

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
E-mail: pzygouris@gmail.com

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Από τη Δ.Ε.Υ.Α. ζητείται ειδικότερη διευκρίνιση σχετικά με την εφαρμογή του Ν. 3852/2010 στις Δ.Ε.Υ.Α. και όσον αφορά πιο συγκεκριμένα στη σχέση του νέου νόμου με τις διατάξεις του άρθρου 7 Ν. 1069/1980 όπως τροποποιημένο ισχύει.

Ν 3852/2010: ΟΤΑ: Αρμοδ/τες – ΚΑΛΛΙΚΡΑΤΗΣ -Εκλογές, Πειθ/κά, Μητροπολ. Περιφέρεια

Άρθρο 109

Συγχώνευση κοινοφελών επιχειρήσεων των νέων δήμων

1. Κοινοφελείς επιχειρήσεις των Ο.Τ.Α., πρώτου βαθμού, που συνενώνονται σε ένα νέο δήμο, συγχωνεύονται υποχρεωτικά σε μία κοινοφελή επιχείρηση. Με απόφαση του οικείου δημοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών από την εγκατάσταση των δημοτικών αρχών, ορίζεται η επωνυμία, ο σκοπός, η Διοίκηση, το κεφάλαιο, οι πόροι, η διάρκεια, η έδρα της κοινοφελούς επιχείρησης και κάθε άλλο στοιχείο αναγκαίο κατά την κρίση του δημοτικού συμβουλίου, η οποία δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, μετά την ολοκλήρωση της διαδικασίας ελέγχου νομιμότητας. Κινητά και ακίνητα περιουσιακά στοιχεία των συγχωνευόμενων επιχειρήσεων περιέρχονται αυτοδικαίως στην επιχείρηση που προκύπτει, η οποία υπεισέρχεται ως καθολικός διάδοχος σε όλα τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις των συγχωνευόμενων επιχειρήσεων, συμπεριλαμβανομένων και των συμβάσεων μίσθωσης έργου και εργασίας ορισμένου χρόνου μέχρι τη λήξη

τους. Οι εκκρεμείς δίκες, στις οποίες διάδικο μέρος είναι οι συγχωνευθείσες επιχειρήσεις, συνεχίζονται αυτοδικαίως από τη νέα κοινοφελή επιχείρηση χωρίς να απαιτείται ειδική διαδικαστική πράξη συνέχισης για καθεμία από αυτές. Μέχρι τη δημοσίευση της ανωτέρω απόφασης παραιτείται αυτοδικαίως η Θητεία των διοικήσεων των υφιστάμενων επιχειρήσεων.

2. Το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου των επιχειρήσεων που συγχωνεύονται μεταφέρεται στη νέα επιχείρηση και κατατάσσεται σε αντίστοιχες θέσεις, με απόφαση του διοικητικού συμβουλίου της. Ο χρόνος υπηρεσίας του προσωπικού στις επιχειρήσεις που συγχωνεύονται λαμβάνεται υπόψη για όλες τις μισθολογικές και ασφαλιστικές συνέπειες.

3. Με απόφαση του διοικητικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται μέσα σε τρεις (3) μήνες από τη δημοσίευση της απόφασης της παραγράφου 1 του δημοτικού συμβουλίου, συντάσσεται εσωτερικός κανονισμός προσωπικού, στον οποίο εντάσσονται οι θέσεις του αναγκαίου προσωπικού.

4. Με αιτιολογημένη απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του, μεταφέρεται τυχόν πλεονάζον προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου των ανωτέρω επιχειρήσεων σε νομικά πρόσωπα του δήμου με την ίδια σχέση εργασίας. Το προσωπικό αυτό διέπεται ως προς τους όρους και το ύψος της αμοιβής της εργασίας του από τις συλλογικές συμβάσεις εργασίας που ισχύουν εκάστοτε για το προσωπικό των νομικών προσώπων στα οποία μεταφέρεται. Ο χρόνος της προϋπηρεσίας του προσωπικού που μεταφέρεται λαμβάνεται υπόψη για όλες τις μισθολογικές και ασφαλιστικές συνέπειες.

5. Το προσωπικό που μεταφέρεται σε νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου του δήμου κατατάσσεται σε προσωποπαγείς θέσεις της ίδιας εκπαιδευτικής βαθμίδας και αντίστοιχης ή παρεμφερούς ειδικότητας. Η πράξη κατάταξης του προσωπικού εκδίδεται από το αρμόδιο για το διορισμό όργανο και

δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Το μεταφερόμενο προσωπικό σε νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου του δήμου κατατάσσεται σε αντίστοιχες θέσεις, με απόφαση του οικείου διοικητικού συμβουλίου.

6. Οι διατάξεις των ανωτέρω παραγράφων εφαρμόζονται αναλόγως και στη συγχώνευση των Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης και Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.).

Οι ανωτέρω διατάξεις των παραγράφων 1 έως και 5 αφορούν την υποχρεωτική συγχώνευση των κοινωφελών επιχειρήσεων των Δήμων σε μία επιχείρηση, ρυθμίζουν τα ζητήματα προσωπικού αυτών και κατά τη ρητή πρόβλεψη της παραγράφου 6 εφαρμόζονται αναλογικά και στις Δ.Ε.Υ.Α.

Από τις διατάξεις αυτές συνάγεται ότι η νέα επιχείρηση η οποία θα συσταθεί υπεισέρχεται στα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις των συγχωνευομένων επιχειρήσεων ως καθολικός διάδοχος αυτών.

