



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ**

**ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ υπ' αριθμ. 369/2011
ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ**

Τμήματος ΣΤ'

Συνεδρίαση της 20^{ης} Σεπτεμβρίου 2011

Σύνοψη :

- Πρόεδρος** : Νικόλαος Μαυρίκας, Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ.
- Νομικοί Σύμβουλοι** : Παναγιώτης Κιούσης, Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Κωνσταντίνος Χαραλαμπίδης, Ανδρέας Ανδρουλιδάκης και Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης.
- Πάρεδροι** : Νικόλαος Δημητρακόπουλος.
(γνώμες χωρίς ψήφο)
- Εισηγητής** : Νικόλαος Δημητρακόπουλος.
- Ερώτημα** : Το υπ' αριθμ. πρωτ. ΔΟΛΚΕΠ/Φ4-29/3187/15.3.2011 έγγραφο της (τέως) Γενικής Γραμματείας Δημόσιας Διοίκησης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης - Γενική Διεύθυνση Διοικητικής Οργάνωσης και Διαδικασιών – Διεύθυνση Οργάνωσης και Λειτουργίας Κ.Ε.Π. – Επιχειρησιακό Κέντρο Κ.Ε.Π.
- Περίληψη Ερωτήματος** : Ερωτάται αν μόνιμος υπάλληλος του κλάδου Διεκπεραίωσης Υποθέσεων Πολιτών, ο οποίος εκλέχθηκε στο αξίωμα του προέδρου του συμβουλίου δημοτικής κοινότητας, μπορεί να μεταταγεί ή αποσπαστεί μετά από αίτησή του, κατ' εφαρμογή της παρ. 7 του άρθρου 93 του Ν. 3852/2010, στα διοικητικά όρια του δήμου στον οποίο έχει εκλεγεί ή υποχρεούται να παραμείνει στο Κ.Ε.Π. της τοποθέτησής του τουλάχιστον για μια πενταετία σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 16 του Ν. 3448/2006.

Επί του ως άνω ερωτήματος το ΣΤ' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδότησε ως ακολούθως :

I. Α. Στην παρ. 7 του άρθρου 93 του Ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης» (ΦΕΚ Α' 87) ορίζεται ότι:

«Δημόσιοι υπάλληλοι και υπάλληλοι των φορέων του δημόσιου τομέα με οποιαδήποτε σχέση εργασίας και εάν υπηρετούν, εκλεγόμενοι δήμαρχοι, δημοτικοί σύμβουλοι, καθώς και πρόεδροι δημοτικών και τοπικών κοινοτήτων ή εκπρόσωποι τοπικών κοινοτήτων, διαρκούσης της θητείας τους, δεν μετατίθενται ούτε αποσπώνται εκτός των διοικητικών ορίων του δήμου στον οποίο έχουν εκλεγεί. Οι υπάλληλοι αυτοί, εφόσον υπηρετούν στα διοικητικά όρια άλλου δήμου μετά από αίτησή τους μετατίθενται ή αποσπώνται εκεί όπου έχουν εκλεγεί. Σε περίπτωση που δεν υπάρχει αντίστοιχη υπηρεσία ή θέση, μετατίθενται ή αποσπώνται στην πλησιέστερη υπηρεσία προς το δήμο όπου εξελέγησαν».

Επίσης, στις διατάξεις των άρθρων 285 και 286 του ίδιου ως άνω νόμου, όπως το άρθρο 286 συμπληρώθηκε με την παρ. 10 ιε' του άρθρου 18 του Ν. 3870/2010 (ΦΕΚ Α' 138), ορίζεται ότι :

*«Άρθρο 285
Καταργούμενες διατάξεις*

Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου κάθε γενική ή ειδική διάταξη η οποία είναι αντίθετη προς τις ρυθμίσεις του καταργείται.

*Άρθρο 286
Έναρξη ισχύος*

Η ισχύς του παρόντος αρχίζει από 1.1.2011 εκτός των διατάξεων που περιλαμβάνονται στα κεφάλαια Α` και Β` του πρώτου, δευτέρου και τρίτου μέρους, σε σχέση με τη διενέργεια των εκλογών, των άρθρων 94 παρ. 6 περιπτώσεις 41 και 42, 100, 204 παράγραφος ΣΤ', 216, 219, 222, 239, 240, 256, 257, 258, 264, 265, 267 παράγραφος 7, 269 παράγραφος 5, 272, 274, 280 παράγραφοι VI και VIII, 282 παράγραφοι 7, 8, 11 και 14, 283 παράγραφοι 7, 9, 10, 11, 12, 13, 16, 17 και 18, 284 και 285, καθώς και των εξουσιοδοτικών διατάξεων προς έκδοση κανονιστικού χαρακτήρα πράξεων, που ισχύουν από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως».



