



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΣΩΤ. ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Δ/ΚΟ-ΟΙΚ/ΚΟ Ν.ΚΑΒΑΛΑΣ
ΠΛΗΡ.Σ.Λυριστή
Ταχ.Δ/ση:Διοικητήριο
Ταχ.Κώδ.65110
Τηλέφωνο:2510-291221
FAX:2510-221365

Καβάλα 20 Ιουνίου 2019

Αριθ.Πρωτ.:8996

ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ

Έχοντας υπόψη:

- 1.Τις διατάξεις των άρθρων 116,117,118,131,132 και 283 του Ν 4555/18 (ΦΕΚ 133 Α/19-07-2018) : Μεταρρύθμιση του θεσμικού πλαισίου της Τοπικής Αυτοδιοίκησης - Εμβάθυνση της Δημοκρατίας - Ενίσχυση της Συμμετοχής - Βελτίωση της οικονομικής και αναπτυξιακής λειτουργίας των Ο.Τ.Α. [Πρόγραμμα «ΚΛΕΙΣΘΕΝΗΣ Ι»] -Ρυθμίσεις για τον εκσυγχρονισμό του πλαισίου οργάνωσης και λειτουργίας των ΦΟΔΣΑ - Ρυθμίσεις για την αποτελεσματικότερη, ταχύτερη και ενιαία άσκηση των αρμοδιοτήτων σχετικά με την απονομή ιθαγένειας και την πολιτογράφηση - Λοιπές διατάξεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών και άλλες διατάξεις.
- 2.Τις διατάξεις των άρθρων 6,214,224,227,238 και 280 του Ν 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης-Πρόγραμμα Καλλικράτης» (ΦΕΚ 87/τ.Α'/7-6-2010)
- 3.Τις διατάξεις του άρθ.30 του Ν 4369/16 (ΦΕΚ 33 Α/27-02-2016 – Διορθ.Σφαλμ. Στο ΦΕΚ-34 Α/2-3-16) : Εθνικό Μητρώο Επιτελικών Στελεχών Δημόσιας Διοίκησης, βαθμολογική διάρθρωση θέσεων, συστήματα αξιολόγησης, προαγωγών και επιλογής προϊσταμένων (διαφάνεια - αξιοκρατία και αποτελεσματικότητα της Δημόσιας Διοίκησης) και άλλες διατάξεις
- 4.Τις διατάξεις του Ν 2690/99 (ΦΕΚ 45 Α'): Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις.
- 5.Τις διατάξεις του άρθρου 100 του Ν 3584/07 (ΦΕΚ 143 Α/28-6-2007) : Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων.
- 6.Τις διατάξεις του Ν 3861/10 (ΦΕΚ 112 Α/13-7-2010) : Ενίσχυση της διαφάνειας με την υποχρεωτική ανάρτηση νόμων και πράξεων των κυβερνητικών, διοικητικών και αυτοδιοικητικών οργάνων στο διαδίκτυο «Πρόγραμμα Διαύγεια» και άλλες διατάξεις.
- 7.Τις διατάξεις του άρθ.16 του Ν 4354/15 (ΦΕΚ 176 Α/16 12 2015) : Διαχείριση των μη εξυπηρετούμενων δανείων, μισθολογικές ρυθμίσεις και άλλες επείγουσες διατάξεις εφαρμογής της συμφωνίας δημοσιονομικών στόχων και διαρθρωτικών μεταρρυθμίσεων.
- 8.Τις διατάξεις του αρθ.24 του Π.Δ. 142/2010 «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης» (ΦΕΚ 235/τ.Α'/27-12-2010)

9.Τις αριθ.5370/εγκ.15/2-2-2011,74895/εγκ.60/30-12-2010 και αριθ.42203/εγκ.27/13-08-2018 εγκυκλίου του Υπ.Εσωτερικών Αποκ/σης και Ηλ.Διακυβέρνησης περί ελέγχου νομιμότητας πράξεων ΟΤΑ και αναζήτηση πειθαρχικής ευθύνης αιρετών μέχρι την έναρξη της αυτοτελούς υπηρεσίας εποπτείας ΟΤΑ

