



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Αθήναι, 26-11-2015

Αριθμός ατομικής γνωμοδοτήσεως 278/2015

Ερώτημα υπ' αριθμ. πρωτ. Γ51/32/2015 Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. / διευθύνσεως διοικητικού προσωπικού.

Περίληψις ερωτήματος: Σε ποιές ενέργειες οφείλει να προβή η υπηρεσία διά να εκτελέση δικαστικές αποφάσεις με τις οποίες α) ανεγνωρίσθη ότι οι ενάγουσες συνδέονται με το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. διά συμβάσεων εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου και β) υπεχρέωθη το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. να αποδέχεται την εργασία τους.

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟΝ

Διά του ανωτέρω εγγράφου και των συνημμένων του δίδεται το εξής ιστορικόν:

Επί αγωγών των πρώην εκπαιδευομένων εις το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. με προγράμματα «στέιτζ» (stage) του Ο.Α.Ε.Δ. 1) Α.Κ., 2) Ν.Κ., 3) Μ.Κ., 4) Θ.Δ., 5) Γ.Κ. και 6) Σ.Κ. εξεδόθησαν οι υπ' αριθμ. α) 166/2013 και β) 2725/2014 οριστικές αποφάσεις του μονομελούς πρωτοδικείου Αθηνών (τμήματος εργατικών διαφορών) με τις οποίες ανεγνωρίσθη ότι οι ενάγουσες συνδέονται με το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. διά συμβάσεων εξηρημένης εργασίας αορίστου χρόνου. Από τα συνημμένα εις το έγγραφον 1) πιστοποιητικά του πρωτοδικείου Αθηνών [περί μη ασκήσεως ενδίκων μέσων (τακτικών ή εκτάκτων) κατά των ως άνω αποφάσεων] και 2) βεβαιώσεις του πληρεξουσίου του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. δικηγόρου προκύπτει ότι οι αποφάσεις έχουν καταστή αμετάκλητες, καλείται δε η υπηρεσία από τον εν λόγω δικηγόρον να συμμορφωθή προς αυτές. Σημειωτέον ότι οι ενάγουσες δεν απασχολούνται σήμερα στο Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. δυνάμει προσωρινώς εκτελεστών δικαστικών αποφάσεων. Εν όψει τούτων η υπηρεσία προβληματίζεται και θέτει το άνωθι ερώτημα.

II. ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ

Η υποχρέωση της Διοικήσεως να συμμορφώνεται προς τις δικαστικές αποφάσεις πηγάζει από το Σύνταγμα (Σ..) και τον νόμον (ν.) 3068/2002. Στην παράγραφο (π.) 5 του άρθρου (άρ.) 95 του Σ. ορίζεται ότι: «Η διοίκηση έχει υποχρέωση να συμμορφώνεται προς τις δικαστικές αποφάσεις. Η παράβαση της υποχρέωσης αυτής γεννά ευθύνη για κάθε αρμόδιο όργανο, ως νόμος ορίζει. Νόμος ορίζει τα αναγκαία μέτρα για τη

