



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

**ΑΡΙΘΜΟΣ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗΣ 267/2017  
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ  
ΣΤ' ΤΜΗΜΑ**

**Συνεδρίαση της 29ης Νοεμβρίου 2017**

**Σύνθεση :**

**Πρόεδρος:** Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Αντιπρόεδρος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

**Μέλη:** Ιωάννης Διονυσόπουλος, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ, Παρασκευάς Βαρελάς, Γεώργιος Κανελλόπουλος, Βασιλική Τύρου, Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης, Γαρυφαλιά Σκιάνη, Ευαγγελία Σκαλτσά, Βασίλειος Κορκίζογλου, Χαράλαμπος Μπρισκόλας, Νικόλαος Καραγιώργης, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους

**Εισηγήτρια:** Σοφία Αναγνώστου-Παναχράντου, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ. (γνώμη χωρίς ψήφο).

**Αριθμός Ερωτήματος:** Το έγγραφο με αριθμό πρωτ 1349663/12/10/2017 του Διοικητή του Ε.Φ.Κ.Α (Γ. Δ/ση Οικονομικών Υπηρεσιών και Διοικητικής Υποστήριξης, Δ/ση Ανθρωπίνου Δυναμικού).

**Περίληψη ερωτήματος:** Εάν η υπηρεσία μπορεί να προβεί σε επανάληψη της διαδικασίας κρίσεων για τους υπαλλήλους Κ.Π, Ε.Β, Μ-Γ Κ, ,Α.Σ. και Ι.Β από το αρμόδιο Υπηρεσιακό Συμβούλιο του ΕΦΚΑ, λόγω μη συνδρομής των αιτουμένων προσόντων στην διαδικασία κρίσεων και επιλογής Προϊσταμένων, καθώς και στην αντίστοιχη τοποθέτησή τους, χωρίς να διασαλευθεί η σύννομη επιλογή και τοποθέτηση άλλων Προϊσταμένων.

=====

Για το ως άνω ερώτημα, το Ν.Σ.Κ. (Στ' Τμήμα), γνωμοδότησε ως εξής:



## ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Από το έγγραφο του ερωτήματος, με αριθμό πρωτ. 1349663/12/10/2017 και τα συνοδευτικά στοιχεία του φακέλου, και ιδίως από την Έκθεση Ελέγχου της Επιθεωρητού –Ελεγκτού Αν. Π με αριθμό με 97<sup>Α</sup>/2017, προκύπτουν, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα:

1. Με την Απόφαση του Διοικητού του πρώην ΙΚΑ-ΕΤΑΜ με αριθμό Ρ25/176/29/09/2011 καθώς και το έγγραφο της Διεύθυνσης Διοικητικού Προσωπικού του Ιδρύματος με αριθμό Ρ25/177/29-09-2011 προκηρύχθηκαν για όλη την επικράτεια 1.092 θέσεις Προϊσταμένων οργανικών μονάδων επιπέδου Τμήματος. Η προθεσμία υποβολής των υποψηφιοτήτων ορίστηκε σε 20 εργάσιμες ημέρες, ήτοι άρχιζε στις 03/10/2011 και έληγε στις 31/10/2011.

2. Κατόπιν συλλογής και επεξεργασίας των αιτήσεων, ως προς την μοριοδότηση των κριτηρίων με μαθηματικές πράξεις, με χρήση του υπάρχοντος μηχανογραφικού συστήματος, συντάχθηκε η σχετική εισήγηση της Υπηρεσίας προς το Α' Υπηρεσιακό Συμβούλιο Υπαλλήλων ΙΚΑ-ΕΤΑΜ όπου και αποτυπώθηκαν οι αιτήσεις μαζί με την αντίστοιχη μοριοδότηση. Ακολούθως το αρμόδιο Συμβούλιο κατά την 11<sup>η</sup> 12<sup>η</sup> και 13<sup>η</sup> συνεδρίασή του, που έλαβαν αντίστοιχα χώρα την 8η, 9η και 10η/05/2013, προέβη σε κρίσεις και επιλογή Προϊσταμένων Τμημάτων και Παραρτημάτων σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία και στην συνέχεια πραγματοποιήθηκαν οι αντίστοιχες τοποθετήσεις.

