

ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ & ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΔΙΚΗΓΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ

ΑΜ ΔΣΑ 80807, Μπουμπουλίνας 9-11, Αθήνα (Μουσείο), Τ.Κ. 10682,

ΑΦΜ 996789554, Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, τηλ.: 210-8259140-141, fax: 210-8259235,

email: pzygouris@gmail.com

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

(αρ. πρωτ. εισ. της Ε.Δ.Ε.Υ.Α. : 2833/22-2-2022)

Ετέθησαν από τη Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.) προς την Ένωση Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης Αποχέτευσης (Ε.Δ.Ε.Υ.Α.) τα κάτωθι ερωτήματα για τη σύνταξη νομικής γνωμοδότησης:

«Παροχή γνώμης αναφορικά με την από 22-02-2022 αγωγή του εργαζομένου της Δ.Ε.Υ.Α. με το οποίο ζητά την καταβολή επιδόματος ανθυγιεινής εργασίας».

Κατά τη γνώμη μας προσήκει η κάτωθι απάντηση.

I. Σύντομο Ιστορικό

Από τα πραγματικά περιστατικά που τέθηκαν υπόψιν μας συνάγεται ότι ο ενάγων, εργαζόμενος, προσελήφθη στη Δ.Ε.Υ.Α. την 02-06-2008 με την ειδικότητα του εργάτη οικοδομικών και οδοστρωμάτων. Εν συνεχεία, από τον Ιούνιο έτους 2008 μέχρι και τον Ιούνιο έτους 2016, μετακινήθηκε για υπηρεσιακούς λόγους στις εγκαταστάσεις του Βιολογικού Καθαρισμού (ΒΙΟ.ΚΑ.) όπου όπως ομολογεί λάμβανε το επίδομα ανθυγιεινής εργασίας. Από τον Ιούνιο του 2016 μετακινήθηκε για υπηρεσιακούς λόγους στο εργοστάσιο αφαλάτωσης στην περιοχή του, με την

ειδικότητα του εργάτη, όπου εργάστηκε έως τον Μάιο του έτους 2017, χωρίς να καταβάλλεται σε αυτόν το επίδομα ανθυγιεινής εργασίας για το ως άνω αναφερόμενο χρονικό διάστημα των έντεκα (11) μηνών.

Εντωμεταξύ με την υπ' αρ. 62/2015 απόφαση του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α. (ΑΔΑ: 798ΠΟΡΦΧ-ΝΓΟ) με θέμα «Επαναπροσδιορισμός ανθυγιεινού επιδόματος εργαζομένων Δ.Ε.Υ.Α.» απεφασίσθη η καταβολή σε ορισμένους εργαζομένους του επιδόματος ανθυγιεινής εργασίας ποσού 150,00 ευρώ μηνιαίως, μεταξύ αυτών και στον ενάγοντα. Να σημειωθεί ότι η απόφαση αυτή αφορούσε το διάστημα κατά το οποίο απασχολούνταν στην Επιχείρηση ως εργάτης στον ΒΙΟ.ΚΑ., και όχι στο μεταγενέστερο διάστημα που μετακινήθηκε στο εργοστάσιο αφαλάτωσης της Δ.Ε.Υ.Α.

Ήδη ο ενάγων με την από 22-02-2022 αγωγή του ενώπιον του Ειρηνοδικείου ... (διαδικασία εργατικών διαφορών) αιτείται την καταβολή του επιδόματος ανθυγιεινής εργασίας *κατηγορίας Α'*, δυνάμει της υπ' αρ. 62/2015 απόφαση για το διάστημα από Ιούνιο 2016 έως Μάιο 2017 (11 μήνες) κατά το οποίο μετακινήθηκε στο εργοστάσιο αφαλάτωσης. Συνολικά αιτείται να υποχρεωθεί η Δ.Ε.Υ.Α. στην καταβολή του συνολικού ποσού των 1.650,00 ευρώ (150,00 ευρώ x 11 μήνες).

II. Εφαρμοστέο θεσμικό πλαίσιο (κατά τον κρίσιμο χρόνο από Ιούνιο 2016 έως και Μάιο 2017)

Οι εργαζόμενοι των Δ.Ε.Υ.Α. υπάγονται ως προς τα μισθολογικά ζητήματα στον ν. 4354/2015, δυνάμει του άρθρ. 7 παρ. 1 περ. στ. Κατά το **άρθρο 18 του Ν.4354/2015**, όπως αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 54 Ν.4384/2016, ΦΕΚ Α 78/26.4.2016 «*Το επίδομα επικίνδυνης και ανθυγιεινής εργασίας της παρ. 1 του άρθρου 15 του ν. 4024/2011 εξακολουθεί να καταβάλλεται στο ίδιο ύψος, με τους ίδιους όρους και με τις ίδιες προϋποθέσεις στους δικαιούχους που έχουν οριστεί με τις υπουργικές αποφάσεις που έχουν εκδοθεί κατ' εξουσιοδότηση των ανωτέρω διατάξεων, καθώς και αυτών του άρθρου 67 του ν. 4235/2014 (Α` 32), εκτός από τις περιπτώσεις πλήρους απαλλαγής από τα καθήκοντα ή την εργασία τους για συνδικαλιστικούς λόγους με την επιφύλαξη της επικείμενης ευθυγράμμισης του σχετικού καθεστώτος με την αντίστοιχη ευρωπαϊκή νομοθεσία έως τις 31.12.2017.*»

