

ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ - ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΘΗΝΩΝ  
ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ  
ΜΠΟΥΜΠΟΥΛΙΝΑΣ 9-11 (2<sup>ος</sup> όροφος) ΑΘΗΝΑ  
ΤΗΛ:210-8259140-1-FAX: 210-8259235  
ΚΙΝ:6977506705

## ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Επί του υποβληθέντος από την Δ.Ε.Υ.Α. προς την Ε.Δ.Ε.Υ.Α.,  
με αρ. πρωτ. εισ: 2056/01.07.2014 ερωτήματος

**ΘΕΜΑ: παροχή γνωμοδότησης για τις νόμιμες ενέργειες, οι οποίες  
πρέπει να διενεργηθούν από τη Δ.Ε.Υ.Α., σε συμμόρφωση με την υπ'  
αριθμ. 413/2013 απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου Χανίων.**

\*\*\*\*\*

### **I. Σύντομο ιστορικό**

Δια της υπ' αριθμ. 419/2013 αποφάσεως του Μονομελούς Πρωτοδικείου Χανίων, η οποία εκδόθηκε με τη διαδικασία των εργατικών διαφορών, κρίθηκε ότι η σύμβαση που συνδέει την υπάλληλο, κα ..... με τη Δ.Ε.Υ.Α. είναι σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου. Επιπλέον με την ίδια ως άνω απόφαση υποχρεώθηκε η Δ.Ε.Υ.Α. να αποδέχεται στο μέλλον τις προσηκόντως

προσφερόμενες της κας ... με την απειλή χρηματικής ποινής εις βάρους της Δ.Ε.Υ.Α. ύψους 100 ευρώ για κάθε ημέρα άρνησης αποδοχής των προσφερόμενων εκ μέρους της υπαλλήλου της, υπηρεσιών.

**Ερωτάται:** ποιές είναι οι νόμιμες και προσήκουσες ενέργειες που πρέπει να ακολουθήσει η Δ.Ε.Υ.Α. ώστε να συμμορφωθεί με την ανωτέρω δικαστική απόφαση;

Επί του ως άνω υποβληθέντος ερωτήματος έχω να σημειώσω τα εξής:

## **II. Υποχρέωση συμμόρφωσης σε τελεσίδικες δικαστικές αποφάσεις**

Σύμφωνα με τη διάταξη του αρ.1 Ν.3068/200 όπως τροποποιήθηκε με τη διάταξη του άρθρ.4ε παρ.3 Ν.3388/2005 : **«Το Δημόσιο, οι οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης 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 διοικητικών, πολιτικών, ποινικών και ειδικών δικαστηρίων που παράγουν υποχρέωση συμμόρφωσης ή είναι εκτελεστές κατά τις οικείες δικονομικές διατάξεις και τους όρους που κάθε απόφαση τάσσει..... Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου ισχύουν και για τα νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου του ευρύτερου δημόσιου τομέα, τα οποία ανήκουν εξ ολοκλήρου στο Δημόσιο.»**

Περαιτέρω, η Ολομέλεια του Ελεγκτικού Συνεδρίου (πρακτικά της 3ης Γενικής Συνεδρίασης της 17ης Φεβρουαρίου 2010), έκρινε ότι *«τελεσίδικες αποφάσεις πολιτικών δικαστηρίων, που αποφαινόνται για το αν συγκεκριμένες σχέσεις εργασίας απασχολούμενων στο δημόσιο*

