

ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ - ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΘΗΝΩΝ
ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ ΚΑΙ ΚΟΙΝΟΤΗΤΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ
ΜΠΟΥΜΠΟΥΛΙΝΑΣ 9-11 (2^{ος} όροφος) ΑΘΗΝΑ
ΤΗΛ: 210-8259140-1-FAX: 210-8259235
ΚΙΝ: 6977506705, e-mail : pzygouris@gmail.com

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Επί του με αριθμ. πρωτ.

Ε.Δ.Ε.Υ.Α. 2468/2018

ερωτήματος της Δ.Ε.Υ.Α.

ΘΕΜΑ: Αναγνώριση προϋπηρεσίας της υπαλλήλου της Δ.Ε.Υ.Α., και
.....

Αφού έλαβα υπόψη μου:

- την υπ' αριθμ. 160/2018 ΑΔΣ της Δ.Ε.Υ.Α.,
- την υπ' αριθμ. 17080/1306/2014 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης καθώς και
- το σχετικό ερώτημα της Δ.Ε.Υ.Α. τους που μου απεστάλη μέσω της Ε.Δ.Ε.Υ.Α. παραθέτω παρακάτω την άποψη μου επί του κρίσιμου ζητήματος της αναγνώρισης προϋπηρεσίας.

Ως προϋπηρεσία, που αναγνωρίζεται για την εξέλιξη των υπαλλήλων, που υπάγονται στις διατάξεις του Ν.4354/2015, στα μισθολογικά κλιμάκια του

άρθρου 9, λαμβάνεται η υπηρεσία που προσφέρεται σε **φορείς** της παραγράφου 1 του άρθρου 7 των κρατών - μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης, καθώς και στους επίσημους θεσμούς και όργανα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, με σχέση εξαρτημένης εργασίας **δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου αορίστου ή ορισμένου χρόνου** παρ. 4α άρθρο 11 Ν. 4354/2015, όπως αντικαταστάθηκε από τότε που ίσχυσε από την παρ.2 του άρθρου 35 του Ν.4484/17.

Πρόκειται για υπηρεσία που έχει παρασχεθεί **στους εξής φορείς**: Κεντρική Διοίκηση ή Δημόσιο ή Κράτος: περιλαμβάνει την Προεδρία της Δημοκρατίας, τα Υπουργεία και τις Αποκεντρωμένες Διοικήσεις, καθώς και τις Ανεξάρτητες Αρχές που δεν έχουν νομική προσωπικότητα. Για λόγους στατιστικής ταξινόμησης, η Βουλή των Ελλήνων περιλαμβάνεται και αυτή στην Κεντρική Διοίκηση, σύμφωνα με τον Κανονισμό της, ως προς τον προϋπολογισμό εξόδων και τον ισολογισμό-απολογισμό αυτής, στους Οργανισμούς Κοινωνικής Ασφάλισης, στους Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης, στα ΝΠΔΔ, στα ΝΠΙΔ, που ανήκουν στο κράτος, ή σε Ν.Π.Δ.Δ. ή σε Ο.Τ.Α. κατά την έννοια της επίτευξης κρατικού ή δημόσιου ή αυτοδιοικητικού σκοπού, εποπτείας, διορισμού και ελέγχου της πλειοψηφίας της Διοίκησης τους ή επιχορηγούνται τακτικά, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, από κρατικούς πόρους κατά πενήντα τοις εκατό (50%) τουλάχιστον του ετήσιου προϋπολογισμού τους, συμπεριλαμβανομένων των Κέντρων Πρόληψης των Εξαρτήσεων και Προαγωγής της Ψυχοκοινωνικής Υγείας, στις Δημόσιες Επιχειρήσεις, Οργανισμούς και Ανώνυμες Εταιρείες (Δ.Ε.Κ.Ο.), που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Κεφαλαίου Α' του ν. 3429/2005 (Α'314), οι εκπαιδευτικοί της πρωτοβάθμιας και δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης, οι υπάλληλοι της Γραμματείας των Δικαστηρίων και Εισαγγελιών, των Έμμισθων Υποθηκοφυλακείων και Κτηματολογικών Γραφείων της χώρας, οι ιατροί υπηρεσίας υπαίθρου και οι μόνιμοι αγροτικοί ιατροί, οι υπάλληλοι της Βουλής, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στον

