



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

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 41/2018

**ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
(ΤΜΗΜΑ Β')**

Συνεδρίαση της 13ης Μαρτίου 2018

Σύνθεση:

Προεδρεύων : Στέφανος Δέτσης, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ, κωλυομένου του Προέδρου Αλεξάνδρου Καραγιάννη, Αντιπρόεδρου 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.

ΑΡΙΘΜΟΣ ΕΡΩΤΗΜΑΤΟΣ : Το υπ' αριθμ. πρωτ. ΥΠΕΝ/ΥΠΡΓ/4078/702/24-1-2018 έγγραφο του Υπουργού Περιβάλλοντος και Ενέργειας

ΕΡΩΤΗΜΑ : Ερωτάται : 1) Εάν συντρέχει υποχρέωση παροχής σύμφωνης αιτιολογημένης γνώμης του Υπηρεσιακού Συμβουλίου υπό την έννοια του άρθρου 31 ν. 3528/2007 για τη συμμετοχή του αποσπασθέντος υπαλλήλου Ν. Λ. στο Διοικητικό Συμβούλιο της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία «Δ. Α.Ε.», που τελεί υπό την εποπτεία του Υπουργού Περιβάλλοντος και Ενέργειας, ως μη εκτελεστικό μέλος, στα πλαίσια των καθηκόντων του.

2) Σε περίπτωση καταφατικής απάντησης επί του πρώτου ερωτήματος, εάν συντρέχει αρμοδιότητα του Υπηρεσιακού Συμβουλίου του φορέα προέλευσης του εν λόγω αποσπασθέντος υπαλλήλου, ήτοι της Επιτροπής Ανταγωνισμού, ή του φορέα

υποδοχής του, ήτοι του Υπουργείου Περιβάλλοντος και Ενέργειας για παροχή σχετικής σύμφωνης γνώμης.

3) Σε περίπτωση αρμοδιότητας του Υπηρεσιακού Συμβουλίου της Επιτροπής Ανταγωνισμού, εάν η δυνατότητα συμμετοχής του άνω υπαλλήλου στο διοικητικό συμβούλιο της συγκεκριμένης ανώνυμης εταιρείας κρίνεται με βάση τα καθήκοντα και υποχρεώσεις του στον φορέα προέλευσης αυτού ή με βάση τα καθήκοντα και τις υποχρεώσεις του στο φορέα υποδοχής του και ειδικότερα, δεδομένης της φύσεως των αρμοδιοτήτων της Επιτροπής Ανταγωνισμού και ιδίως του κατ' αρμοδιότητα κατασταλτικής φύσεως ελέγχου επιχειρήσεων στις οποίες περιλαμβάνεται και η Δ. ΑΕ, εάν τίθεται θέμα ασυμβίβαστου για τον ανωτέρω υπάλληλο, λόγω της ιδιότητας του ως υπαλλήλου Ι.Δ.Α.Χ. της Επιτροπής Ανταγωνισμού αποσπασμένου στο Γραφείο του Υπουργού Περιβάλλοντος και Ενέργειας και ταυτόχρονα του μέλους του διοικητικού συμβουλίου της Δ. ΑΕ, έστω και μη εκτελεστικού.

ΕΙΣΗΓΗΤΡΙΑ : Κωνσταντίνα Νασοπούλου, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Επί των ανωτέρω ερωτημάτων το Β' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδότησε ως εξής:

Ιστορικό

1. Όπως προκύπτει από το έγγραφο ερωτώσας υπηρεσίας και τα στοιχεία του φακέλου που το συνοδεύουν, ο Ν.Λ. υπηρετούσε στην Επιτροπή Ανταγωνισμού - Ανεξάρτητη Διοικητική Αρχή - με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου με ειδικότητα στα Εφαρμοσμένα Οικονομικά - Μικροοικονομική Θεωρία και Οικονομική και βαθμό Α' (υπ' αρ. πρωτ. 941/15.2.2017 Πιστοποιητικό Υπηρεσιακών Μεταβολών της Γενικής Δ/σης Ανταγωνισμού) .

2. Με απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Ανάπτυξης και Περιβάλλοντος και Ενέργειας (υπ' αρ. πρωτ. 9020/8.3.2017 υπουργική απόφαση - ΥΟΔΔ 119/14.3.2017), που εκδόθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 55 και 56 του π.δ/τος 63/2005 (Α 98) σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 23 και 24 του ν. 4320/2015 (Α 29), ο ως άνω υπάλληλος αποσπάστηκε από την Επιτροπή Ανταγωνισμού του Υπουργείου Οικονομίας και Ανάπτυξης στο Γραφείο του Υπουργού Περιβάλλοντος και Ενέργειας, από 20.2.2017 σε προσωρινή ομοιόβαθμη θέση, του κλάδου ΠΕ Διοικητικού - Οικονομικού. Ρητά δε ορίστηκε στην εν λόγω

απόφαση ότι η απόσπαση λήγει αυτοδικαίως με την κατά οποιονδήποτε τρόπο λήξη της θητείας του Υπουργού Περιβάλλοντος και Ενέργειας

3. Με επιστολή του Διευθυντή του Γραφείου του Υπουργού Περιβάλλοντος και Ενέργειας (υπ' αρ. πρωτ. ΥΠΕΝ/ΥΠΡΓ/27472/7836/10.11.2017 έγγραφο Υπουργείου Περιβάλλοντος και Ενέργειας) προς την Επιτροπή Ανταγωνισμού ενημερώθηκε το Υπηρεσιακό Συμβούλιο της Επιτροπής για τη συμμετοχή του αποσπασθέντος υπαλλήλου Ν. Λ. ως μη εκτελεστικού μέλους στο διοικητικό συμβούλιο της εποπτευόμενης από τον Υπουργό Περιβάλλοντος και Ενέργειας εταιρείας με την επωνυμία «Δ. Α.Ε.» και ότι η εν λόγω συμμετοχή δεν δημιουργεί οποιοδήποτε κώλυμα στην εκτέλεση των υπηρεσιακών του καθηκόντων, ήτοι τυχόν κώλυμα λόγω ασυμβιβάστου ή αντικρουόμενων συμφερόντων ή κώλυμα σχετικό με τα ωράρια άσκησης της υπηρεσιακής του εργασίας.

4. Ακολούθησε η από 13.11.2017 αίτηση (υπ' αρ. πρωτ. 927/13.11.2017) του ιδίου υπαλλήλου ενώπιον του Υπηρεσιακού Συμβουλίου της Επιτροπής Ανταγωνισμού για τη χορήγηση άδειας ασκήσεως ιδιωτικού έργου, κατά τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 31 και 32 του ν. 3528/2007 λόγω της συμμετοχής του στο Διοικητικό Συμβούλιο της Δ. Α.Ε..

