

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

## ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Επί του με αριθμ. πρωτ. εισ. Ε.Δ.Ε.Υ.Α. 1944/15.04.2013  
ερωτήματος της Δ.Ε.Υ.Α.

### **Ερωτάται από τη Δ.Ε.Υ.Α.:**

Δικαιούται ο κ. .... , αποσπασμένος υπάλληλος από το Δήμο στη Δ.Ε.Υ.Α., που ασκεί μέχρι και σήμερα τα καθήκοντα του Γενικού Διευθυντή, το ανάλογο επίδομα θέσης ευθύνης; Δεδομένου ότι δεν κατέχει τα νόμιμα προσόντα για διορισμό στη θέση του Γενικού Διευθυντή, θα παρακρατηθεί το επίδομα της εν λόγω θέσης ευθύνης, το οποίο του καταβλήθηκε για όλο το 2012;

\*\*\*\*\*

**Επί του ως άνω ερωτήματος η γνώμη μου είναι η ακόλουθη:**

Σύμφωνα με το αρ. 6 του ν.1069/1980 «Επιχειρήσεις ύδρευσης – αποχέτευσης» ορίζεται ότι:

**«1. Των υπηρεσιών της επιχειρήσεως προΐσταται Γενικός Διευθυντής, όστις δέον να τυγχάνει πτυχιούχος ανωτάτης σχολής της ημεδαπής ή αλλοδαπής. Τα λοιπά προσόντα, η διαδικασία προσλήψεως και αναπληρώσεώς του, αι αποδοχαί, τα καθήκοντα, τα δικαιώματα, ως και αι αρμοδιότητες εν γένει ορίζονται δια του κατά το άρθρον 7 του παρόντος προβλεπομένου Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας... 6. Ο Γενικός Διευθυντής ασκεί και τας λοιπάς, παρεχομένας εις αυτόν δια του Οργανισμού Εσωτερικής υπηρεσίας αρμοδιότητας. 7. Μέχρι του διορισμού Γενικού Διευθυντού τα καθήκοντα αυτού ασκεί ο δι' αποφάσεως του Διοικητικού Συμβουλίου της επιχειρήσεως οριζόμενος υπάλληλος αυτής, ο κατά βαθμόν ανώτερος και επί Ισοβάθμων ο αρχαιότερος».**

Περαιτέρω, σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο του αρ. 10 του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης Αποχέτευσης ... όπως αυτή ψηφίστηκε με την αριθ. 37/2012 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Δ.Ε.Υ.Α. και εγκρίθηκε από την 179/2012 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου ορίζεται ότι «...Τον Γενικό Διευθυντή όταν απουσιάζει ή κωλύεται αναπληρώνει ο κατά βαθμό ανώτερος και επί ισόβαθμων ο αρχαιότερος οριζόμενος υπάλληλος με απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της επιχείρησης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 7 του άρθρου 6 του Ν. 1069/80».

Εν συνεχεία, σύμφωνα με την παρ. 3 του αρ. 86 του ν. 3528/2007, όπως τροποποιήθηκε από την παρ. 5 του αρ. 17 του ν. 4141/2013, σχετικά με την επιλογή Προϊσταμένων οργανικών μονάδων ορίζεται ότι «3.α) Η επιλογή προϊσταμένων Διευθύνσεων αντιστοίχου ή ενδιάμεσου (μεταξύ Διευθύνσεως και Τμήματος) επιπέδου οργανικής μονάδας, Τμημάτων και αυτοτελών γραφείων γίνεται από το οικείο Σ.Ε.Π. ή το οικείο Υπηρεσιακό Συμβούλιο αντίστοιχα, **το αργότερο μέσα σε ένα (1) μήνα από τη λήξη της Θητείας τους. Κατά την αληθή έννοια του πρώτου εδαφίου της παρ. 3 του άρθρου 86 του ν. 3528/2007, η προβλεπόμενη στη διάταξη αυτή προθεσμία του ενός (1) μηνός είναι ενδεικτική. β. Πράξεις, εισηγήσεις και άλλα έγγραφα που έχουν υπογραφεί από τους αναπληρωτές προϊσταμένους κατ'εφαρμογή της ως άνω διάταξης, καθώς και επιδόματα ευθύνης που έχουν καταβληθεί σε αυτούς μέχρι την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, θεωρούνται ότι έχουν υπογραφεί και έχουν καταβληθεί νομίμως...».**

**Ενόψει των ανωτέρω διατάξεων συνάγονται τα εξής συμπεράσματα:**

Η διάταξη της παρ. 7 του αρ. 6 του ν. 1069/1980 περί αναπλήρωσης του Γενικού Διευθυντή της Δ.Ε.Υ.Α., μέχρι το διορισμό του, δεν ορίζει ποιο είναι το ανώτατο ή το εύλογο χρονικό διάστημα, κατά το οποίο δύναται ένας υπάλληλος Δ.Ε.Υ.Α., που δεν διαθέτει τα απαραίτητα τυπικά προσόντα, να εκτελεί καθήκοντα της εν λόγω θέσης ευθύνης. Κάτι ανάλογο επίσης δεν ορίζεται στο Κανονισμό της Δ.Ε.Υ.Α.

