι θέσεις όλων των βαθμών των κατηγοριών ΠΕ, ΤΕ, ΔΕ και ΥΕ είναι σε κάθε κατηγορία οργανικά ενιαίες».

2. Το άρθρο 82 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων ΝΠΔΔ, που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν.3528/2007, αντικαθίσταται ως εξής: «Άρθρο 82 Χρόνος προαγωγής: 1. Για την προαγωγή από βαθμό σε βαθμό απαιτείται: α) Για την κατηγορία ΥΕ: Από το βαθμό Ε' στο βαθμό Δ' διετής υπηρεσία στο βαθμό Ε', από το βαθμό Δ' στο βαθμό Γ' δεκαετής υπηρεσία στο βαθμό Δ', από το βαθμό Γ' στο βαθμό Β' δεκαετής υπηρεσία στο βαθμό Γ'. β) Για την κατηγορία ΔΕ: Από το βαθμό Δ' στο βαθμό Γ' διετής υπηρεσία στο βαθμό Δ', από το βαθμό Γ' στο βαθμό Β' οκταετής υπηρεσία στο βαθμό Γ', από το βαθμό Β' στο βαθμό Α' εξαετής υπηρεσία στο βαθμό Β'. γ) Για την κατηγορία ΤΕ: Από το βαθμό Δ' στο βαθμό Γ' διετής υπηρεσία στο βαθμό Δ', από το βαθμό Γ' στο βαθμό Β' εξαετής υπηρεσία στο βαθμό Γ', από το βαθμό Β' στο βαθμό Α' εξαετής υπηρεσία στο βαθμό Β'. δ) Για την κατηγορία ΠΕ: Από το βαθμό Δ' στο βαθμό Γ' διετής υπηρεσία στο βαθμό Δ', από το βαθμό Γ' στο βαθμό Β' πενταετής υπηρεσία στο βαθμό Γ', από το βαθμό Β' στο βαθμό Α' εξαετής υπηρεσία στο βαθμό Β'. 2. Τα δύο (2) πρώτα έτη που διανύονται στον εισαγωγικό βαθμό όλων των κατηγοριών αποτελούν δοκιμαστική υπηρεσία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 40. 3. Υπάλληλοι που υπηρετούν σε κατηγορία χωρίς να κατέχουν το απαιτούμενο τυπικό προσόν, εξελίσσονται στους βαθμούς της κατηγορίας στην οποία υπηρετούν, με προσθήκη ενός (1) έτους στο χρόνο που απαιτείται για προαγωγή στον επόμενο βαθμό με εξαίρεση τον εισαγωγικό βαθμό. 4. Για τους υπαλλήλους κατηγορίας ΔΕ, κατόχους αποφοιτηρίου δημοσίου ΙΕΚ, διάρκειας σπουδών δύο (2) ετών, ο χρόνος που απαιτείται για τη βαθμολογική εξέλιξη μειώνεται συνολικά κατά δύο (2) έτη. Για τους υπαλλήλους κατηγορίας ΠΕ ή ΤΕ, κατόχους μεταπτυχιακού διπλώματος σπουδών διάρκειας ενός (1) τουλάχιστον έτους, ο χρόνος που απαιτείται για τη βαθμολογική εξέλιξη μειώνεται συνολικά κατά δύο (2) έτη. Για τους κατόχους διδακτορικού διπλώματος ο χρόνος που απαιτείται για τη βαθμολογική εξέλιξη μειώνεται συνολικά κατά έξι (6) έτη. Αν ο

υπάλληλος κατέχει μεταπτυχιακό και διδακτορικό δίπλωμα, η κατά τα ανωτέρω μείωση του χρόνου αφορά μόνο το διδακτορικό δίπλωμα. Σε περίπτωση κατοχής περισσοτέρων του ενός μεταπτυχιακών τίτλων σπουδών, ο χρόνος που απαιτείται για τη βαθμολογική εξέλιξη μειώνεται κατά ένα (1) έτος για κάθε τίτλο πέραν του ενός. 5. Για τον υπάλληλο που λαμβάνει στην αξιολόγηση για δύο (2) συνεχείς περιόδους βαθμολογία μεγαλύτερη ή ίση του βαθμού 90, μειώνεται ο απαιτούμενος χρόνος για προαγωγή κατά ένα έτος. Αν η βαθμολογία αυτή αφορά το τελευταίο έτος που διανύει στο βαθμό, το ένα (1) έτος προσμετράται ως πλεονάζον χρόνος στον επόμενο βαθμό».