Σύμφωνα δε με την εκδοθείσα **Κ.Υ.Α.** κατ' εξουσιοδότηση του άρθρ. 67 ν. 4235/2014, υπ' **Αριθμ. 25/53212/0022** (ΦΕΚ Β 2012/24-7-2014) με θέμα «Καθορισμός επιδόματος επικίνδυνης και ανθυγιεινής εργασίας προσωπικού νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης» ορίστηκε ότι «1. Καθορίζουμε το μηνιαίο επίδομα επικίνδυνης και ανθυγιεινής εργασίας για το προσωπικό ιδιωτικού δικαίου αορίστου και ορισμένου χρόνου των νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης ως εξής:

α) Κατηγορία Α` σε εκατόν πενήντα (150) ευρώ

β) Κατηγορία Β` σε εβδομήντα (70) ευρώ

γ) Κατηγορία Γ σε τριάντα πέντε (35) ευρώ.

2. Στην κατηγορία Α` περιλαμβάνονται οι κάτωθι ειδικότητες: Το προσωπικό που απασχολείται στη συγκομιδή και αποκομιδή, μεταφορά, διαλογή, επιστασία, καταστροφή απορριμμάτων, σε συνεργεία συντήρησης και επισκευής των μέσων καθαριότητας και με το πλύσιμο αυτών, καθώς και οι οδοκαθαριστές οι εργάτες αφοδευτηρίων, οι εργάτες επεξεργασίας λυμάτων, οι χειριστές μηχανικών σαρώθρων, οι εργάτες ταφής και εκταφής νεκρών, οι καθαριστές οστών, οι εργάτες και τεχνίτες ασφαλτόστρωσης, οι τοποθετητές μαρμάρων και πλακών, οι κατεργαστές και κόπτες μαρμάρων, οι σφαγείς και εκδορείς ζώων και πτηνών, οι εναερίτες ηλεκτρολόγοι, οι εργάτες και τεχνίτες αποχέτευσης, οι οδηγοί ανοιχτών φορτηγών και βαρέων φορτηγών μεικτού βάρους άνω των 3,5 τόνων και λεωφορείων, οι χειριστές μηχανημάτων έργου, οι νοσηλευτές και νοσοκόμοι.

3. Στην κατηγορία Β` περιλαμβάνονται οι κάτωθι ειδικότητες: Οι χημικοί, βοηθοί χημικοί και αναλυτές οι οποίοι απασχολούνται αποκλειστικά σε εργαστήρια, οι μηχανοτεχνίτες και ηλεκτροτεχνίτες οι οποίοι απασχολούνται στη συντήρηση ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων βιολογικού καθαρισμού και μονάδων αφαλάτωσης θαλασσινού νερού, οι συντηρητές μηχανημάτων έργων.

4. Στην κατηγορία Γ` περιλαμβάνονται οι κάτωθι ειδικότητες: Οι φύλακες χώρων υγειονομικής ταφής απορριμμάτων, οι εργάτες καθαριότητας σφαγείων και οι στολιστές νεκρών.

6. Το ανωτέρω επίδομα καταβάλλεται με την απαραίτητη προϋπόθεση ότι οι δικαιούχοι αυτού προσφέρουν υπηρεσία με πλήρη και αποκλειστική απασχόληση στους χώρους και στις ειδικότητες που δικαιολογούν την καταβολή του... Για τη συνδρομή όλων των ανωτέρω προϋποθέσεων εκδίδεται κάθε μήνα βεβαίωση του οικείου προϊστάμενου, η οποία συνοδεύει τα μηνιαία φύλλα απασχόλησης και τη μισθοδοτική κατάσταση».

Να σημειωθεί ότι το επικαλούμενο στην αγωγή, **άρθρο 98 ν. 4483/2017**, δεν μπορεί να αποτελέσει νομική βάση της αγωγής, δεδομένου ότι ο ν. 4483/2017 δημοσιεύτηκε και ισχύει από 31-07-2017, ήτοι μεταγενέστερα του κρίσιμου χρόνου (06/2016-05/2017) κατά το οποίο ο ενάγων εργαζόμενος αιτείται το επίμαχο επίδομα, και κατά γενική αρχή του δικαίου δεν νοείται αναδρομική εφαρμογή διάταξης νόμου εκτός εάν αυτό προβλέπεται ρητώς στη σχετική διάταξη.

III. Επί των ερωτημάτων

Το επίμαχο χρονικό διάστημα 06/2016 έως 05/2017, ο ενάγων εργαζόμενος είχε τοποθετηθεί και παρείχε πραγματική εργασία στις εγκαταστάσεις ασφαλίωσης της Δ.Ε.Υ.Α. κατόπιν μετακίνησης για υπηρεσιακές ανάγκες στην εν λόγω θέση.

