



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 8/2018
ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
Ε' ΤΜΗΜΑΤΟΣ

Συνεδρίαση της 22^{ας} Ιανουαρίου 2018

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Μεταξία Ανδροβιτσάνεα Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Βασιλική Πανταζή, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Ελένη Σβολοπούλου, Δημήτριος Μακαρονίδης, Σταύρος Σπυρόπουλος, Γεώργιος Γρυλωνάκης, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής: Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Νομικός Σύμβουλος του Κράτους.

Αριθμός Ερωτήματος: Το υπ' αριθμ. πρωτ. ΥΠΠΟΑ/ΓΔΥΑ/ΑΤΔΑΤΑ/403088/21723/4309/5-10-2017 της Γενικής Γραμματείας Αθλητισμού – Γενικής Διεύθυνσης Υποστήριξης Αθλητισμού – Αυτοτελές Τμήμα Διοίκησης Ανθρώπινου Δυναμικού – Τομέας Αθλητισμού.

Περίληψη ερωτήματος: Ερωτάται, εάν η παρασχεθείσα εργασία από υπαλλήλους της Γενικής Γραμματείας Αθλητισμού στον ιδιωτικό τομέα, είτε σε ιδιωτικά σχολεία με σύμβαση εργασίας ως καθηγητές κλάδου ΠΕ11 (Φυσικής Αγωγής) ασκώντας εκπαιδευτικό έργο, είτε ως ΠΕ Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού, ασκώντας προπονητικό έργο σε ιδιωτικούς φορείς, δύναται να υπολογισθεί νομίμως βάσει του άρθρου 6 π.δ. 69/2016 και να προσμετρηθεί στο

χρόνο υπηρεσίας των υπαλλήλων με δεδομένο ότι το αρμόδιο υπηρεσιακό συμβούλιο με απόφασή του απέρριψε το σχετικό αίτημα των εν λόγω υπαλλήλων.

Επί του ανωτέρω ερωτήματος, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Ε') γνωμοδότησε ομόφωνα ως εξής:

Ιστορικό:

Από το έγγραφο της ερωτώσας υπηρεσίας και τα στοιχεία του φακέλου που το συνοδεύουν προκύπτει το ακόλουθο πραγματικό:

1. Υπάλληλοι της Γενικής Γραμματείας Αθλητισμού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, κατηγορίας ΠΕ Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού με βαθμό Α' κατέθεσαν αίτημα αναγνώρισης χρόνου προϋπηρεσίας εκτός δημοσίου σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 69/2016.

Οι εν λόγω υπάλληλοι απασχολούνται σε διοικητικά καθήκοντα σχετικά με τον αθλητισμό.

2. Από τα προσκομισθέντα στοιχεία και τις σχετικές βεβαιώσεις του ασφαλιστικού φορέα (ΙΚΑ-ΕΤΑΜ) των υπαλλήλων προκύπτει ότι εργάστηκαν μετά την κτήση του πτυχίου Φυσικής Αγωγής, είτε σε ιδιωτικά σχολεία με σύμβαση εργασίας ως καθηγητές κλάδου ΠΕ11 (Φυσικής Αγωγής) ασκώντας εκπαιδευτικό έργο, είτε ως ΠΕ Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού, ασκώντας προπονητικό έργο σε ιδιωτικούς αθλητικούς φορείς (π.χ. γυμναστήρια).

3. Τα αιτήματα των υπαλλήλων εξετάστηκαν από το Υπηρεσιακό Συμβούλιο του ΥΠΠΟΑ – Τομέα Αθλητισμού και απορρίφθηκαν με την αιτιολογία ότι δεν πληρούσαν τις προϋποθέσεις του π.δ. 69/2016 και των σχετικών εγκυκλίων του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης, καθόσον σύμφωνα με τον Οργανισμό της Γ.Γ.Α. (π.δ. 104/2014) δεν παρέχεται η δυνατότητα απασχόλησης των διοικητικών υπαλλήλων της κατηγορίας ΠΕ Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού σε εκπαιδευτικά ή προπονητικά αντικείμενα.

