

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

Επί του ερωτήματος του με αριθμ. πρωτ. εισ. ΕΔΕΥΑ 1893/27.11.2012
ερωτήματος της Δ.Ε.Υ.Α.

Ερωτάται αν είναι νομικά σύλληνη και σε περίπτωση θετικής απάντησης, με ποιές προϋποθέσεις η χορήγηση άδειας άνευ αποδοχών σε υπάλληλο αορίστου χρόνου σε Δ.Ε.Υ.Α. Το ζήτημα έχει προκύψει γιατί ο Χημικός Μηχανικός της επιχείρησης έχει αιτηθεί άδεια άνευ αποδοχών διάρκειας ενός έτους.

Επί του ανωτέρω ερωτήματος η γνώμη μου είναι η εξής:

Στην παρ.1 του άρθρου 7 του Νόμου 1069/1980 (Νόμος επιχειρήσεων ύδρευσης και αποχέτευσης) ορίζεται ότι διά οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας που συντάσσεται με απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της επιχείρησης που εγκρίνεται από τον Υπουργό Εσωτερικών μετά από γνώμη των οικείων Δημοτικών η Κοινοτικών Συμβουλίων, καθορίζεται η οργάνωση, η σύνθεση και η αρμοδιότητα των υπηρεσιών, ο αριθμός των θέσεων του πάσης φύσεως προσωπικού, αναλόγως με τις ανάγκες

της επιχείρησης, η κατά μισθολογικά κλιμάκια κατανομή των θέσεων προσωπικού κατά ομάδες ειδικοτήτων και αναλόγως του βαθμού εκπαίδευσης, οι αποδοχές, όπως και ο τρόπος προσλήψεως και απολύσεως και το αρμόδιο προς τούτο όργανο.

Στην παράγραφο 2. του ανωτέρω άρθρου προβλέπεται ότι το κατά την προηγούμενη παράγραφο προσωπικό της επιχειρήσεως συνδέεται με αυτή με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου επιφυλασσομένης της παραγράφου 3 του παρόντος. Στην δε παρ 3. ορίζεται ότι το υπηρετούν επί σχέσει εργασίας ιδιωτικού δικαίου προσωπικό Δήμων, Κοινοτήτων ή άλλων φορέων, το οποίο απασχολείται σε υπηρεσίες υδρεύσεως και αποχετεύσεως καθίσταται από τη σύσταση της οικείας επιχειρήσεως προσωπικό αυτής υπό την ίδια σχέση που υπηρετεί και καταλαμβάνει αντίστοιχες θέσεις εκ των προβλεπομένων από τον οργανισμό εσωτερικής της παραγράφου 1. Σύμφωνα δε με την παρ 1 του άρθρου 5 του νόμου 1876/1990 το προσωπικό που υπηρετεί στους Ο.Τ.Α με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου αλλά και στις Δ.Ε.Υ.Α. με τις διατάξεις της παρ3. άρθρο 7 του ν.1069/1980 μπορεί να διορισθεί σε οργανικές θέσεις μονίμων υπαλλήλων.

Σύμφωνα δε με τις ανωτέρω διατάξεις η Δ.Ε.Υ.Α. που εδρεύει σε κάθε Δήμο εκδίδει τον δικό της Κανονισμό. Η Δ.Ε.Υ.Α. με απόφαση του Διοικητικού της Συμβουλίου 58/2011 θέσπισε τον δικό της Κανονισμό, ο οποίος στο κεφάλαιο του Δ με τίτλο άδειες προσωπικού ορίζει τα σχετικά με τις άδειες. **Στο άρθρο 66** ορίζεται ότι οι άδειες διακρίνονται σε κανονικές για λόγους υγείας, **άνευ αποδοχών** κλπ. **Στο άρθρο 69 του οικείου κανονισμού επίσης προβλέπεται ότι κάθε εργαζόμενος έχει το δικαίωμα, μετά την εξάντληση της ετήσιας κανονικής του άδειας να λάβει άδεια απουσίας χωρίς αποδοχές για πραγματικά σοβαρούς λόγους σύμφωνα με τα οριζόμενα στην ισχύουσα κάθε φορά νομοθεσία.**

