

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

ΓΜΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Με το υπ' αρ. πρωτ. εισ. Ε.Δ.Ε.Υ.Α. 2761/17-8-2021 έγγραφο ερώτημα της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης Αποχέτευσης προς την Ένωση Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης Αποχέτευσης, τέθηκε ερώτημα για τη σύνταξη νομικής γνωμοδότησης ως εξής:

«Εάν είναι δυνατή η μετάταξη υπάλληλου της Δ.Ε.Υ.Α. στον ΟΑΣΑ ο οποίος αντιμετωπίζει σοβαρό πρόβλημα υγείας;»

Κατά τη γνώμη μας προσήκει η κάτωθι απάντηση.

I. Κρίσιμο νομοθετικό πλαίσιο

Σύμφωνα με το **άρθρο 7 παρ. 8 επ. ν. 1069/1980**, όπως διαμορφώθηκε με το άρθρο 187 ν. 4635/2019, και τροποποιήθηκε με το άρθρο 25 ν. 4735/2020 ορίζεται ότι :

«8.α. Επιτρέπεται η μετάταξη υπαλλήλου Δ.Ε.Υ.Α. σε άλλη Δ.Ε.Υ.Α., με αίτηση του ενδιαφερόμενου υπαλλήλου, σε κενή θέση και εφόσον δεν υπάρχει με μεταφορά της θέσης, με απόφαση του διοικητικού συμβουλίου της επιχείρησης υποδοχής, ύστερα από σύμφωνη γνώμη του διοικητικού συμβουλίου της επιχείρησης προέλευσης. Αποφάσεις που έχουν ληφθεί κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 6 της παρ. 15 του ν. **2307/1995** (Α' 113), μέχρι την έναρξη ισχύος του παρόντος, θεωρούνται

νόμιμες. β. Επιτρέπεται η απόσπαση υπαλλήλου Δ.Ε.Υ.Α. σε άλλη Δ.Ε.Υ.Α., με αίτηση του ενδιαφερόμενου υπαλλήλου και απόφαση του διοικητικού συμβουλίου της επιχείρησης υποδοχής, ύστερα από σύμφωνη γνώμη του διοικητικού συμβουλίου της επιχείρησης προέλευσης. Η διάρκεια απόσπασης αυτής δεν μπορεί να υπερβαίνει το ένα (1) έτος, με δυνατότητα παράτασης για ένα (1) ακόμα έτος. γ. Επιτρέπεται η αμοιβαία μετάταξη υπαλλήλων Δ.Ε.Υ.Α., μετά από αίτηση των ενδιαφερόμενων υπαλλήλων, σε κενή θέση και, εφόσον δεν υπάρχει, με μεταφορά της θέσης, με την προϋπόθεση να ανήκουν στην ίδια εκπαιδευτική βαθμίδα και ειδικότητα, με απόφαση των αρμόδιων προς διορισμό οργάνων των φορέων προέλευσης και υποδοχής, που εκδίδεται ύστερα από γνώμη των διοικητικών συμβουλίων των επιχειρήσεων. δ. Επιτρέπεται, μετά από αίτηση, η απόσπαση υπαλλήλου Δ.Ε.Υ.Α. σε άλλη Δ.Ε.Υ.Α., για αποδεδειγμένα ιδιαίτερα σοβαρούς λόγους υγείας του ιδίου, συζύγου ή συμβιούντος κατά την έννοια του άρθρου 1 του ν. 4356/2015 (Α' 181) ή προσώπου με α' βαθμό συγγένειας προς τον αιτούντα, με απόφαση του αρμόδιου προς διορισμό οργάνου του φορέα υποδοχής. Αν οι λόγοι υγείας αφορούν σε γονέα, απαιτείται βεβαίωση από το αρμόδιο Κέντρο Πιστοποίησης Αναπηρίας (ΚΕ.Π.Α.) που να πιστοποιεί ποσοστό αναπηρίας εξήντα επτά τοις εκατό (67%) και άνω. Σε κάθε περίπτωση, η αίτηση πρέπει να είναι ειδικώς αιτιολογημένη και να προκύπτει αιτιώδης σύνδεσμος της αναγκαιότητας για απόσπαση και των λόγων υγείας. Αποσπάσεις, οι οποίες διενεργούνται για λόγους υγείας ανανεώνονται με απόφαση του αρμόδιου προς διορισμό οργάνου του φορέα υποδοχής για μια ή και περισσότερες φορές και για όσο χρόνο εξακολουθούν να υφίστανται οι λόγοι υγείας για τους οποίους έγιναν, οι οποίοι αποδεικνύονται σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην παρούσα. ε. Επιτρέπεται μετά από αίτηση, η απόσπαση υπαλλήλου Δ.Ε.Υ.Α. σε άλλη Δ.Ε.Υ.Α. για συνυπηρέτηση στην περιοχή όπου υπηρετεί ο ή η σύζυγος ή ο ή η συμβιών/ ούσα υπάλληλος δημόσιας υπηρεσίας, Ν.Π.Δ.Δ., ΟΤΑ α' και β' βαθμού και Ν.Π.Ι.Δ., με απόφαση των αρμόδιων για τον διορισμό οργάνων των φορέων προέλευσης και υποδοχής. Η χρονική διάρκεια της απόσπασης δεν δύναται να υπερβαίνει τα δύο (2) έτη, μετά το πέρας των οποίων απαιτείται η επανεξέταση του αιτήματος του υπαλλήλου για εκ νέου απόσπαση έως δύο (2) έτη κατόπιν συνεκτίμησης των υπηρεσιακών αναγκών. στ. Οι αποσπάσεις για λόγους υγείας και συνυπηρέτησης, καθώς και οι αμοιβαίες μετατάξεις εξαιρούνται από τους περιορισμούς του άρθρου 74 του ν. 4674/2020 (Α' 53). ζ. Οι ανωτέρω μετατάξεις και αποσπάσεις διενεργούνται αποκλειστικά σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος,