B. Περαιτέρω, στις παρ. 1 και 2 του άρθρου 16 του Ν. 3448/2006 «Για την περαιτέρω χρήση πληροφοριών του δημόσιου τομέα και τη ρύθμιση θεμάτων αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης» (ΦΕΚ Α' 57), όπως η τελευταία παρ. 2 συμπληρώθηκε με εδάφια που προστέθηκαν με το άρθρο 53 του Ν. 3979/2011 (ΦΕΚ Α' 138), προβλέπεται ότι:

«1. Από τη δημοσίευση αυτού του νόμου, οι μόνιμοι υπάλληλοι και οι υπάλληλοι με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου που υπηρετούν στα Κέντρα Εξυπηρέτησης Πολιτών (Κ.Ε.Π.) υποχρεούνται να παραμείνουν στο Κ.Ε.Π. τοποθέτησής τους τουλάχιστον για μία πενταετία.

2. Απόσπαση, μετάταξη ή μεταφορά υπαλλήλων των Κ.Ε.Π., η οποία πραγματοποιείται με οποιαδήποτε διάταξη, γενική ή ειδική, πριν από τη συμπλήρωση της πενταετίας, είναι αυτοδικαίως άκυρη. Με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση και πριν από την πάροδο της πενταετίας, η διενέργεια εκούσιων αμοιβαίων μετατάξεων-μεταφορών ή αμοιβαίων αποσπάσεων των υπαλλήλων των Κ.Ε.Π. .

Σε περιπτώσεις υπαλλήλων ΚΕΠ οι οποίοι πάσχουν από δυσίατα ή ανίατα νοσήματα ή έχουν αναπηρία 67% και άνω, είναι δυνατή η εκούσια μετάταξη, μεταφορά ή απόσπασή τους σε άλλο ΚΕΠ της επιλογής τους, χωρίς την προϋπόθεση της αμοιβαιότητας, εφόσον το νόσημα ή η αναπηρία αποδεικνύεται από γνωμάτευση της οικείας υγειονομικής επιτροπής. Η μετάταξη ή μεταφορά ή απόσπαση γίνεται με την ίδια σχέση εργασίας σε κενή θέση της ίδιας κατηγορίας ή με μεταφορά της θέσης που κατέχει ο μετατασσόμενος – μεταφερόμενος – αποσπασμένος με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης».

Τέλος, στις διατάξεις των άρθρων 36 και 37 του ανωτέρω νόμου προβλέπεται ότι :

«Άρθρο 36

Καταργούμενες διατάξεις

Από την έναρξη ισχύος αυτού του νόμου καταργείται κάθε γενική ή ειδική διάταξη, που αντίκειται στις διατάξεις του παρόντος ή ρυθμίζει διαφορετικά τα θέματα που αποτελούν αντικείμενο αυτού.

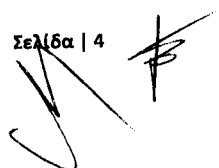
Άρθρο 37

Έναρξη ισχύος

Η ισχύς του νόμου αυτού αρχίζει από τη δημοσίευσή του στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, εκτός αν από τις διατάξεις του ορίζεται διαφορετικά».

