

ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ - ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΘΗΝΩΝ

ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ

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

ΤΗΛ:210-8259140-1-FAX: 210-8259235

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Επί του υποβληθέντος από τη Δ.Ε.Υ.Α. προς την Ε.Δ.Ε.Υ.Α.,

με αρ. πρωτ. εισ: 2226B/24.09.2015 ερωτήματος

ΘΕΜΑ: Μετάταξη υπαλλήλου Δ.Ε.Υ.Α. και μεταφορά της σε Δήμο

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

1^ο υποερώτημα: Σύμφωνα με το άρθρο 7 του ν. 1069/1980 ισχύει ότι: «*Το υπηρετούν επί σχέσει εργασίας Ιδιωτικών δίκαιον προσωπικών Δήμων, Κοινοτήτων ή άλλων φορέων, το οποίον ησχολείτο εις τας υπηρεσίας υδρεύσεως και αποχετεύσεως καθίσταται από της συστάσεως της οικείας επιχειρήσεως προσωπικών ταύτης, υπ ην σχέσιν υπηρετεί και καταλαμβάνει αντίστοιχους θέσεις εκ των προβλεφθησομένων υπό του οργανισμού εσωτερικής υπηρεσίας της παραγράφου 1 του παρόντος άρθρου*».

Σύμφωνα με το άρθρο 52 του ΟΕΥ ισχύει ότι: **«1. Μεταβολή του κλάδου ή της κατηγορίας ή της ειδικότητας που ανήκει ο μισθωτός (μετάταξη) γίνεται από το Διοικητικό Συμβούλιο της Επιχείρησης ύστερα από αίτηση του ενδιαφερομένου, εφόσον υπάρχει κενή οργανική θέση και ο μετατασσόμενος έχει τα προσόντα για την κατάληψη θέσης στην οποία**

μετατάσσεται. 2 Για τη μετάταξη θα πρέπει να εκφράσουν γραπτώς τις απόψεις τους ο Διευθυντής της Επιχείρησης και ο Προϊστάμενος της Υπηρεσίας στην οποία ανήκει ο εργαζόμενος. 3. Οι υπάλληλοι μετατάσσονται με τον μισθό που αμείβονται κατά την ημερομηνία της μετάταξης. Αν ο μισθός στον οποίο μετατάσσονται είναι ανώτερος του μισθού που κατέχει, μετατάσσεται με το μισθό αυτό».

Η υπηρεσιακή κατάσταση των υπαλλήλων των δημοτικών επιχειρήσεων **δεν διέπεται από τις διατάξεις του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων**, αφού σύμφωνα με το άρθρο 3 αυτού το προσωπικό των κοινωφελών επιχειρήσεων δεν εντάσσεται στο ρυθμιστικό πεδίο του Κώδικα. Παρέπεται, συνεπώς ότι η δυνατότητα μετάταξης του υπηρετούντος σε Κοινωφελή Επιχείρηση τακτικού προσωπικού **δεν ρυθμίζεται από τις ειδικότερες διατάξεις των άρθρων 75 και 76 του Κώδικα, αλλά από τις διατάξεις του εκδοθέντος, με βάση τις διατάξεις του άρθρου 257 του Κ.Δ.Κ., Κανονισμού του Προσωπικού της Επιχείρησης.**

Δοθέντος δε ότι κάθε υπάλληλος εντάσσεται στις προβλεπόμενες από τον Κανονισμό Υπηρεσιών διοικητικές ενότητες, αναλαμβάνει συγκεκριμένα καθήκοντα, τα οποία προσδιορίζονται με βάση τις δραστηριότητες της Επιχείρησης, η υπηρεσιακή αυτή μεταβολή είναι επιτρεπτή μόνο στην περίπτωση που στον Εσωτερικό Κανονισμό Υπηρεσιών της Επιχείρησης προβλέπεται η αντίστοιχη θέση και ειδικότητα.

Επομένως, εν προκειμένω η κ. καλώς μετατάγη εντός της Δ.Ε.Υ.Α. σε ανώτερη κατηγορία διότι τούτο προβλέπεται από τον Κανονισμό Προσωπικού της Δ.Ε.Υ.Α. (ΟΕΥ).

