



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

**ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ υπ' αριθ. 106/2007**

**ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ  
Γ' ΤΜΗΜΑΤΟΣ**

**Συνεδρίαση της 13<sup>ης</sup> Μαρτίου 2007**

**Σύνθεση:**

**Πρόεδρος:**

Γεώργιος Πουλάκος, Αντιπρόεδρος

**Μέλη:**

Πασχάλης Κισσούδης, Νικόλαος Μαυρίκας, Ιωάννης Τρίαντος, Αλέξανδρος Καραγιάννης, Ηλίας Δροσογιάννης, Ιωάννης Διονυσόπουλος, Ανδρέας Χαρλαύτης και Ασημίνα Ροδοκάλη.

**Εισηγητής:**

Νικόλαος Μαυρίκας, Νομικός Σύμβουλος

**Αριθμ. Ερωτήματος:**

Υπ' αριθμ. 4700/25-1-2007 έγγραφο Δ/σης Οργάνωσης και Λειτουργίας Ο.Τ.Α. (Τμήμα Προσωπικού Ο.Τ.Α.) Υπουργείου Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης.

**Περίληψη ερωτημάτων:**

Ενόψει των διατάξεων των άρθρων 139 παρ. 8 του ν. 3463/2006 και 114 του π.δ/τος 30/1996 και υπό το πραγματικό δεδομένο, ότι εκκρεμούν αιτήσεις υπαλλήλων φορέων του δημόσιου (ΕΘΕΛ ΑΕ, ΤΑΣ κ.λ.π.), που εξελέγησαν αιρετά όργανα Ο.Τ.Α. και των οποίων οι φορείς της οργανικής τους θέσεως δεν διαθέτουν αποκεντρωμένες υπηρεσίες, ούτε στα διοικητικά όρια του δήμου όπου έχουν εκλεγεί, ούτε στους πλησιέστερους δήμους, ετέθησαν τα ακόλουθα ερωτήματα :

α. Εάν οι εν λόγω υπάλληλοι, κατ' εφαρμογή των ανωτέρω διατάξεων, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 64 του Ν. 1416/1984, μπορούν να αποσπασθούν στον πλησιέστερο δήμο προς αυτόν όπου έχουν εκλεγεί για το σύνολο της θητείας τους.

# 49

β. Εάν, οι εν λόγω υπάλληλοι, κατ' εφαρμογή των ανωτέρω διατάξεων, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 19 παρ. 2β του Ν. 2344/1995, όπως ισχύουν, μπορούν να αποσπασθούν σε νομαρχίες για το σύνολο της θητείας τους.

γ. Εάν είναι δυνατή η απόσπαση υπαλλήλων Ο.Τ.Α. σε παραπλήσιο Ο.Τ.Α. από αυτόν που έχουν εκλεγεί και ποια διαδικασία θα τηρηθεί, δεδομένου ότι, σύμφωνα με τις διατάξεις που ισχύουν για τους υπαλλήλους των Ο.Τ.Α. (άρθρο 133 του Ν. 1188/1981, όπως ισχύει), επιτρέπεται η απόσπασή τους από δήμο σε δήμο μόνο για λόγους συνυπηρέτησης με συζύγους δημοσίου υπαλλήλους ή υπαλλήλους Ν.Π.Δ.Δ. ή Ο.Τ.Α. Σε καταφατική περίπτωση, αν είναι δυνατή και η απόσπαση ένστολου προσωπικού δημοτικής αστυνομίας, που έχει την ιδιότητα αιρετού οργάνου.

δ. Εάν οι αποσπάσεις αυτές είναι υποχρεωτικές, χωρίς να τηρείται η σχετική κατά περίπτωση διαδικασία και από ποιο φορέα θα καταβάλλονται οι αποδοχές, και

ε. Ποιος είναι αρμόδιος για την έκδοση των σχετικών αποφάσεων στις περιπτώσεις αποσπάσεων υπαλλήλων, που έχουν εκλεγεί αιρετά όργανα, από δήμο σε δήμο, από νομαρχία σε νομαρχία και από περιφέρεια σε περιφέρεια.

