



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

**ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ υπ' αριθμ. 46/2017
ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
Ε' Τμήματος
Συνεδρίαση της 28^{ης} Φεβρουαρίου 2017**

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Αντιπρόεδρος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

Μέλη: Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Βασιλική Πανταζή, Ελένη Σβολοπούλου, Δημήτριος Μακαρονίδης, Σταύρος Σπυρόπουλος και Βασίλειος Καραγεώργος, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής: Βασίλειος Καραγεώργος, Νομικός Σύμβουλος του Κράτους.

Αριθμός Ερωτήματος: Το υπ' αριθμ. πρωτ. ΔΙΔΑΔ/Φ.35.32/1685/οικ.28842/4-12-2012 της Γενικής Διεύθυνσης Κατάστασης Προσωπικού - Διεύθυνση Διοίκησης Ανθρωπίνου Δυναμικού – Τμήμα Υπαλληλικής Σχέσης και Σταδιοδρομίας του τέως Υπουργείου Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης νυν Διοικητικής Ανασυγκρότησης, όπως διευκρινίστηκε με το υπ' αριθμ. πρωτ. ΔΙΔΑΔ/Φ.35.46/2259/25653/26-110-2016 έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Διοίκησης Ανθρωπίνου Δυναμικού - Διεύθυνση Διαχείρισης Ανθρωπίνου Δυναμικού- Τμήμα Υπηρεσιακής Κατάστασης Ανθρώπινου Δυναμικού της Δημόσιας Διοίκησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης, νυν Διοικητικής Ανασυγκρότησης

Περίληψη Ερωτήματος: Ερωτάται, εάν υπάλληλος, στον οποίο το έτος 2008 το αρμόδιο πειθαρχικό συμβούλιο επέβαλε σε πρώτο βαθμό την ποινή της οριστικής παύσης και στη συνέχεια, κατόπιν υποβολής ένστασης του υπαλλήλου, το

Δευτεροβάθμιο Πειθαρχικό Συμβούλιο αποφάσισε το έτος 2012 την παύση της πειθαρχικής δίωξης, α) δύναται επανερχόμενος στην υπηρεσία να καταλάβει θέση προϊσταμένου οργανικής μονάδας επιπέδου Διεύθυνσης, δεδομένου ότι κατά το χρόνο θέσης αυτού σε αργία, συνεπεία της επιβολής της ποινής της οριστικής παύσης, κατείχε θέση προϊσταμένου Διεύθυνσης και β) εάν το διάστημα κατά το οποίο είχε τεθεί σε αργία δύναται, εν όλω ή εν μέρει, να θεωρηθεί ότι διανύθηκε σε θέση προϊσταμένου Διεύθυνσης για κάθε συνέπεια.

Επί του ανωτέρω ερωτήματος το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Ε' Τμήμα) γνωμοδοτεί ως εξής:

Ιστορικό

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

1. Η Περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας με το υπ' αριθμόν 194344/3889/7-8-2012 έγγραφό της προς το Υπουργείο Διοικητικής Μεταρρύθμισης Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης εκθέτει τα εξής: Ότι ο Σ.Χ., μόνιμος υπάλληλος της Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης (Ν.Α.) Αχαΐας του κλάδου ΠΕ Αγρονόμων Τοπογράφων με βαθμό Α', με την υπ' αριθ.9/ 2-4-2005 απόφαση του Υπηρεσιακού Συμβουλίου Υπαλλήλων Ν.Α.Αχαΐας, κατ'εφαρμογή των διατάξεων του ν. 3260/2004, επελέγη ως Προϊ/νος Δ/νσης με τριετή θητεία και με την υπ' αριθ. 7906/6-6-2005 απόφαση του Νομάρχη Αχαΐας τοποθετήθηκε στη Δ/νση Τεχνικών Υπηρεσιών Ν.Α.Αχαΐας. Με την υπ' αριθ. σικ.13589/12-11-07 απόφαση του Νομάρχη Αχαΐας μετακινήθηκε στη Δ/νση Τοπογραφικής ως Προϊ/νος αυτής. Στον ανωτέρω υπάλληλο με την υπ' αριθ. 22/9-4-2008 απόφαση του Πειθαρχικού Συμβουλίου Υπαλλήλων της Ν.Α Αχαΐας, επιβλήθηκε η ποινή της οριστικής παύσης για τα πειθαρχικά αδικήματα της κατά συρροή ψευδούς δήλωσης στοιχείων στην δήλωση περιουσιακής κατάστασης του έτους 2000, της απόκτησης περιουσίας από αφανείς πόρους, ιδιαίτερα μεγάλης χρηματικής αξίας, και της χαρακτηριστικώς αναξιοπρεπούς ή ανάξιας για υπάλληλο διαγωγής εντός και εκτός της υπηρεσίας. Ακολούθως, εκδόθηκε η υπ' αριθ. ΕΜΠ 102/18-4-2008 διαπιστωτική πράξη του Νομάρχη Αχαΐας, με την οποία τέθηκε σε αυτοδίκαιη αργία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 103 παρ. 2 και 4 του ν.3528/07. Επί της από 15/5/2008 ένστασης του υπαλλήλου κατά της πειθαρχικής απόφασης εκδόθηκε η υπ' αριθ.253/24-2-2012 απόφαση του Δευτεροβάθμιου Πειθαρχικού Συμβουλίου, με την οποία έπαυσε η

