

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

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

*Επί του υποβληθέντος στην Ε.Δ.Ε.Υ.Α., με
αριθμ. πρωτ. εισ: 1764/ 23-11-11,
από την Δ.Ε.Υ.Α., ερωτήματος*

ΕΡΩΤΑΤΑΙ:

Το Διοικητικό Συμβούλιο της Δ.Ε.Υ.Α. (αρ. αποφ. 134/2011) κατά τη συνεδρίαση της 14^{ης} Οκτωβρίου 2011 εξέτασε αιτήματα τακτικών υπαλλήλων που κατέχουν οργανικές θέσεις για μεταβολή του κλάδου ή της κατηγορίας ή της ειδικότητας που ανήκουν και αποφάσισε ομόφωνα να κάνει αποδεκτά τα αιτήματα των εργαζομένων αφού ζητηθεί η γνωμοδότηση νομικού συμβούλου. Ερωτάται, λοιπόν, η Ε.Δ.Ε.Υ.Α. και κατ' επέκταση ο εντεταλμένος νομικός της σύμβουλος να γνωμοδοτήσει εάν είναι νόμιμες οι ανωτέρω μετατάξεις των υπαλλήλων της Δ.Ε.Υ.Α.

Επί του ως άνω υποβληθέντος ερωτήματος έχω να σημειώσω τα ακόλουθα:

Σύμφωνα με το **άρθρο 7 του Ν.1069/1980,**

παράγραφος 1 «1. **Δι` Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας** συντασσομένον δι` αποφάσεως του Διοικητικού Συμβουλίου της επιχειρήσεως, εγκρινομένης υπό του Υπουργού Εσωτερικών μετά γνώμην των οικείων Δημοτικών ή Κοινοτικών Συμβουλίων, **καθορίζεται η οργάνωσις, η σύνθεσις και η αρμοδιότης των υπηρεσιών, ο αριθμός των θέσεων του πάσης φύσεως προσωπικού αναλόγως προς τας ανάγκας της επιχειρήσεως, ή κατά μισθολογικά κλιμάκια κατανομή των θέσεων του προσωπικού καθ` ομάδας ειδικοτήτων και αναλόγως της βαθμίδος εκπαιδεύσεως, αι αποδοχαί, ως και ο τρόπος προσλήψεως και απολύσεως και το αρμόδιον προς τούτο όργανον».....**

παράγραφος 2, «2. Το κατά την προηγουμένην παράγραφον προσωπικόν της επιχειρήσεως **συνδέεται μετ` αυτής δια συμβάσεως εργασίας Ιδιωτικού δικαίου,»,**

παράγραφος 5, «5. 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»**

Σύμφωνα με την **παρ.9 άρθρ.27 Ν.3013/2002, ΦΕΚ Α 102/1.5.2002,**ορίζεται ότι: "9. Το τακτικό διαβαθμισμένο προσωπικό δήμων και κοινοτήτων ή άλλων φορέων που είχε αποσπαστεί σε

Δημοτικές Επιχειρήσεις Ύδρευσης Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.), σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 7 του ν. 1069/1980 (ΦΕΚ 191 Α'), όπως ισχύουν, μπορεί με αίτησή του και μετά απόφαση του οικείου υπηρεσιακού συμβουλίου να μετατάσσεται στις δημοτικές επιχειρήσεις ύδρευσης αποχέτευσης, όπου έχει αποσπαστεί. Το προσωπικό αυτό, ως προς τις υπηρεσιακές του μεταβολές και τα δικαιώματά του, διέπεται από τις εκάστοτε ισχύουσες ειδικές διατάξεις για το προσωπικό των Ο.Τ.Α"»

Σύμφωνα με το Ν.3584/2007, Κώδικας Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων,

άρθρο 75, Μετάταξη από κλάδο σε κλάδο της ίδιας κατηγορίας,

«1. Μετάταξη υπαλλήλου σε κενή θέση άλλου κλάδου της ίδιας κατηγορίας του ίδιου Ο.Τ.Α. επιτρέπεται μετά από αίτηση του υπαλλήλου, ύστερα από γνώμη του οικείου υπηρεσιακού συμβουλίου.

