

Αθήνα 17/10/2017

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

ΘΕΜΑ: Διευκρινίσεις ως προς την εφαρμογή του άρθρου 37 του Ν. 4488/2017.

Ερώτηση:

Εταιρεία-Μέλος υπέβαλε το ακόλουθο ερώτημα:

«Σύμφωνα με το άρθρο 37 του Ν.4488/2017 καθορίστηκε υποχρεωτική η ηλεκτρονική αναγγελία στο ΟΠΣ-ΣΕΠΕ της πρόσληψης του οικοδομοτεχνικού προσωπικού πριν την έναρξη κάθε ημερήσιας απασχόλησης από τον εργοδότη που εκτελεί οικοδομική εργασία ή τεχνικό έργο.

Τα ερωτήματα που θέλω να σας υποβάλλω είναι τα κάτωθι:

1) Στις ΑΠΔ που θα υποβάλλουμε τέλος Οκτωβρίου για το μήνα Σεπτέμβριο, το προσωπικό του εκάστοτε οικοδομοτεχνικού έργου μετά την εφαρμογή του νόμου δηλαδή από 13/09/2017 θα πρέπει να έχει προσληφθεί με τις αντίστοιχες διαδικασίες στο ΣΕΠΕ και με ποιο τρόπο όταν τα έργα της εταιρείας είναι παραπάνω από ένα; Βλέπει το ΣΕΠΕ τις εγκαταστάσεις από τη ΔΟΥ των εργοταξίων; και αν έχουν δηλωθεί; Στην εικόνα της εταιρείας μου δεν εμφανίζονται οι εγκαταστάσεις διότι τα εργοτάξια δεν είναι υποκαταστήματα. Θα πρέπει οικοδομοτεχνικό προσωπικό να αναγγελθεί για την έδρα της εταιρείας;

2) Οι κοινοπραξίες που έχουν συνήθως τα γραφεία κάποιου από τα κοινοπρακτούντα μέλη ως έδρα και εγκατάσταση το εργοτάξιο, στη πράξη πώς θα γίνουν οι προσλήψεις του οικοδομοτεχνικού προσωπικού εφ' όσον βλέπει μόνο την έδρα το ΣΕΠΕ; Υπάρχουν και παραπάνω φυσικά εργοτάξια σε μια εταιρεία - κοινοπραξία.

3) Όταν γίνεται μετακίνηση του οικοδομοτεχνικού προσωπικού από εργοτάξιο σε εργοτάξιο του ίδιου νομικού προσώπου - εργοδότη, η αλλαγή αυτή θα πρέπει να αναρτηθεί;

4) Είναι υποχρεωτικές οι παραπάνω διαδικασίες εφόσον η σύμβαση του εργάτη δεν μεταβάλλεται ως προς το ωράριο και τις αποδοχές;»

Απάντηση:

Αγαπητοί Κύριοι,

όπως αναφέρει ο Ν.4488/2017 στο άρθρο 37, αλλά και όπως αναφέρουμε και στο από 18/9/2017 Ενημερωτικό μας Σημείωμα, που έχει αναρτηθεί στην ιστοσελίδα του Συνδέσμου, η εφαρμογή της διάταξης αρχίζει από την έκδοση απόφασης του Υπουργού Εργασίας, με την οποία θα καθορίζεται η διαδικασία της αναγγελίας, τα στοιχεία που περιλαμβάνει, καθώς και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή της.

Επειδή μέχρι σήμερα δεν έχει εκδοθεί η σχετική Υπουργική Απόφαση δεν μπορούμε να σας δώσουμε τις πληροφορίες που ζητάτε.

Πάντως ερμηνεύοντας τις εν λόγω διατάξεις, έχουμε, **με κάθε επιφύλαξη**, τις παρακάτω παρατηρήσεις:

1) Ως Εργοδότης για την εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 37, του Ν.4488/17 θεωρείται ο εργολάβος και ο υπερεργολάβος που έχουν αναλάβει την εκτέλεση της οικοδομικής εργασίας ή του τεχνικού έργου. Ενώ όπως γνωρίζουμε στα Δημόσια Έργα και όσον αφορά τον ΕΦΚΑ (τέως ΙΚΑ) των οικοδομοτεχνικών έργων,

Εργοδότης, με την έννοια του υπευθύνου της απόδοσης των ασφαλιστικών εισφορών, θεωρείται ο Ανάδοχος του Έργου, στα δε Ιδιωτικά Έργα ο Κύριος του Έργου.