II. Υπό το προεκτεθέν ιστορικό και, τόσο επί του εγειρόμενου γενικότερου ερμηνευτικού προβληματισμού ο οποίος διαμορφώνει το περίγραμμα εφαρμογής των κρίσιμων διατάξεων, όσο και επί των κατ' ιδίαν ερωτημάτων, το τμήμα εγνωμοδότησεν, ως ακολούθως :

α. Από το άρθρο 139 παρ. 8 του ν. 3463/2006 (Α, 114) με τον οποίο κυρώθηκε ο Κώδικας Δήμων και Κοινοτήτων, προβλέπονται τα εξής :

«Δημόσιοι υπάλληλοι και υπάλληλοι των φορέων του δημοσίου τομέα, όπως αυτός είναι οριοθετημένος κατά το χρόνο ανακήρυξης των υποψηφίων, με οποιαδήποτε σχέση και αν υπηρετούν, εκλεγόμενοι δήμαρχοι, πρόεδροι Κοινοτήτων, δημοτικοί και κοινοτικοί σύμβουλοι, καθώς και σύμβουλοι δημοτικών και τοπικών διαμερισμάτων, διαρκούσης της θητείας τους, δεν μετατίθενται ούτε αποσπώνται εκτός των διοικητικών ορίων του Δήμων ή της Κοινότητας στην οποία έχουν εκλεγεί.

Οι υπάλληλοι αυτοί, εφόσον υπηρετούν στα διοικητικά όρια άλλου Δήμου ή Κοινότητας, 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 ή την Κοινότητα όπου εξελέγησαν».

βι. Κατά το άρθρο 114 του π.δ/τος 30/1996 (Α, 21) του Κώδικα Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης «Δημόσιοι υπάλληλοι και υπάλληλοι των φορέων του δημόσιου τομέα όπως αυτός προσδιορίζεται στο άρθρο 51 του Ν. 1892/1990, καθώς και οι υπάλληλοι των δημοσίων επιχειρήσεων, τραπεζών και οργανισμών κοινής ωφέλειας που εξέρχονται του δημόσιου τομέα με οποιαδήποτε σχέση και αν υπηρετούν, εκλεγόμενοι Νομάρχες, μέλη του νομαρχιακού συμβουλίου ή πρόεδροι ή μέλη των συμβουλίων δημοτικών διαμερισμάτων, διαρκούσης της θητείας τους δεν μετατίθενται ούτε αποσπώνται εκτός νομού, στον οποίο έχουν εκλεγεί, εφαρμοζομένων κατά τα λοιπά των διατάξεων της παραγράφου 10 του άρθρου 57 του Ν. 1943/1993».

ii. Εξάλλου, από την παράγραφο 10 του άρθρου 57 του ν. 1943/1991 (Α, 50), όπως ισχύει μετά την προσθήκη της παραγ. 10 του άρθρου 9 του ν. 2130/1993 (Α, 62), ορίζονται, κατά τρόπο, σχεδόν, ταυτόσημο, τα ακόλουθα :

«Δημόσιοι υπάλληλοι και υπάλληλοι των φορέων του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται στο άρθρο 51 του ν. 1892/1990, με οποιαδήποτε σχέση και αν υπηρετούν, εκλεγόμενοι δήμαρχοι, πρόεδροι κοινοτήτων, δημοτικοί, κοινοτικοί ή νομαρχιακοί σύμβουλοι, διαρκούσης της θητείας τους δεν μετατίθενται ούτε αποσπώνται εκτός του δήμου ή της κοινότητας στην οποία έχουν εκλεγεί.

Οι υπάλληλοι αυτοί, εφ' όσον υπηρετούν σε άλλο δήμο, ή κοινότητα, μετά από αίτησή τους μετατίθενται ή αποσπώνται στην πόλη ή το χωριό όπου έχουν εκλεγεί. Σε περίπτωση που δεν υπάρχει αντίστοιχη υπηρεσία ή θέση, μετατίθενται ή αποσπώνται σε υπηρεσία της πλησιέστερης πόλης ή χωριού του δήμου ή της κοινότητας όπου εκλέχθηκαν.....».