10.Την από 12-03-2019 ειδική διοικητική προσφυγή της Μπαντή Αναστασίας του Ευαγγέλου κατά 1.της αριθ.895/18-02-2019 απόφασης του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου του Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ» καθώς και κάθε άλλης προγενέστερης ή μεταγενέστερης συναφούς πράξης ή παράλειψης της Διοίκησης και 2.του Νομικού Προσώπου Δημοσίου Δικαίου με την επωνυμία «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ»

11.Το αριθ.1730/01-04-2019 έγγραφο του Ν.Π.Δ.Δ. ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΚΑΒΑΛΑΣ σε απάντηση του αριθ.4824/13-03-2019 δικού μας εγγράφου αναφορικά με την εν λόγω προσφυγή

12.Το αριθ.1987/11-04-2019 έγγραφο του Ν.Π.Δ.Δ. ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΚΑΒΑΛΑΣ σε απάντηση του αριθ.6247/04-04-2019 εγγράφου μας

13.Το από 13-05-2019 έγγραφο της κ.Μπαντή Αναστασίας με θέμα:Κατάθεση συμπληρωματικών στοιχείων ,που αφορούν στην ειδική προσφυγή της κ.Αναστασίας Μπαντή με αριθ.πρωτ.4824/2019»

14.Τις διατάξεις των άρθρων 28 και 28^Α του Ν 4325/2015 (ΦΕΚ 47/Α'/2015),καθώς και την υπ αριθ.πρωτ.14138/15-05-2017 Απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών (ΦΕΚ 250/τ. Υ.Ο.Δ.Δ./26-05-2017-ΑΔΑ:ΩΩ09465ΧΘ7-ΗΜΞ) για το διορισμό του Συντονιστή

15.Ολόκληρο το σχετικό φάκελο

Επειδή στο κεφάλαιο Α παρ.4 της αριθ.74895/60/30-12-2010 εγκυκλίου του Υπουργείου Εσωτερικών,Αποκέντρωσης και Ηλ.Διακυβέρνησης ορίζεται ότι: «Κατά την εξέταση ειδικής διοικητικής προσφυγής όποιου έχει έννομο συμφέρον κατά απόφασης οργάνων των Δήμων ο Γενικός Γραμματέας της Αποκέντρωσης Διοίκησης αποφαινεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της,αντί ενός (1) μηνός,κατά τις διατάξεις του άρθρου 150,παρ.2 του Κ.Δ.Κ.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.1 του άρθ.118 του Ν 4555/18

«Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων αυτών, καθώς και των συνδέσμων τους, για λόγους νομιμότητας, ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α., μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε πλήρη γνώση αυτής. Ατομικές πράξεις κοινοποιούνται στον ενδιαφερόμενο με απόδειξη παραλαβής και αναφέρουν υποχρεωτικά ότι κατ' αυτών χωρεί ειδική προσφυγή για λόγους νομιμότητας ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α. μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 118 παρ. 5 του Ν. 4555/18, ο Επόπτης Ο.Τ.Α. αποφαινεται επί της προσφυγής μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της. Η προθεσμία που τάσσεται για την εξέταση της προσφυγής είναι μεν αποκλειστική, άρχεται όμως, από τη λήψη της πράξεως και των στοιχείων που προβλέπονται από το νόμο για την έκδοσή της και είναι κρίσιμα για τη διάγνωση της υπόθεσης (ΣτΕ 734/2011, 2115/2009, 2281/2008, 1530/2006, 2482/2001). Σύμφωνα δε με την εγκύκλιο αρ.11 της 07-02-2007 με αρ. πρωτ. 7666 του Υπουργείου Εσωτερικών Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, σε περίπτωση που λείπουν κάποια από τα στοιχεία που είναι απαραίτητα για τον έλεγχο και ζητηθεί η αποστολή ή συμπλήρωσή τους, η αποκλειστική προθεσμία άρχεται από την περιέλευση αυτών,εφόσον έκτοτε είναι δυνατόν να διαμορφωθεί ολοκληρωμένη κρίση για τη νομιμότητα ή μη της πράξης. Ως εκ τούτου, εφόσον εντός της δίμηνης προθεσμίας που διαθέτει η Υπηρεσία προκειμένου να

