

ΠΡΟΣ:

Το Υπουργείο Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας

Γεν. Δ/νση Εργασίας

Διεύθυνση Όρων Εργασίας

Τμήμα Χρονικών Ορίων

Ταχ. Δ/νση: Σταδίου αρ.29 Αθήνα

Τηλ.: 213516036, 213516077



ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ,
ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ ΚΑΙ
ΠΡΟΝΟΙΑΣ

Ημ/νία παραλαβής: 21/10/2014
Αρ. Γεν. Πρωτοκόλλου: 36411
Ειδικό Πρωτ. Δ/νσης: Δ2 715
ΑΠΕ:

ΑΙΤΗΜΑ

Της Ομοσπονδίας Επιχειρήσεων Ασφαλείας ως δευτεροβάθμιας εργοδοτικής οργάνωσης, με την επωνυμία «**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΟΜΟΣΠΟΝΔΙΑ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ**» που εδρεύει στην Αθήνα και με Α.Μ. Ειρ/κείου 4774/2002, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Αθήνα, 17-10-2014

Θέμα: Αίτημα περί τροποποίησης της παραγράφου 2 του άρθρου 14 του ν.4225/2014 (Α' 2), σχετικά με το «Ειδικό Βιβλίο Τροποποίησης ωραρίου εργασίας και υπερωριών» ειδικά για τις εταιρίες παροχής υπηρεσιών φύλαξης και ασφαλείας, που προβλέπει η διάταξη.

I. Στις 7-1-2014 δημοσιεύτηκε στο ΦΕΚ η παράγραφος 2 του άρθρου 14 του Ν.4225/2014 (Α' 2) η οποία αντικατέστησε την παράγραφο 1 του άρθρου 80 (Ειδικό Βιβλίο Υπερωριών) του ν.4144/2013 (Α' 88), και θεσμοθετήθηκε το «Ειδικό Βιβλίο Τροποποίησης ωραρίου εργασίας και υπερωριών», το οποίο εισήγαγε υποχρέωση του εργοδότη να τηρεί το Βιβλίο αυτό στο οποίο θα καταχωρεί κάθε αλλαγή ή τροποποίηση του ωραρίου ή της οργάνωσης του χώρου εργασίας των απασχολούμενων, καθώς και τη νόμιμη, κατά την ισχύουσα νομοθεσία υπερωριακή απασχόληση (ΔΕΝ 2013 σ. 513 (552)).

Η νέα διάταξη προβλέπει, αντί του «Ειδικού Βιβλίου Υπερωριών», το οποίο -όπως προέκυψε όχι από την διάταξη, αλλά από την Εισηγητική Έκθεση (βλ. ΔΕΝ 2013 σ. 553 και Αλλ. ΔΕΝ 2013, τεύχος 1622 σ. 463)- αντικατέστησε το σύστημα αναγγελίας των υπερωριών στο

ΠΡΟΣ:

Το Υπουργείο Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας

Γεν. Δ/νση Εργασίας

Διεύθυνση Όρων Εργασίας

Τμήμα Χρονικών Ορίων

Ταχ. Δ/νση: Σταδίου αρ.29 Αθήνα

Τηλ.: 213516036, 213516077

ΑΙΤΗΜΑ

Της Ομοσπονδίας Επιχειρήσεων Ασφαλείας ως δευτεροβάθμιας εργοδοτικής οργάνωσης, με την επωνυμία «**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΟΜΟΣΠΟΝΔΙΑ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ**» που εδρεύει στην Αθήνα και με Α.Μ. Ειρ/κείου 4774/2002, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Αθήνα, 17-10-2014

Θέμα: Αίτημα περί τροποποίησης της παραγράφου 2 του άρθρου 14 του ν.4225/2014 (Α' 2), σχετικά με το «Ειδικό Βιβλίο Τροποποίησης ωραρίου εργασίας και υπερωριών» ειδικά για τις εταιρίες παροχής υπηρεσιών φύλαξης και ασφαλείας, που προβλέπει η διάταξη.

Ι.Στις 7-1-2014 δημοσιεύτηκε στο ΦΕΚ η παράγραφος 2 του άρθρου 14 του Ν.4225/2014 (Α' 2) η οποία αντικατέστησε την παράγραφο 1 του άρθρου 80 (Ειδικό Βιβλίο Υπερωριών) του ν.4144/2013 (Α' 88), και θεσμοθετήθηκε το «Ειδικό Βιβλίο Τροποποίησης ωραρίου εργασίας και υπερωριών», το οποίο εισήγαγε υποχρέωση του εργοδότη να τηρεί το Βιβλίο αυτό στο οποίο θα καταχωρεί κάθε αλλαγή ή τροποποίηση του ωραρίου ή της οργάνωσης του χώρου εργασίας των απασχολούμενων, καθώς και τη νόμιμη, κατά την ισχύουσα νομοθεσία υπερωριακή απασχόληση(ΔΕΝ 2013 σ. 513 (552).

Η νέα διάταξη προβλέπει, αντί του «Ειδικού Βιβλίου Υπερωριών», το οποίο –όπως προέκυπτε όχι από την διάταξη, αλλά από την Εισηγητική Έκθεση (βλ. ΔΕΝ 2013 σ. 553 και Αλλ. ΔΕΝ 2013, τεύχος 1622 σ. 463)– αντικατέστησε το σύστημα αναγγελίας των υπερωριών στο ΣΕΠΕ, την

καθιέρωση «ΕΙΔΙΚΟΥ ΒΙΒΛΙΟΥ τροποποίησης ΩΡΑΡΙΟΥ ΕΡΓΑΣΙΑΣ και ΥΠΕΡΩΡΙΩΝ», το οποίο επίσης δεν απαιτείται να θεωρείται από το ΣΕΠΕ.