γi. Όπως προκύπτει από τις προεκτεθείσες διατάξεις (άρθρο 139 παρ. 8 Δ.Κ.Κ., άρθρο 114 Κ.Ν.Α. και άρθρο 57 παρ. 10 ν. 1943/1991) τα αιρετά όργανα της Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Τοπικής Αυτοδιοίκησης, εφόσον είναι υπάλληλοι, που υπηρετούν στο Δημόσιο ή σε φορείς του δημόσιου τομέα, όπως αυτός είναι οριοθετημένος κατά το χρόνο ανακήρυξης των υποψηφίων (για τους δήμους και κοινότητες) ή σύμφωνα με το άρθρο 51 του ν. 1892/1990 (για τις Νομαρχιακές Αυτοδιοικήσεις), εφόσον υπηρετούν στα διοικητικά όρια άλλου δήμου ή κοινότητας, μετατίθενται ή αποσπώνται εκεί όπου έχουν εκλεγεί. Σε περίπτωση, εξάλλου, που δεν υπάρχει αντίστοιχη υπηρεσία ή θέση, μετατίθενται

ή αποσπώνται στην πλησιέστερη υπηρεσία προς το Δήμο ή την Κοινότητα, όπου εξελέγησαν.

ii. Η RATIO LEGIS είναι προφανής και κατατείνει στην διασφάλιση, κυρίως, της απρόσκοπτης άσκησης των καθηκόντων των αιρετών, που είναι υπάλληλοι του Δημοσίου ή φορέων του δημόσιου τομέα και οι οποίοι δεν δικαιούνται ειδικής αδείας, από τους προμνημονευθέντες φορείς της οργανικής τους θέσης, για όλο το διάστημα της θητείας τους (βλ. και άρθρο 139 παραγρ. 1 έως και 4 ν. 3463/2006).

iii. Οι προειρημένες διατάξεις έχουν, ως εκ τούτου ειδικό χαρακτήρα και κατισχύουν οιασδήποτε αντιθέτου (πρβλ. Διοικ. Εφετ. Θεσ. 13/1996, Ε.Δ.Δ.Κ. 1996 σελ. 614).

di. Η γενικότερη θεώρηση, εφαρμογής των περί των πρόκειται διατάξεων, προς αντιμετώπιση των επί μέρους ερωτημάτων, σε συνδυασμό με το ιστορικό επί των οποίων εδράζονται [υπάλληλοι που ανεδείχθησαν αιρετοί και που κατέχουν οργανικές θέσεις φορέων, οι οποίοι στερούνται αποκεντρωμένων υπηρεσιών] συμπλέκεται, αποκλειστικώς, με την αυτοτελή πρόβλεψη της προειρημένης διάταξης, σύμφωνα με τις οποίες «..... Οι υπάλληλοι, εφόσον υπηρετούν στα διοικητικά όρια άλλου Δήμου ή Κοινότητας, 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 ή την Κοινότητα, όπου εξελέγησαν».

ii. Ο προαναφερθείς ειδικός χαρακτήρας της αυτής διάταξης δεν αποεμπλέκει τις προειρημένες μεταθέσεις από τη γενικότερη αρχή, ήτοι την ανάγκη ύπαρξης άλλης ομοταγούς αρχής του αυτού ειδικότερου κλάδου (βλ. Τάχου – Ι. Συμεωνίδη : Ερμ. Υ.Κ. – έκδοση 1999 σελ. 548 πρβλ. Διοικ. Εφετείο Αθηνών 1037/1994). Εάν συνέτρεχε αντίθετη βούληση του νομοθέτη αυτή θα έπρεπε να είχε διαληφθεί με τη ρητή πρόβλεψη της, κατά παρέκκλιση των ισχυουσών διατάξεων, συντέλεσης των περί των πρόκειται μεταθέσεων.

Δεν μπορεί, επίσης, να συναχθεί επιχείρημα υπέρ της αντίθετης εκδοχής εκ της αναφοράς της κρίσιμης διάταξης, ότι «σε περίπτωση που δεν υπάρχει αντίστοιχη υπηρεσία μετατίθενται ή αποσπώνται στην πλησιέστερη υπηρεσία προς το Δήμο ή την Κοινότητα όπου εξελέγησαν». Τούτο, διότι, η ύπαρξη «αντίστοιχης», ήτοι της ίδιας αρχής ή ομοταγούς, εν πάση περιπτώσει, υπηρεσίας, προς μετάθεση στο Δήμο ή την Κοινότητα της εκλογής, λειτουργεί στο πλαίσιο της ταυτότητας του νομικού λόγου και για την πλησιέστερη. Η μη εκ