κατά παρέκκλιση των διατάξεων του Ενιαίου Συστήματος Κινητικότητας του ν. 4440/2016 (Α' 224).»

Όπως φαίνεται οι ως άνω δυνατότητες μετατάξεων και αποσπάσεων αφορούν την συγκεκριμένη υπηρεσιακή μετακίνηση μόνο από Δ.Ε.Υ.Α. σε άλλη Δ.Ε.Υ.Α., και όχι σε άλλους φορείς του Δημοσίου ή ευρύτερου Δημοσίου Τομέα. Με το άρθρο αυτό ρυθμίζονται θέματα προσωπικού των Δ.Ε.Υ.Α. Η συντριπτική πλειοψηφία των Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης –Αποχέτευσης δεν εντάσσεται στο μητρώο Φορέων Γενικής Κυβέρνησης, όπως εκάστοτε οριοθετείται από την Ελληνική Στατιστική Αρχή, με αποτέλεσμα οι εν λόγω επιχειρήσεις να αδυνατούν να συμμετέχουν στο Ενιαίο Σύστημα Κινητικότητας (ν.4440/2016 όπως ισχύει). Κατά συνέπεια δεν μπορούν να καλύψουν άμεσες και επείγουσες υπηρεσιακές τους ανάγκες, δυνατότητα που θα παρέχεται πλέον διά της παρούσας διάταξης, ενώ και οι υπάλληλοι θα έχουν τη δυνατότητα να αξιοποιήσουν τα τυπικά και ουσιαστικά τους προσόντα, εμπλουτίζοντας παράλληλα και την εργασιακή τους εμπειρία. Άλλωστε, λόγω της προαναφερθείσας αδυναμίας των Δ.Ε.Υ.Α. να συμμετάσχουν εν πολλοίς στο Ενιαίο Σύστημα Κινητικότητας, ήδη έχει προηγηθεί η διατήρηση σε ισχύ, κατά παρέκκλιση του ΕΣΚ, του άρθρου 7 του ν.1069/1980, με την οποία δύναται να μετατάσσεται στις Δ.Ε.Υ.Α. προσωπικό από Ο.Τ.Α. α' βαθμού (βλ. εισηγητική έκθεση ν. 4635/2019).

Κατ' **άρθρ. 15 ν. 4257/2014** ορίζεται ότι:«1. Επιτρέπεται η μετακίνηση υπαλλήλων από δήμο σε νομικά πρόσωπα ή ιδρύματα του ιδίου δήμου, ή σε σύνδεσμο στον οποίο συμμετέχει ο δήμος, και αντίστροφα, καθώς και μεταξύ των φορέων αυτών και η διάθεση τους για την κάλυψη υπηρεσιακών αναγκών, για χρονικό διάστημα έως δύο (2) έτη, που μπορεί να παραταθεί για δύο (2) ακόμα έτη εφόσον υφίσταται η υπηρεσιακή ανάγκη. Εξαιρείται το προσωπικό του κλάδου διεκπεραίωσης υποθέσεων πολιτών των ΚΕΠ το οποίο μπορεί να μετακινείται με την ίδια διαδικασία σε αντίστοιχη υπηρεσία (ΚΕΠ) εντός του ιδίου δήμου και διέπεται από τις διατάξεις της παρ. 19 του **άρθρου 12** του ν. **4071/2012**. 2. Η μετακίνηση διενεργείται με απόφαση του οικείου Δημάρχου, μετά από αίτημα του φορέα υποδοχής. Ειδικά η μετακίνηση υπαλλήλου από ή προς σύνδεσμο Ο.Τ.Α., διενεργείται με κοινή απόφαση του οικείου Δημάρχου και του προέδρου του Συνδέσμου. 3. Με την απόφαση μετακίνησης καθορίζεται ο φορέας καταβολής των αποδοχών του προσωπικού που μετακινείται.