II. Στο υπ' αριθμ. πρωτ. ΔΟΛ ΚΕΠ /Φ4-29/3187/15.3.2011 έγγραφο της υποβάλλουσας το υπό κρίση ερώτημα Υπηρεσίας γίνεται μνεία του ρυθμιστικού περιεχομένου των ως άνω διατάξεων της παρ. 7 του άρθρου 93 του Ν. 3852/2010 και των παρ. 1 και 2 του άρθρου 16 του Ν. 3448/2006, καθώς επίσης και του σχετικού με το άρθρο 16 του Ν. 3448/2006 αποσπάσματος της εισηγητικής έκθεσης. Εκτίθεται δε ότι ο Λ.Τ., μόνιμος υπάλληλος του κλάδου Διεκπεραίωσης Υποθέσεων Πολιτών, αφού εκλέχθηκε πρόεδρος της δημοτικής κοινότητας Πέτα του Δήμου Νικολάου Σκουφά Νομού Άρτας, επικαλούμενος την ως άνω παρ. 7 του άρθρου 93 του Ν. 3852/2010, επιδιώκει την απόσπαση ή μετάταξή του σε υπηρεσίες του Νομού Άρτας, αν και δεν έχει παρέλθει πενταετία από την ορκωμοσία του στο οικείο Κ.Ε.Π. (την 14.8.2007 στο Κ.Ε.Π. με κωδικό 214 του Δήμου Κεντρικών Τζουμέρκων Νομού Άρτας). Στο εν λόγω έγγραφο ερώτημα, συνοποβάλλονται : **α.** Η κατά τα ανωτέρω από 26.1.2011 αίτηση του Λ.Τ., **β.** η υπ' αριθμ. πρωτ. 3353/16.12.2010 (υπηρεσιακή) βεβαίωση του Πρωτοδικείου Άρτας, με την οποία βεβαιώνεται ότι ο προαναφερόμενος υπάλληλος εκλέχθηκε τακτικός σύμβουλος της δημοτικής κοινότητας Πέτα του Δήμου Νικολάου Σκουφά Νομού Άρτας και ανακηρύχθηκε ως τακτικός σύμβουλος αυτής, με την υπ' αριθμ. 23/2010 απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Άρτας, **γ.** το από 19.12.2010 πρακτικό ορκωμοσίας του με την ιδιότητα αυτή και **δ.** το από 2.1.2011 απόσπασμα της υπ' αριθμ. 1/2011 απόφασης (πρακτικού) συνεδρίασης του ως άνω συμβουλίου δημοτικής κοινότητας, με το οποίο ο Λ.Τ. αναδείχθηκε κατόπιν εκλογής πρόεδρος του.

III. Με τις προαναφερθείσες ρυθμίσεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 16 του Ν. 3448/2006, που καταλαμβάνουν τους μόνιμους και με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου υπαλλήλους των Κ.Ε.Π., θεσπίζεται η υποχρέωση αυτών για παραμονή στο Κ.Ε.Π. της τοποθέτησής τους τουλάχιστον για μία πενταετία, ώστε η εμπειρία, η οποία έχει αποκτηθεί στα συγκεκριμένα Κ.Ε.Π., να μην απωλεσθεί και να μην υπάρχουν φαινόμενα μετακίνησης, απόσπασης ή μετάταξης, που θα έχουν ως αποτέλεσμα τη διατάραξη της ισόρροπης και με πληθυσμιακά κριτήρια στελέχωσης τους εντός της οικείας Περιφέρειας, αποκλεισμένης της προ της παρόδου του χρονικού αυτού διαστήματος απόσπασης, μετάταξης ή μεταφοράς τους, κατ'



εφαρμογήν οποιασδήποτε γενικής ή ειδικής διάταξης επί ποινή αυτοδίκαιης ακυρότητας, με τις ρητές εξαιρέσεις της, με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης [ήδη, μετά το Π.Δ. 65/2011 (ΦΕΚ Α' 147), Υπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης] διενέργειας: **α)** εκούσιων αμοιβαίων μετατάξεων – μεταφορών ή αμοιβαίων αποσπάσεων των υπαλλήλων αυτών και **β)** εκούσιας μετάταξης, μεταφοράς ή απόσπασης υπαλλήλων των Κ.Ε.Π. που πάσχουν από δυσίατα ή ανίατα νοσήματα ή έχουν αναπηρία 67% και άνω.