5. Με απόφαση της γενικής συνελεύσεως που πραγματοποιήθηκε την 30^η Νοεμβρίου 2017 εξελέγη ο Ν. Λ. ως μη εκτελεστικό μέλος του διοικητικού συμβουλίου της εταιρείας, κατ' αρ. 11 παρ. 2^α του καταστατικού από το ΤΑΙΠΕΔ υπό την ιδιότητά του ως μετόχου της πλειοψηφίας σε ποσοστό 65% και κατόπιν συνεννοήσεως με το εποπτεύον Υπουργείο Περιβάλλοντος και Ενέργειας (υπ' αριθμ. 103/30.11.2017 απόφαση της γενικής συνέλευσης).

6. Την ίδια μέρα το Διοικητικό Συμβούλιο της Δ. Α.Ε. συγκροτήθηκε σε σώμα (απόσπασμα πρακτικών της 1305/30.11.2017 συνεδρίασης του διοικητικού συμβουλίου).

7. Για τη συμμετοχή του στο διοικητικό συμβούλιο της Δ. Α.Ε. ο Ν. Λ. πρόκειται να λαμβάνει την εκάστοτε αποζημίωση, κατ' εφαρμογή του άρθρου 24 παρ. 2 ΚΝ 2190/1920.

8. Επί της αιτήσεως του Ν. Λ. για χορήγηση άδειας ασκήσεως ιδιωτικού έργου δεν έχει μέχρι σήμερα εκδοθεί απόφαση. Δεδομένης της ήδη συντελεσθείσας εκλογής του αιτούντος ως μη εκτελεστικού μέλους του διοικητικού συμβουλίου της Δ. Α.Ε., προέκυψαν αμφιβολίες ποιο είναι το αρμόδιο υπηρεσιακό συμβούλιο για την

παροχή σύμφωνης γνώμης κατά τη διαδικασία χορήγησης άδειας και τη δυνατότητα ή μη συμμετοχής του εν λόγω αποσπασθέντος υπαλλήλου στο διοικητικό συμβούλιο της εταιρείας βάσει των κρίσιμων εφαρμοστέων διατάξεων και ειδικότερα των άρθρων 31, 32, 68, 120 παρ. 2 και 159 ν. 3528/2007 σε συνδυασμό με τα άρθρα 55 και 56 πδ 63/2005 και τις σχετικές προβλέψεις του αρ. 11 παρ. 2^α του Καταστατικού της Δ. Α.Ε. περί εκλογής μελών του διοικητικού συμβουλίου της εταιρείας από το μέτοχο πλειοψηφίας, και ως εκ τούτου υπεβλήθησαν τα ανωτέρω ερωτήματα.

Νομοθετικό πλαίσιο

9. Στις διατάξεις των άρθρων 55 και 56 του π.δ/τος 63/2005, ως τροποποιηθείσες ισχύουν, προβλέπεται, μεταξύ άλλων, ότι :

« Άρθρο 55 – Πολιτικά γραφεία μελών της Κυβέρνησης και υφυπουργών και προσωπικό των γενικών γραμματέων

1. Για τις θέσεις υπουργών, αναπληρωτών υπουργών, υπουργών Επικρατείας και υφυπουργών, υφίστανται αντίστοιχα "πολιτικά γραφεία" υπουργών, αναπληρωτών υπουργών, υπουργών Επικρατείας και υφυπουργών.....

3.. Στα πολιτικά γραφεία Αντιπροέδρων της Κυβέρνησης Υπουργών, Αναπληρωτών Υπουργών και Υφυπουργών επιτρέπεται κατά παρέκκλιση των κείμενων διατάξεων και χωρίς χρονικό περιορισμό, με απόφαση του μέλους της Κυβέρνησης στο οποίο υπάγεται το γραφείο και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού, η απόσπαση μέχρι δέκα (10) υπαλλήλων του Δημοσίου ή νομικού προσώπου του δημόσιου τομέα.....

Η απόσπαση γίνεται σε προσωρινές ομοιόβαθμες θέσεις που συνιστώνται κατά περίπτωση με την πράξη απόσπασης για όσο χρόνο ο υπάλληλος που αποσπάται προσφέρει τις υπηρεσίες του στο αντίστοιχο πολιτικό γραφείο.

.....

6. Τα πολιτικά γραφεία επικουρούν στο έργο τους τα μέλη της Κυβέρνησης και τους υφυπουργούς για τους οποίους συστάθηκαν.....

8. Η υπηρεσία του προσωπικού των πολιτικών γραφείων λήγει αυτοδικαίως με την κατά οποιοδήποτε τρόπο λήξη της θητείας του προϊσταμένου μέλους της Κυβέρνησης ή υφυπουργού.

.....

Άρθρο 56 - Οργάνωση και λειτουργία πολιτικών γραφείων μελών της Κυβέρνησης και υφυπουργών

1. Τα πολιτικά γραφεία μελών της Κυβέρνησης και υφυπουργών αποτελούν δημόσιες υπηρεσίες που υπάγονται απευθείας στο μέλος της Κυβέρνησης ή υφυπουργό, για την επικουρία του οποίου λειτουργούν.....

2. Τα πολιτικά γραφεία επικουρούν στο έργο τους τα μέλη της Κυβέρνησης ή τους υφυπουργούς στους οποίους υπάγονται. Στα πολιτικά γραφεία ανήκει μεταξύ των άλλων η συγκέντρωση των αναγκαίων στοιχείων προς ενημέρωση του προϊσταμένου μέλους της Κυβέρνησης ή υφυπουργού, κατά την εκπλήρωση των καθηκόντων τους, η επιμέλεια της αλληλογραφίας τους, η τήρηση του προσωπικού τους πρωτοκόλλου, η φροντίδα για ό,τι αφορά την επικοινωνία τους με τους βουλευτές, τους πολίτες, τους εκπροσώπους των κοινωνικών φορέων ..και τους δημόσιους γενικά λειτουργούς καθώς και η μέριμνα για τη σωστή εκπλήρωση των εθιμοτυπικών τους υποχρεώσεων.....

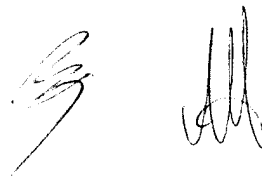
4. Για την εκπλήρωση του κατά την παρ. 2 έργου τους τα πολιτικά γραφεία συγκροτούνται ως ακολούθως:

α) γ).....

Στο προσωπικό των πολιτικών γραφείων υπολογίζεται επιπλέον ο αριθμός των υπαλλήλων που υπηρετούν σε αυτό με απόσπαση βάσει του άρθρου 55 παρ. 3.

