



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμ. Γνωμοδότησης 147/2019

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Γ' ΤΜΗΜΑ

Συνεδρίαση της 18^{ης} Ιουνίου 2019

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Βασιλική Δούσκα, Αντιπρόεδρος ΝΣΚ.

Μέλη: Ευγενία Βελώνη, Αντιπρόεδρος ΝΣΚ, Σπυρίδων Παπαγιαννόπουλος, Ευφροσύνη Μπερνικόλα, Κωνσταντίνος Κατσούλας, Αθηνά Αλεφάντη, Χρήστος Μητκίδης, Βασιλική Παπαθεοδώρου, Αικατερίνη Γαλάνη, Ευάγγελος Μαρίνης, Αναστάσιος Μπάνος, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια: Αικατερίνη Γαλάνη, Νομικός Σύμβουλος του Κράτους.

Αριθμ. Ερωτήματος: Το υπ' αριθμ. πρωτ. 11741/Γ2/25-1-2019 έγγραφο του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων, Γενικής Δ/σης Ανθρώπινου Δυναμικού, Δ/σης Διοικητικής Υποστήριξης-Τμήμα Γ' Κινητικότητας Προσωπικού.

Ερώτημα: Αν η υπηρεσία (ερωτώσα) μπορεί να διενεργήσει μετάθεση διοικητικού υπαλλήλου με μεταφορά της θέσης (οργανικής ή προσωποπαγούς) που κατέχει και κατάταξή του σε κλάδο ή ειδικότητα ανάλογη των προσόντων του σε Υπηρεσία στην οποία δεν προβλέπεται, από τις διατάξεις του π.δ. 18/2018, «*Οργανισμός του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων*» (Α'31), ο κλάδος ή η ειδικότητα που κατέχει ο υπάλληλος.

Επί του ως άνω ερωτήματος το Γ' Τμήμα ΝΣΚ γνωμοδότησε ως ακολούθως:

ΙΣΤΟΡΙΚΟ.

1. Η υπηρεσία (ερωτώσα), ενόψει εκκρεμών αιτημάτων διοικητικών υπαλλήλων, μονίμων ή με σχέση ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, για μετάθεσή τους από τις Γενικές Γραμματείες (Κ.Υ.) του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων (εφεξής ΥΠΠΕΘ), όπου υπηρετούν, προς Περιφερειακές Υπηρεσίες Α΄θμιας και Β΄θμιας Εκπαίδευσης του ΥΠΠΕΘ, αλλά και αντιστρόφως, ενόσω στις υπηρεσίες στις οποίες ζητούν να μετατεθούν δεν προβλέπονται από τις οικείες διατάξεις του π.δ. 18/2018, «Οργανισμός Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων» (Α΄ 31), θέσεις του κλάδου ή της ειδικότητας που κατέχουν, θέτει το εν θέματι ερώτημα, διατυπώνοντας την άποψη ότι η μετάθεση (είτε σε κενή οργανική, είτε με μεταφορά της θέσης) διοικητικών υπαλλήλων απαιτεί την πρόβλεψη του κλάδου ή της ειδικότητας που κατέχουν στις οργανικές διατάξεις του φορέα υποδοχής και ότι η πρόταση του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης για την ένταξή τους σε κλάδο ή ειδικότητα ανάλογη των προσόντων τους θα αποτελούσε μετάταξή τους.

Στο κείμενο του ερωτήματος αναφέρεται ενδεικτικά περίπτωση υπαλλήλου με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου της Γενικής Γραμματείας Νέας Γενιάς του ΥΠΠΕΘ που κατέχει οργανική θέση ειδικότητας ΔΕ Διοικητικού-Λογιστικού, η οποία έχει υποβάλει αίτηση για μετάθεσή της σε Διεύθυνση Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης, ήτοι σε Περιφερειακή Υπηρεσία Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης του ΥΠΠΕΘ, ενώ, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις του π.δ. 18/2018 (άρθρα 77-80), στις Περιφερειακές Υπηρεσίες Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης του Υπουργείου δεν προβλέπεται η ειδικότητα ΔΕ Διοικητικού-Λογιστικού.

2. Πριν την υποβολή του ανωτέρω ερωτήματος η ερωτώσα υπηρεσία, με το με αριθμ. πρωτ. 176277/Γ2/19-10-2018 έγγραφό της, απηύθυνε ερώτημα ομοίου περιεχομένου στη Γενική Διεύθυνση Ανθρώπινου Δυναμικού Δημόσιου Τομέα του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης, η οποία, με το υπ' αριθμ. πρωτ. ΔΙΔΑΔ/Φ/41/754/38190/13-12-2018 έγγραφό της, επικαλούμενη τα άρθρα 28 του π.δ. 410/1988 και 100 του ν. 4472/2017, απάντησε ότι: «Από το γενικό χαρακτήρα της διατηρούμενης διάταξης, (ενν. άρθρο 35 παρ. 5 του ν. 4024/2011), προκύπτει ότι η δυνατότητα μεταφοράς θέσης υπάρχει, τόσο κατά την περίπτωση κατά την οποία ο υπάλληλος κατέχει οργανική θέση, όσο και όταν ο υπάλληλος κατέχει προσωποπαγή. Επίσης, σε περιπτώσεις όπου ο Οργανισμός της Υπηρεσίας σας προβλέπει θέσεις συγκεκριμένου κλάδου για το μόνιμο προσωπικό και όχι για το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, άποψη της Υπηρεσίας μας είναι ότι η μεταφορά των εν λόγω υπαλλήλων είναι δυνατή εφόσον ο

