

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

Επί του με αριθμ. πρωτ. Ε.Δ.Ε.Υ.Α. 1920/07.02.2013

ερωτήματος της Δ.Ε.Υ.Α.

Ερωτάται από τη Δ.Ε.Υ.Α.:

**1.** Στην κατηγορία των ΔΕ μπορεί να αναγνωρισθεί η προϋπηρεσία σύμφωνα με την καταμέτρηση των ενσήμων προσκομίζοντας και τις αντίστοιχες βεβαιώσεις από εργοδότη ανάλογης ειδικότητας ή αρκεί μόνο η σύμβαση εργοδότη για την κατάταξή του στο νέο βαθμολόγιο;

**1.α.** Στην κατηγορία των ΥΕ μπορεί να αναγνωρισθεί προϋπηρεσία από οποιοδήποτε εργοδότη και οποιασδήποτε άλλης ειδικότητας;

**1.β.** Υπάλληλος, ο οποίος προσλήφθηκε με τη διαδικασία του ΑΣΕΠ ως ΔΕ στην κατηγορία του Ηλεκτρολόγο, έχει όμως πτυχίο ΤΕΙ στην ειδικότητά του, μετά από πόσα χρόνια γίνεται η αναγνώριση του πτυχίου του;

**2.** Δύναται ένας υπάλληλος που δεν έχει το τυπικό προσόν να καταταγεί σε άλλο βαθμό;

**3.** Από ποιον εγκρίνεται η απόφαση υπερωριακής απασχόλησης; Κοινοποιείται στο ΦΕΚ;

4. Η απασχόληση τις ημέρες της Κυριακής και των αργιών σε έκτακτη περίπτωση πως αποζημιώνεται;

\*\*\*\*\*

1. Επί του πρώτου ερωτήματος η γνώμη μου είναι η ακόλουθη:

Σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 12 της υποπαραγράφου Γ1 της παραγράφου Γ του άρθρου πρώτου του ν.4093/2012 «ΜΕΣΟΠΡΟΘΕΣΜΟ 2013», ορίζεται ότι: *«Οι διατάξεις του Κεφαλαίου Δεύτερου του ν. 4024/2011 που αφορούν το βαθμολογικό και μισθολογικό καθεστώς των υπαλλήλων του άρθρου 4 του ίδιου νόμου, έχουν ανάλογη εφαρμογή, από 1.1.2013, και στο προσωπικό των νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου (Ν.Π.Ι.Δ.), που ανήκουν στο Κράτος ή σε Ν.Π.Δ.Δ. ή σε Ο.Τ.Α., κατά την έννοια της επίτευξης κρατικού ή δημόσιου ή αυτοδιοικητικού σκοπού, εποπτείας, διορισμού και ελέγχου της πλειοψηφίας της Διοίκησης τους, συμπεριλαμβανομένων των Γενικών και Τοπικών Οργανισμών Εγγείων Βελτιώσεων, ή επιχορηγούνται τακτικά, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, από πόρους των ως άνω φορέων κατά 50% τουλάχιστον του ετήσιου προϋπολογισμού τους, καθώς και των λοιπών δημόσιων επιχειρήσεων, οργανισμών και ανωνύμων εταιρειών, που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Κεφαλαίου Α` του ν. 3429/2005 (Α` 314), όπως έχουν τροποποιηθεί με τις διατάξεις της παρ. 1α του άρθρου 1 του ν. 3899/2010 (Α`212). Με κοινές αποφάσεις των Υπουργών Οικονομικών και Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, οι οποίες μπορούν να ανατρέχουν στην έναρξη ισχύος των διατάξεων της παρούσας περίπτωσης, μπορούν να ρυθμίζονται λεπτομέρειες εφαρμογής των προηγούμενων εδαφίων. Από την έναρξη ισχύος των διατάξεων της*

παρούσας περίπτωσης, για τους ανωτέρω παύουν να ισχύουν οι διατάξεις του άρθρου 31 του ν. 4024/2011, εκτός από αυτές της παραγράφου 2».

Κατ' εξουσιοδότηση της ανωτέρω διάταξης έχει εκδοθεί η υπ' αριθμ. 2/85127/0022/22-11-2012 απόφαση του Υπουργού Οικονομικών «Κοινοποίηση μισθολογικών διατάξεων» σύμφωνα με το άρθρο μόνο της οποίας ορίζεται ότι: **«...Με τις διατάξεις της περ. 12, προβλέπεται ότι οι διατάξεις που αφορούν το βαθμολογικό και μισθολογικό καθεστώς των υπαλλήλων του άρθρου 4 του Κεφαλαίου Δεύτερου του ν. 4024/2011 έχουν ανάλογη εφαρμογή, από 1-1-2013, και στο προσωπικό των νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου (Ν.Π.Ι.Δ.), που ανήκουν στο Κράτος ή σε Ν.Π.Δ.Δ. ή σε Ο.Τ.Α., κατά την έννοια της επίτευξης κρατικού ή δημόσιου ή αυτοδιοικητικού σκοπού, εποπτείας, διορισμού και ελέγχου της πλειοψηφίας της Διοίκησής τους, συμπεριλαμβανομένων των Γενικών και Τοπικών Οργανισμών Εγγείων Βελτιώσεων, ή επιχορηγούνται τακτικά, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, από πόρους των ως άνω φορέων κατά 50% τουλάχιστον του ετήσιου προϋπολογισμού τους, καθώς και των λοιπών δημόσιων επιχειρήσεων, οργανισμών και ανωνύμων εταιρειών, που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Κεφαλαίου Α` του ν. 3429/2005 (ΦΕΚ 314 Α`), όπως έχουν τροποποιηθεί με τις διατάξεις της παρ. 1 α του άρθρου 1 του ν. 3899/2010 (ΦΕΚ 212 Α`).** **Από την ημερομηνία αυτή παύουν να ισχύουν όλες οι συλλογικές συμβάσεις εργασίας, καθώς και όλες οι διατάξεις νόμων, οι υπουργικές, κανονιστικές εν γένει ή διαιτητικές αποφάσεις, καθώς και οι αποφάσεις των οργάνων διοίκησης κλπ, κατά το μέρος που ρυθμίζουν τις αποδοχές του προσωπικού των παραπάνω νομικών προσώπων.** Λεπτομέρειες εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων μπορούν να ρυθμίζονται με κοινές αποφάσεις των Υπουργών Οικονομικών και Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, οι οποίες μπορούν να ανατρέχουν στην έναρξη ισχύος των διατάξεων της παρούσας περίπτωσης. **Από την έναρξη ισχύος των διατάξεων της παρούσας**