6. Σε κάθε πολιτικό γραφείο μέλους της Κυβέρνησης ή υφυπουργού προΐσταται μετακλητός υπάλληλος με Α' βαθμό. Ο διευθυντής του πολιτικού γραφείου κατευθύνει και συντονίζει τις ενέργειες όλων όσων υπηρετούν σε αυτό, εφόσον δεν υπάγονται κατ' ευθείαν στο οικείο μέλος της Κυβέρνησης ή στον υφυπουργό, με σκοπό την άρτια λειτουργία και αποδοτικότητα του, κατανέμει το συνολικό έργο του γραφείου μεταξύ των μετακλητών υπαλλήλων ή όσων υπηρετούν με απόσπαση σε αυτό βάσει του άρθρου 55 παρ. 3 και μεριμνά για την έγκαιρη και ικανοποιητική εκπλήρωσή του και φροντίζει για όλα τα θέματα οικονομικής και διοικητικής μέριμνας που αφορούν το προσωπικό του πολιτικού γραφείου συμπεριλαμβανομένων των ειδικών συμβούλων και ειδικών συνεργατών.....

7.Τα καθήκοντα που τους αναθέτονται ασκούν και όσοι υπάλληλοι αποσπώνται στα πολιτικά γραφεία με βάση το άρθρο 55 παρ. 3.



.....

11. Η Πλήρωση των θέσεων προσωπικού των παρ. 4 και 5 γίνεται κατά παρέκκλιση από κάθε άλλη διάταξη και χωρίς διαγωνισμό είτε με διορισμό είτε με απόσπαση από θέση του Δημοσίου ή νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου ή ιδιωτικού δικαίου του δημόσιου τομέα είτε με ανάθεση καθηκόντων με παράλληλη, πλήρη ή μειωμένη άσκηση των κύριων καθηκόντων του προσλαμβανόμενου. Η σχετική πράξη εκδίδεται από το μέλος της Κυβέρνησης, στο οποίο υπάγεται το γραφείο ή τον υπουργό που προΐσταται στο υπουργείο, όπου υπηρετεί ο υφυπουργός και δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Όταν πρόκειται για υπαλλήλους που ανήκουν σε υπηρεσίες υπαγόμενες ή εποπτευόμενες από άλλο υπουργό η απόσπαση ή ανάθεση καθηκόντων γίνεται με κοινή απόφαση του τελευταίου υπουργού και του μέλους της Κυβέρνησης στο οποίο υπάγεται το γραφείο ή που προΐσταται του υπουργείου, όπου ασκεί τα καθήκοντά του ο υφυπουργός..

12. Οι υπάλληλοι των πολιτικών γραφείων μελών της Κυβέρνησης ή υφυπουργών, όπως επίσης οι ειδικοί σύμβουλοι και συνεργάτες απολύονται οποτεδήποτε με πράξη του μέλους της Κυβέρνησης που τους διόρισε. Με ίδια πράξη τίθεται τέρμα στην ανάθεση καθηκόντων ή την απόσπαση, χωρίς να είναι αναγκαία στην περίπτωση αυτή η σύμπραξη του υπουργού, στον οποίο υπάγεται ή από τον οποίο εποπτεύονται οι υπηρεσίες από τις οποίες αποσπάστηκαν.

..... ».

10. Με τις διατάξεις των άρθρων 31 και 32, 68 του ν. 3528/2007 (Υπαλληλικός Κώδικας) ορίζεται ότι :

« Άρθρο 31 - Άσκηση ιδιωτικού έργου με αμοιβή

1. Μετά από άδεια ο υπάλληλος μπορεί να ασκεί ιδιωτικό έργο ή εργασία με αμοιβή, εφόσον συμβιβάζεται με τα καθήκοντα της θέσης του και δεν παρεμποδίζει την ομαλή εκτέλεση της υπηρεσίας του.

2. Η άδεια χορηγείται για συγκεκριμένο έργο ή εργασία μετά από σύμφωνη αιτιολογημένη γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου και μπορεί να ανακαλείται με τον ίδιο τρόπο. Η άδεια στους υπαλλήλους του Δημοσίου χορηγείται από τον οικείο υπουργό και στους υπαλλήλους των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου από το ανώτατο μονομελές όργανο διοίκησης και αν δεν υπάρχει τέτοιο όργανο, από τον πρόεδρο του συλλογικού οργάνου διοίκησης.

3. Δεν επιτρέπεται στον υπάλληλο η κατ' επάγγελμα άσκηση εμπορίας.

4. Ειδικές απαγορευτικές διατάξεις διατηρούνται σε ισχύ.

Άρθρο 32 - Συμμετοχή σε εταιρείες

1. Ο υπάλληλος υποχρεούται να δηλώνει στην υπηρεσία του τη συμμετοχή του σε νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου οποιασδήποτε μορφής, εκτός των σωματείων και των κοινωφελών ιδρυμάτων.

2. Απαγορεύεται ο υπάλληλος να μετέχει σε οποιαδήποτε εμπορική εταιρεία προσωπική, περιορισμένης ευθύνης ή κοινοπραξία ή να είναι διευθύνων ή εντεταλμένος σύμβουλος ανώνυμης εταιρείας ή διαχειριστής οποιασδήποτε εμπορικής εταιρείας. Μετά από άδεια ο υπάλληλος μπορεί να μετέχει στη διοίκηση ανώνυμης εταιρείας ή γεωργικού συνεταιρισμού με την επιφύλαξη του προηγούμενου εδαφίου. Η άδεια χορηγείται με τις προϋποθέσεις και τη διαδικασία των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 31 του παρόντος.

.....

Άρθρο 68 - Απόσπαση

1. Η απόσπαση, ήτοι η απομάκρυνση του υπαλλήλου για ορισμένο χρονικό διάστημα από την υπηρεσία στην οποία ανήκει η οργανική θέση που κατέχει και η ανάθεση σε αυτόν καθηκόντων σε άλλη υπηρεσία, διενεργείται για την κάλυψη επείγουσών υπηρεσιακών αναγκών προσωρινού χαρακτήρα, και αφορά την άσκηση καθηκόντων κλάδου για τον οποίο ο υπάλληλος διαθέτει τα απαιτούμενα τυπικά και ουσιαστικά προσόντα. Ο χρόνος της απόσπασης λογίζεται για κάθε συνέπεια ως χρόνος πραγματικής υπηρεσίας στη θέση την οποία ανήκει οργανικά.».