3. Το άρθρο 83 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων ΝΠΔΔ, που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν.3528/2007, αντικαθίσταται ως εξής: «Άρθρο 83 Σύστημα προαγωγών – Πίνακες προακτέων: 1. Οι προαγωγές γίνονται ύστερα από απόφαση του Υπηρεσιακού Συμβουλίου. Οι υπάλληλοι προάγονται στον αμέσως επόμενο βαθμό, εφόσον έχουν συμπληρώσει τον απαιτούμενο χρόνο στον βαθμό που κατέχουν, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 82 και έχουν σε υψηλό επίπεδο τα ουσιαστικά προσόντα που αναφέρονται στις εκθέσεις αξιολόγησής τους. Το Υπηρεσιακό Συμβούλιο, προκειμένου να διαπιστώσει τη συνδρομή των ουσιαστικών προσόντων, λαμβάνει υπόψη όλα τα στοιχεία του προσωπικού Μητρώου του υπαλλήλου, από τα οποία προκύπτει η δραστηριότητά του στην υπηρεσία, η επαγγελματική του επάρκεια, η πρωτοβουλία και η αποτελεσματικότητά του. Για το σχηματισμό της κρίσης του, το Υπηρεσιακό Συμβούλιο λαμβάνει υπόψη του τις εκθέσεις ουσιαστικών προσόντων της τελευταίας πενταετίας. Ειδικά για την προαγωγή στον Α' βαθμό πρέπει ο υπάλληλος να έχει σε ιδιαίτερα υψηλό επίπεδο προσόντα που μαρτυρούν διοικητική ικανότητα, όπως αυτά καθορίζονται από την κλίμακα του συστήματος αξιολόγησης των ουσιαστικών προσόντων των υπαλλήλων. 2. Το Υπηρεσιακό Συμβούλιο τον Απρίλιο κάθε έτους καταρτίζει, με βάση τις καταστάσεις του άρθρου 88, πίνακα προακτέων με αλφαβητική σειρά κατά βαθμό, κλάδο και ειδικότητα καθώς και πίνακες μη προακτέων. Για την εγγραφή στους πίνακες αυτούς κρίνονται οι υπάλληλοι που συμπληρώνουν ως τις τριάντα (30) Απριλίου του επόμενου έτους τον απαιτούμενο για την προαγωγή χρόνο υπηρεσίας. Η ισχύς των πινάκων αρχίζει την 1^η Μαΐου του έτους κατάρτισής τους, ανεξάρτητα από την ημερομηνία οριστικοποίησής τους, σύμφωνα με το άρθρο 90. 3. Οι υπάλληλοι που περιλαμβάνονται στους πίνακες προακτέων προάγονται υποχρεωτικά μέσα σε ένα (1) μήνα από την κύρωση των πινάκων ή από την ημέρα που συμπληρώνουν τον απαιτούμενο για την προαγωγή χρόνο υπηρεσίας. Η προαγωγή θεωρείται ότι συντελείται από την ημέρα που συμπληρώνει ο υπάλληλος το χρόνο που απαιτείται για να προαχθεί στον επόμενο βαθμό, όχι όμως πριν από την έναρξη ισχύος του οικείου πίνακα προακτέων. 4. Στους πίνακες μη προακτέων περιλαμβάνονται οι υπάλληλοι που κρίνονται μη προακτέοι. Ως μη προακτέοι κρίνονται με ειδικά αιτιολογημένη απόφαση του Υπηρεσιακού Συμβουλίου, βάσει πραγματικών

στοιχείων οι υπάλληλοι που δεν πληρούν τις ουσιαστικές προϋποθέσεις να ασκήσουν τα καθήκοντα του ανωτέρου βαθμού. 5. Οι αποφάσεις προαγωγών δεν αναρτώνται στη Διαύγεια ούτε δημοσιεύονται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. 4...5...6...».

