



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΙΔΡΥΜΑ
ΙΚΑ
ΚΟΙΝΩΝΙΚΩΝ
ΑΣΦΑΛΙΣΕΩΝ

ΕΝΙΑΙΟ ΤΑΜΕΙΟ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ ΜΙΣΘΩΤΩΝ
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ
ΑΓΙΟΥ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΥ 16, 102 41, Αθήνα

Αθήνα 25-8-2014
Αριθ. Πρωτ. : 5100

ΑΤΟΜΙΚΗ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ 273/2014

Αριθμ. ερωτ. Μ 07/25/2-4-14 έγγραφο Τμήματος Εργασιακών Σχέσεων ΙΚΑ-ΕΤΑΜ.

Περίληψη ερωτήματος: Εάν οι αναφερόμενοι υπάλληλοι δικαιούνται καταβολής τακτικών και προσθέτων αποδοχών για τα χρονικά διαστήματα κατά τα οποία διετέλεσαν εκτός υπηρεσίας.

-
1. Σύμφωνα με τον κώδικα Δημοσίων Πολ. Διοικ. Υπαλλήλων και Υπαλ. ΝΠΔΔ (Ν. 3528/07) : Άρθρο 41: «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.
3. Η αξίωση του υπαλλήλου για το μισθό αρχίζει από την ανάληψη υπηρεσίας.
4. Προκειμένου περί υπαλλήλου, ο οποίος επανέρχεται από την κατάσταση της διαθεσιμότητας ή της αργίας στα καθήκοντά του, η αξίωση για πλήρη μισθό αρχίζει από την επανάληψη των καθηκόντων του.
5. Η αξίωση του υπαλλήλου για μισθό παύει με τη λύση της υπαλληλικής σχέσης.
6. Οι αποδοχές που παρέχονται μετά τη λύση της υπαλληλικής σχέσης αντί για σύνταξη, σύμφωνα με τη συνταξιοδοτική νομοθεσία, δεν επηρεάζονται από τις διατάξεις της παρ. 5 του παρόντος άρθρου» Άρθρο 43: «1. Δεν

οφείλεται μισθός όταν ο υπάλληλος από υπαιτιότητά του δεν παρέσχε υπηρεσία καθόλου ή εν μέρει.

2. Η περικοπή του μισθού στις περιπτώσεις της παρ. 1 ενεργείται με πράξη του αρμόδιου για την εκκαθάριση και πληρωμή των δαπανών οργάνου, το οποίο οφείλει να ειδοποιήσει ο προϊστάμενος της υπηρεσίας προσωπικού ή της υπηρεσίας στην οποία υπηρετεί ο υπάλληλος. Κατά της πράξης αυτής, η οποία κοινοποιείται με απόδειξη στον υπάλληλο, επιτρέπεται Προσφυγή στο υπηρεσιακό συμβούλιο μέσα σε δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση. Η άσκηση της Προσφυγής δεν έχει ανασταλτικό αποτέλεσμα. Το υπηρεσιακό συμβούλιο αποφαινεται οριστικώς.

3. Σε περίπτωση κινήσεως της διαδικασίας απολύσεως του υπαλλήλου λόγω ανίατης ασθένειας καταβάλλεται ο μισθός ενέργειας ή διαθεσιμότητας ως τη λύση της υπαλληλικής σχέσης, όχι όμως πέρα από έξι (6) μήνες από τη λήξη της αναρρωτικής άδειας ή της διαθεσιμότητας» Άρθρο 147: «η υπαλληλική σχέση λύεται με τον θάνατο, την αποδοχή της παραίτησης, την έκπτωση και την απόλυση του υπαλλήλου», Άρθρο 148: «1. η παραίτηση αποτελεί δικαίωμα του υπαλλήλου και υποβάλλεται εγγράφως, Αίρεση, όρος η προθεσμία στην αίτηση παραίτησης θεωρούνται ότι δεν έχουν γραφεί.

2. Η παραίτηση θεωρείται ότι δεν έχει υποβληθεί αν κατά την υποβολή της εκκρεμεί ποινική δίωξη για πλημμέλημα από τα αναφερόμενα στην περ. α΄ της παρ. 1 του άρθρου 8 ή για κακούργημα ή πειθαρχική δίωξη ενώπιον του υπηρεσιακού συμβουλίου για παράπτωμα που μπορεί να επισύρει την ποινή της οριστικής παύσης ή αν η ποινική ή πειθαρχική δίωξη ασκηθεί μέσα σε δύο (2) μήνες από την υποβολή της αίτησης παραίτησης και πριν την αποδοχή της. Στην περίπτωση άσκησης πειθαρχικής δίωξης μετά την υποβολή αίτησης παραίτησης, εφόσον η πειθαρχική υπόθεση δεν εκδικασθεί σε πρώτο βαθμό εντός έξι (6) μηνών, ο υπάλληλος δικαιούται να υποβάλει νέα αίτηση παραίτησης κατά τους όρους του παρόντος άρθρου.