Δεν αναφέρεται στην σχετική διάταξη του νέου νόμου ότι η αναγραφή στο Ειδικό Βιβλίο κάθε αλλαγής η τροποποίησης του ωραρίου ή της οργανώσεως του χρόνου εργασίας αντικαθιστά την κατά την ΥΠΟΠΑΡ. ΙΑ.13 περ. β' του Ν. 4093/12 (ΔΕΝ 2012 σ. 1393 (1439) υποβολή συμπληρωματικών πινάκων προσωπικού (την ίδια ημέρα ή το αργότερο εντός δύο (2) εργασίμων ημερών από την ημέρα αλλαγής ή τροποποίησης). Το μόνο το οποίο ορίζεται στην περ. ΣΤ εδ. γ' είναι ότι *«από την έναρξη ισχύος της παρούσης, κάθε άλλη αντίθετη διάταξη παύει να ισχύει»*. Επίσης, παρέχεται εξουσιοδότηση να ρυθμίζεται «κάθε όρος και αναγκαία λεπτομέρεια» για την εφαρμογή της νέας διατάξεως, με εκδιδόμενη απόφαση του Υπ. Εργασίας, Κοιν. Ασφαλ. και Πρόνοιας.

Και η νέα ρύθμιση (ως προς την μεταβολή του χρόνου) εξυπηρετεί, όπως και εκείνη των υπερωριών, την «απλοποίηση της διαδικασίας, για όλους τους εργαζομένους σε επιχειρήσεις, εκμεταλλεύσεις και εργασίες εν γένει», όπως αναφερόταν στην Εισηγητική Έκθεση του Ν. 4144/13. Συγκεκριμένα «απλοποιείται ο τρόπος γνωστοποίησης των τροποποιήσεων του ωραρίου» όπως αναφέρεται στην Αιτιολογική Έκθεση του νέου νόμου.

Ωστόσο, από τη θέση σε ισχύ της νέας διάταξης του Ν.4225/2014, δηλαδή από της δημοσίευσής της την 7-1-2014 του Νόμου, δεν είχε καθοριστεί ούτε είχε εκδοθεί σχετική ερμηνευτική εγκύκλιος περί διευκρίνισης του τρόπου και τόπου τήρησης του εν λόγω Ειδικού Βιβλίου.

Μάλιστα, η σχετική ερμηνευτική εγκύκλιος που παρέσχε οδηγίες για την εφαρμογή των διατάξεων της παραγράφου 2 του άρθρου 14 του Ν.4225/2014 (Α' 2), σχετικά με το Ειδικό Βιβλίο τροποποίησης ωραρίου εργασίας και υπερωριών εκδόθηκε μόλις στις 27-2-2014 λαμβάνοντας αριθμό πρωτοκόλλου 6476/137 από το Υπουργείο Εργασίας, Γενική Διεύθυνση Εργασίας, Τμήμα Χρονικών Ορίων.

Στη συγκεκριμένη ερμηνευτική εγκύκλιο, ορίζεται ότι «Το Π.Σ. «ΕΡΓΑΝΗ» δε θα δέχεται ηλεκτρονικά το τροποποιητικό έντυπο Ε4, μετά την αναμενόμενη δημοσίευση της τροποποίησης της υπ' αριθμ. 28153/126/28-8-2013 Απόφασης του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας.»

Εν συνεχεία, στις 11-4-2014 εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 11921/253 απόφαση του Υπουργείου Εργασίας, Γενική Διεύθυνση Εργασίας, Διεύθυνση όρων Εργασίας, Τμήμα Χρονικών Ορίων, με θέμα : «Όροι και προϋποθέσεις τήρησης του Ειδικού Βιβλίου Τροποποίησης ωραρίου εργασίας και υπερωριών» που ήρθε να συμπληρώσει και συγκεκριμενοποιήσει τον τρόπο και τόπο τήρησής του ειδικά για ορισμένες κατηγορίες εργαζομένων, όπως για το προσωπικό φύλαξης (security).

Η εν λόγω απόφαση ορίζει συγκεκριμένα στο άρθρο 3 αυτής ότι: «Οι εργοδότες, οι οποίοι απασχολούν εργαζόμενους με σχέση εξαρτημένης εργασίας που προσφέρουν τις υπηρεσίες τους εκτός έδρας, σε περιοχές στις οποίες επιχειρήσεις, των εργοδοτών αυτών, δεν διαθέτουν υποκαταστήματα, έχουν την υποχρέωση να τηρούν και να συμπληρώνουν το Ειδικό Βιβλίο τροποποίησης ωραρίου εργασίας και υπερωριών κατά τα προβλεπόμενα στην παράγραφο 2 του άρθρου 14 του ν.4225/2014, στην έδρα της επιχείρησής τους. Οι εργοδότες αυτοί προμηθεύουν τους εργαζόμενους της παρ. 2 του παρόντος, πριν την έναρξη της απασχόλησής τους, με αντίγραφο / απόσπασμα του Ειδικού Βιβλίου τροποποίησης ωραρίου εργασίας και υπερωριών, το οποίο τηρείται με ευθύνη του εργοδότη στο χώρο εργασίας και επιδεικνύεται σε περίπτωση ελέγχου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα.»

