

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

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Επί του με αριθμ. πρωτ. εισ. Ε.Δ.Ε.Υ.Α. 1952/25.04.2013

ερωτήματος της Δ.Ε.Υ.Α.

Ερωτάται από τη Δ.Ε.Υ.Α.:

Ποιος είναι ο τρόπος αμοιβής και κρατήσεων του Προέδρου της Επιχείρησης, ο οποίος είναι δημοτικός σύμβουλος και εν ενεργεία δημόσιος υπάλληλος (αστυνομικός);

Επί του ως άνω ερωτήματος η γνώμη μου είναι η ακόλουθη:

- 1. Ως προς την ταυτόχρονη ιδιότητα Προέδρου της Δ.Ε.Υ.Α. και δημοτικού Συμβούλου επισημαίνονται τα εξής:**

Κατ' αρχάς, σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 7 του αρ. 3 του ν. 1069/1980 «Επιχειρήσεις ύδρευσης και αποχέτευσης» ορίζεται ότι

«Στον Πρόεδρο του Διοικητικού Συμβουλίου στην περίπτωση που δεν είναι Δήμαρχος μπορεί να καταβάλλεται για τις παρεχόμενες στην επιχείρηση υπηρεσίες του αποζημίωση καθοριζόμενη με απόφαση του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας μετά από πρόταση του Διοικητικού Συμβουλίου της Επιχείρησης, που δεν μπορεί να υπερβαίνει το 50% του ποσού των εξόδων παράστασης που εισπράττει ο Δήμαρχος του οικείου δήμου ή αν πρόκειται για κοινοτική επιχείρηση το 50% των εξόδων παράστασης του Προέδρου της οικείας κοινότητας. Σε περίπτωση απουσίας του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου λόγω ασθένειας ή άδειας πέραν του μηνός, η αποζημίωση αυτή καταβάλλεται εξ ημισείας σε αυτόν και τον αναπληρωτή του. Κατά τον ίδιο τρόπο στον Πρόεδρο, τα μέλη και τον Γραμματέα του Διοικητικού Συμβουλίου, μπορεί να παρέχεται, για τη συμμετοχή τους στις συνεδριάσεις αυτού, αποζημίωση».

Περαιτέρω, σύμφωνα με τη διάταξη της παρ.7 του αρ. 8 του ν. 3833/2010 ορίζεται ότι «Τα αιρετά όργανα των Ο.Τ.Α. που αναφέρονται στις διατάξεις του άρθρου 139 παρ. 1 του ν. 3463/2006 (ΦΕΚ 114 Α) και του άρθρου 11 παρ. 3 του ν. 3146/2003 (ΦΕΚ 125 Α) υποχρεούνται να επιλέξουν είτε τις αποδοχές της οργανικής θέσης από την οποία προέρχονται είτε τα έξοδα παράστασης που δικαιούνται, μέσα σε αποκλειστική προθεσμία είκοσι (20) ημερών από τη δημοσίευση του νόμου αυτού. Αν παρέλθει άπρακτη η προθεσμία, η καταβολή των αποδοχών της οργανικής θέσης από την οποία προέρχονται διακόπτεται».

Επί της ως άνω διατάξεως έχει εκδοθεί η υπ' αριθμ. 2/14924/0022/01.04.2010 διευκρινιστική εγκύκλιος του Υπουργείου

Εσωτερικών ορίζεται το εξής: «Με τις διατάξεις της παρ. 7 ορίζεται ότι τα αιρετά όργανα των ΟΤΑ, είτε είναι λειτουργοί ή υπάλληλοι των φορέων του δημόσιου τομέα, όπως αυτός οριοθετείται με την παρ. 6 του άρθρου 1 του ν. 1256/1982, είτε δημοσίων επιχειρήσεων, τραπεζών και οργανισμών κοινής ωφέλειας, που εξήλθαν ή εξέρχονται του δημόσιου τομέα, υποχρεούνται να επιλέξουν είτε της αποδοχές της οργανικής θέσης από την οποία προέρχονται, με εξαίρεση τα επιδόματα και λοιπές αποζημιώσεις που συναρτώνται με την ενεργό άσκηση των καθηκόντων τους, είτε τα έξοδα παράστασης που δικαιούνται, μέσα σε αποκλειστική προθεσμία είκοσι (20) ημερών από τη δημοσίευση του νόμου αυτού. Αν παρέλθει άπρακτη η προθεσμία, η καταβολή των αποδοχών της οργανικής θέσης από την οποία προέρχονται, διακόπτεται».

