

ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ - ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΘΗΝΩΝ

ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ

ΜΠΟΥΜΠΟΥΛΙΝΑΣ 9-11 (2^{ος} όροφος) ΑΘΗΝΑ

ΤΗΛ:210-8259140-1-FAX: 210-8259235

KIN:6977506705, e-mail :pzygouris@gmail.com

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Ετέθη με το αρ. πρωτ. 141/17-02-2020 έγγραφο του Νομικού Προσώπου Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης Αποχέτευσης» προς την Ένωση Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης Αποχέτευσης ερώτημα προς παροχή γνωμοδότησης ως εξής:

«Αναφορικά με την αναγνώριση προϋπηρεσίας δύο προσληφθέντων υπαλλήλων της Δ.Ε.Υ.Α., εκ των οποίων ο ένας είχε απασχοληθεί και παλαιότερα στη Δ.Ε.Υ.Α. του Δήμου και στον Δήμο (όπου η πρόσληψη του ήταν ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου ως οδηγού - χειριστή), και ο δεύτερος δεν έχει προϋπηρεσία στον δημόσιο τομέα, οφείλει η Δ.Ε.Υ.Α. να προβεί στην αναγνώριση της ως άνω προϋπηρεσίας για τη μισθολογική κατάταξη/εξέλιξη του υπαλλήλου;»

Κατά τη γνώμη μου προσήκει η κάτωθι απάντηση.

i. Κατ' άρθρ. 11 παρ. 4 ν. 4354/2015 «Διαχείριση των μη εξυπηρετούμενων δανείων, μισθολογικές ρυθμίσεις και άλλες επείγουσες διατάξεις εφαρμογής της συμφωνίας δημοσιονομικών στόχων και διαρθρωτικών μεταρρυθμίσεων», (Α'176) ορίσθηκε ότι:

“4.α. Ως προϋπηρεσία, που αναγνωρίζεται για την εξέλιξη των υπαλλήλων, που υπάγονται στις διατάξεις του παρόντος, 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. Για υπηρεσίες που παρέχονται με μειωμένο ωράριο εργασίας, αναγνωρίζεται για μισθολογική εξέλιξη τόσος χρόνος, όσος προκύπτει από το πηλίκο της διαίρεσης του συνόλου των ωρών εργασίας δια του αριθμού των ωρών εβδομαδιαίας απασχόλησης που ισχύει για τον αντίστοιχο κλάδο υπαλλήλων. Για τον υπολογισμό της αναγνωριζόμενης κατά τα προαναφερθέντα υπηρεσίας το έτος λογίζεται για τριακόσιες (300) ημέρες, ο μήνας για είκοσι πέντε (25) ημέρες και η εβδομάδα για έξι (6) ημέρες εργασίας.».

Επιπλέον, ως προς τη μισθολογική εξέλιξη των εκπαιδευτικών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκπαιδευτική τους υπηρεσία σε σχολεία της Ιδιωτικής Εκπαίδευσης.».

β. Απαραίτητη προϋπόθεση για την αναγνώριση των ανωτέρω προϋπηρεσιών, είναι να μην έχουν ήδη χρησιμοποιηθεί για τη χορήγηση καμίας άλλης οικονομικής παροχής ή αναγνώρισης συνταξιοδοτικού δικαιώματος.

Η αναγνώριση των ανωτέρω προϋπηρεσιών πραγματοποιείται με απόφαση του υπηρεσιακού συμβουλίου ή άλλου αρμοδίου οργάνου και τα οικονομικά αποτελέσματα ισχύουν από την ημερομηνία υποβολής της σχετικής αίτησης και όλων των απαραίτητων δικαιολογητικών.»

ii. Κατ' άρθρ. 7 παρ. 1 ν. 4354/2015 υπό τον τίτλο «Μισθολογικό πεδίο εφαρμογής» ορίζεται ότι :

«1. Στις διατάξεις του παρόντος υπάγονται οι μόνιμοι και δόκιμοι πολιτικοί δημόσιοι υπάλληλοι, καθώς και οι υπάλληλοι με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου και ορισμένου χρόνου:

α) των φορέων της περίπτωσης στ` της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4270/2014 (Α` 143),

