

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

ΓΝΩΜΟΛΟΓΗΣΗ

*Επί του υποβληθέντος προς την Ε.Δ.Ε.Υ.Α.
με αριθ. πρωτ. εισ. 1801/12-3-2012, από την Δ.Ε.Υ.Α.,
υποβληθέντος ερωτήματος.*

ΕΡΩΤΑΤΑΙ:

«Επειδή εξακολουθεί να υφίσταται ρευστό το καθεστώς εφαρμογής του νέου μισθολογίου, δεδομένου ότι πολλές Δ.Ε.Υ.Α. εφαρμόζουν την αναδιάρθρωση του ήδη ισχύοντος μισθολογίου του προσωπικού με τέτοιο τρόπο ώστε οι αποδοχές να μην είναι μεγαλύτερες από αυτές που έχει ο κάθε εργαζόμενος στο Δημόσιο αντίστοιχης βαθμίδας, σύμφωνα με το ΕΓΕΔΚΟ 2073/18-11-2011.

Ενώ κάποιες άλλες δημοτικές επιχειρήσεις εφάρμοσαν μειώσεις σύμφωνα με το μέσο κατά κεφαλή κόστος.

Επειδή υπάρχει μια γενικότερη σύγχυση, παρακαλούμε για την άμεση αποστολή νέων διευκρινιστικών εγκυκλίων, ούτως ώστε να εξαλειφθεί η σύγχυση αυτή.

Ένα 2ο ερώτημα είναι ότι στην ΣΣΕ της Π.Ο.Ε. – Δ.Ε.Υ.Α., άρθρο 6 παρ.5 προβλέπεται κατά τη διάρκεια της αδειας μητρότητας οι αποδοχές

να καταβάλλονται από την επιχείρηση για εννέα μήνες, μέχρι σήμερα όμως δεν έχει υπογραφεί νέα ΣΣΕ. Εξακολουθεί να εφαρμόζεται η ΣΣΕ 2010 και ειδικά το άρθρο 6, διότι στην επιχείρησή μας απασχολείται μητέρα με νεογνό.

3ου. Αν και μας στείλατε με φαξ έγγραφο για την εφαρμογή του 40ωρου και στις Δημοτικές Επιχειρήσεις, στη συνέχεια το σωματείο των εργαζομένων της επιχείρησης προσκόμισε το υπ' αριθμ. 39238/16-11-2011 έγγραφο από το Υπουργείο Εσωτερικών όπου αναφέρεται ότι οι Δ.Ε.Υ.Α. δεν εμπίπτουνε στις διατάξεις του α. 41 του ν.3979/2011, δηλ. Στην εφαρμογή του 40ωρου.

Παρακαλούμε για την άμεση ανταπόκριση των ερωτημάτων, ειδικά δε για το 2ο, δεδομένου ότι η επιχείρηση θα πρέπει να προβεί στην εκκαθάριση της μισθοδοσίας».

Επί των ως άνω ερωτημάτων έχω να σημειώσω τα εξής:

NOMΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

1. Σύμφωνα με το **άρθρο 4 του ν.4024/2011**, «Σύστημα βαθμολογικών προαγωγών και μισθολογικής εξέλιξης των υπαλλήλων του κράτους, των ΟΤΑ Α και Β βαθμού και άλλων φορέων του Δημοσίου τομέα και συναφείς διατάξεις,

«Πεδίο εφαρμογής

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

α) του Δημοσίου,

β) των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.) πρώτου και δεύτερου βαθμού,

γ) των Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), συμπεριλαμβανομένου του Οργανισμού Γεωργικών Ασφαλίσεων (Ο.Γ.Α).

Επίσης υπάγονται:

α) οι εκπαιδευτικοί της πρωτοβάθμιας και δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης,

β) οι υπάλληλοι της Γραμματείας των Δικαστηρίων και Εισαγγελιών, των Έμμισθων Υποθηκοφυλακείων και Κτηματολογικών Γραφείων της χώρας,

γ) οι ιατροί υπηρεσίας υπαίθρου και οι μόνιμοι αγροτικοί ιατροί,

δ) οι υπάλληλοι της Βουλής, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στον Κανονισμό της, και της Προεδρίας της Δημοκρατίας με την επιφύλαξη των οριζομένων στο π.δ. 351/1991 (Α1 21), όπως ισχύει,

ε) οι διοικητικοί υπάλληλοι των Ανεξάρτητων Αρχών, της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς και της Επιτροπής Λογιστικής Τυποποίησης και Ελέγχων,

στ) οι υπάλληλοι των Περιφερειακών Ενώσεων Δήμων (Π.Ε.Δ.), της Κεντρικής Ένωσης Δήμων Ελλάδος (Κ.Ε.Δ.Ε.) και της Ένωσης Περιφερειών Ελλάδος (ΕΝ.Π.Ε.),

ζ) οι υπάλληλοι και, με την επιφύλαξη της επόμενης παραγράφου, οι θρησκευτικοί λειτουργοί των νομικών προσώπων της Ανατολικής Ορθοδόξου Εκκλησίας του Χριστού, των εξομοιούμενων προς αυτά κατά την παράγραφο 3, του άρθρου 63, του ν.3801/2009 (Α` 163) των λοιπών εκκλησιών, δογμάτων και κατά το άρθρο 13 του Συντάγματος γνωστών θρησκειών, που επιβαρύνουν τον Κρατικό Προϋπολογισμό.