Η ως άνω προθεσμία, ωστόσο, άλλαξε με τη ρύθμιση του άρθρου 3 της από 31.12.2012 Π.Ν.Π., η οποία τροποποίησε το άρθρο 92 του ν. 3852/2010 περί Καλλικράτη και ορίζει ότι **«Τα αιρετά όργανα της παρ.1 του αρ. 93, στα οποία χορηγείται η ειδική άδεια του αρ.93 για όλο το διάστημα της θητείας τους, έχουν το δικαίωμα να επιλέξουν είτε τις πλήρεις αποδοχές της οργανικής τους θέσης είτε την αντιμισθία του παρόντος άρθρου. Τα αιρετά όργανα της ίδιας παραγράφου που δεν δικαιούνται αντιμισθίας λαμβάνουν τις πλήρεις αποδοχές της οργανικής τους θέσης.** Σε κάθε περίπτωση οι κατά τα ανωτέρω δαπάνες, καθώς και οι ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη όπου αυτές προβλέπονται, βαρύνουν τον προϋπολογισμό του οικείου ΟΤΑ. Τα προαναφερθέντα αιρετά όργανα, εφόσον πρόκειται περί συνταξιούχων, έχουν το δικαίωμα να επιλέξουν είτε την αντιμισθία του παρόντος άρθρου είτε, παραιτούμενοι αυτής, να λαμβάνουν τη σύνταξη τους. Η

ενάσκηση του δικαιώματος επιλογής λαμβάνει χώρα εντός αποκλειστικής προθεσμίας δέκα ημερών από την ανάληψη των καθηκόντων τους ως αιρετών, με δήλωση τους στο Δήμο και στο φορέα της οργανικής τους θέσης. Για την τρέχουσα δημοτική περίοδο, η ενάσκηση του δικαιώματος επιλογής λαμβάνει χώρα εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι ημερών από της δημοσιεύσεως του παρόντος νόμου. Παρελθούσης άπρακτης της προθεσμίας, διακόπτεται η καταβολή των αποδοχών της οργανικής τους θέσης.»

Από τα ανωτέρω καθίσταται σαφές ότι οι προαναφερόμενες διατάξεις δεν τυγχάνουν εφαρμογής στους δημοτικούς συμβούλους, αλλά αφορούν μόνο τα πρόσωπα που περιοριστικά αναφέρονται σε αυτές (δηλαδή δημάρχους, αντιδημάρχους και προέδρους δημοτικών συμβουλίων κλπ). Συνεπώς, η ιδιότητα του δημοτικού συμβούλου δεν είναι ασυμβίβαστη με εκείνη του Προέδρου του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α.

2. Ως προς την επιλογή αποδοχών μεταξύ της οργανικής θέσης και της θέσης του Προέδρου της Επιχείρησης

Σύμφωνα με τις παρ. 1 και 2 του αρ. 104 του Συντάγματος ορίζεται ότι «1.Κανένας από τους υπαλλήλους που αναφέρονται στο προηγούμενο άρθρο δεν μπορεί να διοριστεί σε άλλη θέση δημόσιας υπηρεσίας ή οργανισμού τοπικής αυτοδιοίκησης ή άλλου νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου ή δημόσιας επιχείρησης ή οργανισμού κοινής ωφέλειας. Κατ' εξαίρεση μπορεί να επιτραπεί με ειδικό νόμο ο διορισμός και σε δεύτερη θέση, εφόσον τηρούνται οι διατάξεις της επόμενης παραγράφου. 2. Οι κάθε είδους πρόσθετες αποδοχές ή

απολαβές των υπαλλήλων του προηγούμενου άρθρου δεν μπορεί να είναι κατά μήνα ανώτερες από το σύνολο των αποδοχών της οργανικής τους θέσης».

Περαιτέρω, σύμφωνα με τη διάταξη του αρ. 4, με τίτλο «Επιλογή Αποδοχών» του ν. 2198/1994 «Οι διοριζόμενοι σε θέσεις γενικών γραμματέων υπουργείων, γενικών γραμματέων προϊσταμένων γενικών γραμματειών, ειδικών γραμματέων, γενικών γραμματέων περιφερειών, νομαρχών και επάρχων, κατ` εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 8 του ν. 1835/1989 (ΦΕΚ 76 Α`) και του άρθρου 46 του ν. 1832/1989 (ΦΕΚ 54 Α`), καθώς και οι διοριζόμενοι σε θέσεις διοικητών, υποδιοικητών, **προέδρων, αντιπροέδρων, διευθυνόντων συμβούλων, γενικών διευθυντών, αναπληρωτών γενικών διευθυντών και βοηθών γενικών διευθυντών σε νομικά πρόσωπα δημοσίου και ιδιωτικού δικαίου του δημόσιου τομέα κατά το άρθρο 1 του ν. 1256/1982, μπορούν να επιλέγουν ή τις αποδοχές της οργανικής τους θέσης ή τις αποδοχές της θέσης στην οποία διορίζονται.**».