διασφάλιση της συμμόρφωσης της διοίκησης.» Κατ' εφαρμογήν της ανωτέρω συνταγματικής διατάξεως εκδόθηκε ο ν. 3068/2002, στο άρ. 1 του οποίου ορίζεται ότι «... τα λοιπά νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου έχουν υποχρέωση να συμμορφώνονται χωρίς καθυστέρηση προς τις δικαστικές αποφάσεις και να προβαίνουν σε όλες τις ενέργειες που επιβάλλονται για την εκπλήρωση της υποχρέωσης αυτής και για την εκτέλεση των αποφάσεων. Δικαστικές αποφάσεις κατά την έννοια του προηγούμενου εδαφίου είναι όλες οι αποφάσεις των ... πολιτικών ... δικαστηρίων που παράγουν υποχρέωση συμμόρφωσης ή είναι εκτελεστές κατά τις οικείες δικονομικές διατάξεις και τους όρους που κάθε απόφαση τάσσει ... ». Στην π. 2 του άρ. 103 του Σ. ορίζεται ότι «Κανένας δεν μπορεί να διοριστεί υπάλληλος σε οργανική θέση που δεν είναι νομοθετημένη...». Η διάταξη αυτή, σύμφωνα με την π. 6 του άρ. 103 του Σ., έχει εφαρμογή και στο προσωπικό των ν.π.δ.δ.. Στον ν. 4024 (Α' 226/27-10-2011) ορίζεται ότι: Άρ. 34. «2. Καταργούνται οι κενές, κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, θέσεις εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου ... στα Ν.Π.Δ.Δ.», ενώ στο άρ. 43 (του αμέσως άνωθι ν.) ότι «η ισχύς του παρόντος νόμου αρχίζει από τη δημοσίευσή του στην εφημερίδα της Κυβερνήσεως ... ». Ο ν. 3801 (Α' 163/2009) ορίζει ότι: Άρ. 12: 1. Οι κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος υπηρετούντες με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου (ι.δ.α.χ.) υπάλληλοι κατατάσσονται με πράξη του προϊσταμένου της αρμόδιας υπηρεσίας προσωπικού / διοικητικού του φορέα τους στους βαθμούς της εκπαιδευτικής των βαθμίδας σύμφωνα με α) την κλίμακα βαθμών, β) τον αντίστοιχο εισαγωγικό βαθμό όπως ορίζεται στο άρ. 2 και γ) το χρόνο εξέλιξης, όπως ορίζεται στο άρ. 3 του παρόντος. 2. Για την κατάταξη σύμφωνα με την προηγούμενη παράγραφο λαμβάνεται υπόψιν ο συνολικός χρόνος υπηρεσίας του υπαλλήλου, ο οποίος έχει διανυθεί με σχέση εργασίας ιδιωτικού ή δημοσίου δικαίου σε ... ΝΠΔΔ 3. Το προσωπικό ... των Ν.Π.Δ.Δ ... το οποίο υπηρετεί κατά τη δημοσίευση του παρόντος με σχέση εργασίας ι.δ.α.χ. εκτός οργανικών θέσεων κατατάσσεται αυτοδικαίως σε κενές οργανικές θέσεις με την ίδια σχέση εργασίας, ίδιας εκπαιδευτικής βαθμίδας και ειδικότητας με αυτήν που ανήκει κατά την ημερομηνία δημοσίευσης του παρόντος. Για την κατάταξη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην π. αυτήν, εκδίδεται διαπιστωτική πράξη του αρμοδίου οργάνου. 4. Εάν δεν υπάρχουν κενές οργανικές θέσεις, συνιστώνται με την πράξη κατάταξης οι αντίστοιχες προσωποπαγείς θέσεις οι οποίες και καταργούνται με την καθ' οιονδήποτε τρόπον αποχώρηση αυτών που τις κατέχουν. Στο κατατασσόμενο με τις διατάξεις του παρόντος νόμου προσωπικό εφαρμόζονται οι διατάξεις του κεφαλαίου Β' του π.δ. 410/1988, όπως κάθε φορά ισχύουν. Άρ. 65. Η ισχύς του ν. αυτού αρχίζει από τη δημοσίευσή του στην εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