Άρθρο 26: 1. Το άρθρο 98 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων ΝΠΔΔ, που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν.3528/2007, αντικαθίσταται ως εξής: «Άρθρο 98 Βαθμολογική ένταξη: 1. Οι υπάλληλοι, που έχουν πριν από το διορισμό τους χρόνο πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας, εντάσσονται μετά τη μονιμοποίησή τους μέχρι και τον αμέσως προηγούμενο του καταληκτικού βαθμό, με συνυπολογισμό πλεονάζοντος χρόνου στο βαθμό αυτό, ύστερα από ουσιαστική κρίση του Υπηρεσιακού Συμβουλίου. Η ένταξη ανατρέχει στο χρόνο κρίσης του οικείου Υπηρεσιακού Συμβουλίου. 2. Ως πραγματική δημόσια υπηρεσία νοείται κάθε υπηρεσία που έχει διανυθεί στο Δημόσιο, σε ΝΠΔΔ, σε ΝΠΙΔ του Δημοσίου ή σε ΟΤΑ, με σχέση εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου ορισμένου ή αορίστου χρόνου, καθώς και κάθε άλλη υπηρεσία που, με βάση ειδικές διατάξεις, αναγνωρίζεται ως πραγματική δημόσια υπηρεσία για βαθμολογική εξέλιξη. 3. Προϋπηρεσία με σχέση εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου αντίστοιχη της προηγούμενης παραγράφου, σε υπηρεσίες της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή των χωρών – μελών αυτής, λαμβάνεται υπόψη για την ένταξη. 4. Προϋπηρεσία υπαλλήλων του Υπουργείου Πολιτισμού που έχει διανυθεί σε νομικά ή φυσικά πρόσωπα ή σε άλλους δημόσιους ή ιδιωτικούς φορείς και αφορά αρχαιολογικά έργα, ανασκαφές, μουσειακές ή άλλες συναφείς εργασίες που διενεργήθηκαν υπό την εποπτεία της οικείας Υπηρεσίας του Υπουργείου, αναγνωρίζεται στο σύνολο της ως προϋπηρεσία Δημοσίου και λαμβάνεται υπόψη για τη βαθμολογική τους εξέλιξη. 5. Για την κατά τα ανωτέρω ένταξη λαμβάνεται υπόψη μόνο η προϋπηρεσία που έχει διανυθεί πριν από το διορισμό στην κατηγορία, στην οποία ανήκει ο υπάλληλος κατά το χρόνο της ένταξης. 6. Προϋπηρεσία σε συναφές αντικείμενο έως επτά (7) έτη που έχει διανυθεί πριν από το διορισμό, εκτός του δημοσίου τομέα, λαμβάνεται υπόψη εφόσον αποδεικνύεται. Οι όροι και οι προϋποθέσεις αναγνώρισης της ως άνω προϋπηρεσίας, καθώς και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια καθορίζονται με προεδρικό διάταγμα που εκδίδεται με πρόταση του Υπουργού Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης». 2...

Άρθρο 27 Μεταβατικές Διατάξεις: « 1. Οι υπάλληλοι, που υπηρετούν κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος, κατατάσσονται από 1.1.2016 αυτοδικαίως στους βαθμούς της κατηγορίας που υπηρετούν, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 80 και 82 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων ΝΠΔΔ (ν.3528/2007), καθώς και των άρθρων 83 και 85 του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων (ν.3584/2007), με εξαίρεση τις διατάξεις των παραγράφων 5 του