πειθαρχική δίωξη σε βάρος του, λόγω παραγραφής των πειθαρχικών αδικημάτων. Κατόπιν τούτου, στις 17-7-2012, εκδόθηκε η υπ' αριθ. 185278/3700131-7-12 διαπιστωτική πράξη του Περιφερειάρχη με την οποία διαπιστώθηκε η αυτοδίκαιη επάνοδος του υπαλλήλου στην Υπηρεσία, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 103 παρ. 3, 4 και 5 του Ν.3528/2007, όπως αντικαταστάθηκε με τις διατάξεις του άρθρου πρώτου του ν.4057/2012. Η πράξη αυτή κοινοποιήθηκε στον υπάλληλο την 31-7-12. Κατά το διάστημα της αυτοδίκαιης αργίας του υπαλλήλου και μετά τη λήξη της προβλεπόμενης τριετούς θητείας των Διευθυντών, έγιναν νέες κρίσεις στις θέσεις Προϊ/νων Δ/σεων της Ν.Α Αχαΐας. Με την υπ' αριθ. 65/31-12-2008 απόφαση του Υπηρεσιακού Συμβουλίου Ν.Α Αχαΐας επελέγησαν οι νέοι Προϊ/νοι Δ/σεων, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 84, 85 και 86 του ν.3528/2007. Στις κρίσεις αυτές δεν μετείχε ο ανωτέρω υπάλληλος διότι απείχε από τα υπηρεσιακά καθήκοντα λόγω της θέσης του σε αυτοδίκαιη αργία. Ακολούθησε αυτοδίκαιη μεταφορά και κατάταξη του υπαλλήλου στην Περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας από 1/1/2011 στον κλάδο ΠΕ Μηχανικών, με την υπ' αριθ. οικ. 1/3-1-2011 Απόφαση Περιφερειάρχη Δυτικής Ελλάδος, εκδοθείσα κατ'εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 255 του Ν.3852/2010. Στις 31/12/2010, κατ'εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 51 παρ. 1 εδάφιο α' του ν.3905/10, έληξε η θητεία των προϊσταμένων των οργανικών μονάδων των Νομαρχιακών Αυτοδιοικήσεων. Ακολούθως, κατ'εφαρμογή των διατάξεων του εδαφίου β' της ανωτέρω παραγράφου, με την υπ' αριθ. 47/5-1-2011 Απόφαση Περιφερειάρχη Δυτικής Ελλάδας, τοποθετήθηκαν ως Προϊστάμενοι Δ/σεων Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας οι προϊστάμενοι των οικείων οργανικών μονάδων των Νομαρχιακών Αυτοδιοικήσεων που ασκούσαν αντίστοιχα καθήκοντα την 31/12/2010. Τέλος, με την υπ' αριθ. οικ. 250798/4426/30-12-11 απόφαση του Περιφερειάρχη Δυτικής Ελλάδας, εκδοθείσα κατ'εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 28 παρ. 5 του Ν.4024/11, οι Προϊ/νοι των Δ/σεων, ανεξαρτήτως του βαθμού στον οποίο κατατάχθηκαν, συνέχισαν να ασκούν τα καθήκοντά τους, μέχρι την επιλογή νέων προϊσταμένων.

Βάσει των προαναφερομένων, η Περιφέρεια ζητά από το Υπουργείο να της γνωρίσει τα εξής:

α) Ύστερα από την αυτοδίκαιη επάνοδο του υπαλλήλου στην Υπηρεσία, εάν μπορεί να λογιστεί το χρονικό διάστημα, που ο ανωτέρω ήταν σε αργία, ότι διανύθηκε από τον υπάλληλο σε θέση Προϊσταμένου Διεύθυνσης, με όλες τις συνέπειες (αναγνώριση προϋπηρεσίας σε θέση Διευθυντή, συντάξιμος χρόνος, χορήγηση επιδόματος θέσης

ευθύνης).

β) Αν ο υπάλληλος μετά την επαναφορά του στην Υπηρεσία, ύστερα από την κοινοποίηση σε αυτόν της σχετικής διαπιστωτικής πράξης (παρ. 5 του άρθρου 103 του Υ.Κ., όπως αυτό αντικαταστάθηκε με τις διατάξεις του άρθρου πρώτου του ν.4057/2012), θα πρέπει να τοποθετηθεί σε θέση Προϊσταμένου Διεύθυνσης, μέχρι τη διεξαγωγή των νέων κρίσεων κι βάσει ποιων νομοθετικών διατάξεων.

γ) Σε καταφατική απάντηση στα παραπάνω ερωτήματα, και με δεδομένο ότι οι θέσεις Προϊσταμένων Διευθύνσεων έχουν καλυφθεί με την ως άνω αναφερομένη υπ' αριθμόν 47/5-1-11 απόφαση του Περιφερειάρχη, ποιες ενέργειες πρέπει να γίνουν για τη συμμόρφωση στην απόφαση του Δευτεροβαθμίου Πειθαρχικού Συμβουλίου.

Κατόπιν τούτων, υποβλήθηκε το ανωτέρω ερώτημα.

