



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΑΙΓΑΙΟΥ
ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 152 ν.3463/2006
ΝΟΜΟΥ ΔΩΔΕΚΑΝΗΣΟΥ

Η Ειδική Επιτροπή του άρθρου 152 του ν.3463/2006 Νομού Δωδεκανήσου, η οποία ανασυγκροτήθηκε με τη με αριθμό Α.Π.28169/16-10-2024 (ΦΕΚ1177/τ.ΥΟΔΔ/22-10-2024) απόφαση της Γραμματέως της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου, από τους : Α) Δημήτριο Λιακόπουλου, Πρόεδρο του ΝΣΚ ως Πρόεδρο, με αναπληρώτρια την Ελένη Χαρλαύτη, Δικαστική Πληρεξουσία του ΝΣΚ, Β) Βασίλειο Περίδη, Πρόεδρο του Δικηγορικού Συλλόγου Ρόδου, με αναπληρωτή τον δικηγόρο Παναγιώτη Μηνά, Γ) Κωνσταντίνο Χαλκιά, Αντιδήμαρχο του Δήμου Ρόδου, με αναπληρωτή τον Παναγιώτη Αβρίθη, Δημοτικό Σύμβουλο Δήμου Κω και Γραμματέα της Επιτροπής την Μαρία Βλάχου, υπάλληλο της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου, με αναπληρώτρια γραμματέα την Τσαμπίκα Διακολούκα, υπάλληλο της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου, συνήλθε σήμερα 12.12.2024, ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00΄, στα γραφεία της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου στη Ρόδο, επί της πλατείας Ελευθερίας και στην αίθουσα συσκέψεων, κατόπιν προσκλήσεως των μελών της κατ' έντολή του Προέδρου της, με την παρουσία του Προέδρου Δημητρίου Λιακόπουλου, του μέλους Κωνσταντίνου Χαλκιά και του (αναπληρωματικού) μέλους Παναγιώτη Μηνά. Καθήκοντα γραμματέα άσκησε η Μαρία Βλάχου.

Η Ειδική Επιτροπή βρίσκεται σε απαρτία κατά τη διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 152 του ν.3463/2006.

Το 5^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης είναι το εξής:

«Προσφυγή, στην Ειδική Επιτροπή του Άρθρου 152 Ν.3463/2006 Νομού Δωδεκανήσου εκ μέρους της Ένωσης Μηχανικών Δημόσιων Υπαλλήλων Διπλωματούχων Ανώτατων Σχολών Δωδεκανήσου, (Ε.Μ.Δ.Υ.Δ.Α.Σ ν.Δωδ/σου), κατά της υπ' αριθμ. 21888/06-08-2024 απόφασης της Γραμματέως Αποκεντρωμένης Διοίκησης».

Παρόντες εκ μέρους της Ένωσης Μηχανικών Δημόσιων Υπαλλήλων Διπλωματούχων Ανώτατων Σχολών Δωδεκανήσου, (Ε.Μ.Δ.Υ.Δ.Α.Σ ν.Δωδ/σου) ήταν η Πρόεδρος της, κ.Μιχαλάκη Τσαμπίκα και ο κ.Φραντζής Φιλήμων με την ιδιότητα του γραμματέα της.

Ο Πρόεδρος κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης της Επιτροπής και κατόπιν η Επιτροπή προέβη στην εξέταση του ως άνω θέματος της ημερήσιας διάταξης, αποφάσισε δε ως εξής:

Αριθμός Απόφασης: 07^η/12/12/2024

1. Επειδή από τις διατάξεις των άρθρων 227 και 238 του ν.3852/2010, όπως αντικαταστάθηκαν με τα άρθρα 118 και 131, αντιστοίχως, του ν.4555/2018 (Α' 133/19.07.2018), προκύπτει ότι, έως την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας ΟΤΑ, ο Συντονιστής της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, ήδη δε ο Γραμματέας Αποκεντρωμένης Διοίκησης (βλ. άρθρα 6Α και 6Β ν.3852/2010, που προστέθηκαν με το άρθρο 63 και την παράγραφο 1 του άρθρου 64, αντιστοίχως, του ν.4954/2022 - Α' 136/09.07.2022) ασκεί τις αρμοδιότητες του Επόπτη ΟΤΑ κατά τον έλεγχο νομιμότητας των πράξεων των δήμων και των περιφερειών, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 225, 226 και 227 του ν.3852/2010. Κατά τα διαλαμβανόμενα στις διατάξεις αυτές, όποιος έχει έννομο συμφέρον δικαιούται να ασκήσει προσφυγή κατά των πράξεων των οργάνων των δήμων κλπ, ενώπιον του Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης, εντός της κατ' άρθρο 118 του ν.4555/2018 προβλεπόμενης δεκαπενθήμερης προθεσμίας. Ο Γραμματέας αποφαινεται εντός προθεσμίας δύο (2) μηνών από την υποβολή της. Αν παρέλθει η ανωτέρω προθεσμία χωρίς να εκδοθεί απόφαση θεωρείται ότι η προσφυγή έχει σιωπηρώς απορριφθεί. Κατά των αποφάσεων του Γραμματέα και, εφόσον, σύμφωνα με ρητή πρόβλεψη του άρθρου 131 παρ. 1 του ν.4555/2018, η αρμοδιότητα των Ειδικών Επιτροπών του άρθρου 152 του ν.3463/2006 «Κώδικας Δήμων και Κοινοτήτων» διατηρείται μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας ΟΤΑ, δύναται να ασκηθεί προσφυγή ενώπιον της τελευταίας Επιτροπής κατά τους όρους και τις προϋποθέσεις του άρθρου 151 του ΚΔΚ, ήτοι εντός προθεσμίας ενός (1) μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίησή της ή αφότου ο προσφεύγων έλαβε γνώση αυτής. Η τελευταία διάταξη εξακολουθεί να εφαρμόζεται ενόψει της έλλειψης σχετικής πρόβλεψης στις διατάξεις του ν.4555/2018.

2. Επειδή, περαιτέρω, στην παρ. 1α του άρθρου 150 του ν.3463/2006 «Κώδικας Δήμων και Κοινοτήτων», με τίτλο : «Άσκηση και εξέταση προσφυγών», ορίζονται τα εξής: «1.α. Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσφύγει στον Γενικό Γραμματέα της Περιφέρειας και να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των Δήμων, των Κοινοτήτων, για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δέκα (10) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής». Οριοθετώντας, τέλος, το άρθρο 151 του Κώδικα την αρμοδιότητα της συνιστωμένης με το επόμενο άρθρο 152 Επιτροπής, ορίζει τα ακόλουθα: «Προσφυγή κατά των αποφάσεων του Γενικού Γραμματέα: Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις του Γενικού Γραμματέα που εκδίδονται σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 149 και 150, ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του επόμενου άρθρου, εντός προθεσμίας ενός (1) μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής». Σύμφωνα δε με το άρθρο 152 του ΚΔΚ, «1.....2. η Ειδική Επιτροπή ασκεί έλεγχο νομιμότητας, και εκδίδει απόφαση επί της προσφυγής μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την υποβολή της..... 3. Η Ειδική Επιτροπή θεωρείται ότι έχει απαρτία με την παρουσία δύο (2) εκ των μελών της. Σε περίπτωση ισοψηφίας υπερισχύει η ψήφος του προέδρου. 4. Οι αποφάσεις της Ειδικής Επιτροπής προσβάλλονται μόνο στα αρμόδια δικαστήρια. 5.....Θέματα λειτουργίας της Ειδικής Επιτροπής ρυθμίζονται με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης».

