

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΤΟ ΕΛΕΓΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΟ
ΚΛΙΜΑΚΙΟ ΠΡΟΛΗΠΤΙΚΟΥ ΕΛΕΓΧΟΥ ΔΑΠΑΝΩΝ
ΣΤΟ Ι ΤΜΗΜΑ
ΠΡΑΞΗ 28/2019

Αποτελούμενο από τον Πρόεδρο του Κλιμακίου Σταμάτιο Πουλή, Σύμβουλο, και τα μέλη Κωνσταντίνο Δήμου, Πάρεδρο, και, κωλυομένων των λοιπών Παρέδρων, την Εισηγήτρια Ελένη Ποτιούδη.

Συνήλθε στο Δικαστήριο, στις 5 Φεβρουαρίου 2019, για να αποφανθεί, ύστερα από διαφωνία που ανέκυψε μεταξύ της Αναπληρώτριας Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου στον Νομό XXX και του νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου (ν.π.δ.δ.) με την επωνυμία «Δημοτικός Οργανισμός Κοινωνικο-πολιτιστικής Ανάπτυξης XXX», αν πρέπει να θεωρηθεί το 49B, οικονομικού έτους 2018, χρηματικό ένταλμα πληρωμής του ανωτέρω νομικού προσώπου.

Άκουσε την εισήγηση της Εισηγήτριας Ελένης Ποτιούδη.

Σκέφθηκε κατά το Νόμο και
Αποφάσισε ως ακολούθως:

1. Η Αναπληρώτρια Επίτροπος του Ελεγκτικού Συνεδρίου στον Νομό XXX αρνήθηκε, με την 110/26.7.2018 πράξη, να θεωρήσει το 33, οικονομικού έτους 2018, χρηματικό ένταλμα πληρωμής του νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου (ν.π.δ.δ.) με την επωνυμία «Δημοτικός Οργανισμός Κοινωνικο-πολιτιστικής Ανάπτυξης XXX» (στο εξής XXX). Το επίμαχο ένταλμα αφορά στην καταβολή ποσού 278,05 ευρώ στη φερόμενη ως δικαιούχο, XXX, ως αναδρομικά επιδόματος θέσης ευθύνης για την εκ μέρους της άσκηση καθηκόντων αναπληρώτριας Προϊσταμένης του Τμήματος Παιδείας, Πολιτιστικών, Βιβλιοθηκών, Μουσείων, Αθλητικών Δραστηριοτήτων και Περιβάλλοντος του ανωτέρω νομικού προσώπου, κατά το χρονικό διάστημα από 8.6.2018 έως 30.6.2018. Ως αιτιολογία για την άρνηση θεώρησης του χρηματικού αυτού εντάλματος η Αναπληρώτρια Επίτροπος προέβαλε ότι ο ορισμός της ως άνω υπάλληλου ως αναπληρώτριας Προϊσταμένης του οικείου Τμήματος είναι μη νόμιμος, καθόσον: α) η εν λόγω υπάλληλος, κλάδου ΔΕ Βοηθών Βρεφοκόμων, δεν ανήκει σε κλάδο του οποίου οι υπάλληλοι μπορούν, σύμφωνα με τον Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας του XXX (5104/8.5.2018 απόφαση της Συντονίστριας Αποκεντρωμένης Διοίκησης XXX, Β'1565), να προΐστανται του Τμήματος αυτού, β) στο ίδιο Τμήμα υπηρετούν υπάλληλοι ίδιας κατηγορίας με περισσότερο πλεονάζοντα χρόνο στον ίδιο βαθμό και γ) στα δικαιολογητικά του εντάλματος δεν επισυνάπτεται βεβαίωση ότι τα αρμόδια όργανα του δημοτικού νομικού προσώπου θα ξεκινήσουν τις διαδικασίες πλήρωσης των θέσεων Προϊσταμένων των Διευθύνσεων και των