περίπτωσης, για τους ανωτέρω παύουν να ισχύουν οι διατάξεις του άρθρου 31 του ν. 4024/2011, εκτός από αυτές της παραγράφου 2, σχετικά με το ανώτατο όριο αποδοχών... Τέλος όσον αφορά τα θέματα βαθμολογικής κατάταξης (συμπεριλαμβανομένων των θεμάτων αναγνώρισης προϋπηρεσίας), αρμόδιο είναι το Υπουργείο Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, το οποίο θα εκδώσει προς τούτο σχετική εγκύκλιο...».

Περαιτέρω, σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 29605/12.12/2012 εγκύκλιο του Υπουργείου Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης «...η κατάταξη όλων των υπαλλήλων στους νέους βαθμούς διενεργείται σύμφωνα με το συνολικό χρόνο υπηρεσίας και το χρόνο προϋπηρεσίας που τους έχει αναγνωριστεί για τη βαθμολογική ή τη μισθολογική τους εξέλιξη κατά την 1<sup>η</sup>-1-2013 (ημερομηνία αναλογικής εφαρμογής του νέου βαθμολογίου-μισθολογίου). Τυχόν πλεονάζων χρόνος θεωρείται ότι διανύθηκε στο βαθμό κατάταξης. Για την κατάταξη στους νέους βαθμούς θα ληφθεί υπόψη μόνο η προϋπηρεσία που έχει αναγνωρισθεί μέχρι 31.12.2012. Τυχόν προϋπηρεσία που δεν έχει αναγνωρισθεί μέχρι την εν λόγω ημερομηνία, θα αναγνωρισθεί μετά την κατάταξη του υπαλλήλου στους νέους βαθμούς, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του αρ. 6 του ν. 4024/2011...».

Ειδικότερα, σύμφωνα με την ανωτέρω διάταξη ορίζεται ότι: «...Οι υπάλληλοι που έχουν πριν το διορισμό ή την πρόσληψη τους αποδεδειγμένη προϋπηρεσία στο δημόσιο τομέα των κρατών - μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης, η οποία έχει διανυθεί με τα ίδια ή αντίστοιχα τυπικά προσόντα της κατηγορίας στην οποία ανήκουν κατά το χρόνο της ένταξης, μπορούν να την αναγνωρίσουν για τη βαθμολογική και μισθολογική τους ένταξη, μετά τη μονιμοποίηση τους ή τη συνέχιση της απασχόλησης τους, μέχρι επτά (7) έτη κατ` ανώτατο όριο, ύστερα από ουσιαστική κρίση του υπηρεσιακού

**συμβουλίου**. Ως πραγματική δημόσια υπηρεσία νοείται κάθε υπηρεσία που έχει διανυθεί στο Δημόσιο, νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου ή σε Ο.Τ.Α., με σχέση εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου, καθώς και κάθε άλλη υπηρεσία που, με βάση ειδικές διατάξεις, αναγνωρίζεται ως πραγματική δημόσια υπηρεσία για βαθμολογική και μισθολογική εξέλιξη. **Με προεδρικό διάταγμα, που εκδίδεται ύστερα από πρόταση των Υπουργών Διοικητικής να προβλέπεται η αναγνώριση για βαθμολογική και μισθολογική ένταξη και της προϋπηρεσίας στον ιδιωτικό τομέα των κρατών - μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης, μέχρι επτά (7) έτη, κατ' ανώτατο όριο και υπό τις προϋποθέσεις που ορίζονται στο εδάφιο πέμπτο της παρούσας παραγράφου. Με το ίδιο διάταγμα ρυθμίζεται ο τρόπος και οι προϋποθέσεις αναγνώρισης αντίστοιχης προϋπηρεσίας και για τους υπηρετούντες, κατά την Έναρξη ισχύος του διατάγματος, υπαλλήλους και ρυθμίζεται κάθε αναγκαίο ζήτημα για την εφαρμογή της διάταξης του προηγούμενου εδαφίου. Σωρευτικά η αναγνώριση προϋπηρεσίας από το δημόσιο και ιδιωτικό τομέα, καθώς και από θέσεις αιρετών ή μετακλητών δημοσίων υπαλλήλων, δεν δύναται να ξεπερνά τα επτά (7) έτη...».**

Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 28 παρ.1 του ως άνω νόμου «Οι υπάλληλοι, που υπηρετούν κατά την έναρξη της ισχύος του παρόντος, κατατάσσονται αυτοδικαίως στους βαθμούς της κατηγορίας που υπηρετούν, με βάση τον συνολικό χρόνο πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας, σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 2 και 3 του άρθρου 98 του Υ.Κ., και το χρόνο προϋπηρεσίας στο δημόσιο ή τον ιδιωτικό τομέα που έχει αναγνωριστεί για τη βαθμολογική ή τη μισθολογική κατάταξη και εξέλιξη του υπαλλήλου, ως εξής...», ενώ κατά το άρθρο 98 του ν. 3528/200 «...2. Ως πραγματική δημόσια υπηρεσία νοείται κάθε υπηρεσία που έχει διανυθεί στο Δημόσιο, νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου ή σε Ο.Τ.Α., με σχέση εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου, καθώς και κάθε άλλη υπηρεσία που, με βάση Ειδικές διατάξεις, αναγνωρίζεται ως πραγματική δημόσια υπηρεσία για

βαθμολογική εξέλιξη. 3. Προϋπηρεσία με σχέση εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου αντίστοιχη της προηγούμενης παραγράφου, σε υπηρεσίες της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή των χωρών -μελών αυτής, λαμβάνεται υπόψη για την ένταξη...».

Τέλος, βάσει της παρ. 4 του άρθρου 4 της Κλαδικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας για την ρύθμιση των όρων αμοιβής και εργασίας των εργαζομένων στις Δ.Ε.Υ.Α., ορίζεται ότι «4. Ως χρόνος υπηρεσίας ή προϋπηρεσίας κάθε εργαζομένου λαμβάνεται υπ' όψη οποιαδήποτε υπηρεσία αυτού σε Δ.Ε.Υ.Α. βάσει σχετικής βεβαίωσης. Σε οποιονδήποτε άλλο εργοδότη ή αυτοτελή άσκηση επαγγέλματος, η προϋπηρεσία λαμβάνεται υπ' όψη μόνο εφ' όσον είναι της ίδιας ειδικότητας και αποδεικνύεται με σχετική βεβαίωση του εργοδότη, νόμιμα θεωρημένη ή του ασφαλιστικού φορέα που ανήκει ή της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. για την αυτοτελή άσκηση επαγγέλματος...».

Ενόψει των ανωτέρω διατάξεων, η αναγνώριση της προϋπηρεσίας που δεν έχει αναγνωρισθεί μέχρι την 1<sup>η</sup>.1.2013, διέπεται, από την εν λόγω ημερομηνία και στο εξής, από τις διατάξεις της παρ. 4 του αρ. 6 του ν. 4024/2011. Ωστόσο με την ως άνω διάταξη, παραμένει αρρυθμιστος ο τρόπος αναγνώρισης της προϋπηρεσίας, εκτός από την προϋπηρεσία στον ιδιωτικό τομέα των κρατών - μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Στην περίπτωση αυτή, ο τρόπος αναγνώρισης θα καθοριστεί με προεδρικό διάταγμα, που αναμένεται να εκδοθεί ύστερα από πρόταση των Υπουργών Διοικητικής Υπουργών Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και Οικονομικών, όπως ήδη προαναφέρθηκε.

Εφόσον λοιπόν δεν ορίζεται από το ν. 4024/2011 ο τρόπος αναγνώρισης της προϋπηρεσίας, θα μπορούσε να υποστηριχθεί ότι έχουν εφαρμογή (και) οι διατάξεις της Κλαδικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας του 2009, στο μέτρο που ο τρόπος αναγνώρισης υπηρεσίας-ένα κυρίως τεχνικό ζήτημα - δεν

αφορά τις ρυθμίσεις των αποδοχών των υπαλλήλων της Δ.Ε.Υ.Α. (ρυθμίσεις οι οποίες καταργούνται ρητώς, όπως προαναφέρθηκε).

Συμπερασματικά, επί του πρώτου ερωτήματος η γνώμη μου είναι ότι η προϋπηρεσία στην κατηγορία ΔΕ, αποδεικνύεται με σχετική βεβαίωση του εργοδότη, νόμιμα θεωρημένη ή του ασφαλιστικού φορέα που ανήκει ή της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. για την αυτοτελή άσκηση επαγγέλματος, βάσει της παρ.4 του αρ. 4 της ΚΣΣΕ για την ρύθμιση των όρων αμοιβής και εργασίας των εργαζομένων στις Δ.Ε.Υ.Α., στο μέτρο που αφορά κάθε υπηρεσία που έχει διανυθεί στο Δημόσιο, νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου ή σε Ο.Τ.Α., με σχέση εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου. Αντιθέτως, σχετικά με τον τρόπο αναγνώρισης προϋπηρεσίας στον ιδιωτικό τομέα αναμένεται η έκδοση προεδρικού διατάγματος, το οποίο θα ρυθμίζει το ζήτημα, βάσει της παρ. 4 του αρ. 6 του ν. 4024/2011.

