

ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ - ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΘΗΝΩΝ

ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ

ΜΠΟΥΜΠΟΥΛΙΝΑΣ 9-11 (2^{ος} όροφος) ΑΘΗΝΑ

ΤΗΛ:210-8259140-1-FAX: 210-8259235

KIN:6977506705, e-mail :pzygouris@gmail.com

ΓΝΩΜΟΛΟΓΗΣΗ

Ετέθη από την Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης και Αποχέτευσης (εφεξής Δ.Ε.Υ.Α.) προς την Ένωση Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης και Αποχέτευσης (Ε.Δ.Ε.Υ.Α.) με το αρ. πρωτ. εισ. της Ε.Δ.Ε.Υ.Α. : 2751/30-6-2021 το κάτωθι ερώτημα:

«Μπορούν εργαζόμενοι ΑΜΕΑ, οι οποίοι είχαν προσληφθεί στην Επιχείρηση μέσω ειδικών προγραμμάτων του ΟΑΕΔ για ΑΜΕΑ, έπειτα από μετατροπή των συμβάσεών τους σε ΙΔΑΧ να καταταγούν σε ανώτερα μισθολογικά κλιμάκια (ΤΕ και ΠΕ αντίστοιχα) σύμφωνα με τα πτυχία που διαθέτουν, διατηρώντας τις προσωποπαγείς τους θέσεις;»

Αφού ελήφθησαν υπόψη τα συνημμένα έγγραφα 1) των αιτήσεων εργαζομένων με α.π. 1333 & 1332/2021 και των 2) βεβαιώσεων πτυχίων, η απάντηση που προσήκει κατά τη γνώμη μου είναι η κάτωθι:

Σύμφωνα με τον ν. 4354/2015 «Διαχείριση των μη εξυπηρετούμενων δανείων, μισθολογικές ρυθμίσεις και άλλες επείγουσες διατάξεις εφαρμογής της συμφωνίας δημοσιονομικών στόχων και διαρθρωτικών μεταρρυθμίσεων» (Α'176) και ειδικότερα το άρθρο 9 αυτού υπό τον τίτλο «Μισθολογικά κλιμάκια και κατάταξη των υπαλλήλων» ορίστηκε ότι «1. Τα μισθολογικά κλιμάκια (Μ.Κ.) των υπάλληλων των κατηγοριών: - Πανεπιστημιακής Εκπαίδευσης (Π.Ε.) με πτυχίο ή δίπλωμα Πανεπιστημίου ημεδαπής ή ισότιμο Σχολών αλλοδαπής, -Τεχνολογικής Εκπαίδευσης (Τ.Ε.) με πτυχίο ή δίπλωμα Τεχνολογικού Εκπαιδευτικού Ιδρύματος (Τ.Ε.Ι.) της ημεδαπής ή ισότιμο Σχολών ημεδαπής ή αλλοδαπής, - Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης

(Δ.Ε.) και - Υποχρεωτικής Εκπαίδευσης (Υ.Ε.) ορίζονται ως εξής: **Σε δεκαεννέα (19) για τους υπαλλήλους των κατηγοριών Τ.Ε. και Π.Ε.** και σε δεκατρία (13) για τους υπαλλήλους των κατηγοριών Υ.Ε. και Δ.Ε.. Οι υπάλληλοι των κατηγοριών Τ.Ε. και Π.Ε. εξελίσσονται σε αυτά με εισαγωγικό το Μ.Κ. 1 και καταληκτικό το Μ.Κ. 19, ενώ των κατηγοριών Υ.Ε. και Δ.Ε. με εισαγωγικό το Μ.Κ. 1 και καταληκτικό το Μ.Κ. 13. 2. Υπάλληλοι των κατηγοριών Τ.Ε. ή Π.Ε. χωρίς πτυχίο ή δίπλωμα Τεχνολογικού Εκπαιδευτικού Ιδρύματος (Τ.Ε.Ι.) ή Ανώτατου Εκπαιδευτικού Ιδρύματος (Α.Ε.Ι.) αντίστοιχα, ή ισότιμο με αυτά, εξελίσσονται στα Μ.Κ. της Δ.Ε. κατηγορίας με εισαγωγικό το Μ.Κ. 2 αυτής.... 3. α. Κάτοχοι μεταπτυχιακών τίτλων σπουδών ετήσιας τουλάχιστον φοίτησης, για τίτλους που έχουν χορηγηθεί μετά τη λήψη του πτυχίου τριτοβάθμιας εκπαίδευσης, προωθούνται κατά δύο (2) Μ.Κ. στην κατηγορία που ανήκουν, ενώ οι κάτοχοι διδακτορικού διπλώματος κατά έξι (6) Μ.Κ.. β. Η κατάταξη στα Μ.Κ. της προηγούμενης περίπτωσης πραγματοποιείται μόνο όταν το περιεχόμενο των μεταπτυχιακών τίτλων σπουδών είναι συναφές με το αντικείμενο απασχόλησης του υπαλλήλου, όπως προκύπτει από την προκήρυξη της θέσεως κατά την πλήρωση ή την περιγραφή της θέσης εργασίας από τον οργανισμό της Υπηρεσίας. Για τη συνδρομή ή όχι της προϋπόθεσης αυτής αποφαινεται το αρμόδιο, για την αναγνώριση των τίτλων αυτών, όργανο.»

