



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός γνωμοδότησης 238/2016
ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΣΤ' ΤΜΗΜΑΤΟΣ
Συνεδρίαση τής 28^{ης} Σεπτεμβρίου 2016

Σύνθεση :

Πρόεδρος: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Γ. Χαλκιάς, Αντιπρόεδρος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους

Μέλη: Παρασκευάς Βαρελάς, Γεώργιος Κανελλόπουλος, Βασιλική Τύρου, Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης, Γεώργιος Ανδρέου, Νομικοί Σύμβουλοι τού Κράτους

Εισηγητής: Αντώνης Παπαγεωργίου, Πάρεδρος ΝΣΚ (γνώμη χωρίς ψήφο)

Αριθμός πρωτοκόλλου ερωτήματος: Γ51/36/2015 Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. / Διοίκηση / Γ. Δ/ση Δ/κών Υπηρεσιών, Δ/ση Διοικητικού Προσωπικού / Τμήμα: Κατάστασης Προσωπικού, συμπληρωθέν με το υπ' αριθμ. πρωτ. Γ51/15/2016 έγγραφο της ίδιας υπηρεσίας.

Περίληψη ερωτήματος: Από ποιο πειθαρχικό καθεστώς διέπεται ο Ν.Φ., του οποίου τις υπηρεσίες αποδέχεται το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. δυνάμει της κηρυχθείσης προσωρινώς εκτελεστής υπ' αριθμ. 3286/2013 αποφάσεως του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αθηνών (Μ.Π.Αθ.).

Ιστορικό

Από τα έγγραφα της ερωτώσης υπηρεσίας και τα συνοδεύοντα αυτά στοιχεία του φακέλου, προκύπτει το ακόλουθο πραγματικό:

1.Ο Ν.Φ. απασχολήθηκε σε τοπικό υποκατάστημα του Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ. δυνάμει συμβάσεων στα πλαίσια προγραμμάτων «stage» του Ο.Α.Ε.Δ. από 10-10-2005 έως 9-7-2008 και από 26-8-2008 έως 25-3-2010, έκτοτε δε, παραμένει συνεχώς απασχολούμενος στο Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ. δυνάμει δικαστικών αποφάσεων.

2. Ειδικότερα, με την απόφαση 731/2010 του ΜΠ.Αθήνας (διαδικασίας ασφαλιστικών μέτρων) διατάχθηκε το Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ. να αποδέχεται προσωρινά τις προσηκόντως προσφερόμενες υπηρεσίες, μεταξύ άλλων και του Ν.Φ., ενώ με την απόφαση με αριθμό 3286/2013 του ΜΠ.Αθήνας (τμήματος εργατικών διαφορών) - επί αγωγής μεταξύ άλλων και του Ν.Φ. - α) αναγνωρίστηκε ότι ο Ν.Φ. συνδέεται με το εναγόμενο Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ. με την έννομη σχέση της σύμβασης εξηρημένης εργασίας αορίστου χρόνου, ακυρώθηκε η υπό του Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ. καταγγελία της ως άνωθι σύμβασης και υποχρεώθηκε το Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ. «να αποδέχεται τις προσηκόντως προσφερόμενες υπηρεσίες» του Ν.Φ. και να τον «απασχολεί στη θέση, την ειδικότητα και με τις αποδοχές που αντιστοιχούν εκ του νόμου με αυτή την υπηρεσιακή ένταξη και εξέλιξη, λαμβανομένων υπόψη και των λοιπών τυπικών προσόντων, κηρύχθηκε δε προσωρινά εκτελεστή η ως άνω καταψηφιστική διάταξη της απόφασης..

3. Επειδή όμως, ο Ν.Φ. α) έχει υποπέσει σε πειθαρχικά παραπτώματα – άρνηση εκτέλεσης υπηρεσίας και αναξιοπρεπή/ανάρμοστη συμπεριφορά εντός υπηρεσίας κ.λπ. - αλλά β) «δεν ανήκει στο τακτικό (μόνιμο ή ι.δ.α.χ.) προσωπικό, ούτε έχει συνάψει σύμβαση εργασίας αορίστου χρόνου» με το Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ., η Υπηρεσία προβληματίζεται περί των εφαρμοστέων πειθαρχικών διατάξεων και απηύθυνε το ερώτημα, επί του οποίου εξεδόθησαν δύο ατομικές γνωμοδοτήσεις με αριθμούς 25/2016 και 159/2016 του Γραφείου ΝΣΚ στο Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ..