2. Υπάλληλοι και λειτουργοί που δεν εμπίπτουν ευθέως στις διατάξεις της προηγούμενης παραγράφου, το προσωπικό της Εθνικής Υπηρεσίας Πληροφοριών, καθώς και οι κατηγορίες υπαλλήλων ή λειτουργών που υπάγονται στο Πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Μέρους Β` του ν. 3205/2003 (Α` 297) εξαιρούνται από το Πεδίο εφαρμογής των

διατάξεων του παρόντος Κεφαλαίου, με την επιφύλαξη των διατάξεων του άρθρου 17».

2. Σύμφωνα με το άρθρο 2 της Πράξης Υπουργικού Συμβουλίου της 28-2-2012, (ΦΕΚ Α 38), «1. Οι Συλλογικές Συμβάσεις Εργασίας συνάπτονται εφεξής για ορισμένο χρόνο ισχύος, η διάρκεια του οποίου δεν μπορεί να είναι μικρότερη από ένα (1) έτος και δεν μπορεί να υπερβαίνει τα τρία (3) έτη.

2. Συλλογικές Συμβάσεις Εργασίας που βρίσκονται σε ισχύ, ήδη 24 μήνες μέχρι την 14-2-2012, ή και περισσότερο, λήγουν στις 14-2-2013.

3. Συλλογικές Συμβάσεις Εργασίας που την 14-2-2012 βρίσκονταν σε ισχύ για χρονικό διάστημα μικρότερο των 24 μηνών, λήγουν με τη συμπλήρωση τριών ετών από την ημερομηνία έναρξης ισχύος του, εκτός κι αν καταγγελθούν νωρίτερα κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 12 του ν.1876/1990 (Α 27).

4. Οι κανονιστικοί όροι Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας που θα λήξει ή θα καταγγελθεί, εξακολουθούν να ισχύουν επί ένα τρίμηνο από τη λήξη ή την καταγγελία τους. Κανονιστικοί όροι Συλλογικής Σύμβασης που έχει ήδη λήξει ή καταγγελθεί ισχύουν για ένα τρίμηνο από την ισχύ του ν. 4046/2012. Με την πάροδο του τριμήνου και εφόσον εν τω μεταξύ δεν έχει συναφθεί νέα Συλλογική Σύμβαση Εργασίας, εξακολουθούν να ισχύουν από τους κανονιστικούς αυτούς όρους αποκλειστικώς οι όροι εκείνοι που αφορούν α) τον βασικό μισθό ή το βασικό ημερομίσθιο και β) τα επιδόματα ωρίμανσης, τέκνων, σπουδών και επικινδύνου εργασίας, εφόσον τα επιδόματα αυτά προβλέπονταν στις Συλλογικές Συμβάσεις Εργασίας που έληξαν ή καταγγέλθηκαν, ενώ παύει αμέσως να ισχύει κάθε άλλο προβλεπόμενο σε αυτές επίδομα. Η προσαρμογή των συμβάσεων στις διατάξεις του προηγούμενου εδαφίου γίνεται χωρίς να απαιτείται προηγούμενη σύμφωνη γνώμη των

εργαζομένων. Οι όροι του τρίτου εδαφίου που διατηρούνται, εξακολουθούν να ισχύουν μέχρις ότου αντικατασταθούν από εκείνους της νέας Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας ή της νέας ή της τροποποιημένης ατομικής σύμβασης».