κλάδος ή η ειδικότητα προβλέπονται στις οικείες οργανικές διατάξεις, τηρουμένων των λοιπών εκ του νόμου οριζόμενων προϋποθέσεων».

ΝΟΜΟΘΕΤΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

3. Στα άρθρα 14 παρ. 1 και 28, όπως αυτά έχουν ενταχθεί στο άρθρο ΜΟΝΟ του π.δ. 410/1988 ορίζονται, αντίστοιχα, τα εξής:

Άρθρο 14 παρ. 1¹. «1. Οι διατάξεις που ισχύουν κάθε φορά για τα θεμελιώδη καθήκοντα, τους περιορισμούς και την αστική ευθύνη των δημόσιων πολιτικών διοικητικών υπαλλήλων εφαρμόζονται ανάλογα και για το προσωπικό του Κεφαλαίου αυτού, με εξαίρεση τις διατάξεις για την εντοπιότητα».

Άρθρο 28². «Η μετάθεση προσωπικού του Δημοσίου και των νομικών προσώπων δημόσιου δικαίου, πλην οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης, επιτρέπεται για την εξυπηρέτηση υπηρεσιακών αναγκών με απόφαση του αρμόδιου για την πρόσληψη οργάνου μετά από αιτιολογημένη γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου».

4. Στα άρθρα 30 παρ. 1 και 67 παρ. 1, 5 και 10 του ν. 3528/2007 (Α' 26) (Υπαλληλικός Κώδικας) ορίζονται, αντίστοιχα, τα εξής:

Άρθρο 30. «1. Ο υπάλληλος εκτελεί τα καθήκοντα του κλάδου ή της ειδικότητας του. [...]».

Άρθρο 67. «1. Μετάθεση επιτρέπεται μετά από αίτηση του υπαλλήλου ή αυτεπαγγέλτως από την υπηρεσία, μόνο όταν υπάρχει κενή θέση.[...].

5. Η μετάθεση των υπαλλήλων διενεργείται με απόφαση του αρμόδιου οργάνου διοίκησης μετά από σύμφωνη γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου.[...].

10. Ειδικές διατάξεις που αφορούν μεταθέσεις εξακολουθούν να ισχύουν».

5. Στο άρθρο 5 παρ. 2 του ν. 3801/2009 (Α' 163) «Ρυθμίσεις θεμάτων προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου και άλλες διατάξεις οργάνωσης και λειτουργίας της Δημόσιας Διοίκησης» ορίζονται τα εξής:

Άρθρο 5. «Εφαρμογή διατάξεων του Υπαλληλικού Κώδικα, του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων και του π.δ. 410/1988 στο προσωπικό ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου.

[...]. 2. Στις διατάξεις του Κεφαλαίου Β' (ενν. άρθρα 3-55) του π.δ. 410/1988 «Κώδικας Προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου του Δημοσίου, των Ο.Τ.Α. και

¹ Κωδικοποίηση: Άρθρο 16 ν. 993/1979 και άρθρο 266 ν. 1188/1981, σε συνδυασμό με ν. 1256/1982 και άρθρο 21 ν. 1400/1983- Άρθρο 12 ν. 1476/1984.

² Άρθρο 26 παρ. 2 ν. 993/1979

των λοιπών Ν.Π.Δ.Δ.» υπάγεται όλο το προσωπικό με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου ανεξαρτήτως ειδικότητας».

6. Στο άρθρα 5 παρ. 1 και 2 και 35 παρ. 5 του ν. 4024/11 (Α' 226/27-10-2011) «Συνταξιοδοτικές ρυθμίσεις, ενιαίο μισθολόγιο - βαθμολόγιο, εργασιακή εφεδρεία και άλλες διατάξεις εφαρμογής του μεσοπρόθεσμου πλαισίου δημοσιονομικής στρατηγικής 2012-2015» ορίζονται, αντίστοιχα, τα εξής:

Άρθρο 5. «Θέματα κινητικότητας των Υπαλλήλων του Κράτους

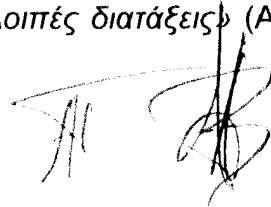
1. Οι υπάλληλοι, μόνιμοι και με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, που υπηρετούν σε υπηρεσίες της κεντρικής ή αποκεντρωμένης διοίκησης, διοικούνται, όσον αφορά τα θέματα κινητικότητας μεταξύ υπηρεσιών διαφορετικών υπουργείων ή αποκεντρωμένων διοικήσεων, από τον Υπουργό Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και τον οικείο, κατά περίπτωση, Υπουργό.

