



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδότησεως 130/2018

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΤΜΗΜΑ Ε΄

Συνεδρίαση της 25-06-2018

Σύνθεση:

Πρόεδρος : Μεταξία Ανδροβιτισανέα, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Βασιλική Πανταζή, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Ελένη Σβολοπούλου, Δημήτριος Μακαρονίδης, Σταύρος Σπυρόπουλος, Γεώργιος Γρυλωνάκης, Ιουλία Σφυρή, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής: Νικόλαος Τσίρος, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αρ. Ερωτήματος: Το υπ' αριθμ. πρωτ. Α1α/ΕΜΠ.155/21-5-2018 έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Διοικητικών Υπηρεσιών και Τεχνικής Υποστήριξης, Διεύθυνση Ανθρώπινου Δυναμικού και Διοικητικής Υποστήριξης, Τμήμα Διαχείρισης και Ανάπτυξης Ανθρώπινου Δυναμικού, του Υπουργείου Υγείας.

Ερώτημα: Ερωτάται, εάν μπορεί να χωρήσει ανάκληση της από 2009 πράξης μετάταξης υπαλλήλου από κλάδο ΤΕ σε κλάδο ΠΕ, μετά την τυχόν διαπίστωση ότι δεν συνέτρεχαν οι κατά νόμον προϋποθέσεις για να χωρήσει η εν λόγω μετάταξη.

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

Ι. ΙΣΤΟΡΙΚΟ

1. Η ερωτώσα υπηρεσία υπέβαλε με το ως άνω έγγραφο το εξής ερώτημα:

« Η Μ.Σ. υπάλληλος κατά τον χρόνο υποβολής του σχετικού αιτήματος μετάταξης του κλάδου Τ.Ε. Πληροφορικής σε βαθμό Γ', μετατάχθηκε δυνάμει της υπ' αρ. πρωτ. ΔΥ1α/Γ.Π./146036/08/25-8-2009 απόφασης του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Προσωπικού του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης από τον κλάδο ΤΕ Πληροφορικής στον κλάδο ΠΕ Πληροφορικής, σε κενή ομοιόβαθμη θέση της κεντρικής υπηρεσίας του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, κατόπιν της υπ' αρ. 903/22-6-2009 συνεδρίασης του Υπηρεσιακού Συμβουλίου. Η απόφαση μετάταξης της υπαλλήλου δημοσιεύθηκε περιληπτικά στο Γ' τεύχος της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως, στο φύλο 860/26-10-2009. Το ερώτημα για τη μετάταξη ή μη της υπαλλήλου εισήλθε στο Υπηρεσιακό Συμβούλιο του Υπουργείου Υγείας, κατόπιν εμπρόθεσμης αιτήσεως της υπαλλήλου και του υπ' αρ. ΔΥ1α/Γ.Π./146036/08/2-6-2009 ερωτήματος της Διεύθυνσης Προσωπικού. Σύμφωνα με το αντίγραφο πρακτικού του Υπηρεσιακού Συμβουλίου, το οποίο τηρείται στην Υπηρεσία μας, το Υπηρεσιακό Συμβούλιο του Υπουργείου Υγείας εξέτασε το σχετικό θέμα κατά τη συνεδρίαση 903/22-6-2009 και αφού έλαβε υπόψη τις διατάξεις των άρθρων 70 και 73 του Υπαλληλικού Κώδικα (ν.3528/2007), τις διατάξεις του π.δ. 50/2001, όπως ίσχυε και την από 27-10-2018 αίτηση της υπαλλήλου με τα συνημμένα αυτής δικαιολογητικά, ενέκρινε ομόφωνα το αίτημα μετάταξης της προαναφερόμενης υπαλλήλου στον κλάδο ΠΕ Πληροφορικής.

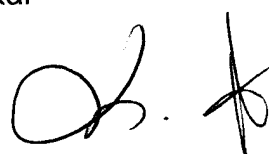
Στο πλαίσιο ελέγχου γνησιότητας πτυχίων, πιστοποιητικών και λοιπών στοιχείων που διενεργείται στο Υπουργείο κατά τα προβλεπόμενα στις με αρ.:

α) ΔΙΔΑΔ/Φ.34/35/οικ.14888/24-5-2013 (ΑΔΑ: ΒΕΧ4Χ-5ΞΕ),

β) ΔΙΔΑΔ/Φ.34/42/οικ.33906/16-12-2013 (ΑΔΑ: ΒΛΓΕΧ-363),

γ) ΔΙΔΑΔ/Φ.34/45/2843/20-3-2014 (ΑΔΑ: ΒΙΞ4Χ-ΠΕ4),

δ) ΔΙΔΑΔ/Φ.34/47/οικ.18161/18-7-2014 (ΑΔΑ: 7Φ95Χ-Μ79) και



ε) ΔΙΔΑΔ/Φ.34.1/86/οικ.31792/8-12-2014 (ΑΔΑ: ΩΟ5ΓΧ0Θ3Β)

εγκυκλίου του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης και σύμφωνα με τις διατάξεις του ν.4305/2014, όπως ισχύει, η Υπηρεσία μας απέστειλε, μεταξύ άλλων, το με αρ. ΔΥ1α/οικ.16527/18-2-2014 ερώτημα, με συνημμένα τα φωτοαντίγραφα βεβαιώσεων – πράξεων αναγνώρισης του ξενόγλωσσου τίτλου σπουδών που είχε προσκομίσει και είχε χρησιμοποιήσει η υπάλληλος Μ.Σ.