νέου αναφορά της λέξης «αντίστοιχης» έγινε, προφανώς, προς αποφυγή άσκοπης επανάληψης.

iii. Υπό τις ανωτέρω παραδοχές, κατά την ομόφωνη γνώμη του τμήματος, οι ρυθμίσεις των προειρημένων διατάξεων (άρθρα 139 παρ. 8 Δ.Κ.Κ. και 114 Κώδικα Ν.Α.) δεν παρέχουν δυνατότητα μετάθεσης αιρετών οργάνων της πρωτοβάθμιας και της δευτεροβάθμιας αυτοδιοίκησης σε υπηρεσίες που εδρεύουν στους Δήμους ή στις Κοινότητες όπου εξελέγησαν ή, ακόμη, στις πλησιέστερες προς αυτές, όταν οι υπηρεσίες, φορέων του δημόσιου τομέα, στις οποίες ανήκουν οργανικά, δεν διαθέτουν αποκεντρωμένες αντίστοιχες.

ει. Οι ανωτέρω υπάλληλοι (που ανήκουν οργανικά σε φορείς του δημόσιου τομέα, οι οποίοι δεν διαθέτουν αποκεντρωμένες υπηρεσίες) και υπό την παραδοχή, ότι η απόσπαση έχει αφ' εαυτής προσωρινό χαρακτήρα, θα μπορούσαν να αποσπασθούν μόνο σε υπηρεσία του πλησιέστερου Ο.Τ.Α. προς εκείνο, όπου εξελέγησαν για όλα το διάστημα της τετραετούς θητείας τους. Υπό τυχόν διάφορη εκδοχή θα εξοβελίζετο, πλήρως, τόσο η προμνημονευθείσα **RATIO LEGIS**, όσο και ο ειδικός χαρακτήρας των κρίσιμων διατάξεων, ενώ παράλληλα θα ετίθεντο σε ήσσονα μοίρα, έναντι συναδέλφων τους, οι οποίοι ανήκουν οργανικά σε φορείς του δημόσιου τομέα, των οποίων η λειτουργική δομή είναι αναπτυγμένη και σε επίπεδο αντίστοιχων αποκεντρωμένων υπηρεσιών, τοσούτο μάλλον καθόσον και ο Υπαλληλικός Κώδικας προβλέπει, ρητώς, τη διατήρηση ειδικών διατάξεων, ως οι προκείμενες, που αφορούν αποσπάσεις (άρθρο 68 παραγρ. 12 ν. 3528/2007, Φ.Ε.Κ. Α-26).

Κατά τη γνώμη, όμως, του αντιπροέδρου Γεωργίου Πουλάκου, εφόσον δεν υφίσταται πρόβλεψη, στις προειρημένες διατάξεις, για τη δυνατότητα απόσπασης των υπαλλήλων, που κατέχουν οργανικές θέσεις σε φορείς, οι οποίοι στερούνται αποκεντρωμένων υπηρεσιών, οι περί των πρόκειται αποσπάσεις στερούνται νομίμου ερείσματος.

ii. Είναι, ακόμη, αυτονόητο, ότι η απόσπαση δεν μπορεί να συντελεσθεί σε υπηρεσία του πρωτοβάθμιου Ο.Τ.Α., όπου έχουν εκλεγεί, προς αποτροπή του κατ' άρθρο 29 παρ. 1β του Δ.Κ.Κ. (ν. 3463/2006) ασυμβιβάστου.

### **III. Επί των υπό στοιχεία α' και β' ερωτημάτων :**

αι. Από τη διάταξη του άρθρου 64 παρ. 1 του ν. 1416/1984 (Α, 18) ορίζονται τα ακόλουθα :

«1. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών και του αρμόδιου κατά περίπτωση Υπουργού ύστερα από σύμφωνη γνώμη του αρμοδίου διοικητικού

