

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Επί ερωτημάτων της Δ.Ε.Υ.Α., Αρ. Πρωτ. Εισ. 1504/26-3-2010

Τέθηκαν υπόψη μου τα ακόλουθα ερωτήματα:

«1. Με βάση αίτημα υπαλλήλου της Δ.Ε.Υ.Α. περί καταβολής γενικών και ειδικών επιδομάτων οργανικής θέσης και όλων των επιπλέον πρόσθετων αμοιβών, σύμφωνα με την παράγραφο 5 α και 5 β του νόμου 3614 ΦΕΚ Α 267/3-12-2007 ερωτάται εάν:

Αποσπασμένη υπάλληλος από την Δ.Ε.Υ.Α. στην ειδική υπηρεσία του Ε.Π. Πελοποννήσου με την ειδικότητα του πολιτικού μηχανικού, δικαιούται να λάβει το επίδομα του ηλεκτρονικού υπολογιστή και της ανθυγιεινής εργασίας όπως όλοι οι εργαζόμενοι με την αυτή ειδικότητα στον ίδιο χώρο;

2. Με βάση αίτημα δύο υπαλλήλων της Δ.Ε.Υ.Α. για χορήγηση επιδόματος μεταπτυχιακού τίτλου, οι οποίοι έχουν προσληφθεί με την ειδικότητα του χημικού και του πολιτικού μηχανικού σύμφωνα με τον Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας ο οποίος δεν προβλέπει στην πλήρωση και στην περιγραφή της απασχόλησης των ανωτέρω θέσεων τέτοιον τίτλο, ερωτάται εάν:

Δικαιούνται να τους χορηγηθεί το εν λόγω επίδομα, το οποίο απέκτησαν σε μεταγενέστερο χρόνο της πρόσληψής τους και που είναι συναφές με το αντικείμενο της απασχόλησής τους.»

Επί των ανωτέρω ερωτημάτων έχω να σημειώσω τα ακόλουθα:

1^ο ερώτημα

1. Στον νόμο 3614 ΦΕΚ Α 267/3-12-2007 «Διαχείριση, έλεγχος και εφαρμογή αναπτυξιακών παρεμβάσεων για την προγραμματική περίοδο 2007 - 2013» διαλαμβάνονται μεταξύ άλλων και τα ακόλουθα:

«Άρθρο 18

Στελέχωση ειδικών υπηρεσιών

1. Η στελέχωση των ειδικών υπηρεσιών του παρόντος νόμου γίνεται με μετακίνηση προσωπικού που υπηρετεί στο οικείο Υπουργείο ή οικεία περιφέρεια, με απόσπαση προσωπικού που υπηρετεί σε φορείς του δημόσιου ή ευρύτερου δημόσιου τομέα όπως αυτός ορίζεται από τις κείμενες διατάξεις με οποιαδήποτε σχέση εργασίας ή με πρόσληψη νέου προσωπικού:

(α) Η μετακίνηση υπηρετούντος προσωπικού ή η απόσπαση προσωπικού που υπηρετεί σε φορείς του δημόσιου ή ευρύτερου δημόσιου τομέα

5. (α) Οι αποσπώμενοι ή μετακινούμενοι στις ειδικές υπηρεσίες υπάλληλοι του δημόσιου και ευρύτερου δημόσιου τομέα λαμβάνουν το σύνολο των αποδοχών τους, με τα πάσης φύσεως γενικά ή ειδικά επιδόματα της οργανικής τους θέσης και όλες τις επιπλέον πρόσθετες αμοιβές και αποζημιώσεις. Επιδόματα, πρόσθετες αμοιβές ή αποζημιώσεις της οργανικής θέσης υπαλλήλων αποσπασμένων ή τοποθετημένων σε ειδικές υπηρεσίες λογίζονται ότι καταβλήθηκαν νομίμως.

(β) Η δαπάνη μισθοδοσίας των αποσπώμενων ή μετακινούμενων υπαλλήλων στις ειδικές υπηρεσίες βαρύνει τους φορείς από τους οποίους προέρχονται.»