Ο Κώδικας Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων (Κ.Κ.Δ.Κ.Υ.), που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3584/2007 (Α' 143), στο Μέρος Δεύτερο «Προσωπικό ειδικών θέσεων και με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου», Τμήμα Β «Προσωπικό ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου για κάλυψη οργανικών θέσεων Ο.Τ.Α.», και, ειδικότερα, στο άρθρο 183, όπως το άρθρο αυτό τροποποιήθηκε με την παρ. 6 του άρθρου 12 του ν. 4071/2012 και τα άρθρο 105 ν. 4483/2017 (Α' 85), ορίζει ότι: «Το προσωπικό του τμήματος αυτού, το οποίο κατέχει ή αποκτά τίτλο σπουδών ανώτερης εκπαιδευτικής βαθμίδας σε σχέση με την εκπαιδευτική βαθμίδα στην οποία ανήκει η θέση την οποία κατέχει, επιτρέπεται να μετατάσσεται σε κενή θέση αντίστοιχης εκπαιδευτικής βαθμίδας του τίτλου σπουδών που κατέχει, εφόσον ο τίτλος σπουδών του προβλέπεται ή αντιστοιχεί σε κλάδο ή ειδικότητα της υπηρεσίας του. Αν δεν υπάρχει κενή θέση, η μετάταξη γίνεται με μεταφορά θέσης σε ειδικότητα αντίστοιχη του τίτλου σπουδών που κατέχει ο μετατασσόμενος ή παρεμφερούς με τις υπάρχουσες του κλάδου μόνιμου προσωπικού, ύστερα από γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου. Αποφάσεις που έχουν ληφθεί, κατ' εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 5

του άρθρου 35 του ν. 4024/2011 ή των διατάξεων του άρθρου 183 του ν. 3584/2007 μέχρι την έναρξη ισχύος του παρόντος θεωρούνται νόμιμες. Οι προσωποπαγείς θέσεις καταργούνται αυτοδικαίως με την κατά οποιονδήποτε τρόπο αποχώρηση αυτών που τις κατέχουν. Κατά τα λοιπά, εφαρμόζονται ανάλογα οι διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 3, 4 και 5 του άρθρου 76 και του άρθρου 79 του παρόντος Κώδικα.».

Σύμφωνα με το **άρθρο 76 ΚΚΔΚΥ** ότι «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. 2. Ο υπάλληλος μετατάσσεται με το βαθμό που κατέχει. Αν ο εισαγωγικός βαθμός του κλάδου στον οποίο μετατάσσεται είναι ανώτερος του βαθμού που κατέχει, μετατάσσεται με τον εισαγωγικό αυτό βαθμό. Ο χρόνος υπηρεσίας που έχει διανυθεί στο βαθμό με τον οποίο ο υπάλληλος μετατάσσεται, θεωρείται ότι έχει διανυθεί στο βαθμό της θέσης στην οποία μετατάσσεται, εφόσον έχει διανυθεί με τον τίτλο σπουδών που απαιτείται για τον κλάδο αυτόν. 4. Σε περίπτωση που υπάρχουν περισσότεροι υποψήφιοι για μετάταξη, προηγούνται αυτοί που κατέχουν τον προβλεπόμενο τίτλο σπουδών και ακολουθούν οι υποψήφιοι που κατέχουν τίτλο σπουδών που προβλέπεται ως επικουρικό προσόν διορισμού.»

Από τις ανωτέρω διατάξεις του Κ.Κ.Δ.Κ.Υ. συνάγονται τα ακόλουθα: Η μετάταξη υπαλλήλου Ν.Π.Δ.Δ. ΟΤΑ α' βαθμού σε θέση ανώτερης κατηγορίας, κατ' επίκληση τίτλου σπουδών ανώτερης εκπαιδευτικής βαθμίδας σε σχέση με τον τίτλο που αντιστοιχεί στη θέση που υπηρετεί συνιστά υπηρεσιακή μεταβολή. Η μετάταξη προϋποθέτει αίτηση του υπαλλήλου και επέρχεται εφόσον συντρέχουν στο σύνολό τους οι απαιτούμενες προϋποθέσεις, μετά από σύμφωνη γνώμη του οικείου υπηρεσιακού συμβουλίου, με απόφαση του αρμοδίου οργάνου, περίληψη της οποίας δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, παράγουσα εντεύθεν τα έννομα

αποτελέσματά της (Ε.Σ. Ι Τμ. Πράξη 165/2009, Κλιμ. Πρωτ. Ελ. Δαπ. στο Ι Τμ. 59/2016, 279/2015, 263, 259, 32/2014).