« συμβουλίου ή του αρμόδιου διοικητή, επιτρέπεται απόσπασση υπαλλήλων του  
 « δημόσιου τομέα όπως αυτός προσδιορίζεται από τις διατάξεις της παραγράφου 6  
 « του άρθρου 1 του νόμου 1256/1982, σε φορείς οργανισμών τοπικής  
 « αυτοδιοίκησης ή νομικά πρόσωπα, ιδρύματα ή αμιγείς επιχειρήσεις δημοτικές ή  
 « κοινοτικές ή σε αναπτυξιακούς συνδέσμους ή σε τοπική ένωση δήμων και  
 « κοινοτήτων ή στην κεντρική ένωση δήμων και κοινοτήτων Ελλάδας για την  
 « αντιμετώπιση πρόσκαιρων ή εποχιακών αναγκών και για χρονικό διάστημα μέχρι  
 « δύο έτη. Η απόφαση για την απόσπαση εκδίδεται ύστερα από αίτηση του  
 « ενδιαφερόμενου φορέα και γραπτή συγκατάθεση του υπαλλήλου που  
 αποσπάται».

ii. Εξάλλου, στην παράγραφο 2β του άρθρου 19 του ν. 2344/1995 (Α, 212)  
 όπως έχει τροποποιηθεί με την παραγρ. 22 του άρθρου 15 του ν. 2503/1997 (Α,  
 107) διαλαμβάνονται τα εξής :

«Με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και  
 « Αποκέντρωσης και του αρμόδιου κατά περίπτωση Υπουργού, ύστερα από  
 « σύμφωνη γνώμη του οικείου διοικητικού συμβουλίου ή του οικείου διοικητή και  
 « γνώμη του οικείου νομάρχη ή του προέδρου της ενιαίας νομαρχιακής  
 « αυτοδιοίκησης, για την κεντρική της υπηρεσία, επιτρέπεται η απόσπασση  
 « υπαλλήλων φορέων του δημόσιου τομέα, όπως αυτός είχε οριοθετηθεί με το  
 « άρθρο 1 παράγραφος 6 του ν. 1256/1982, οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης  
 « πρώτου βαθμού και των νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου, Τ.Ε.Δ.Κ.  
 « και Κ.Ε.Δ.Κ.Ε., σε νομαρχιακές αυτοδιοικήσεις, νομαρχιακά διαμερίσματα και για  
 « κεντρικές υπηρεσίες των ενιαίων νομαρχιακών αυτοδιοικήσεων για αντιμετώπιση  
 « υπηρεσιακών αναγκών «και για χρονικό διάστημα δύο (2) ετών με δυνατότητα  
 « ανανέωσης για ένα (1) ακόμη έτος με την ίδια ως άνω διαδικασία. Ειδικά για την  
 « απόσπασση υπαλλήλων Υπουργείων δεν απαιτείται γνώμη υπηρεσιακού  
 συμβουλίου.....

.....».

βi. Οι προειρημένες διατάξεις έχουν αυτόνομο ρυθμιστικό πεδίο, το οποίο  
 δεν καταλαμβάνει την κρισιολογούμενη κατηγορία υπαλλήλων, που έχουν  
 αναδειχθεί αιρετά όργανα της τοπικής αυτοδιοίκησης και για τα οποία, άλλωστε,  
 υφίστανται οι προμνημονευθείσες ειδικές νομοθετικές προβλέψεις (άρθρα 139  
 παρ. 8 Δ.Κ.Κ. και 114 Κώδικα Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης).

Σε κάθε περίπτωση οι αποσπάσεις αυτές, δεν εξαντλούν το χρονικό  
 διάστημα της τετραετούς διάρκειας της θητείας, εφόσον, η μεν διάταξη του

άρθρου 64 παρ. 1 του ν. 1416/1984 καλύπτει διετές διάστημα απόσπασης, η δε ρύθμιση του άρθρου 19 παρ. 2β του ν. 2344/1995 αναφέρεται σε διετές, επίσης, διάστημα με δυνατότητα παράτασης για ένα, ακόμη, έτος.

ii. Οι ανωτέρω διατάξεις, δεν αποκλείεται να εφαρμοστούν, αυτόνομα, όχι, δηλαδή, υπό την ιδιότητα των αποσπώμενων ως αιρετών οργάνων και για το χρονικό, μόνο, διάστημα που προβλέπουν, χωρίς, εκ τούτου, να εξαντλείται και η θητεία τους.