4. Με την ατομική Γνωμοδότηση 25/2016, έγινε δεκτό ότι ο Ν.Φ. «ο οποίος απασχολείται στο Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ. δυνάμει δικαστικών αποφάσεων θα απασχολείται με το ίδιο καθεστώς που απασχολείτο πριν τη λήξη του προγράμματος εργασιακής εμπειρίας ανέργων και θα υπάγεται στο πειθαρχικό δίκαιο στο οποίο υπαγόταν και πριν τη λήξη του προγράμματος εργασιακής εμπειρίας.» και με την ατομική Γνωμοδότηση 159/2016 ότι «ο Ν.Φ. ο οποίος απασχολείται στο Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ. σε εφαρμογή προσωρινά εκτελεστών δικαστικών αποφάσεων και δεδομένου ότι δεν έχει υπογράψει σύμβαση εργασιακής σχέσης με το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ., θα διέπεται κατά τα ανωτέρω από τις σχετικές διατάξεις του Α.Κ. (άρθρ. 652 Α.Κ.). Ακολούθως με την πράξη με αριθμό 222/4-7-2016, ο Πρόεδρος του ΝΣΚ, παρέπεμψε την υπόθεση στο αρμόδιο Τμήμα ΝΣΚ.

Νομοθετικό πλαίσιο

5. Τα άρθρα του Συντάγματος 4 παρ. 1, 94 παρ.4 εδ.γ., 95 παρ.5 και 103 παρ. 2 ορίζουν τα ακόλουθα:

«Άρθρο 4: 1. Οι Έλληνες είναι ίσοι ενώπιον του νόμου.

Άρθρο 94, παρ. 4, εδ. γ'. Οι δικαστικές αποφάσεις εκτελούνται αναγκαστικά και κατά ... των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου ως νόμος ορίζει.

Άρθρο 95, παρ. 5. Η διοίκηση έχει υποχρέωση να συμμορφώνεται προς τις δικαστικές αποφάσεις. Νόμος ορίζει τα αναγκαία μέτρα για τη διασφάλιση της συμμόρφωσης της διοίκησης.

Άρθρο 103: 2. Κανένας δεν μπορεί να διορισθεί υπάλληλος σε οργανική θέση που δεν είναι νομοθετημένη.... 6. Οι διατάξεις των προηγούμενων παραγράφων έχουν εφαρμογή ... και στους υπαλλήλους των λοιπών νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου.».

6. Τα άρθρα 321, 324, και 904 του Κ.Πολ.Δ. ορίζουν τα εξής:

«Άρθρο 321: Όσες οριστικές αποφάσεις των πολιτικών δικαστηρίων δεν μπορούν να προσβληθούν με ανακοπή ερημοδικίας και έφεση είναι τελεσίδικες και αποτελούν δεδικασμένο.

Άρθρο 324. Δεδικασμένο υπάρχει μεταξύ των ιδίων προσώπων με την ιδίαν ιδιότητα μόνο διά το κριθέν δικαίωμα και εφ' όσον πρόκειται για το ίδιον αντικείμενο και την ιδίαν ιστορική και νομικήν αιτία.

Άρθρο 904: 1. Αναγκαστική εκτέλεση μπορεί να γίνει μόνο βάσει εκτελεστού τίτλου. 2. Εκτελεστοί τίτλοι είναι α) ... οι αποφάσεις κάθε ελληνικού δικαστηρίου που κηρύχθηκαν προσωρινά εκτελεστές. ...»

