

ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ-ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΘΗΝΩΝ ΝΟΜΙΚΟΣ  
ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ ΚΑΙ  
ΚΟΙΝΟΤΗΤΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ  
ΜΠΟΥΜΠΟΥΛΙΝΑΣ 9-11 (2<sup>ος</sup> όροφος) ΑΘΗΝΑ  
ΤΗΛ:210-8259140-1-FAX: 210-8259235  
ΚΙΝ:6977506705  
E-mail: pzygouris@gmail.com

## ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

*Επί υποβληθέντος ερωτήματος από τη Δ.Ε.Υ.Α.*

Τέθηκε υπόψη μου το ακόλουθο ερώτημα:

«Έχουμε στην επιχείρηση εργαζόμενη από τις 07/07/2003 με σύμβαση έργου. Από τις 05/03/2007 η εργαζόμενη εξακολουθεί να βρίσκεται στην επιχείρηση με ασφαλιστικά μέτρα. Δικαιούται το επίδομα 5% ευδόκιμης υπηρεσίας (επίδομα με την συμπλήρωση 5ετούς ευδόκιμης υπηρεσίας) και αν ναι, από πότε θα πρέπει να υπολογισθεί η προϋπηρεσίας της, από τις 07/07/2003 ή από τις 05/03/2007;»

Επί του ερωτήματος αυτού έχω να σημειώσω τα ακόλουθα:

### **I. ΚΡΙΣΙΜΟ ΝΟΜΟΘΕΤΙΚΟ ΚΑΘΕΣΤΩΣ**

**Κλαδική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας** για τη ρύθμιση των όρων αμοιβής και εργασίας των εργαζομένων στις Δημοτικές επιχειρήσεις ύδρευσης και αποχέτευσης της χώρας της 28/5/2009.

**α.** Άρθρο 1 – πεδίο εφαρμογής  
Στις διατάξεις της ρύθμισης αυτής υπάγονται οι εργαζόμενοι που απασχολούνται με σύμβαση εξηρημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου ως τακτικό και δόκιμο προσωπικό σε κάθε είδους Δημοτικές Επιχειρήσεις

*Υδρευσης, Αποχέτευσης, Τηλεθέρμανσης, όλης της χώρας και είναι μέλη των σωματείων που ανήκουν*

*. β. Άρθρο 5 – Επιδόματα*

*Στους εργαζομένους που υπάγονται στην παρούσα χορηγούνται τα παρακάτω επιδόματα (...)*

#### **8. Επίδομα ευδόκιμης υπηρεσίας**

*Χορηγείται στο προσωπικό που εργάζεται στον ίδιο εργοδότη ποσοστό 5 % επί του βασικού μισθού μετά τη συμπλήρωση πενταετούς ευδόκιμης υπηρεσίας. Το επίδομα αυξάνεται σε 10 % επί του βασικού μισθού με την συμπλήρωση δεκαπενταετούς ευδόκιμης υπηρεσίας.*

## **II. ΟΡΘΗ ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΚΑΙ ΕΦΑΡΜΟΓΗ ΤΩΝ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ**

**1.** Καθίσταται εκ των ανωτέρω σαφές ότι στο πεδίο εφαρμογής της εν λόγω κλαδικής συλλογικής συμβάσεως εργασίας υπάγονται οι εργαζόμενοι που απασχολούνται με **σύμβαση εξηρημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου ως τακτικό και δόκιμο προσωπικό**. Πρέπει συνεπώς κατά πρώτον να ερευνηθεί ποια είναι η νομική φύση της απασχολήσεως της συγκεκριμένης εργαζόμενης, ώστε να διαπιστωθεί αν η εργασιακή της σχέση υπάγεται στο πεδίο εφαρμογής της συλλογικής συμβάσεως εργασίας.