11. Στις διατάξεις του άρθρου 159 του ν. 3528/2007, όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή του με τις διατάξεις των άρθρων 3 § 2 του ν. 4057/2012 και 3 § 1 του ν. 4275/2014, προβλέπεται ότι :

« Άρθρο 159 - Υπηρεσιακά Συμβούλια

1. Με απόφαση του οικείου Υπουργού, που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, συνιστάται σε κάθε Υπουργείο ή Ν.Π.Δ.Δ. ένα Υπηρεσιακό Συμβούλιο.....

5. Τα Υπηρεσιακά Συμβούλια είναι αρμόδια για την εν γένει υπηρεσιακή κατάσταση των υπαλλήλων δημοσίων υπηρεσιών, ορισμένου νομικού προσώπου ή περισσότερων νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου (κοινά), με εξαίρεση την πειθαρχική ευθύνη και τα θέματα που αφορούν στην επιλογή προϊσταμένων.»

12. Τέλος, στις διατάξεις του άρθρου 6 παρ. 6 του ν. 3086/2002 <<Οργανισμός του Ν.Σ.Κ.>>, ορίζονται τα εξής: <<Τα ερωτήματα της Διοίκησης πρέπει να διαλαμβάνουν πλήρη εξιστόρηση των πραγματικών περιστατικών της υπόθεσης και προσδιορισμό των προβληματισμών της, για την έννοια και το περιεχόμενο συγκεκριμένων διατάξεων της κείμενης νομοθεσίας, των οποίων ζητείται η ερμηνεία από το Ν.Σ.Κ., προκειμένου να τις εφαρμόσει στα πλαίσια των αρμοδιοτήτων της..... >>.

Παραδεκτό του ερωτήματος

13. Ενόψει του ως άνω διδόμενου ιστορικού ανέκυψε, κατ'αρχήν, προβληματισμός στο Τμήμα, ως προς το παραδεκτό του υποβληθέντος ερωτήματος και διαμορφώθηκαν για το ζήτημα αυτό δύο γνώμες:

14. Κατά τη γνώμη της πλειοψηφίας, που απαρτίσθηκε από τον Αντιπροέδρο Ν.Σ.Κ., Στέφανο Δέτση και τους Νομικούς Συμβούλους, Δημήτριο Χανή, Ευφροσύνη Μπερνικόλα, Ελένη Πασαμιχάλη και Χριστίνα Διβάνη (ψήφοι 5), το ως άνω ερώτημα το οποίο αναφέρεται στη συμμετοχή αποσπασθέντος σε πολιτικό γραφείο Υπουργού υπαλλήλου στο διοικητικό συμβούλιο ανώνυμης εταιρείας, για την οποία απαιτείται άδεια, κατ' άρθρο 32 του Υ.Κ., υποβάλλεται παραδεκτώς, κατ' άρθρο 6 παρ. 6 του ν. 3086/2002, καθώς κρίσιμα και μόνο ζητήματα που τίθενται και ερευνώνται, εν προκειμένω, είναι εάν για τη χορήγηση άδειας συντρέχει υποχρέωση παροχής σύμφωνης γνώμης, υπό την έννοια του άρθρου 31 του Υ.Κ. και, σε καταφατική περίπτωση, ποιο είναι το αρμόδιο να γνωμοδοτήσει υπηρεσιακό συμβούλιο, και όχι εάν στην υπό εξέταση υπόθεση τηρήθηκε ή μη η εκ του νόμου προβλεπόμενη διοικητική διαδικασία, γεγονός που δεν ενδιαφέρει εν προκειμένω, και για το οποίο από την ερωτώσα υπηρεσία δεν διατυπώνεται κανένας προβληματισμός.

15. Αντιθέτως κατά τη γνώμη της μειοψηφίας, που απαρτίσθηκε από τους Νομικούς Συμβούλους Θεόδωρο Ψυχογιού, Αλέξανδρο Ροϊλό, Αδαμαντία Καπετανάκη και Διονύσιο Χειμώνα (ψήφοι 4), το υπό εξέταση ερώτημα υποβάλλεται απαραδέκτως και προώρως, καθόσον η αρμοδιότητα του ερωτώντος Υπουργού ως προς τη χορήγηση της άδειας των άρθρων 31 και 32 Υ.Κ. γεννάται πάντοτε μετά την εκφορά της θετικής σύμφωνης γνώμης του αρμόδιου υπηρεσιακού συμβουλίου, επειδή δε, σύμφωνα με το διδόμενο ιστορικό, το υπηρεσιακό συμβούλιο δεν έχει

εκδώσει, μέχρι την ημερομηνία υποβολής του ερωτήματος, καμία γνώμη ως προς τη συμμετοχή ή μη του συγκεκριμένου υπαλλήλου στην ως άνω ανώνυμη εταιρεία, συνάγεται ότι το υπό κρίση ερώτημα δεν πληροί τις προϋποθέσεις που ρητώς θέτει η διάταξη του πρώτου εδαφίου του άρθρου 6§6 του Οργανισμού ΝΣΚ (ν. 3086/2002).

Εξάλλου, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους, εφόσον δεν τίθεται σχετικός ερμηνευτικός προβληματισμός από τα ίδια τα υπηρεσιακά συμβούλια, δεν δύναται και δεν ενδείκνυται να προβαίνει στη διατύπωση γνωμοδοτικής άποψης περί της αρμοδιότητας αυτών, διότι και το ζήτημα αυτό κρίνεται κυριαρχικώς από τα εν λόγω συμβούλια, καθόσον αποτελούν διακεκριμένες αρχές (βλ. άρθρο 162§1 Υ.Κ.), υπό την έννοια ότι, κατά την εκτέλεση του έργου τους, λειτουργούν ανεξάρτητα, μη υποκείμενα σε ιεραρχικές δεσμεύσεις (βλ. Α. Τάχου – Ι. Συμεωνίδη, Ερμ. Υπαλληλ. Κώδικα, έκδ. Γ', σελ. 1613) . Άλλωστε, η οποιαδήποτε γνωμοδοτική θέση του ΝΣΚ, ακόμη και αν γίνει αποδεκτή από τον ερωτώντα Υπουργό, δεν δύναται να καταστεί υποχρεωτική για το Υπηρεσιακό Συμβούλιο, ενόψει της αναφερθείσης λειτουργικής του ανεξαρτησίας και ως εκ τούτου δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 6§6 του ν. 3086/2002 .

16. Κατόπιν τούτου το Β' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου **γνωμοδότησε**, κατά πλειοψηφία, ότι το υπό εξέταση ερώτημα υποβάλλεται παραδεκτώς και χώρησε στην έκδοση γνωμοδότησης επί της ουσίας.