2. Οι υπάλληλοι αυτοί μπορούν να μετακινούνται στις υπηρεσίες των υπουργείων και των αποκεντρωμένων διοικήσεων, με κοινή απόφαση του Υπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και των οικείων κατά περίπτωση Υπουργών των υπηρεσιών προέλευσης και υποδοχής των υπαλλήλων, για συγκεκριμένο χρόνο που ορίζεται με την απόφαση αυτή, λαμβανομένων υπόψη των υφιστάμενων υπηρεσιακών αναγκών και της κατηγορίας, κλάδου και ειδικότητας των υπαλλήλων που μετακινούνται.[...].»

Άρθρο 35. «[...] 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».

7. Στο άρθρο 33 παρ. 5 του ν. 4305/14 (Α' 237/31-10-2014), όπως αυτή προστέθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 105 του Ν. 4483/17 (Α' 107/31-7-17), ορίζεται ότι: «5. Οι διατάξεις της παρ. 5 του άρθρου 35 του ν. 4024/ 2011 (Α' 226) εξακολουθούν να ισχύουν και μετά την έναρξη ισχύος του παρόντος με την επιφύλαξη του άρθρου 18 του ν. 4440/2016, όπως ισχύει. Η ισχύς της παρούσας παραγράφου ανατρέχει στο χρόνο έναρξης της ισχύος του ν. 4305/2014.»

8. Στο άρθρο 19 παρ. 3 του ν. 4440/2016 «Ενιαίο Σύστημα Κινητικότητας στη Δημόσια Διοίκηση και την Τοπική Αυτοδιοίκηση, [...] και λοιπές διατάξεις» (Α' 224),



όπως η παράγραφος αυτή είχε αρχικά αντικατασταθεί από τότε που ίσχυσε με το άρθρο 38 παρ. 5 του ν. 4456/2017 (Α' 24) και αντικαταστάθηκε εκ νέου με το άρθρο 100 παρ. 6 του ν. 4472/2017 (Α' 74) και ισχύει, ορίζονται τα εξής:

«3. Με την επιφύλαξη του άρθρου 18, καταργούνται από την ημερομηνία έναρξης εφαρμογής του Ενιαίου Συστήματος Κινητικότητας, στις 15.9.2017, οι διατάξεις [...], της παρ. 5 του άρθρου 35 του ν. 4024/2011 (Α' 226), με εξαίρεση τις περιπτώσεις μετάθεσης και μετάταξης σε κλάδο/ειδικότητα της ίδιας ή ανώτερης κατηγορίας εντός του ίδιου φορέα, [...]».

9. Στα άρθρα 70, 71 παρ. 1, 72 παρ. 1, 75 (που αφορούν στο μόνιμο προσωπικό και στο προσωπικό με σχέση εργασίας ΙΔΑΧ των Γενικών Γραμματειών του ΥΠΠΕΘ που κατέχει οργανικές και προσωποπαγείς θέσεις), **77, 78, 79, 80** (που αφορούν και στο μόνιμο προσωπικό και στο προσωπικό με σχέση εργασίας ΙΔΑΧ των περιφερειακών υπηρεσιών Π.Ε. και Δ.Ε., που κατέχει οργανικές και προσωποπαγείς θέσεις) **και 85 παρ. 1 του π.δ. 18/2018** «Οργανισμός του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων» (Α' 31/23-2-2018), που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 54 παρ. 1 του ν. 4178/2013 (Α' 174), ορίζονται, αντίστοιχα, τα ακόλουθα:

Άρθρο 70. «Ο συνολικός αριθμός των θέσεων του προσωπικού των Γενικών Γραμματειών του Υπουργείου Παιδείας Έρευνας και Θρησκευμάτων ανέρχεται σε χίλιες εξακόσιες δεκατέσσερις (1.614) θέσεις, εκ των οποίων χίλιες πεντακόσιες ενενήντα πέντε (1.595) οργανικές και δεκαεννέα (19) προσωποπαγείς».

Άρθρο 71. «Κατανομή οργανικών θέσεων μόνιμου προσωπικού κατά κατηγορία και κλάδο.

1. Οι οργανικές θέσεις του μόνιμου προσωπικού των Γενικών Γραμματειών του Υπουργείου κατά κατηγορία και κλάδο κατανέμονται ως εξής:

α) Κατηγορία Πανεπιστημιακής Εκπαίδευσης (ΠΕ): [...],

β) Κατηγορία Τεχνολογικής Εκπαίδευσης (ΤΕ): [...],

γ) Κατηγορία Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης (ΔΕ):

δ) Κατηγορία Υποχρεωτικής Εκπαίδευσης (ΥΕ): [...]».

Άρθρο 72. «Κατανομή Οργανικών και Προσωποπαγών Θέσεων του Προσωπικού των Γενικών Γραμματειών του Υπουργείου με σχέση εργασίας Ιδιωτικού Δικαίου Αορίστου Χρόνου (ΙΔΑΧ).