3. Επειδή, κατ' επίκληση της τελευταίας αυτής εξουσιοδοτικής διάταξης, εκδόθηκε η 31925/2007 απόφαση του Υφυπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης (Β' 1020), με τα άρθρα 1 και 4 της οποίας ορίσθηκαν τα εξής:

«Άρθρο 1. Η λειτουργία της Ειδικής Επιτροπής για την εξέταση προσφυγών κατά αποφάσεων του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας που εκδίδονται στο πλαίσιο της άσκησης εποπτείας επί των πράξεων των οργάνων των δήμων και κοινοτήτων διέπεται από τον παρόντα κανονισμό. Για όσα θέματα δεν ρυθμίζονται, ειδικώς, με την παρούσα, εφαρμόζονται, αναλόγως, οι διατάξεις περί συλλογικών οργάνων της Διοίκησης του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (ν. 2690/1999, ΦΕΚ Α 45).».

«Άρθρο 4. Εξέταση προσφυγής. 1. Η Ειδική Επιτροπή εξετάζει προσφυγές που ασκούνται ενώπιόν της από οποιονδήποτε έχει έννομο συμφέρον και στρέφονται κατά των αποφάσεων ή παραλείψεων του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας οι οποίες εκδίδονται σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 149 και 150 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ν. 3463/2006). Η Ειδική Επιτροπή αποφασίζει μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την υποβολή της προσφυγής σε αυτήν. 2. Κατ' αρχήν εξετάζεται εάν η προσφυγή ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής έχει ασκηθεί παραδεκτά.....3.....4. Η Ειδική Επιτροπή εφόσον η προσφυγή έχει ασκηθεί παραδεκτά ασκεί έλεγχο νομιμότητας μόνο επί των λόγων ακύρωσης που προβάλλονται με την προσφυγή κατά της πράξης του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας.».

Επειδή, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, όπως έχει παγίως ερμηνευθεί, η τριακονθήμερη αποκλειστική προθεσμία απόφασης της Επιτροπής, επί της ασκηθείσας ενώπιόν της προσφυγής κατά της απόφασης του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης -ήδη του Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης- αρχίζει από την περιέλευση στην Επιτροπή της προσβαλλόμενης πράξης και των στοιχείων που προβλέπονται από τον νόμο για την έκδοσή της και είναι κρίσιμα για τη διάγνωση της υπόθεσης. Μετά τη λήξη της προθεσμίας αυτής, η αρμοδιότητα της επιτροπής παύει να υφίσταται και δεν μπορεί πλέον να αποφανθεί επί ασκηθείσας προσφυγής, η δε τυχόν εκδιδόμενη ακυρωτική απόφασή της, μετά την πάροδο της προθεσμίας, είναι ακυρωτέα ως εκδοθείσα αναρμοδίως κατά χρόνο (βλ. και ΣτΕ 1078/2021, 3513/2014, 1090/2014, 1029/2014, 734/2011, 2115/2009).

Εξάλλου, όπως εκρίθη και με την υπ' αριθμ. 380/2024 απόφαση της ολομέλειας του ΣΤΕ, η εμπρόθεσμη άσκηση των εν λόγω προσφυγών, οι οποίες δεν έχουν ενδικοφανή χαρακτήρα, διακόπτει, σύμφωνα με τη διάταξη της παραγράφου 2 του άρθρου 46 του π.δ. 18/1989, την προθεσμία άσκησης αίτησης ακυρώσεως επί δύο μήνες, προκειμένου περί προσφυγής ενώπιον του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης, ή επί τριάντα ημέρες, σε περίπτωση άσκησης προσφυγής και ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής της Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Όσον αφορά την έναρξη υπολογισμού του χρονικού διαστήματος κατά το οποίο η προσφυγή νομιμότητας διακόπτει, κατ' άρθ. 46 παρ. 2 του π.δ. 18/1989, την προθεσμία ασκήσεως αιτήσεως ακυρώσεως, κρίσιμο χρονικό σημείο είναι, κατά την έννοια των προεκτεθεισών διατάξεων, αυτό της υποβολής