4. Το προσωπικό μετακινείται με την σχέση που υπηρετεί και εξακολουθεί να διέπεται από το υπηρεσιακό, μισθολογικό, ασφαλιστικό και συνταξιοδοτικό καθεστώς στο οποίο υπαγόταν πριν τη μετακίνηση του. 5. Η απόφαση μετακίνησης υπόκειται στον υποχρεωτικό έλεγχο νομιμότητας των άρθρων 225 και 238 του ν. 3852/2010. 6. Μετακινήσεις που έχουν ήδη συντελεστεί, σύμφωνα με τα ανωτέρω, θεωρούνται νόμιμες και εντάσσονται στις ανωτέρω ρυθμίσεις. 7. Μετά το πέρας του χρονικού διαστήματος της μετακίνησης της παραγράφου 1 και εφόσον εξακολουθούν να υφίστανται οι σχετικές υπηρεσιακές ανάγκες, οι υπάλληλοι που μετακινήθηκαν μπορούν, ύστερα από αίτησή τους, να μετατάσσονται στους φορείς στους οποίους είχαν μετακινηθεί. Για τη μετάταξη εκδίδεται απόφαση του αρμοδίου για το διορισμό οργάνου, μετά από γνώμη του οικείου υπηρεσιακού συμβουλίου και σύμφωνη γνώμη του αρμοδίου για το διορισμό οργάνου του φορέα προέλευσης. Η μετάταξη διενεργείται σε κενή θέση κλάδου/ ειδικότητας της ίδιας ή ανώτερης κατηγορίας, εφόσον ο υπάλληλος κατέχει τα τυπικά προσόντα της θέσης στην οποία μετατάσσεται και, αν δεν υπάρχει, σε συνιστώμενη προσωποπαγή θέση. Η συσταθείσα προσωποπαγής θέση καταργείται αυτοδικαίως με την με οποιοδήποτε τρόπο αποχώρηση του υπαλλήλου. Η πράξη μετάταξης δημοσιεύεται σε περίληψη στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.»

Σύμφωνα με το **άρθρο 74** του πρόσφατου ν. **4674/2020** «Στρατηγική αναπτυξιακή προοπτική των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης, ρύθμιση ζητημάτων αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών και άλλες διατάξεις.» (ΦΕΚ Α' 53) υπό τον τίτλο «Υποχρέωση παραμονής σε ανταποδοτικές υπηρεσίες ΟΤΑ» ορίζεται ότι «Υπάλληλοι που διορίστηκαν ή προσλήφθηκαν σύμφωνα με την ειδική διαδικασία του άρθρου 24 του ν. 4479/2017, σε θέσεις υπηρεσιών ανταποδοτικού χαρακτήρα των ΟΤΑ α' βαθμού και των Ν.Π.Ι.Δ. που υπάγονται σε αυτούς, δεν αποσπώνται, μετακινούνται ή μετατάσσονται, εάν δεν παρέλθουν επτά (7) τουλάχιστον έτη από τον διορισμό ή την πρόσληψή τους. Εξαιρούνται οι αποσπάσεις για λόγους υγείας και συνυπηρέτησης, καθώς και οι αμοιβαίες μετατάξεις, σύμφωνα με την παράγραφο 5 του άρθρου 7 και το άρθρο 10 του ν. 4440/2016. Το παρόν άρθρο καταλαμβάνει και υπαλλήλους που διορίστηκαν ή προσλήφθηκαν σύμφωνα με την υπ' αρ. 3Κ/2018 προκήρυξη του ΑΣΕΠ.»