7. Τα άρθρα 36-43, και 45 του ΠΔ 410/1988 (Α' 191): «Κώδικας του προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου του Δημοσίου, των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοικήσεως και των λοιπών Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου», προβλέπουν τα ακόλουθα:

«Άρθρο 36 (Υπηρεσιακά Συμβούλια): 1. Οπου στις διατάξεις του Κεφαλαίου αυτού προβλέπεται κρίση συμβουλίων, αρμόδια είναι τα υπηρεσιακά συμβούλια του μόνιμου προσωπικού της οικείας υπηρεσίας

Πειθαρχικό Δίκαιο:

Άρθρο 37 (έννοια πειθαρχικού αδικήματος): 1. Κάθε παράβαση των καθηκόντων του προσληφθέντος, με υπαίτια πράξη ή παράλειψη, που μπορεί να καταλογισθεί, αποτελεί πειθαρχικό αδίκημα. 2. Το κατά την έννοια της

προηγούμενης παραγράφου καθήκον προσδιορίζεται τόσο από τις διατάξεις, εγκυκλίου, οδηγίες και διαταγές που αφορούν στην υπηρεσία του προσλαμβανόμενου όσο και από τη διαγωγή που οφείλει να τηρεί, εξαιτίας της θέσης του, μέσα και έξω από την υπηρεσία.

Άρθρο 38 (πειθαρχικά αδικήματα): 1. Μεταξύ των πειθαρχικών αδικημάτων περιλαμβάνονται ιδίως: θ) Η αναξιοπρεπής διαγωγή μέσα στην υπηρεσία ιβ) Η μη αρμόζουσα συμπεριφορά προς τους πολίτες, τους προϊσταμένους και λοιπούς υπαλλήλους. ... ιστ) Η άρνηση ... εκτέλεσης υπηρεσίας. ...

Άρθρο 39 (πειθαρχικές ποινές): 1. Πειθαρχικές ποινές είναι : α) Έγγραφη επίπληξη, β) Πρόστιμο μέχρι τις αποδοχές ενός μήνα.

2. Πειθαρχική ποινή επιβάλλεται εφόσον δεν δικαιολογείται καταγγελία της σύμβασης εργασίας για σπουδαίο λόγο. 3. Το πρόστιμο αποτελεί έσοδο του οικείου οργανισμού τοπικής αυτοδιοίκησης.

Άρθρο 40 (πειθαρχικές δικαιοδοσίες): Πειθαρχική δικαιοδοσία ασκούν: α) Οι πειθαρχικώς προϊστάμενοι. β) Τα πειθαρχικά συμβούλια.

Άρθρο 41 (πειθαρχικώς προϊστάμενοι): 3. Πειθαρχικώς προϊστάμενοι των προσλαμβανόμενων από νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου είναι: α) Ο διοικητής, ο υποδιοικητής, ο γενικός γραμματέας, νομικού προσώπου που μετέχει στη διοίκηση καθώς και ο πρόεδρος του συλλογικού οργάνου που διοικεί το νομικό πρόσωπο, για όλους που προσλαμβάνονται από αυτόν. ... γ) Ο κατά βαθμόν ανώτερος από τους μόνιμους υπαλλήλους της κεντρικής υπηρεσίας του νομικού προσώπου για το τεχνικό και βοηθητικό προσωπικό. Σε περίπτωση περισσότερων ομοιόβαθμων υπαλλήλων της κεντρικής υπηρεσίας, η αρμοδιότητα καθενός εκτείνεται στους υπαγόμενους σ' αυτόν. δ) Ο προϊστάμενος διεύθυνσης ή αυτοτελούς τμήματος ή υπηρεσίας καθώς και ο προϊστάμενος περιφερειακής υπηρεσίας του νομικού προσώπου μόνιμος υπάλληλος αυτού για το τεχνικό και βοηθητικό προσωπικό που υπάγεται σ' αυτόν. 5. ... στα Ν.Π.Δ.Δ. η ιδιότης του προϊσταμένου ως μετακλητού ή επί θητεία δεν κωλύει την άσκηση πειθαρχικής εξουσίας από αυτόν.

