



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

Αριθμός γνωμοδότησης 97/2018

Νομικό Συμβούλιο του Κράτους

Τμήμα Β΄

Συνεδρίαση της 22ας Μαΐου 2018

Παρόντες

Προεδρεύων: Στέφανος Δέτσης, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ., λόγω κωλύματος του Προέδρου του Τμήματος Αλεξάνδρου Καραγιάννη, Αντιπροέδρου Ν.Σ.Κ..

Μέλη: Θεόδωρος Ψυχογιός, Δημήτριος Χανής, Ευφροσύνη Μπερνικόλα, Αλέξανδρος Ροϊλός, Αδαμαντία Καπετανάκη, Ελένη Πασαμιχάλη, Χριστίνα Διβάνη και Διονύσιος Χειμώνας, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια: Σοφία Μπίκου, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ..

Αριθμός Ερωτήματος: ΔΔΑΔ Γ 116609 ΕΞ 2018 ΕΜΠ/22.3.2018 της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Γενική Διεύθυνση Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και Ανθρώπινου Δυναμικού - Διεύθυνση Διαχείρισης Ανθρώπινου Δυναμικού Τμήμα Γ΄), που υπογράφεται από τον Διοικητή της.

Περίληψη ερωτήματος: 1. Ποια νοείται ως «κύρια θέση» του υπαλλήλου, κατά την αναστολή άσκησης των καθηκόντων του, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 άρθρου 53 π.δ. 63/2005, μετά το διορισμό του ως Ειδικού Γραμματέα, η οργανική θέση του ως υπαλλήλου της Α.Α.Δ.Ε. ή η θέση του ως Προϊσταμένου Διεύθυνσης, που αποτέλεσε κατά νόμο προσόν διορισμού του ως ειδικού γραμματέα και 2. Αν δύναται να ολοκληρωθεί συννόμως η διαδικασία, που άρχισε με την έκδοση πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος, για την πλήρωση της θέσης του Προϊσταμένου Διεύθυνσης της Υπηρεσίας Ερευνών και Διασφάλισης Δημοσίων Εσόδων (Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.) Αττικής, η οποία κενώθηκε με το διορισμό του φορέα της ως Ειδικού Γραμματέα του Σώματος Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος (Σ.Δ.Ο.Ε.).

Επί του ως άνω ερωτήματος το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Β΄) γνωμοδότησε ως ακολούθως:

Ιστορικό

Από το έγγραφο του ερωτήματος, καθώς και τα έγγραφα που το συνοδεύουν, προκύπτουν τα ακόλουθα:

1. Με την απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων με αριθ. πρωτ. ΔΔΑΔ Γ 1186715 ΕΞ 2016/21.12.2016 (Γ' 1335) επελέγη και τοποθετήθηκε στη θέση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης της Υπηρεσίας Ερευνών και Διασφάλισης Δημοσίων Εσόδων (Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.) Αττικής της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών ο υπάλληλος του Υπουργείου Σ.Θ. του Δ., κλάδου ΠΕ Οικονομικών Επιθεωρητών με βαθμό Α', ο οποίος ανέλαβε καθήκοντα στη θέση αυτή στις 29.12.2016, με διάρκεια θητείας, όπως ορίζεται στο νόμο, ενός έτους με δυνατότητα ανανέωσης μέχρι δύο φορές.

2. Μετά την κατάργηση της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, τη σύσταση της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων και τη μεταφορά της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. στην εν λόγω Αρχή, εκδόθηκε, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 53 του π.δ. 63/2005 (Α' 98), η υπ' αριθ. ΕΜΠ 1093/0004/27.1.2017 κοινή απόφαση του Πρωθυπουργού, του Αναπληρωτή Υπουργού Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων και του Υπουργού Οικονομικών, που δημοσιεύθηκε στην ΕτΚ την 1.2.2017, με την οποία ο ανωτέρω υπάλληλος - Προϊστάμενος Διεύθυνσης της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, διορίστηκε και τοποθετήθηκε στη θέση του μετακλητού Ειδικού Γραμματέα του Σώματος Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος (Σ.Δ.Ο.Ε.) του Υπουργείου Οικονομικών. Σύμφωνα με την ίδια απόφαση, με τον ανωτέρω διορισμό αναστέλλεται η άσκηση των καθηκόντων του υπαλλήλου στην κύρια θέση του, ενώ μετά την απαλλαγή των καθηκόντων του από τη θέση του Ειδικού Γραμματέα επανέρχεται αυτοδικαίως στη θέση που κατείχε πριν το διορισμό του.

