



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδότησεως 197/2019

ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Ε' ΤΜΗΜΑΤΟΣ

Συνεδρίαση της 16^{ης} Οκτωβρίου 2019

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Μεταξία Ανδροβιτσανέα Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Βασιλική Πανταζή, Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ., Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Αφροδίτη Κουτούκη, Δήμητρα Κεφαλά, Αντώνιος Τατσόπουλος, Ελένη Σβολοπούλου, Δημήτριος Μακαρονίδης, Ιωάννης Χατζηνέκουρας, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Αριθμός Ερωτήματος: Το υπ' αριθμ.πρωτ. 3532/21-9-2018 του Πρύτανη της Ανωτάτης Σχολής Καλών Τεχνών.

Περίληψη ερωτήματος: Ερωτάται εάν δύναται να αναγνωρισθεί η προϋπηρεσία μέλους ΔΕΠ του Τμήματος Εικαστικών Τεχνών της Ανωτάτης Σχολής Καλών Τεχνών, που προσφέρθηκε με σύμβαση εργασίας ορισμένου χρόνου στην κοινωφελή επιχείρηση Αθλητισμού – Πολιτισμού – Περιβάλλοντος του Δήμου Παλλήνης (Ν.Π.Ι.Δ.), ως καθηγητής εικαστικών στα Τμήματα Πολιτιστικών Προγραμμάτων της Επιχείρησης.

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

Ιστορικό:

Από το έγγραφο της ερωτώσας υπηρεσίας και τα στοιχεία του φακέλου που το συνοδεύουν, προκύπτει το ακόλουθο πραγματικό:

1. Ο Κ.Α. Επίκουρος Καθηγητής στο Τμήμα Εικαστικών Τεχνών της Ανωτάτης Σχολής Καλών Τεχνών κατά τον διορισμό του ως Επίκουρου Καθηγητή υπέβαλε στη Σχολή την υπ' αριθμ. 1791/17-5-2018 αίτησή του με την οποία ζήτησε την αναγνώριση της προϋπηρεσίας του ως καθηγητή εικαστικών, την οποία προσέφερε στην Κοινωφελή Επιχείρηση Αθλητισμού – Πολιτισμού – Περιβάλλοντος Δήμου Παλλήνης (Ν.Π.Ι.Δ.) στα τμήματα των πολιτιστικών προγραμμάτων της επιχείρησης με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου κατά τα χρονικά διαστήματα από 8-4-2015 έως 7-12-2015, από 18-10-2016 έως 7-6-2017 και από 9-10-2017 έως 9-6-2018.

Κατόπιν τούτου υποβλήθηκε το εξεταζόμενο ερώτημα.

Νομοθετικό πλαίσιο:

2. Στις διατάξεις των άρθρων 2 και 98§6 του ν.3528/2007, όπως αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 26§1 ν.4369/2016 (ΦΕΚ Α' 26) ορίζονται τα εξής:

Άρθρο 2 Έκταση Εφαρμογής

«1. Στις διατάξεις του παρόντος Κώδικα υπάγονται οι πολιτικοί διοικητικοί υπάλληλοι του κράτους και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου.

2. Υπάλληλοι ή λειτουργοί του κράτους ή νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, οι οποίοι κατά συνταγματική ή νομοθετική πρόβλεψη, διέπονται από ειδικές διατάξεις, καθώς και οι υπάλληλοι των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης, υπάγονται στις διατάξεις του παρόντος για όσα θέματα δεν ρυθμίζονται από τις ειδικές για αυτούς διατάξεις».

Άρθρο 98 Βαθμολογική Ένταξη

«1. ... 2. ... 3. ... 4. ... 5. ... 6. Προϋπηρεσία σε συναφές αντικείμενο έως επτά (7) έτη που έχει διανυθεί πριν από το διορισμό, εκτός του δημοσίου τομέα, λαμβάνεται υπόψη εφόσον αποδεικνύεται. Οι όροι και οι προϋποθέσεις αναγνώρισης της ως

προεδρικό διάταγμα που εκδίδεται με πρόταση του Υπουργού Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης».

