



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΑΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ υπ' αριθ. 71/2007

ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
Γ' ΤΜΗΜΑΤΟΣ
Συνεδρίαση της 20^{ης} Φεβρουαρίου 2007

Σύνθεση :
Πρόεδρος :

Μέλη:

Γεώργιος Πουλάκος, Αντιπρόεδρος ΝΣΚ.
Πασχάλης Κισσούδης, Νικόλαος Μαυρίκας, Ιωάννης
Τρίαντος, Αλέξανδρος Καραγιάννης, Ηλίας
Δροσογιάννης, Ιωάννης Διονυσόπουλος, Ανδρέας
Χαρλαύτης, Νομικοί Σύμβουλοι.


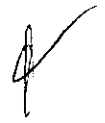
Εισηγητής :

Αριθμ. Ερωτ:

Μαρία Δεληγιάννη Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.
Το Α.Π. οικ. 60072/6.12.2006 έγγραφο της Γενικής
Δ/σης Τοπικής Αυτοδιοίκησης, Δ/ση Οργάνωσης
και Λειτουργίας Ο.Τ.Α., Τμήμα Προσωπικού Ο.Τ.Α.
του Υπουργείου Εσωτερικών Δημόσιας Διοίκησης και
Αποκέντρωσης.

Περίληψη Ερωτήμ: Ερωτάται κατ' εκτίμηση του ανωτέρω εγγράφου:

α) Αν ενόψει των διατάξεων του άρθρου 1 παρ. 1 και
2 και άρθρου 16 παρ. 5 του Ν.1256/1982, όπως
ισχύουν, σε συνδυασμό με τη διάταξη της παρ. Β1 του
άρθρου 69 του Ν. 2065/1992 περί θεμάτων
προσωπικού των κρατικών ορχηστρών Αθηνών και
Θεσσαλονίκης οι μουσικοί που κατατάσσονται ή
κατέχουν θέσεις ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου σε
Ο.Τ.Α. με καθήκοντα μουσικού ή διδασκαλίας
μουσικών οργάνων μπορούν να κατέχουν και δεύτερη
θέση στο Δημόσιο ή σε Ο.Τ.Α.; και β) Αν το ανωτέρω
προσωπικό δεν εμπίπτει στην απαγόρευση της
διπλοθεσίας, εμπίπτει στους περιορισμούς της παρ. 1
του άρθρου 21 του ν.1400/1983, όπως προστέθηκαν
στην παρ.2 του άρθρου 1 του ν.1256/1982, σχετικά με
τις αποδοχές της δεύτερης ή πολλαπλής
απασχόλησης;

 1 

1. Επί των άνω ερωτημάτων το Νομικό Συμβούλιο γνωμοδότησε ομοφώνως ως εξής:

A. Από τις διατάξεις του άρθρου 104 παρ. 1 και 2 του Συντάγματος ορίζεται ότι:

«1. Κανένας από τους υπαλλήλους που αναφέρονται στο προηγούμενο άρθρο δεν μπορεί να διορισθεί σε άλλη θέση δημόσιας υπηρεσίας ή οργανισμού τοπικής αυτοδιοίκησης ή άλλου νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου ή δημόσιας επιχείρησης ή οργανισμού κοινής ωφέλειας. Κατ' εξαίρεση μπορεί να επιτραπεί με ειδικό νόμο ο διορισμός και σε δεύτερη θέση, εφόσον τηρούνται οι διατάξεις της επόμενης παραγράφου.

2. Οι κάθε είδους πρόσθετες αποδοχές ή απολαβές των υπαλλήλων του προηγούμενου άρθρου δεν μπορεί να είναι κατά μήνα ανώτερες από το σύνολο των αποδοχών της οργανικής τους θέσης.»

Στο άρθρο 1 παρ. 1 και 2 του Ν.1256/1982 όπως η παράγραφος 2 συμπληρώθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 21 του Ν.1400/1983, ο οποίος νόμος είναι εκτελεστικός του συντάγματος προβλέπονται τα ακόλουθα:

«1. Απαγορεύεται στους λειτουργούς ή υπαλλήλους έμμισθους και άμισθους πολιτικούς και στρατιωτικούς ή μισθωτούς που απασχολούνται στο Δημόσιο και τα Κρατικά Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου και Ιδιωτικού Δικαίου του άρθρου 9 του Ν 1232/1982 για την "επιναφορά σε ισχύ τροποποίηση και συμπλήρωση των διατάξεων του Ν.Δ. 4352/1964 και άλλες διατάξεις" και, άσχετα από τη φύση της σχέσεως που τους συνδέει με το Δημόσιο ή το νομικό πρόσωπο, να διορισθούν ή προσληφθούν και σε δεύτερη θέση ή απασχόληση στο δημόσιο τομέα αυτό, τόσο στην ημεδαπή, όσο και στην αλλοδαπή.