1. Οι οργανικές θέσεις του προσωπικού των Γενικών Γραμματειών του Υπουργείου με σχέση εργασίας Ιδιωτικού Δικαίου Αορίστου Χρόνου (ΙΔΑΧ), κατά εκπαιδευτική βαθμίδα και ειδικότητα κατανέμονται ως εξής:

α) Εκπαιδευτική βαθμίδα Πανεπιστημιακής Εκπαίδευσης (ΠΕ)[...], β) Εκπαιδευτική βαθμίδα Τεχνολογικής Εκπαίδευσης (ΤΕ) [...], γ) Εκπαιδευτική βαθμίδα Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης (ΔΕ): [...],

Άρθρο 75. «Το προσωπικό των Γενικών Γραμματειών του Υπουργείου εξακολουθεί και υπηρετεί στους προβλεπόμενους κλάδους και ειδικότητες των άρθρων 70, 71 και 72 του παρόντος».

Άρθρο 77. «Ο συνολικός αριθμός των θέσεων του προσωπικού των Περιφερειακών Υπηρεσιών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης του Υπουργείου, των Περιφερειακών Επιμορφωτικών Κέντρων (ΠΕΚ), των ΚΕ.ΠΛΗ. ΝΕ.Τ και των Συμβουλευτικών Σταθμών Νέων και των Κ.Ε.Δ.Δ.Υ ανέρχονται σε έξι χιλιάδες τριακόσιες είκοσι δύο (6.322), εκ των οποίων πέντε χιλιάδες τετρακόσιες ενενήντα επτά (5.497) οργανικές και οκτακόσιες είκοσι πέντε (825) προσωποπαγείς».

Άρθρο 78. «Κατανομή θέσεων μόνιμου προσωπικού κατά κατηγορία και κλάδο ανά Περιφερειακή Διεύθυνση Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης και νομό:

Α. Οι θέσεις του μόνιμου προσωπικού των Περιφερειακών Διευθύνσεων Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης, στις οποίες συμπεριλαμβάνονται οι θέσεις των ΚΕ.ΠΛΗ.ΝΕ.Τ και οι θέσεις των Συμβουλευτικών Σταθμών Νέων και οι θέσεις των ΚΕΔΔΥ ανέρχονται σε πέντε χιλιάδες οκτακόσιες ενενήντα οκτώ (5.898), εκ των οποίων πέντε χιλιάδες τετρακόσιες ενενήντα επτά (5.497) οργανικές και τετρακόσιες μία (401) προσωποπαγείς, και κατανέμονται κατά κατηγορία και κλάδο ως εξής:.....».

Άρθρο 79. «Κατανομή προσωποπαγών θέσεων του προσωπικού με σχέση εργασίας Ιδιωτικού Δικαίου Αορίστου Χρόνου (ΙΔΑΧ) κατά κατηγορία και ειδικότητα ανά Περιφερειακή Διεύθυνση Εκπαίδευσης (ΠΔΕ) και νομό:

(Α. Οι προσωποπαγείς θέσεις του προσωπικού με σχέση εργασίας Ιδιωτικού Δικαίου Αορίστου Χρόνου (ΙΔΑΧ) ανέρχονται στις τετρακόσιες είκοσι τέσσερις (424) και κατανέμονται κατά κατηγορία και ειδικότητα ως εξής:.....».

Άρθρο 80 παρ. 1 περ. α. «Κατάταξη υπηρετούντος προσωπικού Περιφερειακών Υπηρεσιών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης ΥΠΠΕΘ.

1. Οι υπηρετούντες κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος μόνιμοι και με σχέση εργασίας ΙΔΑΧ των κλάδων και ειδικοτήτων που καταργούνται με το παρόν κατατάσσονται στους αντίστοιχους κλάδους ή ειδικότητες των άρθρων 77 και 78 του παρόντος Διατάγματος, ως εξής:[...].

Άρθρο 85. «1. Η μετάθεση και κάθε είδους μετακίνηση των υπαλλήλων της Κεντρικής Υπηρεσίας του Υπουργείου σε οργανικές μονάδες των Περιφερειακών Διευθύνσεων Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης, καθώς και των υπαλλήλων των Περιφερειακών Διευθύνσεων Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης προς την Κεντρική Υπηρεσία του Υπουργείου διενεργείται για τις ανάγκες της υπηρεσίας και μόνο κατόπιν υποβολής αίτησης από τον ενδιαφερόμενο υπάλληλο».

ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΚΑΙ ΕΦΑΡΜΟΓΗ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ

Από το συνδυασμό των προαναφερομένων διατάξεων, ερμηνευομένων αυτοτελώς αλλά και σε συνδυασμό μεταξύ τους, ενόψει του νομικού πλαισίου στο οποίο εντάσσονται, του σκοπού που εξυπηρετούν και την υπαγωγή σ' αυτές των πραγματικών περιστατικών που τίθενται με το εξεταζόμενο ερώτημα συνάγονται τα ακόλουθα:

10. Στο άρθρο 103 παρ. 3 του Συντάγματος προβλέπεται η δυνατότητα πλήρωσης οργανικών θέσεων ειδικού επιστημονικού, τεχνικού ή βοηθητικού προσωπικού του Δημοσίου με προσωπικό που προσλαμβάνεται με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου, κατ' επιταγή, δε, της πρόβλεψης περί έκδοσης σχετικού νόμου, εκδόθηκε ο ν. 993/79, ο οποίος με τους συμπληρωματικούς και τροποποιητικούς των διατάξεων του νόμους κωδικοποιήθηκε σε ενιαίο κείμενο με το π.δ. 410/88 "Κωδικοποίηση σε ενιαίο κείμενο των διατάξεων της κείμενης νομοθεσίας που αφορούν το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου του Δημοσίου, των οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης και των λοιπών Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου", το οποίο εξακολουθεί να ρυθμίζει θέματα πρόσληψης προσωπικού με σχέση ιδιωτικού δικαίου, ενώ το υπηρεσιακό καθεστώς του προσωπικού αυτού ρυθμίζεται πλέον και με το ν. 3801/2009, όπως ισχύει μετά τους ν. 4024/2011 και 4354/2015.

Στο άρθρο 1 του ως άνω π.δ. (όπως έχει ενταχθεί στο άρθρο ΜΟΝΟ αυτού) επαναλαμβάνεται η συνταγματική διάταξη για το προσωπικό που μπορεί να προσλαμβάνεται με σχέση ΙΔΑΧ, οι σχετικές, δε, διατάξεις για το προσωπικό που καλύπτει οργανικές θέσεις, ανεξαρτήτως ειδικότητας, αποτελούν το Κεφάλαιο Β' του εν λόγω νομοθετήματος («ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΓΙΑ ΚΑΛΥΨΗ ΟΡΓΑΝΙΚΩΝ ΘΕΣΕΩΝ», άρθρα 3-6) που περιλαμβάνει τα άρθρα 3-55 αυτού.

11. Σύμφωνα, με τη διάταξη του άρθρου 30 του ισχύοντος Υπαλληλικού Κώδικα (Υ.Κ.), - η οποία, εκτός από το προσωπικό που εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής αυτού (άρθρο 2 ν. 3528/2007), ισχύει και για το προσωπικό που υπάγεται στις διατάξεις

του Κεφ. Β' του π.δ. 410/1988, (σύμφωνα με το άρθρο 14 παρ. 1 του τελευταίου) -, οι υπάλληλοι ασκούν τα καθήκοντα του κλάδου ή της ειδικότητάς τους.

12. Περαιτέρω, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 67 του Υ.Κ., μετάθεση μονίμου διοικητικού υπαλλήλου επιτρέπεται με απόφαση του αρμοδίου οργάνου διοίκησης και με σύμφωνη γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου, μετά από αίτηση του υπαλλήλου ή αυτεπαγγέλτως από την υπηρεσία, μόνο όταν υπάρχει κενή θέση στην υπηρεσία που πρόκειται να μετατεθεί. Αντίστοιχα, μετάθεση του προσωπικού του Κεφ. Β του π.δ. 410/1988 (ΙΔΑΧ) επιτρέπεται, κατά το άρθρο 28 αυτού, μόνο για την εξυπηρέτηση υπηρεσιακών αναγκών μετά από αιτιολογημένη γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου, για την οποία εκδίδεται σχετική απόφαση του αρμοδίου για την πρόσληψη οργάνου.

13. Με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4024/2011 εισάγεται για πρώτη φορά η έννοια του "Υπαλλήλου του Κράτους" και δίνεται στους υπαλλήλους, μόνιμους και με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, των υπηρεσιών της Κεντρικής ή Αποκεντρωμένης Διοίκησης, η δυνατότητα να μετακινούνται στις υπηρεσίες των Υπουργείων και των Αποκεντρωμένων Διοικήσεων, με κοινή απόφαση του Υπουργού Διοικητικής Ανασυγκρότησης και των οικείων κατά περίπτωση Υπουργών των υπηρεσιών προέλευσης και υποδοχής των υπαλλήλων, για συγκεκριμένο χρόνο που ορίζεται με την απόφαση αυτή, λαμβανομένων υπόψη των υφιστάμενων υπηρεσιακών αναγκών και της κατηγορίας, κλάδου και ειδικότητας των υπαλλήλων που μετακινούνται.

Περαιτέρω, με τη διάταξη της παρ. 5 του άρθρου 35 του ίδιου νόμου (4024/2011), που εισήγαγε την έννοια της κινητικότητας των δημοσίων υπαλλήλων ως άνω, ανατράπηκε ο κανόνας της ύπαρξης κενής θέσης ως προϋπόθεσης της μετάθεσης υπαλλήλου και προβλέφθηκε η δυνατότητα μετάθεσης ή μετάταξης μονίμου διοικητικού υπαλλήλου και χωρίς να υπάρχει οργανική θέση στην υπηρεσία, στον κλάδο, ή στο φορέα που μετατίθεται ή μετατάσσεται, με ταυτόχρονη μεταφορά της θέσης που αυτός κατέχει κατά το χρόνο της υπηρεσιακής μεταβολής.