Ωστόσο, η νέα αυτή ρύθμιση όσο και η διάταξη του άρθρου 16 του νόμου 2874/2000, όπως καθίσταται σαφές από την εισηγητική της έκθεση, εξυπηρετεί την αρχή της προστασίας των εργαζομένων και έχει σκοπό τη διαφύλαξη των εργασιακών τους δικαιωμάτων. Σκοπός του νομοθέτη, κατά το χρόνο θέσπισής της, ήταν να παράσχει τη δυνατότητα στα επιφορτισμένα προς τούτο όργανα της Επιθεώρησης Εργασίας να διεξάγουν ελέγχους αναφορικά με το εάν και κατά πόσο τηρούνται εκ μέρους του

εργοδότη τα εκ του νόμου προβλεπόμενα όρια εργασίας της απασχόλησης του προσωπικού, προκειμένου να διαπιστωθούν τυχόν παραβάσεις, σχετικά, για παράδειγμα, με την πραγματοποίηση διαλείμματος, στις περιπτώσεις, που τούτο επιβάλλεται εκ του νόμου, με την καταβολή πρόσθετης αμοιβής σε τυχόν παροχή εργασίας πέρα των 8 ωρών ημερησίως ή κατά την έκτη ημέρα, κατά την ημέρα της Κυριακής ή, ακόμη, κατά τη διάρκεια της νύχτας.

Από τα ανωτέρω, λοιπόν, προκύπτει με σαφήνεια και χωρίς περιθώριο αμφισβήτησης ότι οι κυρώσεις που προβλέπονται για τη σχετική παράλειψη του εργοδότη να ακολουθεί πιστά το πρόγραμμα ωρών εργασίας και τον πίνακα προσωπικού δεν έχουν άλλο σκοπό παρά να υποχρεώσουν την εργοδοτική πλευρά να προσδώσει διαφάνεια στον τρόπο μεταχείρισης του ανθρώπινου δυναμικού της και, υπό την απειλή των διοικητικής φύσεως κυρώσεων, να συμμορφωθεί στις οικείες διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας. Πολλώ δε μάλλον, στόχος της συγκεκριμένης νομοθετικής ρύθμισης είναι να αντιμετωπίσει τη λεγόμενη «κακόπιστη επιχείρηση» που αγνοεί ή και αδιαφορεί για τα εργασιακά δικαιώματα των απασχολουμένων της.

II. Στην προκειμένη περίπτωση, η θεσμοθέτηση της νέας αυτής διάταξης και η εισαγωγή του Ειδικού Βιβλίου Τροποποίησης Ωραρίου και Υπερωριών με τον τρόπο κατά τον οποίο προεκτέθηκε και με δεδομένη την μέχρι σήμερα εφαρμογή της από την 7-1-2014 ειδικά για τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών ασφαλείας έχει επιφέρει περισσότερα προβλήματα από όσα έχει καλέσει να επιλύσει, δημιουργώντας πρακτικές δυσχέρειες ως προς την πιστή εφαρμογή και ορθή τήρησή του.

Συγκεκριμένα, η Ομοσπονδία μας συνιστά δευτεροβάθμια επαγγελματική οργάνωση, αποτελούμενη από πέντε υποκείμενα μέλη-συνδέσμους, ενώ αντίστοιχα μέλη εκάστοτε συνδέσμου εξ αυτών είναι επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται στο τομέα παροχής υπηρεσιών ασφαλείας.

Σκοπός της Ομοσπονδίας ορίσθηκε σύμφωνα με το άρθρο 2 του καταστατικού της, η διεκδίκηση, διαφύλαξη, μελέτη και προαγωγή των

κοινών οικονομικών, κοινωνικών και επαγγελματικών συμφερόντων των μελών της, στα πλαίσια της εξυπηρέτησης του κοινωνικού συνόλου.

Για την εκπλήρωση των παραπάνω σκοπών της η Ομοσπονδία μας σύμφωνα με το άρθρο 3 του καταστατικού της ορίστηκε ότι δύναται μεταξύ άλλων: «α. να απευθύνεται στις δημόσιες, διοικητικές και δικαστικές αρχές, την τοπική αυτοδιοίκηση, τις συνεταιριστικές οργανώσεις εσωτερικού και εξωτερικού και τους εκπροσώπους διαφόρων κοινωνικών ομάδων, για κάθε ζήτημα που αφορά τα επαγγελματικά συμφέροντα των μελών της για τη διαμόρφωση, τη λήψη και την εφαρμογή των αποφάσεων, που αφορούν τα κοινά επαγγελματικά, οικονομικά και κοινωνικά συμφέροντα των μελών τους και γενικότερα τα συμφέροντα του κοινωνικού συνόλου, β. να διεξάγει κάθε νόμιμης μορφής κινητοποιήσεις και δραστηριότητες, για τη διεκδίκηση και επίλυση των απασχολούντων τους κλάδους προβλημάτων και την περιφρούρηση των επαγγελματικών, οικονομικών και κοινωνικών συμφερόντων των μελών των Οργανώσεων, γ. να χρησιμοποιεί κάθε πρόσφορο νόμιμο μέσο για την ενημέρωση της κοινής γνώμης και της Δημόσιας Διοίκησης, πάνω στα θέματα που ενδιαφέρουν τον κλάδο και την προβολή αυτών, δ. να επιδιώκει την εκπροσώπηση της Ομοσπονδίας σε Συμβούλια, κρατικές επιτροπές και οργανισμούς και την Τοπική Αυτοδιοίκηση, για θέματα που άμεσα ή έμμεσα αφορούν τον κλάδο, ε. να συμπράττει και να συνεργάζεται με συνδικαλιστικούς και άλλους φορείς, σε κοινούς στόχους ανάπτυξης και προαγωγής των συλλογικών συμφερόντων των μελών, στ. να μετέχει οργανικά σε μία τριτοβάθμια συνδικαλιστική οργάνωση (Συνομοσπονδία) με ταυτόσημους γενικά σκοπούς και επιδιώξεις και ζ. να ιδρύει εκπαιδευτικά κέντρα επιμόρφωσης των μελών των οργανώσεών της.»

