

ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ - ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΘΗΝΩΝ

ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ

ΜΠΟΥΜΠΟΥΛΙΝΑΣ 9-11 (2<sup>ος</sup> όροφος) ΑΘΗΝΑ

ΤΗΛ:210-8259140-1-FAX: 210-8259235

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

## ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Τέθηκαν από την Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης Αποχέτευσης (α.π. εισ. της Ε.Δ.Ε.Υ.Α. 2712/10-2-2021) προς την Ένωση Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης Αποχέτευσης (Ε.Δ.Ε.Υ.Α.) τα κάτωθι ερωτήματα για τη σύνταξη νομικής γνωμοδότησης.

**«1) Σε περίπτωση επιβολής μικρότερης πειθαρχικής ποινής σε υπάλληλο και όχι της οριστικής απόλυσης, δύναται το Δ.Σ., μετά από τυχόν καταδικαστική απόφαση του φερόμενου ως δράστη, για αδικήματα που αποτελούν κωλύματα πρόσληψης του, να επαναληφθεί και να αποφασίσει περί της οριστικής απόλυσης του, εφαρμόζοντας αναλογικώς τις πειθαρχικές διατάξεις των ν/π δημοσίου δικαίου ή δεσμεύεται από την αρχική του απόφαση, καθ' όσον, για το ίδιο πειθαρχικό αδίκημα επιτρέπεται να επιβληθεί μία φορά (άπαξ) πειθαρχική ποινή;**

**1) Δύναται να επιβληθεί (αν και δε προβλέπεται από τον ΟΕΥ), πειθαρχική ποινή, περί της αναστολής καθηκόντων του εργαζομένου, εφαρμόζοντας αναλογικώς τις πειθαρχικές διατάξεις των ν/π δημοσίου δικαίου;»**

Κατά τη γνώμη μας προσήκει η κάτωθι απάντηση.

## **A. Εφαρμοστέο νομοθετικό και κανονιστικό πλαίσιο**

---

Κατ' **άρθρ. 7 ν. 1069/1980**, όπως ισχύει, ορίζεται ότι «1. Δι' Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας συντασσομένον δι' αποφάσεως του Διοικητικού Συμβουλίου της επιχειρήσεως, εγκρινομένης υπό του Υπουργού Εσωτερικών μετά γνώμην των οικείων Δημοτικών ή Κοινοτικών Συμβουλίων, καθορίζεται η οργάνωσις, η σύνθεσις και η αρμοδιότης των υπηρεσιών, ο αριθμός των θέσεων του πάσης φύσεως προσωπικού αναλόγως προς τας ανάγκας της επιχειρήσεως, ή κατά μισθο-λογικά κλιμάκια κατανομή των θέσεων του προσωπικού καθ' ομάδας ειδικοτήτων και αναλόγως της βαθμίδος εκπαιδεύσεως, αι αποδοχαί, ως και ο τρόπος προσληψεως και απολύσεως και το αρμόδιον προς τούτο όργανον... 3. Το υπηρετούν επί σχέσει εργασίας Ιδιωτικόν δίκαιον προσωπικόν Δήμων, Κοινοτήτων ή άλλων φορέων, το οποίον ησχολείτο εις τας υπηρεσίας υδρεύσεως και αποχετεύσεως καθίσταται από της συστάσεως της οικείας επιχειρήσεως προσωπικόν ταύτης, υπήν σχέσιν υπηρετεί και καταλαμβάνει αντίστοιχους θέσεις εκ των προβλεφθησομένων υπό του οργανισμού εσωτερικής υπηρεσίας της παραγράφου 1 του παρόντος άρθρου...4. Αν απορροφηθεί η δημοτική επιχείρησις φυσικού αερίου από τη δημοτική επιχείρησις ύδρευσης και αποχέτευσης, το προσωπικό που υπηρετούσε στην πρώτη και κατείχε οργανικές θέσεις, μπορεί με απόφαση του οικείου Δημοτικού Συμβουλίου και σύμφωνη γνώμη του διοικητικού συμβουλίου της Δ.Ε.Υ.Α. να μεταφέρεται στη δημοτική επιχείρησις ύδρευσης και αποχέτευσης και να καταλαμβάνει τις ανάλογες με την ειδικότητά του θέσεις που έχουν προβλεφθεί στον Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας της παραγράφου 1 του άρθρου αυτού (Η παρ.4 προστέθηκε με αντίστοιχη αναρίθμηση των παραγράφων 4,5,6,7 σε 5,6,7 και 8 με την παρ.3 **άρθρ.33 Ν.3274/2004**, ΦΕΚ Α 195/19.10.2004.) 5. Τακτικόν διαβαθμισμένον προσωπικόν Δήμων και Κοινοτήτων ή άλλων φορέων υπηρετούν εις υπηρεσίας υδρεύσεως και αποχετεύσεως, δύναται τη αιτήσιν του και μετ' απόφασιν του παρά τη Νομαρχία Υπηρεσιακού Συμβουλίου, να μετατάσσεται με τας δις κατέχει θέσεις εις την επιχείρησιν, διεπόμενον ως προς πάσας τας υπηρεσιακάς του μεταβολάς και δικαιώματα υπό των εκάστοτε ισχυουσών ειδικών περί του προσωπικού τούτου διατάξεων των Δήμων. **7. Αι εκάστοτε ισχύουσαι διατάξεις περί πειθαρχικού δικαίου των μονίμων δημοτικών και κοινοτικών**