14. Με τη διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 19 του ν. 4440/2016, (όπως αυτή ισχύει μετά την τελευταία τροποποίησή της με την παρ. 6 του άρθρου 100 του ν. 4472/2017), προβλέφθηκε κατ' εξαίρεση η μερική διατήρηση σε ισχύ και μετά την 15-9-2017, [ημερομηνία εφαρμογής του Ενιαίου Συστήματος Κινητικότητας των υπαλλήλων της Δημόσιας Διοίκησης, (εν συντομία ΕΣΚ)], της αμέσως προαναφερόμενης διάταξης (άρθρου 35 παρ. 5 ν. 4024/2011) ειδικά για τις

περιπτώσεις μετάθεσης και μετάταξης σε κλάδο/ειδικότητα της ίδιας ή ανώτερης κατηγορίας, πλην όμως μόνο εντός του ιδίου φορέα, ενώ στο ρυθμιστικό της πεδίο, όπως συνάγεται και από τη γραμματική της διατύπωση, υπάγονται πλέον και οι υπάλληλοι με σχέση ΙΔΑΧ.

Πάντως, σε περίπτωση μετάθεσης διοικητικού υπαλλήλου, μόνιμου ή με σχέση εργασίας αορίστου χρόνου, δεν απαιτείται νέα κατάταξή του σε κλάδο ή ειδικότητα, διότι αυτός καταλαμβάνει (κενή ή μεταφερόμενη) ομοιόβαθμη θέση (οργανική ή προσωποπαγή) αντίστοιχου κλάδου ή ειδικότητας προς αυτόν/ήν που ήδη κατέχει.

15. Επομένως, η μετάθεση τόσο των υπαλλήλων με σχέση δημοσίου δικαίου που εντάσσονται στον Υ.Κ., όσο και εκείνων που υπηρετούν με σχέση Ι.Δ.Α.Χ. για τους οποίους εφαρμόζεται το π.δ. 410/1988, στο πλαίσιο εφαρμογής του ΕΣΚ μπορεί πλέον να υλοποιείται και χωρίς να υπάρχει κενή θέση στην υπηρεσία που μετατίθεται ο υπάλληλος, με ταυτόχρονη μεταφορά της θέσης που κατέχει στην υπηρεσία προέλευσης (οργανικής ή προσωποπαγούς).

16. Ως προς το πεδίο εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 35 παρ. 5 του ν.4024/2011 οι Νομικοί Σύμβουλοι Βασιλική Παπαθεοδώρου και Αναστάσιος Μπάνος διατύπωσαν την **ειδικότερη γνώμη** ότι με την παράγραφο 6 του άρθρου 100 του ν. 4472/2017 σκοπήθηκε μεν η περιορισμένη, εντός του ιδίου φορέα, διατήρηση της ισχύος της παραγράφου 5 του άρθρου 35 του ν. 4024/2011 και μετά την 15.09.2017, μόνο, όμως, για εκείνους τους υπαλλήλους, που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής της διάταξης αυτής (παρ. 5 άρθρ. 35 του ν. 4024/2011), δηλαδή αποκλειστικά για τους διοικητικούς υπαλλήλους με σχέση εργασίας δημοσίου δικαίου (μόνιμους) και όχι για τους υπαλλήλους ΙΔΑΧ.

17. Με τον Οργανισμό του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων (π.δ. 18/1989), που εκδόθηκε σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 54 του ν. 4178/2013, μεταξύ άλλων περιγράφονται οι κλάδοι προσωπικού κατά κατηγορίες, ο αριθμός και η κατανομή των θέσεων προσωπικού σε κλάδους και ειδικότητες, καθώς και τα τυπικά προσόντα διορισμού ή πρόσληψης κατά κλάδο και ειδικότητα. Σημειώνεται ότι η έγκριση και τροποποίηση των Οργανισμών που εκδόθηκαν υπό το ως άνω εφαρμοστέο νομοθετικό πλαίσιο (άρθρο 54 του ν. 4178/2013) προκύπτει πλέον με βάση εκθέσεις αξιολόγησης των οργανικών μονάδων των υπηρεσιών, που συνοδεύονται από περιγράμματα αποστολής και θέσεων, καθώς και από σχέδια στελέχωσης που έχουν εγκριθεί από το Κυβερνητικό Συμβούλιο Μεταρρύθμισης (βλ. ΠΕ ΣτΕ 28/2018, σκ. 4).

18. Ειδικότερα, με τις διατάξεις των άρθρων 70-72 του Οργανισμού του ΥΠΠΕΘ ορίστηκε ο συνολικός αριθμός των θέσεων (οργανικών και προσωποπαγών) του προσωπικού των Γενικών Γραμματειών του Υπουργείου και κατανεμήθηκαν οι οργανικές θέσεις του μόνιμου προσωπικού κατά κατηγορία και κλάδο.