Με τον πρόσφατο ν. 4674/2020 , και ειδικότερα στο άρθρο 74 αυτού, ο νομοθέτης απαγόρευσε την μετακίνηση υπαλλήλων που υπηρετούν σε ανταποδοτικές υπηρεσίες των ΟΤΑ και των ΝΠΙΔ αυτών πριν την πάροδο επτά (7) ετών από την ανάληψη των καθηκόντων τους (διορισμό –πρόσληψη). Στην εισηγητική έκθεση του ν. 4674/2020, αναφέρεται ως ratio θεσπίσεως της εν λόγω διατάξεως, ότι, δεδομένης της εξαιρετικής σημασίας που έχει για την προάσπιση του υπέρτερου δημοσίου συμφέροντος η κάλυψη των υπηρεσιακών αναγκών στις υπηρεσίες ανταποδοτικού χαρακτήρα των ΟΤΑ και Ν.Π.Ι.Δ. των ΟΤΑ (καθαριότητας – ηλεκτροφωτισμού, ύδρευσης – άρδευσης αποχέτευσης), προβλέφθηκε η ειδική διαδικασία του άρθρου 24 του ν. 4479/2017, για την κάλυψη θέσεων τακτικού προσωπικού των υπηρεσιών αυτών, κατά παρέκκλιση των περιορισμών των προσλήψεων και με εφαρμογή ειδικής μοριοδότησης της εμπειρίας των υποψηφίων που έχει αποκτηθεί σε υπηρεσίες καθαριότητας των Ο.Τ.Α. ή νομικών προσώπων αυτών. Ενόψει των ανωτέρω, με την προτεινόμενη διάταξη εισάγεται απαγόρευση μετακίνησης, απόσπασης ή μετάταξης των διοριστέων/προσληπτέων στις θέσεις που προκηρύσσονται με τη διαδικασία αυτή (καταλαμβάνοντας και τους επιτυχόντες της 3Κ/2018 Προκήρυξης του ΑΣΕΠ), για μια επταετία από τον διορισμό/πρόσληψη καθενός, ακριβώς για να διασφαλιστεί ότι εξυπηρετείται ο σκοπός της επαρκούς και διαρκούς στελέχωσης με έμπειρο προσωπικό των ευαίσθητων αυτών υπηρεσιών για τη δημόσια υγεία.

I. Επί του ερωτήματος

Από το ως άνω νομοθετικό πλαίσιο περί μετακινήσεων προσωπικού των Δ.Ε.Υ.Α., οι οποίες πάντως δεν υπήχθησαν στις διατάξεις του Ενιαίου Συστήματος Κινητικότητας (ν. 4440/2016), ο νομοθέτης προέβη με το άρθρο 187 ν. 4635/2019 στην ρύθμιση μετακινήσεων του προσωπικού *αλλά μόνο από μία Δ.Ε.Υ.Α. σε άλλη Δ.Ε.Υ.Α. ή τον οικείο Δήμο μόνο για την κάλυψη υπηρεσιακών αναγκών σύμφωνα με τον ν. 4257/2014.*

Εκ των ανωτέρω, συνάγεται ότι μετακίνηση υπαλλήλου Δ.Ε.Υ.Α. υπό το υφιστάμενο θεσμικό πλαίσιο, σε άλλον φορέα (όπως ο ΟΑΣΑ) πέρα από τον Δήμο ή άλλη Δ.Ε.Υ.Α., δεν ευρίσκει έρεισμα στον νόμο, και κείται εκτός των εφαρμοστέων νομοθετικών διατάξεων.

Υπάρχει ωστόσο **δυνατότητα απόσπασης του υπαλλήλου σε άλλη Δ.Ε.Υ.Α. σύμφωνα με την παρ. 8 περ. δ' άρθρου 7 ν. 1069/1980**, για αποδεδειγμένα ιδιαίτερα σοβαρούς λόγους υγείας του ιδίου, συζύγου ή συμβιούντος κατά την έννοια του άρθρου 1 του ν. 4356/2015 (Α' 181) ή προσώπου με α' βαθμό συγγένειας προς τον αιτούντα, με απόφαση του αρμόδιου προς διορισμό οργάνου του φορέα υποδοχής. Σε κάθε περίπτωση, η αίτηση του υπαλλήλου πρέπει να είναι ειδικώς αιτιολογημένη και να προκύπτει αιτιώδης σύνδεσμος της αναγκαιότητας για απόσπαση και των λόγων υγείας. Αποσπάσεις, οι οποίες διενεργούνται για λόγους υγείας ανανεώνονται με απόφαση του αρμόδιου προς διορισμό οργάνου του φορέα υποδοχής για μια ή και περισσότερες φορές και για όσο χρόνο εξακολουθούν να υφίστανται οι λόγοι υγείας για τους οποίους έγιναν, οι οποίοι αποδεικνύονται σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην παρούσα.

Αθήνα, 9-9-2021

Ο Νομικός Σύμβουλος της Ε.Δ.Ε.Υ.Α.

Πάνος Ζυγούρης