2. Με το υπ' αριθμόν 224-835/5-10-2016 έγγραφο του Γραφείου Νομικού Συμβούλου του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης, νυν Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης, ζητήθηκε διευκρίνιση του ερωτήματος, ως προς τις συνέπειες στις οποίες αναφέρεται και τις ερμηνευτέες διατάξεις. Επ' αυτού εκδόθηκε το υπ' αριθμ. πρωτ. ΔΙΔΑΔ/Φ.35.46/2259/25653/26-110-2016 έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Διοίκησης Ανθρωπίνου Δυναμικού - Διεύθυνση Διαχείρισης Ανθρωπίνου Δυναμικού – Τμήμα Υπηρεσιακής Κατάστασης Ανθρώπινου Δυναμικού της Δημόσιας Διοίκησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης, νυν Διοικητικής Ανασυγκρότησης.

3. Για την απάντηση στο ερώτημα εκδόθηκε, επίσης, το υπ' αριθμόν 2/82454/ΔΕΠ/25-1-2017 έγγραφο του Γενικού Λογιστηρίου του Κράτους, στο οποίο διατυπώνεται η άποψη ότι στον εν λόγω υπάλληλο κατά το διάστημα της αργίας δεν καταβάλλεται το επίδομα θέσης ευθύνης.

Νομοθετικό πλαίσιο

4. Στις διατάξεις του άρθρου 35 παρ. 1 του ν. 2218/1994 ορίζονται τα εξής:

«Εφαρμογή διατάξεων Κώδικα Δημοσίων Υπαλλήλων

1. Στο προσωπικά των Ν.Α. εφαρμόζονται, για όσα θέματα δεν ρυθμίζονται ειδικά στις διατάξεις των άρθρων 30 έως 34 και στις επόμενες παραγράφους αυτού του άρθρου, όλες οι διατάξεις του Υπαλληλικού Κώδικα και οι διατάξεις νόμων που συμπληρώνουν τον Υ.Κ., όπως αυτές ισχύουν κάθε φορά για τους υπαλλήλους των Ν.Π.Δ.Δ.».

5. Στις διατάξεις των άρθρων 253 παρ. 1 και 255 παρ. 1 και 2 του ν. 3852/2010 ορίζονται τα ακόλουθα:

«Άρθρο 253

1. Για όσα θέματα υπηρεσιακής κατάστασης των υπαλλήλων των περιφερειών δεν υφίσταται ειδική ρύθμιση στις διατάξεις του παρόντος και μέχρι την κατάρτιση Ενιαίου Κώδικα Υπηρεσιακής Κατάστασης Υπαλλήλων της Αυτοδιοίκησης, εφαρμόζονται, αναλόγως, οι οικείες διατάξεις του Υπαλληλικού Κώδικα, όπως ισχύουν, καθώς και οι διατάξεις των ν. 3839/2010, 3801/2009 (ΦΕΚ 163 Α) και του π.δ. 410/1988 (ΦΕΚ 191 Α), όπως ισχύουν.

Άρθρο 255

Μεταφορά προσωπικού Νομαρχιακών Αυτοδιοικήσεων στις Περιφέρειες

1. Το μόνιμο και ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου προσωπικό των Νομαρχιακών Αυτοδιοικήσεων καθίσταται αυτοδίκαια από 1.1.2011 προσωπικό των περιφερειών της αντίστοιχης χωρικής αρμοδιότητας. Με διαπιστωτική πράξη που εκδίδεται από τον οικείο περιφερειάρχη μέσα σε αποκλειστική προθεσμία ενός (1) μηνός από την ημερομηνία ανάληψης των καθηκόντων του, το προσωπικό κατατάσσεται σε αντίστοιχες συνιστώμενες προσωποπαγείς θέσεις της αντίστοιχης κατηγορίας, κλάδου ή ειδικότητας των υπηρεσιών της έδρας και των νομών της περιφέρειας. Η πράξη αυτή δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

2. Οι θέσεις του κατατασσόμενου προσωπικού προβλέπονται στον Πρότυπο Ενιαίο Εσωτερικό Οργανισμό Οργάνωσης και Λειτουργίας των περιφερειών, ο οποίος καταρτίζεται σύμφωνα με το άρθρο 241 παράγραφος 7 του παρόντος. Στις θέσεις αυτές κατατάσσεται το ανωτέρω προσωπικό, με διαπιστωτική πράξη του περιφερειάρχη, η οποία δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Οι διατάξεις των προηγούμενων παραγράφων εφαρμόζονται αναλόγως και στις περιπτώσεις κατάταξης προσωπικού προερχόμενου από Ενιαία Νομαρχιακή Αυτοδιοίκηση ή Νομαρχιακό Διαμέρισμα.

Το ως άνω προσωπικό λογίζεται εφεξής προσωπικό των περιφερειών και διέπεται ως προς το υπηρεσιακό του καθεστώς, το μεν μόνιμο από τις διατάξεις του παρόντος νόμου, καθώς και εκείνες του Υπαλληλικού Κώδικα (ν. 3528/2007), όπως ισχύουν, το δε ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου από τις σχετικές διατάξεις του ν. 3801/2009 (ΦΕΚ 163 Α) και του π.δ. 410/1988 (ΦΕΚ 191 Α), όπως ισχύει».