Ερμηνεία και εφαρμογή των διατάξεων

Από τις ανωτέρω διατάξεις ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, προκύπτουν τα ακόλουθα:

17. Τα πολιτικά γραφεία των Υπουργών αποτελούν δημόσιες υπηρεσίες που υπάγονται απευθείας σ' αυτούς, για την επικουρία των οποίων λειτουργούν. Το προσωπικό των πολιτικών γραφείων (διευθυντές, διοικητικοί υπάλληλοι, ειδικοί σύμβουλοι και συνεργάτες) έχει συγκεκριμένες από το νόμο αρμοδιότητες, όπως η συγκέντρωση των αναγκαίων στοιχείων προς ενημέρωση του Υπουργού, η επιμέλεια της αλληλογραφίας του, η τήρηση του προσωπικού του πρωτοκόλλου, η φροντίδα για ό,τι αφορά την επικοινωνία του με τους βουλευτές, τους πολίτες, τους εκπροσώπους των κοινωνικών φορέων και τους δημόσιους γενικά λειτουργούς, η

μέριμνα για τη σωστή εκπλήρωση των εθιμοτυπικών του υποχρεώσεων (250/2011 Πράξη Τμ. Ι Ελ. Συν.).

18. Η πλήρωση των θέσεων των πολιτικών γραφείων των Υπουργών διενεργείται με διορισμό ή με απόσπαση. Δημόσιοι υπάλληλοι μπορούν να ασκούν καθήκοντα σε πολιτικά γραφεία είτε με απόσπαση είτε με ανάθεση καθηκόντων με παράλληλη ή μειωμένη άσκηση των κυρίων καθηκόντων τους.

19. Η απόσπαση υπαλλήλου σε πολιτικό γραφείο λαμβάνει χώρα με απόφαση του μέλους της Κυβέρνησης, στο οποίο υπάγεται το πολιτικό γραφείο και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού και γίνεται σε προσωρινές ομοιόβαθμες θέσεις, που συνιστώνται κατά περίπτωση με την πράξη απόσπασης για όσο χρόνο ο υπάλληλος που αποσπάται προσφέρει τις υπηρεσίες του στο αντίστοιχο πολιτικό γραφείο (55 § 3 εδ. β π.δ/τος 63/2005). Ο αποσπασθείς υπάλληλος ασκεί τα καθήκοντα που του ανατίθενται (56 § 7 εδ. 4 π.δ/τος 63/2005). Η απόσπαση λήγει είτε με απόφαση του Υπουργού, στο γραφείο του οποίου υπηρετεί ο υπάλληλος είτε αυτοδικαίως με τη λήξη της θητείας του Υπουργού (56 § 12 & 55 § 8 π.δ/τος 63/2005) ή με την λήξη του χρόνου απόσπασης του υπαλλήλου.

20. Με τις διατάξεις των άρθρων 31 και 32 του Υπαλληλικού Κώδικα καθιερώνεται ο κανόνας της απαγορεύσεως ασκήσεως εκ μέρους των υπαλλήλων ιδιωτικού έργου ή εργασίας με αμοιβή, εμπορικής δραστηριότητας και συμμετοχής σε εμπορικές εταιρείες, καθώς και η κτήση της ιδιότητας του διευθύνοντος συμβούλου ανώνυμης εταιρείας. Εξαιρετικώς, επιτρέπεται η άσκηση ιδιωτικού έργου ή εργασίας με αμοιβή υπό τον όρο ότι η συγκεκριμένη δραστηριότητα συνάδει με τα καθήκοντα της θέσεως του υπαλλήλου και ασκείται κατά τρόπο που δεν παρακωλύει ή επηρεάζει την απρόσκοπτη άσκησή τους και την εύρυθμη λειτουργία της υπηρεσίας του (ΟΛΝΣΚ 436/2012). Μετά από άδεια και, αφού προηγηθεί σύμφωνη και αιτιολογημένη γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου, ο υπάλληλος μπορεί να συμμετάσχει στη διοίκηση ανώνυμης εταιρείας (Θ. Παναγόπουλος, Υπαλληλικό Δίκαιο, Στ' έκδοση, εκδόσεις Αθ. Σταμούλης, σελ.110).

21. Κατά την ειδικότερη ερμηνεία των ανωτέρω διατάξεων του Υπαλληλικού Κώδικα, όπως παγίως έχει διαμορφωθεί με σειρά γνωμοδοτήσεων του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους (ΝΣΚ 190/2007, 25/2008, 170/2008, 380/2009) και αποκρυσταλλωθεί στην υπ' αριθμ. 436/2012 γνωμοδότηση της Ολομελείας του, οι προϋποθέσεις για την κατ' εξαίρεση άσκηση ιδιωτικού έργου ή εργασίας με αμοιβή,

οι οποίες πρέπει να συντρέχουν και για τη συμμετοχή υπαλλήλου στο διοικητικό συμβούλιο ανωνύμου εταιρείας, είναι οι ακόλουθες :

α. Η άδεια να αφορά συγκεκριμένο έργο ή εργασία, δηλ. σύμβαση έργου ή εξαρτημένης εργασίας που να έχει χαρακτήρα ιδιωτικού δικαίου, δηλ. να παρέχεται προς ιδιώτη με σκοπό την αμοιβή του υπαλλήλου και κατά σταθερή και συστηματική απασχόληση αυτού και το οποίο πρέπει να προσδιορίζεται ακριβώς στην αίτηση του υπαλλήλου. Ιδιαίτερως τονίζεται ότι πρέπει να γίνεται ρητή και σαφής μνεία του χρόνου έναρξης και λήξης, δηλ. της διάρκειας του αιτουμένου έργου ή εργασίας, ώστε να καθίσταται εφικτός ο έλεγχος από το αρμόδιο υπηρεσιακό συμβούλιο της συμβατότητας του έργου προς τα καθήκοντα της θέσης του υπαλλήλου ανά τακτά χρονικά διαστήματα ή και μετά την επέλευση οποιασδήποτε υπηρεσιακής μεταβολής (ΝΣΚ 190/2007).

β. Το ιδιωτικό έργο ή εργασία να συμβιβάζεται με τα καθήκοντα της θέσης του υπαλλήλου, θα πρέπει δηλαδή να συνάδει με το αντικείμενο της αρμοδιότητας που ασκεί, να μην συγκρούεται το ιδιωτικό συμφέρον του υπαλλήλου προς το συμφέρον της υπηρεσίας του και γενικότερα να μην μειώνει το κύρος της. Εάν, όμως, από το αίτημα του υπαλλήλου προκύπτει η επιδίωξη παροχής ιδιωτικού έργου σε πρόσωπα των οποίων οι ενέργειες υπάγονται στις αρμοδιότητες της υπηρεσίας του, γεγονός που θα μπορούσε να προκαλέσει είτε σύγκρουση μεταξύ του ιδιωτικού του συμφέροντος προς τους εξυπηρετούμενους από την υπηρεσία αυτή σκοπούς, είτε και σύγχυση μεταξύ του δημοσίου καθήκοντός του και της κάθε φορά ασκουμένης από τον υπάλληλο ιδιωτικής δραστηριότητας, με εμφανή τον περαιτέρω κίνδυνο να τρωθεί το κύρος της δημόσιας υπηρεσίας, τότε το αιτηθέν έργο πρέπει να θεωρηθεί ότι δεν συμβιβάζεται με τα καθήκοντα της θέσης του (ΝΣΚ 380/2009 αρ. II Β 3β, ΝΣΚ 170/2008 αρ. II 2β, ΝΣΚ 25/2008).