2. Ως δεύτερη θέση ή απασχόληση κατά την προηγούμενη παράγραφο δεν νοείται η συμμετοχή σε ειδικό διοικητικό δικαστήριο, ή συμβούλιο, ή επιτροπή ή ομάδα εργασίας, μόνιμης ή ευκαιριακής μορφής όταν η απασχόληση σ' αυτά δεν είναι πλήρης και έμμισθη. Επίσης ως δεύτερη απασχόληση δεν νοείται η απασχόληση που δεν είναι κατά πλήρες ωράριο εργασίας, εφόσον η καταβαλλόμενη γι αυτή ακαθάριστη αμοιβή δεν υπερβαίνει το βασικό μισθό του 6ου βαθμού και το σύνολο των καθαρών τακτικών απολαβών και από τις δύο απασχολήσεις ή τη θέση και τη μερική απασχόληση δεν υπερβαίνει το διπλάσιο του βασικού μισθού του 2^{ου}



βαθμού. Η πολλαπλή απασχόληση επιτρέπεται με τον περιορισμό ότι το σύνολο των καθαρών τακτικών απολαβών δεν μπορεί να υπερβαίνει το βασικό μισθό του 3ου βαθμού. Σε περίπτωση υπέρβασης του ορίου αυτού περικόπτεται το επιπλέον από τις απολαβές της θέσης στο Δημόσιο και, αν και οι δύο θέσεις ή απασχολήσεις ανήκουν στο Δημόσιο, από τη χρονικά δεύτερη θέση ή απασχόληση.»

Στην παρ. 6 του ίδιου άρθρου προβλέπεται ότι : « Η αληθινή έννοια της παρ. 1 του άρθρου 9 του νόμου 1232/1982 για την "επιαναφορά σε ισχύ, τροποποίηση και συμπλήρωση των διατάξεων του Ν.Δ. 4352/1964 και άλλες διατάξεις" είναι ότι στο δημόσιο τομέα περιλαμβάνονται όλοι οι κρατικοί φορείς ανεξάρτητα από το καθεστώς δημοσίου ή ιδιωτικού ή μικτού δικαίου που τους διέπει ήτοι:

α) οι Κρατικές ή Δημόσιες υπηρεσίες, όπως εκπροσωπούνται από το νομικό πρόσωπο του Δημοσίου,

β) οι Κρατικοί ή Δημόσιοι Οργανισμοί σαν κρατικά νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου», ενώ κατά το άρθρο 19 παρ. 5 του Ν. 1586/1986 (Α 37) «Η αληθινή έννοια της περίπτωσης β' της παραγράφου 6 του άρθρου 1 του ν. 1256/1982 είναι ότι σ' αυτή περιλαμβάνονται και οι οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης.»

Στην παρ. 5 του άρθρου 16 του Ν.1256/82 ορίζεται ότι : « Στους περιορισμούς των παρ. 1, 2 και 3 του άρθρου 1 του παρόντος δεν περιλαμβάνονται:..... γ) Οι μουσικοί και καθηγητές καλλιτεχνικών μαθημάτων.»

Στο άρθρο 69 παρ.Β του ν 2065/1992 , με το οποίο ρυθμίζονται θέματα του καλλιτεχνικού προσωπικού των Κρατικών Ορχηστρών Αθηνών και Θεσσαλονίκης (ΦΕΚ 113 Α') προβλέπεται ότι: «1. Απαγορεύεται στο καλλιτεχνικό προσωπικό της ορχήστρας να διορισθεί ή προσληφθεί σε δεύτερη θέση ή απασχόληση στο δημόσιο τομέα.»

Β. Από τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτουν τα ακόλουθα:

Με το άρθρο 104 του Συντάγματος θεσπίζεται κατ αρχήν ο κανόνας της απαγόρευσης της πολυθεσίας στο Δημόσιο τομέα. Όμως από την ίδια διάταξη στην παράγραφο 1 εδ. 2 επιτρέπεται ο κατά πρόβλεψη ειδικού νόμου διορισμός σε δεύτερη θέση, υπό την γενική απαγόρευση ότι οι πρόσθετες



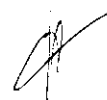
απολαβές δεν θα υπερβαίνουν κατά μήνα το σύνολο των αποδοχών της οργανικής θέσης.

Τέτοια διάταξη ειδικού - και δη εκτελεστικού του συντάγματος - νόμου με την οποία εισάγεται εξαίρεση από την απαγόρευση της πολυθεσίας είναι η ως άνω αναφερόμενη του άρθρου 16 § 5γ. του ν. 1256/82, ως ισχύει, η οποία εξαιρεί τους μουσικούς από την απαγόρευση της διπλοθεσίας. (βλ. Α.Π. 1893/87 , Ε.Ε.Ν. 1989 - 42, Τάχο -Συμεωνίδη, Ερμην , Υπαλληλ. Κώδικα Εκδ. α΄ σελ. 256 επ.).