ΙΙΙ. ΥΠΑΓΩΓΗ - ΠΟΡΙΣΜΑ

Εν προκειμένω από το δεδिकाσμένον των υπ' αριθμ. 166/2013 και 2725/2014 αποφάσεων του μονομελούς πρωτοδικείου Αθηνών - του λοιπού, χάριν συντομίας, αποφάσεων - οι οποίες έχουν καταστή αμετάκλητες, ανακύπτει υποχρέωσις του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. να απασχολή τις ενάγουσες με σχέσιν εργασίας ι.δ.α.χ.. Η υπό του δικαστηρίου εσφαλμένη εφαρμογή των κανόνων δικαίου που διέπουν τις ανωτέρω έννομες σχέσεις - εν όψει του ότι το άρ. 103 (π. 8) του (αναθεωρημένου) Σ. απαγορεύει την μετατροπήν των συμβάσεων ιδιωτικού δικαίου στο ελληνικό δημόσιο και στον ευρύτερο δημόσιο τομέα σε αορίστου χρόνου ακόμη και όταν οι εργαζόμενοι απασχολούνται δια την κάλυψιν παγίων και διαρκών αναγκών (Ολ. Α.Π. 19/2007 & 20/2007) - δεν συνεπάγεται έλλειψιν νομίμου υποστάσεως των αποφάσεων και δεν επιτρέπεται να επιδιωχθή με αγωγήν ή ένστασιν κατά το άρ. 313 π. 1 περίπτωσιν β' κ.πολ.δ. η αναγνώρισις της ανυπαρξίας των (αποφάσεων) λόγω ελλείψεως δικαιοδοσίας των πολιτικών δικαστηρίων, αφού εξεδόθησαν προς επίλυσιν διαφορών ιδιωτικού δικαίου επί αγωγών που ησκήθησαν κατά τις διατάξεις του κ.πολ.δ. και θεμελιώνονται στις διατάξεις που διέπουν τις σχέσεις εργασίας ιδιωτικού δικαίου. Επομένως αι αποφάσεις εξεδόθησαν εις το πλαίσιο της δικαιοδοσίας των πολιτικών δικαστηρίων η οποία δεν αμφισβητείται ούτε από τις άνωθι αποφάσεις του Α.Π.. Εξ άλλου το ελεγκτικόν συνέδριον [το οποίον αρχικώς, με τα πρακτικά της 22ας γενικής συνεδριάσεως της ολομελείας του από 8-11-2006, είχε κρίνει ότι απόφασις μονομελούς πρωτοδικείου δεχομένη ότι συμβάσεις εργασίας ωρισμένου χρόνου μετατρέπονται εις ενιαίαν σύμβασιν αορίστου χρόνου δεν έχει ισχύν δεδिकाσμένου και είναι ανίσχυρος (ανυπόστατος) λόγω υπερβάσεως της δικαιοδοσίας των πολιτικών δικαστηρίων, εν συνεχεία] με τα πρακτικά της 3^{ης} γενικής συνεδριάσεως της ολομελείας του από 17-2-2010 κατέληξεν ότι τελεσίδικοι αποφάσεις πολιτικών δικαστηρίων αποφηνάμεναι περί του αν συγκεκριμέναι σχέσεις εργασίας απασχολουμένων εις το ελληνικό δημόσιο και στον ευρύτερο δημόσιο τομέα είναι ωρισμένης ή αορίστου διάρκειας εξεδόθησαν εντός της δικαιοδοσίας των και ως εκ τούτου παράγουν δεδिकाσμένον και εκτελεστότητα και υποχρεώνουν την Διοίκησιν εις συμμόρφωσιν (Ν.Σ.Κ. 85/2012). Η Διοίκησις, η οποία εν προκειμένω υπήρξε διάδικος, οφείλει να προβή στις αναγκαίαις διά την συμμόρφωσιν της προς τις αποφάσεις ενέργειαις τής αρμοδιότητός της και δη, εν όψει, αφενός του κανόνος των διατάξεων των π. 2 και 6 του άρ. 103 του Σ., που επιβάλλει την νομοθετικήν πρόβλεψιν οργανικών