3. Μετά από ανώνυμη καταγγελία, με αριθμό 2422/29-12-2015 προς τον Διοικητή του ΙΚΑ –ΕΤΑΜ, αναφέρθηκε ότι μεταξύ των υποψηφιοτήτων, που κατά την προαναφερθείσα προκήρυξη κρίθηκαν από το ως άνω αρμόδιο Υπηρεσιακό Συμβούλιο κατά τις συνεδριάσεις του, ήταν και εκείνη του υπαλλήλου Κ.Π .ο οποίος επελέγη ως Προϊστάμενος οργανικής μονάδας επιπέδου Τμήματος. Σύμφωνα με την καταγγελία αυτή, ο Κ.Π με την απόφαση της Προϊστάμενης της Γενικής Διεύθυνσης Διοικητικών Υπηρεσιών της Διοίκησης του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ με αριθμό Ρ10/1692/31-10-2011, σε συνέχεια της Απόφασης του αρμόδιου Υπηρεσιακού Συμβουλίου με αριθμό 843/Συν.42/24-10-2011, είχε μεταταγεί με τον ίδιο βαθμό από τον κλάδο ΔΕ Τεχνικών, στον κλάδο ΔΕ Διοικητικών Γραμματέων, πλην όμως, κατά την ημερομηνία εκπνοής της προθεσμίας υποβολής υποψηφιοτήτων, ήτοι στις 31/10/2011,

ΓΧ

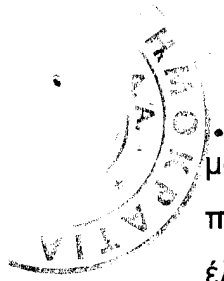


σύμφωνα με την ως άνω προκήρυξη, η μετάταξή του δεν είχε ολοκληρωθεί, αφού δεν είχε δημοσιευτεί στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης, πράγμα το οποίο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 2 περ. ιδ' και το άρθρο 16, παρ. 1 του ν. 3469/2006, αποτελούσε προϋπόθεση συμμετοχής στη σχετική διαδικασία επιλογής. Η δημοσίευση της πράξης μετάταξης στην ΕτΚ πραγματοποιήθηκε στις 08/11/2011 (Γ' 925). Συνεπώς, η σχετική επιλογή του ανωτέρω υπαλλήλου δεν εχώρησε νόμιμα αφού στις 31/10/2011, τελευταία ημέρα κατά την οποία οι υποψήφιοι όφειλαν να διαθέτουν τα απαραίτητα προσόντα, εκείνος δεν βρισκόταν ακόμη στον κλάδο ΔΕ Διοικητικών Γραμματέων, προσόν απαραίτητο για την επιλογή του ως Προϊσταμένου οργανικής μονάδας επιπέδου Τμήματος.

4. Στη συνέχεια, η Διεύθυνση Διοικητικού Προσωπικού, με το έγγραφό της με αριθμό Γ11/3/14- 01-2016, ανέθεσε στην Προϊσταμένη Διεύθυνσης του Β' Περιφερειακού ΚΕΑΟ Αθήνας την διερεύνηση των ως άνω καταγγελλομένων και την σύνταξη σχετικής Έκθεσης. Με το έγγραφό της με αριθμό 4661/25-04-2016 η εντολοδόχος της διερεύνησης διαβίβασε προς την Διεύθυνση Διοικητικού Προσωπικού την Έκθεσή της στην οποία διαπιστώθηκε η ευστάθεια των καταγγελλομένων, διατυπώθηκε η ανάγκη περαιτέρω διερεύνησης της υπόθεσης και προτάθηκε η επανεξέταση της συγκεκριμένης κρίσης και επιλογής του υπαλλήλου Κ.Π. από το αρμόδιο Υπηρεσιακό Συμβούλιο.

5. Με το έγγραφο με αριθμό Σ.Ε.Ε.Δ.Δ./Φ.1Δ/ΕΜΠ.878/29-06-2017 της ερωτώσας υπηρεσίας, διαβιβάστηκε η Έκθεση Ελέγχου με αριθμό 97/Α/2017 στο πρώην ΙΚΑ-ΕΤΑΜ σχετικά με την διαδικασία επιλογής Προϊσταμένου Τμήματος και στη συνέχεια, στάλθηκε σ' αυτή, το έγγραφο με αριθμό ΣΕΕΔΔ/Φ4/ΕΜΠ. 1160/04-09-2017. Σύμφωνα με την εν λόγω Έκθεση, κατά την διαδικασία πλήρωσης των θέσεων Προϊσταμένων Τμημάτων και Παραρτημάτων του πρώην ΙΚΑ-ΕΤΑΜ κατόπιν της ίδιας με αριθμό Ρ25/176/29-09-2011 Απόφασης Διοικητού του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ, η οποία αποτέλεσε την έναρξη της διαδικασίας κρίσεων, όπως εξετάστηκε και από την προαναφερθείσα ΕΔΕ, προέκυψε ότι η κρίση του Α' Υπηρεσιακού Συμβουλίου, όπως αποτυπώθηκε Απόφασή του με αριθμό 169/Συν. 13710-05-2013, και η συνακόλουθη τοποθέτηση, πλην του προαναφερθέντος Κ.Π., και των υπαλλήλων Ε.Β., Μ.Γ.,- Κ., Α.Σ. και Ι.Β., εχώρησε κατόπιν