Κατ' αυτό τον τρόπο αναλογικά θα μπορούσε να εφαρμοστεί η διάταξη του πρώτου εδαφίου της παρ. 3 του αρ. 86 του ν. 3528/2007, η οποία

θέτει προθεσμία ενός μηνός για την επιλογή προϋσταμένων οργανικών μονάδων του Δημοσίου από την κένωση ή σύσταση των αντίστοιχων θέσεων.

Ωστόσο, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του ν. 4141/2013, μετά την προσθήκη στην ως άνω παράγραφο της παρ. 5 του αρ. 17 του ν. 4141/2013, **η προθεσμία του ενός μηνός σε κάθε περίπτωση θα πρέπει να θεωρηθεί ενδεικτική με χαρακτήρα υπόδειξης.**

Συνεχίζοντας η ως άνω αιτιολογική έκθεση αναφέρει ότι κρίσιμη είναι η ουσιαστική/πραγματική άσκηση των καθηκόντων από τους αναπληρωτές προϋσταμένους. Συνεπώς, οι πράξεις των παραπάνω προσώπων και το επίδομα ευθύνης που τους καταβάλλεται είναι νόμιμα.

Η άποψη αυτή άλλωστε επιρρωνύεται από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, σύμφωνα με την οποία έχει γίνει δεκτό ότι **δικαιούνται το επίδομα της θέσης ευθύνης όσοι αποδεικνύεται αναμφιβόλως ότι άσκησαν εν τοις πράγμασι καθήκοντα προϋσταμένου, έστω και αν παρακάμφθηκε η υπό του νόμου προβλεπόμενη διαδικασία** (βλ. ΣτΕ 4850/1998 και 3574/1998).

Επίσης, σύμφωνα με τις υπ' αριθμ. 234/2001 και 404/2006 γνωμοδοτήσεις του ΝΣΚ «...*οι προϋποθέσεις για να ληφθεί υπόψη χρόνος άσκησης καθηκόντων προϋσταμένου είναι οι ακόλουθες:*

*1) Προεχόντως να υπάρχει διοικητικό έγγραφο που να υποδεικνύει στον υπάλληλο τον τρόπο άσκησης καθηκόντων προϋσταμένου (αναπλήρωση, ανάθεση, τοποθέτηση, επιλογή κλπ), έστω και αν έχει εμφιλοχωρήσει παρατυπία, δηλαδή έχει παρακαμφθεί η υπό του νόμου*

*προβλεπόμενη διαδικασία και 2) να αποδεικνύεται η πραγματική άσκηση καθηκόντων προϊσταμένου, που είναι ζήτημα πραγματικό, αναμφίβολα από έγγραφα που έχουν συνταχθεί από την αρμόδια Υπηρεσία...».*

**Εν προκειμένω**, στις 31.12.2011 έληξε η θητεία του Γενικού Διευθυντή της Δ.Ε.Υ.Α. και στις 16.12.2011 κατέθεσε αίτηση απόσπασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρ. 7 παρ. 4 του ν. 1069/1980, όπως ισχύουν, ο υπάλληλος του Δήμου κ. .... του κλάδου ΔΕ Διοικητικού, με βαθμό Β', η οποία έγινε δεκτή με την 22572/30.12.2011 απόφαση Δημάρχου και την με αριθ. 51/2011 απόφαση του Δ.Σ. Δ.Ε.Υ.Α.

Εν συνεχεία, το Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α., με την υπ' αριθμ. 01/2012 απόφασή του ανέθεσε στον ανωτέρω υπάλληλο τα καθήκοντα του Γενικού Διευθυντή της Επιχείρησης, σύμφωνα με το αρ.6 παρ. 7 του ν. 1069/1980, δεδομένου ότι στην εν λόγω Δ.Ε.Υ.Α. υπηρετούν μόνο δύο υπάλληλοι αορίστου χρόνου και δύο υπάλληλοι με πρόγραμμα ΑΜΕΑ μέσω ΟΑΕΔ διάρκειας 4 ετών, μέχρι το διορισμό Γενικού Διευθυντή, ο οποίος θα διαθέτει τα νόμιμα προσόντα.

**Συμπερασματικά και ενόψει των ανωτέρω, συνάγεται ότι νομίμως έχει καταβληθεί το επίδομα θέσης ευθύνης στον εν λόγω υπάλληλο για το έτος 2012, στο μέτρο που έχει ασκήσει de facto τα καθήκοντα του Γενικού Διευθυντή της Επιχείρησης.**

**Ωστόσο, επειδή η αναπλήρωση της θέσης του Γενικού Διευθυντή είναι εκ της φύσεώς της προσωρινή, παρά το γεγονός ότι η προθεσμία του ενός μηνός σύμφωνα με την παρ. 3 του αρ. 86 του ν. 3528/2007, η**

**οποία εφαρμόζεται αναλογικά για τις Δ.Ε.Υ.Α., είναι ενδεικτική, θα πρέπει να επισπευσθούν οι διαδικασίες εκλογής Γενικού Διευθυντή, όπως ορίζει ο ν. 1069/1980 και ο Οργανισμός της Δ.Ε.Υ.Α.**

Ο γνωμοδοτών Δικηγόρος

Πάνος Ζυγούρης