αποφανθεί επί κατατεθείσας προσφυγής ζητηθούν στοιχεία από τον οικείο ΟΤΑ, διακόπτεται η προθεσμία, η οποία άρχεται εκ νέου με την περιέλευση των αιτηθέντων στοιχείων στην αρμόδια για τον έλεγχο Υπηρεσία. Συνεπώς, νομίμως και εμπροθέσμως ασκείται ο έλεγχος νομιμότητας δια της παρούσης απόφασης, καθώς με τα υπ αριθ. 4824/14-03-2019 και αριθ. 6247/04-04-2019 έγγραφα μας ζητήθηκαν στοιχεία εντός της δίμηνης προθεσμίας για την εξέταση της από 12-03-2019 προσφυγής, ως εκ τούτου διακόπηκε η προθεσμία, η οποία άρχισε εκ νέου με την περιέλευση των αιτηθέντων στοιχείων στην Υπηρεσία στις 02-04-2019, 11-04-2019 και 13-05-2019 (ημερομηνία κατάθεσης στην υπηρεσία μας συμπληρωματικών στοιχείων από την προσφεύγουσα).

Επειδή η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της αριθ. 895/18-02-2019 απόφασης του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου του Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ» στις 26-02-2019, όπως αναφέρει η ίδια στην κατατεθείσα προσφυγή της, ενώ δεν προσκομίστηκε στην Υπηρεσία μας σχετικό αποδεικτικό επίδοσης από το οποίο να προκύπτει η ακριβής ημερομηνία επίδοσης της προσβαλλόμενης απόφασης στην προσφεύγουσα και η προσφυγή υποβλήθηκε ενώπιον του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης στις 12/03/2019, τεκμαίρεται ότι η υπό κρίση εμπρόθεσμη και πρέπει να εξεταστεί περαιτέρω

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.1 του άρθρου 131 του Ν 4555/2018, όπως ισχύουν

« 1. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων, κατά τα άρθρα 225 έως 227, ασκείται από τον Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης και τις Ειδικές Επιτροπές του άρθρου 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ν. 3463/2006, Α' 114), οι οποίες βρίσκονται στις έδρες των περιφερειών που ανήκουν στην ανωτέρω Αποκεντρωμένη Διοίκηση, καθώς και τις Επιτροπές Ελέγχου των Πράξεων του άρθρου 68 του Κώδικα Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης (π.δ. 30/1996, Α' 21), που βρίσκονται στην έδρα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.

Οι επιτροπές αυτές συγκροτούνται με απόφαση του Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 132 του Ν 4555/18

« 1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος καταργούνται τα άρθρα 221 και 222 του ν. 3852/2010, η παρ. 10 περίπτωση ιζ' του άρθρου 18 του ν. 3870/2010 (Α' 138), καθώς και κάθε διάταξη που ρυθμίζει διαφορετικά τον υποχρεωτικό έλεγχο νομιμότητας.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 283 του Ν 4555/18

«Η ισχύς του παρόντος νόμου αρχίζει από τη δημοσίευσή του στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, εκτός αν προβλέπεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 του ΠΔ. 142/2010, όπως ισχύουν «Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας ΟΤΑ η εποπτεία του κράτους επί των ΟΤΑ και των νομικών τους προσώπων, όπως αυτή ορίζεται στο άρθρο 214 του Ν 3852/2010, ασκείται από το Τμήμα Προσωπικού και τα Τμήματα Διοικητικού-Οικονομικού της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 17 του Ν 4257/14 (ΦΕΚ 93 Α/14-04-2014) :
Επείγουσες ρυθμίσεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών. ορίζεται ότι:

Οι αποφάσεις των μονομελών οργάνων των Δήμων, των Ιδρυμάτων, των Συνδέσμων και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου αυτών που εκδίδονται βάσει του ν. 3584/2007, καθώς

και των περιφερειών και των Ιδρυμάτων αυτών που εκδίδονται βάσει του ν. 3528/2007, υπόκεινται στην ειδική διοικητική προσφυγή του άρθρου 227 του ν. 3852/2010.

Επειδή ο έλεγχος της προσφυγής αφορά καταρχήν το παραδεκτό αυτής και στην συνέχεια το βάσιμο.

