



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

Αριθμός Γνωμοδότησης: 87 /2019

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΤΜΗΜΑ Ε΄

Συνεδρίαση της 10^{ης} Απριλίου 2019

Σύνθεση:

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

Μέλη: Βασιλική Πανταζή, Ελένη Σβολοπούλου, Δημήτριος Μακαρονίδης, Σταύρος Σπυρόπουλος, Γεώργιος Γρυλωνάκης, Ιωάννης Χατζηνέκουρας, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια: Ελένη Σβολοπούλου, Νομικός Σύμβουλος του Κράτους.

Αριθμ. Ερωτήματος: Το με αριθμ. ΥΠΠΟΑ /ΓΔΔΥΗΔ/ΔΔΑΔ/ΤΔΜΠ/ 111699/11261/10965/3840/4-3-2019 έγγραφο του Υπουργείου Πολιτισμού και Αθλητισμού/Γενικής Διεύθυνσης Διοικητικής Υποστήριξης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης(ΤΟΜΕΑΣ ΠΟΛΙΤΙΣΜΟΥ)/Διεύθυνσης Διαχείρισης Ανθρώπινου Δυναμικού/Τμήματος Διαχείρισης Μόνιμου Προσωπικού.

Περίληψη ερωτήματος: Μεταβολή νομοθετικού καθεστώτος, μετά τη χορήγηση θετικής γνώμης από το αρμόδιο Υπηρεσιακό Συμβούλιο και πριν την έκδοση της τελικής πράξης για την εξέταση αίτησης μετάταξης υπαλλήλου του ΥΠΠΟΑ.

Ερωτάται ποιο το εφαρμοστέο νομοθετικό καθεστώς, το ισχύον κατά το χρόνο υποβολής της αίτησης μετάταξης και χορήγησης της γνώμης του συλλογικού οργάνου, το οποίο απαιτούσε μέτρια γνώση ξένης γλώσσας, ή το ισχύον κατά τον χρόνο έκδοσης της τελικής πράξης το οποίο προβλέπει τουλάχιστον καλή γνώση ξένης γλώσσας.

Στο πιο πάνω ερώτημα, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Ε') γνωμοδότησε ως εξής :

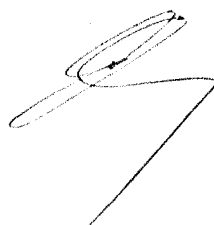
Ιστορικό.

1. Στο έγγραφο της ερωτώσας Υπηρεσίας δίδεται το ακόλουθο πραγματικό και υποβάλλεται το εξεταζόμενο ερώτημα:

α) Η Κ.Τ. μόνιμη υπάλληλος με Β' βαθμό του κλάδου ΔΕ Φύλαξης-Πληροφόρησης, ειδικότητας ΔΕ Νυχτοφυλάκων Αρχαιοτήτων του ΥΠΠΟΑ, η οποία υπηρετεί στη Συλλογή & Μονή Οσίου Λουκά Λιβαδειάς, αρμοδιότητας της ΕΦΑ Βοιωτίας, με την από 1-10-2017 αίτηση υπέβαλε αίτημα για μετάταξη στον κλάδο ΔΕ Φύλαξης-Πληροφόρησης, ειδικότητας ΔΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων στον ίδιο χώρο με μεταφορά της οργανικής της θέσης, για σοβαρούς οικογενειακούς λόγους, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 69 και 73 του Ν. 3528/2007 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 35 παρ.5 του Ν.4024/2011 καθώς και του άρθρου 18 του Ν. 4440/2016 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