2. Στα πλαίσια της Γνωμοδοτήσεως 84/2009 του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους αναλύεται η ανωτέρω διάταξη, στην κατεύθυνση της γραμματικής ερμηνείας: «*Με τις διατάξεις του άρθρου 18 παρ. 5 και 6 του Νόμου 3614/2007, ρυθμίστηκαν ειδικά τα των αποδοχών εν γένει των υπαλλήλων, που για λόγους υπηρεσιακών μετακινούνται ή αποσπώνται στις ειδικές υπηρεσίες. Οι υπάλληλοι αυτοί λαμβάνουν το σύνολο των αποδοχών τους, με τα κάθε φύσεως γενικά ή ειδικά επιδόματα της οργανικής τους θέσης και όλες τις επιπλέον πρόσθετες αμοιβές και αποζημιώσεις, ανεξάρτητα από την ονομασία με την οποία αυτές εισπράττονται, καθώς και ειδικό επίδομα που καθορίζεται από το Υπουργείο Οικονομικών (...).*»

3. Εκ του σαφούς γράμματος της διατάξεως και εκ της ανωτέρω Γνωμοδότησης του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους συνάγεται ότι το προσωπικό των ειδικών υπηρεσιών του νόμου 3614/2007 αντιμετωπίζεται προεχόντως βάσει της αρχής της ειδικότητας του σκοπού και της υπηρεσίας του, προς την οποία στοιχεί αντίστοιχος ειδικός τρόπος υπολογισμού των εν γένει απολαβών του. Η ειδικότητα της υπηρεσίας του επιρρώνεται και από τη διαδικασία επιλογής του εν λόγω προσωπικού [και κρίση από επιτροπή αξιολόγησης για τη μετακίνηση προσωπικού προς τις ειδικές υπηρεσίες (άρθρο 18, παράγραφος 1, εδάφιο α' του νόμου 3614/2007), πρόσληψη βάσει των διατάξεων του νόμου 2190/1994 (άρθρο 18, παράγραφος 1, εδάφιο γ' του νόμου 3614/2007)].

4. Το σύστημα υπολογισμού των αποδοχών του εν λόγω προσωπικού έχει εκ του νόμου ως ακολούθως: *«Οι αποσπώμενοι ή μετακινούμενοι στις ειδικές υπηρεσίες υπάλληλοι του δημόσιου και ευρύτερου δημόσιου τομέα λαμβάνουν το σύνολο των αποδοχών τους, με τα πάσης φύσεως γενικά ή ειδικά επιδόματα της οργανικής τους θέσης και όλες τις επιπλέον πρόσθετες αμοιβές και αποζημιώσεις»* (άρθρο 18 παρ. 5 του Νόμου 3614/2007). Άρα οι εργαζόμενοι αυτοί αμείβονται, σα να ήταν φυσικά παρόντες στην οργανική τους θέση. Οποιοσδήποτε σκέψεις περί προσβολής της αρχής της ισότητας, δια της χορήγησης επιδομάτων που συνδέονται στενά με την παροχή της εργασίας (π.χ. χορήγηση επιδόματος ανθυγιεινής εργασίας σε εργαζόμενο απόντα από το φυσικό πεδίο της ανθυγιεινής παροχής εργασίας) αποβάλλονται βάσει της αρχής της ειδικότητας, που διέπει τη συγκεκριμένη νομοθέτηση.

5. Συνάγεται εκ των ανωτέρω ότι η εν λόγω εργαζόμενη δικαιούται να αμειφθεί και όπως όλοι οι εργαζόμενοι με την αυτή ειδικότητα στον ίδιο χώρο της Δ.Ε.Υ.Α., δηλ. ως εάν (κυριολεκτικά) παρείχε την εργασία της στον χώρο της Δ.Ε.Υ.Α.

2^ο ερώτημα

1. Στην Κλαδική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας των εργαζομένων στις Δ.Ε.Υ.Α. όλης της χώρας για το έτος 2009 διαλαμβάνονται και τα ακόλουθα:

«Άρθρο 5

Επιδόματα

Στους εργαζομένους που υπάγονται στην παρούσα χορηγούνται τα παρακάτω επιδόματα, που υπολογίζονται στους βασικούς μισθούς του άρθρου 2 που αναλογεί σε κάθε εργαζόμενο σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 αυτής της σύμβασης και αντιστοιχεί στο μισθολογικό

κλιμάκιο στο οποίο εντάσσεται (...)

9. Επίδομα μεταπτυχιακών σπουδών: Χορηγείται επίδομα μεταπτυχιακών σπουδών σε ποσοστό 5% σε όσους κατέχουν ή αποκτήσουν πτυχίο παρεμφερές με το αντικείμενο εργασίας τους.»

Περαιτέρω, κατά το άρθρο 7 του Νόμου 1069/1980:

«Άρθρον 7.

*Οργανισμός Εσωτερικής Υπηρεσίας
της Επιχειρήσεως. - Προσωπικόν.*

1. Δι' Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας συντασσόμενον 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 μισθολογικά κλιμάκια κατανομή των θέσεων του προσωπικού καθ' ομάδας ειδικοτήτων και αναλόγως της βαθμίδος εκπαιδεύσεως, αι αποδοχαί, ως και ο τρόπος προσλήψεως και απολύσεως και το αρμόδιον προς τούτο όργανον.»