Άρθρο 42 (αρμοδιότητα πειθαρχικώς προϊστάμενων): 1. Την ποινή της επίπληξης μπορούν να επιβάλλουν όλοι οι πειθαρχικώς προϊστάμενοι. 2. Την ποινή του προστίμου μπορούν να επιβάλλουν οι με στοιχεία α' και

β' της παρ. 3 του προηγούμενου άρθρου μέχρι και τις αποδοχές δεκαπέντε (15) ημερών και όλοι οι λοιποί μέχρι και το ένα τέταρτο (1/4) των αποδοχών ενός μήνα. 3. ...Την ποινή του προστίμου μέχρι τις αποδοχές δεκαπέντε (15) ημερών μπορούν να επιβάλλουν ο διευθυντής υπηρεσίας και ο προϊστάμενος αυτοτελούς τμήματος. Μεταξύ περισσότερων πειθαρχικώς προϊστάμενων, οι οποίοι αρμοδίως επιλήφθηκαν, προτιμάται εκείνος που πρώτος εκάλεσε σε απολογία.

Άρθρο 43 (πειθαρχικά συμβούλια): 1. Αρμόδια για πειθαρχική κρίση του προσωπικού ... των Ν.Π.Δ.Δ. είναι τα κατά το άρθρο 36 υπηρεσιακά συμβούλια. 2. Τα πειθαρχικά συμβούλια επιβάλλουν κάθε πειθαρχική ποινή. Άρθρο 45 (λοιπές πειθαρχικές διατάξεις): Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται ανάλογα, εφόσον συμβιβάζονται με τη ρύθμιση του Κεφαλαίου αυτού, οι διατάξεις του Προεδρικού Διατάγματος 760/1976 «περί κωδικοποίησης εις ενιαίον κείμενον των ισχυουσών διατάξεων του πειθαρχικού δικαίου των υπαλλήλων του Δημοσίου και Ν.Π.Δ.Δ.» με εξαίρεση τα άρθρα 3 παρ. 1, 3 και 4, 7 παρ. 1, 12, 13, 14, 16, 17 παρ. 1, 2 και 5, 18, 20 παρ. 3, 39, 40, 43, 45 στοιχ. ε και 46 έως 48 αυτού. ...»

8. Στο άρθρο 1 του ν. 3068/2002 (Α' 274) προβλέπεται ότι «Το Δημόσιο, ... και 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.

9. Τέλος, στον πρόσφατο ν. 4057/2012 «Πειθαρχικό δίκαιο δημοσίων πολιτικών διοικητικών υπαλλήλων και υπαλλήλων νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου» (Α' 54) και στο τέταρτο και το όγδοο άρθρα ορίζονται τα εξής:

«Άρθρο τέταρτο

Οι διατάξεις του παρόντος νόμου, που αναφέρονται σε θέματα αργιών, καθώς και εκείνες με τις οποίες προβλέπονται πειθαρχικά παραπτώματα και πειθαρχικές ποινές, εφαρμόζονται αναλόγως για το προσωπικό του

Δημοσίου και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου που κατέχει οργανικές θέσεις. Σε περίπτωση που επιβληθεί στον υπάλληλο αμετάκλητα η πειθαρχική ποινή της οριστικής παύσης η καταγγελία της σύμβασης εργασίας του είναι υποχρεωτική. 2. Τα πειθαρχικά συμβούλια του παρόντος νόμου έχουν αρμοδιότητα για τα θέματα αργιών, πειθαρχικού δικαίου και καταγγελίας από την υπηρεσία της σύμβασης εργασίας του προσωπικού της προηγούμενης παραγράφου. 3. Σπουδαίο λόγο, σύμφωνα με το άρθρο 53 του π.δ. 410/1988 (Α'191) για την καταγγελία από την υπηρεσία της σύμβασης εργασίας, μπορεί να αποτελεί η τέλεση κάθε πειθαρχικού παραπτώματος, διατηρουμένων σε ισχύ των ρυθμίσεων του άρθρου 55 του ίδιου διατάγματος.