3. Με την τοποθέτηση του υπαλλήλου στη θέση του Ειδικού Γραμματέα του Σ.Δ.Ο.Ε. κενώθηκε πρακτικά η θέση του Προϊσταμένου Διεύθυνσης της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής και τα σχετικά καθήκοντα ασκεί, πλέον, ένας εκ των Υποδιευθυντών της ως άνω Υπηρεσίας παράλληλα με τα κύρια καθήκοντά του.

4. Για την πλήρωση της θέσης του Προϊσταμένου Διεύθυνσης της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής και μετά την πάροδο ενός έτους από την επιλογή και τοποθέτηση του ανωτέρω υπαλλήλου στην εν λόγω θέση, εκδόθηκε η υπ' αριθ. ΔΔΑΔ Γ 1012824 ΕΞ 2018/25.1.2018 πράξη του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. με θέμα «Πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος για την υποβολή υποψηφιοτήτων πλήρωσης της θέσης του Προϊσταμένου Διεύθυνσης της Υπηρεσίας Ερευνών και Διασφάλισης Δημοσίων



Εσόδων (Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.) Αττικής της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)», η οποία αναρτήθηκε στο διαδίκτυο, στο πρόγραμμα Διαύγεια.

5. Η ερωτώσα Υπηρεσία στο ως άνω έγγραφο ερώτημα επισημαίνει αφ' ενός τη σημασία της οργανικής μονάδας Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, η οποία είναι επιφορτισμένη με τον έλεγχο της ορθής εφαρμογής των διατάξεων της φορολογικής και τελωνειακής νομοθεσίας, την καταπολέμηση των εστίων οικονομικού εγκλήματος, τον έλεγχο της κίνησης κεφαλαίων και της διακίνησης αγαθών και υπηρεσιών και αφ' ετέρου τη μεγάλη ανάγκη πλήρωσης της θέσης του Προϊσταμένου Διεύθυνσης αυτής, λόγω της κατά τα άνω ζωτικής σημασίας της εν λόγω οργανικής μονάδας, της ιδιαίτερα αυξημένης ευθύνης του Προϊσταμένου της και του γεγονότος ότι έχει συμπληρωθεί η θητεία του ενός έτους από την ημερομηνία ανάληψης καθηκόντων του ανωτέρω υπαλλήλου στη θέση. Με το ίδιο έγγραφο δε (ερώτημα) τίθενται τα ως άνω ερωτήματα.

Νομοθετικό πλαίσιο

6. Στο προεδρικό διάταγμα 111/2014 «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών» (Α' 178), όπως ίσχυε μέχρι την κατάργησή του με το άρθρο 99 του π.δ. 142/2017 (Α' 181/23.11.2017), ορίζονται τα εξής:

Άρθρο 2 "Το Υπουργείο Οικονομικών διαρθρώνεται ως εξής: 1...2. α...β...γ. Γενική Γραμματεία Δημοσίων Εσόδων (αα)...(ββ)...(...)(στστ) Υπηρεσία Ερευνών και Διασφάλισης Δημοσίων Εσόδων - Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. (Ειδική Αποκεντρωμένη Υπηρεσία) (ζζ)..."

Άρθρο 54 "1. Η Γενική Γραμματεία Δημοσίων Εσόδων (Γ.Γ.Δ.Ε.) αποτελείται από τις παρακάτω υπηρεσίες: (α)...(αα)...(ββ)...(...)(στστ) Υπηρεσία Ερευνών και Διασφάλισης Δημοσίων Εσόδων - Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. (Ειδική Αποκεντρωμένη Υπηρεσία) (ζζ)..."