Εφόσον κριθεί ότι η προσφυγή είναι παραδεκτή, τότε ελέγχεται το βάσιμο αυτής, διαφορετικά απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Οι προϋποθέσεις για να γίνει μία προσφυγή τυπικά δεκτή είναι: i. το έννομο συμφέρον, ii. Η τήρηση της προβλεπόμενης προθεσμίας iii. Η φύση της προσβαλλόμενης πράξης (ΕΓΚ. 11/07-02-2007 του ΥΠ.ΕΣ.Δ.Δ.Α.)

Προσφυγή μπορεί να ασκήσει οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον. Το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι :

1) Προσωπικό, δηλ. να υπάρχει ειδικός δεσμός του προσφεύγοντος με την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία θίγει συγκεκριμένη νομική ή πραγματική κατάσταση που τον αφορά. Ο χαρακτήρας του έννομου συμφέροντος επίσης ως προσωπικού αποκλείει την φύση της προσφυγής ως λαϊκής αγωγής (actio popularis), η οποία παρέχεται σε οποιονδήποτε ενδιαφέρεται για τον Δικαστικό Έλεγχο της Διοίκησης και την τήρηση της αρχής της νομιμότητας (Σ.Τ.Ε. 3608/1980, 602, 3104/87) (σελ. 480, εγχειρίδιο Διοικ. Δικαίου Ε. Σπηλιωτόπουλου).

2) Άμεσο, δηλ. την βλάβη να υφίσταται ο ίδιος ο προσφεύγων και όχι άλλο πρόσωπο με το οποίο αυτός συνδέεται με ορισμένη σχέση.

3) Ενεστώς, δηλ. να υφίσταται συγχρόνως κατά το χρόνο λήψης της απόφασης από τον Ο.Τ.Α., κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής και κατά το χρόνο εξέτασης της προσφυγής (ΕΓΚ. 11/07-02-2007 του ΥΠ.ΕΣ.Δ.Δ.Α.).

ii. Προθεσμία. Η προθεσμία άσκησης της προσφυγής είναι δεκαπέντε (15) ημερολογιακές ημέρες από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής ο ενδιαφερόμενος. iii. Φύση της προσβαλλόμενης της πράξης Η προσβαλλόμενη πράξη να έχει εκτελεστό χαρακτήρα. Για να είναι μία διοικητική πράξη εκτελεστή, θα πρέπει σωρευτικά να συντρέχουν δύο στοιχεία: 1) Η προέλευση από διοικητικό όργανο, 2) Να ασκείται δημόσια εξουσία με την πράξη, δηλ., η θέσπιση κανόνα δικαίου ατομικού (με την ατομική πράξη) ή απρόσωπου (με την κανονιστική πράξη) με μόνη τη βούληση του διοικητικού οργάνου, που διατυπώνεται στην πράξη, και συνακόλουθα η εκτελεστότητα της πράξης (σελ. 500, εγχειρίδιο Διοικ. Δικαίου Ε. Σπηλιωτόπουλου 11^η έκδοση)

Η προσφεύγουσα είναι άμεσα θιγόμενη από την προσβαλλόμενη πράξη, αφού όπως αναφέρει με την προσβαλλόμενη πράξη έπαυσε να είναι προϊσταμένη Τμήματος και να λαμβάνει το σχετικό επίδομα θέσης.

Περαιτέρω, η προσβαλλόμενη απόφαση, συνιστά εκτελεστή διοικητική πράξη, καθώς με αυτήν παράγονται δυσμενείς έννομες συνέπειες σε βάρος της προσφεύγουσας

Συνεπώς, η υπό κρίση προσφυγή κρίνεται παραδεκτή και θα πρέπει να εξεταστεί περαιτέρω ως προς την ουσία της

Επειδή από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα εξής:

Με το πρακτικό της 6^{ης} /14-03-2014 συνεδρίασης του Υπηρεσιακού Συμβουλίου Υπαλλήλων Ο.Τ.Α. Ν.Καβάλας η προσφεύγουσα κρίθηκε προϊσταμένη στα Τμήματα Κέντρων Ανοιχτής Προστασίας Ηλικιωμένων, κατά αύξοντα αριθμό προτεραιότητας στο νούμερο 6 της κατάταξης βάσει των κριτηρίων, των υπηρεσιακών σημειωμάτων για την επιλογή προϊσταμένων