Οι στο παρόν αναφερόμενες εταιρείες ως μέλη της αιτούσας ομοσπονδίας, διατηρούμε ιδιωτικές επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών ασφαλείας επί μακρόθεν, με κύριο αντικείμενο δραστηριότητας την παροχή υπηρεσιών ασφαλείας και φύλαξης σε φυσικά ή νομικά πρόσωπα ιδιωτικού και δημοσίου δικαίου, την παροχή υπηρεσιών φύλαξης, προστασίας και ασφάλειας προσώπων και αντικειμένων, καθώς και την κάλυψη κοινωνικών, εμπορικών και πολιτικών εκδηλώσεων, την κατασκευή, πώληση, εγκατάσταση, μίσθωση και επισκευή συναγερμών και συστημάτων

ασφαλείας, συστημάτων πυρασφαλείας και άλλων συναφών ειδών. Παράλληλα, πολλές από εμάς αναλαμβάνουμε ως ανάδοχος εργολάβος την εκτέλεση έργων φύλαξης από το Ελληνικό Δημόσιο, Ν.Π.Δ.Δ., φορείς του Δημοσίου και αναθέτουσες αρχές.

Ως εταιρείες παροχής υπηρεσιών ασφαλείας και μέλη της αιτούσας ομοσπονδίας, συμμετέχουμε σε πληθώρα διαγωνισμών του ελληνικού δημοσίου και έχουμε ήδη αναδειχθεί ως μειοδότες σε πλείονες διαγωνισμούς, οι οποίοι εκτελούνται μέχρι και σήμερα από τις εταιρείες μας.

Προσπαιτούμενο της συμμετοχής μας σε διαγωνισμούς που προκηρύσσουν φορείς του ελληνικού δημοσίου καθώς και της απρόσκοπτης συνέχισης της λειτουργίας μας είναι η συνέπεια των εταιρειών μας έναντι των φορολογικών αρχών και ασφαλιστικών φορέων σε μηνιαία βάση.

II.a. Προκειμένου να ανταποκριθούμε στις απαιτήσεις των δραστηριοτήτων μας απασχολούμε πολυάριθμο προσωπικό, εκατοντάδων εργαζομένων, το οποίο είναι διάσπαρτο σε όλη την Ελλάδα, στις εγκαταστάσεις των πελατών μας, ευρισκόμενο σε εκατοντάδες διαφορετικά φυλακτικά σημεία, και το οποίο απολαμβάνει όλα τα δικαιώματα που η εργατική νομοθεσία του παρέχει, καθόσον τηρούμε πιστά το σύνολο των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας.

Επίσης, ως εργολάβος εταιρείες, στις οποίες έχει ανατεθεί η παροχή υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης από το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (ΝΠΔΔ), τους ΟΤΑ, τους φορείς και οργανισμούς του δημοσίου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις τηρούμε απαρέγκλιτα τις διατάξεις του άρθρου 68 του ν.3863/2010, το οποίο θεσπίζει και την πρόσθετη υποχρέωση του εργολάβου να εφοδιάζει τους εργαζόμενους με αντίγραφο της κατάστασης προσωπικού ή απόσπασμα αυτής όταν απασχολούνται εκτός της έδρας της επιχείρησης (βλ. §8 του άρθρου 68).

Σύμφωνα με τα ανωτέρω προκύπτει ότι ο «χώρος εργασίας» για την παροχή των υπηρεσιών ασφαλείας και φύλαξης των εταιρειών μας(μελών

της αιτούσας ομοσπονδίας) στην πληθώρα των περιπτώσεων δεν συμπίπτει με την καταστατική έδρα μας ούτε με τα υποκαταστήματά μας, όπου υπάρχει οργανωμένη διοικητική οργάνωση και δομή με έμπειρο προσωπικό εξοπλισμένο με τις κατάλληλες γνώσεις για την τήρηση του συνόλου των διατάξεων της εργατικής, ασφαλιστικής και φορολογικής πλέον νομοθεσίας.

Συγκεκριμένα, στην πληθώρα των περιπτώσεων των συμβάσεων που αναλαμβάνουμε να εκτελέσουμε ως εργολάβος εταιρείες (παροχή υπηρεσιών ασφαλείας σε συνέδρια, γήπεδα, εργασιακούς χώρους, Νοσοκομεία κλπ), ο χώρος εργασίας δεν συμπίπτει με την ύπαρξη και την παραχώρηση εκ μέρους του συμβαλλόμενου μέρους τόπου όπου μπορεί να αναπτυχθεί οργανωμένη διοικητική οργάνωση, καθόσον προβλέπονται και υφίστανται μόνο σημεία φύλαξης και ανατίθενται καθήκοντα φύλαξης στο προσωπικό, με αποτέλεσμα να υφίστανται αποκλειστικά και μόνο φυλακτικά πόστα, τα οποία πραγματοποιούνται με βάρδιες από το προσωπικό που απασχολούμε.

Έτσι, καθίσταται δυσχερής και ανέφικτη η τήρηση του εν λόγω Ειδικού Βιβλίου στον «χώρο εργασίας», καθόσον δεν υπάρχει στην πραγματικότητα καθορισμένος συγκεκριμένος χώρος, όπου να μπορεί να διατηρείται και να τηρείται σύμφωνα με το νόμο αυτό.