Άρθρο όγδοο («καταργούμενες διατάξεις»). 1. Καταργείται κάθε διάταξη των νόμων 3528/2007, 3584/2007 καθώς και του π.δ. 410/1988 που αντίκειται στις ρυθμίσεις του παρόντος νόμου ή ρυθμίζει διαφορετικά τα θέματα που διέπονται από αυτόν. Επίσης καταργείται κάθε διάταξη που αντίκειται στις ρυθμίσεις του άρθρου έκτου του παρόντος ή ρυθμίζει διαφορετικά τα θέματα που ρυθμίζονται από αυτό. 2. Το δεύτερο εδάφιο της παρ. 5 και οι παράγραφοι 8, 9 και 10 του άρθρου 162 του Υ.Κ., όπως έχει αντικατασταθεί με το άρθρο δεύτερο του ν. 3839/2010 (Α' 51), καταργούνται. 3. Το άρθρο 163 του Υ.Κ, όπως ισχύει, καταργείται. 4.

Με την επιφύλαξη της παραγράφου 2 του άρθρου 107 του παρόντος, καταργείται κάθε άλλη γενική ή ειδική διάταξη που έρχεται σε αντίθεση με τις ρυθμίσεις του παρόντος νόμου

Ερμηνεία και εφαρμογή των διατάξεων

Από τις προαναφερόμενες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, ενόψει και του όλου νομικού πλαισίου στο οποίο εντάσσονται και υπαγωγή σ' αυτές των πραγματικών περιστατικών που τέθηκαν υπόψη του Τμήματος, προκύπτουν τα εξής:

10. Ως συμμόρφωση της Διοίκησης (Δημοσίου, ΝΠΔΔ κ.λπ.) προς τις δικαστικές αποφάσεις, νοείται η υποχρέωση των αρμοδίων υπηρεσιών να προβαίνουν σε όλες τις ενέργειες ή παραλείψεις που επιβάλλονται προς εκπλήρωση των υποχρεώσεων που προκύπτουν εις βάρος τού υπόχρεου για συμμόρφωση προς το περιεχόμενο κάθε απόφασης, η δε εκτελεστικότητα μιας

δικαστικής απόφασης, εξαρτάται από τη φύση του διατακτικού της, το περιεχόμενο του οποίου προσδιορίζει αν η απόφαση είναι δεκτική αναγκαστικής εκτέλεσης (γνωμοδότηση ΝΣΚ 223/2009 με περαιτέρω παραπομπές) και αποτελεί χαρακτηριστικό γνώρισμα μόνο των καταψηφιστικών οριστικών δικαστικών αποφάσεων και, ως εκ τούτου, ως προς την (τεχνική) έννοια της δυνατότητας υλικού εξαναγκασμού του υπόχρεου σε συμμόρφωση προς το περιεχόμενό τους, είναι έννοια στενότερη του δεδिकाσμένου (Κεραμεύς «Αστικό Δικονομικό Δίκαιο» / Γενικό Μέρος σελ. 297, παρ. 115.ΙΙ) παρέχουσα τη δυνατότητα στον δικαιούχο να πραγματοποιήσει το διαγνωσθέν δικαίωμα διά της μεσολαβήσεως των αρμοδίων οργάνων της εκτελεστικής εξουσίας. (Νίκας: Πολιτική Δικονομία» τόμος ΙΙ σελ. 750- 751)).