Τμημάτων του προσώπου αυτού, ούτε υπεύθυνες δηλώσεις των υπαλλήλων που δεν επιθυμούν να τοποθετηθούν ως αναπληρωτές Προϊστάμενοι στο ως άνω Τμήμα του νομικού προσώπου. Στη συνέχεια ο ΧΧΧ, αφού προσκόμισε τα προαναφερόμενα ελλείποντα δικαιολογητικά του εντάλματος, ακύρωσε το ανωτέρω χρηματικό ένταλμα και εξέδωσε σε αντικατάσταση αυτού το 49B, οικονομικού έτους 2018, ισόποσο όμοιο, το οποίο επανυπέβαλε προς θεώρηση με το 1423/18.9.2018 έγγραφο του Προέδρου του, υποστηρίζοντας τη νομιμότητα της εντελλόμενης με αυτό δαπάνης για τους λόγους που αναφέρονται στο εν λόγω έγγραφο. Η Αναπληρώτρια Επίτροπος, όμως, ενέμεινε στην άρνηση θεώρησης για τους δύο πρώτους λόγους μη νομιμότητας της εντελλόμενης δαπάνης, με αποτέλεσμα να ανακύψει διαφωνία για την άρση της οποίας νομίμως απευθύνεται, με την από 24.9.2018 έκθεση, στο Κλιμάκιο τούτο.

2.1. Ο ν. 4492/2017 (Α' 156) ορίζει, στο άρθρο 18, που φέρει τον τίτλο «Μεταβατικές τοποθετήσεις προϊσταμένων στις νέες οργανωτικές δομές» ότι: «1. Με την επιφύλαξη της παραγράφου 3, από την έναρξη ισχύος των νέων οργανικών διατάξεων που εκδίδονται κατ' εφαρμογή του άρθρου 54 του ν. 4178/2013 (Α' 174) ή άλλων ειδικών διατάξεων, και σε κάθε περίπτωση, μεταβατικά, μέχρι την ολοκλήρωση των διαδικασιών πλήρωσης των θέσεων ευθύνης, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4369/2016 (Α' 33) ή τις διατάξεις ειδικών συστημάτων επιλογής προϊσταμένων που βρίσκονται σε ισχύ, προϊστάμενοι στις οργανικές μονάδες τοποθετούνται, με απόφαση του αρμόδιου για τοποθέτηση προϊσταμένων οργάνου, κατά περίπτωση, ως εξής: α) Επανατοποθετούνται προϊστάμενοι στις οργανικές μονάδες που προβλέπονται από τις οικείες οργανικές διατάξεις, υπάλληλοι, οι οποίοι ασκούν καθήκοντα προϊσταμένου του ίδιου επιπέδου κατά το χρόνο έναρξης ισχύος των οικείων Οργανισμών ύστερα από επιλογή ή/και τοποθέτηση, υπό την προϋπόθεση ότι εξακολουθούν να υπηρετούν στον οικείο φορέα και ανήκουν στον κλάδο, του οποίου οι υπάλληλοι προβλέπεται από τις οικείες οργανικές διατάξεις να προϊστάμενοι στη συγκεκριμένη θέση. (...) 2. Η τοποθέτηση των προϊσταμένων της παραγράφου 1 λήγει αυτοδικαίως με την επιλογή και τοποθέτηση προϊσταμένων, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4369/2016 (Α' 33) ή τις διατάξεις ειδικών συστημάτων επιλογής προϊσταμένων που βρίσκονται σε ισχύ. Αν κενωθούν οι θέσεις που πληρώθηκαν σύμφωνα με την παράγραφο 1, εφαρμόζονται οι εκάστοτε διατάξεις περί αναπλήρωσης. 3. Υπάλληλοι που έχουν τοποθετηθεί, ύστερα από επιλογή, σε θέση προϊσταμένου οργανικής μονάδας που προκηρύχθηκε εντός της τελευταίας τριετίας, εφόσον η θητεία τους δεν έχει λήξει, καθώς και υπάλληλοι των οποίων εκκρεμεί η τοποθέτηση σε θέση προϊσταμένου οργανικής μονάδας που προκηρύχθηκε εντός της τελευταίας τριετίας, παραμένουν και τοποθετούνται προϊστάμενοι του οικείου επιπέδου ευθύνης μέχρι τη λήξη της θητείας τους, ως ακολούθως: α) Αν μεσολάβησε αναδιοργάνωση των αρχικώς προκηρυχθεισών