3. Ο υπάλληλος, που έχει τις υποχρεώσεις του άρθρου 58, δεν έχει δικαίωμα να παραιτηθεί πριν λήξει ο χρόνος που ορίζει στη διάταξη αυτή.

4. Ο υπάλληλος, μέσα σε αποκλειστική προθεσμία ενός (1) μηνός από την υποβολή της αίτησης παραίτησης μπορεί να την ανακαλέσει εγγράφως, εφόσον αυτή δεν έχει γίνει αποδεκτή σύμφωνα με την επόμενη παράγραφο.

5. Η αίτηση παραίτησης γίνεται αποδεκτή με πράξη που εκδίδεται από το Αρμόδιο όργανο και δημοσιεύεται σε περίληψη στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως . Η υπηρεσία δεν μπορεί να κάνει αποδεκτή την αίτηση παραίτησης πριν από την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από την υποβολή της. Αν μέσα σε δεκαπέντε (15) ημέρες από την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από την υποβολή της αίτησης παραίτησης ο υπάλληλος επανέλθει με δεύτερη αίτηση, εμμένοντας στην παραίτηση του, αυτή γίνεται αυτοδικαίως αποδεκτή και λύεται η υπαλληλική σχέση από την ημέρα υποβολής της δεύτερης αίτησης. Η αίτηση παραίτησης θεωρείται ότι έχει γίνει αποδεκτή και λύεται αυτοδικαίως η υπαλληλική σχέση, αν παρέλθει άπρακτη προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της. Για τη λύση της υπαλληλικής σχέσης εκδίδεται διαπιστωτική πράξη, περίληψη της οποίας δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

6. Διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας, που ρυθμίζουν την παραίτηση του υπαλλήλου σε ειδικές περιπτώσεις ,διατηρούνται σε ισχύ».

Άρθρο 156: «1. Η υπαλληλική σχέση λύεται με απόφαση του οικείου Υπουργού ή του μονομελούς οργάνου διοίκησης του νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου και, αν δεν υπάρχει ,του προέδρου του συλλογικού οργάνου διοίκησης των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, περίληψη της οποίας δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

2. Εκτός από τις περιπτώσεις αυτοδίκαιης λύσης, η υπαλληλική σχέση λύεται με την κοινοποίηση της απόφασης στον ενδιαφερόμενο . Αν η απόφαση αυτή δεν κοινοποιηθεί μέσα σε είκοσι (20) ημέρες από τη δημοσίευσή της, η υπαλληλική σχέση λύεται αυτοδικαίως από την πάροδο του εικοσαήμερου».

Εξ άλλου σύμφωνα με το άρθρο Μόνο του Ν. 3847/2010: παρ. 8: «Όσοι από τους υπαλλήλους του Δημοσίου, των Ν.,Π.Δ.Δ και των Ο.Τ.Α, που συνταξιοδοτούνται με βάση τις διατάξεις του Κώδικα Πολιτικών και Στρατιωτικών Συντάξεων ή με διατάξεις που παραπέμπουν σε αυτόν, έχουν υποβάλλει αίτηση παραίτησης λόγω συνταξιοδότησης από 1.1.2010 και μετά , δύνανται να την ανακαλέσουν μέσα σε ένα μήνα από τη δημοσίευσή του νόμου αυτού και να επανέλθουν στην υπηρεσία. Η αίτηση ανακαλείται ανεξάρτητα από το στάδιο στο οποίο βρίσκεται, έστω και αν έχει εκδοθεί διαπιστωτική πράξη λύσης της υπαλληλικής σχέσης υπό τον όρο ότι δεν έχει εκδοθεί πράξη συνταξιοδότησης . Ο χρόνος από τη λύση της σχέσης αυτής

μέχρι την επαναφορά τους στην υπηρεσία θεωρείται χρόνος πραγματικής και συντάξιμης υπηρεσίας.