της προσφυγής και όχι της περιελεύσεως της προσβαλλόμενης με την προσφυγή πράξης και των στοιχείων έκδοσής της στο αρμόδιο όργανο. Συνεπώς, από την επομένη της παρελεύσεως διμήνου από την υποβολή προσφυγής στον Συντονιστή (χωρίς να έχει εκδοθεί και κοινοποιηθεί στον ενδιαφερόμενο απορριπτική απόφαση επί της προσφυγής), επανεκκινεί η προθεσμία της αιτήσεως ακυρώσεως και, παράλληλα, αρχίζει η προθεσμία άσκησης ενώπιον της Επιτροπής της δεύτερης προσφυγής νομιμότητας, η οποία, εφ' όσον ασκηθεί εμπροθέσμως, διακόπτει εκ νέου την προθεσμία της αιτήσεως ακυρώσεως για τριάντα ημέρες από την υποβολή της. Το χρονικό σημείο της περιέλευσης της προσβαλλόμενης με την προσφυγή πράξης και των στοιχείων έκδοσής της στα όργανα απόφασης επί της προσφυγής, το οποίο άλλωστε ο προσφεύγων δεν είναι σε θέση να γνωρίζει, δεν επηρεάζει τον υπολογισμό των ανωτέρω προθεσμιών, αλλά αποτελεί κρίσιμο στοιχείο μόνο για τη διαπίστωση του εάν η τυχόν μεταγενεστέρως εκδοθησόμενη απόφαση επί της προσφυγής έχει εκδοθεί αρμοδίως κατά χρόνο, οπότε θεωρείται συμπροσβαλλόμενη. Τυχόν κοινοποίηση ή γνώση της απόφασης σε μεταγενέστερο χρόνο δεν επανεκκινεί τις προθεσμίες για την άσκηση αιτήσεως ακυρώσεως ή προσφυγής ενώπιον της Επιτροπής.

4. Επειδή, περαιτέρω εκτός από τους άμεσα ενδιαφερόμενους για τον έλεγχο νομιμότητας των πράξεων των ΟΤΑ, κατοχυρώνεται νομοθετικά και «δικαίωμα» όλων των αιρετών του οικείου ΟΤΑ για την άσκηση προσφυγής. Σύμφωνα με το άρθρο 227 παρ.4 του Ν.3852/2010, *«δικαίωμα για την άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής τεκμαίρεται ότι έχουν όλοι οι αιρετοί του οικείου δήμου ή περιφέρειας, ανεξάρτητα από το εάν έλαβαν μέρος στη συνεδρίαση κατά την οποία ελήφθη η προσβαλλόμενη απόφαση, εφόσον δεν την υπερψήφισαν. Δικαίωμα έχουν ομοίως οι συνδικαλιστικές οργανώσεις εργαζομένων στην Τοπική Αυτοδιοίκηση πρώτου ή δεύτερου βαθμού, καθώς και νομικά πρόσωπα μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα, που επιδιώκουν σύμφωνα με το καταστατικό τους περιβαλλοντικούς, πολιτιστικούς και εν γένει κοινωνικούς σκοπούς»*. Πρόκειται για τρίτα ex lege εξαιρετικώς νομιμοποιούμενα πρόσωπα για την προσβολή πράξεων που αφορούν τα έννομα συμφέροντα άλλων διοικουμένων.

5. Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, η εξεταζόμενη ειδική προσφυγή παραδεκτώς ασκείται από την έχουσα ειδικό έννομο συμφέρον συνδικαλιστική οργάνωση, σκοπός της οποίας, κατά το καταστατικό της, είναι η προάσπιση και προαγωγή των επαγγελματικών και οικονομικών συμφερόντων των μελών της,