Σε κάθε περίπτωση, ωστόσο, λόγω του προαναφερόμενου κενού στο νόμο, προτείνεται η Δ.Ε.Υ.Α. να απευθυνθεί και στον αντίστοιχο ασφαλιστικό φορέα του προσωπικού της, στο μέτρο που είναι αρμόδιος επί του συγκεκριμένου ζητήματος, ήτοι του τρόπου αναγνώρισης προϋπηρεσίας.

2. Επί του πρώτου υποερωτήματος του πρώτου ερωτήματος η γνώμη μου είναι η ακόλουθη:

Όπως ανωτέρω προαναφέρθηκε, σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 29605/12.12/2012 εγκύκλιο του Υπουργείου Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης «...*τυχόν προϋπηρεσία που δεν έχει αναγνωρισθεί μέχρι την εν λόγω ημερομηνία, θα αναγνωρισθεί μετά την κατάταξη του υπαλλήλου στους νέους βαθμούς, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του αρ. 6 του ν. 4024/2011...*».

Περαιτέρω, σύμφωνα με την ανωτέρω διάταξη «...*Οι υπάλληλοι που έχουν πριν το διορισμό ή την πρόσληψη τους αποδεδειγμένη προϋπηρεσία στο*

δημόσιο τομέα των κρατών - μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης, η οποία έχει διανυθεί με τα ίδια ή αντίστοιχα τυπικά προσόντα της κατηγορίας στην οποία ανήκουν κατά το χρόνο της ένταξης, μπορούν να την αναγνωρίσουν για τη βαθμολογική και μισθολογική τους ένταξη, μετά τη μονιμοποίηση τους ή τη συνέχιση της απασχόλησης τους, μέχρι επτά (7) έτη κατ' ανώτατο όριο, ύστερα από ουσιαστική κρίση του υπηρεσιακού συμβουλίου. **Ως πραγματική δημόσια υπηρεσία νοείται κάθε υπηρεσία που έχει διανυθεί στο Δημόσιο, νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου ή σε Ο.Τ.Α., με σχέση εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου, καθώς και κάθε άλλη υπηρεσία που, με βάση ειδικές διατάξεις, αναγνωρίζεται ως πραγματική δημόσια υπηρεσία για βαθμολογική και μισθολογική εξέλιξη. Με προεδρικό διάταγμα, που εκδίδεται ύστερα από πρόταση των Υπουργών Διοικητικής μπορεί να προβλέπεται η αναγνώριση για βαθμολογική και μισθολογική ένταξη και της προϋπηρεσίας στον ιδιωτικό τομέα των κρατών - μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης, μέχρι επτά (7) έτη, κατ' ανώτατο όριο και υπό τις προϋποθέσεις που ορίζονται στο εδάφιο πέμπτο της παρούσας παραγράφου».**

Συμπληρωματικά αναφέρεται η διάταξη της παρ. 4 του αρ. 98 του ν. 3528/2007 (ΥΚ), σύμφωνα με την οποία ορίζεται ότι «...για την κατά τα ανωτέρω ένταξη λαμβάνεται υπόψη μόνο η υπηρεσία που έχει διανυθεί πριν από το διορισμό με τα τυπικά προσόντα της κατηγορίας, στην οποία ανήκει ο υπάλληλος κατά το χρόνο της ένταξης...».

Ενόψει των ανωτέρω, συμπεραίνεται ότι δύναται να αναγνωριστεί η προϋπηρεσία, η οποία έχει διανυθεί στο Δημόσιο, όπως αυτό προσδιορίζεται στην παρ. 4 του αρ. 6 του ν. 4024/2011, ενώ με πδ, του οποίου η έκδοση αναμένεται, θα προβλεφθεί η αναγνώριση υπηρεσίας και στον ιδιωτικό τομέα. Δεν δύναται, ωστόσο, να αναγνωριστεί υπηρεσία οποιασδήποτε άλλης ειδικότητας, αλλά μόνο των ίδιων ή αντίστοιχων τυπικών προσόντων.



3.Επί του δεύτερου υποερωτήματος του πρώτου ερωτήματος η γνώμη μου είναι η ακόλουθη:

Σύμφωνα με το αρ. 1 του ν.3320/2005 «Ρυθμίσεις θεμάτων για το προσωπικό του Δημοσίου και των νομικών προσώπων του ευρύτερου δημόσιου τομέα και για τους Ο.Τ.Α.» ορίζεται ότι «1. Το προσωπικό με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας ορισμένου χρόνου ή σύμβαση έργου ή άλλη σχέση του Δημοσίου, των Ν.Π.Ν.Ν. και των Ο.Τ.Α. πρώτου και δεύτερου βαθμού, του οποίου οι συμβάσεις συνιστούν συμβάσεις εργασίας αορίστου χρόνου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 11 του π.δ. 164/2004, κατατάσσεται σε υφιστάμενες κενές οργανικές θέσεις με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, ειδικότητας αντίστοιχης ή παρεμφερούς προς την ειδικότητα της σύμβασής του...5. Για τους κατατασσόμενους ισχύει ο χρονικός περιορισμός της παρ. 2 του άρθρου 70 του Ν. 2683/1999 "Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ. και άλλες διατάξεις" για τη μετάταξη σε ανώτερη βαθμίδα, σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 5 του άρθρου 12 του Ν. 3230/2004 (ΦΕΚ 44 Α'). Ως ημερομηνία πρόσληψης, νοείται η ημερομηνία έκδοσης της πράξης κατάταξης. "Για τη συμπλήρωση του χρονικού περιορισμού που αναφέρεται στο πρώτο εδάφιο συνυπολογίζεται και ο χρόνος που ο κατατασσόμενος συμβασιούχος έχει διανύσει με τον τίτλο σπουδών ανώτερης βαθμίδας που κατέχει.»

Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 70 του ν.3528/2007 (ΥΚ) ορίζεται ότι: «1. Μετάταξη υπαλλήλου σε κενή θέση κλάδου ανώτερης κατηγορίας του ίδιου Υπουργείου ή της ίδιας δημόσιας υπηρεσίας ή του ίδιου νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου αντίστοιχα, επιτρέπεται μετά από αίτηση του υπαλλήλου και ύστερα από γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου του κλάδου στον οποίο μετατάσσεται. 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...».*

Τέλος, σύμφωνα με την παρ. 5 του αρ. 12 του ν. 3230/2004 « Διοίκηση μέσω στόχων – αποδοτικότητα – ΟΤΑ -απλούστευση διοικ. πράξεων-υπαλληλικά» ορίζεται ότι «Υπάλληλοι με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου του Δημοσίου, των Ν.Π.Δ.Δ. και των Ο.Τ.Α. α` και β` βαθμού, οι οποίοι κατέχουν ή αποκτούν τίτλο σπουδών ανώτερης εκπαιδευτικής βαθμίδας σε σχέση με την εκπαιδευτική βαθμίδα στην οποία ανήκει η θέση την οποία κατέχουν, επιτρέπεται να μετατάσσονται σε κενή θέση αντίστοιχης εκπαιδευτικής βαθμίδας του τίτλου σπουδών που κατέχουν, εφόσον ο τίτλος σπουδών τους προβλέπεται ή αντιστοιχεί σε κλάδο ή ειδικότητα της υπηρεσίας τους...».

Ενόψει των ανωτέρω, επισημαίνεται ότι με το άρθρο 1, παράγραφος 5 του νόμου 3320/2005 γίνεται ρητή παραπομπή στις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 70 του Ν. 2683/1999 "Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ. και άλλες διατάξεις" και της παρ. 5 του άρθρου 12 του Ν. 3230/2004 ως προς το θέμα της μετάταξης σε ανώτερη βαθμίδα. **Πρέπει να ερμηνευθεί ότι μετά τη θέση σε ισχύ του Νόμου 3528/2007, «Κώδικας Δημοσίων Πολιτικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου», η ανωτέρω παραπομπή γίνεται – κατά το πρώτο σκέλος της – στο άρθρο 70, παράγραφος 2 του νέου νόμου.**

Περαιτέρω, από το ανωτέρω νομοθετικό πλαίσιο προκύπτουν 2 δυνατότητες για τη μετάταξη σε κλάδο ανώτερης κατηγορίας:

**α)** Η κατόπιν αίτησης του υπαλλήλου μετάταξη, εφόσον υπάρχει κενή θέση κλάδου ανώτερης κατηγορίας, η οποία πάντως δυνατότητα μετάταξης τελεί υπό την επιπλέον προϋπόθεση συμπλήρωσης οκταετίας από το διορισμό του υπαλλήλου (παρ. 2 του άρθρου 70 του Νόμου 3528/2007). «Η προϋπόθεση αυτή ερμηνεύεται ως «εγγύηση ομαλής εξέλιξης των υπαλλήλων που ήδη υπηρετούν από την αναταραχή που θα επέφερε η μετάταξη στην υπηρεσία του υπαλλήλου ανώτερης κατηγορίας. Έτσι αποκλείεται η καταστρατήγηση του νόμου (...) Το όριο των οκτώ (8) ετών είναι αποκλειστικό. Έτσι, η τυχόν μη τήρησή του συνεπάγεται παρανομία.» (Τάχος – Συμεωνίδης, επί του ομοίου περιεχομένου άρθρου 70 του Υπαλληλικού Κώδικα, «Ερμηνεία Υπαλληλικού Κώδικα», Γ΄ Έκδοση, 2007, Τόμος 1ος, σελ. 923-924.)

**β)** Άνευ χρονικού περιορισμού μετάταξη, αν ο τίτλος σπουδών της εργαζομένης προβλέπεται ή αντιστοιχεί σε κλάδο ή ειδικότητα της υπηρεσίας (παρ. 5 του άρθρου 12 του Ν. 3230/2004). Η δεύτερη αυτή δυνατότητα προκύπτει ως ειδική και εξαιρετική, προϋποθέτει δε την κατοχή τίτλου σπουδών επακριβώς αντιστοιχούντος σε κλάδο ή ειδικότητα της επιχείρησης.