2ο υποερώτημα:

Προσωπικό Δ.Ε.Υ.Α. που λύθηκαν ή λύνονται

α. Προσωπικό, με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.), που έχουν συσταθεί κατ'εφαρμογή του ν. 1069/1980 ή σχετικών ειδικών νόμων, οι οποίες λύθηκαν ή λύνονται, εφόσον υπηρέτησε σε αυτές, επί μία, τουλάχιστον, διετία, πριν από τη λύση τους με την ανωτέρω σχέση εργασίας, **είναι δυνατόν να ενταχθεί ή να μεταφερθεί**, αντιστοίχως, στον οικείο Δήμο ή σε νομικά πρόσωπα αυτού.

β. Η ένταξη ή η μεταφορά γίνεται με **πράξη του αρμόδιου προς διορισμό οργάνου, ύστερα από απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του και συντελείται με την ίδια σχέση εργασίας σε κενές οργανικές θέσεις αντίστοιχης ή παρεμφερούς ειδικότητας.** Σε περίπτωση ανυπαρξίας τούτων, συνιστώνται, με την ίδια **πράξη του αρμόδιου προς διορισμό οργάνου, προσωποπαγείς θέσεις**, οι οποίες καταργούνται μόλις κενωθούν με οποιονδήποτε τρόπο.

γ. Το ύψος της αμοιβής του εντασσόμενου ή μεταφερόμενου προσωπικού διέπεται από τις συλλογικές συμβάσεις εργασίας, που ισχύουν, εκάστοτε, για το προσωπικό των Ο.Τ.Α., λαμβανομένης υπόψη της προϋπηρεσίας τους, η οποία διανύθηκε στην οικεία Δ.Ε.Υ.Α..

δ.ί. Η σχετική **αίτηση ένταξης** για το προσωπικό των Δ.Ε.Υ.Α. οι οποίες έχουν λυθεί υποβάλλεται **μέσα σε τρεις (3) μήνες** από την έναρξη ισχύος της παρούσας.

ii. Σε κάθε περίπτωση η απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου λαμβάνεται **μέσα σε δύο (2) μήνες** από την υποβολή της, κατά το προηγούμενο εδάφιο, σχετικής αίτησης ή από την ολοκλήρωση της διαδικασίας λύσεως της Δ.Ε.Υ.Α..

ε. Οι πράξεις του αρμόδιου προς διορισμό οργάνου εκδίδονται **μέσα σε δύο (2) μήνες** από τη λήψη της απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου και δημοσιεύονται στην **Εφημερίδα της Κυβερνήσεως**.

Μεταφορά προσωπικού ΙΔΑΧ και ΙΔΟΧ

Συνέχιση δραστηριότητας

Η διάταξη της παρ. 7 του άρθρου 109 του Ν. 3852/2010 περί μεταφοράς προσωπικού εφαρμόζεται σε περίπτωση λύσης δημοτικής κοινωφελούς επιχείρησης ή Δ.Ε.Υ.Α. **εφόσον, όμως, η δραστηριότητά τους, μετά τη λύση τους, αναλαμβάνεται (και συνεχίζεται) από τον οικείο δήμο ή από νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου αυτού, άλλως εφαρμόζεται η διάταξη του άρθρου 262 του ν. 3460/2006. (Γνωμ. ΝΣΚ 615/2012- Κοινοποιήθηκε με το υπ' αριθμ. 47184/12/20.02.2013 έγγραφο του ΥΠ.ΕΣ.)**

Επομένως, με τη λύση της Δ.Ε.Υ.Α. δεν θα έχει πρόβλημα τοποθέτησης η κ. ... στην προσωποπαγή θέση του Δήμου.