καθώς με την ως άνω ειδική διοικητική προσφυγή, ζητείται, καθ' ερμηνεία του δικογράφου της, η ακύρωση της σιωπηρής απόρριψης της με αριθμό πρωτ. 14999/29-5-2024 ειδικής διοικητικής προσφυγής της κατά της υπ' αρ. 91/14-05-2024 απόφασης του Δήμαρχου Λέρου με την οποία απαλλάχθηκε από τα καθήκοντά της, ως αναπληρώτρια προϊσταμένης του Τμήματος Δόμησης της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος και Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Λέρου, η Κουρεπίνη Καλλιόπη του Νικολάου, κλάδου ΠΕ Μηχανικών, η οποία τοποθετήθηκε ως υπάλληλος στο τμήμα αυτό και της ανατέθηκαν παράλληλα, καθήκοντα ως Προϊσταμένης σε έτερο τμήμα, ήτοι στο τμήμα Η/Μ Έργων & Συγκοινωνιών, λόγω κένωσης της θέσης και μέχρι την επιλογή νέου προϊσταμένου.

6. Επειδή ο φάκελος της υπόθεσης διαβιβάστηκε στην Επιτροπή με το με αριθμ. 30504/7-11-2024 έγγραφο της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου, στις 13/11/2024, το οποίο έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου 29/2024, συνεπώς αυτή αρμοδίως κατά χρόνο επιλαμβάνεται της προσφυγής.

7. α. Επειδή, στο άρθρο 10 του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3584/2007 (Α' 143) ορίζονται τα εξής: «1. Με τον Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας καθορίζονται η εσωτερική διάρθρωση των υπηρεσιών σε Γενικές Διευθύνσεις, Διευθύνσεις, Τμήματα, Αυτοτελή Τμήματα και Αυτοτελή Γραφεία, οι αρμοδιότητές τους και οι θέσεις κατά κατηγορίες και κλάδους προσωπικού [όπως οι λέξεις «Αυτοτελή Τμήματα» προστέθηκαν με το άρθρο 38 παράγραφος 1 του ν. 3801/2009, Α' 163]. Επίσης, ορίζονται οι κλάδοι ΠΕ, ΤΕ και ΔΕ των οποίων οι υπάλληλοι κρίνονται για την κατάληψη θέσεων προϊσταμένων των κατά περίπτωση οργανικών μονάδων, ανάλογα με την ειδικότητα του κλάδου και το αντικείμενο των συγκεκριμένων οργανικών μονάδων. 2. Με απόφαση του Δημοτικού ή Κοινοτικού ή Διοικητικού Συμβουλίου ψηφίζονται οι Οργανισμοί Εσωτερικής Υπηρεσίας των Δήμων, Κοινοτήτων, Δημοτικών και Κοινοτικών Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου, Ιδρυμάτων και Συνδέσμων Δήμων και Δήμων και Κοινοτήτων, αντίστοιχα. Η απόφαση εγκρίνεται με πράξη του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας ύστερα από γνώμη του οικείου Υπηρεσιακού Συμβουλίου, η οποία δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. [...] 5. Τροποποίηση των Οργανισμών Εσωτερικής Υπηρεσίας των Ο.Τ.Α. γίνεται με την ανωτέρω διαδικασία. [...]». Περαιτέρω, στο άρθρο 87 του ίδιου κώδικα ορίζεται

(όπως στο αντίστοιχο άρθρο 84 του κώδικα κατάστασης δημόσιων πολιτικών διοικητικών υπαλλήλων και υπαλλήλων ν.π.δ.δ. που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3528/2007, Α' 26) ότι «1. [...] 2. Ως προϊστάμενοι Διεύθυνσης επιλέγονται υπάλληλοι με βαθμό Α', οι οποίοι έχουν ασκήσει καθήκοντα προϊσταμένου Τμήματος επί ένα (1) τουλάχιστον έτος. Αν δεν υπάρχουν υποψήφιοι με ένα (1) έτος υπηρεσίας προϊσταμένου Τμήματος, επιλέγονται υπάλληλοι με βαθμό Α'. 3. Ως προϊστάμενοι Τμήματος και αυτοτελούς γραφείου επιλέγονται υπάλληλοι με βαθμό Α'. Αν δεν υπάρχουν ή δεν επαρκούν, επιλέγονται υπάλληλοι βαθμού Β', οι οποίοι έχουν συμπληρώσει ως ελάχιστο χρόνο υπηρεσίας στο βαθμό Β' τέσσερα (4) έτη. 4. [...]» και στο άρθρο 99 (βλ. και άρθρο 97 του αναφερθέντος κώδικα κατάστασης δημόσιων πολιτικών διοικητικών υπαλλήλων και υπαλλήλων ν.π.δ.δ.) ορίζεται ότι : «Το προβάδισμα μεταξύ των υπαλλήλων καθορίζεται ως εξής: α) Μεταξύ υπαλλήλων που ανήκουν σε διαφορετικές κατηγορίες, προηγούνται υπάλληλοι της κατηγορίας ΠΕ και ακολουθούν κατά σειρά οι υπάλληλοι της κατηγορίας ΤΕ, της κατηγορίας ΔΕ και, τέλος, οι υπάλληλοι της κατηγορίας ΥΕ.».