Εν προκειμένω, ο εν λόγω υπάλληλος προσλήφθηκε ως ΔΕ στην κατηγορία Ηλεκτρολόγου, διαθέτει όμως πτυχίο ΤΕΙ. **Για να επικαλεσθεί μετάταξη σε κλάδο ανώτερης κατηγορίας άμεσα, δηλ. άνευ χρονικού περιορισμού, πρέπει να αιτηθεί τη μετάταξη σε κλάδο ή ειδικότητα που να αντιστοιχεί σε αυτόν τον τίτλο σπουδών, διαφορετικά τελεί υπό την προϋπόθεση συμπλήρωσης οκταετίας από το διορισμό του. Ως «διορισμός» δε, από τον οποίο και εκκινεί η οκταετία, εννοείται κατ' αρχήν (στα πλαίσια της επιτασσόμενης από το άρθρο 1, παράγραφος 5 του Νόμου 3320/2005 αναλογικής εφαρμογής του άρθρου 70 παρ. 2 Νόμου 3528/2007, «Κώδικας Δημοσίων Πολιτικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου») η πρόσληψη του εν λόγω υπαλλήλου ως ΔΕ.**

4.Επί του δεύτερου ερωτήματος η γνώμη μου είναι η ακόλουθη:

Βάσει της διάταξης της παρ. 12 της υποπαραγράφου Γ1 της παραγράφου Γ του άρθρου πρώτου του ν.4093/2012 «ΜΕΣΟΠΡΟΘΕΣΜΟ 2013», όπως αυτή ανωτέρω έχει εκτεθεί, για τη βαθμολογική κατάταξη του προσωπικού που εμπίπτει σε αυτήν, άρα και του προσωπικού των Δ.Ε.Υ.Α., θα πρέπει να γίνει αναλογική εφαρμογή των μεταβατικών διατάξεων του άρθρου 28 του ν.4024/2011.

Ειδικότερα, σύμφωνα με την παρ. 4 του ως άνω άρθρου, ορίζεται ότι *«Υπάλληλοι, οι οποίοι υπηρετούν σε κατηγορία ανώτερη των τυπικών προσόντων που κατέχουν, κατατάσσονται στους βαθμούς της κατηγορίας που ανήκουν, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στην παράγραφο 1 του παρόντος άρθρου, με προσθήκη πλασματικού χρόνου για την τελική κατάταξη τους, τρία (3) έτη».*

Περαιτέρω, κατά την υπ' αριθμ. 29605/12.12/2012 εγκύκλιο του Υπουργείου Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης *«... Για τους υπαλλήλους, οι οποίοι υπηρετούν σε κατηγορία ανώτερη των τυπικών προσόντων που κατέχουν, η κατάταξή τους θα γίνει στους βαθμούς της κατηγορίας που ανήκουν, με προσθήκη πλασματικού χρόνου, στην κλίμακα κατάταξης της κατηγορίας αυτής τριών ετών...»*

**Εν προκειμένω λοιπόν, ένας υπάλληλος κατηγορίας ΔΕ, χωρίς το τυπικό προσόν της κατηγορίας αυτής, ήτοι το απολυτήριο εξατάξιου γυμνασίου ή λυκείου, κατατάσσεται σε ανώτερο βαθμό με την πλασματική προσθήκη τριών χρόνων. Κατ' αυτόν τον τρόπο, για την προαγωγή από τον εισαγωγικό βαθμό ΣΤ' στο βαθμό Ε' δεν απαιτούνται 3 χρόνια αλλά έξι, και ούτω καθεξής.**

5.Επί του τρίτου ερωτήματος έχω την ακόλουθη γνώμη:

Το άρθρο 20, με τίτλο «Υπερωριακή εργασία», του ν. 4024/2011, ορίζει τα εξής:

**«1. Η καθιέρωση με αμοιβή εργασίας πέρα από τις ώρες της υποχρεωτικής απασχόλησης των υπαλλήλων του Δημοσίου, των Ν.Π.Δ.Δ. και Ο.Τ.Α. επιτρέπεται μόνο για την αντιμετώπιση εποχικών, έκτακτων ή επειγουσών υπηρεσιακών αναγκών. Η υπερωριακή απασχόληση του προσωπικού εγκρίνεται με απόφαση του καθ' ύλην αρμόδιου Υπουργού στην οποία αναφέρονται σαφή και συγκεκριμένα στοιχεία που δικαιολογούν την ανωτέρω εργασία πέρα από το κανονικό ωράριο. Ειδικά για τα πληρώματα ασθενοφόρων του Ε.ΚΑ.Β.. οι ώρες απογευματινής υπερωριακής εργασίας δεν μπορεί να υπερβαίνουν τις τριάντα τρεις (33) ώρες ανά υπάλληλο μηνιαίως. Με την ίδια απόφαση καθορίζεται ο αριθμός των υπαλλήλων, το χρονικό διάστημα και οι ώρες υπερωριακής απασχόλησης τους μέσα στα όρια των πιστώσεων του Προϋπολογισμού τους, μη επιτρεπομένης της επιβάρυνσης του Προϋπολογισμού Δημοσίων Επενδύσεων. Οι κατά τα ως άνω ώρες απογευματινής υπερωριακής εργασίας δεν μπορεί να υπερβαίνουν τις είκοσι (20) ανά υπάλληλο μηνιαίως. Με την ίδια διαδικασία και προϋποθέσεις επιτρέπεται η καθιέρωση υπερωριακής εργασίας με αμοιβή κατά τις Κυριακές και εξαιρεσιμες ημέρες ή κατά τις νυχτερινές ώρες, προς συμπλήρωση της υποχρεωτικής εβδομαδιαίας εργασίας είτε καθ' υπέρβαση αυτής, σε υπαλλήλους που ανήκουν σε υπηρεσίες που λειτουργούν, βάσει νόμου, όλες τις ημέρες του μήνα ή σε δωδεκάωρη ή εικοσιτετράωρη βάση. Ειδικά, στην καθ' υπέρβαση εργασία οι ώρες νυχτερινής, Κυριακών και εξαιρεσιμων ημερών δεν μπορεί να υπερβούν τις δεκαέξι (16) ώρες κατά περίπτωση το μήνα. Δεν επιτρέπεται η καταβολή υπερωριακής αμοιβής στους προϊσταμένους Διεύθυνσης και Γενικής Διεύθυνσης. 9. Για τις μονάδες του Εθνικού Συστήματος Υγείας και**