θέσεων δια την κάλυψιν των παγίων και διαρκών αναγκών των ν.π.δ.δ. και αφ' ετέρου της δεσμευτικότητος των αποφάσεων και της υποχρεώσεως συμμορφώσεως προς αυτά, να συστήση προσωποπαγείς οργανικές θέσεις εργασίας ι.δ.α.χ. καλυφθησομένης από τας εναγουσας (Ν.Σ.Κ. 119/2015, 570/2012, 85/2012, 210/2010 πρβλ. Ν.Σ.Κ. 279/2010 εις ιστοσελίδα www.nsk.gov.gr και Π.Ε. Σ.τ.Ε. 212/2007), αφού οι τυχόν κενές κατά την έναρξιν ισχύος του ν. 4024 (27-10-2011) θέσεις εργαζομένων με σχέσιν εργασίας ι.δ.α.χ. στο Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. κατηργήθησαν δυνάμει του άρ. 34 (π. 2) του ν. 4024 (Ν.Σ.Κ. 85/2012). Δι' αυτήν την σύστασιν θέσεων απαιτείται διάταξις τυπικού νόμου δι' ης είτε θα συνιστώνται αι εν λόγω θέσεις εις το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ., είτε θα παρέχεται ειδική εξουσιοδότησις δια την κανονιστικήν ρύθμισιν του θέματος υπό τους όρους του άρ. 43 (π. 2) του Σ., εφ' όσον η σύστασις των νέων θέσεων είναι υποχρεωτική διά την Διοίκησιν προκειμένου να συμμορφωθή προς τας αποφάσεις (Ν.Σ.Κ. 85/2012). Η σύστασις των οργανικών αυτών θέσεων δύναται να επιτευχθή και κατά τας διατάξεις των π. 3 και 4 του άρ. 12 του ν. 3801/2009 ειδικώς ως προς τας εκ των εναγουσών 1) Α.Κ., 2) Ν.Κ., 3) Μ.Κ. και 4) Γ.Κ., αφού αυτά, ως εγένετο δεκτόν διά των αποφάσεων, συνεδέοντο με το (εναγόμενον) Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. στις 4-9-2009 με συμβάσεις εργασίας ι.δ.α.χ. και επομένως, αφού κατά την δημοσίευσιν του ν. 3801 (4-9-2009) υπηρέτουν με αντίστοιχον σχέσιν εκτός οργανικών θέσεων, είναι δυνατή η σύστασις (δυνάμει των εκτεθεισών διατάξεων του ν. 3801) αντιστοιχών προσωποπαγών οργανικών θέσεων με την πράξιν κατατάξεως των εναγουσών σε αυτές (Ν.Σ.Κ. 418/2010 & 85/2012) εκδοθησομένην κατά τα ακόλουθα, εφ' όσον δε αι οργανικαί θέσεις συσταθούν τοιουτοτρόπως, θα καταργηθούν με την εξ αυτών καθ' οιονδήποτε τρόπον αποχώρησιν των καταταγησομένων εις αυτάς κατά τα οριζόμενα στην π. 4 του άρ. 12 του ν. 3801 (Ν.Σ.Κ. 85/2012). Μετά από την κατά τα ανωτέρω σύστασιν οργανικών θέσεων εργασίας ι.δ.α.χ. πρέπει, επί τω τέλει συμμορφώσεως του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. προς τας αποφάσεις και διά την εκτέλεσιν των, να εκδοθή υπό του αρμοδίου διά την πρόσληψιν οργάνου πράξις κατατάξεως τών εναγουσών στις οργανικές θέσεις που θα έχουν συσταθή, η οποία (πράξις) δεν απαιτείται να δημοσιευθή στην εφημερίδα της Κυβερνήσεως (Ν.Σ.Κ. 85/2012). Ειδικώτερον, αφού το δικαστήριον ανεγνώρισεν ότι - όλα ανεξαιρέτως - αι ενάγουσαι (και όχι μόνον αι Α.Κ., Ν.Κ., Μ.Κ. και Γ.Κ.) συνεδέοντο μετά τού εναγομένου δι' ισχυουσών συμβάσεων εξηρημένης εργασίας ι.δ.α.χ., δεν υφίσταται πρωτογενές στοιχείον δημιουργίας εργασιακής

σχέσεως και δεν συντρέχει περίπτωσης προσλήψεως των εναγουσών δι' εκδόσεως πράξεως (συστατικής τής σχέσεως εργασίας), αλλά (συντρέχει) περίπτωσης κατατάξεως των εις τας οργανικάς θέσεις αι οποίαι θα συσταθούν προκειμένου να καλυφθούν αι υπό του δικαστηρίου διαπιστωθείσαι πάγια και διαρκείς ανάγκαι (Ν.Σ.Κ. 85/2012). Περίπτωσης εφαρμογής των διατάξεων των α) Π.Υ.Σ. 33/2006 (περί αναστολής προσλήψεων) και β) άρ. 11 του ν. 3833/2010 (περί περιορισμού προσλήψεων) δεν συντρέχει, επειδή δεν πρόκειται περί προσλήψεως (κατά την έννοιαν αυτών των διατάξεων) αλλά περί συμμορφώσεως προς δικαστικάς αποφάσεις (Ν.Σ.Κ. 85/2012).

IV. ΑΠΑΝΤΗΣΙΣ

Εν όψει τούτων, το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. οφείλει να απασχολή με σχέσιν εργασίας ι.δ.α.χ. όλας (ανεξαιρέτως) τας εναγούσας (υπέρ των οποίων εξεδόθησαν αι αποφάσεις), αφού προηγουμένως συσταθούν αντίστοιχοι προσωποπαγείς οργανικάι θέσεις και εκδοθούν πράξεις κατατάξεως όλων τών εναγουσών εις αυτάς τας θέσεις.-

Ο πρόεδρος του Ν.Σ.Κ.
Αντώνης Παπαγεωργίου