β) Με το ΥΠΠΟΑ/ΓΔΑΠΚ/ΕΦΑΒΟΙΩ/399722/262352/4491/4-10-2017 έγγραφό της η Προϊστάμενη της ΕΦΑ Βοιωτίας εισηγείται θετικά ως προς το αίτημα μετάταξης αναφέροντας ότι λόγω των αυξημένων υπηρεσιακών αναγκών η εν λόγω υπάλληλος, όποτε της ζητήθηκε, άσκησε καθήκοντα ημερήσιου φύλακα στη Συλλογή & Μονή Οσίου Λουκά Λιβαδειάς και κρίνει ότι η μετάταξή της στον κλάδο ΔΕ Φύλαξης-Πληροφόρησης, ειδικότητας ΔΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων, θα συμβάλει σημαντικά στη στελέχωση και ασφάλεια της Αρχαιολογικής Συλλογής του Ιερού Ναού του Οσίου Λουκά.

γ) Κατά την 1-10-2017, ημερομηνία εμπρόθεσμης υποβολής της αίτησής της, η εν λόγω υπάλληλος κατείχε τα απαραίτητα τυπικά προσόντα για τη μετάταξή της, όπως αυτά ορίζονται στο Π.Δ. 50/2011 (Καθορισμός των προσόντων διορισμού σε θέσεις φορέων του δημόσιου τομέα) όπως ισχύει, καθώς και στο ισχύον κατά την τότε χρονική περίοδο π.δ. 104/2014(άρθρο 65 παρ. 14) «Οργανισμός Υπουργείου Πολιτισμού και Αθλητισμού». Ειδικότερα, κατείχε Απολυτήριο Λυκείου καθώς και Πτυχίο ΙΕΚ ειδικότητας «Φύλακας Μουσείων και Αρχαιολογικών Χώρων», των οποίων η γνησιότητα επαληθεύτηκε, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 28 του Ν.4305/2014.Επίσης κατείχε το με αριθ. αρ.2017/ΟΑ/28927//31-7-2017 Πιστοποιητικό μέτριας γνώσης Αγγλικής γλώσσας «Test of Interactive English CEFR Level: B1», του οποίου η γνησιότητα επιβεβαιώθηκε ηλεκτρονικά, έχοντας το




επίπεδο γνώσης της αγγλικής γλώσσας (μέτρια) που απαιτείτο σύμφωνα με το άρθρο 65 παρ.14 του π.δ. 104/2014.

2. Σύμφωνα με το νέο και ισχύον νομοθετικό καθεστώς, το π.δ. 4/2018 «Οργανισμός Υπουργείου Πολιτισμού και Αθλητισμού» (ΦΕΚ 7/Α/22-1-18), με έναρξη ισχύος, κατά το άρθρο 90 αυτού, δέκα (10) ημέρες από τη δημοσίευσή του στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, δηλαδή από **2-2-2018**, απαραίτητο τυπικό προσόν για τον κλάδο ΔΕ Φύλαξης-Πληροφόρησης, ειδικότητα ΔΕ Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων, είναι σύμφωνα με το άρθρο 79 παρ.11γ τουλάχιστον η καλή γνώση ξένης γλώσσας (Αγγλικής ή Γαλλικής ή Ιταλικής ή Γερμανικής ή Ισπανικής).

3. Κατά την 1/31-1-2018 συνεδρίασή του, δηλαδή δύο ημέρες πριν την έναρξη ισχύος του νέου Οργανισμού (π.δ.4/2018) και 4 μήνες μετά την υποβολή της αίτησης μετάταξης, το Δ΄ Πενταμελές Υπηρεσιακό Συμβούλιο του ΥΠΠΟΑ γνωμοδότησε ομόφωνα θετικά για την ως άνω μετάταξη, λαμβάνοντας υπόψη ότι η αίτηση μετάταξης της Κ.Τ. θα μπορούσε να είχε εξεταστεί νωρίτερα από το Συμβούλιο καθώς και ότι, κατά την ημερομηνία υποβολής της αίτησής της, την 1-10-2017, η ανωτέρω υπάλληλος κατείχε τα απαιτούμενα από το νόμο τυπικά προσόντα.