Άρθρο 62 "1. α) Με την υπ' αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ2014/08.04.2014 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (Γ.Γ.Δ.Ε.) (Β' 865) συστάθηκε ειδική αποκεντρωμένη υπηρεσία, επιπέδου Διεύθυνσης, με τίτλο «Υπηρεσία Ερευνών και Διασφάλισης Δημοσίων Εσόδων (Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.)», η οποία υπάγεται απευθείας στον Γενικό Γραμματέα. β) Η Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ασκεί τις αρμοδιότητες των ελέγχων πρόληψης για την εξακρίβωση της ορθής εφαρμογής των διατάξεων της φορολογικής και τελωνειακής νομοθεσίας, οι οποίες μεταβιβάσθηκαν στην Γ.Γ.Δ.Ε. με τις διατάξεις των υποπεριπτώσεων β' και γ' της περίπτωσης 3 της υποπαραγράφου Ε.2 της παραγράφου Ε' του άρθρου πρώτου του ν. 4093/2012 (Α' 222), όπως προστέθηκε με την περίπτωση 1 της υποπαραγράφου Β1 της παραγράφου Β' του άρθρου

πρώτου του ν. 4152/2013 (Α' 107), όπως ισχύει και εξειδικεύθηκαν με την αριθ. Δ6Α' 1166403 ΕΞ 2013/ 31-10-2013 (Β' 2775) απόφαση του Υπουργού και του Υφυπουργού Οικονομικών. Η Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. είναι, επίσης, αρμόδια για τις σχετικές κατά τα προαναφερθέντα έρευνες. γ) Η Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. προβαίνει, κατά κύριο λόγο, σε έρευνες, σε ελέγχους πρόληψης και σε μερικούς ελέγχους εφαρμογής της φορολογικής νομοθεσίας, ιδίως στους παρακρατούμενους, επιρριπτόμενους φόρους και στο Φόρο Προστιθέμενης Αξίας (Φ.Π.Α.), σε ελέγχους στη διακίνηση, στη διαμετακόμιση, στις εισαγωγές και εξαγωγές, στον εφοδιασμό και τη διάθεση των προϊόντων που υπόκεινται σε Ειδικό Φόρο Κατανάλωσης (Ε.Φ.Κ.) και γενικά σε ελέγχους εφαρμογής της τελωνειακής νομοθεσίας, με σκοπό την καταπολέμηση της φοροαποφυγής, της φοροδιαφυγής και της λαθρεμπορίας. δ)...2... 3. Η Υπηρεσία Ερευνών και Διασφάλισης Δημοσίων Εσόδων (Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.), η οποία έχει έδρα τον Νομό Αττικής, διαρθρώνεται σε τρία (3) Αυτοτελή Τμήματα, υπαγόμενα απευθείας στον Προϊστάμενο αυτής και σε μία (1) Υποδιεύθυνση,...4...(...)11...".

Άρθρο 107 "Η Ειδική Γραμματεία του Σώματος Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος διαρθρώνεται ως εξής: (α) Κεντρική Υπηρεσία (αα)...(ββ)...(β) Ειδική Διεύθυνση Ελέγχου Εθνικών και Κοινοτικών Δαπανών και Καταπολέμησης Απάτης και Διαφθοράς (γ) Περιφερειακές Επιχειρησιακές Διευθύνσεις Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος...".

7. Στο άρθρο 79 του π.δ. 142/2017 (ισχύων) «Οργανισμός Υπουργείου Οικονομικών» (Α' 181/23.11.2017) ορίζεται: "1. Αποστολή της Ειδικής Γραμματείας Σώματος Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος (Ε.Γ. Σ.Δ.Ο.Ε.), είναι η αποκάλυψη και καταπολέμηση εσίων οικονομικού εγκλήματος,...2. Η Ειδική Γραμματεία του Σώματος Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος διαρθρώνεται ως εξής: ...".