β) των Ανεξάρτητων Διοικητικών Αρχών (Α.Δ.Α.), της περίπτωσης γ` της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4270/ 2014 (Α` 143),

γ) των Οργανισμών Κοινωνικής Ασφάλισης (Ο.Κ.Α.),

δ) των **Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.)** πρώτου και δεύτερου βαθμού,

ε) των **Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.)**,

στ) των **Νομικών Προσώπων Ιδιωτικού Δικαίου (Ν.Π.Ι.Δ.)** 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 Διοίκησής 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...»

iii. Περαιτέρω, σύμφωνα με την **αρ. πρωτ. 2/31029/ΔΕΠ/ 06-05-2016 Εγκύκλιο της Α.Α.Δ.Ε.** με θέμα «Παροχή οδηγιών για την εφαρμογή των διατάξεων του Κεφαλαίου Β' του ν. 4354/2015 (176 /Α').» αναφορικά με το άρθρο 11 . 4354/2015 ορίστηκε ότι:

«Με τις διατάξεις της παρ. 4. 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 (αποκλεισμένων 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.

Απαραίτητη προϋπόθεση για την αναγνώριση των ανωτέρω προϋπηρεσιών, είναι να μην έχουν ήδη χρησιμοποιηθεί για τη χορήγηση καμίας άλλης οικονομικής παροχής (καταβολή αποζημίωσης) ή αναγνώρισης συνταξιοδοτικού δικαιώματος.

Η αναγνώριση των ανωτέρω προϋπηρεσιών πραγματοποιείται με απόφαση του υπηρεσιακού συμβουλίου ή άλλου αρμοδίου οργάνου και τα οικονομικά αποτελέσματα ισχύουν από την ημερομηνία υποβολής της σχετικής αίτησης και όλων των απαραίτητων δικαιολογητικών στις αρμόδιες Υπηρεσίες Διοικητικού/Προσωπικού. Ειδικότερα, η προϋπηρεσία για την αναγνώριση μισθολογικής εξέλιξης αποδεικνύεται, πέρα από την προσκόμιση των σχετικών ενσήμων και από πιστοποιητικά των αρμόδιων Υπηρεσιών, που έχουν εκδοθεί με βάση τα επίσημα στοιχεία και στα οποία θα πρέπει να αναφέρονται :

- οι αποφάσεις πρόσληψης και απόλυσης,*
- η ιδιότητα με την οποία υπηρέτησαν,*
- η σχέση εργασίας,*
- το ωράριο εργασίας (πλήρες ή μειωμένο), καθώς και*
- η διάρκεια των προϋπηρεσιών αυτών.*

Για υπηρεσίες που παρέχονται με μειωμένο ωράριο εργασίας, αναγνωρίζεται για μισθολογική εξέλιξη τόσος χρόνος, όσος προκύπτει από το πηλίκο της διαιρέσεως του συνόλου των ωρών εργασίας δια του αριθμού των ωρών εβδομαδιαίας απασχόλησης που ισχύει για τον αντίστοιχο κλάδο υπαλλήλων. Για τον υπολογισμό της αναγνωριζόμενης κατά τα προαναφερθέντα υπηρεσίας το έτος λογίζεται ως τριακόσιες ημέρες, ο μήνας λογίζεται ως είκοσι πέντε ημέρες και η εβδομάδα ως έξι ημέρες εργασίας.»

iv. Από τις ανωτέρω διατάξεις συνάγεται καταρχήν ότι κρίσιμος χρόνος για την επιλογή του εφαρμοστέου νομοθετικού καθεστώτος στην εκάστοτε διαδικασία αναγνώρισης προϋπηρεσίας υπαλλήλου φορέα υπαγόμενου στο ν. 4354/2015 αποτελεί ο χρόνος υποβολής της αίτησης αναγνώρισης αυτής, δεδομένου ότι i) η εν λόγω αίτηση είναι απαραίτητη για την κινητοποίηση της ως άνω διαδικασίας με

πρωτοβουλία του υπαλλήλου προς όφελος του οποίου διενεργείται, και ότι ii) τα οικονομικά αποτελέσματα αυτής ανατρέχουν στην ημερομηνία υποβολής της σχετικής αίτησης και όλων των απαραίτητων δικαιολογητικών.