ΥΠΑΓΩΓΗ

Α. Όσον αφορά στην άδεια μητρότητας

Οι Δ.Ε.Υ.Α., με βάση τη γραμματική ερμηνεία της ως άνω διάταξης του α.4 του ν. 4024/2011, δεν εμπίπτουν άμεσα στο σύστημα βαθμολογικής και μισθολογικής εξέλιξης που αφορά το Δημόσιο, τους ΟΤΑ Α' και Β' βαθμού και τους φορείς του λοιπού στενού Δημοσίου τομέα, που αναλυτικά αναφέρονται στο συγκεκριμένο άρθρο, αλλά ούτε και έμμεσα. Συγκεκριμένα, όπου ο νομοθέτης ήθελε να υπαγάγει τις Δ.Ε.Υ.Α. (ΝΠΙΔ που ανήκουν σε ΟΤΑ) στις διατάξεις του Ν.4024/2011, το έκανε **ρητώς και για συγκεκριμένα ζητήματα, (ήτοι **α. 21** σχετικά με τις αμοιβές συλλογικών οργάνων, **α. 29 παρ.2, α.31** σχετικά με τα ανώτατα όρια αμοιβών και **α.34** για την εφεδρεία), έτσι ώστε να μην δημιουργούνται αμφιβολίες για ενδεχόμενη αναλογική εφαρμογή και άλλων διατάξεων στις Δ.Ε.Υ.Α. **Επιχείρημα** υπέρ της άποψης αυτής συνιστά, άλλωστε, και η ως άνω ρητή διάταξη της **παρ. 2 του α.4 του Ν.4024/2011, κατά την οποία «υπάλληλοι και λειτουργοί που δεν εμπίπτουν ευθέως στις διατάξεις της προηγούμενης παραγράφου,.... εξαιρούνται από το Πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του παρόντος Κεφαλαίου.....».** Έτσι λοιπόν, όταν **π.χ.** στην παράγραφο 3 του α. 31 του Ν.4024/2011, προβλέπεται αναλογική εφαρμογή για τις Δ.Ε.Υ.Α., αυτή αφορά **αποκλειστικά** τη ρύθμιση του ζητήματος των ανώτατων ορίων αποδοχών και **τίποτα άλλο**.**

Αυτό επιβεβαιώνεται, άλλωστε, και από τη διάταξη της παρ. 9 του α.31 του Ν.4024/2011, σύμφωνα με την οποία, «§9. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος Κεφαλαίου **καταργείται** κάθε γενική ή ειδική διάταξη ή ρήτρα ή όρος συλλογικής σύμβασης εργασίας, διαιτητικής απόφασης ή ατομικής σύμβασης εργασίας ή συμφωνίας, **που καθορίζει αποδοχές και πρόσθετες αμοιβές ή απολαβές που υπερβαίνουν τα ανώτατα κατά περίπτωση όρια που ορίζονται στις προηγούμενες παραγράφους.**

Ενώ επίσης, σύμφωνα με την παρ. 1 του α.32 του ν.4024/2011, «1. Από την Έναρξη ισχύος των διατάξεων του παρόντος Κεφαλαίου **καταργείται** κάθε γενική ή ειδική διάταξη **κατά το μέρος που ρυθμίζει θέματα που διέπονται από τις διατάξεις του παρόντος Κεφαλαίου.**

Όπου σε διατάξεις νόμων, διαταγμάτων ή άλλων κανονιστικών πράξεων, γίνεται παραπομπή σε διατάξεις που καταργούνται σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο νοείται ως παραπομπή στις διατάξεις του παρόντος Κεφαλαίου που ρυθμίζουν το αντίστοιχο θέμα.

Επιδόματα ή παροχές που προβλέπονται από τις καταργούμενες διατάξεις και τα οποία, κατά παραπομπή άλλων διατάξεων, χορηγούνται σε λειτουργούς ή υπαλλήλους, **που δεν υπάγονται στο Πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του παρόντος Κεφαλαίου, εξακολουθούν να καταβάλλονται με τους όρους και τις προϋποθέσεις που ορίζουν οι παραπεμπόμενες διατάξεις με εξαίρεση την Οικογενειακή παροχή, η οποία υπολογίζεται και καταβάλλεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 17».**

Εν προκειμένω, από όλα τα ως άνω, συνδυαστικά ερμηνευόμενα, προκύπτει σαφώς ότι, με την έναρξη ισχύος του νόμου 4024/2011 **καταργείται** κάθε γενική ή ειδική διάταξη, **στο βαθμό όμως μόνο, που ρυθμίζει θέματα που διέπονται από τις διατάξεις του.** Για όλα τα

λοιπά ζητήματα που εκφεύγουν του πεδίου εφαρμογής του, εξακολουθεί να εφαρμόζεται ως είχε, έως την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, η σχετική νομοθεσία. Ειδικότερα, όσον αφορά στις Δ.Ε.Υ.Α., δεδομένου ότι στο ν.4024/2011 δεν υπάρχει κάποια ειδική γι' αυτές πρόβλεψη σχετικά με την άδεια μητρότητας, και παράλληλα οι Δ.Ε.Υ.Α. δεν εμπίπτουν στο Β Κεφάλαιο του ως άνω νόμου που ρυθμίζει σχετικό ζήτημα, θα εφαρμοστεί για τις Δ.Ε.Υ.Α., ως είχε (μέχρι τη δημοσίευση του νόμου αυτού), η σχετική εργατική νομοθεσία, ήτοι Συλλογικές Συμβάσεις Εργασίας, ΟΕΥ κλπ., επομένως και το άρθρο 6 παρ.5 της ΣΣΕ της Π.Ο.Ε. – Δ.Ε.Υ.Α.