Κατόπιν των ανωτέρω υποβλήθηκε το υπό κρίση ερώτημα και συγκεκριμένα αν η υπηρεσία μπορεί να συνεχίσει τη διαδικασία και να ολοκληρώσει τη μετάταξη της ως άνω υπαλλήλου.

Νομοθετικό Πλαίσιο.

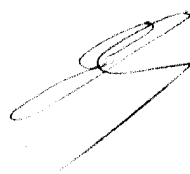
4. Με τις ακόλουθες διατάξεις του ν.3528/2007 «Κώδικας Δημοσίων Πολιτικών και Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ., πλην άλλων, ορίζεται ότι: «Άρθρο 2.1. Στις διατάξεις του παρόντος Κώδικα υπάγονται οι πολιτικοί διοικητικοί υπάλληλοι του κράτους και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου.. Άρθρο 69 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 73 ...2. Οι αιτήσεις μετατάξεων των άρθρων 69 και 70 υποβάλλονται στην αρμόδια υπηρεσία

προσωπικού κατά τους μήνες Μάρτιο και Οκτώβριο κάθε έτους και συνεξετάζονται από το αρμόδιο συλλογικό όργανο.³ Οι αιτήσεις μετάταξης εισάγονται στο υπηρεσιακό συμβούλιο και εντός δύο (2) μηνών από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής τους, διατυπώνεται γνώμη για την αποδοχή ή την απόρριψή τους, αφού συνεκτιμηθούν τόσο η καταλληλότητα του υποψηφίου για την άσκηση των καθηκόντων του κλάδου στον οποίο ζητεί να μεταταγεί, όσο και οι ανάγκες της υπηρεσίας... 4. Η μετάταξη διενεργείται με απόφαση του αρμόδιου Υπουργού ή του μονομελούς οργάνου διοίκησης του Ν.Π.Δ.Δ. και αν δεν υπάρχει, του Διοικητικού Συμβουλίου αυτού, μετά από γνώμη του αρμόδιου συλλογικού οργάνου.....

5. Περαιτέρω, με την παράγραφο 5 άρθρου 35 του ν.4024/2011 (ΦΕΚ Α 226/27.10.2011) ορίστηκε ότι "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", ενώ με την παράγραφο 1 του άρθρου 18 του ν.4440/2016, όπως η παράγραφος αυτή αντικαταστάθηκε με το άρθρο 27 παρ.3 ν.4465/2017, (Α 47/4.4.2017) και στη συνέχεια με το άρθρο 100 παρ.2 ν.4472/2017, (Α 74/19.5.2017) ορίστηκε ότι «1. Μετατάξεις για τις οποίες εκδίδεται ανακοίνωση - πρόσκληση ή υποβάλλεται αίτηση του υπαλλήλου μέχρι και 31.7.2017, δύνανται να ολοκληρωθούν σύμφωνα με τις διατάξεις που ίσχυαν κατά τις 2.12.2016».

7. Εξάλλου, σύμφωνα με την παράγραφο 14 του άρθρου 65 του π.δ. 104/2014 «Οργανισμός Υπουργείου Πολιτισμού και Αθλητισμού» (Α-171) «Προσόντα διορισμού ή πρόσληψης στον κλάδο ΔΕ Φύλαξης – Πληροφόρησης ορίζονται για την ειδικότητα των Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων, πέραν των οριζομένων στο π.δ. 50/2001, όπως ισχύει, μέτρια γνώση Αγγλικής ή Γαλλικής ή Γερμανικής ή Ιταλικής ή Ισπανικής.