υπαλλήλων εφαρμόζονται αναλόγως και επί του προσωπικού της παραγρ. 4 (ήδη παρ. 5 μετά την τελευταία απαρίθμηση) του παρόντος άρθρου... 9. Προκειμένου περί του επί σχέσει εργασίας ιδιωτικού δικαίου προσωπικού της επιχειρήσεως εφαρμόζονται αι εκάστοτε ισχύουσai πειθαρχικαί διατάξεις τις εργατικής νομοθεσίας [η εν λόγω παράγραφος αναριθμήθηκε σε παρ. 9 με το άρθρο 187 Ν.4635/2019,ΦΕΚ Α 167/30.10.2019.].»

Σύμφωνα με τον ισχύοντα **Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας** (εφεξής Ο.Ε.Υ.) της ερωτώσας Δ.Ε.Υ.Α. ο οποίος εγκρίθηκε με την αρ. 1002/2002 απόφαση του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας..., και δημοσιεύτηκε στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, τεύχος Β', Φύλλο 129, την 07/02/2002, περί πειθαρχικών παραπτωμάτων και ποινών των υπαλλήλων που διαπράττουν πειθαρχικό παράπτωμα αναφερόμεθα στις κάτωθι διατάξεις του Οργανισμού: Σύμφωνα με το **άρθρο 58<sup>ο</sup> παρ. 2** ορίζεται ότι για το ίδιο πειθαρχικό παράπτωμα είναι δυνατόν να επιβληθεί μόνο μία φορά πειθαρχική ποινή. Στο **άρθρο 58<sup>ο</sup> παρ. 5.5.** του ΟΕΥ ορίζεται ότι η ποινή της οριστικής απόλυσης επιβάλλεται όταν ο εργαζόμενος διαπράξει ένα από τα ποινικά αδικήματα που αποτελούν κώλυμα πρόσληψης. Σύμφωνα με το **άρθρο 62<sup>ο</sup>** ως κώλυμα πρόσληψης ορίζεται ότι ο υπάλληλος δεν πρέπει να έχει παραπεμφθεί και δικαστεί ή καταδικαστεί για κλοπή, ληστεία, απάτη υπεξαίρεση, εκβίαση, πλαστογραφία, απιστία, δωροδοκία, καταπίεση, παράβαση καθήκοντος ή άλλο παρεμφερές αδίκημα.

## **B. Ερμηνεία διατάξεων**

---

Από τις ανωτέρω διατάξεις καταρχήν του ν. 1069/1980 συνάγεται ευθέως (άρθρ. 7 παρ. 9) η παραδοχή ότι για τους υπαλλήλους της Δ.Ε.Υ.Α. με συμβάσεις εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου εφαρμόζονται οι πειθαρχικές διατάξεις της κοινής εργατικής νομοθεσίας και όχι οι σχετικές διατάξεις που ισχύουν για τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, αποκλειόμενης έτσι οιασδήποτε αναλογικής εφαρμογής των διατάξεων αυτών.