γ. Κατ' ακολουθία, κατά την ομόφωνη γνώμη του τμήματος, οι προειρημένες διατάξεις δεν μπορεί να τύχουν εφαρμογής για τις αποσπάσεις της ανωτέρω κατηγορίας υπαλλήλων, υπό την ιδιότητά τους ως αιρετών οργάνων και για όλο το διάστημα της θητείας τους. Δεν αποκλείεται, όμως, η αυτόνομη εφαρμογή τους απεξαρτημένη, δηλαδή, από την ιδιότητα των αιρετών και από τη διάρκεια της θητείας τους.

#### **IV. Επί του υπό στοιχείο γ' ερωτήματος :**

α. Το ανωτέρω ερώτημα τίθεται επί εσφαλμένης βάσεως. Τούτο, διότι, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 133 του Κώδικα Καταστάσεως Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων (Ν. 1188/1981, Α-2004) «Ειδικές διατάξεις νόμων που επιτρέπουν την απόσπαση υπαλλήλων σε κρατικές υπηρεσίες ή σε άλλον οργανισμό τοπικής αυτοδιοίκησης ή σε υπηρεσίες νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου ή οργανισμών κοινής ωφέλειας εξακολουθούν να ισχύουν .....».

β. Υπό το προεκτεθέν περιεχόμενο και υπό την προμνημονευθείσα παραδοχή, ότι, δηλαδή, οι διατάξεις των άρθρων 139 παρ. 8 του Δ.Κ.Κ. και 114 του Κώδικα Ν.Α. έχουν κατισχύοντα ειδικό χαρακτήρα, δεν καθιερύεται, από τη διάταξη του άρθρου 133 του ν. 1188/1981, κώλυμα συντέλεσης των περιών πρόκειται αποσπάσεων σε άλλο Οργανισμό Τοπικής Αυτοδιοίκησης, ανεξαρτήτως του γεγονότος, ότι το περαιτέρω ρυθμιστικό πεδίο της ίδιας διάταξης περιορίζει το εύρος των αποσπάσεων (συνυπυρέτηση συζύγων).

γ. Περαιτέρω, καίτοι στο π.δ/μα 23/2002 (Α, 19), που αναφέρεται και σε θέματα υπηρεσιακής κατάστασης του ειδικού ένστολου προσωπικού της Δημοτικής Αστυνομίας, δεν προβλέπεται, ρητώς, η δυνατότητα απόσπασης, εν τούτοις, εξ' αυτού δεν παρέπεται, ότι αποκλείεται, όταν συντρέχει περίπτωση ειδικών ρυθμίσεων, όπως εν προκειμένω, για όσους εκ τούτων, έχουν εκλεγεί αιρετά όργανα της τοπικής αυτοδιοίκησης. Σε κάθε, όμως, περίπτωση η

απόσπαση θα πρέπει να συνυφαίνεται με τον πλησιέστερο, πρωτοβάθμιο Ο.Τ.Α., στον οποίο έχει συσταθεί Δημοτική Αστυνομία.

δ. Κατ' ακολουθία, κατά την ομόφωνη γνώμη του τμήματος, για τις κρίσιμες αποσπάσεις δεν συντρέχει κώλυμα, κατ' άρθρο 133 του ν. 1188/1981, ούτε για όσους εκ των αιρετών έχουν την ιδιότητα του ειδικού ένστολου προσωπικού της Δημοτικής Αστυνομίας.

#### **V. Επί του υπό στοιχείο δ' ερωτήματος :**

α. Οι προεκτεθείσες διατάξεις των άρθρων 139 παρ. 8 του Δ.Κ.Κ. και 114 του Κ.Ν.Α. έχουν ειδικό χαρακτήρα, υπό την προμνημονευθείσα έννοια, ήτοι της απόσπασης των αιρετών οργάνων σε αντίστοιχη υπηρεσία της έδρας του Ο.Τ.Α. εκλογής τους ή σε περίπτωση ανυπαρξίας προς την πλησιέστερη, άνευ συνδρομής των λοιπών ουσιαστικών προϋποθέσεων (αντιμετώπιση σοβαρών και επείγουσών αναγκών προσωρινού χαρακτήρα) και κατά προτίμηση, έναντι τυχόν υπάρχουσών λοιπών αιτήσεων περί απόσπασης (πρβλ. Σ.Τ.Ε. 1481/1999).