Μετά από αλληπάλληλες οχλήσεις (σχετ. τα με αρ. Α1α/οικ: 29428/16-4-2016 και 46144/16-6-2016 έγγραφα), η Διεύθυνση Αναγνώρισης Ακαδημαϊκών Τίτλων του Διεπιστημονικού Οργανισμού Αναγνώρισης Τίτλων Ακαδημαϊκών και Πληροφόρησης (Δ.Ο.Α.Τ.Α.Π.) μας απάντησε λόγω αρμοδιότητας (άρθρο 19 του ν.3388/2005) με το με αρ. πρωτ. 1399/16-1-2018 έγγραφο και μας ενημέρωσε ότι, «μετά τον εντοπισμό του σχετικού φακέλου από το αρχείο της υπηρεσίας, επιβεβαιώνεται η γνησιότητα της υπ' αρ. 13/11-12-1995 πράξης Προέδρου του Επιστημονικού Συμβουλίου του Ινστιτούτου Τεχνολογικής Εκπαίδευσης του Υπουργείου Παιδείας και Θρησκευμάτων, η οποία έχει εκδοθεί στο όνομα Μ.Σ. και αναγνωρίζει τον τίτλο σπουδών της Bachelor of Science in Information Management ως ισότιμο και αντίστοιχο με τα πτυχία που απονέμονται από τα Τεχνολογικά Εκπαιδευτικά Ιδρύματα, ειδικότητας Πληροφορικής. Επισημαίνεται ότι η ως άνω πράξη αντικατέστησε τη βεβαίωση του ΔΙΚΑΤΣΑ, με αριθμό πρωτοκόλλου 5878/1-4-1988, που είχε αναγνωρίσει τον τίτλο σπουδών της Bachelor of Science in Information Management ως ισότιμο με τα απονεμόμενα από Ελληνικά Ανώτατα Εκπαιδευτικά Ιδρύματα, με την επισήμανση ότι οι σπουδές αντίστοιχης ειδικότητας δεν υπάρχουν σε αυτά. Κατά συνέπεια, ο τίτλος σπουδών της ως άνω έχει αναγνωριστεί ως πτυχίο ισότιμο και αντίστοιχο προς τα απονεμόμενα από τα Τμήματα Πληροφορικής των Τεχνολογικών Εκπαιδευτικών Ιδρυμάτων (ΤΕΙ).

Κατόπιν των ανωτέρω, ερωτάται το Γραφείο Νομικού Συμβούλου, εάν η Διεύθυνση Ανθρώπινου Δυναμικού και Διοικητικής Υπηρεσίας του Υπουργείου Υγείας νομιμοποιείται σε περαιτέρω ενέργειες ανάκλησης της απόφασης μετάταξης, δεδομένων των οριζόμενων στο άρθρο 20 του ν.3528/2007 «Κώδικας Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων ΝΠΔΔ», περί ευλόγου χρονικού διαστήματος ανακλήσεως πράξεων διορισμού και κατ' επέκταση πράξεων μετάταξης, ως οιονεί διορισμού. Επιπλέον, στο σημείο αυτό, σας γνωρίζουμε ότι :

α. Η εν λόγω υπάλληλος μετατάχθηκε κατόπιν αιτήσεώς της και δυνάμει των διατάξεων του άρθρου δέκατου τρίτου, παρ.Α, περ.2, εδάφια α, ε, στ και περ.3 του

ν.4286/2014, με το άρθρο 49 παρ.2α ν.4508/2017, ΦΕΚ Α' 200/22-12-2017 από το Υπουργείο Υγείας στην Εθνική Σχολή Δημόσιας Υγείας από 29-12-2014 (ημερομηνία δημοσίευσης της υπ. αρ. 86567/23-12-2014 Κ.Υ.Α.) με την ίδια σχέση εργασίας και ταυτόχρονη μεταφορά της θέσης στον κλάδο ΠΕ Πληροφορικής για τη στελέχωση της Σχολής.

β. Επίσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου δέκατου τρίτου, παρ.Α., περ.3, εδάφιο α του ν.4286/2014, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 49 παρ.2α του ν.4508/2017, ΦΕΚ Α' 200/22-12-2017, η Εθνική Σχολή Δημόσιας Υγείας (Ε.Σ.Δ.Υ.), ως αυτοδιοικούμενο Ν.Π.Δ.Δ., κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 3 του ν.2194/1994 (Α'34) και του άρθρου 12 παρ.4 του ν.3685/2008 (Α'148), λειτουργεί από 1^η Ιανουαρίου 2019 με πλήρη διοικητική και οικονομική αυτοτέλεια.

II. ΝΟΜΟΘΕΤΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

Οι σχετικές με το υποβληθέν ερώτημα διατάξεις προβλέπουν τα ακόλουθα :

2. Στον ν.1404/1983 (ΦΕΚ 173/24-11-1983 τ.Α'), άρθρο 14 περίπτωση II «Δομή και λειτουργία των τεχνολογικών εκπαιδευτικών ιδρυμάτων» (και ήδη καταργηθέν) προβλέπονται τα εξής:

II. Ινστιτούτο Τεχνολογικής Εκπαίδευσης

1. Ιδρύεται δημόσια υπηρεσία που υπάγεται στον Υπουργό Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων και έχει τον τίτλο «Ινστιτούτο Τεχνολογικής Εκπαίδευσης» (Ι.Τ.Ε.). Έργο του Ι.Τ.Ε. είναι να εισηγείται στον Υπουργό Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων για εκπαιδευτικά και επιστημονικά θέματα της τριτοβάθμιας και τεχνολογικής εκπαίδευσης και ιδίως για :

α) Την οργάνωση και συνεχή βελτίωση της εκπαιδευτικής διαδικασίας και την ουσιαστικοποίηση της παρεχόμενης εκπαίδευσης με ανάλογα δικαστικά προγράμματα.

β) Τους εσωτερικούς κανονισμούς των Τ.Ε.Ι.

γ) Τα θέματα σπουδών που έχουν σχέση με τις μεταγραφές και κατατάξεις σπουδαστών.

δ) Το περίγραμμα των προγραμμάτων σπουδών των διάφορων ειδικοτήτων.

ε) Τα κριτήρια και τις διαδικασίες κρίσης διδακτικών βιβλίων.

στ) Προγράμματα μετεκπαίδευσης και υποτροφιών του Ε.Π. και Ε.Ε.Π. των Τ.Ε.Ι.

ζ) Θέματα τεχνολογικής παιδείας που του αναθέτει ο Υπουργός.



2. Το Ι.Τ.Ε. αποφαινεται για την ισοτιμία τίτλων σπουδών σε σχέση με ειδικότητες και κατευθύνσεις των Τ.Ε.Ι.».

3. Στο π.δ. 50/2001 (ΦΕΚ 39/5-3-2001, τ.Α') άρθρο 3 και 6, «περί καθορισμού προσόντων διορισμού σε θέσεις φορέων του δημοσίου τομέα», όπως τροποποιήθηκε με το π.δ. 347/2003 (ΦΕΚ 315/31-12-2003, τ.Α'), άρθρο μόνο, παρ.3 προβλέπονται τα εξής :

«Άρθρο 3

Κλάδοι Πανεπιστημιακής Εκπαίδευσης (ΠΕ)

1. Για τους κλάδους ΠΕ μιας ή περισσοτέρων ειδικοτήτων των οποίων η ονομασία είναι ίδια με την ονομασία πτυχίου ή διπλώματος ΑΕΙ, προσόν διορισμού ορίζεται το ομώνυμο, κατά ειδικότητα, πτυχίο ή δίπλωμα ΑΕΙ της ημεδαπής ή ισότιμο αντίστοιχης ειδικότητας σχολών της αλλοδαπής.
2. Στην περίπτωση κλάδου ή ειδικότητας για την οποία το οριζόμενο από την προηγούμενη παράγραφο πτυχίο ή δίπλωμα δεν παρέχεται από ΑΕΙ ημεδαπής, ως προσόν διορισμού γίνεται δεκτό το συναφούς ονομασίας πτυχίο ή δίπλωμα ΑΕΙ της ημεδαπής ή το ομώνυμο ή συναφούς ονομασίας ισότιμο πτυχίο ή δίπλωμα σχολών της αλλοδαπής».

« Άρθρο 6

Κλάδος ΠΕ Πληροφορικής

1. Προσόν διορισμού στον εισαγωγικό βαθμό ορίζεται πτυχίο ή δίπλωμα :

Πληροφορικής

Πληροφορικής και Τηλεπικοινωνιών

Ηλεκτρολόγου Μηχανικού και Μηχανικού Υπολογιστών

Εφαρμοσμένης Πληροφορικής

Ηλεκτρολόγου Μηχανικού και Τεχνολογίας Υπολογιστών

Μηχανικού Η/Υ και Πληροφορικής

Επιστήμης Υπολογιστών

Ηλεκτρονικού και Μηχανικού Υπολογιστών

Μηχανικών Πληροφοριακών και Επικοινωνιακών Συστημάτων

Μηχανικών Η/Υ Τηλεπικοινωνιών και Δικτύων

Επιστήμης και Τεχνολογίας Υπολογιστών

Πληροφορικής (Ε.Α.Π.)