β. Επειδή με το άρθρο πρώτο του ν. 3839/2010 (Α' 51) αντικαταστάθηκε το άρθρο 84 του κώδικα κατάστασης δημόσιων πολιτικών διοικητικών υπαλλήλων και υπαλλήλων ν.π.δ.δ. που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3528/2007 ως εξής: «1. ... 2. Ως προϊστάμενοι Διεύθυνσης ή αντίστοιχου ή ενδιάμεσου (μεταξύ Διευθύνσεως και Τμήματος) επιπέδου οργανικών μονάδων επιλέγονται υπάλληλοι κατηγορίας ΠΕ ή ΤΕ με βαθμό Α', οι οποίοι έχουν ασκήσει καθήκοντα προϊσταμένου Διεύθυνσης ή Υποδιεύθυνσης ή προϊσταμένου Τμήματος. Αν δεν υπάρχουν υποψήφιοι με τις προϋποθέσεις αυτές, επιλέγονται υπάλληλοι με βαθμό Α'. 3. Ως προϊστάμενοι Τμήματος και αυτοτελούς γραφείου ή αντίστοιχου επιπέδου οργανικής μονάδας επιλέγονται υπάλληλοι με βαθμό Α' που έχουν ασκήσει καθήκοντα προϊσταμένου Τμήματος ή υπάλληλοι με βαθμό Α' [όπως οι λέξεις «με βαθμό Α'» προστέθηκαν πριν από την φράση «που έχουν ασκήσει καθήκοντα» με το άρθρο 284 παράγραφος 11 του ν. 3852/2010, Α' 87]. Αν δεν υπάρχουν ή δεν επαρκούν, επιλέγονται υπάλληλοι με βαθμό Β', οι οποίοι έχουν συμπληρώσει ελάχιστο χρόνο υπηρεσίας στο βαθμό Β' τέσσερα (4) έτη. Αν δεν υπάρχουν υποψήφιοι με τις ως άνω προϋποθέσεις για την κάλυψη των θέσεων επιλέγονται υπάλληλοι με λιγότερο χρόνο στο βαθμό Β'. 4. ...». Εξ άλλου, στο άρθρο 51 παράγραφος 1 περίπτωση δ' του ν. 3905/2010 (Α' 219) ορίζεται ότι:

«Η διαδικασία και τα κριτήρια του ν. 3839/2010 εφαρμόζονται και για την επιλογή των προϊσταμένων των οργανικών μονάδων των Ο.Τ.Α. Α΄ βαθμού» (όπως οι λέξεις «των Ο.Τ.Α. Α΄ βαθμού» αντικατέστησαν τις λέξεις «των δήμων» με το άρθρο 45 παράγραφος 6 του ν. 3979/2011, Α΄ 138).