6. Στις διατάξεις των άρθρων 84 παρ.1 και 2 (αρχική έκδοση, όπως

αντικαταστάθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3839/2010, εν συνεχεία με το άρθρο 1 του ν. 4275/2014 και τέλος με το άρθρο 29 παρ. 1 του ν. 4369/2016), 89, 103 και 105 (αρχική έκδοση και όπως αντικαταστάθηκαν με το άρθρο πρώτο του ν. 4057/2012, ΦΕΚ Α 54 14-3-2012) του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ., που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν.3528/2007, ΦΕΚ Α 26 9-2-2007(Υ.Κ.) ορίζονται τα ακόλουθα:

Άρθρο 84

Αρχική έκδοση

«Προϊστάμενοι οργανικών μονάδων

1. Ως προϊστάμενοι Γενικής Διεύθυνσης επιλέγονται υπάλληλοι της κατηγορίας ΠΕ με βαθμό Α' και είκοσι (20) τουλάχιστον έτη υπηρεσίας, υπό την προϋπόθεση ότι έχουν διατελέσει ή είναι προϊστάμενοι Διεύθυνσης κατά την ημέρα υποβολής της αίτησης υποψηφιότητας. Αν δεν υπάρχουν υποψήφιοι με είκοσι (20) έτη υπηρεσίας, η θέση του προϊσταμένου Γενικής Διεύθυνσης επαναπροκηρύσσεται και καλούνται υποψήφιοι με δεκαοκτώ (18) τουλάχιστον έτη υπηρεσίας...

2. Ως προϊστάμενοι Διεύθυνσης ή αντίστοιχου επιπέδου οργανικών μονάδων επιλέγονται υπάλληλοι με βαθμό Α', οι οποίοι έχουν ασκήσει καθήκοντα προϊσταμένου τμήματος για ένα (1) τουλάχιστον έτος. Αν δεν υπάρχουν υποψήφιοι με ένα (1) έτος υπηρεσίας προϊσταμένου τμήματος, επιλέγονται υπάλληλοι με βαθμό Α'».

Όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3839/2010:

«Προϊστάμενοι οργανικών μονάδων

1. Ως προϊστάμενοι Γενικής Διεύθυνσης επιλέγονται υπάλληλοι της κατηγορίας ΠΕ με βαθμό Α', εφόσον:

α. έχουν διατελέσει προϊστάμενοι Γενικής Διεύθυνσης ή

β. έχουν διατελέσει προϊστάμενοι Διεύθυνσης ή Υποδιεύθυνσης για τρία (3) τουλάχιστον έτη ή

γ. έχουν δεκαοκτώ (18) τουλάχιστον έτη υπηρεσίας και είναι ή έχουν διατελέσει προϊστάμενοι Διεύθυνσης...

2. Ως προϊστάμενοι Διεύθυνσης ή αντίστοιχου ή ενδιαμέσου (μεταξύ Διευθύνσεως και Τμήματος) επιπέδου οργανικών μονάδων επιλέγονται υπάλληλοι κατηγορίας ΠΕ ή ΤΕ με βαθμό Α', οι οποίοι έχουν ασκήσει καθήκοντα προϊσταμένου Διεύθυνσης ή

Υποδιεύθυνσης ή προϊσταμένου Τμήματος. Αν δεν υπάρχουν υποψήφιοι με τις προϋποθέσεις αυτές, επιλέγονται υπάλληλοι με βαθμό Α΄».

Όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 1 του ν. 4275/2014:

«Προϊστάμενοι οργανικών μονάδων

1. Ως προϊστάμενοι Γενικής Διεύθυνσης επιλέγονται υπάλληλοι της κατηγορίας ΠΕ ή ΤΕ, εφόσον:

α) έχουν ασκήσει καθήκοντα προϊσταμένου Γενικής Διεύθυνσης για ένα (1) έτος τουλάχιστον ή

β) έχουν δεκαπέντε (15) τουλάχιστον έτη συνολικής πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας και έχουν ασκήσει καθήκοντα προϊσταμένου Διεύθυνσης για τρία (3) τουλάχιστον έτη ή

γ) έχουν δεκαοκτώ (18) τουλάχιστον έτη συνολικής πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας και έχουν ασκήσει καθήκοντα προϊσταμένου Διεύθυνσης για ένα (1) τουλάχιστον έτος.

2. Ως προϊστάμενοι Διεύθυνσης επιλέγονται υπάλληλοι κατηγορίας ΠΕ ή ΤΕ εφόσον:

α) έχουν ασκήσει καθήκοντα προϊσταμένου Διεύθυνσης τρία (3) έτη τουλάχιστον ή

β) έχουν τουλάχιστον δέκα (10) έτη συνολικής πραγματικής υπηρεσίας και έχουν ασκήσει συνολικά τουλάχιστον για τρία (3) έτη καθήκοντα προϊσταμένου Τμήματος ή

γ) έχουν τουλάχιστον δώδεκα (12) έτη συνολική πραγματική υπηρεσία και έχουν ασκήσει τουλάχιστον ένα (1) έτος καθήκοντα προϊσταμένου Τμήματος ή αντιστοίχου επιπέδου οργανικής μονάδας ή αυτοτελούς γραφείου».

Όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο με το άρθρο 29 παρ. 1 του ν. 4369/2016:

«Προϊστάμενοι οργανικών μονάδων

1. Ως προϊστάμενοι Γενικής Διεύθυνσης επιλέγονται υπάλληλοι της κατηγορίας ΠΕ ή ΤΕ, εφόσον:

α) έχουν ασκήσει καθήκοντα προϊσταμένου Γενικής Διεύθυνσης για ένα (1) έτος τουλάχιστον ή

β) έχουν ασκήσει καθήκοντα προϊσταμένου Διεύθυνσης για τρία (3) τουλάχιστον έτη

2. Ως προϊστάμενοι Διεύθυνσης ή αντιστοίχου ή ενδιαμέσου (μεταξύ Διευθύνσεως και Τμήματος) επιπέδου οργανικών μονάδων επιλέγονται υπάλληλοι κατηγορίας ΠΕ ή ΤΕ εφόσον:

α) έχουν ασκήσει καθήκοντα προϊσταμένου Διεύθυνσης επί ένα (1) έτος τουλάχιστον ή

γ) κατέχουν τον βαθμό Α΄ και έχουν ασκήσει συνολικά τουλάχιστον τρία (3) έτη καθήκοντα προϊσταμένου Τμήματος ...