8. Σύμφωνα με το άρθρο 1 του π.δ. 218/1996 «Οργανισμός του Σώματος Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος» (Α' 168), "1. Το Σώμα Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος (Σ.Δ.Ο.Ε.) είναι υπηρεσία, που υπάγεται απευθείας στον Υπουργό Οικονομικών και της οποίας προϊστάται μετακλητός Ειδικός Γραμματέας (άρθρου 28 Ν. 1558/1985)".

Στη συνέχεια, με το άρθρο 30 του ν. 3296/2004 (Α' 253) καταργήθηκε το Σ.Δ.Ο.Ε. και συστήθηκε η Υπηρεσία Ειδικών Ελέγχων (ΥΠ.Ε.Ε.). Ενώ στο άρθρο 1 του π.δ. 85/2005 «Οργάνωση της Υπηρεσίας Ειδικών Ελέγχων (ΥΠ.Ε.Ε.) του Υπουργείου Οικονομίας και Οικονομικών» (Α' 122) ορίζεται ότι: "Η Υπηρεσία Ειδικών Ελέγχων (ΥΠ.Ε.Ε.) είναι Υπηρεσία του Υπουργείου Οικονομίας και Οικονομικών που υπάγεται απευθείας στον Υπουργό Οικονομίας και Οικονομικών, της οποίας



προϊσταται μετακλητός Ειδικός Γραμματέας (άρθρο 30 παρ. 1 ν. 3296/2004)".

Με την παρ. 1 του άρθρου 88 του ν. 3842/2010 «Αποκατάσταση φορολογικής δικαιοσύνης, αντιμετώπιση της φοροδιαφυγής και άλλες διατάξεις» (Α' 58) "Η Υπηρεσία Ειδικών Ελέγχων (ΥΠ.Ε.Ε.), που συνεστήθη με το άρθρο 30 του ν. 3296/2004 (ΦΕΚ 253 Α') μετονομάζεται σε Σώμα Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος (Σ.Δ.Ο.Ε.) 2...".

9. Στο ν. 4389/2016 «Επείγουσες διατάξεις για την εφαρμογή της συμφωνίας δημοσιονομικών στόχων και διαρθρωτικών μεταρρυθμίσεων και άλλες διατάξεις» (Α' 94) ορίζονται τα εξής:

Άρθρο 1 "1. Συνιστάται Ανεξάρτητη Διοικητική Αρχή χωρίς νομική προσωπικότητα με την επωνυμία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.) (στο εξής η «Αρχή»), με σκοπό τον προσδιορισμό, τη βεβαίωση και την είσπραξη των φορολογικών, τελωνειακών και λοιπών δημοσίων εσόδων, που άπτονται του πεδίου των αρμοδιοτήτων της. 2...3...4. Από την έναρξη λειτουργίας της Αρχής καταργείται η Γενική Γραμματεία Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, καθώς και η θέση του Γενικού Γραμματέα που προϊσταται αυτής".

Άρθρο 17 "1. Η Αρχή συγκροτείται από όλες τις οργανικές μονάδες που υπάγονται, κατά την ημερομηνία έναρξης της λειτουργίας της στη Γενική Γραμματεία Δημοσίων Εσόδων, σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 111/2014 (Α' 178, διορθ. σφάλμ. Α' 25/24.2.2015) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών», όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, κατ' εφαρμογή των ισχυουσών διατάξεων. 2...".

Άρθρο 24 "1. Το σύνολο των οργανικών θέσεων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων (Γ.Γ.Δ.Ε.), συμπεριλαμβανομένων και των προσωποπαγών, μεταφέρονται αυτοδικαίως στην Αρχή και αποτελούν στο σύνολό τους τις οργανικές θέσεις αυτής...(...)7...".