Α-ΓΧ



μοριοδότησης, κατά παρέκκλιση των κειμένων διατάξεων, του άρθρου 84, παρ. 6 του Ν.3528/2007, αφού για την μετάταξη των εν λόγω υπαλλήλων έλαβε υπ' όψη και βασίστηκε σε τυπικά προσόντα αυτών, τα οποία όμως δεν συνέτρεχαν κατά τον κρίσιμο χρόνο επιλογής για τις προς πλήρωση θέσεις, ήτοι στις 31/10/2011. Επομένως, κατά τον κρίσιμο χρόνο, δεν είχε αποτυπωθεί η ισχύουσα πραγματική κατάσταση, όσον αφορά την μοριοδότηση των συγκεκριμένων υπαλλήλων, όπως αναλύεται για τον καθέναν χωριστά και ως εκ τούτου, κατά την συγκεκριμένη Έκθεση, ανακύπτει ζήτημα επανάληψης της διαδικασίας κρίσης ως προς αυτούς, ώστε να εφαρμοστούν οι κατά τον χρόνο επιλογής ισχύουσες διατάξεις και να κριθούν βάσει των τυπικών προσόντων που αυτοί διέθεταν και του κλάδου όπου ανήκαν στις 31/10/2011, καταληκτική ημερομηνία υποβολής των σχετικών αιτήσεων.

6. Ενόψει των ανωτέρω, υποβλήθηκε το σχετικό ερώτημα, για το αν μπορούσε η Υπηρεσία να προβεί σε επανάληψη της διαδικασίας κρίσεων για τους ως άνω υπαλλήλους από το Υπηρεσιακό Συμβούλιο του ΕΦΚΑ, χωρίς να διασαλευθεί η σύννομη επιλογή και τοποθέτηση άλλων Προϊσταμένων. Και τούτο, λαμβάνοντας υπόψη και το γεγονός ότι από τις 10/05/2013, ημερομηνία συνεδρίασης Α' Υπηρεσιακού Συμβουλίου ΙΚΑ-ΕΤΑΜ, μέχρι σήμερα -μολονότι κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής αιτήσεων, 31/10/2011, δεν συνέτρεχε το τυπικό προσόν μετάταξής τους- έχει παρέλθει μακρύς χρόνος κατά τον οποίο οι ως άνω τοποθετημένοι Προϊστάμενοι ασκούν με το προαπαιτούμενο για την θέση τους επίμαχο προσόν αντίστοιχα καθήκοντα και λαμβάνουν το σχετικό επίδομα καθώς και ότι από 01/01/2017, που ιδρύθηκε και λειτουργεί ο ΕΦΚΑ, οι εντασσόμενοι σ' αυτόν φορείς καταργήθηκαν, επομένως καλείται το Υπηρεσιακό Συμβούλιο του νέου Φορέα να επανεξετάσει κρίσεις και επιλογές του Υπηρεσιακού Συμβουλίου του πρώην ΙΚΑ-ΕΤΑΜ.

#### **ΤΟ ΝΟΜΟΘΕΤΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ ΤΗΣ ΥΠΟΘΕΣΗΣ**

Οι κρίσιμες διατάξεις που αποτελούν και το νομοθετικό πλαίσιο της υπόθεσης είναι οι ακόλουθες:

7. Στα άρθρα 69, 70, 73 παρ.5 του Ν.3528/2007(Α'26) « Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών . Διοικητικών . Υπαλλήλων και Υπαλλήλων ΝΠΔΔ» αναφέρεται ότι: *ξρ*

*cx*

«Άρθρο 69

Μετάταξη από κλάδο σε κλάδο της ίδιας κατηγορίας

1. Μετάταξη υπαλλήλου σε κενή θέση άλλου κλάδου της ίδιας κατηγορίας του ίδιου Υπουργείου ή της ίδιας δημόσιας υπηρεσίας ή του ίδιου νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου αντίστοιχα, επιτρέπεται είτε με πρωτοβουλία της υπηρεσίας είτε μετά από αίτηση του υπαλλήλου, ύστερα από γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου του κλάδου στον οποίο μετατάσσεται.

2. Ο μετατασσόμενος πρέπει να κατέχει τον τίτλο σπουδών που απαιτείται για τον κλάδο στον οποίο μετατάσσεται.

3. Ο χρόνος υπηρεσίας που έχει διανυθεί στο βαθμό με τον οποίο ο υπάλληλος μετατάσσεται, θεωρείται ότι έχει διανυθεί στον κλάδο στον οποίο μετατάσσεται, εφόσον έχει διανυθεί με τον τίτλο σπουδών που απαιτείται για τον κλάδο αυτόν.