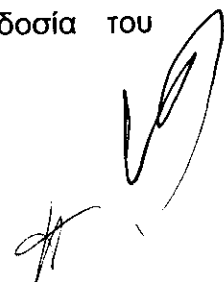
β. Εξάλλου, οι ίδιες διατάξεις, από πλευράς διαδικασίας συντέλεσης της απόσπασης εμφανίζουν κενό, εφόσον δεν την προσδιορίζουν.

Ως εκ τούτου και με το πρόσθετο δεδομένο, ότι δεν καθορίζουν την πραγματοποίησή τους, κατά παρέκκλιση των οικείων διατάξεων, θα πρέπει να γίνει δεκτό, ότι ακολουθείται η σχετική διαδικασία, όπως αυτή οριοθετείται από τη σχετική νομοθεσία που διέπει το φορέα της οργανικής θέσης.

γ. Η σύμπραξη στην όλη διαδικασία του αρμοδίου προς διορισμό οργάνου του Ο.Τ.Α. υποδοχής δια της εκδόσεως σχετικής εκ μέρους του, εγκριτικού χαρακτήρα αποφάσεως, καίτοι θα μπορούσε να αποτελέσει ανασχετικό παράγοντα πραγματοποίησης της απόσπασης, εν τούτοις, κατά τη γνώμη μου, συμπορεύεται με τις ανάλογες προβλέψεις, τόσο του Υπαλληλικού Κώδικα, όσο και του Κώδικα Καταστάσεως Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων (άρθρα 68 παρ. 1 και 2 ν. 3520/2007 και 133 παρ. 3 του ν. 1188/1981).

δi. Από τη διάταξη του άρθρου 68 παρ. 10 του Υ.Κ. προβλέπεται, ότι με την απόφαση απόσπασης καθορίζεται και η υπηρεσία την οποία βαρύνει η μισθοδοσία του αποσπώμενου.

Εξάλλου, κατά τη διάταξη του άρθρου 133 παρ. 3 του Κώδικα Καταστάσεως Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων η μισθοδοσία του αποσπώμενου βαρύνει τον Ο.Τ.Α. υποδοχής.





ii. Υπό το δεδομένο, ότι για τις προειρημένες αποσπάσεις δεν εκδίδεται κοινή απόφαση, ενώ, παράλληλως, ο ειδικός χαρακτήρας τους καθιστά οιοσδήποτε υποχρεωτική τη συντέλεσή τους, με παράλληλη συνεκτίμηση των ειδικών προβλημάτων, που συνάπτονται με την κατάρτιση και αναθεώρηση των προϋπολογισμών των Ο.Τ.Α., έχω τη γνώμη ότι η σχετική δαπάνη θα πρέπει να βαρύνει το φορέα της οργανικής τους θέσης.

ε. Κατ' ακολουθία, κατά την ομόφωνη γνώμη του τμήματος, η διαδικασία απόσπασης της περί ης πρόκειται κατηγορίας υπαλλήλων κινείται σύμφωνα με τη νομοθεσία του φορέα της οργανικής τους θέσης. Για να καταστεί υποχρεωτική απαιτείται και εγκριτική απόφαση του αρμόδιου προς διορισμό οργάνου του οικείου Ο.Τ.Α. υποδοχής. Η μισθοδοσία του αποσπώμενου βαρύνει το φορέα της οργανικής του θέσης.

#### **VI. Επί του υπό στοιχείο ε' ερωτήματος :**

α. Όπως έχει προδιαληφθεί η δυνατότητα απόσπασης αιρετών οργάνων Ο.Τ.Α., οι οποίοι υπηρετούν σε φορείς του δημόσιου τομέα, που δεν διαθέτουν αποκεντρωμένες υπηρεσίες είναι δυνατή, μόνο, σε υπηρεσία του πλησιέστερου Ο.Τ.Α. έναντι της έδρας εκείνου στον οποίο εξελέγησαν.