Άρθρο 41 "1...2. Από την έναρξη λειτουργίας της Αρχής: α) Οι οργανικές μονάδες Κεντρικές, Ειδικές Αποκεντρωμένες και Περιφερειακές, που υπάγονται στην Γ.Γ.Δ.Ε., όπως καθορίζονται στις διατάξεις του π.δ. 111/2014 (Α' 178 και 25) και τα συλλογικά όργανα της Γ.Γ.Δ.Ε. μεταφέρονται στην Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων και αποτελούν στο σύνολό τους υπηρεσίες και συλλογικά όργανα της Αρχής (...). 13...".

Άρθρο 43 "Οι διατάξεις του παρόντος Κεφαλαίου ισχύουν από 1η Ιανουαρίου 2017, εκτός και αν ορίζεται διαφορετικά σε επιμέρους διατάξεις του".

10. Στο άρθρο 55 παρ. 21 του ν. 4002/2011 (Α' 180), όπως αντικαταστάθηκε και ίσχυσε, σε συνδυασμό με τις διατάξεις της υποπερίπτωσης 2 της περίπτωσης 4

της υποπαραγράφου Ε.2. του ν. 4093/2012 (Α' 222), και τις διατάξεις του άρθρου 68 του ν. 4170/2013 (Α' 163) ορίζεται ότι: "Η τοποθέτηση και η λήξη θητείας των προϊσταμένων..., διενεργείται για θητεία ενός έτους που μπορεί να ανανεώνεται μέχρι δύο φορές".

11. Στο άρθρο 53 του π.δ. 63/2005 (Α' 98), κωδικοποιητικού των διατάξεων νόμων για την Κυβέρνηση και τα κυβερνητικά όργανα (ν. 1558/1985 Α' 137), ορίζεται ότι: "1. Για την εναρμόνιση και το συντονισμό της λειτουργίας τους, περισσότερες από μια συναφείς υπηρεσίες κάθε υπουργείου, με κοινή απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, Οικονομίας και Οικονομικών και του αρμόδιου κατά περίπτωση υπουργού, συγκροτούνται σε ενιαίο διοικητικό τομέα, του οποίου προϊστάται μετακλητός ειδικός γραμματέας...2...3. Οι ειδικοί Γραμματείς διορίζονται και παύονται με κοινή απόφαση του Πρωθυπουργού και του κατά περίπτωση αρμόδιου υπουργού που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα Κυβερνήσεως...4. Σε περίπτωση που διορίζεται σε θέση ειδικού γραμματέα δημόσιος υπάλληλος ή λειτουργός ή υπάλληλος νομικού προσώπου του δημόσιου τομέα αναστέλλεται η άσκηση καθηκόντων στην κύρια θέση του, στην οποία επανέρχεται αυτοδικαίως με την απαλλαγή των καθηκόντων του από τη θέση του ειδικού γραμματέα...5...(...). 7...".

12. Στο άρθρο 11 του νόμου 1586/1986 «Βαθμολογική διάρθρωση των θέσεων του Δημοσίου, νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης και άλλες διατάξεις» (Α' 37) ορίζονται τα ακόλουθα: "1...2...Οι διατάξεις της παραγράφου 8 εφαρμόζονται και για τους προϊσταμένους διεύθυνσης που ορίζονται ειδικοί γραμματείς (...). 8. Η θέση του προϊσταμένου που ορίζεται συντονιστής διοίκησης καλύπτεται με την επιλογή προσωρινού προϊσταμένου, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 7 του άρθρου 9. Έως ότου επιλεγεί προσωρινός προϊστάμενος εφαρμόζονται οι διατάξεις των παραγράφων 1 έως 3 του άρθρου 13...Όταν παύσει να ασκεί καθήκοντα συντονιστή διοίκησης, επιστρέφει σε θέση προϊσταμένου, εφόσον δεν έχει λήξει η θητεία του".