Διδακτικής της Τεχνολογίας και Ψηφιακών Συστημάτων

Επιστημών και Πολιτισμού Κατεύθυνση Η/Υ (Π.Σ.Ε.) Α.Ε.Ι. της ημεδαπής ή ισότιμο, αντίστοιχης ειδικότητας σχολών της αλλοδαπής.

Με την προκήρυξη μπορεί να ορίζονται εξειδικεύσεις της ειδικότητας Πληροφορικής. Στην περίπτωση αυτή απαιτείται το ομώνυμο ή ταυτόσημο κατά το περιεχόμενο της εξειδίκευσης πτυχίο ή δίπλωμα της ημεδαπής ή ισότιμο, αντίστοιχης ειδικότητας, σχολών της αλλοδαπής.

2. Σε περίπτωση που δεν καθίσταται δυνατή η πλήρωση των θέσεων από υποψηφίους με τα παραπάνω προσόντα, επιτρέπεται ο διορισμός από υποψηφίους με πτυχία ή διπλώματα Α.Ε.Ι. της ημεδαπής ή ισότιμα της αλλοδαπής σε ειδικότητα που ορίζεται κάθε φορά με την προκήρυξη, ύστερα από αίτημα του οικείου φορέα και έγκριση του Α.Σ.Ε.Π., καθώς και εμπειρία δύο τουλάχιστον ετών στο αντικείμενο».

4. Στον ν.3328/2005 (ΦΕΚ 80/1-4-2005, τ.Α') άρθρο 19 «Διεπιστημονικός Οργανισμός Αναγνώρισης Τίτλων Ακαδημαϊκών και Πληροφόρησης και άλλες διατάξεις» προβλέπεται το εξής :

« Άρθρο 19

Κατάργηση του Δ.Ι.Κ.Α.Τ.Σ.Α. και του Ι.Τ.Ε. Μεταβατικές διατάξεις

1. Καταργείται το Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία Δ.Ι.Κ.Α.Τ.Σ.Α. (Ν. 741/1977) και η δημόσια υπηρεσία με τίτλο Ι.Τ.Ε. (Ν. 1404/1983), οι δε αρμοδιότητές τους περιέχονται στον Οργανισμό

3. Ο Οργανισμός αυτοδικαίως υποκαθιστά το Δ.Ι.Κ.Α.Τ.Σ.Α. και Ι.Τ.Ε., καθώς και τα πανεπιστήμια σχετικά με την αναγνώριση τίτλων. Η κινητή περιουσία και τα αρχεία του Δ.Ι.Κ.Α.Τ.Σ.Α. και του Ι.Τ.Ε. περιέχονται κατά κυριότητα στον Οργανισμό ...».

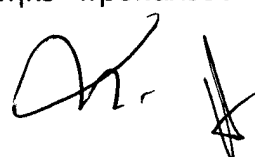
5. Στον ν.3528/2007 (ισχύων Υ.Κ., ΦΕΚ 26/9-2-2007, τ.Α') στα άρθρα 20 και 70, όπως ισχύει, προβλέπονται τα εξής :

« Άρθρο 20

Ανάκληση διορισμού

1. Η πράξη διορισμού ανακαλείται υποχρεωτικά, εάν ο διοριζόμενος δεν αποδέχτηκε το διορισμό ρητώς ή σιωπηρώς ή δεν εκπλήρωσε άλλες νόμιμες πρόσθετες υποχρεώσεις πριν από την ανάληψη υπηρεσίας.

2. Η πράξη διορισμού, που έγινε κατά παράβαση νόμου, ανακαλείται εντός διετίας από τη δημοσίευσή της. Μετά την παρέλευση της προθεσμίας αυτής η πράξη διορισμού ανακαλείται, εάν αυτός που διορίστηκε προκάλεσε



δολίως ή υποβοήθησε την παρανομία ή εάν ο διορισμός του έγινε κατά παράβαση των άρθρων 4 και 8 του παρόντος Κώδικα.

- 3.Ο υπάλληλος, του οποίου η πράξη διορισμού ανακλήθηκε κατά την προηγούμενη παράγραφο, υπέχει τις ευθύνες των δημοσίων υπαλλήλων για το χρόνο κατά τον οποίο άσκησε τα καθήκοντά του και οι πράξεις του είναι έγκυρες.
- 4.Οι διατάξεις της παρ.2 για απαγόρευση ανάκλησης της πράξης διορισμού μετά την πάροδο διετίας δεν εφαρμόζονται, όταν η πράξη διορισμού ακυρώνεται δικαστικώς».