6. Τέλος, σύμφωνα με την παράγραφο 11 του άρθρου 79 του π.δ. 4/22-1-2018, η οποία εφαρμόζεται από 2-2-2018 και μετά σύμφωνα με το άρθρο 90 αυτού: «Προσόντα διορισμού ή πρόσληψης στον κλάδο/ ειδικότητα ΔΕ Φύλαξης - Πληροφόρησης ορίζονται: για την ειδικότητα των Ημερησίων Φυλάκων Αρχαιοτήτων, πέραν των οριζομένων στο π.δ. 50/2001, όπως ισχύει, τουλάχιστον καλή γνώση Αγγλικής ή Γαλλικής ή Γερμανικής ή Ιταλικής ή Ισπανικής.




Ερμηνεία και εφαρμογή διατάξεων.

Από τις προαναφερόμενες διατάξεις, ενόψει και όλου του νομικού πλαισίου εντός του οποίου εντάσσονται, του σκοπού που εξυπηρετούν και την υπαγωγή σ' αυτές των πραγματικών περιστατικών που τέθηκαν υπόψη μας από την ερωτώσα υπηρεσία, συνάγονται τα ακόλουθα :

7. Με τις διατάξεις των άρθρων 69 έως και 74 του ν. 3528/2007 (Υπαλληλικός Κώδικας-Υ.Κ.) ρυθμίζονται οι προϋποθέσεις και η διαδικασία διενέργειας των μετατάξεων των υπαλλήλων που υπάγονται στις διατάξεις του. Στο άρθρο 73 ορίζεται, πλην άλλων, ότι οι αιτήσεις μετάταξης του άρθρου 69 υποβάλλονται στην αρμόδια υπηρεσία τους μήνες Μάρτιο και Οκτώβριο κάθε έτους, και εισάγονται προς εξέταση στο οικείο υπηρεσιακό συμβούλιο, το οποίο οφείλει να αποφανθεί εντός δύο (2) μηνών το αργότερο από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής τους, αφού συνεκτιμήσει τόσο την καταλληλότητα του υποψηφίου για την άσκηση των καθηκόντων του κλάδου στον οποίο ζητεί να μεταταγεί, όσο και τις ανάγκες της υπηρεσίας (ΝΣΚ 497/2011). Η τελευταία αυτή προθεσμία των δύο μηνών, εντός της οποίας "το αργότερο" οφείλει το Υπηρεσιακό Συμβούλιο να δώσει την γνώμη του επί της υποβληθείσας αίτησης, είναι ενδεικτική (άρθρο 10 παρ. 5 ν.2690/1999, ΔΕΑΘ 1918/2009, όμοιες και οι 1920, 1921 και 1924/2009), έχει δε την έννοια της έντονης υπόδειξης προς το συλλογικό όργανο για την τήρησή της, χωρίς αυτό να σημαίνει ότι μετά την παρέλευσή της δεν μπορεί αυτό να εξετάζει εκκρεμείς αιτήσεις διοικουμένων (πρβλ. ΝΣΚ 181/2014, 202/2008).

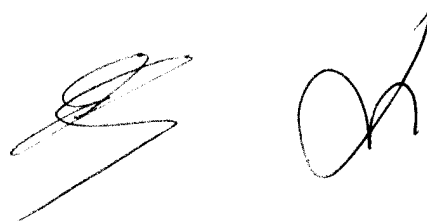
8. Με τη διάταξη της παραγράφου 5 του άρθρου 35 του ν.4024/2011, η οποία είναι εφαρμοστέα στην υπό κρίση περίπτωση, δόθηκε η δυνατότητα μετάταξης υπαλλήλου, περιλαμβανομένων των μετατάξεων του άρθρου 69 του Υπαλληλικού Κώδικα, ακόμα και χωρίς να υπάρχει κενή οργανική θέση στην υπηρεσία, τον κλάδο ή τον φορέα που μετατάσσεται με ταυτόχρονη μεταφορά της θέσης που κατέχει ο υπάλληλος. Εξάλλου, με την παράγραφο 1 του άρθρου 18 **ν.4440/2016** όπως ισχύει, ορίστηκε ότι «μετατάξεις για τις οποίες εκδίδεται ανακοίνωση-πρόσκληση ή υποβάλλεται αίτηση του υπαλλήλου μέχρι και 31.7.2017, δύνανται να ολοκληρωθούν σύμφωνα με τις διατάξεις που ίσχυαν στις 2.12.2016». Η διάταξη αυτή όμως δεν μπορεί να τύχει εφαρμογής στην κρινόμενη υπόθεση διότι η αίτηση μετάταξης της Κ.Τ υποβλήθηκε την 1-10-2017, δηλαδή μετά την παρέλευση της ανωτέρω καταληκτικής προθεσμίας.