Νομοθετικό πλαίσιο:

4. Στη διάταξη της παρ. 6 του άρθρου 98 του ν.3528/2007 (Φ.Ε.Κ. Α' 26/9.2.2007), όπως αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 26 παρ. 1 ν.4369/2016 (Α' 33/27.2.2016), ορίζεται ότι:

«Άρθρο 98 Βαθμολογική ένταξη

1. ... 2. ... 3. ... 4. ... 5. ... 6. Προϋπηρεσία σε συναφές αντικείμενο έως επτά (7) έτη που έχει διανυθεί πριν από το διορισμό, εκτός του δημοσίου τομέα, λαμβάνεται υπόψη εφόσον αποδεικνύεται. Οι όροι και οι προϋποθέσεις αναγνώρισης της ως άνω προϋπηρεσίας, καθώς και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια καθορίζονται με προεδρικό διάταγμα που εκδίδεται με πρόταση του Υπουργού Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης».

5. Στο Κεφάλαιο Δεύτερο «Σύστημα βαθμολογικών προαγωγών και μισθολογικής εξέλιξης των υπαλλήλων του Κράτους, των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης Α΄ και Β΄ βαθμού και άλλων φορέων του Δημοσίου Τομέα και συναφείς διατάξεις» του ν. 4024/2011 (ΦΕΚ Α΄ 226) και ειδικότερα στο άρθρο 4§1 αυτού ορίζονται τα εξής:

« Άρθρο 4

Πεδίο εφαρμογής

1. Στις διατάξεις του παρόντος Κεφαλαίου υπάγονται οι μόνιμοι και δόκιμοι πολιτικοί υπάλληλοι και οι υπάλληλοι με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου (ΙΔΑΧ):

α) του Δημοσίου

β)

6. Στις διατάξεις των άρθρων 1,3,4,5 και 6 παρ. 1, 2, 3 του π.δ. 69/2016 (Φ.Ε.Κ. Α΄ 127/13.7.2016), που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της ως άνω παραγράφου 6 του άρθρου 98 του ν.3528/2007, ορίζονται τα ακόλουθα:

Άρθρο 1

«Στις διατάξεις του παρόντος υπάγονται:

α)

β) οι υπάλληλοι με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, στους οποίους εφαρμόζονται οι διατάξεις για τη βαθμολογική εξέλιξη του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ., κατ' εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 3 του άρθρου 28 του Ν. 4369/2016 (Α΄ 33)

γ)

Άρθρο 3 Ορισμός προϋπηρεσίας

Η προϋπηρεσία σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 2 συνίσταται σε:

α) άσκηση ελευθέριου επαγγέλματος ή απασχόληση με έμμισθη εντολή β) εξαρτημένη μισθωτή εργασία.

Άρθρο 4 Προϋποθέσεις αναγνώρισης προϋπηρεσίας

Η προϋπηρεσία πρέπει: α) να έχει αποκτηθεί μετά την απόκτηση του βασικού τίτλου σπουδών της κατηγορίας/εκπαιδευτικής βαθμίδας, στην οποία υπηρετεί ο υπάλληλος κατά το χρόνο της ένταξης, και μετά την απόκτηση της άδειας άσκησης επαγγέλματος, όπου αυτή απαιτείται, β) να είναι συναφής σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 5.

Άρθρο 5 Συνάφεια αντικειμένου προϋπηρεσίας

Η συνάφεια του αντικειμένου της προϋπηρεσίας κρίνεται σε σχέση με τα αντικείμενα, στα οποία απασχολούνται οι υπάλληλοι ή είναι δυνατόν κατά τις οργανικές διατάξεις της υπηρεσίας τους να απασχοληθούν.