« 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.
- 3.Ο υπάλληλος μετατάσσεται με το βαθμό που κατέχει. Αν ο εισαγωγικός βαθμός του κλάδου στον οποίο μετατάσσεται είναι ανώτερος του βαθμού που κατέχει, μετατάσσεται με τον εισαγωγικό αυτό βαθμό. Ο χρόνος υπηρεσίας που έχει διανυθεί στο βαθμό της θέσης στην οποία μετατάσσεται, θεωρείται ότι έχει διανυθεί στο βαθμό της θέσης στην οποία μετατάσσεται, εφόσον έχει διανυθεί με τον τίτλο σπουδών που απαιτείται για τον κλάδο αυτόν.
- 4.Σε περίπτωση που υπάρχουν περισσότεροι υποψήφιοι για μετάταξη προηγούνται αυτοί που κατέχουν τον προβλεπόμενο τίτλο σπουδών και ακολουθούν οι υποψήφιοι που κατέχουν τίτλο σπουδών που προβλέπεται ως επικουρικό προσωπικό διορισμού.

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».

III. ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΚΑΙ ΕΦΑΡΜΟΓΗ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ

6. Με τις προεκτεθείσες κατά χρόνον κρίσιμες για το υποβληθέν ερώτημα διατάξεις ρυθμίζονται θέματα που αναφέρονται στη μετάταξη των δημοσίων υπαλλήλων σε κλάδο ανώτερης κατηγορίας. Σύμφωνα με τη ρητή πρόβλεψη του ισχύοντος Υπαλληλικού Κώδικα, άρθρο 70 παρ.1, εδ.2, ο μετατασσόμενος πρέπει να κατέχει τον τίτλο σπουδών που απαιτείται για τον κλάδο στον οποίο μετατάσσεται.

7. Στις διατάξεις του π.δ. 50/2001, άρθρο 6, ορίζονται τα προσόντα διορισμού στον κλάδο ΠΕ Πληροφορικής, στον οποίο ζήτησε τη μετάταξη και εν τέλει μετατάχθηκε η υπάλληλος κατά το ιστορικό του ερωτήματος. Στην παράγραφο 1 του εν λόγω άρθρου, όπως ίσχυε κατά τον χρόνο της εν λόγω μετατάξεως, προβλεπόταν ότι προσόν διορισμού είναι πτυχίο ή δίπλωμα των αναλυτικά αναφερομένων σε αυτήν τμημάτων Α.Ε.Ι. της ημεδαπής ή ισότιμων, αντίστοιχης ειδικότητας σχολών της αλλοδαπής.

8. Όπως παγίως γίνεται δεκτό από τη νομολογία, η μετάταξη δημοσίου υπαλλήλου αναλύεται θεωρητικώς (εν είδει πλάσματος δικαίου) σε απόλυση από μια θέση και διορισμό σε ομοιόβαθμη θέση (ΣτΕ 4237/2005, 456/1981, ΔΕΑ 246/2015, 3753/2013, Γνωμ. ΝΣΚ 92/2018, 200/2017, 280/2016 (Ολομ.), 163/2016, 147/2001, απάντων των ως άνω με περαιτέρω παραπομπές σε νομολογία). Περαιτέρω, η μετάταξη προϋποθέτει ενεργό υπαλληλική σχέση κατά τον χρόνο μετάταξης του υπαλλήλου που αφορά (Γνωμ. ΝΣΚ 200/2017, 163/2016, 126/2009).

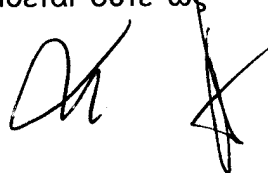
9. Ο ισχύων Υ.Κ. ρυθμίζει με το άρθρο 20 το ζήτημα της ανάκλησης της πράξης διορισμού δημοσίου υπαλλήλου ορίζοντας ρητά τις προϋποθέσεις που πρέπει να συντρέχουν για να χωρήσει η εν λόγω ανάκληση. Στην παράγραφο 1 προβλέπονται οι περιπτώσεις της υποχρεωτικής ανάκλησης που είναι η ρητή ή σιωπηρή μη αποδοχή του διορισμού και η μη εκπλήρωση ετέρων πρόσθετων νόμιμων προϋποθέσεων πριν την ανάληψη υπηρεσίας. Στην παρ.2 εδ.α' ορίζεται ότι η πράξη διορισμού κατά παράβασιν νόμου ανακαλείται εντός διετίας από τη δημοσίευσή της,

ενώ στο εδ.β' ορίζεται ότι μετά την παρέλευση της διετίας η ανάκληση χωρεί όταν ο διορισθείς δολίως προκάλεσε η υποβοήθησε στο παράνομον του διορισμού ή εάν ο διορισμός έγινε κατά παράβασιν των άρθρων 4 και 8 του Υ.Κ.