Οι ισχύουσα κατά τον κρίσιμο χρόνο ΚΥΑ υπ' Αριθμ. 25/53212/0022 (ΦΕΚ Β 2012/24-7-2014) καθορίζει κατά τρόπο περιοριστικό και αποκλειστικό τις ειδικότητες επί των οποίων ο υπάλληλος - εργαζόμενος δικαιούται το εν λόγω επίδομα. Ειδικώς στην *κατηγορία Α' περιλαμβάνονται οι κάτωθι ειδικότητες*: Το προσωπικό που απασχολείται στη συγκομιδή και αποκομιδή, μεταφορά, διαλογή, επιστασία, καταστροφή απορριμμάτων, σε συνεργεία συντήρησης και επισκευής των μέσων καθαριότητας και με το πλύσιμο αυτών, καθώς και οι οδοκαθαριστές οι εργάτες αποδευτηρίων, οι εργάτες επεξεργασίας λυμάτων, οι χειριστές μηχανικών σαρώθρων, οι εργάτες ταφής και εκταφής νεκρών, οι καθαριστές οστών, οι εργάτες και τεχνίτες ασφαλτόστρωσης, οι τοποθετητές μαρμάρων και πλακών, οι κατεργαστές και κόπτες μαρμάρων, οι σφαγείς και εκδορείς ζώων και πτηνών, οι εναερίτες ηλεκτρολόγοι, οι εργάτες και τεχνίτες αποχέτευσης, οι οδηγοί ανοιχτών φορτηγών και βαρέων φορτηγών μεικτού βάρους άνω των 3,5 τόνων και λεωφορείων, οι χειριστές μηχανημάτων έργου, οι νοσηλευτές και νοσοκόμοι.

Καθίσταται σαφές, και δεδομένης της περιοριστικής απαρίθμησης των εν λόγω ειδικοτήτων στη σχετική Κοινή Υπουργική Απόφαση, ότι ο εργαζόμενος, δεν δικαιούται δυνάμει του ισχύοντος προπεριγραφόμενου νομοθετικού πλαισίου, το επίδομα ανθυγιεινής εργασίας για το χρονικό διάστημα που περιγράφει στην αγωγή του, ήτοι από Ιούνιο 2016 έως και Μάιο 2017, καθότι η ειδικότητα «εργάτη σε εγκαταστάσεις αφαλάτωσης» δεν περιλαμβάνεται στις καθοριζόμενες με την ΚΥΑ ειδικότητες.

Ο εργαζόμενος δεν δικαιούται το εν λόγω επίδομα ούτε δυνάμει της υπ' αρ. 62/2015 αποφάσεως του Δ.Σ., όπως αβασίμως ισχυρίζεται με την αγωγή του, καθότι η απόφαση αυτή αναφερόταν συγκεκριμένα κατά το προγενέστερο διάστημα κατά το οποίο είχε τοποθετηθεί ως εργάτης στις εγκαταστάσεις επεξεργασίας λυμάτων και στα συνεργεία αποχέτευσης, **και δεν μπορεί να εφαρμοστεί αναδρομικώς και αναλογικώς σε έτερη ειδικότητα η οποία μάλιστα δεν υπάγεται στις ειδικότητες που καθορίζει ο νομοθέτης.**

Συμπερασματικά, κατά τη γνώμη μας, προσήκει η εξής απάντηση στο τεθέν ερώτημα:

Δεν πιθανολογείται η ευδοκίμηση της αγωγής του εργαζομένου δεδομένου ότι:

- i) **Ο ενάγων εργαζόμενος δεν δικαιούται το επίδομα ανθυγιεινής εργασίας Κατηγορίας Α' κατά το χρονικό διάστημα από 06/2016 έως 05/2017 και με την ειδικότητα του εργάτη σε εγκαταστάσεις αφαλάτωσης της εναγόμενης Δ.Ε.Υ.Α. δυνάμει της ισχύουσας κατά τον κρίσιμο χρόνο ΚΥΑ υπ' Αριθμ. 25/53212/0022 (ΦΕΚ Β 2012/24-7-2014) εν συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρ. 18 ν. 4354/2015 και 67 ν. 4235/2014.**
- ii) **Ο ενάγων εργαζόμενος δεν δικαιούται το επίδομα ανθυγιεινής εργασίας Κατηγορίας Α' κατά το χρονικό διάστημα από 06/2016 έως 05/2017 και με την ειδικότητα του εργάτη σε εγκαταστάσεις αφαλάτωσης της εναγόμενης Δ.Ε.Υ.Α. δυνάμει της υπ' αρ. 62/2015 η οποία συνιστά προγενέστερη απόφαση που αφορούσε άλλα καθήκοντα, αυτά του εργάτη στον ΒΙΟΚΑ, ήτοι διαφορετική ειδικότητα και διαφορετική έννομη σχέση.**

- iii) Συντρέχει ζήτημα παραγραφής της αξίωσης του εργαζομένου δυνάμει του άρθρ. 250 ΑΚ.

Αθήνα, 31-3-2022

Οι γνωμοδοτούντες δικηγόροι

Πάνος Ζυγούρης



Σβετλάνα (Ζέτα) Ζυγούρη