άρθρου 82 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων ΝΠΔΔ (ν.3528/2007) και 5 του άρθρου 85 του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων (ν.3584/2007) και με βάση το συνολικό χρόνο πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας, που έχει αναγνωρισθεί για τη βαθμολογική ή τη μισθολογική τους εξέλιξη. Πλεονάζων χρόνος θεωρείται ότι διανύθηκε στο βαθμό κατάταξης. 2. Για την κατάταξη σύμφωνα με την παράγραφο 1 δεν υπολογίζονται : α. ο χρόνος της αργίας είτε εξαιτίας ποινικής δίωξης που κατέληξε σε οποιαδήποτε καταδίκη είτε εξαιτίας πειθαρχικής δίωξης που κατέληξε σε πειθαρχική ποινή τουλάχιστον προστίμου αποδοχών τριών (3) μηνών, β. ο χρόνος της αδικαιολόγητης αποχής από τα καθήκοντα, γ. ο χρόνος της προσωρινής παύσης, δ. ο χρόνος της άδειας άνευ αποδοχών που δεν αποτελεί χρόνο πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας, ε. ο χρόνος της αναστολής άσκησης καθηκόντων εφόσον στη συνέχεια ο υπάλληλος τέθηκε σε αργία, στ. το χρονικό διάστημα κατά το οποίο στερήθηκε ο υπάλληλος το δικαίωμα για προαγωγή, ζ. χρονικό διάστημα ίσο προς το μισό του απαιτούμενου προς προαγωγή χρόνου, σε περίπτωση επιβολής της πειθαρχικής ποινής του υποβιβασμού. 3. Για την κατάταξη, σύμφωνα με την προηγούμενη παράγραφο, στο συνολικό χρόνο πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας δεν υπολογίζεται το μισό του πέραν της δεκαετίας χρόνου, που διανύθηκε με τυπικό προσόν κατώτερης κατηγορίας. 4. Υπάλληλοι, οι οποίοι υπηρετούν σε κατηγορία χωρίς να κατέχουν το απαιτούμενο τυπικό προσόν, κατατάσσονται στους βαθμούς της κατηγορίας που υπηρετούν, με προσθήκη ενός (1) έτους στο χρόνο που απαιτείται για προαγωγή στον επόμενο βαθμό με εξαίρεση τον εισαγωγικό βαθμό. 5. Για την κατάταξη που προβλέπεται από τις διατάξεις των προηγούμενων παραγράφων του παρόντος άρθρου εκδίδονται διαπιστωτικές πράξεις, που δεν δημοσιεύονται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως».

Άρθρο 28: Τελικές – Καταργούμενες διατάξεις «1. Τα άρθρα 6 έως 11 και 28 του ν.4024/2011 (Α' 226) καταργούνται και τα σχετικά θέματα ρυθμίζονται από τις διατάξεις των άρθρων 40 και 89 έως 95 του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων ΝΠΔΔ που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν.3528/2007, καθώς και τα άρθρα 45 και 91 έως και 97 του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων, που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν.3584/2007. Οι διατάξεις των άρθρων 6 και 7 του ν.4024/2011 που αφορούν τον υπολογισμό του πλεονάζοντος χρόνου στον κατά περίπτωση βαθμό ένταξης εξακολουθούν να ισχύουν. 2. Όπου για τη συμμετοχή σε συλλογικό όργανο ή την κατάληψη θέσης απαιτείται ως τυπική προϋπόθεση η κατοχή συγκεκριμένου βαθμού, οι υπάλληλοι συνεχίζουν να ασκούν τα καθήκοντά τους, ανεξαρτήτως του βαθμού στον οποίο κατατάσσονται, μέχρι τη λήξη της θητείας τους. 3. Οι διατάξεις του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων ΝΠΔΔ για τη βαθμολογική εξέλιξη των υπαλλήλων εφαρμόζονται και για τους υπαλλήλους με σχέση εργασίας

ιδιωτικού δικαίου αορίστου του Δημοσίου, συμπεριλαμβανομένων των Ανεξάρτητων Αρχών και των ΝΠΔΔ, που κατέχουν οργανική θέση, με εξαίρεση το προσωπικό μερικής απασχόλησης».

5. Στα άρθρα 118, 121, 122, 126, 129, 130, 134, 137, 138, 142, 145 και 146 του ν.3566/2007 «Οργανισμός του Υπουργείου Εξωτερικών» (Α'117) ρυθμίζονταν τα θέματα βαθμολογικής διάρθρωσης θέσεων, χρόνου προαγωγής και συστήματος προαγωγής των υπαλλήλων των Κλάδων ΠΕ και ΤΕ Διοικητικού, Διοικητικών Γραμματέων, Επικοινωνιών και πληροφορικής καθώς και Επιμελητών.

6. Περαιτέρω, στο άρθρο 10 του ν.3566/2007 ορίζεται ότι : «Για θέματα που δεν ρυθμίζονται από τον παρόντα νόμο εφαρμόζονται, αναλόγως, οι οικείες διατάξεις του Υπαλληλικού Κώδικα». Επίσης, στο άρθρο 2 του ν. 3528/2007 (Υπαλληλικός Κώδικας) ορίζεται ότι: «1. Στις διατάξεις του παρόντος Κώδικα υπάγονται οι πολιτικοί διοικητικοί υπάλληλοι του κράτους και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου. 2. Υπάλληλοι ή λειτουργοί του κράτους ή νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, οι οποίοι κατά συνταγματική ή νομοθετική πρόβλεψη, διέπονται από ειδικές διατάξεις, καθώς και οι υπάλληλοι των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης, υπάγονται στις διατάξεις του παρόντος για όσα θέματα δεν ρυθμίζονται από τις ειδικές γι' αυτούς διατάξεις».

ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΚΑΙ ΕΦΑΡΜΟΓΗ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ

Από τις προπαρατιθέμενες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, συνάγονται τα ακόλουθα:

7. Για τους κλάδους των υπαλλήλων του Υπουργείου Εξωτερικών τα θέματα βαθμολογικής διάρθρωσης θέσεων, τυπικών προσόντων προαγωγής και συστήματος προαγωγών ρυθμίζονταν αποκλειστικά από τις οικείες διατάξεις του εκάστοτε ισχύοντος Οργανισμού του Υπουργείου. Ειδικότερα δε τα θέματα αυτά, μέχρι την ισχύ του ν.4024/2011, ρυθμίζονταν από τις διατάξεις των άρθρων 118, 121, 122, 126, 129, 130, 134, 137, 138, 142, 145 και 146 του ν.3566/2007 (ισχύων Οργανισμός ΥΠΕΞ), και δη κατ' απόκλιση από τις διατάξεις του ν.3528/2007 (Υπαλληλικού Κώδικα).

8. Με τις διατάξεις του Δεύτερου Κεφαλαίου του ν.4024/2011 εισήχθη νέο σύστημα βαθμολογικής διάρθρωσης και προαγωγών των δημοσίων υπαλλήλων, αλλά και μισθολογικής κατάταξης και εξέλιξης αυτών, το διευρυμένο πεδίο εφαρμογής του οποίου καταλάμβανε το σύνολο των μονίμων και δοκίμων πολιτικών υπαλλήλων και των υπαλλήλων με σχέση ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου του Δημοσίου, των Ο.Τ.Α. πρώτου και δεύτερου βαθμού, των Ν.Π.Δ.Δ. και των λοιπών κατηγοριών υπαλλήλων που

αναφέρονται στη διάταξη της παραγράφου 1 του άρθρου 4 του νόμου αυτού. Από το πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Δεύτερου Κεφαλαίου του ν.4024/2011 εξαιρούνταν υπάλληλοι και λειτουργοί της παραγράφου 2 του άρθρου 4 του ίδιου νόμου, μεταξύ των οποίων και εκείνοι που υπάγονταν στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Μέρους Β' του ν.3205/2003 (Α' 29), δηλαδή όσοι αμείβονταν με ειδικά μισθολόγια.

9. Συνεπώς, οι υπάλληλοι του Υπουργείου Εξωτερικών που ανήκουν σε κλάδους που δεν υπάγονταν στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Μέρους Β' του ν.3205/2003, υπήχθησαν, μεταξύ άλλων, ως προς την βαθμολογική διάρθρωση και τις προϋποθέσεις και το σύστημα προαγωγών στις διατάξεις του ν.4024/2011. Κύριο χαρακτηριστικό των διατάξεων αυτών του ν.4024/2011 ήταν ότι αυξάνονταν οι βαθμοί της υπαλληλικής ιεραρχίας σε έξι (ΣΤ- Α), σε σχέση με την αντίστοιχη πρόβλεψη του άρθρου 80 του Υπαλληλικού Κώδικα που προέβλεπε πέντε βαθμούς ιεραρχίας, όχι όμως και σε σχέση με την πρόβλεψη του ν.3566/2007, που προέβλεπε επίσης έξι βαθμούς ιεραρχίας για τους κλάδους ΠΕ και ΤΕ Διοικητικού, Διοικητικών Γραμματέων, Επικοινωνιών και Πληροφορικής του Υπουργείου Εξωτερικών, στην κλίμακα δε αυτή εξελίσσονταν οι υπάλληλοι όλων των κατηγοριών, με εισαγωγικό για όλες τις κατηγορίες τον βαθμό ΣΤ, ενώ ο καταληκτικός βαθμός ποίκιλε ανάλογα με την κατηγορία του υπαλλήλου. Επίσης, με τις διατάξεις αυτές του ν.4024/2011 θεσπίζονταν ανώτατα ποσοστά προαγομένων υπαλλήλων, κατά βαθμό, με κλιμάκωση της ποσόστωσης κατ' αντιστοιχία του επιπέδου ευθύνης και άσκησης αρμοδιοτήτων κάθε βαθμού, προκειμένου να αντιμετωπισθεί, όπως αναφερόταν και στην αιτιολογική έκθεση του νόμου, το φαινόμενο του πληθωρισμού υπαλλήλων στα ανώτερα βαθμολογικά κλιμάκια που έχει ως συνέπεια να δημιουργείται αντεστραμμένη πυραμίδα στη βαθμολογική διάρθρωση του ανθρώπινου δυναμικού (1512, 1513/2014 ΣτΕ Ολομ.).