Περαιτέρω, συνάγεται σαφώς από τη ρητή διατύπωση του νομοθέτη ότι υπάγονται στη διάταξη της παρ. 4 του άρθρ. 11 ν. 4354/2015, περί αναγνώρισης προϋπηρεσίας, μεταξύ άλλων, η παροχή υπηρεσίας με σχέση εξαρτημένης εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου ορισμένου ή αορίστου χρόνου (αποκλειόμενων των συμβάσεων μίσθωσης έργου) στους Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.) α' και β' βαθμού, και στα Ν.Π.Ι.Δ. 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 Διοίκησής τους. Στην υπό κρίση υπόθεση, ο ένας εκ των υπαλλήλων έχει απασχοληθεί προγενέστερα α) στην Δ.Ε.Υ.Α. μέσω επιδοτούμενου προγράμματος, με σύμβασης προφανώς ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου, και β) στον ΔΗΜΟ όπου είχε προσληφθεί μέσω Α.Σ.Ε.Π. και πάλιν ως υπάλληλος ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου. **Οι Δ.Ε.Υ.Α. υπάγονται στην περ. στ της παρ. 1 άρθρ. 7 ν. 3454/2015**, ήτοι σε «Ν.Π.Ι.Δ. 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 Διοίκησής τους» (πρβλ. 196/2019 ΜΠΡ ΡΕΘΥΜ (ΑΣΦ)).

Επομένως, **αποκλειστικές προϋποθέσεις για την αναγνώριση προϋπηρεσίας υπαλλήλου κατ' άρθρ. 11 παρ. 4 ν. 4354/2015 είναι α)** η προϋπηρεσία σε Φορείς της παρ. 1 άρθρ. 7 ν. 4354/2015 (Δημόσιο, ΟΤΑ, ΝΠΔΔ, ΝΠΙΔ και ΔΕΚΟ κεφ. Α' Ν. 3429/2005) των κρατών – μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης, **β)** η προϋπηρεσία να έχει παρασχεθεί στα πλαίσια εξαρτημένης εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου αορίστου ή ορισμένου χρόνου (αποκλειόμενων σε κάθε περίπτωση των συμβάσεων μίσθωσης έργου – πρβλ. αρ. πρωτ. 2/41738/26-11-2019 έγγραφο ΥΠΟΙΚ)

Κατόπιν των ανωτέρω, η προϋπηρεσία του εν λόγω προσληφθέντος υπαλλήλου, τόσο στον Δήμο όσο και στη Δ.Ε.Υ.Α., **πρέπει να αναγνωρισθεί κατ' άρθρ. 11 παρ. 4 ν. 4354/2015. Το γεγονός ότι η προϋπηρεσία του υπαλλήλου στη Δ.Ε.Υ.Α. μέσω επιδοτούμενου προγράμματος δεν ασκεί επιρροή στην αναγνώριση της προϋπηρεσίας αυτής ούτε κωλύει αυτήν**, διότι εάν ήθελε υποτεθεί ότι αυτή ήταν η

βούληση του νομοθέτη, αυτός θα είχε εξαιρέσει τις περιπτώσεις αυτές ρητώς περιλαμβάνοντας τες στην αρ. 2 του άρθρ. 7 ν. 4354/2015.

Περαιτέρω, το γεγονός ότι η προϋπηρεσία του εν λόγω υπαλλήλου στον Δήμο δεν είναι συναφής με το αντικείμενο της τωρινής ιδιότητας του στη Δ.Ε.Υ.Α., δεν επηρεάζει ούτε κωλύει την αναγνώριση της προϋπηρεσίας αυτής, διότι και πάλιν εάν ήταν αυτή η βούληση του νομοθέτη θα είχε ορισθεί ρητώς στο άρθρ. 11 παρ. 4 ν. 4354/2015.

Αθήνα, 27-02-2020

Ο Νομικός Σύμβουλος της Ε.Δ.Ε.Υ.Α.

Πάνος Ζυγούρης

