

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

ΓΝΩΜΟΛΟΓΗΣΗ

(αρ. πρωτ. εισ. της Ε.Δ.Ε.Υ.Α.: 2927/13-4-2023)

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

«Εάν για τον καθορισμό της αποζημίωσης λόγω συνταξιοδότησης συνυπολογίζεται ως χρόνος εργασίας το χρονικό διάστημα άδειας ασθένειας που έλαβε ο εργαζόμενος;»

Κατά τη γνώμη μας προσήκει η κάτωθι απάντηση.

I. Σύντομο ιστορικό

Εργαζόμενος της Επιχείρησης συμπλήρωσε την 03-07-2022 το 67^ο έτος για τη θεμελίωση συνταξιοδοτικού δικαιώματος λόγω γήρατος, μη οποία διαπιστώθηκε με απόφαση του Τοπικού Υποκαταστήματος του ΕΦΚΑ κοινοποιηθείσα σε αυτόν την 06-06-2022, χωρίς να έχει ενημερωθεί η Επιχείρηση. Την απόφαση αυτή κατέθεσε στην Επιχείρηση την 10-03-2023 με την υπ' α.π. 251/10-03-2023 αίτηση του με την οποία ζητά την νόμιμη καταβολή αποζημίωσης λόγω συνταξιοδότησης. Την 15-11-

2022 υπέβαλε αίτημα οικειοθελούς αποχώρησης λόγω συνταξιοδότησης το οποίο αναρτήθηκε αυθημερόν στην πλατφόρμα ΕΡΓΑΝΗ, δεν έγινε

Διευκρινίζεται ότι από τον Ιανουάριο έτους 2022 ξεκίνησε να λαμβάνει άδεια μακροχρόνιας ασθένειας, η οποία διήρκεσε έως την 15-10-2022, έπειτα η Επιχείρηση του χορήγησε την κανονική άδεια που δικαιούτο έτους 2022 μέχρι 17-10-2022.

II. Εφαρμοστέο θεσμικό πλαίσιο

Σύμφωνα με το ΠΔ 80/2022 «Κώδικας Ατομικού Εργατικού Δικαίου», με το οποίο κωδικοποιήθηκαν οι διατάξεις του ατομικού εργατικού δικαίου και οι σχετικές διατάξεις του ν. 4804/2021, στο **άρθρο 325 «Αποζημίωση σε ειδικές περιπτώσεις»** ότι « 1. Εργαζόμενοι με αορίστου χρόνου σχέση εργασίας, οι οποίοι έχουν συμπληρώσει δεκαπενταετή υπηρεσία στον ίδιο εργοδότη, με την έννοια της παρ. 4 του άρθρου 333, ή το όριο ηλικίας που προβλέπεται από τον οικείο ασφαλιστικό οργανισμό, και αν δεν υπάρχει τέτοιο το 65ο έτος της ηλικίας τους, αν αποχωρήσουν από την εργασία με τη συγκατάθεση του εργοδότη, δικαιούνται το ήμισυ της αποζημίωσης που προβλέπεται στο άρθρο 323 για την περίπτωση της καταγγελίας χωρίς προειδοποίηση, η οποία υπολογίζεται με βάση τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 327. 2. Εργαζόμενοι που υπάγονται στην ασφάλιση για χορήγηση σύνταξης οποιουδήποτε ασφαλιστικού οργανισμού, όταν συμπληρώσουν τις προϋποθέσεις για λήψη πλήρους σύνταξης γήρατος, δύνανται είτε να αποχωρούν είτε να απομακρύνονται από την εργασία τους από τον εργοδότη τους, λαμβάνοντας σε κάθε περίπτωση το 40% -και όσοι δεν είναι επικουρικά ασφαλισμένοι, το 50%- της αποζημίωσης που δικαιούνται με βάση τις διατάξεις που ισχύουν κάθε φορά για την περίπτωση της καταγγελίας της σύμβασης εργασίας χωρίς προειδοποίηση από τον εργοδότη. Για την αποζημίωση που χορηγείται κατά τα ανωτέρω στους εργαζομένους που αποχωρούν ή απομακρύνονται εφαρμόζονται κατά τα λοιπά όλα όσα ορίζονται από τις διατάξεις του Τμήματος αυτού...». Σύμφωνα με το **άρθρο 326 «Τμηματική καταβολή αποζημίωσης»** ότι « Όταν η αποζημίωση λόγω καταγγελίας της σύμβασης εργασίας υπερβαίνει τις αποδοχές δύο (2) μηνών, ο εργοδότης υποχρεούται να καταβάλει κατά την απόλυση μέρος της αποζημίωσης που αντιστοιχεί στις αποδοχές δύο (2) μηνών. Το υπόλοιπο ποσό καταβάλλεται σε διμηνιαίες δόσεις, καθεμία από τις οποίες δεν μπορεί να είναι κατώτερη από τις αποδοχές δύο (2) μηνών, εκτός και αν το ποσό που υπολείπεται για