10. Με τις διατάξεις των άρθρων 25 και 26 του ν.4369/2016 αντικαταστάθηκαν τα άρθρα 80, 82,83 και 98 του ν.3528/2007, ως προς τα θέματα βαθμολογικής διάρθρωσης θέσεων, χρόνου προαγωγής, συστήματος προαγωγών καθώς και βαθμολογικής εντάξεως και αναγνώρισης προϋπηρεσίας. Με τις διατάξεις αυτές και δεδομένου ότι με τη διάταξη της παραγράφου 1 του άρθρου 28 του ν.4369/2016 καταργήθηκαν οι διατάξεις των άρθρων 6 - 11 και 28 του Δεύτερου Κεφαλαίου του ν.4024/2011, ουσιαστικά επαναφέρονται οι καταργηθείσες διατάξεις του ν.3528/2007 με ορισμένες τροποποιήσεις, κυρίως ως προς τον εισαγωγικό βαθμό των κατόχων διδακτορικού ή μεταπτυχιακού διπλώματος, αλλά και την έννοια της πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας και της προϋπηρεσίας που λαμβάνεται υπόψη κατά τη βαθμολογική ένταξη του υπαλλήλου. Όπως δε αναφέρεται και στην αιτιολογική έκθεση του ν.4369/2016, προκειμένου να θεσπισθεί ένα κατάλληλο, ευέλικτο και αποτελεσματικό σύστημα βαθμολογίου προτάθηκαν

οι διατάξεις αυτές, που αφορούν σύστημα βαθμολογικής διάρθρωσης που προσομοιάζει με τις αντίστοιχες ρυθμίσεις του ισχύοντος Υπαλληλικού Κώδικα (ν.3528/2007). Παράλληλα το σύστημα αυτό συνδέεται αναπόσπαστα με το σύστημα αξιολόγησης, αφού η επί δύο έτη εξαιρετική επίδοση οδηγεί σε ταχύτερη εξέλιξη και απόκτηση του καταληκτικού βαθμού Α', ο καταληκτικός δε αυτός βαθμός αποτελεί πλέον και το βασικό προαπαιτούμενο για την εγγραφή του δημοσίου υπαλλήλου στο Εθνικό Μητρώο Επιτελικών Στελεχών της Δημόσιας Διοίκησης αλλά και για τη συμμετοχή στις κρίσεις του συστήματος επιλογής προϊσταμένων.

11. Όπως δε γίνεται παγίως δεκτό, ο κοινός νομοθέτης δεν κωλύεται να καταργεί οργανικές θέσεις ή να τροποποιεί τις αρμοδιότητές τους, καθώς επίσης να επεκτείνει ή να συμπτίσσει τη βαθμολογική κλίμακα, εφόσον με τις ρυθμίσεις αυτές αφενός δεν παραβιάζεται ο κανόνας της οργάνωσης και στελέχωσης της Διοίκησης με μονίμους υπαλλήλους και αφετέρου τηρούνται οι συνταγματικές αρχές που απορρέουν από τις διατάξεις των άρθρων 26, 81 επ., 101 και 103 επ. του Συντάγματος, σύμφωνα με τις οποίες επιβάλλεται να διασφαλίζονται η ορθολογική, αποτελεσματική και αδιάλειπτη λειτουργία της Διοίκησης καθώς και η παροχή υπηρεσιών στους διοικούμενους στο πλαίσιο του κοινωνικού κράτους δικαίου (ΣτΕ 3354/2013 Ολομ., 1513/2014 Ολομ.).