Άρθρο 89

Χρόνος μη υπολογιζόμενος για προαγωγή

Στο χρόνο για προαγωγή δεν υπολογίζεται: α) ο χρόνος της διαθεσιμότητας, β) ο χρόνος της αργίας που επήλθε είτε εξαιτίας ποινικής δίωξης που κατέληξε σε οποιαδήποτε καταδίκη είτε εξαιτίας πειθαρχικής δίωξης που κατέληξε σε πειθαρχική ποινή τουλάχιστον προστίμου αποδοχών τριών (3) μηνών, γ) ο χρόνος της αδικαιολόγητης αποχής από τα καθήκοντα, δ) ο χρόνος της προσωρινής παύσης, ε) ο χρόνος της άδειας άνευ αποδοχών που δεν αποτελεί χρόνο πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας και στ) ο χρόνος αναστολής άσκησης καθηκόντων.

Άρθρο 103 (αρχική έκδοση)

Αυτοδίκαιη θέση σε αργία

1. Τίθεται αυτοδίκαια σε αργία ο υπάλληλος ο οποίος στερήθηκε την προσωπική του ελευθερία, ύστερα από ένταλμα προσωρινής κράτησης ή δικαστική απόφαση, έστω και αν απολύθηκε με εγγύηση.

2. Τίθεται αυτοδίκαια σε αργία ο υπάλληλος στον οποίο επιβλήθηκε η ποινή της οριστικής παύσης. Η αργία αρχίζει από την κοινοποίηση της πειθαρχικής απόφασης και λήγει την τελευταία ημέρα της προθεσμίας άσκησης προσφυγής ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας ή την ημέρα που δημοσιεύθηκε η απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας, εφόσον έχει ασκηθεί προσφυγή.

3. Ο υπάλληλος επανέρχεται αυτοδίκαια στα καθήκοντα του, εάν εκλείψει ο λόγος για τον οποίο έχει τεθεί σε αργία.

4. Η διαπιστωτική πράξη θέσης σε αργία ή επανόδου εκδίδεται από το αρμόδιο για το διορισμό όργανο.

Άρθρο 103 (όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 4057/2012)

Αυτοδίκαιη θέση σε αργία

1. Τίθεται αυτοδίκαια σε αργία ο υπάλληλος ο οποίος στερήθηκε την προσωπική του ελευθερία, ύστερα από πρωτοβάθμια ή δευτεροβάθμια απόφαση ποινικού δικαστηρίου ή ένταλμα προσωρινής κράτησης. Υπάλληλος που παραπέμφθηκε αμετακλήτως στο ακροατήριο προκειμένου να δικάσσει για τα αδικήματα της δωροδοκίας, της υπεξαίρεσης περί την υπηρεσία, της κατάχρησης ανηλίκων σε ασέλγεια, της ασέλγειας με κατάχρηση εξουσίας ή της πορνογραφίας ανηλίκων,

τίθεται αυτοδίκαια σε αργία. Ο υπάλληλος ασκεί εκ νέου τα καθήκοντα του αν αθωωθεί με τελεσίδικη δικαστική απόφαση.

2. Τίθεται αυτοδίκαια σε αργία ο υπάλληλος στον οποίο επιβλήθηκε η πειθαρχική ποινή της οριστικής παύσης ή της προσωρινής παύσης άνω των έξι (6) μηνών. Η αργία αρχίζει από την κοινοποίηση στον υπάλληλο της πειθαρχικής απόφασης ή την πλήρη γνώση της από αυτόν και λήγει είτε την τελευταία ημέρα της προθεσμίας άσκησης προσφυγής ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας ή του αρμόδιου διοικητικού εφετείου είτε εφόσον έχει ασκηθεί προσφυγή, την ημέρα της δημοσίευσης της απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας ή του διοικητικού εφετείου.

3. Ο υπάλληλος επανέρχεται αυτοδίκαια στα καθήκοντα του, εάν εκλείψει ο λόγος για τον οποίο έχει τεθεί σε αργία.

4. Η διαπιστωτική πράξη θέσης σε αργία εκδίδεται από το αρμόδιο για το διορισμό όργανο. Η πράξη επανόδου του υπαλλήλου στην υπηρεσία εκδίδεται από το ίδιο όργανο όταν ο υπάλληλος απολύθηκε ή απολύθηκε υπό όρους μετά από έκδοση εντάλματος προσωρινής κράτησης, μετά από απαλλακτική απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας ή του αρμόδιου διοικητικού εφετείου ή τη σχετική βεβαίωση του προέδρου του οικείου δικαστικού σχηματισμού αυτού. Πράξη επανόδου του υπαλλήλου στην υπηρεσία εκδίδεται επίσης και μετά από απαλλακτική απόφαση του Δευτεροβάθμιου Πειθαρχικού Συμβουλίου ή σχετική βεβαίωση του Προέδρου αυτού.

