

ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ - ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΘΗΝΩΝ
ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ
ΜΠΟΥΜΠΟΥΛΙΝΑΣ 9-11 (2^{ος} όροφος) ΑΘΗΝΑ
ΤΗΛ:210-8259140-1-FAX: 210-8259235
ΚΙΝ:6977506705, e-mail :pzygouris@gmail.com

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Με το αρ. πρωτ. 223/14-01-2020 έγγραφο ετέθη από τη Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.) προς την Ένωση Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης Αποχέτευσης (Ε.Δ.Ε.Υ.Α.) ερώτημα προς γνωμοδότηση ως εξής:

« Με ποία διαδικασία θα ολοκληρωθεί η μετάταξη της υπαλλήλου, στη Δ.Ε.Υ.Α.;»

Καρά τη γνώμη μου προσήκει η κάτωθι απάντηση.

I. Σύντομο Ιστορικό

Ο υπό κρίση υπάλληλος συμμετείχε στην 4Κ/17 προκήρυξη του Α.Σ.Ε.Π. και με την από 05-12-2017 Σύμβαση προσελήφθη στην Ε.Υ.Α.Θ. Α.Ε. με σχέση εργασίας Ιδιωτικού Δικαίου Αορίστου Χρόνου (Ι.Δ.Α.Χ.) .

Στην συνέχεια με την υπ' αριθμ. .../16-10-2019 αίτηση αιτήθηκε τη μετάταξη του από την Ε.Υ.Α.Θ. Α.Ε. στη Δ.Ε.Υ.Α.

Ήδη με την υπ' αριθμ. .../14-03-2019 απόφαση του, το Διοικητικό Συμβούλιο της Δ.Ε.Υ.Α. είχε εγκρίνει το αίτημα για μετάταξη του ανωτέρω υπαλλήλου.

Με την υπ' αριθμ. 8/2019 απόφαση του Πρωτοβάθμιου Συμβουλίου Κρίσης της Ε.Υ.Α.Θ. Α.Ε., έγινε δεκτό το αίτημα του υπαλλήλου και εν συνεχεία με την 539^Α/6-12-2019 απόφαση του Δ.Σ. της Ε.Υ.Α.Θ. Α.Ε. αποφασίστηκε η μετάταξή του. Την παραπάνω διαδικασία προβλέπει το άρθρο 34 παρ. 7 του Κανονισμού Εσωτερικής Λειτουργίας της Ε.Υ.Α.Θ. Α.Ε., ο οποίος καταρτίστηκε δυνάμει της εξουσιοδοτικής διάταξης του άρθρου 8 παρ. 4γ' του άρθρου 20 κεφ. Β' του Ν. 2651/98 (Καταστατικό Ε.Υ.Α.Θ. Α.Ε.).

Στη συνέχεια η Ε.Υ.Α.Θ. Α.Ε. απέστειλε στη Δ.Ε.Υ.Α. το υπ' αριθμ. πρωτ. 25867/11-12-2019 έγγραφο της προς ενημέρωση και περαιτέρω ενέργειες για την ολοκλήρωση της διαδικασίας της μετάταξης του υπαλλήλου.

Ήδη ερωτάται από την Δ.Ε.Υ.Α. ποιές είναι οι νόμιμες ενέργειες που πρέπει να ληφθούν προκειμένου να επέλθει η ολοκλήρωση της μετάταξης του εν λόγω υπαλλήλου.

II. Νομοθετικό πλαίσιο

Με τον ν. 4440/2016 καθορίστηκαν οι διαδικασίες υπαλληλικής κινητικότητας (αποσπάσεις, μετατάξεις κλπ.) στο Δημόσιο και ευρύτερο δημόσιο Τομέα. Η διαδικασία της μετάταξης καθορίστηκε στο άρθρο 13 ν. 4440/2016.