2. Ο μετατασσόμενος πρέπει να κατέχει τον τίτλο σπουδών που απαιτείται για τον κλάδο στον οποίο μετατάσσεται....».

άρθρο 76, Μετάταξη σε κλάδο ανώτερης κατηγορίας ,

«1. Μετάταξη υπαλλήλου σε κενή θέση κλάδου ανώτερης κατηγορίας, του ίδιου Ο.Τ.Α., επιτρέπεται μετά από αίτηση του υπαλλήλου και ύστερα από γνώμη του οικείου υπηρεσιακού συμβουλίου.

Ο μετατασσόμενος πρέπει να κατέχει τον τίτλο σπουδών που απαιτείται για τον κλάδο στον οποίο μετατάσσεται.

2. Υπάλληλος που είχε τον απαιτούμενο για διορισμό σε ανώτερη κατηγορία τίτλο σπουδών κατά το χρόνο υποβολής της αίτησης διορισμού του δεν επιτρέπεται να μεταταγεί σε θέση κλάδου ανώτερης κατηγορίας πριν από τη συμπλήρωση οκταετίας από το διορισμό του.....».

άρθρο 77, Μετάταξη σε κλάδο ανώτερης κατηγορίας με εμπειρία,

«1. Στις περιπτώσεις κατά τις οποίες προβλέπεται ρητώς ότι για το διορισμό σε συγκεκριμένη κατηγορία αντί του οικείου τίτλου σπουδών αρκεί συγκεκριμένη εμπειρία ή αντί του οικείου τίτλου σπουδών αρκεί τίτλος σπουδών άλλης ειδικότητας και ορισμένη ειδίκευση ή εμπειρία στην ειδικότητα της θέσης, τα προσόντα αυτά ισχύουν και για την κάλυψη των θέσεων με μετάταξη κατά τις κείμενες διατάξεις»

άρθρο 79, Διαδικασία μετατάξεων,

«1. Δεν επιτρέπεται μετάταξη υπαλλήλου πριν από τη συμπλήρωση δύο (2) ετών από το διορισμό του».

Σύμφωνα με τον **Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας της Δ.Ε.Υ.Α.**, όπως αυτός δημοσιεύτηκε στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ Β' 359/5-3-2008),

άρθρο 38,

«Το προσωπικό της Επιχείρησης διακρίνεται σε τακτικό και έκτακτο.

1. Τακτικό είναι το προσωπικό που καλύπτει πάγιες ανάγκες της επιχείρησης, κατέχει τις οργανικές θέσεις που προβλέπονται από τον παρόντα οργανισμό και η υπηρεσιακή και εργασιακή του σχέση και κατάσταση ρυθμίζονται από τον ΟΕΥ.»

άρθρο 72,

« Μετάταξη προσωπικού που κατέχει οργανικές θέσεις.

Μεταβολή του κλάδου ή της κατηγορίας ή της ειδικότητας που ανήκει ο μισθωτός (μετάταξη) μπορεί να γίνει με απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Επιχείρησης, μετά από αίτηση του ενδιαφερόμενου,

εφόσον υπάρχει **κενή θέση** και ο μετατασσόμενος **έχει τα προσόντα** για την κατάληψη της θέσης στην οποία μετατάσσεται.

Για τη μετάταξη **θα πρέπει να εκφράσουν γραπτώς τις απόψεις τους** ο Γενικός Διευθυντής της Επιχείρησης, ο Διευθυντής Υπηρεσίας στην οποία ανήκει ο εργαζόμενος και ο Προϊστάμενος του τμήματος προέλευσης αλλά και προορισμού του ενδιαφερόμενου».

Άρθρο 74.