Ειδικότερα, η μετάταξη υπαλλήλου με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου σε ανώτερη εκπαιδευτική κατηγορία επιτρέπεται να γίνεται σε κενή θέση και σε περίπτωση που δεν υπάρχει κενή θέση, σύμφωνα με τις διατάξεις του ανωτέρω άρθρου 183, όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 105 του ν. 4483/2017, γίνεται με μεταφορά της θέσης που κατέχει ο υπάλληλος. Υπό τις προγενέστερες ρυθμίσεις, σε περίπτωση που δεν υπήρχε κενή οργανική θέση, η μετάταξη γινόταν σε προσωποπαγή θέση, με δέσμευση κενής θέσης μόνιμου προσωπικού. Αυτό είχε ως συνέπεια, ο μετατασσόμενος υπάλληλος να υπηρετεί σε θέση που δεν προβλέπεται οργανικά, η οργανική σύνθεση της υπηρεσίας να αλλοιώνεται με τη δέσμευση μίας θέσης μόνιμου προσωπικού και να επιβαρύνεται από το πλεόνασμα μίας θέσης εκτός οργανικής διάρθρωσης, τη συνιστώμενη προσωποπαγή. Με τις νεότερες διατάξεις χωρίς να δημιουργείται προσωποπαγής θέση, η μεταφερόμενη θέση αυξάνει το σύνολο των θέσεων της εκπαιδευτικής κατηγορίας στην οποία γίνεται η μετάταξη και μειώνει αντίστοιχα τον αριθμό θέσεων της εκπαιδευτικής κατηγορίας προέλευσης. Ανάλογη αυξομείωση θέσεων συμβαίνει και στον κλάδο ή ειδικότητα, αν η απόκτηση και επίκληση του τίτλου σπουδών επιφέρει μεταβολή στον κλάδο ή ειδικότητα στον οποίο υπηρετεί ο υπάλληλος. Τούτο ισχύει στις περιπτώσεις που οι θέσεις εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου περιλαμβάνονται στις οργανικές θέσεις, οπότε επέρχεται μεταβολή στον οργανισμό της υπηρεσίας, η οποία διατηρείται ανεξάρτητα από την υπηρεσιακή εξέλιξη του μετατασσόμενου υπαλλήλου, ακόμα και αν ο υπάλληλος αποχωρήσει.

Διαφορετική είναι η περίπτωση των μετατάξεων υπαλλήλων ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου που υπηρετούν σε ήδη προσωποπαγείς θέσεις, οι οποίες δεν επιδρούν στις οργανικές θέσεις μόνιμων ή ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου. Η προσωποπαγής θέση είναι προσωρινή και καταργείται με την αποχώρηση για οποιοδήποτε λόγο του υπαλλήλου. Επομένως, στην τελευταία περίπτωση, η μετάταξη σε θέση ανώτερης κατηγορίας, με μεταφορά προσωποπαγούς θέσης κατά την έννοια της ανωτέρω διάταξης του άρθρου 105 του ν. 4483/2017, εμπεριέχει μετάταξη με κατάργηση της αρχικής και σύσταση νέας προσωποπαγούς θέσης. (πρβλ. Ε.Σ. Κλιμ.Πρωτ.Ελ.Δαπ. στο Ι Τμ. πράξη 156/2018).

Ως αρχική πρόσληψη, για την εκκίνηση της προθεσμίας για την μετάταξη των υπαλλήλων σε ανώτερη κατηγορία, κατά τη γνώμη μας, νοείται η πρόσληψη αυτών ως Ιδιωτικού Δικαίου Αορίστου Χρόνου, και όχι η προγενέστερη ως Ιδιωτικού Δικαίου Ορισμένου Χρόνου. Τούτο διότι πρόκειται για δύο διαφορετικές έννομες σχέσεις, και διαφορετική συμβατική σχέση με το Νομικό Πρόσωπο της Δ.Ε.Υ.Α. με διαφορετικά δικαιώματα και υποχρεώσεις.

Εξ αυτών τεκμαίρεται για τους εργαζομένους ΑΜΕΑ της Δ.Ε.Υ.Α., που είχαν προσληφθεί ως Ιδιωτικού Δικαίου Ορισμένου Χρόνου, η δημιουργία μιας νέας έννομης σχέσης με την Επιχείρηση με την πρόσληψη τους ως ΙΔΑΧ.

Επομένως, οι υπάλληλοι, για τους οποίους τέθηκε το ερώτημα, και πρόκειται να προσληφθούν ως ΙΔΑΧ, επιτρέπεται να μεταταχθούν σε κενή θέση αντίστοιχης εκπαιδευτικής βαθμίδας του τίτλου σπουδών που κατέχουν (ΠΕ, ΤΕ), εφόσον ο τίτλος σπουδών του προβλέπεται ή αντιστοιχεί σε κλάδο ή ειδικότητα της υπηρεσίας τους. Αν δεν υπάρχει κενή θέση, η μετάταξη γίνεται με μεταφορά θέσης σε ειδικότητα αντίστοιχη του τίτλου σπουδών που κατέχει ο μετατασσόμενος ή παρεμφερούς με τις υπάρχουσες του κλάδου μόνιμου προσωπικού, και η οποία είναι προσωποπαγής.

Αθήνα, 21-07-2021

Ο Νομικός Σύμβουλος της Ε.Δ.Ε.Υ.Α.

Πάνος Ζυγούρης