Ωστόσο, στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του ν. 4440/2016 υπάγονται περιοριστικά οι κάτωθι υπάλληλοι (άρθρο 3):

«Έκταση εφαρμογής

1. Στο ΕΣΚ υπάγονται οι πολιτικοί διοικητικοί υπάλληλοι, μόνιμοι και με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, που υπηρετούν σε υπηρεσίες, κεντρικές και περιφερειακές, του Δημοσίου, των Ανεξάρτητων Αρχών, των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΟΤΑ) α` και β` βαθμού και των Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), καθώς και των Νομικών Προσώπων Ιδιωτικού Δικαίου (Ν.Π.Ι.Δ.), εφόσον ανήκουν στη Γενική Κυβέρνηση όπως εκάστοτε οριοθετείται από την Ελληνική Στατιστική Αρχή στο Μητρώο Φορέων Γενικής Κυβέρνησης. Επίσης, στο πεδίο εφαρμογής του ΕΣΚ υπάγονται οι απόφοιτοι της Εθνικής Σχολής Δημόσιας Διοίκησης και Αυτοδιοίκησης (ΕΣΔΔΑ), ανεξαρτήτως του φορέα στον οποίο ανήκει η οργανική τους θέση.»

Όπως ορίζεται στο **ά. 14 του ν. 4270/2014** , περί οριοθέτηση και καθορισμού του Δημοσίου Τομέα:

«Για τους σκοπούς του παρόντος νόμου , οι κάτωθι όροι έχουν την ακόλουθη έννοια:

α. Δημόσιος Τομέας: περιλαμβάνει τη **Γενική Κυβέρνηση**, τα εκτός αυτής νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου (ΝΠΔΔ), καθώς και τις εκτός αυτής δημόσιες επιχειρήσεις και οργανισμούς, κατά την έννοια των παραγράφων 1,2,3 και 6 του άρθρου 1 του ν.3429/2005 (Α' 314).

β. **Γενική Κυβέρνηση**: περιλαμβάνει τρία υποσύνολα, εφεξής αποκαλούμενα **υποτομείς**: της Κεντρικής Κυβέρνησης, των **Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΟΤΑ)** και των **Οργανισμών Κοινωνικής Ασφάλισης (ΟΚΑ)**, σύμφωνα με τους κανόνες και τα κριτήρια του Ευρωπαϊκού Συστήματος Λογαριασμών (ΕΣΟΛ). (...)

δ. **Υποτομέας ΟΤΑ**: περιλαμβάνει: (αα) τους **ΟΤΑ**, οι οποίοι αποτελούνται από τους Δήμους (ΟΤΑ Α' βαθμού) και (ββ) τα νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου και νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου που ανήκουν, ελέγχονται ή χρηματοδοτούνται από τους **ΟΤΑ**».

Η Δ.Ε.Υ.Α. δεν υπάγεται στο Μητρώο Φορέων Γενικής Κυβέρνησης, όπως αυτό τηρείται από την Ελληνική Στατιστική Αρχή (ΕΛΣΤΑΤ) και επομένως το άρθρο 13 ν. 4440/2016 δεν τυγχάνει εφαρμογής στην υπό κρίση υπόθεση.

Περαιτέρω, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρ. 7 παρ. 5 ν. 1069/1980 ορίζεται ότι:

«Τακτικόν διαβαθμισμένον προσωπικόν Δήμων και Κοινοτήτων ή άλλων φορέων υπηρετούν εις υπηρεσίας υδρεύσεως και αποχετεύσεως, δύναται τη αιτήσει του και μετ' απόφασιν του παρά τη Νομαρχία Υπηρεσιακού Συμβουλίου, να μετατάσσεται με τας δις κατέχει θέσεις εις την επιχείρησιν, διεπόμενον ως προς πάσας τας υπηρεσιακάς του μεταβολάς και δικαιώματα υπό των εκάστοτε ισχυουσών ειδικών περί του προσωπικού τούτου διατάξεων των Δήμων.»

Με την κατάργηση των Νομαρχιών όμως μετά την μεταρρύθμιση του «Καλλικράτη» , ν. 3852/2010, δεν υφίστανται πλέον Νομαρχιακά Υπηρεσιακά Συμβούλια . Ως β' βαθμιοι ΟΤΑ αντικαταστάθηκαν από τις περιφέρειες, ενώ οι αρμοδιότητές τους διαμοιράστηκαν ανάμεσα στις τελευταίες και τους δήμους.