Σύμφωνα δε, με την παρ. 6 του αρ. 1 του ν. 1256/1982, περί οριοθέτησης του δημόσιου τομέα, ορίζεται ότι:

«Η αληθινή έννοια της παρ. 1 του άρθρου 9 του νόμου 1232/1982 για την "επαναφορά σε ισχύ, τροποποίηση και συμπλήρωση των διατάξεων του Ν.Δ. 4352/1964 και άλλες διατάξεις" είναι ότι στο δημόσιο τομέα περιλαμβάνονται όλοι οι κρατικοί φορείς ανεξάρτητα από το καθεστώς δημοσίου ή ιδιωτικού ή μικτού δικαίου που τους διέπει ήτοι:

α) οι Κρατικές ή Δημόσιες υπηρεσίες, όπως εκπροσωπούνται από το νομικό πρόσωπο του Δημοσίου, β) οι Κρατικοί ή Δημόσιοι Οργανισμοί σαν κρατικά νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου,

****ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΗ: Κατά το άρθρο 19 παρ. 5 του Ν. 1586/1986 (Α 37): "Η αληθινή έννοια της περίπτωσης β` της παραγράφου 6 του άρθρου 1 του ν. 1256/1982 είναι ότι σ` αυτή περιλαμβάνονται και οι οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης".*

γ) οι Κρατικές ή Δημόσιες και παραχωρηθείσες επιχειρήσεις όπως η Δημόσια Επιχείρηση Ηλεκτρισμού, ο Οργανισμός Τηλεπικοινωνιών Ελλάδος, η Ελληνική Ραδιοφωνία - Τηλεόραση κλπ.

δ) Τα Κοινοφελή Ιδρύματα του Αστικού Κώδικα που περιήλθαν στο Δημόσιο και χρηματοδοτούνται ή επιχορηγούνται απ` αυτό. "Και προκειμένου για τα μέλη της Ακαδημίας Αθηνών εφ` όσον το σύνολο των ακαθάριστων απολαβών αυτών από έξοδα παράστασης ως μελών της Ακαδημίας, συντάξεις, μισθούς ενεργείας, υπερβαίνουν τις ακαθάριστες αποδοχές του Προέδρου του Αρείου Πάγου, όπως ορίζονται στο άρθρο 6 αρ. 1 αυτού το νόμου".

****Το εντός " " εδάφιο της περ.δ` προστέθηκε με το άρθρο 25 του Ν. 1320/1983 (ΦΕΚ Α 6).*

ε) οι Τραπεζιτικές και άλλες ανώνυμες εταιρείες στις οποίες είτε τα κατά τις προηγούμενες περιπτώσεις νομικά πρόσωπα έχουν το σύνολο ή την πλειοψηφία των μετοχών του εταιρικού κεφαλαίου είτε έχουν κρατικό προνόμιο ή κρατική επιχορήγηση, όπως η Τράπεζα Ελλάδος, η Αγροτική Τράπεζα, η Εθνική Τράπεζα, η Κτηματική Τράπεζα, η Εμπορική Τράπεζα, η Ελληνική Τράπεζα Βιομηχανικής Αναπτύξεως κ.α.

στ) τα κρατικά νομικά πρόσωπα που έχουν χαρακτηριστεί από το νόμο ή τα δικαστήρια ως νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου, όπως ο Οργανισμός Συγκοινωνιών Ελλάδος, ο Αυτόνομος Σταφιδικός Οργανισμός και που χρηματοδοτούνται ή επιχορηγούνται από οποιοδήποτε των προναφερομένων νομικών προσώπων.

ζ) Οι θυγατρικές ανώνυμες εταιρείες των πιο πάνω Νομικών Προσώπων των εδαφίων α` - στ` αυτής της παραγράφου που ελέγχονται άμεσα ή έμμεσα από αυτά.

*****ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΗ:** Βλ. άρθρο 10 παρ. 2 του Ν. 1512/1985 (Α 4) ως προς την πλήρωση των θέσεων των ειδικών γραμματέων.

