



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΑΙΓΑΙΟΥ
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚ/ΚΟΥ-ΟΙΚΟΝ/ΚΟΥ Β.ΑΙΓΑΙΟΥ
ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ Ν. ΛΕΣΒΟΥ**

**Μυτιλήνη 03 - 02 - 2022
Αριθμ. πρωτ.: 4610
ΑΔΑ:**

Ταχ. Δ/ση: Κουντουριώτη 77
Τ.Κ. : 81131 Μυτιλήνη
Πληροφορίες : Μ. Βογιατζή
Τηλ. : 22513 – 50843
email: maria.vogiatzi@apdaigaiou.gov.gr

ΠΡΟΣ: Δήμο Μυτιλήνης
Γραφείο Δημοτικού Συμβουλίου
Ε. Βενιζέλου 13-17
Τ.Κ. 811 31

ΘΕΜΑ: «Μη έγκριση της υπ' αριθμ. 345/2021 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Μυτιλήνης περί τροποποίησης του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας (Ο.Ε.Υ.) του Δήμου Μυτιλήνης».

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΑΙΓΑΙΟΥ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

- του άρθρου 10 του Ν. 3584/07 (ΦΕΚ 143 Α') «Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων», όπως ισχύει.
- των άρθρων 6 και 280 του Ν.3852/2010 (ΦΕΚ 87 Α') «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης- Πρόγραμμα Καλλικράτης», όπως ισχύουν.
- των άρθρων 28 και 28Α του Ν.4325/2015 (ΦΕΚ 47 Α') «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης – Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις»
- του Ν.4354/15 (ΦΕΚ 176 Α') «Διαχείριση των μη εξυπηρετούμενων δανείων, μισθολογικές ρυθμίσεις και άλλες επείγουσες διατάξεις εφαρμογής της συμφωνίας δημοσιονομικών στόχων και διαρθρωτικών μεταρρυθμίσεων», όπως ισχύει.
- του Π.Δ. 50/2-3-01 (ΦΕΚ 39 Α') «Καθορισμός των προσόντων διορισμού σε θέσεις φορέων του δημόσιου τομέα», όπως ισχύει και

- του Π.Δ. 143/2010 (ΦΕΚ 236 Α΄) «Οργανισμός Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου»
- 2. Την αριθμ. πρωτ. 78161/31-12-2018 (ΦΕΚ 783 Υ.Ο.Δ.Δ) απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, με την οποία ο Πολύκαρπος Πολυχρονάκης, Αν. Προϊστάμενος της Γενικής Διεύθυνσης Χωροταξικής και Περιβαλλοντικής Πολιτικής, ορίζεται να ασκεί καθήκοντα Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου.
- 3. Την αριθμ. πρωτ. ΥΠ.ΔΙΟΙΚ.ΑΝΑΣ. ΔΙΔΑΔ/Φ.35.50/2412/οικ. 21795/18-6-2018 (ΑΔΑ : ΨΤΜΓ465ΧΘΨ-ΣΟΔ) εγκύκλιο του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης με θέμα «Προβάδισμα κατηγοριών – Προϊστάμενοι οργανικών μονάδων».
- 4. Το αριθμ.πρωτ.40645/3-8-2018 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών με θέμα «Εφαρμογή του προβαδίσματος κατηγοριών κατά την επιλογή προϊσταμένων σε θέσεις ευθύνης των ΟΤΑ α' και β' βαθμού».
- 5. Την υπ' αριθμ. πρωτ. 53979/20-11-2020 (ΦΕΚ 5311 Β΄) απόφασή μας με την οποία εγκρίθηκε ο Οριστικός Οργανισμός Εσωτερικής Υπηρεσίας (Ο.Ε.Υ.) του Δήμου Μυτιλήνης.
- 6. Την αριθμ. 345/2021 Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Μυτιλήνης η οποία απεστάλη με το αριθμ. πρωτ. 38538/09-12-2021 έγγραφο του οικείου Δήμου στην υπηρεσία μας στις 15-12-2021 με θέμα: «Τροποποίηση Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας (ΟΕΥ) Δήμου Μυτιλήνης».
- 7. Την αριθμ. 66/27-12-2021 (αριθμ. Πρακτικού 07/2021) γνωμοδότηση του Υπηρεσιακού Συμβουλίου Υπαλλήλων των ΟΤΑ Νομού Λέσβου, η οποία απεστάλη με το αριθμ. πρωτ. 80/28-12-2021 έγγραφο στην υπηρεσία μας στις 24-01-2022.