Περαιτέρω, κατανεμήθηκαν οι οργανικές και προσωποπαγείς θέσεις του με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου προσωπικού των υπηρεσιών αυτών, κατά εκπαιδευτική βαθμίδα και ειδικότητα, ενώ με το άρθρο 75 του Οργανισμού ορίστηκε ρητά ότι το προσωπικό των Γενικών Γραμματειών του Υπουργείου εξακολουθεί να υπηρετεί στους προβλεπόμενους κλάδους και ειδικότητες των προαναφερομένων άρθρων (70-72) αυτού.

19. Με το ίδιο, ως άνω, νομοθέτημα ορίστηκε, μεταξύ άλλων στα άρθρα 77-79 αυτού, ο συνολικός αριθμός των θέσεων του προσωπικού των Περιφερειακών Υπηρεσιών Α'θμιας και Β'θμιας Εκπαίδευσης, ήτοι και των Περιφερειακών Διευθύνσεων Α'θμιας και Β'θμιας Εκπαίδευσης και έγινε η κατανομή των θέσεων, οργανικών και προσωποπαγών, του μόνιμου προσωπικού των υπηρεσιών αυτών κατά κατηγορία και κλάδο, καθώς και η κατανομή των προσωποπαγών θέσεων του προσωπικού με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου κατά κατηγορία και ειδικότητα ανά ΠΔΕ και νομό, ενώ και σύμφωνα με το άρθρο 80 του Οργανισμού, οι υπηρετούντες στις Περιφερειακές Υπηρεσίες Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης του ΥΠΠΕΘ κατά την έναρξη ισχύος του (ήτοι την 23-2-2019) υπάλληλοι, μόνιμοι και με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, κατατάχθηκαν, (ενόψει και της κατάργησης κάποιων κλάδων και ειδικοτήτων), στους προβλεπόμενους στα άρθρα 77 και 78 αυτού κλάδους και ειδικότητες, όπως ορίζει η εν λόγω διάταξη.

20. Τέλος στο άρθρο 85 του ίδιου Οργανισμού ορίζεται ότι η μετάθεση και κάθε είδους μετακίνηση των υπαλλήλων της Κεντρικής Υπηρεσίας του Υπουργείου σε οργανικές μονάδες των Περιφερειακών Διευθύνσεων Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης και αντίστροφα διενεργείται για τις ανάγκες της υπηρεσίας και μόνο κατόπιν υποβολής αίτησης από τον ενδιαφερόμενο υπάλληλο.

21. Από τις προαναφερόμενες διατάξεις συνάγεται ότι ο Οργανισμός του ΥΠΠΕΘ ορίζει σαφώς τον αριθμό των θέσεων (οργανικών και προσωποπαγών) του προσωπικού τόσο της Κεντρικής Υπηρεσίας, όσο και των Περιφερειακών Διευθύνσεων Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης, καθώς και την κατανομή τους κατά κατηγορία και κλάδο/ειδικότητα, σύμφωνα με την (προηγούμενη)

αξιολόγηση των δομών του Υπουργείου που έλαβε υπόψη την υφισταμένη στελέχωση αλλά και τις ανάγκες σε προσωπικό για το εγγύς μέλλον (βλ. σχετ. και ΠΕ ΣΤΕ 28/2018, σκ. 24) και ως εκ τούτου, πέραν της ως άνω καθοριζόμενης, δεν μπορεί να υπάρξει διαφορετική κατανομή αυτών, πλην μόνο υπό τις προϋποθέσεις του άρθρου 85 αυτού.

22. Κατόπιν των ανωτέρω, κατά τη γνώμη της πλειοψηφίας που αποτελείται από τις γνώμες της Προέδρου του Τμήματος Βασιλικής Δούσκα και της Ευγενίας Βελώνη, Αντιπροέδρων ΝΣΚ και των Νομικών Συμβούλων Σπυρίδωνος Παπαγιαννόπουλου, Κωνσταντίνου Κατσούλα, Αθηνάς Αλεφάντη, Βασιλικής Παπαθεοδώρου, Αικατερίνης Γαλάνη, Ευαγγέλου Μαρίνη και Αναστασίου Μπάνου (ψηφοί εννέα -9) δεν είναι δυνατή η μετάθεση, μόνιμου ή με σχέση εργασίας ΙΔΑΧ, διοικητικού υπαλλήλου του Υπουργείου ΠΕΘ (ήτοι των Γενικών Γραμματειών της Κ.Υ. του Υπουργείου και των Περιφερειακών Υπηρεσιών αυτού) με μεταφορά της θέσης του (οργανικής ή προσωποπαγούς) σε υπηρεσία του ίδιου φορέα, στην οποία από τον Οργανισμό του Υπουργείου δεν προβλέπεται ο κλάδος ή η ειδικότητα που κατέχει αυτός, καθόσον οι υπάλληλοι, ανεξάρτητα από το είδος της σχέσης εργασίας με την οποία υπηρετούν (δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου), ασκούν τα καθήκοντα του κλάδου και της ειδικότητάς τους και μόνο κατ' εξαίρεση και υπό προϋποθέσεις μπορεί να τους ανατεθούν για περιορισμένο χρονικό διάστημα καθήκοντα άλλου κλάδου ή ειδικότητας (πρβλ. ΝΣΚ 250/2012).