θέσεων ευθύνης, οι υπάλληλοι που τοποθετήθηκαν ή επελέγησαν να τοποθετηθούν ως προϊστάμενοι των θέσεων αυτών, τοποθετούνται προϊστάμενοι στη διάδοχη οργανική μονάδα του αντίστοιχου επιπέδου, εφόσον ανήκουν στον κλάδο, του οποίου οι υπάλληλοι προβλέπεται από τις οικείες οργανικές διατάξεις να προϊστανται στη συγκεκριμένη θέση. β) Αν προέκυψαν περισσότερες διάδοχες οργανικές μονάδες, τοποθετούνται κατ' επιλογήν τους με απόφαση του αρμοδίου οργάνου σε μία εξ αυτών, εφόσον ανήκουν στον κλάδο, του οποίου οι υπάλληλοι προβλέπεται από τις οικείες οργανικές διατάξεις να προϊστανται. γ) Αν δεν υπάρχουν διάδοχες οργανικές μονάδες, τοποθετούνται με απόφαση του αρμοδίου οργάνου σε θέση του αντίστοιχου επιπέδου, εφόσον ανήκουν στον κλάδο, του οποίου οι υπάλληλοι προβλέπεται από τις οικείες οργανικές διατάξεις να προϊστανται στη συγκεκριμένη θέση. (...) 5. Από το πεδίο εφαρμογής της παρούσας διάταξης εξαιρούνται οι Ο.Τ.Α. α' βαθμού.».

2.2. Από τις ανωτέρω διατάξεις συνάγεται ότι ενόψει των αλλαγών που επέρχονται στην οργανωτική διάρθρωση των δημοσίων υπηρεσιών, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 54 του ν. 4178/2013, από τις οποίες ενδέχεται να προκύψει αύξηση, κατάργηση ή συγχώνευση οργανικών μονάδων, καθώς και της ανάγκης ταχείας ολοκλήρωσης της προβλεπόμενης διαδικασίας επιλογής Προϊσταμένων προκειμένου να διασφαλιστεί η αρχή της συνέχειας της δημόσιας διοίκησης, ρυθμίζεται μεταβατικά και, κατά περίπτωση, η προσωρινή άσκηση καθηκόντων Προϊσταμένων στις νέες οργανωτικές δομές που προκύπτουν από την, κατά τα ανωτέρω, αναδιοργάνωση των δομών των δημοσίων φορέων, έως και την ολοκλήρωση των διαδικασιών πλήρωσης των θέσεων ευθύνης, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία. Ειδικότερα, στην παράγραφο 1 του άρθρου 18 του ν. 4492/2017 προβλέπεται ότι μεταβατικά και μέχρι την ολοκλήρωση των διαδικασιών πλήρωσης των θέσεων ευθύνης, με απόφαση του αρμοδίου οργάνου επανατοποθετούνται Προϊστάμενοι οι υπάλληλοι, οι οποίοι, μεταξύ άλλων, ασκούσαν ήδη κατά την έναρξη των οικείων Οργανισμών καθήκοντα Προϊσταμένου του ίδιου επιπέδου ευθύνης, κατόπιν επιλογής ή τοποθέτησης τους, υπό την προϋπόθεση ότι εξακολουθούν να υπηρετούν στον ίδιο φορέα κατά τον χρόνο έναρξης ισχύος των οικείων οργανικών διατάξεων και ότι ανήκουν σε κλάδο του οποίου οι υπάλληλοι προβλέπεται από τις οικείες οργανικές διατάξεις ότι μπορούν να προϊστανται στη συγκεκριμένη θέση. Περαιτέρω, με την παράγραφο 3 του ανωτέρω άρθρου ρυθμίζεται η περίπτωση των υπαλλήλων που υπηρετούν ενεργά ή που εκκρεμεί η τοποθέτησή τους σε θέση Προϊσταμένου που προκηρύχθηκε εντός της τελευταίας τριετίας, οι οποίοι, κατά τη διάταξη αυτή, παραμένουν και τοποθετούνται Προϊστάμενοι έως τη λήξη της θητείας τους. Στην περίπτωση δε που, μεταξύ άλλων, από την αναδιοργάνωση των αρχικώς προκηρυχθεισών θέσεων ευθύνης προκύπτουν περισσότερες διάδοχες οργανικές μονάδες, οι υπάλληλοι αυτοί, εφόσον ανήκουν σε