9. Όταν οι σχετικές διατάξεις καθορίζουν προθεσμία μέσα στην οποία πρέπει να ασκηθεί η αρμοδιότητα, αυτή έχει ενδεικτικό χαρακτήρα και το διοικητικό όργανο εγκύρως εκδίδει τη διοικητική πράξη και μετά την πάροδο της προθεσμίας αυτής.

Περαιτέρω, κατά γενική αρχή του διοικητικού, η νομιμότητα της διοικητικής πράξης ή παράλειψης, εφόσον δεν ορίζεται ή δεν συνάγεται άλλο από το νόμο, κρίνεται σύμφωνα με το νομικό καθεστώς που ισχύει κατά το χρόνο έκδοσης της πράξης ή συντέλεσης της παράλειψης (πρβλ. ΣτΕ 3662/2000, Δ.Εφ.ΑΘ.137/2010, 416/2010, κ.α).

10. Κατά την άποψη της πλειοψηφίας, η οποία απαρτίστηκε από την Αντιπρόεδρο Μεταξία Ανδροβιτσανέα και τους Νομικούς Συμβούλους Βασιλική Πανταζή, Δημήτριο Μακαρονίδη, Σταύρο Σπυρόπουλο, Γεώργιο Γρυλωνάκη και Ιωάννη Χατζηνέκουρα η ανωτέρω γενική αρχή εφαρμόζεται και όταν ακόμη επέρχεται μεταβολή των προϋποθέσεων του νόμου για την πρόσληψη σε θέση μονίμου υπαλλήλου μεταξύ του χρόνου υποβολής της σχετικής αιτήσεως και της ημερομηνίας εκδόσεως της τελικής πράξης.(πρβλ. ΣΕ 2726/93, 807/87, 3434/79, βλ. και 900, 3106/98).Το ίδιο ισχύει όταν για την έκδοση διοικητικής πράξης προβλέπεται προηγούμενη γνώμη ή πρόταση άλλου οργάνου, το οποίο πρέπει εκ του νόμου να αποφανθεί εντός συγκεκριμένης προθεσμίας, δηλαδή και στην περίπτωση αυτή κρίσιμο νομοθετικό καθεστώς είναι αυτό που ισχύει κατά το χρόνο έκδοσης της τελικής πράξης. Κάμψη της αρχής αυτής μπορεί να θεσπιστεί μόνο με ειδική μεταβατική διάταξη στη νέα ρύθμιση, η οποία θα ορίζει ότι οι ήδη υποβληθείσες αιτήσεις υπάγονται στο παλαιό καθεστώς δηλαδή αυτό που ίσχυε κατά τον χρόνο της υποβολής τους(ΣΕ 2726/93, 807/87).

11. Στην υπό κρίση περίπτωση η Κ.Τ. κατέθεσε την αίτηση της για μετάταξη με τα απαραίτητα δικαιολογητικά την 1-10-2017 και είχε τα απαιτούμενα τυπικά προσόντα σύμφωνα με το τότε ισχύον π.δ.104/2014, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνονταν και η μέτρια γνώση ξένης γλώσσας (άρθρο 65 παρ. 14). Και ενώ άρχισε από την ισχύ του ως άνω νομοθετικού καθεστώτος, η διαδικασία της μετάταξης εκδοθείσας και θετικής επί της αιτήσεως γνωμοδότηση από το Υπηρεσιακό Συμβούλιο, κατ' άρθρο 74 παρ. 3 Υ.Κ., όμως η διαδικασία αυτή δεν ολοκληρώθηκε με την έκδοση της πράξης μετάταξης μέχρι την 02.02.2018, οπότε ίσχυσε νέο νομοθετικό καθεστώς, το π.δ. 4/2018, το οποίο στο άρθρο 79 παρ. 11γ απαιτεί ως απαραίτητο τυπικό προσόν, για