12. Επίσης, με τη μεταβατικού χαρακτήρα διάταξη του άρθρου 27 του ν. 4369/2016 προβλέφθηκε για τους ήδη υπηρετούντες υπαλλήλους η από 1.1.2016 αυτοδίκαιη βαθμολογική κατάταξη στους βαθμούς της κατηγορίας τους, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις των άρθρων 80 και 82 του ν.3528/2007, όπως αυτές ισχύουν, αντικατασταθείσες με τη διάταξη του άρθρου 25 του ν.4369/2016, με την εξαίρεση της διατάξεως που αφορά τον συσχετισμό του απαιτούμενου προς προαγωγή χρόνου με τη βαθμολογία της αξιολόγησής του, και με βάση το συνολικό χρόνο της πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας, που έχει αναγνωρισθεί για τη βαθμολογική ή μισθολογική τους εξέλιξη. Στο ίδιο άρθρο (Παρ. 2 αυτού) αναφέρονται περιοριστικά και οι περιπτώσεις κατά τις οποίες τα αντίστοιχα χρονικά διαστήματα δεν υπολογίζονται για τη βαθμολογική κατάταξη του υπηρετούντος υπαλλήλου. Η ως άνω μεταβατικού χαρακτήρα διάταξη αναφερόμενη στους υπηρετούντες κατά τον χρόνο ενάρξεως ισχύος των διατάξεων του ν.4369/2016 υπαλλήλους, δεν αφορά όλους τους υπηρετούντες υπαλλήλους που είχαν υπαχθεί στο διευρυμένο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Κεφαλαίου Δευτέρου του ν.4024/2011, αλλά αναφέρεται στους υπηρετούντες υπαλλήλους που υπάγονται στις διατάξεις του Υπαλληλικού Κώδικα, τους οποίους αφορούν οι αμέσως προηγούμενες διατάξεις των άρθρων 25 και 26 του ίδιου νόμου. Άλλωστε, και κατά τελεολογική ερμηνεία της διατάξεως, θα πρέπει να οδηγηθούμε στο αυτό συμπέρασμα, δεδομένου ότι δεν θα ήταν νοητή η ρύθμιση για κάποιες κατηγορίες υπαλλήλων των θεμάτων βαθμολογικής κατάταξης και εξέλιξης με μεταβατικού χαρακτήρα διάταξη χωρίς την πρόβλεψη για τους υπαλλήλους

αυτούς παγίου συστήματος βαθμολογικής διάρθρωσης θέσεων, κατάταξης και εξέλιξης.

13. Με τις διατάξεις του άρθρου 28 του ν.4369/2016 προβλέπεται η κατάργηση των διατάξεων των άρθρων 6 έως 11 και 28 του ν.4024/2011 και ότι τα σχετικά θέματα ρυθμίζονται από τις διατάξεις των άρθρων 40 (Δοκιμαστική υπηρεσία – μονιμοποίηση) και 89 έως 95 (θέματα σχετικά με τους πίνακες προακτέων) του Υπαλληλικού Κώδικα. Επίσης, με τη διάταξη της παραγράφου 3 του ίδιου άρθρου προβλέφθηκε ότι οι διατάξεις του Υπαλληλικού Κώδικα για τη βαθμολογική εξέλιξη των υπαλλήλων εφαρμόζονται και για τους υπαλλήλους με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου του Δημοσίου, συμπεριλαμβανομένων των Ανεξάρτητων Αρχών και των ΝΠΔΔ, που κατέχουν οργανική θέση με εξαίρεση το προσωπικό μερικής απασχόλησης.

14. Τόσο από τη διάταξη του άρθρου 10 του Οργανισμού του ΥΠΕΞ όσο και από τη διάταξη της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του Υπαλληλικού Κώδικα προκύπτει ότι για θέματα που σχετίζονται, μεταξύ άλλων, με την εν γένει υπηρεσιακή κατάσταση των υπαλλήλων του Υπουργείου Εξωτερικών και δεν ρυθμίζονται από τις διατάξεις του Οργανισμού του ΥΠΕΞ, εφαρμόζονται αναλόγως οι οικείες διατάξεις του Υπαλληλικού Κώδικα.