Κοινωνικής Αλληλεγγύης (Ε.Σ.Υ.Κ.Κ.Α.) και το Εθνικό Κέντρο Αμεσης Βοήθειας (Ε.Κ.Α.Β.) οι δαπάνες αποζημίωσης για υπερωριακή εργασία και η αμοιβή για εργασία κατά τις Κυριακές και εξαιρέσιμες ημέρες και νυκτερινές ώρες που πραγματοποιούνται κατά τη διάρκεια εκάστου έτους δύνανται να επιβαρύνουν τον προϋπολογισμό του επόμενου έτους με την προϋπόθεση ότι είχαν προβλεφθεί οι σχετικές πιστώσεις στον προϋπολογισμό του οικονομικού έτους κατά το οποίο πραγματοποιήθηκαν και δεν κατέστη δυνατή η πληρωμή τους. Κατ' εξαίρεση καταβάλλεται, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, αποζημίωση για υπερωριακή και απογευματινή απασχόληση, καθώς και για απασχόληση τις Κυριακές και εξαιρέσιμες ημέρες εργασίας στους Προϊσταμένους των Διευθύνσεων των Υπηρεσιών της Ελληνικής Αστυνομίας. Τα ανωτέρω ισχύουν με την επιφύλαξη της παραγράφου 10 του άρθρου 12 του ν. 2503/1997 (Α' 107) και της παραγράφου 7 του άρθρου 25 του ν. 2738/1999 (Α' 180) προκειμένου περί υπαλλήλων των Ο.Τ.Α. πρώτου και δεύτερου βαθμού, αντίστοιχα. **Αύξηση των συνολικών αρχικών πιστώσεων του προϋπολογισμού για Υπερωριακή εργασία και εργασία κατά τις Κυριακές και εξαιρέσιμες ημέρες και νυκτερινές ώρες είναι δυνατή μόνο με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών, μετά από αιτιολογημένη πρόταση του διατάκτη, με εξαίρεση τους Ο.Τ.Α. πρώτου και δεύτερου βαθμού. 2.Οι αποφάσεις που εκδίδονται κατά τα ανωτέρω για την καθιέρωση υπερωριακής εργασίας και εργασίας με αμοιβή κατά τις Κυριακές και εξαιρέσιμες ημέρες ή κατά τις νυκτερινές ώρες, δημοσιεύονται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. 3. Η ωριαία αμοιβή των υπαλλήλων που απασχολούνται σύμφωνα με τις διατάξεις των παραπάνω παραγράφων ορίζεται ως εξής: α) Για Υπερωριακή εργασία απογευματινών ωρών και μέχρι την 22η ώρα, ίση με το ωρομίσθιο. β) Για νυκτερινή εργασία εργάσιμων ημερών που παρέχεται από την 22η ώρα μέχρι την 6η πρωινή, πέρα από την υποχρεωτική, ίση με το ωρομίσθιο αυξημένο κατά δεκαπέντε τοις εκατό (15%). γ) Για εργασία ημερήσια ή**

νυκτερινή, που παρέχεται Κυριακές και εξαιρέσιμες ημέρες πέραν της υποχρεωτικής: αα) Από την 6η πρωινή μέχρι την 22η ώρα, ίση με το ωρομίσθιο αυξημένο κατά είκοσι πέντε τοις εκατό (25%). ββ) Από την 22η ώρα μέχρι την 6η πρωινή, ίση με το ωρομίσθιο αυξημένο κατά τριάντα τοις εκατό (30%). δ) Για εργασία νυκτερινή εργάσιμων ημερών που παρέχεται για τη συμπλήρωση της υποχρεωτικής εβδομαδιαίας εργασίας, ίση με το σαράντα πέντε τοις εκατό (45%) του ωρομισθίου. ε) Για εργασία νυκτερινή ή ημερήσια Κυριακών και λοιπών εξαιρέσιμων ημερών, που παρέχεται για τη συμπλήρωση της υποχρεωτικής εβδομαδιαίας εργασίας, ίση με το εξήντα τοις εκατό (60%) του ωρομισθίου. στ) Για το προσωπικό των Υπηρεσιών που λειτουργούν, βάσει νόμου, σε δωδεκάωρη ή εικοσιτετράωρη βάση ή όλες τις ημέρες του μήνα, η ωριαία αμοιβή των προηγούμενων περιπτώσεων β`, γ`, δ` και ε` προσαυξάνεται κατά δεκαπέντε τοις εκατό (15%). 4. Το ωρομίσθιο ορίζεται στο ένα διακοσιοστό ογδοη-κοστό (1/280) του βασικού μισθού του μισθολογικού κλιμακίου της κατηγορίας του κάθε υπαλλήλου. Το ίδιο ωρομίσθιο ισχύει και για υπαλλήλους αποσπασμένους σε υπηρεσίες του Δημοσίου, Ν.Π.Δ.Δ., Ν.Π.Ι.Δ. και Ο.Τ.Α., με βάση το μισθολογικό κλιμάκιο που αντιστοιχεί στα έτη υπηρεσίας τους, σε συνάρτηση και με τα τυπικά τους προσόντα.