γ. Επειδή περαιτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 100 του κώδικα κατάστασης δημόσιων πολιτικών διοικητικών υπαλλήλων και υπαλλήλων ν.π.δ.δ. που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3528/2007, με τίτλο «Αναπλήρωση προϊσταμένων», ορίζονται τα εξής : «1. Τον προϊστάμενο Γενικής Διεύθυνσης ή Διεύθυνσης, που απουσιάζει ή κωλύεται, αναπληρώνει στα καθήκοντά του ο ανώτερος κατά βαθμό προϊστάμενος των υποκείμενων οργανικών μονάδων και επί ομοιοβάθμων, ο προϊστάμενος που έχει ασκήσει για περισσότερο χρόνο καθήκοντα προϊσταμένου. Το αρμόδιο για τον διορισμό όργανο μπορεί, τηρουμένου του προβαδίσματος των βαθμών, να ορίσει ως αναπληρωτή προϊσταμένου Γενικής Διεύθυνσης ή Διεύθυνσης, που απουσιάζει ή κωλύεται, έναν από τους προϊσταμένους των υποκείμενων οργανικών μονάδων.» 2. Τον Προϊστάμενο Τμήματος ή αυτοτελούς γραφείου που απουσιάζει ή κωλύεται αναπληρώνει στα καθήκοντα 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. 2. 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».

δ. Επειδή, όσον αφορά την τήρηση του προβαδίσματος των κατηγοριών έχουν εκδοθεί αποφάσεις του Συμβουλίου της Επικράτειας (βλ. ΣΤΕ 283/2020, 2811-2813/2017, 2816-2818/2017), οι οποίες ακύρωσαν ως αντίθετες στις ανωτέρω διατάξεις οργανισμούς φορέων με την αιτιολογία ότι αυτοί: «παρانونως

προβλέπουν την επιλογή διαζευκτικώς υπαλλήλων διαφορετικής κατηγορίας (ΠΕ ή ΤΕ) ως Προϊσταμένων σε όλες τις αναφερθείσες οργανικές μονάδες (Διευθύνσεις και Τμήματα), καταργώντας αδιακρίτως το θεσπιζόμενο προβάδισμα».

στ. Επειδή με την υπ' αρ. 26109/18-06-2018 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών, δόθηκαν οι απαραίτητες οδηγίες και διευκρινίσεις προς τις αρμόδιες Υπηρεσίες για τη σύνταξη ή την τροποποίηση Οργανισμών του Δημοσίου και των ΝΠΔΔ. Επισημαίνεται δε κατά την εγκύκλιο αυτή, η σαφής βούληση του νομοθέτη για διάκριση των κατηγοριών ΤΕ και ΠΕ, με προβάδισμα στην κατηγορία ΠΕ, καθώς και ότι το καθοριζόμενο προβάδισμα των κατηγοριών των υπαλλήλων παύει να ισχύει μόνον στις περιπτώσεις, κατά τις οποίες οι οργανικές διατάξεις βάσει του αντικειμένου των συγκεκριμένων οργανικών μονάδων και την ειδικότητα του κλάδου των υπαλλήλων προβλέπουν την τοποθέτηση ως προϊσταμένου οργανικής μονάδας υπαλλήλου που έπεται κατά το προβάδισμα και όχι αδιακρίτως για όλες τις σχετικές οργανικές μονάδες.

8. Επειδή στην προκειμένη περίπτωση η προσφεύγουσα Ένωση προβάλλει ότι στον Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας (ΟΕΥ) του Δήμου Λέρου δεν υπάρχει το προβάδισμα των κατηγοριών για την επιλογή προϊσταμένων των οργανικών μονάδων του και ότι ο εν λόγω Δήμος δεν έχει προβεί στην τροποποίησή του, σύμφωνα με τη νομοθεσία, τις αποφάσεις του ΣΤΕ και τις σχετικές εγκυκλίους του Υπουργείου Εσωτερικών. Περαιτέρω ισχυρίζεται ότι με την προσβαλλόμενη απόφαση του Δημάρχου Λέρου, ορίζεται ως Προϊστάμενος στο Τμήμα Δόμησης, υπάλληλος κατηγορίας Τ.Ε. Μηχανολόγων Μηχανικών, ενώ ο Δήμος Λέρου διαθέτει υπαλλήλους Μηχανικούς κατηγορίας Π.Ε., καθώς και ότι με την ίδια απόφαση η τέως Αναπληρώτρια Προϊσταμένη του ως άνω Τμήματος, υπάλληλος κατηγορίας Π.Ε. Αρχιτεκτόνων Μηχανικών, παραμένει ως απλή υπάλληλος στο συγκεκριμένο Τμήμα, στο οποίο Προϊστάμενος της ορίσθηκε υπάλληλος με κατηγορία Τ.Ε. Μηχανολόγων Μηχανικών, με αποτέλεσμα να καταστρατηγείται το προβάδισμα των κατηγοριών.