*και τον ευρύτερο δημόσιο τομέα είναι ορισμένης ή αόριστης χρονικής διάρκειας, εκδόθηκαν μέσα στα πλαίσια της δικαιοδοσίας τους και ως εκ τούτου παράγουν δεδικασμένο και εκτελεστότητα, υποχρεώνουν τη διοίκηση σε συμμόρφωση και δεσμεύουν το Ελεγκτικό Συνέδριο κατά τον προληπτικό έλεγχο δαπανών. Επομένως και οι αποφάσεις του αρμόδιου Τριμελούς Συμβουλίου του Αρείου Πάγου, που επιβάλλουν κυρώσεις σε περίπτωση μη συμμόρφωσης της Διοίκησης προς τις άνω δικαστικές αποφάσεις, είναι ομοίως υποχρεωτικές και απόλυτα δεσμευτικές για το Ελεγκτικό Συνέδριο, αποτελούν δε αυτές πλήρες και νόμιμο δικαιολογητικό για την εκταμίευση του ποσού της κύρωσης και τη θεώρηση των αντίστοιχων χρηματικών ενταλμάτων».*

Επιπλέον, έχει κριθεί ότι τόσο η αμετάκλητη απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου, όσο και το πρακτικό του Τριμελούς Συμβουλίου του Αρείου Πάγου, με το οποίο κλήθηκε Δήμος να συμμορφωθεί με την παραπάνω απόφαση, δεσμεύουν το Ελεγκτικό Συνέδριο κατά την άσκηση απ' αυτό του προληπτικού ελέγχου των δαπανών, αποτελώντας πλήρη και νόμιμα δικαιολογητικά για την εκταμίευση των ποσών που απορρέουν από την εκτέλεσή τους. **(σχετ. Ελ. Συν.Τμ.Ι Πράξη 23/2010, 179/2010, 140/2010)**

Έτσι, οι εναγόμενοι ΟΤΑ και τα νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου του ευρύτερου δημόσιου τομέα υποχρεούνται, στο πλαίσιο της συμμόρφωσης της Διοίκησης προς τις δικαστικές αποφάσεις του ν.3068/2002, να εφαρμόζουν τις σχετικές **τελεσίδικες δικαστικές αποφάσεις. (σχετ. βλ. ΥΠ.ΕΣ.Α.&Η.Δ. οικ.50410/07.09.2010)**

Εξ όσων προεξετέθησαν καθίσταται σαφές, ότι η Δ.Ε.Υ.Α. οφείλει να συμμορφωθεί στην υπ' αριθμ. 419/2013 απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου Χανίων με την προϋπόθεση ότι αυτή έχει καταστεί τελεσίδικη.

### **III. Τρόπος συμμόρφωσης της Δ.Ε.Υ.Α. στην ανωτέρω δικαστική απόφαση (υπό την προϋπόθεση ότι έχει καταστεί αμετάκλητη)**

Στο αρ. 38 της υπ' αριθμ. 51κ 52 αποφάσεως του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας Κρήτης (ΦΕΚ Β 359/5.3.20085) περί τροποποίησης του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας της Διαδημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης Αποχέτευσης ... προβλέπεται ότι: *«Τακτικό είναι το προσωπικό που καλύπτει πάγιες ανάγκες της επιχείρησης, κατέχει τις οργανικές θέσεις που προβλέπονται από τον παρόντα οργανισμό και η υπηρεσιακή και εργασιακή του σχέση και κατάσταση ρυθμίζονται από τον Ο.Ε.Υ. ... Η εργασιακή σχέση, που συνδέει το προσωπικό με την Δ.Ε.Υ.Α. είναι σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου για το τακτικό προσωπικό και ορισμένου χρόνου για το έκτακτο.»*

Στο άρθρο 42 της υπ' αριθμ. 51κ 52 αποφάσεως του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας Κρήτης (ΦΕΚ Β 359/5.3.20085) περί τροποποίησης του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας της Διαδημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης Αποχέτευσης ... ορίζεται ότι :

*«Πρόσληψη Προσωπικού-*

*1. Η πρόσληψη του τακτικού προσωπικού γίνεται από το Διοικητικό Συμβούλιο εφόσον υπάρχουν κενές οργανικές θέσεις και πάγιες ανάγκες της επιχείρησης, που βεβαιώνονται με γραπτές εισηγήσεις του*

Διευθυντή ή του αρμόδιου Προϊσταμένου. Κάθε προσλαμβανόμενος πρέπει να έχει τα προβλεπόμενα από τον Ο.Ε.Υ. με βάση την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία προσόντα, της αντίστοιχης ειδικότητας.