Με την αριθ.3716/01-07-2015 απόφαση της Προέδρου του Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ» η προσφεύγουσα τοποθετήθηκε αναπληρώτρια προϊσταμένη του Α΄ Τμήματος ΚΑΠΗ μετά από τη λύση υπαλληλικής σχέσης της Νικολαΐδου Βασιλικής

Με την αριθ.4183/224/28-06-2018 (ΑΔΑ:ΩΥΧ9ΟΛΡΨ-1ΑΝ) απόφαση της Προέδρου του Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ» η προσφεύγουσα τοποθετήθηκε στο Τμήμα Υγειονομικών και λοιπών κοινωνικών δράσεων της Διεύθυνσης Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης

Με την αριθ.4198/227/28-06-2018 (ΑΔΑ:ΨΓ8ΠΟΛΡΨ-ΡΡ9) απόφαση της Προέδρου του Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ» η προσφεύγουσα ορίστηκε ως αναπληρώτρια Προϊσταμένη του Τμήματος Υγειονομικών και Λοιπών Δράσεων της Διεύθυνσης Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης

Με την αριθ.4379/244/05-07-2018 απόφαση του Προέδρου του Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ» η προσφεύγουσα τοποθετήθηκε από 4-7-2018 ως αναπληρώτρια Προϊσταμένη του Τμήματος Υγειονομικών και Λοιπών Δράσεων της Διεύθυνσης Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης
Με την αριθ.25830/2018 απόφαση του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης ,η οποία δημοσιεύθηκε στο ΦΕΚ 310/τεύχος Β΄/07-02-2019 ,εγκρίθηκε η τροποποίηση του ΟΕΥ του Ν.Π.Δ.Δ. ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ»

Με την αριθ.773/11-02-2019 βεβαίωση στοιχείων του Ν.Π.Δ.Δ. ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΚΑΒΑΛΑΣ βεβαιώθηκε ποιοι υπάλληλοι μπορούν να προϊστανται τμήματος ή διεύθυνσης

Με την αριθ.895/51/18-02-2019 απόφαση του Προέδρου του Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ» η προσφεύγουσα δεν ορίστηκε προϊσταμένη διότι το Τμήμα στο οποίο είχε οριστεί με απόφαση προέδρου Διοικητικού Συμβουλίου, ως αναπληρώτρια προϊσταμένη ,καταργήθηκε με την τροποποίηση του ΟΕΥ του Ν.Π.Δ.Δ. ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ» που δημοσιεύθηκε στο ΦΕΚ 310/τεύχος Β΄/07-02-2019

Στις 12-03-2019 η κ.Μπαντή Αναστασία υπέβαλε ειδική διοικητική προσφυγή κατά της αριθ. 895/51/18-02-2019 απόφασης του Προέδρου του Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 100 του Ν 3584/07 (ΦΕΚ 143 Α/28-6-2007) :
Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων.,ορίζεται ότι

2. Τον Προϊστάμενο Τμήματος ή αυτοτελούς γραφείου που απουσιάζει ή κωλύεται αναπληρώνει στα καθήκοντά του ο ανώτερος κατά βαθμό υπάλληλος που υπηρετεί στην ίδια οργανική μονάδα. Αν υπηρετούν περισσότεροι υπάλληλοι με τον ίδιο βαθμό, αναπληρώνει αυτός που έχει περισσότερο χρόνο στο βαθμό. Σε περίπτωση αδυναμίας αναπλήρωσης κατά το προηγούμενο εδάφιο, αναπληρώνει αυτός που έχει ορισθεί από το αρμόδιο προς διορισμό όργανο.