*****ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΗ:** Κατά το άρθρο 10 παρ. 6 του αυτού ως άνω νόμου:

"Σε περίπτωση απόσπασης υπαλλήλων που υπηρετούν με οποιαδήποτε σχέση στο δημόσιο τομέα του άρθρου 1 παρ. 6 του Ν. 1256/1982 ο αποσπόμενος λαμβάνει τη διαφορά των αποδοχών της θέσεώς του από τις αποδοχές που ορίζονται στην παρ. 5 του άρθρου αυτού".

*****ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΗ:** Βλέπε άρθρο 94 παρ. 3 του Ν. 1566/1985 (Α 167), ως προς την απασχόληση μαθητών των εκπαιδευτικών μονάδων μαθητείας του Ο.Α.Ε.Δ., των τεχνικών και επαγγελματικών σχολών και των σχολών εναλλασσόμενης εκπαίδευσης του Υπουργείου Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων, για την πρακτική τους άσκηση, σύμφωνα με το πρόγραμμα εκπαίδευσης.

*****ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΗ:** Κατά το άρθρο 16 παρ. 15 του Ν. 1586/1986 (Α 37):
"Υπάλληλοι με οποιαδήποτε σχέση εργασίας του κατά άρθρο 1 παράγραφος 6 του ν. 1256/1982 δημοσίου τομέα, οι οποίοι πάσχουν ή έχουν παιδιά που πάσχουν από νόσημα, το οποίο απαιτεί τακτικές

μεταγγίσεις αίματος, δικαιούνται έως 22 εργάσιμες μέρες το χρόνο επιπλέον κανονική άδεια, από τις οποίες οι 11 με αποδοχές και 11 χωρίς αποδοχές".

*****ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΗ:** Βλέπε άρθρο 20 παρ. 12 του Ν. 1735/1987 (Α 195) ως προς την μεταφορά προσωπικού που υπηρετεί κατά τη δημοσίευση του νόμου αυτού σε φορείς του δημόσιου τομέα των περιπτώσεων γ', ε', στ' και ζ' της παρ. 6 του άρθρου 1 του ν. 1256/1982 με σχέση εργασίας ορισμένου ή αορίστου χρόνου.

*****ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΗ:** Κατά το άρθρο 39 παρ. 1 του Ν. 1882/1990 (Α` 43): "Από της ενάρξεως ισχύος του παρόντος νόμου, τα καινούργια επιβατικά αυτοκίνητα, που τίθενται σε κυκλοφορία από πρόσωπα του δημόσιου τομέα, όπως αυτά καθορίζονται από την παρ.6 του άρθρου 1 του ν. 1256/1982 (ΦΕΚ 65 Α`), πρέπει να είναι αυτοκίνητα αντιρρυπαντικής εχνολογίας, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος. Εξαιρούνται τα αυτοκίνητα των Ενόπλων Δυνάμεων".

*****ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΗ:** Κατά το άρθρο 51 του Ν. 1892/1990 (Α` 101), όπως αυτό συμπληρώθηκε διά του άρθρου 4 παρ. 6 του Ν. 1943/1991 (Α` 50), ορίζεται ότι: "Ο κατά τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 6 του ν. 1256/1982 δημόσιος τομέας περιλαμβάνει μόνο: α. Τις κάθε είδους δημόσιες υπηρεσίες, που υπάγονται στο νομικό πρόσωπο του Δημοσίου και εκπροσωπούνται από αυτό. β. Τα κάθε είδους ν.π.δ.δ., εξαιρουμένων των Χρηματιστηρίων Αξιών, είτε αυτά αποτελούν οργανισμούς κατά τόπο είτε καθ' ύλην αυτοδιοίκησης. γ. Τις κάθε είδους κρατικές ή δημόσιες και παραχωρηθείσες επιχειρήσεις και οργανισμούς, "καθώς και νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου δημόσιου χαρακτήρα που επιδιώκουν κοινωφελείς ή άλλους

δημόσιους σκοπούς." δ. Τις τράπεζες που ανήκουν στο νομικό πρόσωπο του Δημοσίου, είτε στο σύνολό τους είτε κατά πλειοψηφία και ε. Τις κάθε είδους θυγατρικές εταιρείες των νομικών προσώπων που αναφέρονται στις περιπτώσεις β` και γ` αυτού του άρθρου, εκτός από τις επιχειρήσεις των Ο.Τ.Α...».