Στο σημείο αυτό αξίζει να σημειωθεί ότι οι εταιρείες φύλαξης,ως μέλη της αιτούσας ομοσπονδίας,που εκπροσωπούμε, είχαμε ήδη υποβάλλει έγγραφη επιστολή προς το Υπουργείο Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας την 8-4-2014 με αρ. πρωτ. 11371 και ειδικό πρωτ. Δ/νσης Δ2/244 στην οποία ήδη είχαμε εκθέσει τις στο παρόν απόψεις μας εν ανάγκη έκδοσης της σχετικής ερμηνευτικής εγκυκλίου μετά τη θεσμοθέτηση του νέου Ειδικού Βιβλίου Τροποποίησης Ωραρίου Εργασίας και Υπερωριών.

II.β. Επιπρόσθετα, και η ίδια η τήρησή του όπως προβλέφθηκε μετέπειτα και εξειδικεύτηκε δυνάμει της υπ' αριθμ. 11921/253/11-4-2014 απόφασης του Υπουργείου Εργασίας, Γενική Διεύθυνση Εργασίας, Διεύθυνση όρων

Εργασίας, Τμήμα Χρονικών Ορίων, με θέμα : «Όροι και προϋποθέσεις τήρησης του Ειδικού Βιβλίου Τροποποίησης ωραρίου εργασίας και υπερωριών» ειδικά για ορισμένες κατηγορίες εργαζομένων, όπως για το προσωπικό φύλαξης (security) δεν επέλυσε το δυσχερές πρόβλημα της μη επίδειξης του Ειδικού Βιβλίου από τον εκάστοτε φύλακα εργαζόμενο της εταιρείας security, αλλά αντίθετα το βάρος ευθύνης εξακολουθεί μεν να το φέρει η εταιρεία εξαρτώμενη όμως αποκλειστικά από την ενδεχόμενη καλή πίστη των εργαζομένων φυλάκων της.

Ειδικότερα, παρατηρείται συχνά το φαινόμενο η εταιρεία να έχει νομότυπα και εμπρόθεσμα προχωρήσει σε σχετική καταχώρηση της εκάστοτε τροποποίησης του ωραρίου στο Ειδικό Βιβλίο Τροποποίησης Ωραρίου Εργασίας και Υπερωριών, πριν την πραγματοποίηση της εργασίας, να έχει ταυτόχρονα εφοδιάσει τον εργαζόμενο με αντίγραφο αυτού και ο εργαζόμενος από αμέλειά του ή ακόμη και εκ παραδρομής, να μην έχει μαζί του την συγκεκριμένη ημέρα το ήδη χορηγηθέν αντίγραφο του Ειδικού Βιβλίου.

Κατ' αυτόν τον τρόπο καθίσταται πρόφανής η δυσχερής, μη λειτουργική και ανέφικτη εν τοις πράγμασι όχι μόνο τήρηση του Ειδικού Βιβλίου στον χώρο εργασίας από εταιρείες-μέλη της αιτούσας ομοσπονδίας, όπως οι δικές μας που παρέχουν υπηρεσίες φύλαξης και ασφαλείας, αλλά και το πρακτικά δυσχερές και αναλογικά δυσβάστακτο για τις εταιρείες μας λόγω της κατηγοριοποίησης του τυχόν επιβλέντος προστίμου ως «υψηλή παράβαση» ζήτημα της τροποποίησης του εκάστοτε ωραρίου, το οποίο δύναται να αιτηθεί ένας εργαζόμενος οιαδήποτε χρονική στιγμή της ημέρας, όντας όλως έκτακτο και αναπόφευκτο για την εταιρεία, να πιστοποιείται από το αντίγραφο του Ειδικού Βιβλίου που εναπόκειται στον εργαζόμενο να φέρει μαζί του, να συμπληρώνει σε έκτακτες περιστάσεις και να επιδεικνύει στα αρμόδια ελεγκτικά όργανα.

III. Παράβαση αρχής αναλογικότητας και επιείκειας.

Εκτός των ανωτέρω, είναι γνωστό ότι κατά τη διαδικασία έκδοσης δυσμενών διοικητικών πράξεων εφαρμόζεται πάντα η γενική αρχή της

αναλογικότητας, ως ειδικότερη εκδήλωση της αρχής της νομιμότητας της δράσης της Δημόσιας Διοίκησης. Η αρχή της αναλογικότητας αναγνωρίζεται ως συνταγματική αρχή που απορρέει από την έννοια του Κράτους Δικαίου. Ειδικότερα και ενόψει κάθε συγκεκριμένης περίπτωσης, πρέπει η διοίκηση να προβαίνει σε συνεκτίμηση της βαρύτητας της παράβασης και της επιβαλλόμενης κύρωσης, ώστε να αποφεύγονται υπερβολές, πράγμα συνηθισμένο κατά την άσκηση της κυρωτικής αρμοδιότητας (ΣΤΕ 4024/1990). Ο περιορισμός κάποιου ατομικού δικαιώματος πρέπει να είναι μόνο ο αναγκαίος και να συνάπτεται προς τον σκοπό που επιδιώκει ο νόμος. Σε κάθε περίπτωση δηλαδή πρέπει να εφαρμόζεται η αρχή της επιείκειας, ως περαιτέρω έκφραση της αρχής της χρηστής διοίκησης, της προστασίας με άλλα λόγια των δικαιωμάτων των διοικούμενων. Η επιβολή κάποιας αυστηρής διοικητικής κύρωσης επιτρέπεται μόνο εφόσον δεν επαρκούν τα ηπιότερα μέτρα. Προβάδισμα θα πρέπει να έχουν πάντα τα λιγότερα επαχθή για τον διοικούμενο μέτρα, εφόσον με αυτά εξυπηρετείται ο οικείος κάθε φορά σκοπός.