10. Οι ως είρηται διατάξεις ρυθμίζουν ρητά την ανάκληση της πράξης διορισμού δημοσίου υπαλλήλου και είναι ως εκ του ρυθμιστικού τους αντικειμένου ειδικές. Συναφώς γίνεται δεκτό ότι, οι γενικές αρχές για την ανάκληση διοικητικών πράξεων δεν ισχύουν, εν προκειμένω, αφού τυγχάνουν εφαρμογής μόνον ελλείψει ειδικών διατάξεων (ΣτΕ 1610/1999, Ε. Σπηλιωτόπουλος «Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου 2017», σελ. 197-198, Γνωμ. ΝΣΚ 92/2018). Επισημαίνεται ότι μεταξύ των γενικών αρχών ανάκλησης εν γένει παρανόμων διοικητικών πράξεων ανήκει και η περίπτωση που η ανάκληση χωρεί και πέραν του ευλόγου χρόνου από την έκδοσή της (που είναι κατά τη διάταξη του άρθρου μόνο του α.ν. 261/1968 μια πενταετία) για λόγους δημοσίου συμφέροντος (ΣτΕ 2695/2012, σκ.5). Πάντως, εν προκειμένω, υφίστανται ρητές διατάξεις που ορίζουν τις περιπτώσεις ανάκλησης της πράξης διορισμού μετά τη διετία από τον διορισμό, οπότε δεν τίθεται ζήτημα εφαρμογής των γενικών αρχών ανάκλησης εν γένει παράνομων διοικητικών πράξεων. Στη Γνωμ. ΝΣΚ 92/2018 (σκ.7) γίνεται ενδελεχής αναφορά στην ιστορική επισκόπηση της ανάκλησης διορισμού, η οποία ανατρέχει στις διατάξεις του άρθρου 20 του Υ.Κ. του 1951 (ν.1726/1956) και οδηγεί στο ίδιο συμπέρασμα, καθώς είχε πανομοιότυπο περιεχόμενο με το νυν ισχύον άρθρο 20. Επίσης, στην ως άνω γνωμοδότηση γίνεται στην αυτή σκέψη (7) ειδική μνεία στο αρχικό σχέδιο του Υ.Κ. του 1951, όπου υπήρχε, όπως ο Μιχ. Στασινόπουλος σχολιάζει, διάταξη για απεριόριστη ανάκληση του διορισμού άνευ μεν δόλου των υπαλλήλων, αλλά για λόγους δημοσίου συμφέροντος. Η διάταξη αυτή απαλήφθηκε, μετά από συζήτηση στην κοινοβουλευτική επιτροπή, ώστε να μη δοθεί η ευχέρεια στη διοίκηση να ανακαλεί απεριόριστα τον διορισμό επικαλούμενη αναρίθμητους λόγους δημοσίου συμφέροντος. Από τα προεκτεθέντα συνάγεται ότι, παρά τη μη εφαρμογή των γενικών αρχών ανάκλησης διοικητικών πράξεων λόγω της ύπαρξης ρητών προϋποθέσεων ανάκλησης της πράξης διορισμού, μπορεί να χωρήσει ανάκληση της πράξης διορισμού μετά την παρέλευση διετίας από αυτόν και χωρίς χρονικό περιορισμό (άνευ δόλου του υπαλλήλου ή υποβοήθησης στην παρανομία), όταν όμως υφίσταται αιτιολογημένα εντόνως κρίσιμη ανάγκη υπεράσπισης υπέρτατου δημοσίου συμφέροντος (Γνωμ. ΝΣΚ 92/2018).

11. Όπως προκύπτει από το ιστορικό που παραθέτει η υπηρεσία στο έγγραφο υποβολής του ερωτήματος εχώρησε το 2009 μετάταξη υπαλλήλου από τον κλάδο ΤΕ Πληροφορικής στον κλάδο ΠΕ Πληροφορικής, ενώ η υπάλληλος διέθετε τίτλο σπουδών που είχε αναγνωριστεί ως ισότιμος και αντίστοιχος με τα πτυχία που απονέμονται από τα Τεχνολογικά Εκπαιδευτικά Ιδρύματα, ειδικότητας Πληροφορικής. Σημειωτέον ότι, η από 1-4-1988 προηγηθείσα βεβαίωση του ΔΙ.Κ.Α.Τ.Σ.Α. αναγνώρισε το πτυχίο της υπαλλήλου ως ισότιμο με τα απονεμόμενα από τα Ελληνικά Ανώτατα Εκπαιδευτικά Ιδρύματα με την ρητή διευκρίνιση ότι, σπουδές αντίστοιχης ειδικότητας δεν υπάρχουν (για τον τότε χρόνο) στα Ελληνικά Α.Ε.Ι. Στη συνέχεια, η από 18-2-1998 πράξη αναγνώρισης του τότε υφισταμένου Ινστιτούτου Τεχνολογικής Εκπαίδευσης (Ι.Τ.Ε.) και ήδη καταργηθέντος με το άρθρο 19 παρ.1 του ν.3328/2005 από τον Δ.Ο.Α.Τ.Α.Π. (ο οποίος υποκαθιστά εφεξής στην αναγνώριση τίτλων το ως άνω Ινστιτούτο σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ.3 του ως άνω νόμου) αντικατέστησε την από 1-4-1988 βεβαίωση του ΔΙ.Κ.Α.Τ.Σ.Α. και αφορά πλέον μόνον στην ισοτιμία και αντιστοιχία του τίτλου της υπαλλήλου με τα πτυχία που απονέμονται από τα Τεχνολογικά Εκπαιδευτικά Ιδρύματα ειδικότητας πληροφορικής. Η υπάλληλος δεν εξήτησε, έκτοτε, ούτε την αναγνώριση από τα αρμόδια όργανα της αντιστοιχίας του τίτλου σπουδών της με εκείνον του τμήματος Ελληνικού Α.Ε.Ι. πανεπιστημιακού επιπέδου, ούτε την αναγνώριση επαγγελματικών προσόντων από το Σ.Α.Ε.Π., ως αρμόδιου οργάνου για τη χορήγηση αναγνώρισης επαγγελματικών προσόντων και επαγγελματικής ισοδυναμίας πτυχίων από αλλοδαπά πανεπιστήμια με τα αντίστοιχα που απονέμονται από τα ελληνικά Α.Ε.Ι. ή Τ.Ε.Ι. Επομένως απουσιάζει η προϋπόθεση πτυχίου ή διπλώματος ομώνυμου, κατ' ειδικότητα με ΑΕΙ της ημεδαπής ή ισότιμο αντίστοιχης ειδικότητας σχολών της αλλοδαπής, που είναι απαραίτητο για τον διορισμό στον οποίο η υπάλληλος μετατάχθηκε (π.δ. 50/2001, άρθρο 6, όπως ίσχυε κατά τον χρόνο της μετάταξης).