3ο υποερώτημα: Εφαρμογή έχει ο Κανονισμός Προσωπικού της Δ.Ε.Υ.Α. (Ο.Ε.Υ.) άρα σύμφωνα με το άρθρο 52 του ΟΕΥ : «1.Μεταβολή του κλάδου ή της κατηγορίας ή της ειδικότητας που ανήκει ο μισθωτός (μετάταξη) γίνεται από το Διοικητικό Συμβούλιο της Επιχείρησης ύστερα από αίτηση του ενδιαφερομένου, εφόσον υπάρχει κενή οργανική θέση και ο μετατασσόμενος έχει τα προσόντα για την κατάληψη θέσης στην οποία

μετατάσσεται.2. Για τη μετάταξη θα πρέπει να εκφράσουν γραπτώς τις απόψεις τους ο Διευθυντής της Επιχείρησης και ο Προϊστάμενος της Υπηρεσίας στην οποία ανήκει ο εργαζόμενος. 3. Οι υπάλληλοι μετατάσσονται με τον μισθό που αμείβονται κατά την ημερομηνία της μετάταξης. Αν ο μισθός στον οποίο μετατάσσονται είναι ανώτερος του μισθού που κατέχει, μετατάσσεται με το μισθό αυτό».

Επομένως, δεν προβλέπεται από πουθενά ότι χρειάζεται απόφαση του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου της Δ.Ε.Υ.Α. για τη μετάταξη και είναι αρκετή η υπ' αριθ. 110/2013 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Δ.Ε.Υ.Α.

4ο υποερώτημα:

Σύμφωνα με όσα προβλέπουν οι υπ' αριθ. 156/2012 και 46/2013 αποφάσεις του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α. καθώς επίσης και η Πράξη 9/2013 του Ελεγκτικού Συνεδρίου, Υπηρεσία Επιτρόπου Χαλκιδικής ισχύει ο ν. 4093/2012 σύμφωνα με τον οποίο προβλέπεται 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].

Επίσης, όπως προβλέπει η εγκύκλιος ΔΙΔΑΔ-ΔΙΠΙΔΔ/οι. 29605/12-12-2012 του Υπουργείου Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης

«Οι Δ/νσεις Διοικητικού – Προσωπικού των Φορέων που εμπίπτουν στις ανωτέρω ρυθμίσεις εκδίδουν διαπιστωτικές πράξεις αυτοδίκαιης κατάταξης των υπηρετούντων υπαλλήλων τους στους ενιαίους βαθμούς της κατηγορίας στην οποία υπηρετούν σύμφωνα με το υπόδειγμα που επισυνάπτεται.

Οι πράξεις αυτές δεν δημοσιεύονται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Η κατάταξη όλων των υπαλλήλων στους νέους βαθμούς διενεργείται σύμφωνα με το συνολικό χρόνο υπηρεσίας και το χρόνο προϋπηρεσίας που τους έχει αναγνωρισθεί για τη βαθμολογική ή τη μισθολογική τους εξέλιξη κατά την 1η-1-2013 (ημερομηνία αναλογικής εφαρμογής του νέου βαθμολογίου-μισθολογίου). Τυχόν πλεονάζων χρόνος θεωρείται ότι διανύθηκε στο βαθμό κατάταξης.

Για την κατάταξη στους νέους βαθμούς θα ληφθεί υπόψη μόνο η προϋπηρεσία που έχει αναγνωρισθεί μέχρι 31-12-2012. Τυχόν προϋπηρεσία που δεν έχει αναγνωρισθεί μέχρι την εν λόγω ημερομηνία, θα αναγνωρισθεί μετά την κατάταξη του υπαλλήλου στους νέους βαθμούς, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 6 του ν. 4024/2011 και μέχρι επτά (7) έτη κατ' ανώτατο όριο.

Για την ως άνω κατάταξη, από το συνολικό χρόνο υπηρεσίας αφαιρούνται

τα εξής χρονικά διαστήματα:

- ο χρόνος της διαθεσιμότητας,
- ο χρόνος της αργίας που επήλθε είτε εξαιτίας ποινικής δίωξης που κατέληξε σε οποιαδήποτε καταδίκη είτε εξαιτίας πειθαρχικής δίωξης που κατέληξε σε πειθαρχική ποινή τουλάχιστον προστίμου αποδοχών τριών (3) μηνών,
- ο χρόνος της αδικαιολόγητης αποχής από τα καθήκοντα,
- ο χρόνος της προσωρινής παύσης,
- ο χρόνος της άδειας άνευ αποδοχών που δεν αποτελεί χρόνο πραγματικής υπηρεσίας,
- ο χρόνος της αναστολής άσκησης καθηκόντων,
- το χρονικό διάστημα κατά το οποίο στερήθηκε ο υπάλληλος το δικαίωμα για προαγωγή,
- χρονικό διάστημα ίσο προς το μισό του απαιτούμενου προς προαγωγή χρόνου, σε περίπτωση επιβολής της πειθαρχικής ποινής του υποβιβασμού.