Περαιτέρω, Σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 12 της υποπαραγράφου Γ1 της παραγράφου Γ του άρθρου πρώτου του ν.4093/2012 «ΜΕΣΟΠΡΟΘΕΣΜΟ 2013», ορίζεται ότι: «Οι διατάξεις του Κεφαλαίου Δεύτερου του ν. 4024/2011 που αφορούν το βαθμολογικό και μισθολογικό καθεστώς των υπαλλήλων του άρθρου 4 του ίδιου νόμου, έχουν ανάλογη εφαρμογή, από 1.1.2013, και στο προσωπικό 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 Διοίκησης τους, συμπεριλαμβανομένων των Γενικών και Τοπικών Οργανισμών Εγγείων Βελτιώσεων, ή επιχορηγούνται τακτικά, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, από πόρους των ως άνω φορέων κατά 50% τουλάχιστον του ετήσιου προϋπολογισμού τους, καθώς και των λοιπών δημόσιων επιχειρήσεων, οργανισμών και ανωνύμων εταιρειών, που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Κεφαλαίου Α` του ν. 3429/2005 (Α` 314), όπως έχουν τροποποιηθεί με τις διατάξεις της παρ. 1α του άρθρου 1 του ν. 3899/2010 (Α`212). Με κοινές αποφάσεις των Υπουργών Οικονομικών και Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, οι οποίες μπορούν να ανατρέχουν στην έναρξη ισχύος των διατάξεων της παρούσας περίπτωσης, μπορούν να ρυθμίζονται λεπτομέρειες εφαρμογής των προηγούμενων εδαφίων. Από

την έναρξη ισχύος των διατάξεων της παρούσας περίπτωσης, για τους ανωτέρω παύουν να ισχύουν οι διατάξεις του άρθρου 31 του ν. 4024/2011, εκτός από αυτές της παραγράφου 2».

Κατ' εξουσιοδότηση της ανωτέρω διάταξης έχει εκδοθεί η υπ' αριθμ. 2/85127/0022/22-11-2012 απόφαση του Υπουργού Οικονομικών «Κοινοποίηση μισθολογικών διατάξεων» σύμφωνα με το άρθρο μόνο της οποίας ορίζεται ότι: **«...Με τις διατάξεις της περ. 12, προβλέπεται ότι οι διατάξεις που αφορούν το βαθμολογικό και μισθολογικό καθεστώς των υπαλλήλων του άρθρου 4 του Κεφαλαίου Δεύτερου του ν. 4024/2011 έχουν ανάλογη εφαρμογή, από 1-1-2013, και στο προσωπικό 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, συμπεριλαμβανομένων των Γενικών και Τοπικών Οργανισμών Εγγείων Βελτιώσεων, ή επιχορηγούνται τακτικά, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, από πόρους των ως άνω φορέων κατά 50% τουλάχιστον του ετήσιου προϋπολογισμού τους, καθώς και των λοιπών δημόσιων επιχειρήσεων, οργανισμών και ανωνύμων εταιρειών, που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Κεφαλαίου Α' του ν. 3429/2005 (ΦΕΚ 314 Α'), όπως έχουν τροποποιηθεί με τις διατάξεις της παρ. 1 α του άρθρου 1 του ν. 3899/2010 (ΦΕΚ 212 Α'). Από την ημερομηνία αυτή παύουν να ισχύουν όλες οι συλλογικές συμβάσεις εργασίας, καθώς και όλες οι διατάξεις νόμων, οι υπουργικές, κανονιστικές εν γένει ή διαιτητικές αποφάσεις, καθώς και οι αποφάσεις των οργάνων διοίκησης κλπ, κατά το μέρος που ρυθμίζουν τις αποδοχές του προσωπικού των παραπάνω νομικών προσώπων.**

Λεπτομέρειες εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων μπορούν να ρυθμίζονται με κοινές αποφάσεις των Υπουργών Οικονομικών και Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, οι οποίες μπορούν να ανατρέχουν στην έναρξη ισχύος των διατάξεων της παρούσας περίπτωσης. **Από την έναρξη ισχύος των διατάξεων της παρούσας περίπτωσης, για τους ανωτέρω παύουν να ισχύουν οι διατάξεις του άρθρου 31 του ν. 4024/2011, εκτός από αυτές της παραγράφου 2, σχετικά με το ανώτατο όριο αποδοχών...».**