Η προεκτεθείσα, ωστόσο, διάταξη της παρ. 7 του άρθρου 93 του Ν. 3852/2010, (όπως άλλωστε συνέβαινε και με την προϊσχύσασα –ανάλογου περιεχομένου- διάταξη της παρ. 8 του άρθρου 139 του Ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων») αποβλέπει στην παροχή διευκολύνσεων στους εκλεγόμενους δήμαρχους, δημοτικούς συμβούλους κ.λ.π., που συνίστανται, είτε στη μη μετάθεση ή απόσπαση αυτών εκτός των διοικητικών ορίων του δήμου στον οποίο εκλέχθηκαν, είτε, εφόσον αυτοί υπηρετούν στα διοικητικά όρια άλλου δήμου, στην, μετά από αίτησή τους, μετάθεση ή απόσπαση σε εκείνον που υπηρετούν, είτε, τέλος, στην περίπτωση που δεν υπάρχει αντίστοιχη υπηρεσία ή θέση, στη μετάθεση ή απόσπαση στην πλησιέστερη υπηρεσία προς το δήμο εκλογής τους, με απώτερο σκοπό την ευχερή και απρόσκοπτη άσκηση των καθηκόντων τους (Γνμδ.ΝΣΚ 466/2008, 271/2007, 106/2007). Η ανωτέρω νεότερη ρύθμιση της παρ. 7 του άρθρου 93 του Ν. 3852/2010 είναι ειδική, σε σχέση με τις ρυθμίσεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 16 του Ν. 3448/2006, κατά το μέρος κατά το οποίο ο νομοθέτης απέβλεψε στην ακώλυτη άσκηση των διευρυμένων αρμοδιοτήτων του προέδρου δημοτικής κοινότητας (άρθρο 81 του νόμου αυτού), η οποία είναι άρρηκτα συνδεδεμένη με την εξυπηρέτηση γενικότερου δημοσίου συμφέροντος. Άλλωστε, όπως ορίζεται και στη διάταξη του άρθρου 285 του Ν. 3852/2010, από την έναρξη ισχύος του κάθε (προγενέστερη) γενική ή ειδική διάταξη, η οποία είναι αντίθετη προς τις ρυθμίσεις του, καταργείται.

Επισημειώνεται, τέλος, ότι στο πλαίσιο της παρούσας γνωμοδότησης η ερμηνευόμενη διάταξη του άρθρου 93 παρ.7 δεν προβλέπει μετάταξη αλλά μετάθεση ή απόσπαση.

Κατ' ακολουθία, ο εξυπηρετούμενος κατά τα προεκτιθέμενα προέχων νομοθετικός σκοπός με τη νεότερη και ειδική διάταξη της παρ. 7 του άρθρου 93 του Ν. 3852/2010 δεν καταλείπει πεδίο εφαρμογής στις διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 16 στον Ν. 3448/2006, στην περίπτωση που μόνιμος υπάλληλος Κ.Ε.Π., ο οποίος εκλέχθηκε στο αξίωμα του προέδρου του συμβουλίου δημοτικής κοινότητας υποβάλλει αίτηση για την μετάθεση ή την απόσπασή του στα διοικητικά όρια του δήμου στον οποίο έχει εκλεγεί, παρότι δεν έχει συμπληρώσει πενταετία από την τοποθέτησή του στο Κ.Ε.Π..

Είναι αυτονόητο ότι, στην περίπτωση αυτή, η μετάθεση ή απόσπαση γίνεται αποκλειστικά προς εξυπηρέτηση της ασκήσεως των καθηκόντων του προέδρου του συμβουλίου δημοτικής κοινότητας και ότι, μετά τη λήξη της θητείας του, ως προέδρου του συμβουλίου δημοτικής κοινότητας ή την καθ' οιονδήποτε τρόπο απώλεια της ιδιότητας αυτής, ο υπάλληλος του κλάδου Διεκπεραίωσης Υποθέσεων Πολιτών, που έχει εκλεγεί στο παραπάνω αξίωμα, επανέρχεται αυτοδικαίως στο Κ.Ε.Π. της τοποθέτησής του προς συμπλήρωση της πενταετίας.

IV. Κατόπιν των προαναφερομένων το ΣΤ' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδοτεί, ομόφωνα, ότι μόνιμος υπάλληλος του κλάδου Διεκπεραίωσης Υποθέσεων Πολιτών, ο οποίος εκλέχθηκε στο αξίωμα του προέδρου του συμβουλίου δημοτικής κοινότητας, μπορεί να μετατεθεί ή αποσπαστεί, μετά από αίτησή του, κατ' εφαρμογή της παρ. 7 του άρθρου 93 του Ν. 3852/2010, στα διοικητικά όρια του δήμου στον οποίο έχει εκλεγεί, χωρίς να υποχρεούται να παραμείνει στο Κ.Ε.Π. της τοποθέτησής του τουλάχιστον για μια πενταετία σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 16 του Ν. 3448/2006.

Θ Ε Ω Ρ Η Θ Η Κ Ε

Αθήνα, 30-9-2011

Ο Πρόεδρος του Τμήματος

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΜΑΥΡΙΚΑΣ

Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ

Πάρεδρος του Ν.Σ.Κ.