12. Παρατηρείται, κατ' αρχήν, ότι η εν λόγω μετάταξη δεν βρίσκει έρεισμα στις προβλέψεις των ισχυουσών για τις μετατάξεις διατάξεων κατά τον χρόνο που πραγματοποιήθηκε. Το επακόλουθο ζήτημα της ανάκλησης της εν λόγω μετάταξης, θεωρούμενης (πλάσματι) ως διορισμού, διέπεται από το άρθρο 20 του Υ.Κ. Δεδομένου ότι έχει ήδη παρέλθει προ πολλού η διετία από την ως άνω μετάταξη επιβάλλεται με την παρ.2 του άρθρου αυτού να διερευνηθεί η ύπαρξη δόλου του υπαλλήλου ή αν υποβοήθησε στην παρανομία, καθ' όσον ζήτημα παράβασης των άρθρων 4 και 8 (περί ιθαγένειας και ποινικής καταδίκης κ.α.) δεν τίθεται ούτε ως



ερώτημα ούτε ως προβληματισμός από την υπηρεσία. Η διερεύνηση του δόλου ή της υποβοήθησης στην παρανομία είναι υπηρεσιακή αρμοδιότητα και καθήκον της διοικητικής υπηρεσίας και δεν εμπίπτει στη γνωμοδοτική αρμοδιότητα. Πάντως, η ερωτώσα υπηρεσία με το έγγραφο υποβολής του ερωτήματος δεν αναφέρεται σε δόλο της υπαλλήλου, ενώ επικαλείται και σχετική αλληλογραφία με τον Δ.Ο.Α.Τ.Α.Π. από την οποία και επιβεβαιώνεται η γνησιότητα της υπ. αρ. 13/11-12-1995 πράξης Προέδρου του Επιστημονικού Συμβουλίου του Ινστιτούτου Τεχνολογικής Εκπαίδευσης (Ι.Τ.Ε.) του Υπουργείου Παιδείας και Θρησκευμάτων, με την οποία αναγνωρίζεται το ίδιο πτυχίο ως ισότιμο και αντίστοιχο με τα πτυχία που απονέμονται από τα Τεχνολογικά Εκπαιδευτικά Ιδρύματα, ειδικότητας Πληροφορικής.

13. Όπως ήδη αναπτύχθηκε, οι προϋποθέσεις ανάκλησης της μετά από περίπου 9 χρόνια κατά το ιστορικό του ερωτήματος μετάταξης υπαλλήλου αναζητούνται στο άρθρο 20 παρ.2 του Υ.Κ. Οι εκεί προβλεπόμενες προϋποθέσεις της ύπαρξης δόλου ή της υποβοήθησης του υπαλλήλου στην παρανομία δεν φαίνεται από τα ως άνω προεκτεθέντα στοιχεία ότι συντρέχουν εν προκειμένω, αλλά, σε κάθε περίπτωση, όπως ήδη αναπτύχθηκε στο σκέλος 12 της παρούσας γνωμοδότησης, εναπόκειται στην υπηρεσιακή αρμοδιότητα και στο καθήκον της αρμόδιας υπηρεσίας να διερευνήσει τον δόλο της υπαλλήλου ή της υποβοήθησης στην παρανομία.