5. Ο υπάλληλος επανέρχεται στην υπηρεσία του από την κοινοποίηση σε αυτόν της αντίστοιχης διαπιστωτικής πράξης.

Άρθρο 105 (αρχική έκδοση)

Συνέπειες αργίας

1. Ο υπάλληλος ο οποίος τελεί σε κατάσταση αργίας απέχει από την άσκηση των κύριων και παρεπόμενων καθηκόντων του.

2. Στον υπάλληλο που τελεί σε κατάσταση αργίας καταβάλλεται το ήμισυ των αποδοχών του. Το υπόλοιπο ήμισυ ή μέρος αυτού μπορεί να αποδοθεί σε αυτόν, μετά από ειδικά αιτιολογημένη απόφαση του υπηρεσιακού συμβουλίου, εφόσον απαλλαγεί με τελεσίδικη δικαστική απόφαση ή τιμωρηθεί με πειθαρχική ποινή κατώτερη από την οριστική παύση. Εάν ο υπάλληλος απαλλαγεί από κάθε πειθαρχική ευθύνη ή αποδειχθεί αβάσιμη η υπόνοια για άτακτη διαχείριση, επιστρέφεται το μέρος των αποδοχών του που παρακρατήθηκε.

3. Ο υπάλληλος, στον οποίο επιβλήθηκε πειθαρχική ποινή οριστικής παύσης για το παράπτωμα της αδικαιολόγητης αποχής από την εκτέλεση των καθηκόντων του, δεν δικαιούται αποδοχές αργίας.

4. Οι διατάξεις των άρθρων 31-35 του παρόντος Κώδικα εφαρμόζονται και κατά τη διάρκεια της αργίας.

Άρθρο 105 (όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 4057/2012)

Συνέπειες αργίας - αναστολής άσκησης καθηκόντων

1. Ο υπάλληλος ο οποίος τελεί σε κατάσταση αργίας απέχει από την άσκηση των κύριων και παρεπόμενων καθηκόντων του.

2. Στον υπάλληλο που τελεί σε κατάσταση αργίας ή σε αναστολή άσκησης καθηκόντων καταβάλλεται το ένα τρίτο (1/3) των αποδοχών του με εξαίρεση την περίπτωση του δεύτερου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 103, κατά την οποία καταβάλλεται το ένα τέταρτο (1/4) των αποδοχών του. Το υπόλοιπο των αποδοχών του ή μέρος αυτού μπορεί να αποδοθεί στον υπάλληλο, μετά από αιτιολογημένη απόφαση του πειθαρχικού συμβουλίου, εφόσον δεν τεθεί σε αργία σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παραγράφου 1 του άρθρου 103 ή απαλλαγεί με τελεσίδικη δικαστική απόφαση.

3. Ο υπάλληλος, στον οποίο επιβλήθηκε οποιαδήποτε πειθαρχική ποινή για το παράπτωμα της αδικαιολόγητης αποχής από την εκτέλεση των καθηκόντων του, δεν δικαιούται αποδοχές αργίας.

4. Οι διατάξεις των άρθρων 31 - 35 του παρόντος Κώδικα εφαρμόζονται και κατά τη διάρκεια της αργίας».

7. Στο άρθρο 13 παρ. 1 και 2 του ν. 3205/2003 ορίζονται τα εξής:

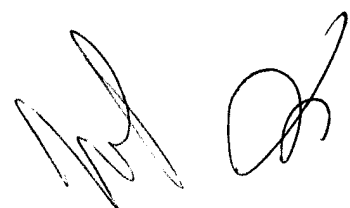
«Επίδομα θέσης ευθύνης

1. Στους προϊσταμένους οργανικών μονάδων οποιουδήποτε επιπέδου καταβάλλεται, για όσο χρόνο ασκούν τα καθήκοντά τους, μηνιαίο επίδομα θέσης ευθύνης οριζόμενο, κατά βαθμίδα θέσης, ως εξής:

α. Προϊστάμενοι Διοίκησης:

1. Προϊστάμενοι Διευθύνσεων Διοίκησης, εκατόν τριάντα ευρώ (130 €)....

2. Το επίδομα της προηγούμενης παραγράφου καταβάλλεται και στην περίπτωση προσωρινής απουσίας του δικαιούχου από τα καθήκοντά του, για οποιαδήποτε αιτία, αλλά όχι πέρα των δύο (2) μηνών συνολικά κατ' έτος.



8. Στο άρθρο 18 παρ. 1 και 2 του ν. 4024/2011 ορίζονται τα ακόλουθα:

«Επίδομα Θέσης Ευθύνης

1. Στους προϊσταμένους οργανικών μονάδων του Δημοσίου, "Ν.Π.Δ.Δ. και Ο.Τ.Α.", οποιουδήποτε επιπέδου καταβάλλεται, για όσο χρόνο ασκούν τα καθήκοντα της, μηνιαίο Επίδομα Θέσης Ευθύνης οριζόμενο, κατά βαθμίδα θέσης, ως εξής:

α) Προϊστάμενοι Διοίκησης:..

ββ) Προϊστάμενοι Διευθύνσεων Διοίκησης, τετρακόσια (400) ευρώ...

2. Το επίδομα της προηγούμενης παραγράφου καταβάλλεται και στην περίπτωση προσωρινής απουσίας του δικαιούχου από τα καθήκοντα του, για οποιαδήποτε αιτία, αλλά όχι πέραν των δύο (2) μηνών συνολικά κατ' έτος».