Στις υποχρεώσεις αυτές πρωτίστως περιλαμβάνονται εκείνες που απορρέουν από τις συμβάσεις με τους εργαζομένους στις συγχωνευόμενες επιχειρήσεις. Για εκείνους οι οποίοι είναι εργαζόμενοι στις επιχειρήσεις με συμβάσεις ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου ο Ν. 3852/2010 κάνει ειδικότερη πρόβλεψη. Για τις άλλες κατηγορίες εργαζομένων όπως για το τακτικό διαβαθμισμένο προσωπικό των Ο.Τ.Α. που έχει αποσπασθεί στις Δ.Ε.Υ.Α. ο Ν. 3852/2010 σωπαίνει και συνεπώς κατά τη γνώμη μας εξακολουθούν να ισχύουν, εφόσον, δε γίνεται ειδικότερη αναφορά, **οι διατάξεις** του Ν.1069/1980 ως **ειδικότερες** και πιο συγκεκριμένα το άρθρο 7 του νόμου το οποίο **δεν καταργήθηκε ή τροποποιήθηκε** ούτε ρητώς αλλά ούτε και σιωπηρά από το Ν. 3852/2010 (για τις ρυθμίσεις του άρθρου όσον αφορά στο τακτικό διαβαθμισμένο προσωπικό των Ο.Τ.Α. το οποίο είχε αποσπασθεί το μέγιστο για 2 πενταετίες στη Δ.Ε.Υ.Α. και επιθυμεί κατόπιν να

μεταταγεί στην ίδια Δ.Ε.Υ.Α. βλ. προηγούμενη γνωμοδότηση της 8.10.2010 επί του από 27.09.2010 αριθμ. πρωτ. 413 ερωτήματος της Δ.Ε.Υ.Α.Ε.).

Ειδικότερα και βάσει των ανωτέρω και όσον αφορά στο ασφαλιστικό καθεστώς των ανωτέρω υπαλλήλων ισχύουν κατά τη γνώμη μας οι ειδικότερες διατάξεις του άρθρου 7 παρ. 5 του Ν. 1069.1980 όπως τροποποιημένο ισχύει το οποίο ρητώς ορίζει ότι:

« 5. Τακτικόν διαβαθμισμένον προσωπικόν Δήμων και Κοινοτήτων ή άλλων φορέων υπηρετούν εις υπηρεσίας υδρεύσεως και αποχετεύσεως, δύναται τη αιτήσει 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.

"Ομοίως τακτικό διαβαθμισμένο προσωπικό δήμων και κοινοτήτων ή άλλων φορέων που υπηρετούσε ή υπηρετεί σε υπηρεσίες ύδρευσης και αποχέτευσης, μπορεί με αίτησή του να αποσπάται στην επιχείρηση, με απόφαση του αρμόδιου για διορισμό οργάνου και σύμφωνη γνώμη του διοικητικού συμβουλίου της δημοτικής επιχείρησης ύδρευσης αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.), για διάστημα μέχρι πέντε έτη. Η απόσπαση αυτή μπορεί να παραταθεί για άλλα πέντε έτη, με την ίδια διαδικασία. Οι αποδοχές και οι ασφαλιστικές εισφορές του αποσπώμενου αυτού προσωπικού βαρύνουν την Δ.Ε.Υ.Α.".

***Τα εντός " " εδάφια προστέθηκαν με την παρ.3 του άρθρου 11 του Ν. 2130/1993 (ΦΕΚ Α 62).

***ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΗ:Κατά το άρθρο 8 παρ. 4 του Ν. 2227/1994 (Α` 129):

"Το τακτικό διαβαθμισμένο προσωπικό Δήμων και κοινοτήτων ή άλλων φορέων των οποίων το προσωπικό συνταξιοδοτείται με το καθεστώς των δημοτικών και κοινοτικών υπαλλήλων, το οποίο

μετατάσσεται σε υπηρεσίες υδρεύσεως και αποχετεύσεως σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 7 του ν.1069/1980 (ΦΕΚ 191 Α`), εξακολουθεί να διέπεται από το ασφαλιστικό καθεστώς κύριας, επικουρικής ασφάλισης, πρόνοιας και υγειονομικής περίθαλψης, που υπαγόταν μέχρι τη μετάταξή του και όλη η εφεξής υπηρεσία του στις υπηρεσίες που μετατάσσεται θεωρείται ως πραγματική και συντάξιμη που διανύθηκε στην υπηρεσία από την οποία μετατάσσεται".

*** ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΗ:Με την παρ.9 άρθρ.27 Ν.3013/2002,

ΦΕΚ Α 102/1.5.2002,ορίζεται ότι:

"9. Το τακτικό διαβαθμισμένο προσωπικό δήμων και κοινοτήτων ή άλλων φορέων που είχε αποσπαστεί σε Δημοτικές Επιχειρήσεις Ύδρευσης Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.), σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 7 του ν. 1069/1980 (ΦΕΚ 191 Α`), όπως ισχύουν, μπορεί με αίτησή του και μετά απόφαση του οικείου υπηρεσιακού συμβουλίου να μετατάσσεται στις δημοτικές επιχειρήσεις ύδρευσης αποχέτευσης, όπου έχει αποσπαστεί.

Το προσωπικό αυτό, ως προς τις υπηρεσιακές του μεταβολές και τα δικαιώματά του, διέπεται από τις εκάστοτε ισχύουσες ειδικές διατάξεις για το προσωπικό των Ο.Τ.Α".

Αθήνα, 29 - 10 - 2010

Ο γνωμοδοτών δικηγόρος

Πάνος Ζυγούρης