

Δικηγορικό Γραφείο

Ευαγγελάτου Αλκιβιάδη & Συνεργατών

Λεωφ. Αμαλίας 48
Αθήνα, Τ.Κ. : 10558

Προς:
το Διοικητικό Συμβούλιο
της Πανελληνίας Ομοσπονδίας Ενώσεων Στρατιωτικών (Π.ΟΜ.ΕΝ.Σ.)

Αθήνα, 26 Ιανουαρίου 2019

Θέμα: *“Ενημέρωση επί των ζητημάτων που τίθενται για τη διεκδίκηση της ειδικής αποζημίωσης νυχτερινής εργασίας άρθρου 127 Ν.4472/2017”.*

Α. Τέθηκε υπόψη μας το ζήτημα της διεκδίκησης της ειδικής αποζημίωσης νυχτερινής εργασίας για τα στελέχη των Ενόπλων Δυνάμεων που αποδεδειγμένα εργάζονται νυχτερινές ώρες. Επί του ζητήματος αυτού, και για την πληρέστερη ενημέρωσή σας επί των νομικών και πραγματικών ζητημάτων που τίθενται, λεκτέα τα ακόλουθα:

1. Με το άρθρο 51 παρ. Α8 του Ν.3205/2003 προβλεπόταν η καταβολή επιδόματος αυξημένης Επιχειρησιακής Ετοιμότητας Μονάδων, προσδιοριζόμενη α) για τους Αξιωματικούς και Υπαξιωματικούς των Ενόπλων Δυνάμεων σε μηνιαίο ποσό (45,39€ σύμφωνα με το Ν.4307/2014) και β) για το στρατιωτικό προσωπικό της ΕΛ.ΑΣ. του Π.Σ. και του Λ.Σ. σε ώρες νυχτερινής απασχόλησης.

2. Με το νέο μισθολόγιο του Ν.4472/2017 ορίσθηκε στο άρθρο 127 αυτού ότι:

“β. Στο ίδιο ως άνω προσωπικό, καθώς και το στρατιωτικό προσωπικό των Ενόπλων Δυνάμεων που αποδεδειγμένα εργάζεται κατά τις νυχτερινές ώρες χορηγείται ειδική αποζημίωση, η οποία ανέρχεται στο ποσό των δύο ευρώ και εβδομήντα επτά λεπτών (2,77 ευρώ) ανά ώρα νυχτερινής απασχόλησης. Το ανώτατο όριο των ωρών νυχτερινής απασχόλησης, οι όροι και προϋποθέσεις χορήγησης της εν λόγω αποζημίωσης καθορίζονται με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού. Μέχρι την έκδοση της εν λόγω κοινής υπουργικής απόφασης εξακολουθεί να καταβάλλεται το επίδομα αυξημένης επιχειρησιακής ετοιμότητας μονάδων που προβλέπεται από τις διατάξεις της παρ. Α8 υποπερίπτωση β' του άρθρου 51 του ν. 3205/2003 (Α'297) και σύμφωνα με τις σχετικές εκδοθείσες υπουργικές αποφάσεις, όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν”.

3. Σαφής βούληση του νομοθέτη φαίνεται να ήταν η ομογενοποίηση των προϋποθέσεων καταβολής και του ύψους του εν λόγω επιδόματος (αφού θα συναρτάται κατά το νόμο πρωτίστως από

τις ώρες κοινής απασχόλησης) τόσο για τα στελέχη των Ενόπλων Δυνάμεων όσο και για τους υπηρετούντες στα Σώματα Ασφαλείας.