Η κατάταξη διενεργείται ως εξής:

Κατηγορία Πανεπιστημιακής Εκπαίδευσης:

Έτη Υπηρεσίας ----- Βαθμός

---- 0-3 ----- ΣΤ

---- 3-9 ----- Ε

---- 9-15 ----- Δ

--- 15-21 ----- Γ

---- >21 ----- Β

Κατηγορία Τεχνολογικής Εκπαίδευσης:

Έτη Υπηρεσίας ----- Βαθμός

---- 0-3 ----- ΣΤ

---- 3-9 ----- Ε

---- 9-15 ----- Δ

--- 15-23 ----- Γ

----- >23 ----- Β

Κατηγορία Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης:

Έτη Υπηρεσίας ----- Βαθμός

---- 0-3 ----- ΣΤ

---- 3-11 ----- Ε

--- 11-19----- Δ

--- 19-27 ----- Γ

----- >27 ----- Β

Κατηγορία Υποχρεωτικής Εκπαίδευσης:

Έτη Υπηρεσίας ----- Βαθμός

---- 0-3 ----- ΣΤ

---- 3-15 ----- Ε

--- 15-25----- Δ

----- >25 ----- Γ

Επομένως, δικαιολογημένα η κ. κατατάσσεται στην κατηγορία Τ.Ε. Διοικητικού στη θέση 2.6. του Ο.Ε.Υ., με βαθμό Ε και συνολικό χρόνο προϋπηρεσίας οκτώ έτη, ένδεκα μήνες και δύο ημέρες κατέχοντας το πτυχίο ΤΕΙ Ιδρύματος Γεωργικών Εκμεταλλεύσεων απαραίτητο για αυτή τη θέση.

Συμπερασματικά, είναι εφικτή η μετάταξη της υπαλλήλου σε ανώτερη κατηγορία στη Δ.Ε.Υ.Α. με απόφαση του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α. ύστερα από αίτησή της, εφόσον υπάρχει κενή οργανική θέση και η μετατασσόμενη έχει τα προσόντα για την κατάληψη θέσης στην οποία μετατάσσεται όπως προκύπτει από τον Ο.Ε.Υ. της Δ.Ε.Υ.Α. όπου η εν λόγω υπάλληλος

μετατάσσεται από την κατηγορία Δ.Ε. Διοικητικού στην κατηγορία Τ.Ε. Διοικητικού στη θέση 2.6. του Ο.Ε.Υ., με βαθμό Ε και συνολικό χρόνο προϋπηρεσίας οκτώ έτη, ένδεκα μήνες και δύο ημέρες κατέχοντας το πτυχίο ΤΕΙ Ιδρύματος Γεωργικών Εκμεταλλεύσεων απαραίτητο για αυτή τη θέση. Η υπάλληλος δεν θα έχει πρόβλημα τοποθέτησης στην προσωποπαγή θέση του Δήμου εφόσον η μεταφορά της γίνει με πράξη του αρμόδιου προς διορισμό οργάνου, με την οποία συστήνεται η προσωποπαγής θέση, ύστερα από απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του και με την ίδια σχέση εργασίας παρεμφερούς ειδικότητας. Η πράξη του αρμοδίου προς διορισμού οργάνου θα πρέπει να εκδοθεί μέσα σε δύο μήνες από τη λήψη της απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου και θα πρέπει να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Δεν χρειάζεται απόφαση του Προέδρου του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α. για τη μετάταξή της αλλά είναι αρκετή η 110/2013 απόφαση του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α. Όσον αφορά τη βαθμολογική κατάταξη της υπαλλήλου, η υπάλληλος δικαιολογημένα κατατάσσεται στο βαθμό Ε έχοντας προϋπηρεσία οκτώ (8) έτη, δέκα (10) μήνες και εικοσιοκτώ (28) ημέρες καθότι ανήκει στην κατηγορία τεχνολογικής εκπαίδευσης.

Αθήνα, 18.01.2016

Ο γνωμοδοτών δικηγόρος

Πάνος Ζυγούρης