Εξάλλου, στο άρθρο 16 παρ. 3 του ν. 2639/98 ορίζει ότι : «(.....).3. Για την επιβολή των παραπάνω διοικητικών κυρώσεων συνεκτιμώνται η σοβαρότητα της παράβασης, η τυχόν επαναλαμβανόμενη μη συμμόρφωση στις υποδείξεις των αρμοδίων οργάνων, οι παρόμοιες παραβάσεις για τις οποίες έχουν επιβληθεί κυρώσεις στο παρελθόν και ο βαθμός υπαιτιότητας.».

Περαιτέρω, στην παρ. 6 του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, ορίζεται ότι: *«Όταν οι ελεγκτικοί μηχανισμοί του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας (ΣΕΠΕ) και του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ διαπιστώνουν παραβάσεις που αφορούν την αδήλωτη εργασία, την παράνομη απασχόληση αλλοδαπών ή παραβάσεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, ενημερώνουν εγγράφως την αναθέτουσα αρχή. Επίσης, ενημερώνουν εγγράφως την αναθέτουσα αρχή για τις πράξεις επιβολής προστίμου που αφορούν τις ανωτέρω διαπιστωθείσες παραβάσεις. **Η πράξη επιβολής προστίμου στον εργολάβο για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται από τις κείμενες διατάξεις ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας για δεύτερη φορά κατά***

τη διάρκεια λειτουργίας της σύμβασης οδηγεί υποχρεωτικά στην καταγγελία της σύμβασης από την αναθέτουσα αρχή και στην κήρυξη του εργολάβου έκπτωτου.».

Τέλος, στην παρ. 2 του ίδιου άρθρου ορίζεται ότι: «α) Οι πράξεις επιβολής προστίμου που επιβάλλονται σε βάρος εταιρειών παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης καταχωρούνται στο αντίστοιχο «Μητρώο Παραβατών Εταιρειών Παροχής Υπηρεσιών Καθαρισμού ή/και Φύλαξης» που τηρείται στη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας. β) Η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, αμέσως μετά τη λήξη της προθεσμίας υποβολής των προσφορών, να υποβάλει γραπτό αίτημα προς τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για τη χορήγηση πιστοποιητικού, από το οποίο να προκύπτουν όλες οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος εκάστου των υποψήφιων εργολάβων. Το πιστοποιητικό αποστέλλεται στην αναθέτουσα αρχή μέσα σε δεκαπέντε (15) ημέρες από την υποβολή του αιτήματος. Σε περίπτωση άπρακτης παρέλευσης της προθεσμίας, η αναθέτουσα αρχή δικαιούται να προχωρήσει στη σύναψη της σύμβασης. γ) **Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποκλείσει από τη σύναψη της σύμβασης τις υποψήφιες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης λόγω διάπραξης σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος. Ως σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα νοείται ιδίως: αα) Η επιβολή σε βάρος της υποψήφιας εταιρείας, μέσα σε χρονικό διάστημα τριών (3) ετών πριν από τη λήξη της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς, τουλάχιστον δύο (2) πράξεων επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας συνολικού ύψους τουλάχιστον δέκα χιλιάδων (10.000) ευρώ, για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας, καθεμιά από τις οποίες χαρακτηρίζεται ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας κατ' εφαρμογή της υ.α. 2063/Δ1 632/2011 ή οποιασδήποτε διάταξης ρυθμίσει μελλοντικά το περιεχόμενο των παραβάσεων «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, ββ) η κήρυξη ως έκπτωτης της υποψήφιας εταιρείας κατ' εφαρμογή της παραγράφου 7 του παρόντος, μέσα σε χρονικό διάστημα τριών (3) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης**

της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς, γν) η επιβολή της κύρωσης της προσωρινής διακοπής της λειτουργίας συγκεκριμένης παραγωγικής διαδικασίας ή τμήματος ή τμημάτων της επιχείρησης ή εκμετάλλευσης κατ εφαρμογή της παρ. 1B του άρθρου 24 του ν. 3996/2011, μέσα σε χρονικό διάστημα τριών (3) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς.»

Στην προκειμένη περίπτωση, η μη επίδειξη αντιγράφου ή αποσπάσματος από τον εκάστοτε εργαζόμενο των εταιρειών μας στο χώρο εργασίας του Ειδικού Βιβλίου Τροποποίησης Ωραρίου Εργασίας και Υπερωριών συνιστά καταρχήν παράβαση των διατάξεων του άρθρου 14 παρ. 2 του ν.4225/2014 όπως ισχύει με την Υπουργική Απόφαση σε συνδυασμό με την υπ' αριθμ. 27397/122/19-8-2014 ΥΑ όπως αυτή τροποποιήθηκε με την υπ' αριθ. 8422/20/14-3-2014 ΥΑ (ΦΕΚ 701/Β/20-3-2014) και επιφέρει την επιβολή προστίμου κατά δέσμια αρμοδιότητα των ελεγκτικών αρχών.