23. Κατά τη γνώμη της μειοψηφίας που αποτελείται από τις γνώμες των Νομικών Συμβούλων Ευφροσύνης Μπερνικόλα και Χρήστου Μητκίδη (ψηφοί δύο -2) από τις προαναφερόμενες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, ενόψει και του όλου νομικού πλαισίου στο οποίο εντάσσονται και του σκοπού που εξυπηρετούν, συνάγεται ότι είναι επιτρεπτό (κατ'εφαρμογήν της παρ. 5 του άρθρου 35 του ν. 4024/2011, η οποία, με την επιφύλαξη του άρθρου 18 του ν. 4440/2016, διατηρήθηκε αρχικά σε ισχύ με την παρ. 5 του άρθρου 33 του ν. 4305/2014, όπως αυτή προστέθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 105 του ν. 4483/2017 και εν τέλει με την παρ. 3 του άρθρου 19 του ν. 4440/2016) να μετατεθεί υπάλληλος (μόνιμος ή ΙΔΑΧ) εντός του ίδιου φορέα και εν προκειμένω του Υπουργείου Παιδείας, (άλλωστε η μετάθεση νοείται μόνο εντός του ίδιου φορέα), και όταν δεν υπάρχει κενή οργανική θέση στην υπηρεσία που μετατίθεται, μεταφέροντας ταυτόχρονα την οργανική του θέση. Ιδιαίτερα μάλιστα σε περιπτώσεις στις οποίες, σύμφωνα με το εφαρμοζόμενο σήμερα π.δ. 50/2001 («προσοντολόγιο» του δημοσίου) δεν

εμφανίζονται πλέον ειδικότητες και κλάδοι που εμφανίζονταν παλαιότερα, διότι «απορροφήθηκαν» από συγγενείς ειδικότητες με όμοια κριτήρια πρόσληψης και όμοια καθήκοντα, η μετάθεση γίνεται σε θέση με τα ίδια προσόντα και τα ίδια καθήκοντα με αυτά της οργανικής του θέσης. Επομένως, στα πλαίσια της σκοπούμενης από τον νομοθέτη (μετά το 2011) διευκόλυνσης της κινητικότητας των υπαλλήλων, ώστε να θεραπεύονται οι πραγματικές ανάγκες της διοίκησης χωρίς εμμονή σε τυπικά σχήματα και διαδικασίες που προσθέτουν γραφειοκρατία χωρίς τούτο να είναι αναγκαίο, μπορεί, κατά τη γνώμη αυτή, να διενεργηθεί η μετάθεση, ανεξάρτητα από την ύπαρξη ή μη οργανικών θέσεων, αφού ο υπάλληλος θα μεταφέρει τη θέση που κατέχει στη νέα υπηρεσία [(βλ. σχετικά και εγκύκλιο της Υπουργού Διοικητικής Ανασυγκρότησης με αριθμό ΔΙΠΑΑΔ/ΠΡΟΣ/ 149/οικ.7282/2-3-2017 (ΑΔΑ: ΨΓΡΚ465ΧΘΨ-ΙΣΚ)]. Επομένως, κατά τη γνώμη αυτή είναι δυνατή η μετάθεση με μεταφορά της θέσης στη νέα υπηρεσία, πολλώ μάλλον όταν υφίσταται συγγένεια ή και απόλυτη ταύτιση των προσόντων και των καθηκόντων των κλάδων/ειδικοτήτων των υπηρεσιών προέλευσης και αποδοχής, σύμφωνα με το π.δ. 50/2001.

ΑΠΑΝΤΗΣΗ.

24. Ενόψει των ανωτέρω, το Γ' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδοτεί, κατά πλειοψηφία, ότι δεν μπορεί να διενεργηθεί μετάθεση διοικητικού υπαλλήλου με μεταφορά της θέσης που κατέχει, (οργανικής ή προσωποπαγούς) και κατάταξή του σε κλάδο ή ειδικότητα ανάλογη των προσόντων του σε Υπηρεσία, στην οποία δεν προβλέπεται από τις διατάξεις του π.δ. 18/2018 «Οργανισμός του Υπουργείου Παιδείας, Έρευνας και Θρησκευμάτων» ο κλάδος ή η ειδικότητα που κατέχει ο υπάλληλος.-

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

ΑΘΗΝΑ, 30 -6-2019

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Γ' ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΝΣΚ

ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΔΟΥΣΚΑ

Αντιπρόεδρος ΝΣΚ

Η ΕΙΣΗΓΗΤΡΙΑ

ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΓΑΛΑΝΗ

Νομικός Σύμβουλος του Κράτους