Άρθρο 6 Διαδικασία αναγνώρισης προϋπηρεσίας εκτός Δημοσίου τομέα

1. Προκειμένου να αναγνωρισθεί η προϋπηρεσία του άρθρου 2, ο ενδιαφερόμενος υπάλληλος υποβάλλει αίτηση στην αρμόδια Διεύθυνση Προσωπικού, όπου ανήκει οργανικά. Η αίτησή του, προκειμένου να εξεταστεί, πρέπει να συνοδεύεται από τα αναφερόμενα στις παραγράφους 2 και 3 του παρόντος άρθρου δικαιολογητικά. Αίτηση για αναγνώριση προϋπηρεσίας του άρθρου 2 μπορεί να υποβληθεί και σε περίπτωση μετάταξης σε άλλο κλάδο ή σε άλλη υπηρεσία, εφόσον η προϋπηρεσία αυτή δεν έχει ήδη αναγνωρισθεί. Οι έννομες συνέπειες που απορρέουν από την αναγνώριση προϋπηρεσίας του άρθρου 2 δεν αίρονται σε περίπτωση υπηρεσιακής μεταβολής του υπαλλήλου. Οι αιτήσεις αναγνώρισης παραπέμπονται στο αρμόδιο υπηρεσιακό συμβούλιο εντός μηνός από την υποβολή τους στην αρμόδια Διεύθυνση Προσωπικού.

2. Τα δικαιολογητικά για τους ασκούντες ελεύθερο επάγγελμα και όσους απασχολούνται με έμμισθη εντολή είναι τα ακόλουθα:

α) Βεβαίωση από το οικείο επαγγελματικό Επιμελητήριο ή Σύλλογο, από την οποία να προκύπτει η ιδιότητα του μέλους και η διάρκειά της, εφόσον η ιδιότητα αυτή είναι υποχρεωτική για την άσκηση του επαγγέλματος.

β) Εφόσον η ιδιότητα του μέλους επαγγελματικού Επιμελητηρίου ή Συλλόγου δεν είναι υποχρεωτική για την άσκηση του επαγγέλματος, προσκομίζεται άδεια άσκησης επαγγέλματος ή βεβαίωση από την αρμόδια διοικητική αρχή ότι πληρούνται οι νόμιμες προϋποθέσεις για την άσκηση του αντίστοιχου επαγγέλματος ή επαγγελματική ταυτότητα, καθώς και βεβαίωση του οικείου ασφαλιστικού φορέα, από την οποία να προκύπτει η διάρκεια της ασφάλισης.

γ) Εφόσον η άδεια άσκησης επαγγέλματος ή η επαγγελματική ταυτότητα ή η έκδοση βεβαίωσης της περίπτωσης (β) δεν προβλέπονται, προσκομίζεται βεβαίωση του οικείου ασφαλιστικού φορέα, από την οποία να προκύπτει η

διάρκεια της ασφάλισης καθώς και οποιαδήποτε άλλα έγγραφα και στοιχεία, από τα οποία να προκύπτει αποδεδειγμένα η προϋπηρεσία, η διάρκεια και η συνάφειά της σύμφωνα με το άρθρο 5. Ως στοιχεία που μπορεί να προσκομίσει ο αιτών υπάλληλος αναφέρονται ενδεικτικά τα ακόλουθα: συμβάσεις παροχής υπηρεσιών ή έργου, βιβλία του ΚΒΣ, δελτία απόδειξης παροχής υπηρεσιών, τιμολόγια παροχής υπηρεσιών, περιοδικές δηλώσεις ΦΠΑ. δ) Βεβαίωση του οικείου ασφαλιστικού φορέα από την οποία να προκύπτει ότι έχουν καλυφθεί όλες οι προς αυτόν ασφαλιστικές εισφορές του υπαλλήλου για το χρονικό διάστημα που επιχειρείται να αναγνωρισθεί ως προϋπηρεσία κατά τις διατάξεις του παρόντος.