14. Η Πρόεδρος του Τμήματος Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Αντιπρόεδρος του ΝΣΚ και οι Νομικοί Σύμβουλοι Σταύρος Σπυρόπουλος και Ιουλία Σφυρή, διατύπωσαν την εξής ειδικότερη γνώμη : Η κρίση περί του εάν η μεταταγείσα παρανόμως Μ.Σ. προκάλεσε δολίως ή υποβοήθησε την παρανομία αυτή της Διοίκησης, ως λόγος ανάκλησης της πράξης της παράνομης μετάταξης, ανεξάρτητα από τον χρόνο που παρήλθε από τότε που αυτή πραγματοποιήθηκε (άρθρο 20, παρ.2, εδαφ. β' του Υ.Κ.), ως ουσιαστική, ανήκει στην αρμοδιότητα της οικείας Υπηρεσίας. Όμως, κατά την έρευνα που θα κάνει, προκειμένου να διαμορφώσει την κρίση της αυτή, οφείλει να λάβει υπόψη της ότι, στην προκειμένη περίπτωση, από τα στοιχεία του φακέλου, που τέθηκαν υπόψη του Τμήματος, προκύπτουν σοβαρές ενδείξεις περί της συνδρομής του ανωτέρω λόγου επιτρεπτής ανάκλησης της πράξης μετάταξης της Μ.Σ. Οι ενδείξεις αυτές προκύπτουν, ιδίως, από την από 22.10.2008 αίτηση της Μ.Σ. περί μετάταξής της στην κατηγορία ΠΕ Πληροφορικής, στην οποία, ως πιστοποιήσεις αντιστοιχίας και ισοτιμίας του αλλοδαπού τίτλου σπουδών της

(BACHELOR of SCIENCE in INFORMATION SYSTEM MANAGEMENT του YORK COLLEGE of the CITY UNIVERSITY of NEW YORK των Η.Π.Α.), για την μετάταξη στην κατηγορία αυτή, επικαλείται τις από 1.4.1988 και 17.1.1996 βεβαιώσεις του ΔΙΚΑΤΣΑ, μολονότι γνώριζε ότι οι βεβαιώσεις αυτές δεν είχαν καμία ισχύ και είχαν αντικατασταθεί, μετά από αίτησή της, από την από 18.2.1998 πράξη και την με αρ. 550/1.4.1998 βεβαίωση του Ι.Τ.Ε, σύμφωνα με τις οποίες ο ανωτέρω αλλοδαπός τίτλος σπουδών της ήταν ισότιμος και αντίστοιχος με τον τίτλο σπουδών Τ.Ε.Ι. Πληροφορικής, που απονέμουν Τ.Ε.Ι. της ημεδαπής και, επιπλέον, ουδέποτε είχε ζητήσει από τα αρμόδια όργανα την αναγνώριση της ισοτιμίας και αντιστοιχίας του τίτλου σπουδών της με εκείνον τμήματος Ελληνικού Α.Ε.Ι. πανεπιστημιακού επιπέδου, όπως απαιτούν οι σχετικές διατάξεις του π.δ. 50/2001.

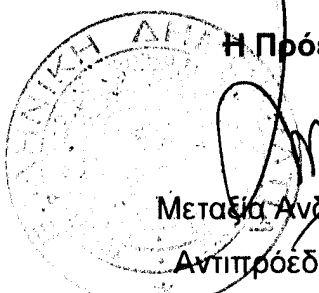
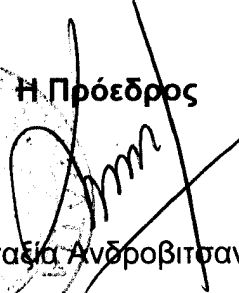
IV. ΑΠΑΝΤΗΣΗ

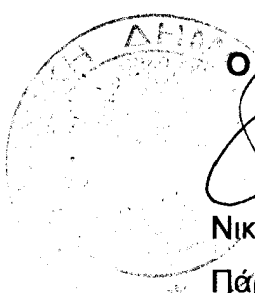
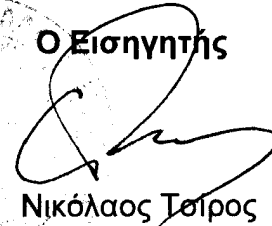
Κατόπιν των ανωτέρω, επί του τεθέντος ερωτήματος, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Ε') γνωμοδοτεί, ομοφώνως, ως εξής:

15. Η ανάκληση της κατά το ιστορικό του ερωτήματος μετάταξης υπαλλήλου από κλάδο ΤΕ σε κλάδο ΠΕ διέπεται από τις διατάξεις του Υ.Κ, άρθρο 20 παρ.2 και, καταρχήν, δεν μπορεί να γίνει λόγω παρόδου διετίας, εκτός εάν κριθεί από την αρμόδια υπηρεσία ότι, η υπάλληλος προκάλεσε δολίως ή υποβοήθησε στην παρανομία της μετάταξής της.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 27 / 06 / 2018


Η Πρόεδρος

Μεταξία Ανδροβιτοπανέα
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ


Ο Εισηγητής

Νικόλαος Τσίπρος
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.