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 10 παρ. 1 και 2 του Ν. 3584/2007 όπως ισχύει, ορίζεται ότι: «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. 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».

Επειδή κατά τη θεωρία του Διοικητικού Δικαίου στην έννοια της έγκρισης περιλαμβάνεται και ο έλεγχος της νομιμότητας της εγκρινόμενης πράξης και των προπαρασκευαστικών της ενεργειών και κατά κανόνα, αν δεν υπάρχει αντίθετη ρύθμιση, ο έλεγχος της σκοπιμότητας. Το όργανο που έχει αρμοδιότητα έγκρισης μπορεί να εγκρίνει ή να μην εγκρίνει την πράξη που υπόκειται σε έγκριση, όχι όμως και να την τροποποιήσει (ΣΤΕ 1767/1962), εκτός αν η αρμοδιότητα για τροποποίηση προβλέπεται ρητά από τις σχετικές διατάξεις (βλ. Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου Επ. Σπηλιωτόπουλου).

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 99 του Ν. 3584/2007 προβλέπεται ότι: «Το προβάδισμα μεταξύ των υπαλλήλων καθορίζεται ως εξής: α) Μεταξύ υπαλλήλων που ανήκουν σε διαφορετικές κατηγορίες, προηγούνται οι υπάλληλοι της κατηγορίας ΠΕ, και ακολουθούν κατά σειρά οι υπάλληλοι της κατηγορίας ΤΕ, της κατηγορίας ΔΕ και, τέλος, οι υπάλληλοι της κατηγορίας ΥΕ. β) Μεταξύ υπαλλήλων που ανήκουν στην ίδια κατηγορία, προηγούνται οι υπάλληλοι ανώτερου βαθμού, με βάση την ιεραρχική κλίμακα των βαθμών του άρθρου 83. γ) Μεταξύ υπαλλήλων του ίδιου κλάδου και βαθμού δεν υπάρχει προβάδισμα. δ) Όπου από τις οικείες οργανικές διατάξεις επιτρέπεται η τοποθέτηση προϊσταμένου κατηγορίας που έπεται κατά το προβάδισμα, δεν ισχύει το προβάδισμα των κατηγοριών».

Επειδή βάσει πρόσφατης νομολογίας του Συμβουλίου της Επικρατείας (ΣΤΕ 2811-2813/2017, 2816-2818/2017) προκύπτει ότι η διαζευκτική διατύπωση των κατηγοριών στις οικείες διατάξεις των Οργανισμών Εσωτερικής Υπηρεσίας (π.χ. ΠΕ, ΤΕ ή ΔΕ) ή ακόμη και η πρόβλεψη ως αποκλειστικής κατηγορίας για ορισμένη θέση ή θέσεις ευθύνης μιας κατώτερης με βάση τα οριζόμενα στο άρθρο 97 του Υ.Κ., και προκειμένου για τους ΟΤΑ α' βαθμού, στο άρθρο 99 του Ν. 3584/2007 κατηγορίας συγκεκριμένου-ων κλάδου-ων/ειδικότητας-ων, εξακολουθεί να παραμένει δυνατή και εντός των πλαισίων των εξουσιοδοτικών διατάξεων, ωστόσο, θα πρέπει οι φορείς:

α) να μην αξιοποιούν την εξαιρετική διατύπωση του άρθρου 97 περ. δ' του Υ.Κ. (αντίστοιχα άρθρο 99 περ.δ του Ν. 3584/2007) αδιακρίτως σε όλες τις περιπτώσεις θέσεων ευθύνης, δηλ. να περιορίζονται σε όσες περιπτώσεις μπορεί να τεκμηριωθεί η αναγκαιότητα και σκοπιμότητά της, και

β) να προκύπτει σχετική τεκμηρίωση, είτε από το σώμα της πράξης είτε από τα στοιχεία του φακέλου, ώστε να διασφαλίζεται ότι η εξαίρεση που υλοποιείται, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 97 περ. δ' του Υ.Κ. (αντίστοιχα άρθρο 99 περ.δ του Ν. 3584/2007) δεν οδηγεί σε αδιάκριτη κατάργηση του προβαδίσματος των κατηγοριών, αλλά είναι πλήρως ευθυγραμμισμένη με την εξυπηρέτηση της αρχής της αποτελεσματικότητας της διοίκησης και εντός του πλαισίου των εξουσιοδοτικών διατάξεων.