Σύμφωνα με τη νομολογία (ad hoc Απόφαση 98/2003 του Εφετείου Λάρισας) και σε αρμονία με τη θεωρία (Γ. Λεβέντης, Συλλογικό Εργατικό Δίκαιο, 1996, σελ. 474,475), ο βάσει της ανωτέρω διαδικασίας εκδιδόμενος Οργανισμός Εσωτερικής Υπηρεσίας, όπως αυτός της Δ.Ε.Υ.Α., επέχει θέση ουσιαστικού νόμου. Εξίσου όμως δεσμευτική, ήτοι εξ αντικειμένου δικαίου, είναι και η ισχύς των συναφθεισών Συλλογικών Συμβάσεων Εργασίας (αντί πολλών: Σ.Γ. Λεκέας, Συλλογικές Συμβάσεις Εργασίας, 2002, σελ. 86, παράγραφος 175.). Εν προκειμένω δεν τίθεται καν ζήτημα συγκρούσεως των

επίμαχων διατάξεων δυο πηγών του δικαίου, καθώς ρυθμίζουν διαφορετικά ζητήματα. Ο μεν Οργανισμός Εσωτερικής Υπηρεσίας της Δ.Ε.Υ.Α., όπως αυτός αρχικά ίσχυσε και με τις μετέπειτα τροποποιήσεις του, αφορά στον «*αριθμό των θέσεων του πάσης φύσεως προσωπικού αναλόγως προς τις ανάγκες της επιχειρήσεως*», στην «*κατά μισθολογικά κλιμάκια κατανομή των θέσεων του προσωπικού καθ' ομάδας ειδικοτήτων και αναλόγως της βαθμίδος εκπαιδεύσεως*», ακόμα και στις αποδοχές (άρθρο 10 του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας, Φ.Ε.Κ. 691/30-11-1983), όπου και διαλαμβάνονται και ζητήματα σχετικά με κάποια επιδόματα, όχι όμως αφορώντα στο επίδομα μεταπτυχιακού τίτλου. Συνεπώς ως προς το επίδομα μεταπτυχιακού τίτλου για τους δυο εργαζομένους εφαρμογής θα τύχει το άρθρο 5, παράγραφος 9 της οικείας Κλαδικής Συλλογικής Συμβάσεως Εργασίας. Επί του εν γένει ζητήματος αξίζει να σημειωθεί και η ακόλουθη θέση της θεωρίας:

*«Οι κανονισμοί με ισχύ νόμου έχουν συνήθως ευρύτερο περιεχόμενο από τους κανονισμούς του Ν.Δ. 3789/1957 και ρυθμίζουν ακόμη και μισθολογικά θέματα, θέματα υπερωριών, κτλ. Για το λόγο αυτό έχει προκύψει στην πράξη ένα θέμα οριοθέτησεως μεταξύ των κανονισμών αυτών και του περιεχομένου των Συλλογικών Συμβάσεων Εργασίας. (...) Αρκεί εδώ να σημειώσουμε ότι κατά τη νομολογία, η ρύθμιση από τον κανονισμό θεμάτων που υπερβαίνουν το παραδοσιακό περιεχόμενο των κανονισμών εργασίας (π.χ. μισθός, επιδόματα, υπερωρίες) **δεν μπορεί να αποκλείσει τις ευνοϊκότερες ρυθμίσεις των ιδίων θεμάτων με Συλλογική Σύμβαση Εργασίας**» (Γ. Λεβέντης, Συλλογικό Εργατικό Δίκαιο, 1996, σελ. 475).*

2. Εκ των ανωτέρω καθίσταται σαφές ότι, εφόσον κατά το γράμμα του άρθρου 5, παράγραφος 9 της οικείας Κλαδικής Συλλογικής Συμβάσεως Εργασίας «*χορηγείται επίδομα μεταπτυχιακών σπουδών σε ποσοστό 5% σε όσους κατέχουν ή αποκτήσουν πτυχίο παρεμφερές με το αντικείμενο εργασίας τους*», οι δύο εργαζόμενοι που απέκτησαν - σε μεταγενέστερο

χρόνο – μεταπτυχιακό τίτλο, αν αυτός είναι **παρεμφερής** με το αντικείμενο εργασίας τους, δικαιούνται χορηγήσεως του εν λόγω επιδόματος και άρα ορθώς αιτούνται αυτού ενώπιον της Δ.Ε.Υ.Α., η οποία και δεσμεύεται σε χορήγησή του.

Αθήνα, 28-5-2010

Ο γνωμοδοτών δικηγόρος

Πάνος Ζυγούρης