Εν συνεχεία, κατ' εξουσιοδότηση επίσης της διάταξης της παρ. 12 της υποπαραγράφου Γ1 της παραγράφου Γ του άρθρου πρώτου του ν.4093/2012, έχει εκδοθεί η υπ' αριθμ. 2/840/0022 ΥΑ (ΦΕΚ Β' 37/14.01.2013) «Καθορισμός αποδοχών του προσωπικού με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου που απασχολείται στα Ν.Π.Ι.Δ. και τις ΔΕΚΟ της περ. 12 της υποπαραγράφου Γ1 της παραγράφου Γ του άρθρου πρώτου του ν. 4093/2012», σύμφωνα με το άρθρο μόνο της οποίας ορίζεται ότι **«το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου που απασχολείται στα Ν.Π.Ι.Δ. και τις ΔΕΚΟ της περ. 12 της υποπαραγράφου Γ1 της παραγράφου Γ του άρθρου πρώτου του ν. 4093/2012 (Α` 222) επεκτείνεται και έχει ανάλογη εφαρμογή, από 1-1-2013, η αριθμ. 2/13917/0022/17-2-2012 (Β` 414) κοινή υπουργική απόφαση».**

Κατά την τελευταία δε υπουργική απόφαση αυτή, ορίζεται στο άρθρο μόνο ότι «1. Το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου του Δημοσίου, Ν.Π.Δ.Δ. και Ο.Τ.Α. καθώς και οι αναπληρωτές εκπαιδευτικοί λαμβάνουν το βασικό μισθό που αντιστοιχεί στον εισαγωγικό βαθμό της κατηγορίας τους, σύμφωνα με

τις διατάξεις των άρθρων 12 και 13 του ν. 4024/2011 (ΦΕΚ 226Α). 2. Για τη μισθολογική εξέλιξη του ανωτέρω προσωπικού στα Μ.Κ. του άρθρου 12 του ανωτέρω νόμου, λαμβάνεται υπόψη χρόνος προϋπηρεσίας μέχρι επτά (7) έτη, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 1, 3 και 4 του άρθρου 6 του ίδιου νόμου. **3. Πέραν του βασικού μισθού, οι ανωτέρω δικαιούνται τα επιδόματα και τις παροχές, που προβλέπονται από τις διατάξεις των άρθρων 15,16,17 και 20, του Ν. 4024/ 2011 (ΦΕΚ 226Α), εφόσον τηρούνται οι προϋποθέσεις χορήγησης τους. Για τυχόν περικοπή των αποδοχών των ανωτέρω εφαρμογή έχουν οι διατάξεις του άρθρου 23 του ανωτέρω νόμου. Για το προσωπικό που υπηρετεί κατά την έναρξη ισχύος του νέου μισθολογίου (1-11-2011), εφαρμογή έχουν και οι διατάξεις του άρθρου 29 παρ. 2 του ίδιου νόμου.** 4. Η παρούσα απόφαση ισχύει από 1-11-2011 και από την ημερομηνία αυτή παύουν να ισχύουν οι αριθμ. 2/5916/0022/2-2-2004 (ΦΕΚ 214 Β`) και 2/7093/0022/5-2- 2004 (ΦΕΚ 215 Β`) κοινής υπουργικής απόφασης, καθώς και κάθε άλλη ρύθμιση (υπουργική απόφαση κλπ.) που καθορίζει αποδοχές του με οποιαδήποτε ιδιότητα προσωπικού με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου ή διάρκειας του Δημοσίου, των Ν.Π.Δ.Δ. και των Ο.Τ.Α...».

Επί των ανωτέρω διατάξεων επισημαίνονται τα εξής:

Σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 772/2001 γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους και όσων διαλαμβάνονται σε αυτήν έχει κριθεί ότι **από την έννοια του δημόσιου τομέα**, όπως προσδιορίζεται από το άρθρο 51 του ν. 1892/1990, με το οποίο έγινε η επανοριοθέτηση του δημοσίου τομέα, **εξαιρούνται οι επιχειρήσεις των ΟΤΑ, άρα και οι ΔΕΥΑ.**

Σε αυτό το σημείο μάλιστα, πρέπει να επισημανθεί, ότι η θέση του Προέδρου του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α. δεν είναι θέση δημοσίου υπαλλήλου, αλλά θέση εκπροσώπου νομικού προσώπου ιδιωτικού δικαίου ειδικού σκοπού στο μέτρο που, σύμφωνα με το αρ. 3 παρ. 2 του ν. 1069/1980, το Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α. εκλέγει μεταξύ των μελών του τον Πρόεδρο της Επιχείρησης, συγκαλούμενο από τον Δήμαρχο.