Κατ' Άρθρο 30 ν. 4369/2016, όπως συμπληρώθηκε με το άρθρο 51 παρ.1α εδ.γ' ν.4407/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 276 ν.4555/2018, ορίζεται ότι:

«3. α) Με απόφαση του καθ' ύλην αρμοδίου Υπουργού ή του αρμοδίου οργάνου **συγκροτούνται Υπηρεσιακά Συμβούλια** μέσα σε τριάντα (30) ημέρες από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου.

Τα Συμβούλια αυτά είναι πενταμελή και αποτελούνται από:

αα) Τρεις (3) μόνιμους υπαλλήλους και τους αναπληρωτές αυτών, που ασκούν καθήκοντα προϊσταμένου Διεύθυνσης, έχουν τον περισσότερο χρόνο άσκησης καθηκόντων προϊσταμένου Διεύθυνσης, υπάγονται στην αρμοδιότητα του Υπηρεσιακού Συμβουλίου και υπηρετούν στην έδρα του ή στο Νομό Αττικής, για τα Υπηρεσιακά Συμβούλια που εδρεύουν στο Νομό αυτό. Αν δεν υπάρχουν ή δεν επαρκούν υπάλληλοι της οικείας υπηρεσίας με τις προαναφερόμενες προϋποθέσεις για να οριστούν μέλη του Υπηρεσιακού Συμβουλίου, ορίζονται υπάλληλοι από άλλη δημόσια υπηρεσία ή νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου που πληρούν τις προϋποθέσεις αυτές. Αν ο αριθμός των υπηρετούντων στην έδρα του Υπηρεσιακού Συμβουλίου δεν επαρκεί για τη συγκρότησή του, ορίζονται υπάλληλοι που υπηρετούν εκτός της έδρας του Νομού αυτού, που πληρούν τις προϋποθέσεις.

«**Προκειμένου για τους Ο.Τ.Α. Β' βαθμού** αποτελούνται από τρεις (3) μόνιμους υπαλλήλους και τους αναπληρωτές αυτών, που ασκούν καθήκοντα Προϊσταμένου Διεύθυνσης, έχουν τον περισσότερο χρόνο άσκησης καθηκόντων προϊσταμένου Διεύθυνσης και υπάγονται στην αρμοδιότητα του Υπηρεσιακού Συμβουλίου. **Προκειμένου για τους Ο.Τ.Α. Α' βαθμού** αποτελούνται από τρεις (3) μόνιμους υπαλλήλους και τους αναπληρωτές αυτών, που ασκούν καθήκοντα Προϊσταμένου Διεύθυνσης κατόπιν επιλογής, έχουν τον περισσότερο χρόνο άσκησης καθηκόντων Προϊσταμένου Διεύθυνσης και υπάγονται στην αρμοδιότητά του. Αν ο αριθμός των Προϊσταμένων Διεύθυνσης κατόπιν επιλογής δεν επαρκεί για τη συγκρότησή του ή δεν έχουν γίνει επιλογές, ορίζονται υπάλληλοι που ασκούν με οποιονδήποτε νόμιμο τρόπο αντίστοιχα καθήκοντα και πληρούν τις λοιπές προϋποθέσεις.»

Κατ' εξουσιοδότηση της ανωτέρω διάταξης εξεδόθη και σχετική από 19-02-2019 **Εγκύκλιο** του Υπουργού Εσωτερικών (ΑΔΑ: ΩΥΤΦ465ΧΘ7-Γ7Ζ)

Από τις ανωτέρω διατάξεις συνάγεται ότι η ορθή διαδικασία που πρέπει να ακολουθηθεί για να ολοκληρωθεί η διαδικασία μετάταξης είναι η εξής, :

Εφαρμοστέα, τυγχάνει η διάταξη της παρ. 5 άρθρ. 7 ν. 1069/1980 , αποκλειόμενων των διατάξεων του ν. 4440/2016 (άρθρ. 13), και ειδικότερα,

απόφαση του Υπηρεσιακού Συμβουλίου του οικείου ΟΤΑ α' βαθμού ... , ως χωρικά αρμόδιου καθόσον η Δ.Ε.Υ.Α. υπάγεται χωρικά στα διοικητικά όρια του Δήμου

Αθήνα, 17-01-2020

Ο γνωμοδοτών δικηγόρος – Νομικός Σύμβουλος της Ε.Δ.Ε.Υ.Α.

Πάνος Ζυγούρης