3. Στο Κεφάλαιο Δεύτερο «Σύστημα βαθμολογικών προαγωγών και μισθολογικής εξέλιξης των υπαλλήλων του Κράτους, των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης Α' και Β' βαθμού και άλλων φορέων του Δημοσίου Τομέα και συναφείς διατάξεις» του ν. 4024/2011 (ΦΕΚ Α' 226) και ειδικότερα στο άρθρο 4§1 αυτού ορίζονται τα εξής:

« Άρθρο 4

Πεδίο εφαρμογής

1. Στις διατάξεις του παρόντος Κεφαλαίου υπάγονται οι μόνιμοι και δόκιμοι πολιτικοί υπάλληλοι και οι υπάλληλοι με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου (ΙΔΑΧ):

α) του Δημοσίου

β)»

4. Στις διατάξεις των άρθρων 1,3,4,5 και 6 παρ. 1, 2, 3 του π.δ. 69/2016 (Φ.Ε.Κ. Α' 127/13.7.2016), που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της ως άνω παραγράφου 6 του άρθρου 98 του ν.3528/2007, ορίζονται τα ακόλουθα:

Άρθρο 1

«Στις διατάξεις του παρόντος υπάγονται:

α) οι υπάλληλοι που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π..Δ.Δ., που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του Ν.3528/2007(Α'26), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 του ως άνω Κώδικα.

β) οι υπάλληλοι με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, στους οποίους εφαρμόζονται οι διατάξεις για τη βαθμολογική εξέλιξη του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ., κατ' εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 3 του άρθρου 28 του Ν. 4369/2016 (Α' 33)

γ)

Άρθρο 3 Ορισμός προϋπηρεσίας

Η προϋπηρεσία σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 2 συνίσταται σε:

α) άσκηση ελευθέρου επαγγέλματος ή απασχόληση με έμμισθη εντολή β) εξαρτημένη μισθωτή εργασία.

Άρθρο 4 Προϋποθέσεις αναγνώρισης προϋπηρεσίας

Η προϋπηρεσία πρέπει: α) να έχει αποκτηθεί μετά την απόκτηση του βασικού τίτλου σπουδών της κατηγορίας/εκπαιδευτικής βαθμίδας, στην οποία υπηρετεί ο υπάλληλος κατά το χρόνο της ένταξης, και μετά την απόκτηση της άδειας άσκησης επαγγέλματος, όπου αυτή απαιτείται, β) να είναι συναφής σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 5.

Άρθρο 5 Συνάφεια αντικειμένου προϋπηρεσίας

Η συνάφεια του αντικειμένου της προϋπηρεσίας κρίνεται σε σχέση με τα αντικείμενα, στα οποία απασχολούνται οι υπάλληλοι ή είναι δυνατόν κατά τις οργανικές διατάξεις της υπηρεσίας τους να απασχοληθούν.

Άρθρο 6 Διαδικασία αναγνώρισης προϋπηρεσίας εκτός Δημοσίου τομέα

1. Προκειμένου να αναγνωρισθεί η προϋπηρεσία του άρθρου 2, ο ενδιαφερόμενος υπάλληλος υποβάλλει αίτηση στην αρμόδια Διεύθυνση Προσωπικού, όπου ανήκει οργανικά. Η αίτησή του, προκειμένου να εξεταστεί, πρέπει να συνοδεύεται από τα αναφερόμενα στις παραγράφους 2 και 3 του παρόντος άρθρου δικαιολογητικά. Αίτηση για αναγνώριση προϋπηρεσίας του άρθρου 2 μπορεί να υποβληθεί και σε περίπτωση μετάταξης σε άλλο κλάδο ή σε άλλη υπηρεσία, εφόσον η προϋπηρεσία αυτή δεν έχει ήδη αναγνωρισθεί. Οι έννομες συνέπειες που απορρέουν από την αναγνώριση προϋπηρεσίας του άρθρου 2 δεν αίρονται σε περίπτωση υπηρεσιακής μεταβολής του υπαλλήλου. Οι αιτήσεις αναγνώρισης παραπέμπονται στο αρμόδιο υπηρεσιακό συμβούλιο εντός μηνός από την υποβολή τους στην αρμόδια Διεύθυνση Προσωπικού.

2. Τα δικαιολογητικά για τους ασκούντες ελευθέρο επάγγελμα και όσους απασχολούνται με έμμισθη εντολή είναι τα ακόλουθα:

α) Βεβαίωση από το οικείο επαγγελματικό Επιμελητήριο ή Σύλλογο, από την οποία να προκύπτει η ιδιότητα του μέλους και η διάρκειά της, εφόσον η ιδιότητα αυτή είναι υποχρεωτική για την άσκηση του επαγγέλματος.

