



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ**

Αριθμός Γνωμοδότησης 259/2014

**ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
(Γ' ΤΜΗΜΑ)**

Συνεδρίαση της 25ης Ιουνίου 2014

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Νικηφόρος Κανιούρας, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Ιωάννα Καραγιαννοπούλου, Ανδρέας Γραμματικός, Παναγιώτης Παναγιωτουνάκος, Παναγιώτης Σπανός, Ευστράτιος Συνοίκης, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια: Μαρία Δεληγιάννη, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αριθμός Ερωτήματος: Το υπ' αριθ. πρωτ. ΕΔΑΑΠ/179/5-2-2014 έγγραφο του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων (ΥΠΟ.ΜΕ.ΔΙ).

Περίληψη Ερωτήματος: *Εάν η πειθαρχική ποινή του προστίμου, που προβλέπεται στην περ. β' της παρ.1 του άρθρου 109 του ισχύοντος Υπαλληλικού Κώδικα (ν.3528/2007), υπολογίζεται επί των ακαθαρίστων ή των καθαρών μηνιαίων αποδοχών που λαμβάνει ο υπάλληλος.*

I. Ιστορικό:

Με την υπ' αριθ. ΕΔΑΑΠ/Ε/07/31.05.2013 απόφαση του Προέδρου της Επιτροπής Διερεύνησης Ατυχημάτων και Ασφάλειας Πτήσεων (Ε.Δ.Α.Α.Π.) επιβλήθηκε σε υπάλληλο της επιτροπής αυτής, η πειθαρχική ποινή του προστίμου, ίσου με το 1/4 των μηνιαίων αποδοχών της, με παρακράτησή του σε πέντε (5) ισόποσες μηνιαίες

δόσεις.

Με το υπ' αριθ. ΕΔΑΑΠ/944/18.06.2013 έγγραφο δόθηκε εντολή εκτέλεσης της προαναφερθείσας ποινής στον αρμόδιο για την πληρωμή των αποδοχών υπάλληλο της Ε.Δ.Α.Α.Π.. Σε εκτέλεση της πειθαρχικής απόφασης, το ποσό της μηνιαίας παρακράτησης του προστίμου καθορίσθηκε στα 62,50 € ύστερα από αναγωγή του 1/4 επί των μεικτών μηνιαίων αποδοχών της υπαλλήλου, κατά το άρθρο 14 του ν.4024/2011, συνολικού ποσού 1250 ευρώ.

Η υπάλληλος άσκησε ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών την υπ αριθ. κατ. ΑΝ441/22.07.2013 αίτηση αναστολής κατά της υπ' αριθ. πρωτ. ΕΔΑΑΠ/Ε/07/31.05.2013 απόφασης του Προέδρου της Ε.Δ.Α.Α.Π .

Στις 26.07.2013 επιδόθηκε στην Ε.Δ.Α.Α.Π. προσωρινή διαταγή αναστολής της εκτέλεσης της υπ' αρ. πρωτ. ΕΔΑΑΠ/Ε/07/31.05.2013 πειθαρχικής απόφασης του Προέδρου της Ε.Δ.Α.Α.Π., προς την οποία η διοίκηση συμμορφώθηκε.

Με το υπ αριθ. ΕΔΑΑΠ/1114/30.07.2013 έγγραφο, η Ε.Δ.Α.Α.Π. διαβίβασε στο αρμόδιο Τμήμα του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών αντίγραφο της προσβαλλόμενης απόφασης, τον σχετικό ατομικό φάκελο της υπαλλήλου, καθώς και ενημερωτικό σημείωμα με τις απόψεις της Διοίκησης, στο οποίο αναφερόταν επακριβώς το ποσό της παρακράτησης.