Κανονισμό της, οι υπάλληλοι και το ειδικό επιστημονικό προσωπικό των Ανεξάρτητων Διοικητικών Αρχών (Α.Δ.Α.), της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς, της Επιτροπής Λογιστικής Τυποποίησης και Ελέγχων, οι υπάλληλοι των Τοπικών Ενώσεων Δήμων και Κοινοτήτων (Τ.Ε.Δ.Κ.) και Περιφερειακών Ενώσεων Δήμων (Π.Ε.Δ.) της Κεντρικής Ένωσης Δήμων Ελλάδος (Κ.Ε.Δ.Ε.) και της Ένωσης Περιφερειών Ελλάδος (ΕΝ.Π.Ε), οι υπάλληλοι των Γενικών και Τοπικών Οργανισμών Εγγείων Βελτιώσεων, το προσωπικό των νομικών προσώπων της Ανατολικής Ορθόδοξου Εκκλησίας του Χριστού, των εξομοιούμενων προς αυτά κατά την παρ. 3 του άρθρου 63 του ν. 3801/2009 (Α' 163) των λοιπών εκκλησιών, δογμάτων και κατά το άρθρο 13 του Συντάγματος γνωστών θρησκειών, που επιβαρύνει τον Κρατικό Προϋπολογισμό, οι μετακλητοί υπάλληλοι, οι ειδικοί σύμβουλοι και συνεργάτες, καθώς και οι επιστημονικοί συνεργάτες της Γενικής Γραμματείας του Πρωθυπουργού, της Γενικής Γραμματείας της Κυβέρνησης, της Γενικής Γραμματείας Συντονισμού, των Πολιτικών Γραφείων των μελών της Κυβέρνησης, των Υφυπουργών, των Γενικών, Αναπληρωτών Γενικών και Ειδικών Γραμματέων των Υπουργείων, των Αποκεντρωμένων Διοικήσεων, των αιρετών οργάνων των Ο.Τ.Α. πρώτου και δεύτερου βαθμού, καθώς και των Διοικητών, Υποδιοικητών, Προέδρων, Αντιπροέδρων ή Διευθυνόντων Συμβούλων των νομικών προσώπων που υπάγονται στις διατάξεις του παρόντος, τα μέλη του Ειδικού Τεχνικού Εργαστηριακού Προσωπικού (Ε.Τ.Ε.Π.) των Α.Ε.Ι., μέχρι την έκδοση του προεδρικού διατάγματος που προβλέπεται στις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 29 του ν. 4009/2011 (Α' 195) και οι δικηγόροι που παρέχουν υπηρεσίες με σχέση πάγιας και περιοδικής έμμισθης εντολής στους φορείς που υπάγονται στις διατάξεις του παρόντος.

Μετά την αρχική κατάταξη των υπαλλήλων την 31.12.2015, αλλά και στις περιπτώσεις υπαλλήλων που διορίζονται μετά την 1.1.2016, **είναι δυνατή η**

αναγνώριση προϋπηρεσίας (ανεξαρτήτως του τυπικού προσόντος με το οποίο διανύθηκε), που έχει προσφερθεί στους ανωτέρω αναλυτικά παρατιθέμενους φορείς (δηλαδή Δημόσιο, ΟΤΑ, ΝΠΔΔ, ΝΠΙΔ και ΔΕΚΟ κεφ. Α' του ν. 3429/2005) των κρατών - μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης με σχέση εξαρτημένης εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου αορίστου ή ορισμένου χρόνου, αποκλειομένων σε κάθε περίπτωση των συμβάσεων μίσθωσης έργου. Ειδικότερα, στην υπ' αριθμ. πρωτ. 2/31029/ΔΕΠ 6/5/2016 Εγκύκλιο της Διεύθυνσης Εισοδηματικής Πολιτικής του Υπουργείου Οικονομικών με **Θέμα «Παροχή οδηγιών για την εφαρμογή των διατάξεων του Κεφαλαίου Β' του ν. 4354/2015 (176 /Α')**. Σχετ. : Η αριθμ. 2/1015/Δ», αναφέρεται ότι: «Με τις διατάξεις της παρ. 4 (σ.σ. του Ν. 4354/2015) ορίζεται η προϋπηρεσία, που αναγνωρίζεται για την εξέλιξη των υπαλλήλων στα μισθολογικά κλιμάκια του άρθρου 9. Σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 26, κατά την πρώτη εφαρμογή του νέου νόμου, η μισθολογική κατάταξη των υπηρετούντων υπαλλήλων πραγματοποιείται σύμφωνα με τα τυπικά τους προσόντα, το χρόνο υπηρεσίας στο φορέα που υπηρετούν, καθώς και το χρόνο υπηρεσίας που έχει αναγνωριστεί από το φορέα αυτόν μέχρι και στις 31-12-2015. Μετά την αρχική κατάταξη των υπαλλήλων αυτών, αλλά και στις περιπτώσεις υπαλλήλων που διορίζονται μετά την 1-1-2016, είναι δυνατή η αναγνώριση προϋπηρεσίας (ανεξαρτήτως του τυπικού προσόντος με το οποίο διανύθηκε) που έχει προσφερθεί σε φορείς που κατά την ημερομηνία έναρξης ισχύος του κοινοποιούμενου νόμου αναφέρονται στην παρ. 1 του άρθρου 7 (Δημόσιο, ΟΤΑ, ΝΠΔΔ, ΝΠΙΔ και ΔΕΚΟ κεφ. Α' του ν. 3429/2005) των κρατών - μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης με σχέση εξαρτημένης εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου αορίστου ή ορισμένου χρόνου (αποκλειομένων σε κάθε περίπτωση των συμβάσεων μίσθωσης έργου). Επισημαίνεται ότι στην περίπτωση που χρόνος αργίας, διαθεσιμότητας, άνευ αποδοχών κ.λ.π. δεν αναγνωρίζεται για τη βαθμολογική εξέλιξη του υπαλλήλου, σύμφωνα πάντα με τις διατάξεις του