Ωστόσο, παρατηρείται όπως προ-εκθέσαμε το γεγονός από την ίδια την μη επίδειξη αντιγράφου του υπό κρίση Ειδικού Βιβλίου να πιστοποιείται και η ταυτόχρονη μη καταχώρηση της ενδεχόμενης απρόοπτης και έκτακτης αλλαγής / τροποποίησης ωραρίου εργαζομένου με αποτέλεσμα να επιβάλλεται στην εταιρεία φύλαξης σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 2063/Δ1632/2011 ΥΑ (ΦΕΚ Β266/18.2.2011) όπως αυτή τροποποιήθηκε και ισχύει, η πολύ υψηλή παράβαση της «απασχόλησης κατά ημέρα εργασίας και ωράριο εργασίας διαφορετικό από το εμφανιζόμενο στον πίνακα προσωπικού ή στο πρόγραμμα εργασίας χωρίς προηγούμενη γνωστοποίηση της αλλαγής ή της τροποποίησης του ωραρίου ή του χρόνου εργασίας (άρθρο 16 παρ. 2 και 5 εδ. Β' του ν.2874/2000 όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 68 παρ. 5 του ν.3518/2006 και αντικαταστάθηκε από το άρθρο 10 του ν.3846/2010) και όχι η χαρακτηρισμένη ως «σημαντική» παράβαση της «εκπρόθεσμης κατάθεσης συμπληρωματικού πίνακα προσωπικού και ωρών εργασίας, σε περίπτωση τροποποίησης του ωραρίου ή της οργάνωσης του χρόνου εργασίας (κατ' άρθρο 16 παρ. 5 εδ. Β' του ν.2874/2000)».

Σε κάθε περίπτωση η προγενέστερη ρύθμιση της ΥΠΟΠΑΡ. ΙΑ.13 περ. β' του Ν. 4093/12 (ΔΕΝ 2012 σ. 1393 (1439) υποβολή συμπληρωματικών πινάκων προσωπικού (την ίδια ημέρα ή το αργότερο εντός δύο (2) εργασίμων ημερών από την ημέρα αλλαγής ή τροποποιήσεως) η οποία ούτε αυτή ρητά έχει μέχρι σήμερα καταργηθεί, εξυπηρετούσε πρακτικά πολύ περισσότερο τον σκοπό του νομοθέτη, ενώ παράλληλα εφαρμοζόταν η αρχή της επιείκειας και της αναλογικότητας στην περίπτωση επιβολής τυχόν προστίμων από τις αρμόδιες ελεγκτικές αρχές.

Άλλωστε, σκοπός του νομοθέτη με την εισαγωγή της ρύθμισης, κατά την Αιτιολογική Έκθεση της τροπολογίας επί του σχεδίου νόμου, είναι «η μείωση των διοικητικών βαρών των επιχειρήσεων μέσω της απλοποίησης του τρόπου γνωστοποίησης των τροποποιήσεων του ωραρίου ή της οργάνωσης του χρόνου εργασίας των εργαζομένων και η θωράκιση των ελεγκτικών μηχανισμών στο έργο τους για την καταπολέμηση της παράνομης και αδήλωτης εργασίας», χωρίς ωστόσο σε καμία περίπτωση να προσδοκάται να αποτελέσει το εν λόγω Βιβλίο όχημα καταστρατήγησης των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας κατά των εργοδοτών, οι οποίοι στερούνται της δυνατότητας κατά τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα ορθής εφαρμογής της επίμαχης νεοεισαχθείσας διάταξης.

Η πιστή κατά τη γραμματική ως έχει ερμηνεία της διάταξης καθώς και η κατηγοριοποίηση των παραβάσεων όπως αυτή έχει τροποποιηθεί και ισχύει δυνάμει της υπ' αριθμ. 2063/Δ1632/2011 ΥΑ (ΦΕΚ Β266/18.2.2011) συνεπάγεται περισσότερα προβλήματα από όσα ήθελε ο νομοθέτης να επιλύσει. Για όλους τους ανωτέρω λόγους καθίσταται κατά την άποψη των εταιρειών μας ως μελών της αιτούσας ομοσπονδίας, αναγκαία η τροποποίηση της επίμαχης διάταξης όπως αυτή ερμηνεύθηκε με τις ακόλουθες ΥΑ κατά τρόπο ώστε και να διασφαλίζει τον σκοπό της προστασίας των εργασιακών δικαιωμάτων των εργαζομένων όσο και να μειώσει την αδήλωτη εργασία.

IV. Συγκεκριμένα, με την παρούσα επιστολή μας και για τους διαλαμβανόμενους σε αυτήν αναλυτικά λόγους, αιτούμαστε και

προκρίνουμε τη θεσμοθέτηση δυνατότητας ηλεκτρονικής καταχώρησης μέσω του συστήματος ΕΡΓΑΝΗ της εκάστοτε τροποποίησης ωραρίου εργασίας και υπερωριών όχι πριν την πραγματοποίηση της εργασίας, αλλά αντίθετα κατά τη διάρκεια παροχής της εργασίας την ημεροχρονολογία αλλαγής της και μάλιστα κατά τη διάρκεια εργασίμων ωρών ήτοι μέχρι τουλάχιστον την 18:00 μ.μ. κάθε εργάσιμης ημέρας.

Εξαιρετικά στην περίπτωση που η αλλαγή του ωραρίου λάβει χώρα σε νυκτερινή ώρα εργάσιμης ημέρας ή κατά την ημέρα της Κυριακής, εξαιτίας της μη λειτουργίας της διοικητικής οργάνωσης της εταιρείας, να δίδεται η δυνατότητα καταχώρησης της τροποποίησης του ωραρίου κατά την επόμενη αμέσως εργάσιμη ημέρα. Ενδεικτικά παραθέτουμε το ακόλουθο παράδειγμα: έστω εργαζόμενος που κατά την ημέρα της Δευτέρας θα έπρεπε να βρίσκεται σε εβδομαδιαία ανάπαυση (ρεπό) αιτείται την προηγούμενη ημέρα την Κυριακή να αλλάξει το ωράριό του κατόπιν δικού του προσωπικού κωλύματος και να εργαστεί πρωινή βάρδια 07:00 με 15:00 την επόμενη ημέρα.