Άρθρο 70

Μετάταξη σε κλάδο ανώτερης κατηγορίας

1. Μετάταξη υπαλλήλου σε κενή θέση κλάδου ανώτερης κατηγορίας του ίδιου Υπουργείου ή της ίδιας δημόσιας υπηρεσίας ή του ίδιου νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου αντίστοιχα, επιτρέπεται μετά από αίτηση του υπαλλήλου και ύστερα από γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου του κλάδου στον οποίο μετατάσσεται.

Ο μετατασσόμενος πρέπει να κατέχει τον τίτλο σπουδών που απαιτείται για τον κλάδο στον οποίο μετατάσσεται.

2. Υπάλληλος που είχε τον απαιτούμενο για διορισμό σε ανώτερη κατηγορία τίτλο σπουδών κατά το χρόνο υποβολής της αίτησης διορισμού του δεν επιτρέπεται να μεταταγεί σε θέση κλάδου ανώτερης κατηγορίας πριν από τη συμπλήρωση οκταετίας από το διορισμό του.

«Άρθρο 73 Διαδικασία μετατάξεων εντός του ίδιου φορέα

1...2...3...4...5. Η πράξη μετάταξης δημοσιεύεται σε περίληψη στην

Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

8. Περαιτέρω, στα άρθρα 84 έως 87 του ανωτέρω Κώδικα, όπως αντικαταστάθηκαν με το άρθρο πρώτο του ν.3839/2010 (Α' 51) ορίζεται ότι:

''Άρθρο 84

6. Οι προϋποθέσεις και τα κριτήρια επιλογής πρέπει να συντρέχουν κατά τη λήξη της προθεσμίας υποβολής αιτήσεων. Η ημερομηνία αυτή λαμβάνεται

21  
5x

υπόψη και για τη μοριοδότηση των υποψηφίων, όπου απαιτείται. Το κώλυμα επιλογής της παραγράφου 5 δεν πρέπει να συντρέχει τόσο κατά το χρόνο λήξης της προθεσμίας υποβολής της αίτησης υποψηφιότητας όσο και κατά την ημερομηνία τοποθέτησης από το αρμόδιο όργανο».

9. Στην παράγραφο 3 του άρθρου 12 «Περί αναδιάρθρωσης θέσεων ΙΚΑ-ΕΤΑΜ,» του ν. 3302/2004 «Ρύθμιση ετήσιας άδειας εργαζομένων και άλλες διατάξεις» ( Α' 267), προβλέπεται ότι «Στον Κλάδο ΔΕ Διοικητικών Γραμματέων ενσωματώνονται όλες οι θέσεις των κλάδων ΔΕ Διοικητικού Λογιστικού και ΔΕ Δακτυλογράφων Στενογράφων και οι υπηρετούντες υπάλληλοι κατατάσσονται στον κλάδο αυτό...»

10. Στα άρθρα 5 παρ. 1 και 2 περ. ιδ' και 16 παρ. 1 του ν.3469/2006 (Α' 131') «Εθνικό Τυπογραφείο, Εφημερίς της Κυβερνήσεως και λοιπές διατάξεις», αναφέρεται ότι:

#### “Άρθρο 5

##### Δημοσιευτέα ύλη

1. Η «Εφημερίδα της Κυβερνήσεως» εκδίδεται μόνο από το Εθνικό Τυπογραφείο, κατά τους ορισμούς του νόμου αυτού και των διαταγμάτων και πράξεων που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότησή του, και φέρει τον τίτλο «Εφημερίδα της Κυβερνήσεως της Ελληνικής Δημοκρατίας».

2. Στην "Εφημερίδα της Κυβερνήσεως" δημοσιεύονται:.....

ιδ) οι περιλήψεις των πράξεων διορισμού, μετάταξης, διαθεσιμότητας, αποδοχής παραίτησης, απόλυσης ή υποβιβασμού δημοσίων υπαλλήλων και υπαλλήλων νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, του Ιερού Κλήρου και του προσωπικού των εκκλησιαστικών οργανισμών, των οποίων η δημοσίευση απαιτείται κατά την κείμενη νομοθεσία.»

#### Άρθρο 16

##### Εκτέλεση πράξεων, ανάκληση δημοσιευμάτων και διόρθωση σφαλμάτων

1. Η εκτέλεση των πράξεων που δημοσιεύονται, κατά το νόμο, στην "Εφημερίδα της Κυβερνήσεως" δεν επιτρέπεται πριν από τη δημοσίευσή τους. Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου δεν θίγει την τυχόν αναδρομική ισχύ των πράξεων αυτών.»