13. Στο άρθρο 58 του ν. 2214/1994 «Αντικειμενικό σύστημα φορολογίας εισοδήματος και άλλες διατάξεις» (Α' 75) ορίζεται ότι: "1. Σε θέσεις γενικών γραμματέων Υπουργείων, γενικών γραμματέων προϊσταμένων γενικών γραμματειών, ειδικών γραμματέων και όσων εξομοιούνται με αυτούς, επιτρέπεται, κατά τις κείμενες διατάξεις, ο διορισμός υπαλλήλων και λειτουργών του δημόσιου τομέα, όπως αυτός είχε οριοθετηθεί πριν από την ισχύ του άρθρου 51 παράγραφος 1 του ν. 1892/1990, με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 1 του ν. 1256/1982 (ΦΕΚ 55 Α'),



ανεξάρτητα από τη σχέση με την οποία υπηρετούν σε αυτόν...2...(...) 6...".

14. Στο άρθρο 87 του ν. 3528/2007 «Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ.» (Α' 26), όπως ισχύει, ορίζεται ότι: "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 προϊστανται 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...".

Ερμηνεία διατάξεων

Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις συνάγονται τα ακόλουθα:

15. Στη διάταξη της παρ. 4 του άρθρου 53 του π.δ. 63/2005 ορίζεται η αναστολή της άσκησης των καθηκόντων της κύριας θέσης του υπαλλήλου, ο οποίος διορίστηκε μετακλητός ειδικός γραμματέας. Δεν γίνεται λόγος για τη θητεία του στη θέση του Προϊσταμένου Διεύθυνσης, θέση που κατείχε πριν από τον ως άνω διορισμό του και η οποία αποτέλεσε τυπικό προσόν διορισμού του. Πρόκειται για δύο ζητήματα διαφορετικά και σε καμία περίπτωση δεν δύναται η αναστολή άσκησης καθηκόντων να συνεπάγεται αναστολή της θητείας ή να ταυτίζεται εννοιολογικά με αυτήν. Ως εκ τούτου, σε περίπτωση κατά την οποία δημόσιος υπάλληλος, ο οποίος έχει επιλεγεί και τοποθετηθεί σε θέση Προϊσταμένου Διεύθυνσης οργανικής μονάδας επί θητεία και εν συνεχεία, κατά τη διάρκεια της θητείας του και με τυπικό προσόν την

κατοχή της εν λόγω θέσης διορίζεται μετακλητός ειδικός γραμματέας, η άσκηση των καθηκόντων του στην κύρια θέση του αναστέλλεται. Ως κύρια θέση, κατά την έννοια της διάταξης της παραγράφου 4 του άρθρου 53 του π.δ. 63/2005 (και άρθρο 28 παρ. 4 ν. 1558/1985), νοείται εκείνη που κατείχε ο υπάλληλος κατά το διορισμό του ως μετακλητού ειδικού γραμματέα και που αποτέλεσε το τυπικό προσόν διορισμού του, ήτοι εκείνη του Προϊσταμένου Διεύθυνσης. Σε περίπτωση, όμως, που ο χρόνος της θητείας του ως Προϊσταμένου Διεύθυνσης έχει παρέλθει, ενώ δεν έχει απαλλαγεί από τα καθήκοντα του ειδικού γραμματέα, ως κύρια θέση του, της οποίας τα καθήκοντα αναστέλλονται κατά τα άνω, νοείται η οργανική θέση που κατείχε πριν από την επιλογή και τοποθέτησή του στη θέση του Προϊσταμένου Διεύθυνσης.