τον κλάδο που αφορά η αίτηση μετάταξης, τουλάχιστον την καλή γνώση ξένης γλώσσας, το οποίο προσόν δεν διέθετε η αιτούσα.

Συνεπώς, δεδομένου ότι η νομιμότητα της διοικητικής πράξης κρίνεται σύμφωνα με το νομικό καθεστώς που ισχύει κατά το χρόνο έκδοσης αυτής και ενόψει του ότι η γνωμοδοτική αρμοδιότητα το Υ.Σ. ασκήθηκε κατά χρόνο εκγύρωσ, αφού η τασσόμενη με το άρθρο 73 παρ. 3 Υ.Κ. προθεσμία είναι ενδεικτική, δεν είναι δυνατή κατά την πλειοψηφήσασα γνώμη η ολοκλήρωση της μετάταξης της Κ.Τ. σύμφωνα με τις διατάξεις του προϊσχύσαντος π.δ. 104/2014, αλλά η σχετική αίτησή της θα εξετασθεί και η επ' αυτής διοικητική πράξη θα εκδοθεί σύμφωνα με τις διατάξεις του ήδη ισχύοντος π.δ. 4/2018.

12. Κατά τη γνώμη της μειοψηφίας, την οποία διατύπωσε η Νομικός Σύμβουλος Ελένη Σβολοπούλου, ναι μεν κατά γενική αρχή του Δ.Δ. η νομιμότητα της διοικητικής πράξης κρίνεται σύμφωνα με το νομικό καθεστώς που ισχύει κατά το χρόνο έκδοσης της πράξης. Όταν όμως η αίτηση παραμένει εκκρεμής στη διοίκηση πέραν του ευλόγου, από την υποβολή της, χρόνου εντός του οποίου όφειλε η διοίκηση να εκδώσει τη σχετική πράξη της, χωρίς ο ενδιαφερόμενος να βαρύνεται με υπαιτιότητα για την καθυστέρηση αυτή, κρίσιμο χρονικό σημείο για τον έλεγχο των προϋποθέσεων του νόμου για την ικανοποίηση του σχετικού αιτήματος είναι κατ' αρχήν ο χρόνος υποβολής της αίτησης, άλλως ο χρόνος κατά τον οποίο συμπληρώνεται το ανωτέρω εύλογο χρονικό διάστημα.(ΔΕΑ 4/1988, Ν.Σ.Κ 202/2008). Εξάλλου, όταν για την έκδοση διοικητικής πράξης προβλέπεται προηγούμενη γνώμη ή πρόταση άλλου οργάνου, το οποίο πρέπει εκ του νόμου να αποφανθεί εντός συγκεκριμένης προθεσμίας, κρίσιμο νομοθετικό καθεστώς είναι αυτό που ισχύει κατά το χρόνο έκδοσης της τελικής πράξης, (και όχι εκείνο που ίσχυε κατά το χρόνο που επελήφθη ή όφειλε να επιληφθεί το γνωμοδοτικό όργανο), με την προϋπόθεση πάντοτε ότι το γνωμοδοτικό όργανο άσκησε την αρμοδιότητα του εντός της τυχόν οριζόμενης προθεσμίας, άλλως, εντός ευλόγου χρόνου. Διαφορετικά κρίσιμος χρόνος είναι ο χρόνος κατά τον οποίο συμπληρώνεται η ανωτέρω προθεσμία ή το ανωτέρω εύλογο χρονικό διάστημα, έστω και αν η έκδοση της σχετικής διοικητικής πράξης γίνεται υπό την ισχύ του νέου σχετικού νομοθετικού καθεστώτος (.ΔΕΑ 416/2010, ΝΣΚ 380/2014, 202/2008, ΔΕΑΘ 4/1998, πρβλ. ΣτΕ 1230/1988).