Ερμηνεία και εφαρμογή διατάξεων

9. Οι ανωτέρω διατάξεις του Υ.Κ. εφαρμόζονται, δυνάμει των διατάξεων του άρθρου 35 του ν. 2218/1994, στους υπαλλήλους των νομαρχιακών αυτοδιοικήσεων και δυνάμει των διατάξεων του άρθρου 252 παρ.1 και 255 παρ. 1 και 2 του ν. 3852/2010 στους μονίμους υπαλλήλους των περιφερειών που μεταφέρθηκαν από τις Νομαρχιακές Αυτοδιοικήσεις.

Από τις προαναφερόμενες διατάξεις, που καλύπτουν το χρονικό διάστημα από τη θέση του υπαλλήλου σε αργία μέχρι την επάνοδό του στην υπηρεσία, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, προκύπτουν τα εξής:

Επί του πρώτου υποερωτήματος:

10. Κατά τις διατάξεις των άρθρων 103 και 105 του Υ.Κ., η επιβολή του μέτρου της υποχρεωτικής αργίας, λόγω επιβολής της ποινής της οριστικής παύσης, θέτει τον υπάλληλο, για όσο χρόνο διαρκεί, εκτός των καθηκόντων του και, συνεπώς, δεν επιτρέπει τη συμμετοχή του στη διαδικασία επιλογής προϊσταμένων οργανικών μονάδων. Η επιλογή προϊσταμένου οργανικής μονάδος της διοικήσεως, δεν συνιστά προαγωγή, κατά βαθμόν, αλλά χρονικώς περιορισμένη ανάθεση καθηκόντων (ΣτΕεπτ. 148-9/2011, 559/2013). Η νομιμότητα του μέτρου αυτού δεν αίρεται σε περίπτωση μεταγενέστερης έκλειψης του λόγου επιβολής του και επανένταξης του υπαλλήλου στην υπηρεσία και συνεπώς, δεν τίθεται ζήτημα αποκατάστασης του υπαλλήλου στην πραγματική και νομική κατάσταση που θα ευρισκόταν εάν δεν είχε μεσολαβήσει η αργία. Αντίθετα, σύμφωνα με την παράγραφο 3 του άρθρου 103 του

Υ.Κ., ο υπάλληλος επανέρχεται αυτοδικαίως στα καθήκοντα του, όπως αυτά έχουν διαμορφωθεί κατά το χρόνο έκλειψης του λόγου θέσης σε αργία (πρβλ. Ν.Σ.Κ. Γνωμ. 351/2013).

Τούτων παρέπεται ότι, μόνιμος υπάλληλος που, λόγω επιβολής της ποινής της οριστικής παύσης, τελούσε αυτοδικαίως σε αργία, κατά τη διάρκεια της οποίας έληξε η θητεία του χωρίς παράταση, ως προϊσταμένου διεύθυνσης, όπως εν προκειμένω, επανερχόμενος αυτοδικαίως στην υπηρεσία, λόγω έκλειψης του λόγου επιβολής του μέτρου αυτού, δεν δύναται να καταλάβει θέση προϊσταμένου διεύθυνσης.

Επί του δευτέρου υποερωτήματος:

11. Όπως προαναφέρεται, υπάλληλος που λόγω της επιβολής της ποινής της οριστικής παύσης τίθεται αυτοδικαίως σε κατάσταση αργίας, δεν παρέχει πραγματική υπηρεσία. Σε περίπτωση έκλειψης του λόγου επιβολής του μέτρου, δεν τίθεται ζήτημα μη νόμιμης θέσης του υπαλλήλου σε αργία και, συνεπώς, αποκατάστασης του υπαλλήλου στην πραγματική και νομική κατάσταση που θα ευρισκόταν εάν δεν είχε μεσολαβήσει η αργία αλλά ο υπάλληλος επανέρχεται στα καθήκοντά του αυτοδικαίως κατά το χρόνο έκλειψης του λόγου θέσης σε αργία. Στην περίπτωση αυτή, η αναδρομική άρση των συνεπειών της αργίας προϋποθέτει νομοθετική πρόβλεψη, όπως έχει τεθεί για τις παρακρατηθείσες αποδοχές (άρθρο 105 Υ.Κ.) και για το χρόνο προαγωγής (άρθρο 89 Υ.Κ.). Τέτοια πρόβλεψη, όμως, δεν υφίσταται για τον χρόνο θητείας προϊσταμένου διεύθυνσης που δεν διανύθηκε λόγω αργίας, ως προϋπόθεση επιλογής και τοποθέτησης σε θέση προϊσταμένου οργανικής μονάδας. Αντίθετα, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 84 του Υ.Κ., για την επιλογή προϊσταμένου οργανικών μονάδων απαιτείται η άσκηση καθηκόντων προϊσταμένου των οργανικών μονάδων για ορισμένο χρονικό διάστημα, στο οποίο δεν περιλαμβάνεται ο χρόνος αργίας προϊσταμένου οργανικής μονάδας. Συνεπώς, το χρονικό διάστημα της θητείας προϊσταμένου Διεύθυνσης που δεν διανύθηκε λόγω της θέσης του σε αργία δεν δύναται να θεωρηθεί ότι διανύθηκε σε θέση προϊσταμένου Διεύθυνσης.