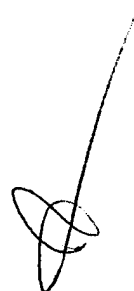
Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομικών, Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης ρυθμίζεται κάθε αναγκαίο ζήτημα για την εφαρμογή της παραγράφου αυτής)).

Σύμφωνα δε με την εισηγητική έκθεση την ως άνω Νόμου (παρ. 5), οι ρυθμίσεις του παρόντος Νομοσχεδίου υπαγορεύονται από λόγους εντόνου δημοσίου συμφέροντος προκειμένου να επιτευχθούν οι στόχοι του προγράμματος οικονομικής πολιτικής το οποίο αποτελεί την βάση εφαρμογής του μηχανισμού στήριξης που αποφασίσθηκε από τα Κράτη μέλη της Ευρωζώνης στις 25 Μαρτίου 2010 και με τον οποίο προβλέπεται ο συντονισμένος διμερής δανεισμός και χρηματοδότηση από το Διεθνές Νομισματικό Ταμείο και τα Κράτη- Μέλη της ευρωζώνης.

II. Από τα ως άνω προκύπτει ότι μετά την λύση της υπαλληλικής σχέσης παύει το δικαίωμα επί του μισθού και αποκτάται το δικαίωμα επί της σύνταξης.

Επίσης ο μισθός δεν αποτελεί άμεσο αντάλλαγμα της εργασίας του δημοσίου υπαλλήλου και καταβάλλεται υποχρεωτικά ακόμη και όταν ο υπάλληλος, που δεν έχει τεθεί σε διαθεσιμότητα ή αργία, εκτελεί πλημμελώς τα καθήκοντά του ή απέχει από την εργασία του, περικόπτεται δε μόνον όταν η αποχή αυτή οφείλεται σε υπαιτιότητά του (βλ. και ΑΠ 768/1989, ΕΕΝ/1990, 206).

Εξ'άλλου η νόμιμη υπόσταση του μονομελούς διοικητικού οργάνου διαρκεί έως την ανάκληση ή την ακύρωση ή γενικά την παύση της ισχύος (π.χ. με παραίτηση ή έκπτωση κλπ.) της πράξης εκλογής ή του διορισμού του προσώπου που το αποτελεί ή έως την λήξη της θητείας του. Πράξεις που εκδίδονται μετά την λήξη της νόμιμης υπόστασης του οργάνου ή με συμμετοχή του οργάνου αυτού πάσχουν ακυρότητα. Επίσης η νόμιμη υπόσταση του μονομελούς οργάνου διακόπτεται όταν το πρόσωπο που το αποτελεί οφείλει να απέχει από την άσκηση των καθηκόντων του λόγω διαθεσιμότητας ή αργίας ή προσωρινής παύσης. Οι διοικητικές πράξεις που εκδίδονται από δημόσιο υπάλληλο ευρισκόμενο σε τέτοια κατάσταση πάσχουν επίσης από ακυρότητα.



Όσον αφορά την δήλωση παραίτησης, εκτός από την περίπτωση της πλασματικής παραίτησης, πρέπει να υποβληθεί εγγράφως και να έχει βέβαιη χρονολογία.

Επίσης πρέπει να μην έχει ελαττώματα και να είναι σαφής, δηλαδή να προκύπτει η βούληση του υπαλλήλου για την οριστική αποχώρησή του από την υπηρεσία. Ο παραιτούμενος υπάλληλος πρέπει κατά την υποβολή της παραίτησης να έχει πλήρη συνείδηση των πράξεων του.

III. Από την ορθή ερμηνεία και εφαρμογή των προεκτεθέντων προκύπτει αβίαστα ότι, με την παραίτηση του υπαλλήλου και την με αυτόν τον τρόπο οικειοθελή αποχώρησή του από την υπηρεσία, επέρχονται συγκεκριμένες έννομες συνέπειες σε βάρος του, όπως παύει το δικαίωμά του επί του μισθού, δεδομένου δε ότι και σύμφωνα με την εισηγητική έκθεση του Νόμου 3847/2010, οι ρυθμίσεις του Νομοσχεδίου αυτού υπαγορεύονται από λόγους εντόνου δημοσίου συμφέροντος προκειμένου να επιτευχθούν οι στόχοι του προγράμματος οικονομικής πολιτικής, οι αναφερόμενοι υπάλληλοι δεν δικαιούνται καταβολής τακτικών και πρόσθετων αποδοχών για τα χρονικά διαστήματα που διετέλεσαν εκτός υπηρεσίας.

Η Νομικός Σύμβουλος ΝΣΚ
Καυλή Χουρμουζιάν