υπαλληλικού κώδικα, δεν αναγνωρίζεται ούτε και για τη μισθολογική του εξέλιξη».

Εκ των ανωτέρω διατάξεων αλλά και από της ρητή διατύπωση της ως άνω εγκυκλίου προκύπτει με σαφήνεια ότι ουδόλως δύναται να αναγνωρισθεί προϋπηρεσία, που έχει διανυθεί στον αμιγώς ιδιωτικό τομέα αλλά ούτε προϋπηρεσία που έχει παρασχεθεί υπό μορφή σύμβασης έργου. **Επομένως, η Δ.Ε.Υ.Α. δεν δύναται νόμιμα να αναγνωρίσει την προϋπηρεσία της κας**

Διαφορετική είναι η απάντηση στην περίπτωση που οι επίμαχες περίοδοι από 01.08.2008 έως 31.07.2009 και από 03.08.2009 έως 31.07.2010 περιλαμβάνονται στην αμετάκλητη 51/2012 απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου Στην περίπτωση που με την εν λόγω δικαστική απόφαση αναγνωρίζεται ότι οι ως άνω συμβάσεις έργου υπέκρυπταν συμβάσεις εξαρτημένης εργασίας, τότε η Δ.Ε.Υ.Α. οφείλει να αναγνωρίσει την εν λόγω προϋπηρεσία εφόσον η εν λόγω προϋπηρεσία έχει διανυθεί με τα ίδια τυπικά προσόντα της κατηγορίας στην οποία ανήκει η υπάλληλος κατά την ένταξή της (συναφώς βλ. την Ελ.Συν.Κλιμ.Τμ.1 Πράξη 237/2014).

Πιο συγκεκριμένα, στην περίπτωση αυτή το Διοικητικό Συμβούλιο της Δ.Ε.Υ.Α. οφείλει να λάβει υπόψη το δεδικασμένο που απορρέει από την δικαστική απόφαση καθ' όσον αφορά στη φύση της σχέσης εργασίας και να θεωρήσει ότι η προϋπηρεσία διανύθηκε με σχέση εξαρτημένης εργασίας, εν συνεχεία δε να οφείλει να εξετάσει αν η εν λόγω προϋπηρεσία έχει διανυθεί με τα ίδια τυπικά προσόντα της κατηγορίας στην οποία ανήκει ο υπάλληλος κατά την ένταξή του (σχετ. βλ. ΥΠ. Δ.Μ.&Η.Δ. ΔΙΔΑΔ/Φ. 31.35/1735/19450/10.09.2013). Στην περίπτωση καταφατικής απάντησης το κρίσιμο χρονικό διάστημα κατά το οποίο η κα παρέσχε την εργασία της στη Δ.Ε.Υ.Α. οφείλει να της αναγνωρισθεί ως προϋπηρεσία.

Επισημαίνεται ότι σύμφωνα με την παρ. 4 του ά. 11 του Ν. 4354/2015 τα οικονομικά αποτελέσματα της αναγνώρισης ισχύουν από την ημερομηνία υποβολής της σχετικής αίτησης και όλων των απαραίτητων δικαιολογητικών στην αρμόδια υπηρεσία.

Αθήνα, 23/11/2018

Ο γνωμοδοτών δικηγόρος

Πάνος Ζυγούρης