Επίσης πρέπει να καταστεί σαφές ότι η αποζημίωση του Προέδρου του Δ.Σ., δεν συνιστά μισθό, αλλά μια περιοδική, συμβολικού ύψους χρηματική παροχή για την παράσταση και την προεδρεία του στις συνεδριάσεις της Δ.Ε.Υ.Α., οι οποίες δεν καταλαμβάνουν πλήρες ωράριο εργασίας και στην πλειονότητά τους, μάλιστα, λαμβάνουν χώρα μετά τη λήξη του ωραρίου των δημοσίων υπαλλήλων.

Ωστόσο, στο προσωπικό των Δ.Ε.Υ.Α. ως ΝΠΙΔ κοινωφελούς χαρακτήρα, έχουν εφαρμογή, ήδη από 01.01.2013, οι ως άνω διατάξεις του ν. 4093/2012 και οι κατ' εξουσιοδότησή του υπουργικές αποφάσεις, ενώ οι ρυθμίσεις της Κλαδικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας σχετικά με τις αποδοχές των υπαλλήλων Δ.Ε.Υ.Α. καταργούνται ρητώς. Αυτό σημαίνει ότι ως προς τα μισθολογικά και τα βαθμολογικά κριτήρια οι Δ.Ε.Υ.Α. ανήκουν πλέον στο δημόσιο τομέα. Εξ αυτού του λόγου θα μπορούσε να υποστηριχθεί η άποψη ότι εφαρμόζεται ήδη από 01.01.2013 και στις Δ.Ε.Υ.Α. η διάταξη περί επιλογής αποδοχών.

Συνεπώς και ενόψει των ανωτέρω, μέχρι τις 31.12.2012 αφενός δε συνέτρεχε περίπτωση απαγορευμένης καταβολής διπλού μισθού λόγω της συρροής στο ίδιο πρόσωπο των ιδιοτήτων του εν ενεργεία αστυνομικού και του Προέδρου του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α., αφετέρου δεν

όφειλε ο εν λόγω δημόσιος υπάλληλος να επιλέξει ανάμεσα στις αποδοχές της οργανικής του θέσης και της αποζημίωσης του αρ. 3 παρ. 7 του ν. 1069/1980. Τούτο διότι, η διάταξη του αρ. 4, με τίτλο «Επιλογή Αποδοχών» του ν. 2198/1994 αναφέρεται στους Προέδρους Επιχειρήσεων του δημοσίου τομέα, στις οποίες δεν περιλαμβάνονταν οι Δ.Ε.Υ.Α. Ήδη όμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4093/2012, με τις οποίες οι Δ.Ε.Υ.Α. εξομοιώθηκαν μισθολογικά και βαθμολογικά με νομικά πρόσωπα του δημοσίου τομέα, θα μπορούσε να υποστηριχθεί η άποψη ότι εφαρμόζεται και σε αυτές η διάταξη του αρ.4 του ν. 2198/1994 περί επιλογής αποδοχών. Σε κάθε περίπτωση προτείνω, να σταλεί ερώτημα προς το Υπουργείο Εσωτερικών μέσω της Ε.Δ.Ε.Υ.Α., ώστε να καταστεί σαφές αν το ζήτημα επιλογής αποδοχών επηρεάζει και τις Δ.Ε.Υ.Α.

3. Ως προς το ύψος των αποδοχών του Προέδρου του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α.

Σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 3 του ν. 4051/2012 ορίζεται ότι «3.α. Η αντιμισθία των δημάρχων και περιφερειάρχων που προβλέπεται στις διατάξεις των άρθρων 92 παρ. 2 και 181 παρ. 2 του ν. 3852/2010 (Α` 87) μειώνεται κατά 10%...δ. Η ισχύς των υποπαραγράφων α`, β` και γ` της παρούσας παραγράφου αρχίζει από 1.1.2012».

Από την ανωτέρω διάταξη σε συνδυασμό με την παρ. 7 του αρ. 3 του ν. 1069/1980, συνάγεται ότι, εφόσον καταβάλλεται αποζημίωση στον Πρόεδρο της Δ.Ε.Υ.Α. στην περίπτωση που δεν είναι Δήμαρχος, τότε αυτή θα πρέπει να υπολογίζεται κατ' ανώτατο ποσοστό στο 50% των εξόδων παράστασης του Δημάρχου, όπως αυτά καθορίζονται κάθε

φορά από την ισχύουσα νομοθεσία, συμπεριλαμβανομένων των εκάστοτε μειώσεων.