Με την 652/23.10.2013 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών απορρίφθηκε η ως άνω αίτηση αναστολής. Στο σκεπτικό της απόφασης του Διοικητικού Εφετείου ωστόσο, και συγκεκριμένα στην παράγραφο 7, αναλύεται το ποσό της παρακράτησης υπολογιζόμενο επί των καθαρών μηνιαίων αποδοχών της υπαλλήλου και όχι επί των μεικτών αποδοχών της, όπως αρχικά είχε υπολογιστεί από την υπηρεσία.

Η υπηρεσία προέβη ήδη στην εκτέλεση της πειθαρχικής ποινής με το νέο μειωμένο ποσό που προέκυψε από το σκεπτικό της απόφασης του Διοικητικού Εφετείου, προκειμένου να μην αδικηθεί η υπόψη υπάλληλος.

Κατόπιν των ανωτέρω υποβλήθηκε το ως άνω ερώτημα.

II. Νομοθετικό πλαίσιο:

A. Στα άρθρα 41, 109 και 144 του ν. 3528/2007 «Κώδικας Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων ΝΠΔΔ» (Α'26) όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο δεύτερο του ν. 4057/2012 (Α'54) ορίζονται

αντιστοίχως και τα ακόλουθα:

1) «Άρθρο 41

Δικαίωμα - Αξίωση μισθού

1. Ο υπάλληλος έχει δικαίωμα σε μισθό. Ο μισθός καθορίζεται σε μηνιαία βάση και έχει σκοπό την αξιοπρεπή διαβίωση του υπαλλήλου.

2. Οι κάθε είδους πρόσθετες αποδοχές ή απολαβές των υπαλλήλων δεν μπορεί να είναι κατά μήνα ανώτερες από το σύνολο των αποδοχών της οργανικής τους θέσης.»

2) «Άρθρο 109

Πειθαρχικές ποινές

"1. Οι πειθαρχικές ποινές που επιβάλλονται στους υπαλλήλους είναι:

α) η έγγραφη επίπληξη,

β) το πρόστιμο έως τις αποδοχές δώδεκα (12) μηνών,.....»

3) «Άρθρο 144

Εκτέλεση απόφασης

1. Η τελεσίδικη πειθαρχική απόφαση εκτελείται υποχρεωτικώς. Η εκτέλεση γίνεται από την οικεία υπηρεσία ή νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου.
2.....3.....4.....

5. Η πειθαρχική απόφαση, η οποία επιβάλλει πρόστιμο ως ποινή ή χρηματικό ποσό ως διοικητική κύρωση, εκτελείται από τον προϊστάμενο της υπηρεσίας που εντέλλεται την πληρωμή των αποδοχών του υπαλλήλου.

Το πρόστιμο υπολογίζεται στις αποδοχές που λαμβάνει ο υπάλληλος κατά το χρόνο έκδοσης της πρωτοβάθμιας πειθαρχικής απόφασης. Όταν αυτό ορίζεται έως το ένα πέμπτο (1/5) των αποδοχών του, παρακρατείται εφάπαξ από τις αποδοχές του πρώτου μήνα μετά την τελεσιδικία της απόφασης. Όταν είναι μεγαλύτερο, παρακρατείται τμηματικώς κατά μήνα.

Η μηνιαία παρακράτηση καθορίζεται με την πειθαρχική απόφαση και δεν επιτρέπεται να είναι ανώτερη από το ένα πέμπτο (1/5) των αποδοχών του υπαλλήλου.....»

B. Στα άρθρα 4, και 14 του ν.4024/2011 «Συνταξιοδοτικές ρυθμίσεις, ενιαίο μισθολόγιο – βαθμολόγιο, εργασιακή εφεδρεία και άλλες διατάξεις

εφαρμογής του μεσοπρόθεσμου πλαισίου δημοσιονομικής στρατηγικής 2012 - 2015»(Α 226) ως ισχύει ορίζονται και τα ακόλουθα:

1) « Άρθρο 4

Πεδίο εφαρμογής

1. Στις διατάξεις του παρόντος Κεφαλαίου υπάγονται οι μόνιμοι και δόκιμοι πολιτικοί υπάλληλοι και οι υπάλληλοι με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου (ΙΔΑΧ):

α) του Δημοσίου,.....»