Συνεπώς με βάση την ανωτέρω διάταξη η άδεια άνευ αποδοχών δίδεται υπό δύο προϋποθέσεις. Η πρώτη αφορά την λήψη της άδειας **άνευ αποδοχών εφόσον έχει εξαντληθεί η κανονική άδεια του εργαζομένου στη Δ.Ε.Υ.Α.** Η δεύτερη προϋπόθεση αφορά στην λήψη της άδειας μόνο για πραγματικά σοβαρούς λόγους όπως αυτοί εξειδικεύονται κάθε φορά από την εργατική νομοθεσία. Περαιτέρω θα πρέπει να εξεταστεί το ζήτημα για πόσο χρονικό διάστημα και με ποιες ειδικότερες προϋποθέσεις δικαιούται ο υπάλληλος την άδεια άνευ αποδοχών και ποιοι είναι εκείνοι οι σοβαροί λόγοι που την δικαιολογούν.

Στο άρθρο 3, παράγραφος 2 του Νόμου 3584/2007 (Κώδικας Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων) ο οποίος εφαρμόζεται αναλογικά και στο προσωπικό των Δ.Ε.Υ.Α. σε όσα ζητήματα δεν ρυθμίζονται από τον Κανονισμό τους ή από τις κλαδικές συλλογικές συμβάσεις εργασίας που αυτές συνάπτουν, ορίζεται ότι στις διατάξεις του παρόντος υπάγεται το προσωπικό των ΟΤΑ με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου. Στο άρθρο 58 παρ(1.) του ανωτέρω Κώδικα ορίζεται ότι επιτρέπεται η χορήγηση στον υπάλληλο μετά από αίτηση του άδειας χωρίς αποδοχές εφόσον οι ανάγκες της υπηρεσίας το επιτρέπουν. Η άδεια αυτή δεν μπορεί να υπερβαίνει τον 1 μήνα εντός του αυτού ημερολογιακού έτους. Επίσης η παρ. (2) ορίζει ότι στους υπαλλήλους επιτρέπεται η χορήγηση άδειας άνευ αποδοχών διάρκειας έως και 2 ετών ύστερα από αίτηση και γνώμη του υπηρεσιακού συμβουλίου για σοβαρούς ιδιωτικούς λόγους.

Ωστόσο με την παρ 4 του άρθρου 37 του νόμου 3986/2011 σε συνδυασμό με την εγκύκλιο ΔΙΔΑΔ/Φ.51/683/οικ15718 η οποία ορίζει ότι η διάταξη της παρ.4 του ανωτέρω νόμου εφαρμόζεται και για το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου των ΟΤΑ **α** και **β'** βαθμού μεταβάλλονται οι προϋποθέσεις παροχής άδειας άνευ αποδοχών. Πιο συγκεκριμένα τροποποιείται η παρ (2) του άρθρου 58 του νόμου 3584/2007 και ορίζεται ότι επιτρέπεται

στους υπαλλήλους η χορήγηση άδειας άνευ αποδοχών συνολικής διάρκειας έως και 5 ετών για σοβαρούς ιδιωτικούς λόγους αντί για 2 έτη που ίσχυε ως την 1 Ιουλίου ημερομηνία δημοσίευσης του ανωτέρω νόμου.

Συνεπώς και με βάση την ανωτέρω τροποποίηση επιτρέπεται πλέον η χορήγηση αδειας άνευ αποδοχών σε δύο περιπτώσεις. Η πρώτη περίπτωση είναι για ένα μήνα εντός του αυτού ημερολογιακού έτους και εφόσον το επιτρέπουν οι ανάγκες της υπηρεσίας, ενώ η δεύτερη αφορά άδεια που δίνεται για χρονικό διάστημα έως και πέντε έτη για σοβαρούς ιδιωτικούς λόγους κατόπιν γνωμοδότησης υπηρεσιακού συμβουλίου. Κατά συνέπεια εφόσον συντρέχουν και οι λοιπές προϋποθέσεις (σοβαρός ιδιωτικός λόγος) ο εν λόγω Πολιτικός Μηχανικός της Δ.Ε.Υ.Α. και στην περίπτωση του οποίου εφαρμόζεται το παραπάνω νομοθετικό καθεστώς κατά ρητή παραπομπή της εγκυκλίου, δικαιούται άδεια άνευ αποδοχών 1 έτους.