11. Προσωρινώς εκτελεστή είναι η καταψηφιστική οριστική απόφαση στην οποία ο νόμος επιτρέπει την *in concreto* χρονικώς επισπευδομένη ανάπτυξη της νομικής της ενέργειας και προ της τελεσιδικίας ή του αμετακλήτου αυτής, αν και δεν είναι ακόμη ώριμη για να παράγει δεδिकाσμένο, η επιχειρουμένη δε δυνάμει αυτής εκτέλεση είναι της ίδιας φύσης με την δυνάμει τελεσιδίκου ή αμετακλήτου αποφάσεως διεξαγομένη και πραγματοποιείται διά των ιδίων με αυτές μέσα. Η διαφορά μεταξύ αυτών, συνίσταται μόνο στον βαθμό της ενδεχομένης ανατροπής της, κατόπιν ασκήσεως του επιτρεπομένου κατ' αυτής ενδίκου βοηθήματος ή και τακτικού μέσου (Χρ. Φραγκίστας / Π. Γεσίου – Φαλτσή: «Αναγκαστική Εκτέλεση» / Ι / Γενικό Μέρος σελ. 53 – 54, ΝΣΚ 86/2015) και χαρακτηρίζει την εκτελεστότητα «πιο ευμετάβλητη από το δεδिकाσμένο» ως προς την τεχνική αυτής έννοια τού εξαναγκασμού τού υπόχρεου σε συμμόρφωση προς το περιεχόμενο της δικαστικής απόφασης (Κεραμεύς ομοίως). Στο στάδιο της συμμόρφωσης επίσης, δεν εξετάζεται η ορθότητα της παραγούσης υποχρέωση συμμόρφωσης απόφασης, αλλά μόνον αν η απόφαση αυτή πληροί τις τυπικές προϋποθέσεις των άρθρων 94, παρ. 4 και 95, παρ. 5 του Συντάγματος και του ν. 3068/2002 (ΝΣΚ 498/2012).

12. Περαιτέρω, ο νομικός χαρακτηρισμός μιας έννομης σχέσης π.χ. ως σύμβασης εργασίας, γίνεται από το δικαστήριο, ύστερα από αξιολόγηση όλων των περιστάσεων, υπό τις οποίες αυτή καταρτίστηκε και λειτούργησε, ανεξαρτήτως της ονομασίας την οποία προσέδωσαν σε αυτήν οι ενδιαφερόμενοι. Η δυνατότητα του ορθού νομικού χαρακτηρισμού από το δικαστήριο μιας έννομης σχέσης, ως σύμβασης εργασίας, ορισμένου ή

αορίστου χρόνου, ισχύει και για τις εργασιακές σχέσεις που αναπτύσσονται στον ευρύτερο δημόσιο τομέα (ΟΛΑΠ 18/2006, ΑΠ 831/2015). Κατά συνταγματική δε επιταγή, κανένας δεν μπορεί να διορισθεί υπάλληλος σε οργανική θέση που δεν είναι νομοθετημένη, εκτός εάν υπάρχει πρόβλεψη σε ειδικό νόμο για να καλυφθούν απρόβλεπτες και επείγουσες ανάγκες με προσωπικό που προσλαμβάνεται για ορισμένη χρονική περίοδο με σχέση ιδιωτικού δικαίου. Εξάλλου ο επιβληθείς στον εργοδότη χρόνος απασχόλησης του εργαζομένου μετά την πάροδο του συμβατικού χρόνου, με προσωρινά εκτελεστή δικαστική απόφαση, δεν αποτελεί συμβατικό χρόνο εκτέλεσης της σύμβασης, δυνάμει του αρχικού (κατά την κατάρτισή της) χρόνου διάρκειας της (ΟΛΝΣΚ 97/2016).

13. Όταν όμως το Δημόσιο (ή το ν.π.δ.δ. κ.λπ.) υποχρεούται να συμμορφωθεί προς δικαστική απόφαση με την οποία αναγνωρίζεται ότι ορισμένος απασχολούμενος, συνδέεται με το Δημόσιο (ή το ν.π.δ.δ. κ.λπ.) με σύμβαση εργασίας αορίστου χρόνου και υποχρεούται, ως εργοδότης, να αποδέχεται τις υπηρεσίες του, οφείλει μεταξύ άλλων (βλ. ΝΣΚ 210/2010, 359/2013 και 77/2015) να εξομοιώσει αυτόν, όχι μόνον ως προς το ασφαλιστικό και μισθολογικό του καθεστώς με το αντίστοιχο προσωπικό που απασχολείται σε αυτό βάσει εγκύρων συμβάσεων εξηρημένης εργασίας αορίστου χρόνου με τα αυτά προσόντα εργασίας που προσιδιάζουν στην προσωπική κατάσταση εκάστου (ΝΣΚ 359/2013, με περαιτέρω παραπομπές) αλλά για την ταυτότητα του νομικού λόγου, δηλ. της εξομοίωσης για λόγους ισότητας και ως προς το πειθαρχικό καθεστώς του π.δ. 410/1988, εφαρμοζομένου κατά τα λοιπά, δυνάμει τού άρθρου 45 τού π.δ. 410/1988, του πειθαρχικού δικαίου του ν. 3528/2007 όπως ισχύει, στο οποίο παραπέμπει το άρθρο 45 συμπληρωματικά (πρβλ. ΝΣΚ 283/1999, ΔΕΘ 16/2012).