9. Επειδή στο άρθρο 21 του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας του Δήμου Λέρου, ο οποίος έχει δημοσιευτεί στο υπ. αριθμ. ΦΕΚ 365 Β' /19-02-2013 ΦΕΚ, δεν προβλέπεται το προβάδισμα των κατηγοριών, για την επιλογή Προϊσταμένων οργανικών μονάδων του Δήμου Λέρου.

10. Επειδή με την υπ' αριθμόν 91/14-05-2024 απόφαση Δημάρχου Λέρου, μη νομίμως ορίζεται ως Προϊστάμενος στο Τμήμα Δόμησης της Δ/σης Περιβάλλοντος, Δόμησης & Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Λέρου, υπάλληλος κατηγορίας Τ.Ε. Μηχανολόγων Μηχανικών, τη στιγμή που ο Δήμος διαθέτει υπαλλήλους Μηχανικούς κατηγορίας Π.Ε. Συγκεκριμένα, σύμφωνα με την ανωτέρω απόφαση, η τέως Αναπληρώτρια Προϊσταμένη του Τμήματος Δόμησης, υπάλληλος κατηγορίας Π.Ε. Αρχιτεκτόνων Μηχανικών, παραμένει στο Τμήμα Δόμησης ως απλή υπάλληλος, στο οποίο Προϊστάμενός της ορίστηκε υπάλληλος κατηγορίας Τ.Ε. Μηχανολόγων Μηχανικών, χωρίς να τηρηθεί το προβάδισμα κατηγοριών, κατά παράβαση των προαναφερόμενων διατάξεων και οδηγιών (εγκυκλίων) του Υπουργείου Εσωτερικών.

11. Επειδή περαιτέρω και η τοποθέτηση της Καλλιόπης Κουρεπίνης παράλληλα ως αναπληρώτριας Προϊσταμένης σε έτερο τμήμα, ήτοι στο τμήμα Η/Μ Έργων & Συγκοινωνιών, λόγω κένωσης της θέσης και μέχρι την επιλογή νέου προϊσταμένου, αντίκειται στις διατάξεις των παραγράφων 2 και 4 του άρθρου 100 του ν. 3584/2007, αφού υπηρετεί με κύρια καθήκοντα σε άλλο τμήμα.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Ειδική Επιτροπή του άρθρου 152 του ν.3463/2006 Νομού Δωδεκανήσου κάνει δεκτή ομόφωνα την υπ' αριθμ πρωτ. 20/14-8-2024 ειδική διοικητική προσφυγή της Ένωσης Μηχανικών Δημοσίων Υπαλλήλων Διπλωματούχων Ανωτάτων Σχολών ν. Δωδεκανήσου.

Ακυρώνει τη σιωπηρή απόρριψη της με αριθμό πρωτ. 14999/29-5-2024 ειδικής διοικητικής προσφυγής και την υπ' αριθμ. 91/14-05-2024 απόφαση του Δημάρχου Λέρου κατά τα οριζόμενα στο σκεπτικό.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΛΙΑΚΟΠΟΥΛΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΜΑΡΙΑ ΒΛΑΧΟΥ

ΤΟ ΜΕΛΟΣ

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΤΟ ΜΕΛΟΣ

ΠΑΝΑΓΙΩΤΗΣ ΜΗΝΑΣ