γ. Να μην παρεμποδίζεται από πλευράς χρονικής απασχόλησης σύμπτωσης ή μη με το χρόνο άσκησης των καθηκόντων του υπαλλήλου, η ομαλή εκτέλεση της υπηρεσίας, δηλαδή η άσκηση των καθηκόντων του υπαλλήλου. Τούτο συναρτάται κυρίως με τον ημερήσιο χρόνο άσκησης του ιδιωτικού έργου και συγκεκριμένα την διάρκειά του και τη σύμπτωση του ή μη με τον ημερήσιο χρόνο άσκησης των καθηκόντων του δημοσίου υπαλλήλου και με την κόπωση που πιθανώς υφίσταται ο υπάλληλος από την άσκηση ιδιωτικού έργου ή εργασίας και την εξ αυτής αναπόφευκτη μη ομαλή άσκηση των καθηκόντων του (ΝΣΚ 170/2008 αρ. II 2 γ).

22. Ο έλεγχος της συνδρομής των ανωτέρω όρων και προϋποθέσεων εναπόκειται στην ουσιαστική κρίση του εκάστοτε επιλαμβανομένου υπηρεσιακού συμβουλίου και αποτελεί ζήτημα, το οποίο ανάγεται στις πραγματικές συνθήκες της κάθε φορά εξεταζόμενης περίπτωσης εκάστου υπαλλήλου. Οι συνθήκες και οι όροι, υπό τις οποίες πρέπει να χορηγείται η άδεια, θα πρέπει να συντρέχουν καθ' όλο το χρονικό διάστημα ισχύος της και κάθε μεταβολή να τίθεται υπόψη της υπηρεσίας και δι' αυτής του υπηρεσιακού συμβουλίου προς στάθμιση των επιπτώσεων που μπορεί να έχει επί της χορηγηθείσας άδειας (ΝΣΚ 436/2012).

23. Η άδεια προς τον υπάλληλο χορηγείται από τον οικείο Υπουργό μετά από σύμφωνη και αιτιολογημένη γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου, η οποία προβλέπεται ως ουσιώδης τύπος της διαδικασίας και έχει δεσμευτική ισχύ για το αποφασίζον όργανο. Με την ίδια διαδικασία είναι δυνατή η ανάκληση χορηγηθείσας αδείας (Α.Ι. Τάχος – Ι.Λ. Συμεωνίδης Ερμηνεία Υπαλληλικού Κώδικα, ανωτ. σελ. 365). Σκοπός της ρυθμίσεως είναι η ευρυθμία των δημοσίων υπηρεσιών και η αποφυγή της παραμέλησης των κυρίων καθηκόντων των υπαλλήλων. Σύμβαση εκτέλεσης τέτοιας εργασίας από μέρους του υπαλλήλου, χωρίς την άδεια αυτή, είναι άκυρη, καθόσον προσκρούει στην ως άνω απαγορευτική διάταξη (ΝΣΚ 10/2017, αρ.13, ΕφΑθ 9329/2002, Δ/νη 2004,1074).

24. Σε κάθε Υπουργείο συνιστάται με απόφαση του οικείου Υπουργού οπωσδήποτε ένα υπηρεσιακό συμβούλιο αρμόδιο για την εν γένει υπηρεσιακή κατάσταση των υπαλλήλων που υπάγονται στην οργανική σύνθεση του Υπουργείου. Ενόψει της φύσεως των πολιτικών γραφείων των Υπουργών ως δημοσίων υπηρεσιών, υπαγομένων ιεραρχικά απευθείας στους ιδίους τους Υπουργούς, τους οποίους επικουρούν στο έργο τους, ζητήματα που αφορούν την υπηρεσιακή κατάσταση των σ' αυτά υπηρετούντων υπαλλήλων εμπίπτουν στην αρμοδιότητα των υπηρεσιακών συμβουλίων του οικείου υπουργείου.

25. Υπό τα δεδομένα αυτά, ομοφώνως το Τμήμα γνωμοδότησε ότι για την κατ' άρθρο 32 του ισχύοντος Υπαλληλικού Κώδικα χορήγηση άδειας στον υπάλληλο Ν.Λ. για τη συμμετοχή του στο διοικητικό συμβούλιο της ανώνυμης εταιρείας Δ. Α.Ε. απαιτείται ως ουσιώδης τύπος της διαδικασίας σύμφωνη και αιτιολογημένη γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου, το οποίο οφείλει προηγουμένως να διερευνήσει εάν η συμμετοχή του στο διοικητικό συμβούλιο της εταιρείας συνάδει με την άσκηση των καθηκόντων του και εάν εκ του λόγου αυτού παρακωλύεται ή επηρεάζεται η

απρόσκοπτη άσκηση τους και διαταράσσεται η εύρυθμη λειτουργία της υπηρεσίας του.

26. Περαιτέρω, όμως και όσον αφορά το ζήτημα ποιο είναι το αρμόδιο υπηρεσιακό συμβούλιο να εκφέρει σύμφωνη αιτιολογημένη γνώμη, κατ' άρθρο 31 του Υ.Κ., για τη συμμετοχή του ως άνω υπαλλήλου στο διοικητικό συμβούλιο της προαναφερθείσης ανώνυμης εταιρείας διαμορφώθηκαν δύο γνώμες:

27. Σύμφωνα με την πλειοψηφήσασα γνώμη, που απαρτίσθηκε από τους Νομικούς Συμβούλους, Θεόδωρο Ψυχογιό, Αλέξανδρο Ροϊλό, Αδαμαντία Καπετανάκη, Χριστίνα Διβάνη και Διονύσιο Χειμώνα (ψηφοί 5), έγιναν δεκτά τα εξής:

Με την εξαιρετική διάταξη του άρθρου 31§1 Υ.Κ. εισάγεται εξαίρεση, υπό προϋποθέσεις, στη γενική απαγόρευση του εν λόγω Κώδικα ως προς την αμειβόμενη άσκηση ιδιωτικού έργου ή εργασίας από δημόσιο υπάλληλο. Το ρυθμιστικό περιεχόμενο της εν λόγω διάταξης αναδεικνύεται σαφώς τόσο από τη γραμματική της διατύπωση, όσο και από το σκοπό (ratio legis) που υπηρετεί αυτή και είναι διττός, ήτοι, ως ελέχθη ανωτέρω, αυτός συνίσταται αφενός μεν στη διασφάλιση της ομαλής λειτουργίας της υπηρεσίας, αλλά και στη διαφύλαξη του κύρους αυτής από πιθανή ιδιωτική απασχόληση του υπαλλήλου μη συνάδουσα προς την υπαλληλική του ιδιότητα (βλ. ΟΛΝΣΚ 436/2012, ΝΣΚ 10/2017, 251/2016, 33/2016, 409/2009, 170/2008 κ.ά)¹

Συνεπώς, δραστηριότητα, η οποία δύναται να προκαλέσει στον υπάλληλο σύγχυση μεταξύ του δημοσίου καθήκοντος και της ιδιωτικής του δράσης, αλλά και σύγκρουση του ιδιωτικού του συμφέροντος προς το συμφέρον της υπηρεσίας, δεν συμβιβάζεται με τα καθήκοντα της θέσης του (ΝΣΚ 33/2016, 91/2013, 447/2009, 170/2008). Άρα, είναι σαφές ότι η ερμηνευόμενη ρύθμιση αποβλέπει στη διασφάλιση τόσο του κύρους της υπαλληλικής ιδιότητας, δηλαδή, αυτονόητα, αυτής που συνδέεται προς την κατεχόμενη οργανική θέση του υπαλλήλου, όπως άλλωστε ρητά ορίζεται στο άρθρο 31 §1 Υ.Κ., όσο και στην, από οποιαδήποτε διοικητική θέση, ομαλή και αποτελεσματική άσκηση των καθηκόντων του.

Είναι, συνεπώς, προφανές πως το γεγονός ότι ο υπάλληλος, κατά τη διάρκεια της απόσπασής του, δεν ασκεί τα καθήκοντα της οργανικής του θέσης δεν καθιστά

¹ Βλ. και την εισηγητική έκθεση επί του, ομοίου περιεχομένου, άρθρου 31 του προηγούμενου Υπαλληλικού Κώδικα (ν. 2683/1999).

άνευ αντικειμένου την ανάγκη συμβατότητας των καθηκόντων της εν λόγω θέσης προς το ιδιωτικό έργο, που πρόκειται αυτός να αναλάβει κατά τη διάρκεια της απόσπασής του. Η ερμηνευτική αυτή θέση σαφώς ενισχύεται και από το γεγονός ότι η απόσπαση αποτελεί θεσμό βραχείας χρονικής διάρκειας (βλ. άρθρο 68§5 Υ.Κ.), με συνέπεια να μην παρίσταται ενδεδειγμένη η παράβλεψη της σημασίας που ενέχει η συμβατότητα του ασκηθισόμενου ιδιωτικού έργου και προς τα καθήκοντα της οργανικής θέσης του υπαλλήλου, στην οποία λίαν συντόμως πρόκειται να επανέλθει.

Από τα ανωτέρω καθίσταται προφανές ότι, για τη μείζονα διασφάλιση της ορθής και αποτελεσματικής εφαρμογής της εξαιρετικής διάταξης του άρθρου 31§1 Υ.Κ., στις περιπτώσεις που έχει μεσολαβήσει απόσπαση του υπαλλήλου από την οργανική του θέση σε άλλη υπηρεσία, η άδεια, για την εκ μέρους του άσκηση ιδιωτικού έργου με αμοιβή, πρέπει να χορηγείται τόσο από την υπηρεσία της οργανικής του θέσης όσο και από την υπηρεσία όπου αυτός έχει αποσπαστεί, μετά από αιτιολογημένη σύμφωνη γνώμη αμφοτέρων των υπηρεσιακών συμβουλίων των οικείων υπηρεσιών.

Εξυπακούεται ότι, για την ταυτότητα του νομικού λόγου, οι ρηθείσες ερμηνευτικές παραδοχές έχουν εφαρμογή και επί των διατάξεων του άρθρου 32 Υ.Κ.

Ως εκ τούτου, εν προκειμένω, κατ' εφαρμογή της υιοθετούμενης ερμηνευτικής λύσης, συνάγεται ότι η στα άρθρα 31§1 και 32§2 Υ.Κ. προβλεπόμενη άδεια προς τον προαναφερόμενο υπάλληλο για τη συμμετοχή του στο Διοικητικό Συμβούλιο της ως άνω ανώνυμης εταιρίας θα πρέπει να χορηγηθεί τόσο από τον Πρόεδρο της Επιτροπής Ανταγωνισμού όσο και από τον Υπουργό Περιβάλλοντος και Ενέργειας, μετά από σύμφωνη γνώμη των οικείων Υπηρεσιακών Συμβουλίων.

28. Κατά την γνώμη της μειοψηφίας, που υποστηρίχθηκε από τον Αντιπρόεδρο του Ν.Σ.Κ., Στέφανο Δέτση και τους Νομικούς Συμβούλους, Δημήτριο Χανή, Ευφροσύνη Μπερνικόλα και Ελένη Πασαμιχάλη (ψήφοι 4), προς την οποία τάχθηκε και η εισηγήτρια πάρεδρος (χωρίς ψήφο) Κωνσταντίνα Νασοπούλου, η κρίση για την κατά τις διατάξεις των άρθρων 31 και 32 του Υ.Κ. συμβατότητα της συμμετοχής του εν λόγω αποσπασθέντος υπαλλήλου στο διοικητικό συμβούλιο ανωνύμου εταιρείας προς τα καθήκοντά του ανήκει στο υπηρεσιακό συμβούλιο της υπηρεσίας στην οποία έχει αποσπασθεί και συγκεκριμένα στο υπηρεσιακό συμβούλιο του Υπουργείου Περιβάλλοντος και Ενέργειας, όπου ασκεί εν τοις πράγμασι καθήκοντα και το οποίο, οφείλει να εκφέρει σύμφωνη και αιτιολογημένη

γνώμη, εάν η συμμετοχή του στην εταιρεία Δ. Α.Ε. συνάδει με τα καθήκοντα της θέσης στην οποία υπηρετεί με απόσπαση και εάν εκ του λόγου αυτού παρακωλύεται ή επηρεάζεται η απρόσκοπτη άσκηση τους και διαταράσσεται η εύρυθμη λειτουργία της υπηρεσίας του. Και τούτο, διότι η χορήγηση άδειας προϋποθέτει πραγματική άσκηση καθηκόντων από τον υπάλληλο προς τα οποία πρέπει να συμβιβάζεται η δραστηριότητα για την οποία ζητείται η άδεια της υπηρεσίας, κατά δε το χρονικό διάστημα της αποσπάσεως ο αποσπασθείς υπάλληλος ασκεί καθήκοντα στην αποσπασθείσα και όχι στην οργανική του θέση από την οποία έχει απομακρυνθεί. Κατόπιν αυτού, η συμβατότητα της συμμετοχής του αποσπασθέντος υπαλλήλου στο διοικητικό συμβούλιο ανωνύμου εταιρείας συναρτάται προς τα καθήκοντα της θέσεως στην οποία υπηρετεί με απόσπαση, η δε σχετική κρίση εμπίπτει στην αρμοδιότητα του υπηρεσιακού συμβουλίου της υπηρεσίας αποσπάσεως, το οποίο έχει άμεση γνώση των καθηκόντων που ασκεί ο υπάλληλος.