2) « Άρθρο 14

Ορισμός αποδοχών

Οι μηνιαίες αποδοχές για κάθε υπάλληλο αποτελούνται από το βασικό μισθό και τα επιδόματα και τις παροχές των άρθρων 15, 17, 18 19 και 30 του παρόντος νόμου, εφόσον πληρούνται οι προϋποθέσεις καταβολής τους.»

III. Ερμηνεία εφαρμοστέων διατάξεων:

Από την ερμηνεία των ανωτέρω διατάξεων, αυτοτελώς και συνδυαστικώς, συνάγονται τα ακόλουθα:

Συμφώνως προς το άρθρο 109 του ισχύοντος Υπαλληλικού Κώδικα (ν. 3528/2007) η πειθαρχική ποινή του προστίμου υπολογίζεται επί των μηνιαίων αποδοχών που λαμβάνει ο υπάλληλος και μπορεί να φθάσει έως τις αποδοχές 12 μηνών, αναλόγως προς την σοβαρότητα του πειθαρχικού παραπτώματος. Κατά ρητή πρόβλεψη του άρθρου 144 ο υπολογισμός του ακριβούς ύψους του προστίμου γίνεται με βάση τις αποδοχές (δηλαδή τον μισθό κατά την έννοια του άρθρου 41 του Υπαλληλικού Κώδικα) που πράγματι λαμβάνει ο υπάλληλος κατά το χρόνο έκδοσης της πρωτοβάθμιας πειθαρχικής απόφασης. Συνεπώς, στην έννοια των μηνιαίων αποδοχών κατά τις ανωτέρω διατάξεις δεν περιλαμβάνονται τα ποσά των κάθε είδους νομίμων κρατήσεων, μετά την αφαίρεση των οποίων προκύπτουν οι καθαρές αποδοχές τις οποίες πράγματι εισπράττει ο υπάλληλος. Τούτο προκύπτει σαφώς από την κρίσιμη φράση της εφαρμοζόμενης διάταξης «Το πρόστιμο υπολογίζεται στις αποδοχές που λαμβάνει ο υπάλληλος», ενόψει και της αρχής της επιείκειας με τον καθορισμό των αποδοχών αυτών στο ύψος που είναι διαμορφωμένες κατά το χρόνο έκδοσης της πρωτόδικης απόφασης.

(πρβλ. ΔΕΦΑ 159/2010, Α. Τάχος Ι. Συμεωνίδης: Ερμηνεία Υ.Κ., σελ.1241)

IV. Συμπέρασμα:

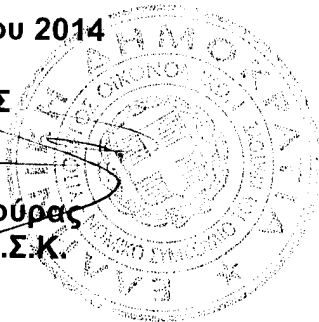
Κατόπιν των ανωτέρω, το Γ' τμήμα του Ν.Σ.Κ. γνωμοδοτεί, ομοφώνως, ως εξής: Η πειθαρχική ποινή του προστίμου που προβλέπεται στο άρθρο 109 παρ.1β του ν. 3528/2007 «Κώδικας Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων ΝΠΔΔ» (Α'26) όπως ισχύει, υπολογίζεται επί των καθαρών μηνιαίων αποδοχών που εισπράττει ο υπάλληλος, κατά το χρόνο έκδοσης της πρωτοβάθμιας πειθαρχικής απόφασης, όπως αυτές προκύπτουν μετά την αφαίρεση των, κατά νόμο, κρατήσεων.

Θεωρήθηκε

Αθήνα, 30 Ιουνίου 2014

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ


Νικηφόρος Κανιούρας
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Η ΕΙΣΗΓΗΤΡΙΑ


Μαρία Δεληγιάννη
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.