Καθόσον αφορά το πρώτο τεθέν ερώτημα, από την ερμηνεία των διατάξεων του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας, ο οποίος αποτελεί και το κανονιστικό πλαίσιο λειτουργίας της Επιχείρησης, και το κανονιστικό πλαίσιο ρυθμίσεως των υποκείμενων εργασιακών σχέσεων μεταξύ υπαλλήλων και Επιχείρησης, και των απορρεόντων εννόμων συνεπειών, κατά τη γνώμη μας προκρίνεται η κάτωθι ερμηνεία των σχετικών ως άνω αναφερθέντων διατάξεων.

Αφενός ορίζεται ότι για το ίδιο πειθαρχικό παράπτωμα μπορεί να επιβληθεί μόνο μία φορά πειθαρχική ποινή εφαρμοζόμενης αναλογικώς της αρχής *ne bis in idem* του ποινικού δικαίου, ωστόσο η διάταξη του άρθρ. 58<sup>ου</sup> παρ. 5.5. του ΟΕΥ σύμφωνα με την οποία η ποινή της οριστικής απόλυσης επιβάλλεται όταν ο εργαζόμενος διαπράξει ένα από τα ποινικά αδικήματα που αποτελούν κώλυμα πρόσληψης (μεταξύ των οποίων και η καταδίκη για το αδίκημα της υπεξαίρεσης) είναι ειδικότερη και επομένως εφαρμοστέα. Από τη γραμματική διατύπωση της διατάξεως («επιβάλλεται») **η επιβολή της οριστικής απόλυσης του υπαλλήλου που καταδικάστηκε για το αδίκημα της υπεξαίρεσης εις βάρος της Επιχείρησης, είναι υποχρεωτική και ανεπιφύλακτη για την Επιχείρηση επέχοντος θέση εργοδότη. Και από τελεολογικής απόψεως, η οριστική απόλυση υπαλλήλου για καταδίκη για το αδίκημα της -κακουργηματικής μάλιστα- υπεξαίρεσης είναι σκόπιμη καθότι συνιστά εξαιρετικά σοβαρή παράβαση των υπαλληλικών καθηκόντων του υπαλλήλου και ισχυρό λόγο κλονισμού της εμπιστοσύνης της Επιχείρησης. Επομένως, ανεξαρτήτως του εάν επεβλήθη στον υπάλληλο πειθαρχική ποινή για το ίδιο αδίκημα σε προγενέστερο χρόνο, η καταδίκη του από το αρμόδιο ποινικό δικαστήριο για το αδίκημα της υπεξαίρεσης στρεφόμενο εις βάρος της Επιχείρησης συνιστά λόγο οριστικής απόλυσης αυτού.**

Συμπερασματικά επί των ερωτημάτων:

- 1) Η οριστική απόλυση του υπαλλήλου επιβάλλεται όταν αυτός καταδικάστηκε για το αδίκημα της υπεξαίρεσης εις βάρος της Επιχείρησης, χωρίς να επηρεάζει το γεγονός ότι επεβλήθη για το ίδιο παράπτωμα ηπιότερη πειθαρχική ποινή, διότι η διάταξη του άρθρ. 58<sup>ου</sup> παρ. 5.5. του ΟΕΥ είναι ειδικότερη.

- 2) Η επιβολή των πειθαρχικών ποινών και η ακολουθούμενη πειθαρχική διαδικασία είναι η οριζόμενη από τον οικείο ΟΕΥ, και υφιστάμενου κενού στον ΟΕΥ, οι σχετικές διατάξεις της κοινής εργατικής νομοθεσίας. (βλ. άρθρ. 7 παρ. 9 ν. 1069/1980). Η ανάλογη εφαρμογή του πειθαρχικού δικαίου των υπαλλήλων ΝΠΔΔ στους υπαλλήλους των Δ.Ε.Υ.Α. αποκλείεται.

Αθήνα, 17-02-2021

Ο Νομικός Σύμβουλος της Ε.Δ.Ε.Υ.Α.

Πάνος Ζυγούρης