5. Για το εκπαιδευτικό προσωπικό της πρωτοβάθμιας και δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης για την ανάθεση διδασκαλίας του μαθήματος της ειδικότητας του, προαιρετικής ή υποχρεωτικής (επιμίσθιο), η ωριαία αμοιβή ορίζεται στο ποσό των δέκα (10) ευρώ.

6. Οι υπουργικές αποφάσεις που εκδίδονται για την καθιέρωση υπερωριακής απασχόλησης σύμφωνα με το άρθρο αυτό, δεν εμπίπτουν στις ρυθμίσεις της παραγράφου 3 του άρθρου 22 του ν. 2362/1995 (Α` 247).

7. Εξακολουθούν να ισχύουν οι διατάξεις της παρ. 17 του άρθρου 32 του ν. 3232/2004 (Α` 48), καθώς και αυτών της παρ. 4 του άρθρου 6 του ν. 3833/2010 (Α` 40). Ομοίως εξακολουθούν να ισχύουν οι διατάξεις της παρ. 17 του άρθρου 32 του ν. 3232/2004 (Α` 48) και της παρ. 2 του άρθρου 16

του ν. 3205/2003 (Α`297) με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 και 4 του παρόντος άρθρου...».

Περαιτέρω, όπως ανωτέρω προαναφέρθηκε, κατ' εξουσιοδότηση της διάταξης της παρ. 12 της υποπαραγράφου Γ1 της παραγράφου Γ του άρθρου πρώτου του ν.4093/2012, έχει εκδοθεί η υπ' αριθμ. 2/85127/0022/22-11-2012 απόφαση του Υπουργού Οικονομικών «Κοινοποίηση μισθολογικών διατάξεων». Η απόφαση αυτή, στο άρθρο μόνο ορίζει μεταξύ άλλων ότι «...επισημαίνεται, για την αποφυγή παρερμηνειών, ότι για τις προϋποθέσεις υπερωριακής απασχόλησης, καθώς και το ύψος της ωριαίας αμοιβής του ως άνω προσωπικού, από 01.01.2013, δεν έχουν πλέον εφαρμογή οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας, αλλά οι διατάξεις του άρθρου 20 του ν. 4024/2011, σύμφωνα με τις οποίες για την έγκριση της υπερωριακής απασχόλησης του προσωπικού αυτού ισχύουν τα εξής:

A) Για τα Ν.Π.Ι.Δ. και τα Α.Ε. που εποπτεύονται από το Δημόσιο, αρμόδιο όργανο για να εγκρίνει αποφάσεις είναι ο εποπτεύων υπουργός.

B) Για τα Ν.Π.Ι.Δ. και Α.Ε. των ΟΤΑ Α' ΚΑΙ Β' Βαθμού, αρμόδιο όργανο για να εγκρίνει τις αποφάσεις είναι ο Δήμαρχος ή ο Περιφερειάρχης αντίστοιχα...»

**Ενόψει των προαναφερθεισών διατάξεων, συνάγεται ότι αρμόδιο όργανο για να εγκρίνει τις αποφάσεις των Δ.Ε.Υ.Α. περί υπερωριακής απασχόλησης είναι ο Δήμαρχος. Εν συνεχεία, οι αποφάσεις που εκδίδονται κατά τα ανωτέρω για την καθιέρωση υπερωριακής εργασίας και εργασίας με αμοιβή κατά τις Κυριακές και εξαιρεσιμες ημέρες ή κατά τις νυχτερινές ώρες, δημοσιεύονται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.**

6. Τέλος, επί του τέταρτου ερωτήματος η γνώμη μου είναι η εξής:

Όθεν των ανωτέρω συνάγεται ότι, σχετικά με την υπερωριακή απασχόληση στις Δ.Ε.Υ.Α., δεν έχουν πλέον εφαρμογή οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας, αλλά οι διατάξεις του άρθρου 20 του ν. 4024/2011. Σύμφωνα



λοιπόν με το άρθρο 20 του ν.4024/2011, όπως παρατέθηκε, η ωριαία αμοιβή για εργασία ημερήσια ή νυκτερινή, που παρέχεται Κυριακές και εξαιρέσιμες ημέρες πέραν της υποχρεωτικής διαμορφώνεται: α) Από την 6η πρωινή μέχρι την 22η ώρα, ίση με το ωρομίσθιο αυξημένο κατά είκοσι πέντε τοις εκατό (25%). β) Από την 22η ώρα μέχρι την 6η πρωινή, ίση με το ωρομίσθιο αυξημένο κατά τριάντα τοις εκατό (30%), ενώ για εργασία νυκτερινή ή ημερήσια Κυριακών και λοιπών εξαιρέσιμων ημερών, που παρέχεται για τη συμπλήρωση της υποχρεωτικής εβδομαδιαίας εργασίας, ίση με το εξήντα τοις εκατό (60%) του ωρομισθίου. Επισημαίνεται, τέλος, ότι το ωρομίσθιο ορίζεται στο ένα διακοσιοστό ογδοηκοστό (1/280) του βασικού μισθού του μισθολογικού κλιμακίου της κατηγορίας του κάθε υπαλλήλου.

Αθήνα, 19.02.2012

Ο γνωμοδοτών Δικηγόρος

Πάνος Ζυγούρης