Μέχρι σήμερα, η εν λόγω τροποποίηση για να αποφευχθεί η επιβολή προστίμου πρέπει να καταχωρηθεί στο Ειδικό Βιβλίο πριν την πραγματοποίηση της εργασίας του την Δευτέρα στις 07:00 π.μ. που τηρείται στην έδρα της εταιρείας, όσο απομακρυσμένη τοπικά είναι αυτή από το χώρο εργασίας, και να του χορηγηθεί αντίγραφο αυτού για την άμεση επίδειξή του στα αρμόδια ελεγκτικά όργανα.

Ακόμη και αν υποθεθεί ότι η εταιρεία καταχωρεί την τροποποίηση και εφοδιάζει τον εργαζόμενό της με το σχετικό ορθό αντίγραφο του Ειδικού Βιβλίου, επαφίεται στην καλή πίστη του εργαζόμενου της να το επιδείξει και να καλύψει την συντελεσθείσα αλλαγή ωραρίου.

Στην αντίθετη περίπτωση, συνεπάγεται τόσο την επιβολή προστίμου κατά δέσμια αρμοδιότητα του Επιθεωρητή Εργασίας όσο και την επιβολή της υψηλής παράβασης του άρθρου 16 παρ. 2 και 5 εδ. Β' του ν.2874/2000, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

Με την προτεινόμενη εκ μέρους μας ρύθμιση, θα είναι υποχρεωμένη η εταιρεία να καταχωρεί την εν λόγω τροποποίηση που συντελέσθηκε ημέρα Κυριακή την επόμενη εργάσιμη ημέρα ακριβώς, ήτοι τη Δευτέρα και από ώρα 07:00 π.μ. μέχρι και ώρα 15:00μ.μ. που εκτελεί ο εργαζόμενος την πρωινή του βάρδια.

Κατ' αυτόν τον τρόπο και ο σκοπός του νομοθέτη εξυπηρετείται με αποτέλεσμα να αποφεύγεται η αδήλωτη εργασία και η καταστρατήγηση των εργασιακών δικαιωμάτων των εργαζομένων των εταιρειών φύλαξης και ταυτόχρονα επιλύεται εν τοις πράγμασι η δυσχέρεια εφαρμογής του νόμου από την εργοδοτική πλευρά.

Τέλος, και σημαντικότερο όλων, διαφυλάσσονται θέσεις εργασίας μακροπρόθεσμα καθόσον αποφεύγεται η αδικαιολόγητη, ανεπιεικής και συνεχής επιβολή προστίμων χαρακτηρισμένων ως «πολύ υψηλών παραβάσεων» στις εταιρείες φύλαξης που συνεπιφέρει δυνάμει του άρθρου 68 παρ. 6 του ν.3863/2010 (όπως αυτός τροποποιήθηκε με το ν.4144/2013) την **υποχρεωτική καταγγελία της σύμβασης από την αναθέτουσα αρχή και στην κήρυξη του εργολάβου έκπτωτου.**

Στο σημείο αυτό θέτουμε υπόψη σας **και τη σύμφωνη γνώμη της Ομοσπονδίας Υπαλλήλων Προσωπικού Ασφαλείας Ελλάδος (ΟΜ.Υ.Π.Α.Ε.) περί των ανωτέρω**, και δη περί της τροποποίησης του τρόπου καταχώρησης κάθε αλλαγής του ωραρίου των εργαζομένων εντός του 8ώρου εργασίας τους, η οποία μας γνωστοποιήθηκε **με έγγραφο που μας κοινοποίησε στις 6-10-2014 απευθυνόμενο στο Σύνδεσμο Εργοδοτών, με αρ. πρωτ. Ομ/2946/εξ.** Μάλιστα, το αίτημα της ΟΜ.Υ.Π.Α.Ε. εδράζεται σε συναφείς λόγους με τους ανωτέρω εκ μέρους μας εκτιθέμενους και ειδικά προκρίνει την διατήρηση των θέσεων εργασίας, ενώ παράλληλα αναγνωρίζει το δυσχερές της εφαρμογής του Ειδικού Βιβλίου Τροποποίησης Εργασίας και Υπερωριών λόγω της αναπόφευκτης μετατόπισης του βάρους τήρησής του στους εργαζόμενους εκάστοτε εταιρείας.

Η τυχόν επιθυμητή εκ μέρους του αρμόδιου Υπουργείου εισροή χρημάτων εξαιτίας της επιβολής προστίμων από τα αρμόδια ελεγκτικά

όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας δύναται να πραγματοποιηθεί με την επιβολή προστίμων για ουσιαστικές παραβάσεις και όχι για τυπικές παραβάσεις που δεν είναι εν τοις πράγμασι εφικτό να εφαρμοστούν από την εργοδοτική πλευρά.

Παρακαλούμε όπως λάβετε υπόψη τις ανωτέρω θέσεις μας που αποσκοπούν στην διασφάλιση των θέσεων εργασίας και της δυναμικής και περαιτέρω εύρυθμης λειτουργίας των εταιρειών φύλαξης που εκπροσωπούμε.

Με εκτίμηση,

Το Προσωρινό διοικητικό συμβούλιο της ομοσπονδίας με την
επωνυμία «**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΟΜΟΣΠΟΝΔΙΑ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ**»