Η προσαρμογή αυτή δεν είναι αυτοδίκαιη όσον αφορά το ακριβές ποσοστό επί των εξόδων παράστασης, στο μέτρο που ο νόμος επιβάλλει για τον καθορισμό του ακριβούς ποσού της αποζημίωσης του Προέδρου πρόταση του Διοικητικού Συμβουλίου της Δ.Ε.Υ.Α. και στη συνέχεια απόφαση του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας. Ωστόσο, η προσαρμογή είναι αυτοδίκαιη όσον αφορά τις εκάστοτε μειώσεις που υφίστανται τα έξοδα παράστασης του Δημάρχου τα οποία αποτελούν τη βάση για τον υπολογισμό της αποζημίωσης του Προέδρου και ως εκ τούτου η ανωτέρω διαδικασία δεν είναι απαραίτητη, διότι η πρόταση του Δ.Σ. και η ακολουθούμενη απόφαση του Γενικού Γραμματέα είναι υποχρεωτικές εκ του νόμου μόνο προκειμένου να γίνει ο καθορισμός του ποσοστού επί των εξόδων παράστασης.

Άπαξ καθοριστεί το ποσοστό, στη συνέχεια οι μειώσεις στα έξοδα παράστασης του Δημάρχου εφαρμόζονται αυτοδικαίως κάθε φορά στην αποζημίωση του Προέδρου της Δ.Ε.Υ.Α. από την ημερομηνία ισχύος των διατάξεων που προβλέπουν τις εν λόγω περικοπές. Λόγου χάριν, με δεδομένο ότι οι μειώσεις του ν. 4051/2012 ισχύουν για τους Δημάρχους από 1.01.2012 σύμφωνα με ρητή διάταξη, η μισθοδοσία του Προέδρου του Δ.Σ. θα πρέπει να προσαρμοστεί στις εν λόγω μειώσεις με αναδρομική ισχύ από 1.01.2012, αφού έχει ως νομικό έρεισμα την εκάστοτε κανονιστική πράξη (νόμο, υπουργική απόφαση κλπ.) που προβλέπει τη μείωση. Σε κάθε περίπτωση, τα αρμόδια όργανα της Δ.Ε.Υ.Α. έχουν διακριτική ευχέρεια ως προς τον καθορισμό του

ποσοστού επί των εξόδων παράστασης του Δημάρχου (κατ' ανώτατο όριο 50% - αρμόδιο όργανο το Δ.Σ.), έχουν όμως δέσμια αρμοδιότητα ως προς τις μειώσεις οι οποίες έχουν εκ του νόμου επιβληθεί στα έξοδα παράστασης του Δημάρχου που αποτελούν τη βάση υπολογισμού για την αποζημίωση του Προέδρου της Δ.Ε.Υ.Α.

Επίσης υπογραμμίζεται και πρέπει να ληφθεί υπόψη στο ύψος των αποδοχών του Προέδρου της Δ.Ε.Υ.Α. η διάταξη του άρθρου πρώτου, υποπαράγραφος Γ περιπτ. 5 του ν. 4093/2012 «ΜΕΣΟΠΡΟΘΕΣΜΟ 2013», σύμφωνα με την οποία ορίζεται ότι «Από 1.1.2013, οι αποδοχές, οι αποζημιώσεις, τα έξοδα παράστασης και οι πάσης φύσεως αμοιβές των Διοικητών, Υποδιοικητών, των Προέδρων, Αντιπροέδρων, Διευθυνόντων Συμβούλων, καθώς και των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου των Ιδρυμάτων και των Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου των Δήμων και των Περιφερειών, καθώς και των Νομικών Προσώπων Ιδιωτικού Δικαίου αυτών, συμπεριλαμβανομένων των Συνδέσμων των Ο.Τ.Α., αλλά και των ανωνύμων εταιρειών, στις οποίες οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης κατέχουν ποσοστό πάνω από το 50% του μετοχικού κεφαλαίου, μειώνονται κατά ποσοστό πενήντα τοις εκατό (50%)».

Συνοψίζοντας, ο Πρόεδρος της Δ.Ε.Υ.Α. λαμβάνει την αποζημίωση που ορίζεται σύμφωνα με το αρ. 3 παρ. 7 του ν. 1069/1980, όπως αυτή διαμορφώνεται σήμερα από τους ν. 4093/2012 και 4051/2012, χωρίς να είναι αναγκασμένος να επιλέξει ανάμεσα στις αποδοχές της οργανικής του θέσης και της εν λόγω θέσης του Προέδρου, στο μέτρο

που οι Δ.Ε.Υ.Α. δεν περιλαμβάνονται στο δημόσιο τομέα, όπως έχει οριοθετηθεί από το ν. 1892/1990.

Ο γνωμοδοτών Δικηγόρος

Πάνος Ζυγούρης