«Το προσωπικό της Δ.Ε.Υ.Α. εργάζεται εφαρμόζοντας την εκάστοτε ισχύουσα εργατική νομοθεσία **ακολουθώντας την νομοθεσία των ΟΤΑ.....**»

Ο ΟΕΥ, «ως εκδοθείς κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 7 του Ν.1060/1980 και δημοσιευθείς στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως **έχει ισχύ ουσιαστικού νόμου...**»(Άρειος Πάγος 1014/2008, Εφ Λαρ 98/2003)

Σύμφωνα με **το άρθρο 13, της Κλαδικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας** των εργαζομένων στις Δημοτικές Επιχειρήσεις Ύδρευσης και Αποχέτευσης όλης της χώρας, «...2.Οι εργαζόμενοι στις επιχειρήσεις **οφείλουν να τηρούν και να εφαρμόζουν κάθε διάταξη που απορρέει από τους ΟΕΥ και να αποτελούν παράδειγμα συνέπειας για όλους τους δημότες ως προς τις υποχρεώσεις τους προς την επιχείρηση.**

Από το συνδυασμό όλων των ως άνω, προκύπτει σαφώς ότι, όσον αφορά στις Δ.Ε.Υ.Α. , **κατεξοχήν νομικές βάσεις** για τη ρύθμιση των ζητημάτων του **προσωπικού** τους είναι, κατ' αρχήν ο Οργανισμός Εσωτερικής Υπηρεσίας, η ισχύουσα εργατική νομοθεσία και όπου ειδικώς προβλέπεται, αναλογικά, ο Κώδικας Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων.

Εν προκειμένω, σύμφωνα με την Κλαδική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας των εργαζομένων στις Δημοτικές Επιχειρήσεις Ύδρευσης Αποχέτευσης και τον Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας (ΟΕΥ) της Δ.Ε.Υ.Α., το προσωπικό της επιχείρησης **εργάζεται σύμφωνα με τις επιταγές του ΟΕΥ, ακολουθώντας όμως την νομοθεσία των ΟΤΑ.**

Επομένως, πρέπει εν προκειμένω για τη μετάταξη προσωπικού, να δεχθούμε τη **συνδυαστική εφαρμογή** τόσο του ΟΕΥ της Δ.Ε.Υ.Α. που περιέχει σχετική ρύθμιση, όσο και των διατάξεων του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών υπαλλήλων που επιβάλλει συγκριτικά με τον ΟΕΥ πρόσθετα κριτήρια για μετατάξεις εργαζομένων. Από το συνδυασμό των δύο αυτών νομικών βάσεων προκύπτουν τα εξής:

Για τη μετάταξη προσωπικού απαιτείται:

1. Αίτηση του ενδιαφερομένου
 2. Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου
 3. Να υπάρχει κενή θέση
 4. Ο μετατασσόμενος να διαθέτει τα προσόντα- τίτλο σπουδών ή εμπειρία - που απαιτούνται για τη θέση στην οποία μετατάσσεται
 5. Να εκφράσουν γραπτώς τις απόψεις τους ο Γενικός Διευθυντής της Επιχείρησης, ο Διευθυντής Υπηρεσίας στην οποία ανήκει ο εργαζόμενος και ο Προϊστάμενος του τμήματος προέλευσης αλλά και προορισμού του ενδιαφερόμενου
 6. Να έχουν συμπληρωθεί δύο έτη από το διορισμό του υπαλλήλου
- Και αν πρόκειται για μετάταξη σε κλάδο ανώτερης κατηγορίας**
7. Να έχει παρέλθει οκταετία από το διορισμό του υπαλλήλου, σε περίπτωση που αυτός είχε τον απαιτούμενο για διορισμό σε ανώτερη

κατηγορία τίτλο σπουδών κατά το χρόνο υποβολής της αίτησης διορισμού του.

Βάσει των ως άνω **προϋποθέσεων**, και δεδομένου ότι **έχουν εκφράσει γραπτώς τις απόψεις τους** ο Γενικός Διευθυντής της Επιχείρησης, οι Διευθυντές Υπηρεσιών στις οποίες ανήκουν οι εργαζόμενοι και οι Προϊστάμενοι των τμημάτων προέλευσης αλλά και προορισμού των ενδιαφερομένων:

A. Όσον αφορά στην κ. Α

Η μετάταξη της εργαζομένης αυτής **δεν είναι νόμιμη**, αφού υπάρχει μεν απόφαση Διοικητικού Συμβουλίου για μετάταξη της σε κενή οργανική θέση, εκείνη διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα για τη θέση, τίτλος σπουδών και βετή εμπειρία ακριβώς σε ίδια θέση Διοικητικού Οικονομικού, έχουν περάσει 2 έτη από το διορισμό της στην υπηρεσία (διορίστηκε 15-7-2009 και η μετάταξη έγινε 11-8-2011), **δεν έχουν ωστόσο παρέλθει 8 έτη** από το διορισμό της στην υπηρεσία, δεδομένου ότι μετατάσσεται σε κλάδο **ανώτερης** κατηγορίας (από ΔΕ σε ΤΕ) και κατά το χρόνο υποβολής της αίτησης διορισμού της (2009) **είχε** τον απαιτούμενο για διορισμό σε ανώτερη κατηγορία τίτλο σπουδών (ημ. Κτήσης πτυχίου 2000).

B. Όσον αφορά στην κ. Β

Η μετάταξη της εργαζομένης αυτής **είναι καθ' όλα νόμιμη**, αφού υπάρχει απόφαση Διοικητικού Συμβουλίου για μετάταξη της σε κενή οργανική θέση, εκείνη διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα για τη θέση, τίτλος σπουδών ΤΕ, έχουν περάσει 2 έτη από το διορισμό της στην

υπηρεσία (διορίστηκε 15-7-2009 και η μετάταξη έγινε 3-10-2011), και παρότι μετατάσσεται σε κλάδο **ανώτερης** κατηγορίας (από ΔΕ σε ΤΕ), δεν απαιτείται δετία από το διορισμό της, καθώς κατά το χρόνο υποβολής της αίτησης διορισμού της (2009) **δεν είχε** τον απαιτούμενο για διορισμό σε ανώτερη κατηγορία τίτλο σπουδών (ημ. Κτήσης πτυχίου 3-11-2011).

Γ. Όσον αφορά στην κ. Γ

Η μετάταξη της εργαζομένης αυτής **δεν είναι νόμιμη**, αφού υπάρχει μεν απόφαση Διοικητικού Συμβουλίου για μετάταξη της σε κενή οργανική θέση, εκείνη διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα για τη θέση, τίτλος σπουδών(απολυτήριο λυκείου, γνώσεις χειρισμού Η/Υ), έχουν περάσει 2 έτη από το διορισμό της στην υπηρεσία (διορίστηκε 15-7-2009 και η μετάταξη έγινε 4-10-2011), **δεν έχουν ωστόσο παρέλθει 8 έτη** από το διορισμό της στην υπηρεσία, δεδομένου ότι μετατάσσεται σε κλάδο **ανώτερης** κατηγορίας (από ΥΕ σε ΔΕ) και κατά το χρόνο υποβολής της αίτησης διορισμού της (2009) **είχε** τον απαιτούμενο για διορισμό σε ανώτερη κατηγορία τίτλο σπουδών (ημ. Κτήσης απολυτηρίου λυκείου 1984).

Δ. Όσον αφορά στην κ. Δ

Για τη μετάταξη της εργαζόμενης αυτής : υπάρχει μεν απόφαση Διοικητικού Συμβουλίου για μετάταξη της σε κενή οργανική θέση, εκείνη διαθέτει (με την προϋπόθεση ότι έχει απολυτήριο Λυκείου), τα απαιτούμενα προσόντα για τη θέση, τίτλος σπουδών (κρατικό πιστοποιητικό γλωσσομάθειας, γνώσεις χειρισμού Η/Υ), ωστόσο, δεν

φαίνεται να πληρούται η προϋπόθεση της **παρέλευσης 2 ετών από το διορισμό της** στην υπηρεσία για να είναι νόμιμη η μετάταξη. Συγκεκριμένα, το ΦΕΚ διορισμού της εν λόγω εργαζόμενης έχει ημερομηνία 16-6-2011 και η μετάταξή της 11-10-2011. Παρόλα αυτά, **ημερομηνία της πραγματικής ανάληψης καθηκόντων είναι η 21-7-2008**, οπότε με βάση το στοιχείο αυτό πρέπει να σημειωθούν τα ακόλουθα:

Ο νόμος θέτοντας αυτό το κριτήριο για τη μετάταξη, της παρέλευσης δηλ. 2 ετών από τον διορισμό του υπαλλήλου, είχε σκοπό την **απαγόρευση της μετάταξης πριν την συμπλήρωση διετούς υπηρεσίας**, δηλ. κατά κύριο λόγο του υπαλλήλου που **είναι δόκιμος** (Ερμηνεία Υπαλληλικού Κώδικα και Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών Υπαλλήλων, Τάχος-Συμεωνίδης).