Στο σημείο αυτό βέβαια, επισημαίνεται ότι τα ως άνω ισχύουν με την επιφύλαξη της ως άνω διατάξεως του α.2 της Πράξης Υπουργικού Συμβουλίου της 28-2-2012, σύμφωνα με την οποία η εφαρμοζόμενη εν προκειμένω, Κλαδική Συλλογική Σύμβαση για τους εργαζομένους στις Δ.Ε.Υ.Α., που έχει έναρξη ισχύος την 1-1-2010, λήγει στις 14-2-2013 και έκτοτε εφαρμόζεται η παρ. 4 του α.2 της ως Πράξης ΥΣ σύμφωνα με την οποία, «4. *Οι κανονιστικοί όροι Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας που θα λήξει ή θα καταγγελθεί, εξακολουθούν να ισχύουν επί ένα τρίμηνο από τη λήξη ή την καταγγελία τους. Κανονιστικοί όροι Συλλογικής Σύμβασης που έχει ήδη λήξει ή καταγγελθεί ισχύουν για ένα τρίμηνο από την ισχύ του ν. 4046/2012. Με την πάροδο του τριμήνου και εφόσον εν τω μεταξύ δεν έχει συναφθεί νέα Συλλογική Σύμβαση Εργασίας, εξακολουθούν να ισχύουν από τους κανονιστικούς αυτούς όρους αποκλειστικώς οι όροι εκείνοι που αφορούν α) τον βασικό μισθό ή το βασικό ημερομίσθιο και β) τα επιδόματα ωρίμανσης, τέκνων, σπουδών και επικινδύνου εργασίας, εφόσον τα επιδόματα αυτά προβλέπονταν στις Συλλογικές Συμβάσεις Εργασίας που έληξαν ή καταγγέλθηκαν, ενώ παύει αμέσως να*

ισχύει κάθε άλλο προβλεπόμενο σε αυτές επίδομα. Η προσαρμογή των συμβάσεων στις διατάξεις του προηγούμενου εδαφίου γίνεται χωρίς να απαιτείται προηγούμενη σύμφωνη γνώμη των εργαζομένων. Οι όροι του τρίτου εδαφίου που διατηρούνται, εξακολουθούν να ισχύουν μέχρις ότου αντικατασταθούν από εκείνους της νέας Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας ή της νέας ή της τροποποιημένης ατομικής σύμβασης».

Β. Όσον αφορά στις νεότερες εγκυκλίους

Λόγω της αθρόας νομοθετικής παραγωγής των τελευταίων μηνών, ενόψει της παρούσας οικονομικής συγκυρίας, δημιουργείται συχνά **σύγχυση** ως προς τους εφαρμοστέους κανόνες, ειδικά όσον αφορά στις Δ.Ε.Υ.Α., οι οποίες **δεν εμπίπτουν άμεσα** στο πεδίο εφαρμογής του νέου μισθολογίου για τον Δημόσιο και ευρύτερο Δημόσιο τομέα. Προς διευκόλυνση και ενημέρωση των ενδιαφερομένων, υπάρχει, **συνεχώς επικαιροποιημένη, επίσημη ιστοσελίδα** του γνωμοδοτούντα, Νομικού Συμβούλου της ΚΕΔΕ, Πάνου Ζυγούρη, (www.pzygouris.gr) με όλες τις νέες εξελίξεις, εγκυκλίους, γνωμοδοτήσεις Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, νομολογία Ανώτατων Δικαστηρίων κλπ, στην οποία **μπορείτε ανά πάσα στιγμή να ανατρέχετε.**

Γ. Όσον αφορά στο ωράριο εργασίας

Σε περιπτώσεις, κατά τις οποίες δημιουργούνται **ασάφειες** από νομοθετικές ρυθμίσεις, **κρίσιμες θεωρούνται οι διευκρινίσεις** που δίνει σχετικά το **εκάστοτε αρμόδιο Υπουργείο** με εγκυκλίους και λοιπά έγγραφα του. Δεδομένου λοιπόν ότι, για το επίδικο ζήτημα του ωραρίου, υπάρχει **επίσημη ερμηνεία** των σχετικών διατάξεων από το Υπουργείο Εσωτερικών, αυτή είναι **δεσμευτική** για τους

ενδιαφερόμενους φορείς. **Πρέπει να γίνει δεκτό λοιπόν, ότι οι διατάξεις του ν. 3979/2011 α.41 δεν έχουν εφαρμογή στις Δ.Ε.Υ.Α.**

Αθήνα, 16-3-2012

Ο γνωμοδοτών Δικηγόρος

Πάνος Ζυγούρης