3. Ομοίως σαφής βούληση του νομοθέτη προκύπτει ότι ήταν η διατήρηση του επιδόματος αυξημένης επιχειρησιακής ετοιμότητας μονάδων, μέχρι την έκδοση των Κ.Υ.Α. που απαιτούνται για την εφαρμογή της ανωτέρω απόφασης. Εντούτοις, προβλέφθηκε ρητά η διατήρηση του υφιστάμενου νομικού πλαισίου καταβολής με παραπομπή, ατυχώς, μόνο στις διατάξεις που προέβλεπαν το σχετικό επίδομα των υπηρετούντων στα Σώματα Ασφαλείας (υποπερ. β της παρ. Α8 άρθρ. 51). Τούτο είχε ως αποτέλεσμα, κατά την εφαρμογή του νέου μισθολογίου (Ιανουάριος 2018) να θεωρηθεί ότι το αντίστοιχο επίδομα των υπηρετούντων στις Ένοπλες Δυνάμεις καταβλήθηκε αχρεωστήτως κατά το έτος 2017 (ήτοι μετά την αναδρομική εφαρμογή του νέου μισθολογίου) και να αναζητηθεί από τις επόμενες μισθοδοσίες του προσωπικού.

4. Έχουμε τη γνώμη ότι το προσωπικό των Ενόπλων Δυνάμεων που απασχολείται νυχτερινές ώρες μπορεί να διεκδικήσει την ανόρθωση της ζημίας που έχει μέχρι σήμερα υποστεί από την αδράνεια της κανονιστικής δρώσας Διοίκησης να θεσπίσει τους όρους και προϋποθέσεις καταβολής του εν λόγω επιδόματος. Αντίστοιχα δε, το προσωπικό το οποίο μέχρι και το 2018 ελάμβανε το επίδομα αυξημένης επιχειρησιακής ετοιμότητας μονάδων στο ποσό που είχε οριστεί, μπορεί να διεκδικήσει, επικουρικά, την καταβολή του επιδόματος στο ποσό αυτό και μέχρι τη θέσπιση της κοινής υπουργικής απόφασης. Τούτο διότι, φαίνεται κατά τη γνώμη μας να υφίσταται παραβίαση της αρχής της ισότητας και της ίσης μεταχείρισης, στο βαθμό που ο νομοθέτης παρέλειψε να θεσπίσει ρητώς αντίστοιχη μεταβατική διάταξη, όπως έπραξε για το προσωπικό των Σωμάτων Ασφαλείας.

5. Επισημαίνουμε ότι, ενόψει της ψήφισης του Ν.4472/2017 εντός του Μαΐου του 2017, τον προσεχή Μάιο του 2019 συμπληρώνονται δύο έτη από την έναρξη εφαρμογής του. Ως εκ τούτου, και προς αποφυγή παραγραφής των σχετικών αξιώσεων, οι ενέργειες θα πρέπει να ολοκληρωθούν μέχρι το μήνα αυτό, με άσκηση των κατάλληλων ενδίκων βοηθημάτων.

6. Για την έγερση σχετικών αγωγών είναι απαραίτητο να προκύπτει, από επίσημα έγγραφα, ο αριθμός των ωρών νυχτερινής απασχόλησης εκάστου ενδιαφερομένου. Ως εκ τούτου, θα πρέπει να ζητηθούν σχετικές βεβαιώσεις από την Υπηρεσία. Επισημαίνουμε πάντως, για την πληρότητα της ενημέρωσής σας, ότι το ανώτατο όριο που έχει θεσπισθεί για το αντίστοιχο επίδομα των στελεχών των Σωμάτων Ασφαλείας (καθοριζόμενο σε όριο ωρών ανά μήνα) έχει κριθεί συνταγματικό από το Συμβούλιο Επικρατείας (ΣτΕ 425, 426/2018). Τούτο ωστόσο δεν αναιρεί, κατά τη γνώμη μας, ούτε την υποχρέωση της κανονιστικής δρώσας διοίκησης να ορίσει τους όρους και προϋποθέσεις για την καταβολή του επιδόματος στα στελέχη των Ενόπλων Δυνάμεων, ούτε και την αντίστοιχη υποχρέωσή της να προβλέψει ρητώς την διατήρηση του αντίστοιχου προγενέστερου επιδόματος μέχρι την καταβολή του νέου.

Παραμένουμε στη διάθεσή σας για κάθε περαιτέρω διευκρίνιση, ενημέρωση, συζήτηση.

Με τιμή,

Αλκιβιάδης Σ. Ευαγγελάτος

Δικηγόρος

ΠΜΣ “Εξειδικευμένο Δημόσιο Δίκαιο” - ΕΚΠΑ

Master 2 Droit Public Économique – Paris 1, Panthéon -Sorbonne