Επειδή στον ΟΕΥ προβλέπονται οι κλάδοι των κατηγοριών 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.

Επειδή η επιλογή γίνεται από κατηγορίες και κλάδους που έχουν τη μεγαλύτερη δυνατή συνάφεια με το αντικείμενο της κάθε υπηρεσίας.

Επειδή η διοίκηση του Δήμου με βάση τις λειτουργίες της κάθε οργανικής μονάδας καθορίζει την κατηγορία (ή τις κατηγορίες) από την οποία (ή τις οποίες) θα προέρχεται ο προϊστάμενος, με βάση τη γνωστική υποδομή που απαιτεί η λειτουργία, (η άσκηση των αρμοδιοτήτων και γενικότερα η διαχείριση των θεμάτων) της συγκεκριμένης οργανικής μονάδας.

Επειδή από τα παραπάνω προκύπτει ότι κατά τη σύνταξη των οργανισμών των ΟΤΑ θα πρέπει επομένως να λαμβάνονται υπόψη κατ' αρχήν οι υπηρεσιακές ανάγκες σε συνδυασμό με την πρόβλεψη του προβαδίσματος των κατηγοριών του άρθρου 99 του Ν. 3584/2007 με επιτρεπτή την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας της διοίκησης, στο πλαίσιο της οποίας δύναται η διοίκηση να ορίζει διαζευκτικά τις κατηγορίες ΠΕ, ΤΕ ή ΔΕ ή και να περιορίζει τις κατηγορίες και τους κλάδους από τους οποίους θα προέρχονται οι προϊστάμενοι των οργανικών μονάδων, προκειμένου να επιτυγχάνεται κατά τρόπο αποτελεσματικό η άσκηση των αρμοδιοτήτων των εν λόγω οργανικών μονάδων προς εξυπηρέτηση πρωτίτως του δημοσίου συμφέροντος, αλλά και λαμβάνοντας υπόψη το δικαίωμα των υπαλλήλων για υπηρεσιακή εξέλιξη. Σε κάθε περίπτωση όμως, η αξιοποίηση της εξαιρετικής διατύπωσης του άρθρου 99 περ. δ' του Ν.3584/2007 δεν μπορεί να γίνεται αδιακρίτως και χωρίς τεκμηρίωση, η οποία θα προκύπτει είτε από το σώμα της πράξης είτε από τα στοιχεία του φακέλου.

Επειδή στην υπό έγκριση αριθμ. 345/2021 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Μυτιλήνης, με την οποία τροποποιείται ο Ο.Ε.Υ. του Δήμου Μυτιλήνης προβλέπεται μεταξύ άλλων η επιλογή διαζευκτικώς υπαλλήλων διαφορετικής κατηγορίας (ΠΕ ή ΤΕ) ως προϊσταμένων σε όλες τις οργανικές μονάδες επιπέδου Διεύθυνσης και Τμήματος, εκτός από το Τμήμα Έκδοσης Αδειών Δόμησης της Διεύθυνσης Πολεοδομίας, καταργώντας αδιακρίτως το θεσπιζόμενο με τη διάταξη του άρθρου 99 του Ν. 3584/2007 προβάδισμα των κατηγοριών.

Επειδή κατόπιν των προαναφερθέντων καθίσταται σαφές ότι η αριθμ. 345/2021 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Μυτιλήνης με την οποία τροποποιήθηκε ο Ο.Ε.Υ. του Δήμου Μυτιλήνης, ελήφθη κατά παράβαση της ως άνω κείμενης νομοθεσίας.

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

Δεν εγκρίνουμε την αριθμ. 345/2021 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Μυτιλήνης αναφορικά με την Τροποποίηση του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας του Δήμου Μυτιλήνης για τους λόγους που αναφέρονται στο ανωτέρω σκεπτικό της παρούσης.

**Ο Ασκών Καθήκοντα Συντονιστή
Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου**

Πολύκαρπος Πολυχρονάκης