3. Τα δικαιολογητικά για τους παρέχοντες μισθωτή υπηρεσία είναι τα ακόλουθα: α) Άδεια άσκησης επαγγέλματος ή βεβαίωση από την αρμόδια διοικητική αρχή ότι πληρούνται οι νόμιμες προϋποθέσεις για την άσκηση του αντίστοιχου επαγγέλματος ή επαγγελματική ταυτότητα, όπου απαιτούνται, καθώς και βεβαίωση του οικείου ασφαλιστικού φορέα, από την οποία να προκύπτει η διάρκεια της ασφάλισης και το είδος της εργασίας. β) Εφόσον από τα ανωτέρω δεν προκύπτει η διάρκεια και το είδος της απασχόλησης, απαιτείται επιπλέον βεβαίωση του εργοδότη, στον οποίο απασχολήθηκε, στην οποία να αναφέρεται ο χρόνος και το είδος της απασχόλησης του υπαλλήλου.

γ) Βεβαίωση του οικείου ασφαλιστικού φορέα από την οποία να προκύπτει ότι έχουν καλυφθεί όλες οι προς αυτόν ασφαλιστικές εισφορές του υπαλλήλου για το χρονικό διάστημα που επιχειρείται να αναγνωρισθεί ως προϋπηρεσία κατά τις διατάξεις του παρόντος.

Ερμηνεία και εφαρμογή διατάξεων

Από τις προπαρατιθέμενες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό, συνάγονται τα ακόλουθα:

7. Με το π.δ. 69/2016, το οποίο εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της παρ. 6 του άρθρου 98 του ν.3528/2007, τέθηκαν οι όροι, οι προϋποθέσεις καθώς και τα απαραίτητα δικαιολογητικά για την αναγνώριση της προϋπηρεσίας των υπαλλήλων του Δημοσίου, Ν.Π.Δ.Δ. και των Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων, σε συναφές αντικείμενο έως επτά (7) έτη, που έχει διανυθεί εκτός του δημοσίου τομέα πριν από το διορισμό τους.

Η συνάφεια του αντικειμένου της προϋπηρεσίας κρίνεται σε σχέση με τα αντικείμενα στα οποία απασχολούνται οι υπάλληλοι ή είναι δυνατόν κατά τις οργανικές διατάξεις της υπηρεσίας τους να απασχοληθούν αποκλειστικά από το

υπηρεσιακό συμβούλιο, το οποίο είναι κατά νόμο αποκλειστικά αρμόδιο να κρίνει επί των σχετικών αιτημάτων των υπαλλήλων συγκρίνοντας τα καθήκοντα της υπηρεσίας ή του φορέα απασχόλησής τους με εκείνα στα οποία είχαν απασχοληθεί κατά το κρίσιμο (αιτούμενο) χρονικό διάστημα, προκειμένου να αποφανθεί σχετικά με την ύπαρξη ή μη συνάφειας αυτών και κατ' επέκταση την αναγνώριση ή μη της αιτούμενης προϋπηρεσίας τους.

Απάντηση

8. Κατ' ακολουθία των προεκτεθέντων, επί του τεθέντος ερωτήματος το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Ε' Τμήμα) γνωμοδοτεί ομόφωνα ως εξής:

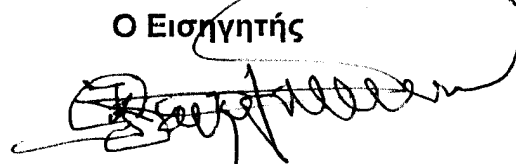
Εφ' όσον, στις περιπτώσεις του κρινομένου ερωτήματος, το αρμόδιο υπηρεσιακό συμβούλιο επιλήφθηκε των αιτημάτων και με σχετική απόφασή του έκρινε ότι δεν υπάρχει συνάφεια του αντικειμένου απασχόλησης των αιτούντων υπαλλήλων στο δημόσιο με εκείνα της προϋπηρεσίας τους στον ιδιωτικό τομέα η κρίση του αυτή είναι ουσιαστική, υπαγόμενη στην αποκλειστική του αρμοδιότητα και δεν τίθεται θέμα ελέγχου αυτής από άλλο όργανο του Δημοσίου.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 12-03-2018

Η Πρόεδρος

Μεταξία Ανδροβιτσανέα
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής

Κωνσταντίνος Γεωργάκης
Νομικός Σύμβουλος του Κράτους