3. Το αρμόδιο προς διορισμό όργανο μπορεί με απόφαση του να ορίσει ως αναπληρωτή προϊσταμένου οργανικής μονάδας τον προϊστάμενο άλλης οργανικής μονάδας του ίδιου επιπέδου, στην περίπτωση που δεν είναι δυνατή η αναπλήρωση κατά τις παρ. 1 και 2.
4. Αν κενωθεί ή συσταθεί θέση προϊσταμένου οργανικής μονάδας, έως την τοποθέτηση νέου προϊσταμένου εφαρμόζονται οι διατάξεις των προηγούμενων παραγράφων.
5. Σε κάθε περίπτωση αναπλήρωσης προϊσταμένου σύμφωνα με τις ανωτέρω παραγράφους, ο υπάλληλος θα πρέπει να ανήκει σε κλάδο του οποίου οι υπάλληλοι προβλέπεται ότι μπορούν να προϊστανται σύμφωνα με τις οικείες οργανικές διατάξεις.
6. Ο αναπληρωτής προϊσταμένου οργανικής μονάδας κατά το άρθρο αυτό δικαιούται το προβλεπόμενο για τη θέση επίδομα μετά την πάροδο των δύο μηνών από την αναπλήρωση. Στην περίπτωση της παρ. 4 το επίδομα καταβάλλεται από την έναρξη της αναπλήρωσης.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 16 του Ν 4354/2015 (ΦΕΚ 176 Α/16 12 2015) : Διαχείριση των μη εξυπηρετούμενων δανείων, μισθολογικές ρυθμίσεις και άλλες επείγουσες διατάξεις εφαρμογής της συμφωνίας δημοσιονομικών στόχων και διαρθρωτικών μεταρρυθμίσεων.ορίζεται ότι

«1. Στους προϊσταμένους οργανικών μονάδων καταβάλλεται, για όσο χρόνο ασκούν τα καθήκοντα τους, μηνιαίο επίδομα θέσης ευθύνης οριζόμενο, κατά βαθμίδα θέσης, ως εξής:
.....»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.1^α του άρθρου 30 του Ν 4369/16 ((ΦΕΚ 33 Α/27-02-2016 – Διορθ.Σφαλμ. Στο ΦΕΚ-34 Α/2-3-16) : Εθνικό Μητρώο Επιτελικών Στελεχών Δημόσιας Διοίκησης, βαθμολογική διάρθρωση θέσεων, συστήματα αξιολόγησης, προαγωγών και επιλογής προϊσταμένων (διαφάνεια - αξιοκρατία και αποτελεσματικότητα της Δημόσιας Διοίκησης) και άλλες διατάξεις) ορίζεται ότι:

1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου:

α) Έως την επιλογή προϊσταμένων οργανικών μονάδων σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος νόμου ή ειδικών διατάξεων, καθήκοντα προϊσταμένων εξακολουθούν να ασκούν οι κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου προϊστάμενοι.

Αναφορικά με τον πρώτο ισχυρισμό της προσφεύγουσας σχετικά με την παραβίαση της διάταξης της παρ.1^α του άρθρου 30 του Ν 4369/16 ,αυτός πρέπει ν απορριφθεί διότι η προσφεύγουσα με το πρακτικό της 6^{ης} συνεδρίασης του Υπηρεσιακού Συμβουλίου Υπαλλήλων Ο.Τ.Α. Ν.Καβάλας αποφασίστηκε ότι πληρούσε τις προϋποθέσεις των κείμενων διατάξεων για επιλογή ως προϊσταμένη τμήματος αλλά δεν τοποθετήθηκε, διότι προηγούνταν, κατά αύξοντα αριθμό, άλλοι υπάλληλοι.Με την αριθ. 3716/01-07-2015 απόφαση της Προέδρου του Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ» τοποθετήθηκε ως αναπληρώτρια προϊσταμένη του Α΄ Τμήματος ΚΑΠΗ μετά από τη λύση υπαλληλικής σχέσης της Νικολαΐδου Βασιλικής .Συνεπώς εφαρμογή έχουν οι διατάξεις του άρθρου 100 του Ν 3584/07 ,σύμφωνα με τις οποίες

« Τον Προϊστάμενο Τμήματος ή αυτοτελούς γραφείου που απουσιάζει ή κωλύεται αναπληρώνει στα καθήκοντά του ο ανώτερος κατά βαθμό υπάλληλος που υπηρετεί στην ίδια οργανική μονάδα. Αν υπηρετούν περισσότεροι υπάλληλοι με τον ίδιο βαθμό, αναπληρώνει αυτός που έχει περισσότερο χρόνο στο βαθμό.»