Άλλωστε, τυχόν, σύγκριση της επίμαχης ιδιωτικής δραστηριότητας με τα καθήκοντα της οργανικής του θέσης παρίσταται αλυσιτελής, καθώς μετά την απομάκρυνση, έστω και προσωρινή, του υπαλλήλου από την οργανική του θέση δεν νοείται παρεμπόδιση ή παραμέληση καθηκόντων του, αφού αυτά δεν ασκούνται στην οργανική του πλέον θέση. Για τον ίδιο ως άνω λόγο είναι αδύνατο να διερευνηθεί στην ουσία εάν και κατά πόσον υφίσταται σύγκρουση των συμφερόντων του υπαλλήλου και της υπηρεσίας ή σύγχυση μεταξύ του παρεχομένου ιδιωτικού έργου και των δημοσίων καθηκόντων του υπαλλήλου.

Η ανωτέρω κρίση τελεί πάντα υπό την προϋπόθεση της ενεργού υπηρεσίας του αποσπασθέντος υπαλλήλου στο πολιτικό γραφείο του Υπουργού Περιβάλλοντος και Ενέργειας και ισχύει για το χρονικό διάστημα της αποσπάσεώς του. Μετά τη λήξη της αποσπάσεως και την επιστροφή του υπαλλήλου στην οργανική του θέση, ο υπάλληλος οφείλει να ζητήσει να του χορηγηθεί νέα άδεια για την οποία θα τηρηθεί η ίδια ως άνω διαδικασία, το δε κρίσιμο ζήτημα της συμβατότητας της συμμετοχής του στο διοικητικό συμβούλιο της Δ. Α.Ε. με την άσκηση των καθηκόντων του θα κριθεί εκ νέου από το υπηρεσιακό συμβούλιο της υπηρεσίας της οργανικής του θέσης.

Προς επίρρωση της απόψεως αυτής συνηγορεί και η υπ' αριθμ. 190/2013 Γνωμοδότηση ΝΣΚ, με την οποία έγινε δεκτό, ότι αρμόδιο υπηρεσιακό συμβούλιο για την διατύπωση γνώμης για την άσκηση ιδιωτικού έργου εκ μέρους εκπαιδευτικού

(καθηγητή φυσικής αγωγής που υπηρετεί σε λύκειο), στον οποίον έχουν ανατεθεί καθήκοντα ομοσπονδιακού προπονητή κολύμβησης, είναι το υπηρεσιακό συμβούλιο της Γενικής Γραμματείας Αθλητισμού, δηλαδή το υπηρεσιακό συμβούλιο της θέσης στην οποία του έχουν ανατεθεί καθήκοντα και όχι αυτό της οργανικής του θέσης. Με την ίδια γνωμοδότηση επισημαίνεται ότι η τυχόν χορηγηθείσα άδεια δεν είναι δυνατό να αφορά διάστημα μεγαλύτερο από εκείνο για το οποίο έγινε η ανάθεση καθηκόντων.

Συνεπώς κατά την άποψη αυτή, για τη συμμετοχή του αποσπασθέντος υπαλλήλου Ν. Λ. στο διοικητικό συμβούλιο της ανώνυμης εταιρίας Δ. Α.Ε. αρμόδιο να γνωμοδοτήσει, κατά τις διατάξεις των άρθρων 31 & 32 του Υ.Κ., είναι το υπηρεσιακό συμβούλιο του Υπουργείου Περιβάλλοντος και Ενέργειας, προκειμένου ο οικείος Υπουργός να εκδώσει τη σχετική άδεια. Η κρίση αυτή του υπηρεσιακού συμβουλίου τελεί υπό την προϋπόθεση της ενεργού υπηρεσίας του υπαλλήλου στο ανωτέρω πολιτικό γραφείο και μόνο για το χρονικό διάστημα της αποσπάσεώς του. Ως εκ τούτου, κατά την άποψη αυτή παρέλκει η απάντηση επί του τρίτου ερωτήματος.

Απάντηση

29. Κατόπιν των προεκτεθέντων, η απάντηση που προσήκει στα τεθέντα ερωτήματα είναι ακόλουθη:

Επί του πρώτου ερωτήματος (ομοφώνως): Για τη χορήγηση άδειας στον αποσπασθέντα υπάλληλο Ν.Λ. για τη συμμετοχή του στο διοικητικό συμβούλιο της ανώνυμης εταιρείας Δ. Α.Ε απαιτείται σύμφωνη και αιτιολογημένη γνώμη του αρμόδιου υπηρεσιακού συμβουλίου, κατά τα άρθρα 31§1 και 32§ 2 του Υπαλληλικού Κώδικα.

Επί του δευτέρου ερωτήματος (κατά πλειοψηφία) : Η ως άνω άδεια θα πρέπει να χορηγηθεί τόσο από τον Πρόεδρο της Επιτροπής Ανταγωνισμού όσο και από τον Υπουργό Περιβάλλοντος και Ενέργειας, μετά από σύμφωνη γνώμη των οικείων Υπηρεσιακών Συμβουλίων.

ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ ΣΤΗΝ ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ

30. Μετά ταύτα, λόγω της μείζονος σπουδαιότητας των σχετικών ζητημάτων και της οριακής πλειοψηφίας, που σχηματίσθηκε επ' αυτών, το Τμήμα αποφάσισε

ομοφώνως την παραπομπή της υποθέσεως στο σύνολό της στην Ολομέλεια του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, κατ' εφαρμογή των άρθρων 6 παρ. 3 και 7 παρ. 3 του ν. 3086/2002 (Α' 324 - Οργανισμός του ΝΣΚ).

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 10-Απριλίου, 2018

Ο Προεδρεύων

Στέφανος Δετσής

Αντιπροεδρος ΝΣΚ



Η εισηγήτρια

Κωνσταντίνα Νασοπούλου

Πάρεδρος ΝΣΚ