15. Κατά τα προπαρατεθέντα, οι διατάξεις του ισχύοντος Οργανισμού του ΥΠΕΞ (ν.3566/2007), που αφορούσαν τα θέματα της βαθμολογικής διάρθρωσης των θέσεων, των τυπικών προσόντων προαγωγής και του συστήματος προαγωγών των κλάδων των υπαλλήλων του ΥΠΕΞ που δεν υπάγονταν στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Μέρους Β' του ν.3205/2003, έπαυσαν να ισχύουν με την εφαρμογή των διατάξεων του Κεφαλαίου Δευτέρου του ν.4024/2011 και ειδικότερα των διατάξεων των άρθρων 4,6 και 28 του νόμου αυτού, που υπήγαγαν και τους υπαλλήλους των ως άνω κλάδων του ΥΠΕΞ στο σύστημα βαθμολογικής κατάταξης και εξέλιξης του νόμου αυτού. Μετά δε την κατάργηση, με τη διάταξη του άρθρου 28 του ν.4369/2016, διατάξεων του ν.4024/2011 και συγκεκριμένα των κρισίμων διατάξεων των άρθρων 6-11 και 28 και του γεγονότος ότι αφενός μεν δεν υπάρχει νομοθετική ρύθμιση που να προβλέπει την επαναφορά σε ισχύ των ειδικών διατάξεων του ν.3566/2007 περί βαθμολογικής κατάταξης και εξέλιξης των υπαλλήλων των ανωτέρω κλάδων του ΥΠΕΞ, αφετέρου δε οι υπάλληλοι αυτοί δεν υπάγονται ευθέως στις διατάξεις των άρθρων 80 επ. του Υπαλληλικού Κώδικα ως ισχύει, για τα θέματα αυτά υπάρχει ακούσιο κενό ρυθμίσεως με αποτέλεσμα να ευρίσκουν πεδίο εφαρμογής οι διατάξεις των άρθρων 10 του Οργανισμού του ΥΠΕΞ (ν.3566/2007) και της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του Υπαλληλικού Κώδικα (ν.3528/2007), έτσι ώστε για τα θέματα βαθμολογικής διάρθρωσης, κατάταξης και εξέλιξης των ανωτέρω κλάδων των υπαλλήλων του ΥΠΕΞ να τυγχάνουν αναλογικής εφαρμογής οι οικείες διατάξεις του Υπαλληλικού Κώδικα, τουλάχιστον μέχρι την τυχόν

νομοθετική ρύθμιση των θεμάτων αυτών για τους ως άνω κλάδους προσωπικού του ΥΠΕΞ.

ΑΠΑΝΤΗΣΗ

16. Κατ' ακολουθία των προεκτεθέντων, επί του τεθέντος ερωτήματος, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Α') γνωμοδοτεί ομόφωνα ως εξής:

Για τα θέματα βαθμολογικής διάρθρωσης, κατάταξης και εξέλιξης των υπαλλήλων των κλάδων ΠΕ και ΤΕ Διοικητικού, Διοικητικών Γραμματέων, Επικοινωνιών και Πληροφορικής καθώς και του κλάδου Επιμελητών του ΥΠΕΞ, μετά τη θέση σε ισχύ των διατάξεων των άρθρων 25 έως 28 του ν.4369/2016 και την κατάργηση με τη διάταξη του άρθρου 28 του ίδιου νόμου των διατάξεων των άρθρων 6 έως 11 και 28 του ν.4024/2011, δεν εφαρμόζονται μεν ευθέως οι διατάξεις των άρθρων 25, 26 και 27 του ν.4369/2016 στους υπαλλήλους αυτούς του ΥΠΕΞ, λόγω όμως του υφισταμένου ακούσιου κενού ρυθμίσεως, ευρίσκουν πεδίο εφαρμογής οι διατάξεις των άρθρων 10 του Οργανισμού του ΥΠΕΞ (ν.3566/2007) και της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του Υπαλληλικού Κώδικα (ν.3528/2007), έτσι ώστε, για τα θέματα αυτά, να τυγχάνουν αναλογικής εφαρμογής οι οικείες διατάξεις του Υπαλληλικού Κώδικα, όπως ισχύουν, τουλάχιστον μέχρι την τυχόν νομοθετική ρύθμιση των θεμάτων αυτών για τους ως άνω κλάδους προσωπικού του ΥΠΕΞ.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 25-10-2016

Ο Πρόεδρος

ΑΝΔΡΕΑΣ ΧΑΡΑΛΑΜΠΙΔΗΣ
Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ.



Ο Εισηγητής

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΚΥΡΙΟΠΟΥΛΟΣ
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.