Σύμφωνα με την απόφαση **του ΔΕΦ ΘΕΣ (Ακυρ) 1546/2009**, «6. *Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις, ερμηνευόμενες στο πλαίσιο του αρθρ. 1 του ιδίου Υπαλληλικού Κώδικα, που επιδιώκει να συνδυάσει και να διασφαλίσει χωρίς παρεκκλίσεις την μέγιστη δυνατή απόδοση κατά την εργασία επί τη βάσει των αρχών της αξιοκρατίας και της κοινωνικής αλληλεγγύης, προκύπτει ότι οι διοριζόμενοι σε οργανικές θέσεις δημόσιοι υπάλληλοι **διανύουν υποχρεωτικώς διετή δοκιμαστική περίοδο**, κατά την διάρκεια της οποίας παρακολουθούν **προγράμματα εισαγωγικής εκπαίδευσης**. Το δικαίωμα του υπαλλήλου στην εν λόγω εισαγωγική εκπαίδευση συνεπάγεται και την υποχρέωση αυτού να παρακολουθήσει τα κατά τις κείμενες διατάξεις προγράμματα και μάλιστα με επιτυχία, επ' απειλή, στην αντίθετη περίπτωση, της μη μονιμοποίησής του. Εξ ου παρέπεται ότι αυτός **δεν δικαιούται κανενός είδους απομάκρυνσης από τα καθήκοντα του και ειδικότερα μετάθεσης, απόσπασης, μετάταξης ή,***

κατά μείζονα λόγο, πολύμηνης αδείας (πλην της αναγκαίας για λόγους υγείας) κατά την εν λόγω διετία, αφού πρέπει να διανύσει την δοκιμαστική του υπηρεσία στην τακτική θέση όπου διορίστηκε, παρακολουθώντας υποχρεωτικά και δικαιωματικά την εισαγωγική του εκπαίδευση, ώστε να καταστεί δυνατή, μετά το πέρας αυτής, η αξιολόγηση των ουσιαστικών του προσόντων από το αρμόδιο όργανο της οργανικής του θέσης και να μονιμοποιηθεί.»

Σκόπιμο είναι, λοιπόν, από τα ως άνω, να θεωρηθεί ότι η εν λόγω εργαζόμενη, κ. Δ, έχει ήδη **διανύσει** στην υπηρεσία την ως άνω επιβαλλόμενη **κρίσιμη δοκιμαστική υπηρεσία των δύο ετών**, με την ανάληψη των καθηκόντων της ήδη από 21-7-2008, οπότε η **μετάταξή της πρέπει να θεωρηθεί νόμιμη**, λαμβάνοντας ως αφετηρία για τον υπολογισμό της διετίας, όχι την ημερομηνία διορισμού της, αλλά εκείνη της **πραγματικής ανάληψης των καθηκόντων της**. Με την ερμηνεία αυτή εξάλλου, **κατοχυρώνονται πιο ικανοποιητικά τα δικαιώματά της στην υπηρεσία**, τα οποία απορρέουν από την παροχή επί τριετία (2008-2011) υπηρεσιών τακτικού υπαλλήλου στην Δ.Ε.Υ.Α. χωρίς, ίσως για λόγους γραφειοκρατικών καθυστερήσεων που δεν αφορούν την ίδια, να έχει εκδοθεί εγκαίρως το ΦΕΚ διορισμού της.

Σημειωτέον ότι, για την εν λόγω υπάλληλο **δεν απαιτείται παρέλευση δετίας από το διορισμό της**, καθώς η μετάταξη δεν γίνεται σε κλάδο ανώτερης κατηγορίας (από ΔΕ σε ΔΕ).

Αθήνα, 6-12-2011

Ο Γνωμοδοτών Δικηγόρος

Πάνος Ζυγούρης