Επιπρόσθετα τονίζουμε ότι από την αριθ.773/11-02-2019 βεβαίωση στοιχείων του Ν.Π.Δ.Δ. ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΚΑΒΑΛΑΣ προκύπτει ότι η προσφεύγουσα βρίσκεται στην ένατη θέση της κατάταξης των υπαλλήλων που μπορούν να προϊστανται τμήματος ή διεύθυνσης

Σχετική είναι και η αριθ.159/2014 πράξη του Κλιμ. Τμ.1 του Ελεγκτικού Συνεδρίου σύμφωνα με την οποία ορίζεται ότι:

«Γ. Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι προϋπόθεση για την καταβολή επιδόματος θέσης ευθύνης σε υπάλληλους Ο.Τ.Α. α΄ βαθμού, οι οποίοι αναπληρώνουν προϊσταμένους τμημάτων Ο.Τ.Α. λόγω κένωσης της οικείας θέσης ή σύστασης νέας, είναι η τοποθέτησή τους να έχει πραγματοποιηθεί σύμφωνα με την νόμιμη διαδικασία, ήτοι με τη διαδικασία που διαγράφεται, μεταξύ άλλων, στις παρ.2 και 5 του άρθρου 100 του Ν 3584/07. Ειδικότερα σύμφωνα με τις διατάξεις αυτές, ως αναπληρωτής επιλέγεται, καταρχήν, ο ανώτερος κατά βαθμό υπάλληλος του Τμήματος, εφόσον ανήκει σε κλάδο του οποίου υπάλληλοι μπορούν να προϊστανται σύμφωνα με τις οικείες οργανικές διατάξεις. Εάν υπηρετούν περισσότεροι υπάλληλοι με τον ίδιο βαθμό, καθήκοντα αναπλήρωσης ασκεί εκείνος που έχει περισσότερο χρόνο στο βαθμό. Τυχόν μη τήρηση της ως άνω διαδικασίας καθιστά μη νόμιμη την τοποθέτηση του υπαλλήλου ως αναπληρωτή Προϊσταμένου. Επομένως, είναι μη νόμιμη η καταβολή επιδόματος θέσης ευθύνης σε υπάλληλο ο οποίος για την επιλογή του ως αναπληρωτής προϊστάμενος υπέχει μεν την απαιτούμενη σύμφωνα με τις οικείες οργανικές διατάξεις του Δήμου κατηγορία, όχι όμως και περισσότερο χρόνο υπηρεσίας στο βαθμό από έτερο υπάλληλο, που υπηρετεί στο ίδιο με τον επιλεγέντα Τμήμα.»

Αναφορικά με το δεύτερο ισχυρισμό σχετικά με τη μη αναφορά δυνατότητας προσφυγής, αυτός πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, διότι αυτό δεν επισύρει ακυρότητα της πράξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του εδ.δ της παρ.1 του άρθρου 16 του Ν 2690/1999 (ΚΔ/Δσίας)

Εν όψει των ανωτέρω

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

Απορρίπτουμε την από 12-03-2019 προσφυγή της Μπαντή Αναστασίας του Ευαγγέλου κατά της αριθ. 895/51/18-02-2019 απόφασης του Προέδρου του Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ» και επικυρώνουμε την παραπάνω απόφαση, για τους ανωτέρω λόγους.

Κατά της απόφασης αυτής μπορείτε να προσφύγετε εντός ενός (1) μηνός από την κοινοποίηση αυτής στην Ειδική Επιτροπή του αρθ.152 του Ν 3463/2006 που εδρεύει στην οδό Παρασίου 4,69100 Κομοτηνή.

Κοινοποίηση

1. Ν.Π.Δ.Δ. «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗ-ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗ ΑΓΩΓΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ»

2. Μπαντή Αναστασία (με αποδεικτικό επίδοσης)

Φιλαδελφείας 5

65404-ΚΑΒΑΛΑ

**Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ**

| ΕΙΣΗΓΗΤΡΙΑ | ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ | Ο ΠΡ/ΝΟΣ Δ/ΝΣΗΣ Δ/ΣΗΣ | Ο ΓΕΝ. Δ/ΝΤΗΣ |
|------------|--------------|--------------------------|---------------|
| | | | |
| Σ.ΛΥΡΙΣΤΗ | Ν.ΑΔΑΜΙΔΗΣ | Α.ΜΠΟΓΙΑΝΝΙΔΗΣ | Η. ΘΕΟΔΩΡΙΔΗΣ |

ΔΡ.ΙΩΑΝΝΗΣ ΣΑΒΒΑΣ