την εξόφληση του συνόλου της αποζημιώσεως είναι μικρότερο. Η πρώτη δόση καταβάλλεται την επομένη της συμπλήρωσης διμήνου από την απόλυση.». Σύμφωνα με το **άρθρο 327 «Υπολογισμός αποζημίωσης»** ότι «1. Ο υπολογισμός της αποζημίωσης γίνεται με βάση τις τακτικές αποδοχές του τελευταίου μήνα, υπό καθεστώς πλήρους απασχόλησης. Κατά τον υπολογισμό αυτό δεν λαμβάνονται υπόψη οι μηνιαίες αποδοχές του εργαζόμενου, κατά το ποσό που υπερβαίνουν το οκταπλάσιο του ημερομισθίου του ανειδίκευτου εργάτη, πολλαπλασιαζόμενο επί τον αριθμό 30. 2. Η αποζημίωση των εργαζομένων που αμείβονται με ποσοστά κατ' αποκοπήν ή κατά μονάδα παραγόμενης εργασίας υπολογίζεται με βάση τον μέσο όρο των αποδοχών αυτών των τελευταίων δύο μηνών πριν από την καταγγελία της σχέσης εργασίας. Πάντως, το ποσό αυτής δεν μπορεί να είναι κατώτερο από εκείνο που προκύπτει με βάση τη μισθολογική κλάση στην οποία κατατάσσεται ο εργαζόμενος σύμφωνα με το άρθρο 25 του α.ν. 1846/1951 (Α' 179). 3. Ως μηνιαίος μισθός του εργατοτεχνίτη λογίζονται τα είκοσι δύο (22) ημερομίσθια, εκτός εάν ήδη αμείβεται με μηνιαίο μισθό.». Στο **άρθρο 328 «Ανώτατο όριο αποζημίωσης σε συγκεκριμένες επιχειρήσεις»** ότι «Στις περιπτώσεις που εργοδότης είναι το Δημόσιο ή νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου ή Τράπεζες ή Επιχειρήσεις και Οργανισμοί κοινής ωφέλειας ή Επιχειρήσεις επιχορηγούμενες από το Κράτος, η αποζημίωση που οφείλεται σύμφωνα με το Κεφάλαιο τούτο δεν δύναται να υπερβαίνει, σε κάθε περίπτωση, το ποσό των 15.000 ευρώ. Κάθε αντίθετη ειδική διάταξη νόμου ή σύμβασης οποιασδήποτε μορφής ή τυχόν υπάρχοντος εθίμου καταργείται.».

Κατά την απολύτως κρατούσα στη νομολογία άποψη, ως **τελευταίος μήνας** εννοείται το χρονικό διάστημα που έχει αφετηρία την ημερομηνία της καταγγελίας της σχέσης εργασίας και εκτείνεται στην αντίστοιχη ημερομηνία του προηγούμενου μήνα, δηλαδή, ως βάση για τον υπολογισμό της αποζημίωσης λαμβάνεται ο εργασιακός μήνας και όχι ο ημερολογιακός (βλ. ΑΠ 72/1998, 1808/1984, 999/1982, Εφετείο Θεσσαλονίκης 448/1988, 187/1991, Μον. Πρωτ. Αθηνών 1408/1971).

III. Επί του ερωτήματος

Από τις διατάξεις του άρθρου 327 παρ. 1 του ΠΔ 80/2022, προκύπτει ότι ο υπολογισμός της αποζημίωσης λόγω συνταξιοδότησης γίνεται με βάση τις τακτικές αποδοχές του τελευταίου μήνα, υπό καθεστώς πλήρους απασχόλησης (και όχι

πραγματικής απασχόλησης). Ως πλήρης απασχόληση, κατά το εργατικό δίκαιο, νοείται η παροχή εργασίας βάσει πλήρους ωραρίου, όπως συμφωνήθηκε μεταξύ του εργοδότη και του εργαζομένου κατά τη πρόσληψη. Επομένως, ο χρόνος της άδειας ασθένειας που χορηγήθηκε στον εργαζόμενο από την Επιχείρηση συνυπολογίζεται για τον καθορισμό της αποζημίωσης λόγω συνταξιοδότησης, μη οριζομένου άλλως στις οικείες διατάξεις.

Αθήνα, 22-06-2023

Η γνωμοδοτούσα

Σβετλάνα (Ζέτα) Ζυγούρη