#### ΑΝΑΛΥΣΗ- ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΤΩΝ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ ΚΑΙ ΥΠΑΓΩΓΗ

Από την εφαρμογή των παραπάνω διατάξεων, ερμηνευομένων αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους και την υπαγωγή σε αυτές των πραγματικών

ΕΑ  
ΓΧ

περιστατικών που τέθηκαν υπόψη του Τμήματος, καθώς και από την προαναφερομένη Έκθεση Ελέγχου με αριθμό. 97<sup>Α</sup>/2017 συνάγονται τα ακόλουθα:

**11.** Κατά βασική αρχή που προκύπτει από το ισχύον Σύνταγμα, κάθε κανονιστική διοικητική πράξη πρέπει να δημοσιεύεται (ΣτΕ 5085/1987, 503/2001) Η δημοσίευση της διοικητικής πράξης (κανονιστικής ή ατομικής) όταν επιβάλλεται, αποτελεί αναγκαίο τύπο της δήλωσης της βουλήσεως του διοικητικού οργάνου και συστατικό στοιχείο της πράξης (ΣτΕ 4082/1987, 3378/1995). Στη περίπτωση αυτή, χωρίς τη δημοσίευση και έως τη δημοσίευση, δεν υπάρχει διοικητική πράξη, αλλά ανύπαρκτη ή ανυπόστατη πράξη (ΣτΕ 4957/1987, 3411/1995 Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου Ε.Σπηλιωτόπουλου σ.174και επομ.. ) Ως ημερομηνία δε δημοσίευσης στην ΕτΚ λαμβάνεται εκείνη την οποία φέρει το σχετικό φύλλο .

**12.** Εξάλλου, όπως συνάγεται από τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ.2 περ. ιδ' και 16 παρ 1 του ν.3469/2006 στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως δημοσιεύονται, μεταξύ άλλων οι περιλήψεις των πράξεων διορισμού, μετάταξης, διαθεσιμότητας, αποδοχής παραίτησης, απόλυσης ή υποβιβασμού δημοσίων υπαλλήλων και υπαλλήλων νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, του ιερού κλήρου και του προσωπικού των εκκλησιαστικών οργανισμών, των οποίων η δημοσίευση απαιτείται κατά την κείμενη νομοθεσία. ...

**13.** Περαιτέρω, επιτρέπεται ελεύθερα η ανάκληση των παράνομων ή πλημμελών ατομικών ή ατομικών γενικού περιεχομένου (ΣτΕ 2282/1992, 1696/2012.Δ.Εφ.Αθ. κ.α ) διοικητικών πράξεων (και αν ακόμη χαρακτηρίζονται από τις σχετικές διατάξεις ως οριστικές ή ανέκκλητες. (ΣτΕ 312/1983, 1405/1984, 880, 3261/1998, 2692/1999), ανεξάρτητα από το εάν από τις πράξεις αυτές έχουν απορреύσει δικαιώματα των διοικουμένων, κατά την προαναφερόμενη έννοια, εφόσον η ανάκληση γίνει μέσα σε εύλογο χρόνο από την έκδοσή τους (ΣτΕ 598/1987, 380/1988, 41/1996). Παράνομες ή πλημμελείς στην προκειμένη περίπτωση είναι οι διοικητικές πράξεις που πάσχουν από ακυρότητα και οι οποίες, εάν προσβάλλονταν με αίτηση ακύρωσης ή προσφυγή, θα ακυρώνονταν. Η ανάκληση χωρεί μόνο για λόγους νομιμότητας και όχι για διαφορετική εκτίμηση των ίδιων πραγματικών περιστατικών (ΣτΕ 3629/1984), εκτός εάν συντρέχει λόγος δημόσιου συμφέροντος (ΣτΕ 441/1984, 3398/1987).

*ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ*

ΓΧ

**14.** Περιλαμβάνονται δε στις πράξεις αυτές και εκείνες που έχουν εκδοθεί κατά πλάνη περί τα πράγματα, δηλαδή, βάσει προφανώς εσφαλμένης αντίληψης (που προκύπτει από αναμφισβήτητα στοιχεία του φακέλου) για τη συνδρομή των πραγματικών δεδομένων τα οποία αποτελούν την προϋπόθεση της εκδόσεώς τους, (ΣτΕ 3957/1978, 3550/1988, 3554/1988). Ο εύλογος χρόνος κρίνεται από το δικαστήριο κατ' εκτίμηση των συνθηκών κάθε περίπτωσης, δεν μπορεί όμως, σύμφωνα με τον ΑΝ 261/1968, να είναι λιγότερος από πέντε έτη από την έκδοση της πράξης, εκτός αν υπάρχει αντίθετη ειδική διάταξη (ΣτΕ 3477/1987, 3424/1988). Η ανάκληση τέλος επιτρέπεται οποτεδήποτε δηλ. και μετά την παρέλευση του εύλογου χρόνου εάν το διοικητικό όργανο παρασύρθηκε στην έκδοση της πράξης από απατηλή ενέργεια του διοικούμενου που ωφελείται από την πράξη(ΣτΕ 1841/1978, 3396/1987) ή υπάρχουν λόγοι δημοσίου συμφέροντος ή δημόσιας τάξης (ΣτΕ 2581/1983) ή αν η ανάκληση γίνεται για συμμόρφωση προς το περιεχόμενο απόφασης του ΣτΕ ( ΣτΕ 1987/1983)