16. Περαιτέρω, στις διατάξεις των άρθρων 11 παρ. 2 εδ. 2 και παρ. 8 ν. 1586/1986 και 87 ν. 3528/2007 ρυθμίζεται η κάλυψη της θέσης του προϊσταμένου διεύθυνσης, που έμεινε κενή λόγω διορισμού του φορέα της σε ειδικό γραμματέα. Η διάταξη της παρ. 8 του άρθρου 11 του ν. 1586/1986 (για τους συντονιστές διοίκησης), η οποία κατά ρητή επιταγή της διάταξης της παραγράφου 2 του ιδίου άρθρου και νόμου εφαρμόζεται και επί των ειδικών γραμματέων, ισχύει στην προκειμένη περίπτωση, ως ειδική. Σύμφωνα δε με αυτήν, ο προϊστάμενος διεύθυνσης που διορίζεται ειδικός γραμματέας, όταν παύσει να ασκεί τα καθήκοντα του ειδικού γραμματέα, επιστρέφει σε θέση προϊσταμένου, εφόσον δεν έχει λήξει η θητεία του (ιδ. και Γνωμοδότηση ΝΣΚ 356/1998). Σύμφωνα δε με την ίδια διάταξη νόμου, η θέση του προϊσταμένου διεύθυνσης, που έμεινε κενή με το διορισμό του προσώπου που την κατείχε σε ειδικό γραμματέα, καλύπτεται, αλλά μέχρι τη λήξη της θητείας, με την επιλογή προσωρινού προϊσταμένου, μέχρι την επιλογή του οποίου, η θέση καλύπτεται όπως ορίζουν οι διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 13 του ιδίου νόμου (δηλαδή με έναν από τους προϊσταμένους των αμέσως υποκείμενων οργανικών μονάδων, συνήθως ο ανώτερος κατά βαθμό και επί ομοιοβάθμων ο προϊστάμενος με τα περισσότερα χρόνια υπηρεσίας στο βαθμό, ενώ αν δεν υπάρχει υποκείμενη οργανική μονάδα, τον προϊστάμενο αναπληρώνει ο ανώτερος κατά βαθμό υπάλληλος που υπηρετεί στην ίδια οργανική μονάδα).

17. Στην περίπτωση, κατά την οποία έχει λήξει η θητεία του προϊσταμένου διεύθυνσης, ενώ κατά τη χρονική διάρκεια της θητείας του ο φορέας της εν λόγω θέσης διορίστηκε μετακλητός ειδικός γραμματέας, όπως εν προκειμένω, τότε κινείται νόμιμα η διαδικασία για την πλήρωση της κενής θέσης του προϊσταμένου διεύθυνσης. Τούτο επιτάσσεται από την ανάγκη της ταχύτερης πλήρωσης των κενών θέσεων και υπαγορεύεται τόσο από την αρχή της εύρυθμης λειτουργίας της



Διοίκησης όσο και από ειδικούς και εξαιρετικούς λόγους δημοσίου συμφέροντος, οι οποίοι στην προκειμένη περίπτωση, συνάγονται από το υψηλής σημασίας έργο της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, όπως οριοθετείται στις προπαρατεθείσες διατάξεις (σκ. 5) και επισημαίνεται από την ερωτώσα Υπηρεσία (arg. από Γνωμοδότηση ΝΣΚ 205/2002 ατομ.).

18. Κατόπιν των ανωτέρω, επί του ερωτήματος που τέθηκε το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Β') γνωμοδοτεί ομόφωνα ως εξής:

α) Κύρια θέση, για την αναστολή της άσκησης καθηκόντων σ' αυτήν του φορέα της που διορίστηκε μετακλητός Ειδικός Γραμματέας του Σ.Δ.Ο.Ε., κατά την έννοια της διάταξης της παραγράφου 4 του άρθρου 53 του π.δ. 63/2005, στην παρούσα περίπτωση, κατά την οποία έχει λήξει η ενιαύσια θητεία του ως Προϊσταμένου Διεύθυνσης της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, νοείται η οργανική θέση του προ της επιλογής και τοποθέτησής του ως Προϊσταμένου Διεύθυνσης.

β) Δεδομένου ότι έχει λήξει η ενιαύσια θητεία του ανωτέρω υπαλλήλου ως Προϊσταμένου Διεύθυνσης της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, ο οποίος έχει διοριστεί μετακλητός Ειδικός Γραμματέας του Σ.Δ.Ο.Ε., νόμιμα κινείται η διαδικασία για την πλήρωση της κενής πλέον θέσης του Προϊσταμένου Διεύθυνσης της ανωτέρω οργανικής μονάδας.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 1-6-2018

Ο Προεδρεύων του Τμήματος

Στέφανος Μ. Δετονης
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Η Εισηγήτρια

Σοφία Αλεξ. Μπίκου
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.