βi. Υπό την ανωτέρω παραδοχή το ανωτέρω ερώτημα περιορίζεται κατά το σκέλος που συνάπτεται με απόσπαση σε Ο.Τ.Α.

ii. Ως εκ τούτου, κατά την ομόφωνη γνώμη του τμήματος, αρμόδιο όργανο προς έκδοση της οικείας εγκριτικής απόφασης, για την ολοκλήρωση της διαδικασίας απόσπασης είναι το αρμόδιο προς διορισμό όργανο του Ο.Τ.Α. υποδοχής.

VII. α. Ανακεφαλαιωτικά το τμήμα εγνωμοδότησεν, ομοφώνως, ότι κατ' εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 139 παρ. 8 του ν. 3463/2006 (Δ.Κ.Κ.) και 114 του π.δ/τος 30/1996 (Κ.Ν.Α.), υπάλληλοι οι οποίοι κατέχουν οργανικές θέσεις σε φορείς του δημόσιου τομέα, που δεν διαθέτουν αποκεντρωμένες υπηρεσίες και οι οποίοι έχουν εκλεγεί αιρετά όργανα της τοπικής αυτοδιοίκησης (πρωτοβάθμιας και δευτεροβάθμιας), δεν είναι δυνατόν να μετατεθούν.

Οι προειρημένοι υπάλληλοι είναι δυνατόν να αποσπασθούν, μόνο, σε υπηρεσίες Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (αμφότερων των βαθμών), που είναι πλησιέστερες προς την έδρα εκείνων, όπου εξελέγησαν (κατά πλειοψηφία, ψήφοι επτά, έναντι μιάς).

**β.** Επί των ειδικότερων ερωτημάτων τα οποία συνάπτονται, αποκλειστικώς, με την προαναφερθείσα κατηγορία υπαλλήλων, το τμήμα εγνωμοδότησεν, ομοφώνως, ως ακολούθως :

i. Οι διατάξεις των άρθρων 64 παρ. 1 του ν. 1416/1984 και 19 παρ. 2β' του ν. 2344/1995 δεν μπορούν να τύχουν εφαρμογής για τις αποσπάσεις της ανωτέρω κατηγορίας υπαλλήλων, υπό την ιδιότητά τους, ως αιρετών οργάνων και για όλο το διάστημα της θητείας τους. Δεν αποκλείεται, όμως, η αυτόνομη εφαρμογή των ίδιων διατάξεων, απεξαρτημένη, δηλαδή, από την ιδιότητα των αιρετών και από τη διάρκεια της θητείας τους.

ii. Δεν παρεμποδίζεται η συντέλεση των περιών πρόκειται αποσπάσεων από τη διάταξη του άρθρου 133 του ν. 1188/1981.

Επίσης είναι δυνατή, στο πλαίσιο των κρίσιμων διατάξεων (άρθρα 139 παρ. 8 Δ.Κ.Κ. και 114 Κ.Ν.Α.) η απόσπαση του ειδικού ένστολου προσωπικού της Δημοτικής Αστυνομίας, μόνο σε πρωτοβάθμιο Ο.Τ.Α., στον οποίο έχει συσταθεί Δημοτική Αστυνομία.

iii. Η διαδικασία απόσπασης της αυτής κατηγορίας υπαλλήλων κινείται σύμφωνα με τη νομοθεσία του φορέα της οργανικής τους θέσης. Για να καταστεί υποχρεωτική, απαιτείται και εγκριτική απόφαση του αρμόδιου προς διορισμό οργάνου του οικείου Ο.Τ.Α.

Η μισθοδοσία του αποσπώμενου βαρύνει το φορέα της οργανικής του θέσης.

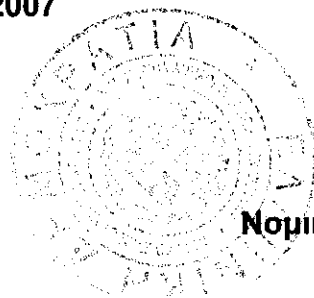
και iv. Αρμόδιο όργανο προς έκδοση της οικείας εγκριτικής απόφασης συντέλεσης της απόσπασης, είναι το αρμόδιο προς διορισμό όργανο του Ο.Τ.Α. υποδοχής.

### ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα ...13...Μαρτίου 2007

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Πουλάκος  
Αντιπρόεδρος Ν.ΣΚ.



Ο Εισηγητής

Νικόλαος Μαυρίκας  
Νομικός Σύμβουλος του Κράτους