Περαιτέρω, όπως προκύπτει από τον συνδυασμό των σχετικών διατάξεων (άρθρο 104 § 1 του Συντάγματος, άρθρο και άρθρα 1 έως 4 του Ν. 1256/82 και 19 παρ. 5 του Ν.1586/1986) οι προβλέψεις του Ν.1256/82, καταλαμβάνουν όλους τους απασχολούμενους στο Δημόσιο τομέα συμπεριλαμβανομένων και των εργαζομένων στους Ο.Τ.Α. και μάλιστα, ανεξάρτητα από το αν αυτοί συνδέονται με τον φορέα απασχόλησής τους με σχέση δημόσιου ή ιδιωτικού δικαίου (βλ, ΣτΕ 2284/02, 4263/87 , 3739/74, Α.Π. 892/92, Γνωμ. Ν.Σ.Κ. 349/04, 301/2000, 56/01, 414/91, Τάχο - Συμεωνίδη, Ερμην , Υπαλληλ. Κώδικα Εκδ. α΄ σελ. 254). Συνεπώς τόσο η απαγόρευση κατοχής δεύτερης θέσης στον δημόσιο τομέα των άρθρων 1 ως 3, όσο και οι εξαιρέσεις από αυτή και εν προκειμένω αυτή της παρ 5 περ. γ του άρθρου 16 Ν.1256/82 ισχύουν εν προκειμένω και για τους εργαζομένους στους Ο.Τ.Α. με σχέση ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, που αφορά το ερώτημα.

Εξάλλου η πρόβλεψη αποκλειστικής απασχόλησης με την διάταξη του άρθρου 69Β1 του Ν.2065/1992 αφορά αποκλειστικά τους μουσικούς στις κρατικές Ορχήστρες Αθηνών και Θεσσαλονίκης και προβλέπεται επέκτασή της μόνο για το καλλιτεχνικό προσωπικό της Εθνικής Λυρικής Σκηνής (ΕΛΣ) και συνεπώς δεν έχει εφαρμογή στους μουσικούς που απασχολούνται σε Ο.Τ.Α.

Τέλος την ιδιότητα του μουσικού και όχι του εκπαιδευτικού έχουν και οι μουσικοί που διδάσκουν μουσικά όργανα σε ωδεία και μουσικές σχολές, δεδομένου ότι τα τελευταία δεν εντάσσονται σε καμία εκπαιδευτική βαθμίδα (όπως προκύπτει από το με αριθμό πρωτ. 66799/991/18-12-2003 έγγραφο του ΥΠ.ΠΟ) και συνεπώς η αντιμετώπισή τους, θα πρέπει να είναι ενιαία με τους λοιπούς μουσικούς που απασχολούνται στους Δήμους .



II. Κατόπιν των ανωτέρω, εις ότι αφορά το πρώτο σκέλος του ερωτήματος, οι μουσικοί που κατατάσσονται ή κατέχουν οργανική θέση ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου σε Ο.Τ.Α. εξαιρούνται, ως προς τη θέση αυτή, από την απαγόρευση της πολυθεσίας, συμφώνως προς το άρθρο 16 παρ.5 περ.γ του Ν.1256/1982, εκτός εάν από την δεύτερη κατεχόμενη από αυτούς θέση προκύπτει σχετικό κώλυμα .

Ως προς το δεύτερο σκέλος του ερωτήματος η απάντηση είναι ευθέως εκ του νόμου αρνητική, δεδομένου ότι με το άρθρο 16 παρ.5 περ. γ του Ν.1256/1982 οι μουσικοί εξαιρούνται ρητώς και από τις προβλέψεις της παρ.2 του άρθρου 1 του ανωτέρω νόμου . Ως τόσο υπάγονται και αυτοί στη γενική απαγόρευση της παρ. 2 του άρθρου 104 Συντάγματος, δεδομένου ότι οποιαδήποτε εξαίρεση από τη συνταγματική απαγόρευση της πολυθεσίας στο δημόσιο τομέα, συμφώνως προς την περ.2 της πρώτης παραγράφου της ανωτέρω συνταγματικής διάταξης, τελεί υπό την προϋπόθεση της παρ. 2 ότι οι πρόσθετες αποδοχές δεν θα είναι κατά μήνα ανώτερες από το σύνολο των αποδοχών της οργανικής θέσης.

Θεωρήθηκε

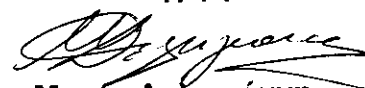
Αθήνα, 23/2/07

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Πουλάκος
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ



Η Εισηγήτρια


Μαρία Δεληγιάννη
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.