Η δεύτερη προϋπόθεση όπως προελέχθη για την χορήγηση της άδειας άνευ αποδοχών έως και πέντε ετών είναι **η ύπαρξη σοβαρού ιδιωτικού λόγου**. Σύμφωνα με την εργατική νομοθεσία και το ατομικό εργατικό δίκαιο καθώς και το άρθρο 657 ΑΚ, που ορίζει ότι ο εργαζόμενος διατηρεί την αξίωση του για μισθό, εάν ύστερα από δεκαήμερη παροχή εργασίας εμποδίζεται να εργαστεί από σπουδαίο λόγο και εφαρμόζεται αναλογικά στην εξεταζόμενη περίπτωση μόνο ως προς την συνδρομή του σπουδαίου λόγου, σπουδαίος λόγος που εμποδίζει τον εργαζόμενο να προσέλθει στην εργασία του και τον εξαναγκάζει σε λήψη άδειας άνευ αποδοχών είναι **ο λόγος εκείνος που ανάγεται σε πραγματικό γεγονός που δεν οφείλεται σε υπαιτιότητα αυτού αλλά σε τυχαίο γεγονός (πχ ασθένεια, στράτευση)**. Η έννοια του σπουδαίου λόγου είναι νομική και για αυτό η προς τούτο κρίση υπόκειται στον έλεγχο των δικαστηρίων. Το κώλυμα είναι σπουδαίο και όταν ανάγεται σε αιτία από την οποία ο εργαζόμενος χωρίς να τον βαρύνει υπαιτιότητα, εμποδίζεται από λόγους που αφορούν το πρόσωπο του να εργαστεί.

Ο σπουδαίος λόγος μπορεί να συνθέτει περιστατικό που αφορά τον εργαζόμενο (το πρόσωπο του) ή έξω από τον κύκλο αυτού και να αφορά πρόσωπα που βρίσκονται σε στενό σύνδεσμο με τον εργαζόμενο. Ενδεικτικά αναφέρονται ως σπουδαίοι λόγοι η ασθένεια του εργαζόμενου, ο τραυματισμός, η κυοφορία, ο τοκετός, ή λοχεία, ο θάνατος η ή βαριά ασθένεια συζύγου ή τέκνου ή συγγενούς, η φυλάκιση. (Ερμηνεία Αστικού Κώδικα, Βαθρακοκοίλη,2005,σελ 324.) Για όλους τους παραπάνω λόγους που παρατέθηκαν και που συνθέτουν την έννοια του σοβαρού λόγου μπορεί ο εργαζόμενος να ζητήσει άδεια άνευ αποδοχών.

Συμπερασματικά και εξ όσων αναφέρθηκαν ανωτέρω ο υπάλληλος της Δ.Ε.Υ.Α. (Πολιτικός Μηχανικός) είναι υπάλληλος ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου. Από τον συνδυασμό των νόμων 1069/1980 του Κανονισμού υπαλλήλων Δ.Ε.Υ.Α., του Κώδικα Δημοτικών και Κοινοτικών υπαλλήλων, και του νεότερου νόμου 3986/2011 όπως ερμηνεύεται από την εγκύκλιο ΔΙΔΑΔ/Φ.51/683/οικ15718 και υπό το φώς του άρθρου 657 του ΑΚ ο εν λόγω υπάλληλος δικαιούται άδεια άνευ αποδοχών ενός έτους (όπως την αιτήθηκε) με βάση την παρ 4 του άρθρου 37 του νόμου 3986/2011, εφόσον συντρέχουν στο πρόσωπο του οι ανωτέρω περιπτώσεις σοβαρών λόγων.

Αθήνα,5/12/2012

Πάνος Ζυγούρης.