12. Σύμφωνα με τις ταυτόσημες διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 των άρθρων 13 του ν. 3205/2003 και 18 του ν. 4024/2011, το επίδομα θέσης ευθύνης καταβάλλεται στους προϊσταμένους οργανικών μονάδων για όσο χρόνο ασκούν τα καθήκοντά τους. Το επίδομα αυτό καταβάλλεται και σε περίπτωση προβλεπόμενης προσωρινής

απουσίας του δικαιούχου από τα καθήκοντά του, για οποιαδήποτε αιτία, αλλά όχι πέραν των δύο μηνών συνολικά κατ'έτος. Η αργία έχει ως συνέπεια την απουσία του προϊσταμένου οργανικής μονάδος από τα καθήκοντά του και συνεπώς την, κατ'αρχήν, έλλειψη του λόγου καταβολής του επιδόματος θέσεως ευθύνης. Η κατ'εξαίρεση καταβολή του, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 2 των ανωτέρω άρθρων, προϋποθέτει λόγο προβλεπόμενης προσωρινής απουσίας και οπωσδήποτε δεν καταλαμβάνει περιπτώσεις ρυθμιζόμενες διαφορετικά κατά τρόπο ειδικότερο. Η εκ του λόγου της αργίας απουσία προϊσταμένου οργανικής μονάδος από τα καθήκοντά του δεν είναι εξ ορισμού προσωρινή. Περαιτέρω, οι συνέπειές της στο θέμα της καταβολής των αποδοχών του υπαλλήλου ορίζονται ειδικότερα στις διατάξεις των άρθρου 105 του Υ.Κ., στις οποίες δεν προβλέπεται η καταβολή του επιδόματος θέσης ευθύνης. Συνεπώς, κατά το διάστημα της αργίας προϊσταμένου διεύθυνσης, δεν καταβάλλεται το επίδομα θέσης ευθύνης.

13. Η Περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας με το υπ'αριθμόν 194344/3889/7-8-2012 έγγραφό της ζητά από το Υπουργείο Διοικητικής Μεταρρύθμισης Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης να της γνωρίσει εάν, ύστερα από την αυτοδίκαιη επάνοδο του υπαλλήλου στην Υπηρεσία, μπορεί να λογιστεί χρονικό διάστημα ότι διανύθηκε από τον υπάλληλο σε θέση Προϊσταμένου Διεύθυνσης, εκτός άλλων συνεπειών και για τον συντάξιμο χρόνο. Από το έγγραφο αυτό, όμως, όπως και από το τιθέμενο ερώτημα, δεν προκύπτει προβληματισμός για την έννοια και το περιεχόμενο συγκεκριμένης διάταξης της κείμενης νομοθεσίας σχετικής με την προαναφερομένη συνέπεια. Με το υπ'αριθμόν 224-835/5-10-2016 έγγραφο του Γραφείου Νομικού Συμβούλου του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης, νυν Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης, ζητήθηκε διευκρίνιση του ερωτήματος, ως προς το ζήτημα αυτό. Επ' αυτού εκδόθηκε το υπ'αριθμ. πρωτ. ΔΙΔΑΔ/Φ.35.46/2259/25653/26-110-2016 έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Διοίκησης Ανθρωπίνου Δυναμικού - Διεύθυνση Διαχείρισης Ανθρωπίνου Δυναμικού - Τμήμα Υπηρεσιακής Κατάστασης Ανθρώπινου Δυναμικού της Δημόσιας Διοίκησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης, νυν Διοικητικής Ανασυγκρότησης με το οποίο δεν διατυπώθηκε προβληματισμός της ερωτώσας υπηρεσίας, ως προς τις συνέπειες για το συντάξιμο χρόνο. Συνεπώς, ως προς το ζήτημα αυτό, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους,

κατέφαρμογή των διατάξεων της παραγράφου 6 του άρθρου 6 του ν. 3086/2002, δεν δύναται να γνωμοδοτήσει.

Απάντηση

Κατάκολουθία των προεκτεθέντων, επί του τεθέντος ερωτήματος, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Ε') γνωμοδοτεί, ομοφώνως, ως εξής:

14. α) Ότι υπάλληλος που λόγω επιβολής της ποινής της οριστικής παύσης τελούσε αυτοδικαίως σε αργία, κατά τη διάρκεια της οποίας έληξε χωρίς παράταση η θητεία του, ως προϊσταμένου διεύθυνσης, επανερχόμενος αυτοδικαίως στην υπηρεσία λόγω έκλειψης του λόγου επιβολής του μέτρου αυτού, δεν καταλαμβάνει θέση προϊσταμένου διεύθυνσης.

β) Ότι το διάστημα κατά το οποίο υπάλληλος, που υπηρετούσε ως προϊστάμενος διεύθυνσης, έχει τεθεί σε αργία, λόγω επιβολής της ποινής της οριστικής παύσης, μετά την έκλειψη του λόγου της αργίας, δεν θεωρείται, είτε εν όλω είτε εν μέρει, ότι διανύθηκε σε θέση προϊσταμένου διεύθυνσης.

γ) Ότι κατά το ανωτέρω διάστημα της αργίας δεν καταβάλλεται στον υπάλληλο επίδομα θέσης ευθύνης.

Θεωρήθηκε

Αθήνα, 8-3-2017

Η Πρόεδρος του Τμήματος

Μεταξία Ανδροβιτσάνεα

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής

Βασίλειος Καραγεώργος

Νομικός Σύμβουλος του Κράτους