**15.** Κατά την ορολογία η οποία έχει επικρατήσει, συντρέχει πλάνη περί τα πράγματα όταν αποδεικνύεται η αντικειμενική (δηλ. χωρίς ουσιαστική κρίση) ανυπαρξία των πραγματικών ή νομικών καταστάσεων που έλαβε υπόψη του το διοικητικό όργανο για την εφαρμογή του κανόνα, ο οποίος προβλέπει την έκδοση πράξης, δηλ. όταν αποδεικνύεται ότι το διοικητικό όργανο από πλάνη θεώρησε ότι υφίστανται οι νόμιμες προϋποθέσεις (ΣτΕ 3821/1990)

**16.** Η ανάκληση των παρανόμων διοικητικών πράξεων, εναπόκειται. στη διακριτική ευχέρεια της διοίκησης(ΣτΕ 2144/1977). Για να επιφέρει την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, η πλάνη περί τα πράγματα θα πρέπει να είναι ουσιώδης, δηλ. να έχει επίδραση για την κρίση του διοικητικού οργάνου, και να αποδεικνύεται από τα στοιχεία του φακέλου(Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου Επαμ. Σπηλιωτόπουλλου σελ.528-530, ΔΕΑ 2384/2014, ΣτΕ 836/1978). Η ανάκληση παράνομης διοικητικής πράξεως, κατά κανόνα, την εξαφανίζει εξ υπαρχής και ανατρέχει στο χρόνο της έκδοσής της, αποκαθιστά δε τη νομική κατάσταση που υπήρχε πριν την έκδοσή της ανακαλουμένης πράξεως ( ΣτΕ 15/1998, 3667/1993)

**17.** Περαιτέρω, από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 69 και 70 του ν. 3528/2007, μετάταξη υπαλλήλου σε κενή θέση άλλου κλάδου της ίδιας κατηγορίας ή σε κενή θέση κλάδου ανώτερης κατηγορίας του ίδιου

ΛΑ  
ΓΧ



Υπουργείου ή της ίδιας δημόσιας υπηρεσίας ή του ίδιου νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου αντίστοιχα, επιτρέπεται μετά από αίτησή του και, ύστερα από γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου του κλάδου στον οποίο μετατάσσεται. Ο μετασσεύμενος πρέπει να κατέχει τον τίτλο σπουδών που απαιτείται για τον κλάδο στον οποίο μετατάσσεται. Η διαδικασία των μετατάξεων ρυθμίζεται από τα άρθρα 73 και 74 του ως άνω νόμου, οι διατάξεις των οποίων προβλέπουν, μεταξύ άλλων ότι οι σχετικές αιτήσεις υποβάλλονται στην αρμόδια υπηρεσία προσωπικού κατά τους μήνες Μάρτιο και Οκτώβριο κάθε έτους και συνεξετάζονται από το οικείο υπηρεσιακό συμβούλιο, οι δε πράξεις μετάταξης διενεργούνται με απόφαση του αρμόδιου Υπουργού ή του μονομελούς οργάνου διοίκησης του Ν.Π.Δ.Δ. και αν δεν υπάρχει του Δ.Σ. αυτού, και δημοσιεύονται σε περίληψη στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Ακολουθως, με τα άρθρα 84 έως 86 του ίδιου νόμου, όπως αντικαταστάθηκαν με τις διατάξεις του άρθρου πρώτου του ν. 3839/2010, καθορίστηκαν οι προϋποθέσεις και η διαδικασία επιλογής των υπαλλήλων σε θέσεις Προϊσταμένων οργανικών μονάδων, προβλεπομένων, μεταξύ των άλλων, ότι: «Οι προϋποθέσεις και τα κριτήρια πρέπει να συντρέχουν κατά τη λήξη της προθεσμίας υποβολής αιτήσεων. Η ημερομηνία αυτή λαμβάνεται υπόψη και για τη μοριοδότηση των υποψηφίων, όπου απαιτείται» (άρθρο 84 παρ. 6)