Επομένως εάν θα υπάρχει διασταύρωση στοιχείων ΑΠΔ και ΟΠΣ-ΣΕΠΕ, θα πρέπει να περιλαμβάνονται και τα ανωτέρω στοιχεία.

2) Το άρθρο 37, απλά αναφέρει ότι ο φερόμενος Εργοδότης που εκτελεί οικοδομική εργασία ή τεχνικό έργο, υποχρεούται να αναγγέλλει ηλεκτρονικά στο Ολοκληρωμένο Πληροφοριακό Σύστημα του ΣΕΠΕ (ΟΠΣ-ΣΕΠΕ) το απασχολούμενο προσωπικό, **πριν από την έναρξη κάθε ημερήσιας απασχόλησης**. Δεν αναφέρει πουθενά για θέματα εργοταξίων, πρόσληψης κλπ.

3) Επειδή η εφαρμογή του παραπάνω άρθρου έρχεται σε αντικατάσταση του άρθρου 33 του Ν.1836/1989 που προέβλεπε την υποχρέωση τήρησης επί τόπου των έργων, σε καθημερινή βάση του Βιβλίου Ημερήσιων Δελτίων Απασχολούμενου Προσωπικού, στο οποίο αναγράφονται κατά περίπτωση, υποχρεωτικά τα στοιχεία του οικοδομικού/τεχνικού έργου τα στοιχεία του ιδιοκτήτη του έργου, τα στοιχεία του εργολάβου η/και του/των υπεργολάβων και τα στοιχεία των στεγασμένων επιχειρήσεων, πολύ πιθανόν να περιλαμβάνει τα εν λόγω στοιχεία **και να απαιτεί καθημερινή ενημέρωση**.

Από τα παραπάνω, προκύπτει δυστυχώς ότι θα πρέπει να αναμένετε την προβλεπόμενη Υπουργική Απόφαση.

Παραεμπιπτόντως, θα θέλαμε να σας επισημάνουμε όσον αφορά τα υποκαταστήματα και εργοτάξια:

1. Τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 9 του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (Π.Δ. 186/92), σύμφωνα με τις οποίες υποκατάστημα είναι οποιαδήποτε εκτός της έδρας της επιχείρησης επαγγελματική εγκατάσταση του επιτηδευματία, στην οποία ενεργείται παραγωγική ή συναλλακτική δραστηριότητα, ανεξάρτητα εάν αυτή διενεργείται κατ'εντολή της έδρας ή άλλου υποκαταστήματος σε εκτέλεση σχετικών συμβάσεων.

2. Την παράγραφο 9.1 της εγκυκλίου 3/1992 με την οποία ερμηνεύτηκαν οι διατάξεις του Κ.Β.Σ., στην οποία διευκρινίζεται ότι ως υποκατάστημα θεωρείται μεταξύ άλλων και το εργοτάξιο της επιχείρησης.

3. Την περίπτωση δ, της παραγράφου 1, του άρθρου 31, του Ν.3986/11, όπως συμπληρώθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 12 του Ν. 4484/2017 και αναφέρει:

δ) Ως υποκατάστημα, για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος άρθρου, νοείται κάθε επαγγελματική εγκατάσταση του επιτηδευματία στην ημεδαπή, εκτός της έδρας της επιχείρησης, στην οποία ενεργείται παραγωγική ή συναλλακτική δραστηριότητα. Δεν λογίζονται ως υποκαταστήματα, για την επιβολή του τέλους επιτηδεύματος, οι προσωρινοί εκθεσιακοί χώροι και οι πρόσκαιρες επαγγελματικές εγκαταστάσεις, που λειτουργούν για χρονικό διάστημα μέχρι τριάντα (30) ημέρες, οι επαγγελματικές εγκαταστάσεις που στεγάζονται σε διαφορετικούς ορόφους, συνεχόμενους ή μη, του ίδιου κτιριακού συγκροτήματος, οι εγκαταστάσεις τουριστικών καταλυμάτων εντός παραδοσιακών κτισμάτων, σύμφωνα με το π.δ. 33/1979 (Α' 10), που λειτουργούν σε ξεχωριστά κτίρια, αλλά με ενιαία άδεια λειτουργίας, η οποία εντάσσεται ως ενιαία εγκατάσταση στην ίδια τουριστική μονάδα, καθώς και οι αγροτικές εκμεταλλεύσεις της περίπτωσης δ' της παρ. 1 του άρθρου 2 του Ν. 3874/2010 (Α' 151), όπως ισχύει.

Με εκτίμηση

Σταύρος Γιαννίρης