προβλεπόμενο από τις οικείες διατάξεις κλάδο, τοποθετούνται, με απόφαση του αρμοδίου οργάνου, κατ' επιλογή τους. Ορίζεται δε ρητά στο εν λόγω άρθρο ότι η τοποθέτηση των Προϊσταμένων, κατά τα ανωτέρω, λήγει αυτοδικαίως με την επιλογή και τοποθέτηση Προϊσταμένων, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία (βλ. και αιτιολογική έκθεση του άρθρου 18 του ν. 4492/2017). Εξάλλου, λαμβάνοντας υπόψη ότι η αναδιοργάνωση των οργανωτικών δομών των δημοσίων υπηρεσιών δεν συνεπάγεται αυτοδικαίως τη λήξη της άσκησης καθηκόντων Προϊσταμένου, με το ΔΙΔΑΔ/Φ.35.49/2356/οικ.38996/10.11.2017 έγγραφο της Υπουργού Διοικητικής Ανασυγκρότησης (ΑΔΑ 60Β0465ΧΘΨ-ΠΗΗ) διευκρινίστηκε ότι στις νέες οργανωτικές δομές επιπέδου Τμήματος, Διεύθυνσης ή Γενικής Διεύθυνσης ή αντίστοιχου επιπέδου επανατοποθετούνται οι Προϊστάμενοι που κατά τον χρόνο έναρξης ισχύος των οικείων οργανικών διατάξεων ασκούσαν ήδη καθήκοντα Προϊσταμένου στις αντίστοιχες δομές, εφόσον για τις θέσεις αυτές είχαν επιλεγεί ή τοποθετηθεί, καθώς και, περαιτέρω, ότι η προβλεπόμενη στην παράγραφο 3 του εν λόγω άρθρου τριετία εντός της οποίας προκηρύχθηκαν οι θέσεις ευθύνης προσδιορίζεται βάσει της έναρξης ισχύος των σχετικών διατάξεων, ήτοι, σύμφωνα με το άρθρο 21 παρ. 2 του ν. 4492/2017, από τις 18 Οκτωβρίου 2017.

3. Στην υπό κρίση υπόθεση, από τα δικαιολογητικά που συνοδεύουν το ελεγχόμενο χρηματικό ένταλμα πληρωμής προκύπτουν τα ακόλουθα: Όπως προκύπτει από τις 203/4.2.2019 και 204/4.2.2019 βεβαιώσεις της αναπληρώτριας Προϊσταμένης του Τμήματος Διοίκησης – Οργάνωσης Υπηρεσιών Προσωπικού του ΧΧΧ, με την 9/17.3.2014 απόφαση του Προέδρου του νομικού προσώπου, η φερόμενη ως δικαιούχος, ΧΧΧ, μετά από κρίση του Υπηρεσιακού Συμβουλίου Ο.Τ.Α. του Νομού ΧΧΧ, τοποθετήθηκε Προϊσταμένη του, κατά τον ισχύοντα Οργανισμό Εσωτερικών Υπηρεσιών (Β' 2147/16.2.2012), Τμήματος Κοινωνικής Προστασίας, Αλληλεγγύης και Παιδείας του ΧΧΧ, με θητεία τριών (3) ετών. Μετά το πέρας της ως άνω θητείας (17.3.2017), η εν λόγω υπάλληλος εξακολούθησε να ασκεί τα καθήκοντα της Προϊσταμένης του ανωτέρω Τμήματος του ΧΧΧ, κατ' εφαρμογή του άρθρου 89 παρ. 5 του κυρωθέντος με το άρθρο πρώτο του ν. 3584/2007 (Α' 143) Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων. Ακολούθως, με την 5104/2018 απόφαση της Συντονίστριας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης ΧΧΧ (Β' 1565/8.5.2018) τροποποιήθηκε ο Οργανισμός Εσωτερικών Υπηρεσιών (Ο.Ε.Υ.) του νομικού προσώπου και επήλθε αναδιοργάνωση των δομών του. Ειδικότερα, με την τροποποίηση αυτή καταργήθηκε, μεταξύ άλλων, το Τμήμα Κοινωνικής Προστασίας, Αλληλεγγύης και Παιδείας και το Τμήμα Πολιτιστικών, Βιβλιοθηκών, Μουσείων, Αθλητικών Δραστηριοτήτων και Περιβάλλοντος του νομικού προσώπου, ενώ, αντιστοίχως, συστάθηκε το Τμήμα Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης και το Τμήμα Παιδείας, Πολιτιστικών, Βιβλιοθηκών, Μουσείων, Αθλητικών Δραστηριοτήτων και Περιβάλλοντος. Εξάλλου, στο άρθρο 10 του ισχύοντος Ο.Ε.Υ.