**19.** Στην προκειμένη υπόθεση, το Τμήμα Κατάστασης Προσωπικού του πρώην ΙΚΑ-ΕΤΑΜ, υπαγόμενο στη Διεύθυνση Διοικητικού Προσωπικού του Ιδρύματος ήταν αρμόδιο, κατά το άρθρο 8 παρ. 2 εδ. α του π.δ. 266/1989, μεταξύ άλλων, για το χειρισμό των θεμάτων που αφορούσαν στην πρόσληψη, εξέλιξη, λύση της υπαλληλικής σχέσης και γενικά στην υπηρεσιακή κατάσταση του πάσης φύσεως διοικητικού προσωπικού του. Το Τμήμα αυτό, προέβη στην Προκήρυξη-Πρόσκληση υποψηφιοτήτων (αρ. πρωτ. Ρ25/176/29.9.2011) για την πλήρωση, βάσει των διατάξεων των άρθρων 84 του ν. 3528/07, όπως αυτές είχαν αντικατασταθεί με τις διατάξεις του ν. 3839/20, 1.092 θέσεων προϊσταμένων Τμημάτων και Παραρτημάτων του Ιδρύματος σε όλη την Επικράτεια. Στην εν λόγω Προκήρυξη καθοριζόταν, μεταξύ άλλων, ως προθεσμία υποβολής αιτήσεων από τους ενδιαφερόμενους οριζόταν το διάστημα από 3/10/2011 έως 31/10/2011 και ότι η αίτηση των

υποψηφίων έπρεπε να συνοδεύεται από βιογραφικό σημείωμα και τα προβλεπόμενα έγγραφα.

**20.** Ο υπάλληλος Κ.Π υπέβαλε την αίτησή του με αριθμό πρωτ. 11222/31.10.2011 στο Τοπικό Υποκ/μα Κεραμεικού στην οποία, όπως και στο βιογραφικό σημείωμα που τη συνόδευε, ανέγραφε ότι ήταν κλάδου ΔΕ/ΔΓ, πλην όμως, κατά την ημερομηνία εκπνοής της προθεσμίας υποβολής υποψηφιοτήτων, ήτοι στις 31/10/2011 σύμφωνα με την ως άνω προκήρυξη, η μετάταξή του δεν είχε ολοκληρωθεί, αφού δεν είχε δημοσιευτεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, η οποία σύμφωνα με το άρθρο 5, παρ. 2, περ. ιδ' και το άρθρο. 16 παρ. 1 του ν. 3469/2006 αποτελεί αναγκαίο τύπο της δήλωσης βούλησης του διοικητικού οργάνου (ήτοι του Υπηρεσιακού Συμβουλίου του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ) που εξέδωσε την σχετική περί της μετάταξης απόφαση και συστατικό στοιχείο της πράξης της μετάταξης, η οποία πραγματοποιήθηκε τελικά στις 08/11/2011.(Γ' 925). Συνεπώς, η σχετική επιλογή του ανωτέρω υπαλλήλου δεν εχώρησε νόμιμα, αφού στις 31/10/2011, τελευταία ημέρα κατά την οποία οι υποψήφιοι όφειλαν να διαθέτουν τα απαραίτητα προσόντα, ο Κ.Π δεν είχε ακόμη μεταταχθεί στον κλάδο ΔΕ Διοικητικών Γραμματέων, προσόν απαραίτητο για την επιλογή του, ως Προϊσταμένου οργανικής μονάδας επιπέδου Τμήματος.

**21.** Συνεπώς, η επιλογή του με την απόφαση με αριθμό 169/Συν 13<sup>η</sup> 10.5.2013 του Α' Υπηρεσιακού Συμβουλίου Υπαλλήλων ΙΚΑ, ως Προϊσταμένου Τμήματος κλάδου ΔΕ Διοικητικών Γραμματέων και η τοποθέτησή του με την Απόφαση με αριθμό πρωτ. Ρ34/628/15.5.2013 του Διοικητή του Ιδρύματος, σε θέση Προϊσταμένου Τμήματος στο Υποκ/μα ΙΚΑ-ΕΤΑΜ Κεραμεικού, έγινε κατά παράβαση των προβλεπόμενων διατάξεων (άρθρο 84 παρ. 6 του ν. 3528/2007, όπως ίσχυε μετά την αντικατάστασή του με το άρθρο πρώτο του ν. 3839/2010), που όριζαν ότι «οι προϋποθέσεις και τα κριτήρια επιλογής πρέπει να συντρέχουν κατά τη λήξη της προθεσμίας υποβολής αιτήσεων. Η ημερομηνία αυτή λαμβάνεται υπόψη και για τη μοριοδότηση των υποψηφίων, όπου απαιτείται,» καθόσον κατά τον επίμαχο χρόνο, ο τοποθετηθείς υπάλληλος, δεν κατείχε το προβλεπόμενο για τη συγκεκριμένη θέση τυπικό προσόν επιλογής, αφού κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των αιτήσεων (31/10/2011) ανήκε στον κλάδο ΔΕ Τεχνικός, ενώ περαιτέρω, η προβλεπόμενη, από τα άρθρα 73 και 74 του *ΣΧ*