β) Εφόσον η ιδιότητα του μέλους επαγγελματικού Επιμελητηρίου ή Συλλόγου δεν είναι υποχρεωτική για την άσκηση του επαγγέλματος, προσκομίζεται άδεια άσκησης επαγγέλματος ή βεβαίωση από την αρμόδια διοικητική αρχή ότι πληρούνται οι νόμιμες προϋποθέσεις για την άσκηση του αντίστοιχου επαγγέλματος ή επαγγελματική ταυτότητα, καθώς και βεβαίωση του οικείου ασφαλιστικού φορέα, από την οποία να προκύπτει η διάρκεια της ασφάλισης.

γ) Εφόσον η άδεια άσκησης επαγγέλματος ή η επαγγελματική ταυτότητα ή η έκδοση βεβαίωσης της περίπτωσης (β) δεν προβλέπονται, προσκομίζεται βεβαίωση του οικείου ασφαλιστικού φορέα, από την οποία να προκύπτει η διάρκεια της ασφάλισης καθώς και οποιαδήποτε άλλα έγγραφα και στοιχεία, από τα οποία να προκύπτει αποδεδειγμένα η προϋπηρεσία, η διάρκεια και η συνάφειά της σύμφωνα με το άρθρο 5. Ως στοιχεία που μπορεί να προσκομίσει ο αιτών υπάλληλος αναφέρονται ενδεικτικά τα ακόλουθα: συμβάσεις παροχής υπηρεσιών ή έργου, βιβλία του ΚΒΣ, δελτία απόδειξης παροχής υπηρεσιών, τιμολόγια παροχής υπηρεσιών, περιοδικές δηλώσεις ΦΠΑ. δ) Βεβαίωση του οικείου ασφαλιστικού φορέα από την οποία να προκύπτει ότι έχουν καλυφθεί όλες οι προς αυτόν ασφαλιστικές εισφορές του υπαλλήλου για το χρονικό διάστημα που επιχειρείται να αναγνωριστεί ως προϋπηρεσία κατά τις διατάξεις του παρόντος.

3. Τα δικαιολογητικά για τους παρέχοντες μισθωτή υπηρεσία είναι τα ακόλουθα: α) Άδεια άσκησης επαγγέλματος ή βεβαίωση από την αρμόδια διοικητική αρχή ότι πληρούνται οι νόμιμες προϋποθέσεις για την άσκηση του αντίστοιχου επαγγέλματος ή επαγγελματική ταυτότητα, όπου απαιτούνται, καθώς και βεβαίωση του οικείου ασφαλιστικού φορέα, από την οποία να προκύπτει η διάρκεια της ασφάλισης και το είδος της εργασίας. β) Εφόσον από τα ανωτέρω δεν προκύπτει η διάρκεια και το είδος της απασχόλησης, απαιτείται επιπλέον βεβαίωση του εργοδότη, στον οποίο απασχολήθηκε, στην οποία να αναφέρεται ο χρόνος και το είδος της απασχόλησης του υπαλλήλου.

γ) Βεβαίωση του οικείου ασφαλιστικού φορέα από την οποία να προκύπτει ότι έχουν καλυφθεί όλες οι προς αυτόν ασφαλιστικές εισφορές του υπαλλήλου για το χρονικό διάστημα που επιχειρείται να αναγνωριστεί ως προϋπηρεσία κατά τις διατάξεις του παρόντος.

Ερμηνεία και εφαρμογή διατάξεων

Από τις προαναφερόμενες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς, αλλά και σε συνδυασμό μεταξύ τους, ενόψει και όλου του νομικού πλαισίου εντός του οποίου εντάσσονται, του σκοπού που εξυπηρετούν και την υπαγωγή σ' αυτές των πραγματικών περιστατικών που τέθηκαν από την ερωτώσα υπηρεσία, συνάγονται τα ακόλουθα:

5. Από τη διάταξη του άρθρου 2 του ν. 3528/2007 (Υπαλληλικού Κώδικα) συνάγεται ότι, υπάγονται στις διατάξεις αυτού, πέραν των πολιτικών διοικητικών υπαλλήλων του Δημοσίου και των Ν.Π.Δ.Δ. και οι υπάλληλοι και λειτουργοί του κράτους ή νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, οι οποίοι κατά συνταγματική ή νομοθετική πρόβλεψη διέπονται από ειδικές διατάξεις, καθώς και υπάλληλοι των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης, μόνο όμως για όσα θέματα δεν ρυθμίζονται από τις ειδικές γι' αυτούς διατάξεις. Εκ τούτου παρέπεται ότι, αν κάποιο θέμα της υπηρεσιακής κατάστασης του προσωπικού αυτού ρυθμίζεται από τις ειδικές γι' αυτούς διατάξεις, δεν υφίσταται πεδίο εφαρμογής των όσων προβλέπονται για τους δημοσίους διοικητικούς υπαλλήλους (Γνμ ΝΣΚ 226/2016, 170/2015). Η ως άνω διάταξη του άρθρου 2 του ν.3528/2007 εφαρμόζεται και επί των μελών Δ.Ε.Π. των Α.Ε.Ι.(ΣτΕ 1414/2007 Γνωμ. ΝΣΚ 218/2013,332/2013,209/2015).

6. Με τη διάταξη του άρθρου 98§6 του Υπαλληλικού Κώδικα προβλέφθηκε ότι για τη βαθμολογική ένταξη των δημοσίων υπαλλήλων αναγνωρίζεται και η προϋπηρεσία σε συναφές αντικείμενο έως επτά (7) έτη που έχει διανυθεί πριν από το διορισμό, εκτός του δημοσίου τομέα, εφόσον αυτή αποδεικνύεται. Οι όροι και οι προϋποθέσεις καθώς και τα απαραίτητα δικαιολογητικά για την αναγνώριση της ως άνω προϋπηρεσίας καθορίστηκαν με το π.δ. 69/2016, που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της ως άνω διάταξης.

Η συνάφεια του αντικειμένου της προϋπηρεσίας κρίνεται σε σχέση με τα αντικείμενα στα οποία απασχολούνται οι υπάλληλοι ή είναι δυνατόν κατά τις οργανικές διατάξεις της υπηρεσίας τους να απασχοληθούν αποκλειστικά από το υπηρεσιακό συμβούλιο, το οποίο είναι κατά νόμο αποκλειστικά αρμόδιο να κρίνει επί των σχετικών αιτημάτων των υπαλλήλων συγκρίνοντας τα καθήκοντα της υπηρεσίας ή του φορέα απασχόλησής τους με εκείνα στα οποία είχαν απασχοληθεί κατά το κρίσιμο (αιτούμενο) χρονικό διάστημα, προκειμένου να

αποφανθεί σχετικά με την ύπαρξη ή μη συνάφειας αυτών και κατ' επέκταση την αναγνώριση ή μη της αιτούμενης προϋπηρεσίας τους (Γνμ Ν.Σ.Κ. 8/2018).

Απάντηση

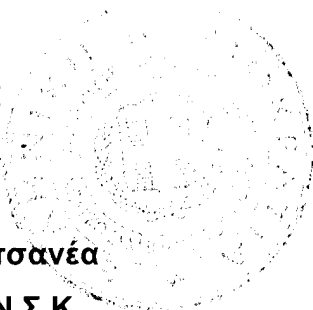
7. Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, στο ερώτημα που υποβλήθηκε το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Ε') γνωμοδοτεί ομόφωνα είναι δυνατή η αναγνώριση προϋπηρεσίας, που προσφέρθηκε από μέλος ΔΕΠ της Ανωτάτης Σχολής Καλών Τεχνών σε Ν.Π.Ι.Δ. και ότι το οικείο υπηρεσιακό συμβούλιο είναι αποκλειστικά αρμόδιο να κρίνει, εάν η προϋπηρεσία που προσφέρθηκε από το μέλος ΔΕΠ στον ιδιωτικό τομέα, πριν το διορισμό του είναι συναφής με το αντικείμενο στο οποίο απασχολείται και να προβεί στην, τυχόν, αναγνώρισή της.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 25-10-2019

Η Πρόεδρος

Μεταξία Ανδροβιτσάνεα
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Ο Εισηγητής

Κωνσταντίνος Γεωργάκης
Νομικός Σύμβουλος του Κράτους