ορίστηκε ότι Προϊστάμενοι του Τμήματος Παιδείας, Πολιτιστικών, Βιβλιοθηκών, Μουσείων, Αθλητικών Δραστηριοτήτων και Περιβάλλοντος τοποθετούνται υπάλληλοι που ανήκουν, μεταξύ άλλων, στον κλάδο ΔΕ Βρεφονηπιοκόμων (βλ. και άρθρο 13 του προϊσχύοντος Ο.Ε.Υ.). Κατόπιν τούτων, με την 29/25.5.2018 απόφαση του Προέδρου του XXX η φερόμενη ως δικαιούχος υπάλληλος, κλάδου ΔΕ Βοηθών Βρεφοκόμων, ορίστηκε αναπληρώτρια Προϊσταμένη του Τμήματος Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης και του Τμήματος Παιδείας, Πολιτιστικών, Βιβλιοθηκών, Μουσείων, Αθλητικών Δραστηριοτήτων και Περιβάλλοντος του νομικού προσώπου, μέχρι την τοποθέτηση νέων Προϊσταμένων, κατόπιν επιλογής τους από το Υπηρεσιακό Συμβούλιο. Ωστόσο, με την 59/6.8.2018 απόφαση του Προέδρου του εν λόγω νομικού προσώπου η υπάλληλος αυτή, κατ' εφαρμογή του άρθρου 18 του ν. 4492/2017, επανατοποθετήθηκε σε μία εκ των οργανικών μονάδων που προέκυψαν από την τροποποίηση του Ο.Ε.Υ. του δημοτικού οργανισμού και συγκεκριμένα ορίστηκε, κατ' επιλογήν της, Προϊσταμένη του Τμήματος Παιδείας, Πολιτιστικών, Βιβλιοθηκών, Μουσείων, Αθλητικών Δραστηριοτήτων και Περιβάλλοντος του XXX Για την αναδρομική δε καταβολή στην ανωτέρω υπάλληλο του σχετικού επιδόματος θέσης ευθύνης, για το διάστημα από 8.6.2018 έως 30.6.2018, εκδόθηκε το ελεγχόμενο χρηματικό ένταλμα.