13. Στην υπό κρίση περίπτωση η Κ.Τ. κατέθεσε την αίτηση της για μετάταξη με τα απαραίτητα δικαιολογητικά την 1-10-2017 και είχε τα απαιτούμενα τυπικά προσόντα

σύμφωνα με το τότε ισχύον π.δ.104/2014.Βάσει των διατάξεων του άρθρου 74 παρ.3 του Υ.Κ το Υπηρεσιακό Συμβούλιο, όφειλε να γνωμοδοτήσει το αργότερο μέχρι 31-12-2017(ενδεικτική προθεσμία), τελικά όμως γνωμοδότησε θετικά ένα μήνα αργότερα στις 31-12-2018.Εν όψει των ανωτέρω (παρ.12) και λαμβάνοντας υπόψη **α)** ότι η διαφορά μεταξύ των δύο καθεστώτων παλαιότερου και νέου, ως προς τα απαιτούμενα για τη μετάταξη προσόντα, έγκειται στη διαφορά, μόνο κατά μια βαθμίδα, του επιπέδου γνώσης της ξένης γλώσσας (μέτριας - καλής) και **β)** ότι το υπηρεσιακό συμβούλιο άσκησε τη γνωμοδοτική του αρμοδιότητα μετά την παρέλευση τεσσάρων μηνών από την υποβολή της αίτησης μετάταξης, κρίσιμος χρόνος για τον έλεγχο των προϋποθέσεων του νόμου για την ικανοποίηση του σχετικού αιτήματος είναι, κατά τη γνώμη αυτή, ο χρόνος κατά τον οποίο συμπληρώθηκε η δίμηνη προθεσμία του άρθρου 73 παρ.3 του Υ.Κ. εντός της οποίας όφειλε να γνωμοδοτήσει το Υπηρεσιακό Συμβούλιο, δηλαδή η 31-12-2017, γεγονός το οποίο διαπίστωσε και επισήμανε και το ίδιο το Υπηρεσιακό Συμβούλιο. Συνεπώς, είναι δυνατή, κατά την άποψη αυτή, η ολοκλήρωση της μετάταξης της αιτούσας σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 65 παρ.14 του π.δ. 104/2014, που ίσχυαν τόσο κατά το χρόνο υποβολής της αίτησης μετάταξης, όσο και κατά τη χορήγηση της θετικής γνώμης του Υ.Σ., έστω και αν η έκδοση της σχετικής διοικητικής πράξης γίνεται υπό την ισχύ του νέου σχετικού νομοθετικού καθεστώτος.

Απάντηση.

14. Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, στο ερώτημα που υποβλήθηκε, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Ε') γνωμοδοτεί κατά πλειοψηφία ότι δεν είναι δυνατή η ολοκλήρωση της μετάταξης της Κ.Τ. σύμφωνα με τις διατάξεις του προϊσχύσαντος π.δ. 104/2014, αλλά η σχετική αίτησή της θα εξετασθεί και η επ' αυτής διοικητική πράξη θα εκδοθεί σύμφωνα με τις διατάξεις του ήδη ισχύοντος π.δ. 4/2018.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 18 - 4 - 2019

Η Πρόεδρος
Μεταξία Ανδροβιτσάνη
 ΜΕΤΑΞΙΑ ΑΝΔΡΟΒΙΤΣΑΝΗ
 ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ
 ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ



Η Εισηγήτρια
Ελένη Σβολοπούλου
 Νομικός Σύμβουλος του Κράτους