Υ.Κ., διαδικασία μετάταξής του στον κλάδο ΔΕ Διοικητικών Γραμματέων δεν είχε ολοκληρωθεί στις 31-10-2011 (δημοσίευση της απόφασης μετάταξής του με αρ.πρωτ. ΡΙΟ/1692/31.10.2011 στο ΦΕΚ 925/Τ.Γ/8.11.2011), και παρόλα αυτά ανέγραψε στην αίτηση υποψηφιότητάς του με αρ. πρωτ. 11222/31.10.2011 ότι ανήκε στον κλάδο ΔΕ Διοικητικών Γραμματέων. Τα ανωτέρω, σε συνδυασμό με τη διαδικασία μοριοδότησής του, είχαν ως επακόλουθή συνέπεια να λάβει επιπλέον μόρια, αφού κατά τη μοριοδότηση, ως βασικός τίτλος σπουδών, ελήφθη το πτυχίο ΤΕΕ Υπαλλήλων Οικονομικών Υπηρεσιών, βάσει του οποίου πραγματοποιήθηκε η μετάταξή του στο συγκεκριμένο κλάδο και να συμπεριληφθεί στις καταστάσεις που υποβλήθηκαν στο αρμόδιο Υπηρεσιακό Συμβούλιο, με τον κλάδο αυτό, στον οποίον ωστόσο, δεν ανήκε κατά τον κρίσιμο χρόνο.

**22.** Άρα, η σχετική επιλογή του ανωτέρω υπαλλήλου, δεν εχώρησε νόμιμα αφού στις 31/10/2011, τελευταία ημέρα κατά την οποία οι υποψήφιοι όφειλαν να διαθέτουν τα απαραίτητα προσόντα, εκείνος δεν βρισκόταν ακόμη στον κλάδο ΔΕ Διοικητικών Γραμματέων, προσόν απαραίτητο για την επιλογή του ως Προϊσταμένου οργανικής μονάδας επιπέδου Τμήματος. αφού η προαγωγή του δεν είχε δημοσιευθεί στην Ε.τ.Κ.

**23.** Επειδή, κατά τον εν λόγω κρίσιμο χρόνο, δεν είχε αποτυπωθεί η ισχύουσα πραγματική κατάσταση όσον αφορά την μοριοδότηση και των άλλων τεσσάρων υπαλλήλων που αναφέρονται στο ιστορικό, όπως αναλύεται για τον καθένα χωριστά στην ανωτέρω Έκθεση Ελέγχου, ανακύπτει συνεπώς «mutatis mutandis» και ως προς αυτούς ζήτημα επανάληψης της διαδικασίας κρίσης, ώστε να εφαρμοστούν οι κατά τον χρόνο επιλογής ισχύουσες διατάξεις και να κριθούν βάσει των τυπικών προσόντων που αυτοί διέθεταν και του κλάδου όπου ανήκαν στις 31/10/2011, καταληκτική ημερομηνία υποβολής των σχετικών αιτήσεων τους πλέον από το Υπηρεσιακό Συμβούλιο του Ε.Φ.Κ.Α (άρθρο 101 παρ.4 του ν 4387/2016),.

#### **ΑΠΑΝΤΗΣΗ**

Με βάση τα προεκτεθέντα, στο ως άνω ερώτημα, κατά την ομόφωνη γνώμη του Τμήματος, αρμόζει η ακόλουθη απάντηση:

**24.** Η Διοίκηση του Ε.Φ.Κ.Α έχει την διακριτική ευχέρεια να ανακαλέσει την απόφαση με αριθμό. Ρ25/176/29/09/2011 περί προαγωγής των Κ.Β, Ε.Β., Μ.Γ-Κ., Α.Σ. και Ι.Β. υπαλλήλων και ακολούθως, να επαναλάβει την

ΓΧ

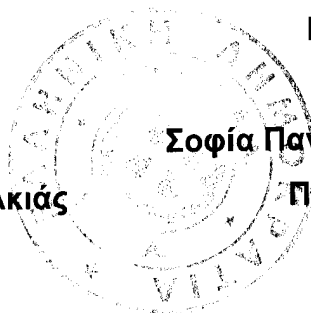
διαδικασία κρίσης ενώπιον του αρμοδίου Υπηρεσιακού Συμβουλίου του Ε.Φ.Κ.Α κατά το άρθρο 101 παρ.4 του ν 4387/2016,. λόγω πλάνης περί τα πράγματα ως προς τους προαναφερθέντες υπαλλήλους, ώστε να εφαρμοστούν οι κατά τον χρόνο επιλογής ισχύουσες διατάξεις και να κριθούν βάσει των τυπικών προσόντων που αυτοί διέθεταν και του κλάδου όπου ανήκαν στις 31/10/2011, καταληκτική ημερομηνία υποβολής των σχετικών αιτήσεων τους.

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Αθήνα 18-12-2017**

**Ο Πρόεδρος**

**Γ. Χαλκιάς**  
**Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς**  
**ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ ΝΣΚ**



**Η Εισηγήτρια**

**Σοφία Παγαχράντου-Αναγνώστου**  
**ΠΑΡΕΔΡΟΣ ΝΣΚ**