**2.** Περαιτέρω και εφόσον η απάντηση στο ανωτέρω ερώτημα τύχει θετικής, πρέπει να σημειωθούν τα ακόλουθα: Προϋπόθεση για τη χορήγηση του επιδόματος ευδόκιμης υπηρεσίας είναι εκ του γράμματος της διατάξεως η πενταετής απασχόληση στον ίδιο εργοδότη. Η **σύμβαση έργου** δε δύναται να νοηθεί ως σταθερή παροχή εργασίας σε συγκεκριμένο εργοδότη, όπως προκύπτει και από τη νομολογιακή ανάλυση και διαφοροποίηση των δυο σχέσεων (ενδεικτικά, *Απόφαση 169/2009 του Αρείου Πάγου*, σύμφωνα με την οποία:)

«Από τις διατάξεις των άρθρων 648 επ. του ΑΚ και 6 του Ν. 765/43, που διατηρήθηκε σε ισχύ με το άρθρο 38 του Εισ.Ν.Α.Κ., προκύπτει ότι **σύμβαση εξαρτημένης εργασίας** υπάρχει όταν οι συμβαλλόμενοι, με τους όρους της συμφωνίας τους, αποβλέπουν στην παροχή της εργασίας που συμφωνήθηκε και στον μισθό, ανεξάρτητα από τον τρόπο καθορισμού και καταβολής του, και **ο εργαζόμενος υπόκειται σε νομική και προσωπική εξάρτηση από την εργοδότη**, η οποία εκδηλώνεται με το δικαίωμα του τελευταίου να δίνει δεσμευτικές για τον εργαζόμενο οδηγίες, ως προς τον τρόπο, τόπο και χρόνο παροχής των υπηρεσιών του και να ασκεί εποπτεία και έλεγχο για τη διαπίστωση της συμμορφώσεως του προς αυτές (ΟΛΑΠ 28/2005 ΕΛΛΔ 46.721). **Η σύμβαση αυτή διακρίνεται από την αναφερόμενη στο άρθρο 681 ΑΚ σύμβαση μισθώσεως έργου (επί της οποίας δεν έχουν εφαρμογή οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας)**, κυρίως γιατί με τη σύμβαση μισθώσεως εργασίας οι συμβαλλόμενοι αποβλέπουν στην εργασία που θα παρέχεται σε ορισμένο ή αόριστο χρόνο, ενώ με τη σύμβαση μισθώσεως έργου οι συμβαλλόμενοι αποβλέπουν στην επίτευξη του συμφωνηθέντος τελικού αποτελέσματος, η πραγμάτωση του οποίου συνεπάγεται την αυτόματη λύση της μεταξύ των συμβαλλομένων συμβατικής σχέσης.»

**3.** Συνεπώς η (από 7/7/2003) σύμβαση έργου δεν μπορεί κατ' αρχήν να προσμετρηθεί για τη συμπλήρωση της πενταετίας προς χορήγηση του προβλεπομένου στην κλαδική συλλογική σύμβαση εργασίας Επιδόματος ευδόκιμης υπηρεσίας. Άρα η εν λόγω πενταετία εκκινεί από 5/3/2007. **Διαφορετική** αντιμετώπιση χωρεί μόνο στην ακόλουθη περίπτωση: Αν με **απόφαση δικαστηρίου** (ή γνωμοδότηση νομικού συμβούλου) έχει αναγνωρισθεί πως **η σύμβαση έργου της συγκεκριμένης εργαζόμενης υπέκρυπτε σύμβαση εξαρτημένης εργασίας**. Αν υπάρχει τέτοια δικαστική απόφαση ή γνωμοδότηση, τότε στον χρόνο για τη συμπλήρωση της πενταετίας δύναται να συνυπολογισθεί το διάστημα από 7/7/2003.

### **ΙΙΙ. ΕΠΙΣΗΜΑΝΣΗ ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟ ΤΩΝ ΕΠΙΔΟΜΑΤΩΝ**

Ως προς τον υπολογισμό των επιδομάτων πρέπει να γίνει ιδιαίτερη μνεία στον Νόμο 3833/2010 (ΦΕΚ 40 Α' της 15/3/2010) και στην πιθανότατη υπαγωγή των Δ.Ε.Υ.Α. στις νέες αυτές ρυθμίσεις βάσει του άρθρου 1, παράγραφος 5 του νέου Νόμου. Η υπαγωγή στη μείωση και των επιδομάτων θα είναι αναδρομική από 1.1.2010 βάσει του άρθρου 20 του νέου Νόμου.

Αθήνα, 18/3/2010

Ο γνωμοδοτών δικηγόρος

Πάνος Ζυγούρης