14. Οι πειθαρχικού δικαίου διατάξεις του π.δ. 410/1988, εξακολουθούν να καταλαμβάνουν στο πεδίο εφαρμογής τους, τους μη κατέχοντες οργανική θέση και δυνάμει προσωρινώς εκτελεστών δικαστικών αποφάσεων απασχολούμενους στο Δημόσιο, στα ν.π.δ.δ. κ.λπ. με σύμβαση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, καθ' όσον δεν έχουν θιγεί από τις διατάξεις των άρθρων: α) τετάρτου του ν. 4057/2012 (Α' 54) - «πειθαρχικό δίκαιο δημοσίων πολιτικών διοικητικών υπαλλήλων και υπαλλήλων νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου» - οι οποίες κατά ρητή διατύπωση (της παρ. 1)

ρυθμίζουν θέματα του προσωπικού «του Δημοσίου και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου που κατέχει οργανικές θέσεις» και β) ογδού του ως άνω νόμου, οι οποίες πρέπει, κατά τη μέθοδο της συστηματικής ερμηνείας, να γίνει δεκτό ότι επίσης ρυθμίζουν θέματα του αυτού με το άρθρο τέταρτο προσωπικού.

15. Στην προκειμένη περίπτωση, το ΙΚΑ-ΕΤΑΜ, έχει συμμορφωθεί πλήρως προς τα οριζόμενα στην κηρυχθείσα προσωρινά εκτελεστή απόφαση με αριθμό 3286/2013 του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αθηνών (Μ.Π.Αθ. τμήματος εργατικών διαφορών) ο δε Ν.Φ, βάσει της απόφασης αυτής, συνδέεται με το εναγόμενο Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ. με την έννομη σχέση της σύμβασης εξηρημένης εργασίας αορίστου χρόνου. Επομένως, ο απασχολούμενος Ν.Φ – που δεν κατέχει οργανική θέση στο Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ. ώστε κατά το τέταρτο άρθρο της παρ. 1 του ν. 4057/2012 να υπάγεται στο πειθαρχικό δίκαιο του ν. 3528/2007 στο Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ. – δυνάμει προσωρινώς εκτελεστής δικαστικής απόφασης με σύμβαση ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, διέπεται από το πειθαρχικό δίκαιο των άρθρων 37επ. του π.δ. 410/1988, εφαρμοζομένου κατά τα λοιπά του πειθαρχικού δικαίου του ν. 3528/2007 (όπως ισχύει), στο οποίο το άρθρο 45 του π.δ. 410/1988 συμπληρωματικώς παραπέμπει (πρβλ. ΝΣΚ 283/1999, 38/2010).

Απάντηση

16. Με βάση τα προεκτεθέντα, κατά την ομόφωνη γνώμη του ΣΤ' Τμήματος του Ν.Σ.Κ και με δεδομένη τη μη κατοχή από τον Ν.Φ., οργανικής θέσης του Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ., αυτός διέπεται από το πειθαρχικό δίκαιο των άρθρων 37 έως και 44 του π.δ. 410/1988, εφαρμοζομένου κατά τα λοιπά και συμπληρωματικά του πειθαρχικού δικαίου του ν. 3528/2007 όπως ισχύει.

Θεωρήθηκε

Αθήνα 10-10-2016

Ο Πρόεδρος του ΣΤ'

Τμήματος του Ν.Σ.Κ.

Γ. Χαλκιάς

Ιωάννης – Κωνσταντίνος Γ. Χαλκιάς

Αντιπρόεδρος του Νομικού

Συμβουλίου του Κράτους