4. Με τα δεδομένα αυτά και σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στη νομική σκέψη που προηγήθηκε, η φερόμενη στο ελεγχόμενο ένταλμα ως δικαιούχος επανατοποθετήθηκε Προϊσταμένη του Τμήματος Παιδείας, Πολιτιστικών, Βιβλιοθηκών, Μουσείων, Αθλητικών Δραστηριοτήτων και Περιβάλλοντος του XXX, κατ' εφαρμογή του άρθρου 18 παρ. 1α του ν. 4492/2017, καθώς η εν λόγω υπάλληλος ασκούσε ήδη, κατά την έναρξη του τροποποιημένου Ο.Ε.Υ. του νομικού προσώπου, καθήκοντα Προϊσταμένου του ίδιου επιπέδου ευθύνης, ήτοι Τμήματος, κατόπιν επιλογής της από το Υπηρεσιακό Συμβούλιο Ο.Τ.Α. του Νομού XXX, εξακολουθεί δε να υπηρετεί στο ίδιο νομικό πρόσωπο. Ωστόσο, κατά τον βασίμως προβαλλόμενο από την Αναπληρώτρια Επίτροπο λόγο διαφωνίας, η ανωτέρω υπάλληλος, κλάδου ΔΕ Βοηθών Βρεφοκόμων, δεν ανήκει σε κλάδο του οποίου οι υπάλληλοι, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα από τον οικείο Ο.Ε.Υ. του ως άνω ν.π.δ.δ., δύνανται να προϊστανται στο ανωτέρω Τμήμα και, ως εκ τούτου, δεν πληροί όλες τις αναγκαίες προϋποθέσεις της προαναφερόμενης διάταξης για την επανατοποθέτησή της ως Προϊσταμένης. Συνεπώς, μη νόμιμα εντέλλεται η καταβολή σ' αυτήν του αντίστοιχου επιδόματος θέσης ευθύνης. Παρά ταύτα το Κλιμάκιο, λαμβάνοντας υπόψη ότι ενώ και στον αρχικό Ο.Ε.Υ. του XXX (Β' 2147/16.7.2012) προβλεπόταν ότι στο αντίστοιχο Τμήμα μπορούσαν να προϊστανται υπάλληλοι που ανήκαν στο κλάδο ΔΕ Βρεφονηπιοκόμων, η φερόμενη ως δικαιούχος υπάλληλος ορίστηκε Προϊσταμένη του Τμήματος αυτού μολονότι ανήκε στον κλάδο ΔΕ Βοηθών Βρεφοκόμων, καθώς και ότι το νομικό πρόσωπο κίνησε αμέσως τη διαδικασία

τροποποίησης του Οργανισμού του, ο οποίος έχει ήδη τροποποιηθεί με την 16775/11.12.2018 απόφαση της Συντονίστριας Αποκεντρωμένης Διοίκησης ΧΧΧ (Β' 5879/31.12.2018) και πλέον προβλέπει, μεταξύ άλλων, ότι στο Τμήμα Παιδείας, Πολιτιστικών, Βιβλιοθηκών, Μουσείων, Αθλητικών Δραστηριοτήτων και Περιβάλλοντος του ΧΧΧ μπορούν να προϊστανται υπάλληλοι που ανήκουν στον κλάδο ΔΕ Βοηθών Βρεφοκόμων – Παιδοκόμων, ισχύει δε από τις 31.12.2018, κρίνει ότι τα αρμόδια όργανα του ΧΧΧ δεν ενήργησαν με πρόθεση καταστρατήγησης των οικείων διατάξεων, ενώ συμμορφώθηκαν στο σχετικό λόγο διαφωνίας της Αναπληρώτριας Επιτρόπου διορθώνοντας το αντίστοιχο άρθρο του Ο.Ε.Υ. του νομικού προσώπου.

5. Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η εντελλόμενη δαπάνη είναι μη νόμιμη, όμως το ελεγχόμενο χρηματικό ένταλμα πληρωμής θα μπορούσε να θεωρηθεί λόγω συγγνωστής πλάνης, αν δεν είχε λήξει το οικονομικό έτος, τις πιστώσεις του οποίου βαρύνει.

Για τους λόγους αυτούς

Αποφαίνεται ότι το 49Β, οικονομικού έτους 2018, χρηματικό ένταλμα πληρωμής του νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου (ν.π.δ.δ.) με την επωνυμία «Δημοτικός Οργανισμός Κοινωνικο-πολιτιστικής Ανάπτυξης ΧΧΧ», ποσού 278,05 ευρώ, δεν πρέπει να θεωρηθεί, σύμφωνα με το σκεπτικό.