**2. Η πρόσληψη του τακτικού προσωπικού γίνεται από το Δ.Σ. με βάση την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία, μετά από εισήγηση του Γεν. Δ/ντή και κατόπιν προκήρυξης της θέσης.**

3. Κάθε πρόσληψη είναι δοκιμαστική. Ο χρόνος της δοκιμής είναι ένα έτος πραγματικής υπηρεσίας, στη διάρκεια του οποίου με αιτιολογημένη απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου είναι δυνατή η απόλυση, αν ο εργαζόμενος δεν μπορεί να ανταποκριθεί στα καθήκοντα της ειδικότητας για την οποία προσλήφθηκε. Το αργότερο μέσα σε ένα μήνα από τη συμπλήρωση του έτους της δοκιμαστικής υπηρεσίας το Διοικητικό Συμβούλιο πρέπει να αποφασίσει για την ένταξη στο τακτικό προσωπικό ή την απόλυση του. Αν δεν αποφανθεί, μετά την παρέλευση της παραπάνω προθεσμίας η πρόσληψη γίνεται αυτοδίκαια οριστική.

4. Η πρόσληψη του έκτακτου προσωπικού γίνεται μετά από εισήγηση του Γεν. Δ/ντή από το Δ.Σ., με βάση την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία. Η εισήγηση του Γεν. Δ/ντή πρέπει να αιτιολογεί την ανάγκη που επιβάλλει την πρόσληψη του έκτακτου προσωπικού.»

Περαιτέρω, σύμφωνα με τη διάταξη του αρ. 7Ν. 1069/1980: «1. Δι' Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας συντασσομένον δι' αποφάσεως του Διοικητικού Συμβουλίου της επιχειρήσεως, εγκρινομένης υπό του Υπουργού Εσωτερικών μετά γνώμην των οικείων Δημοτικών ή Κοινοτικών Συμβουλίων, καθορίζεται η οργάνωσις, η σύνθεσις και η αρμοδιότης των υπηρεσιών, **ο αριθμός των θέσεων του πάσης φύσεως προσωπικού** αναλόγως προς τας ανάγκας της επιχειρήσεως, ή

κατά μισθολογικά κλιμάκια κατανομή των θέσεων του προσωπικού καθ' ομάδας ειδικοτήτων και αναλόγως της βαθμίδος εκπαιδύσεως, αι αποδοχαί, ως και ο τρόπος πρόσληψης και απολύσεως και το αρμόδιον προς τούτο όργανον.»

Σύμφωνα δε με τις διατάξεις της παρ.21 και 22 του αρ. ένατου του Ν. 4057/2012: «21. Η ολοκλήρωση των διαδικασιών πρόσληψης ή διορισμού στους φορείς της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 2190/1994 (Α` 28) για το μόνιμο προσωπικό και το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου της προηγούμενης παραγράφου πραγματοποιείται κατόπιν έκδοσης απόφασης κατανομής του Υπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης της παρ. 5 του άρθρου 11 του ν. 3833/2010 (Α` 40).

**Απόφαση κατανομής απαιτείται και για τους κατατασσόμενους σε συσταθείσες θέσεις με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου βάσει των διατάξεων του άρθρου 11 του π.δ. 164/ 2004 (Α` 134), για τους διοριστέους σε εκτέλεση αμετάκλητων δικαστικών αποφάσεων, καθώς και για το προσωπικό ειδικών κατηγοριών, εφόσον ο διορισμός / αναδιορισμός ή η πρόσληψη ή επαναπρόσληψή του επιβάλλεται από ρητή διάταξη νόμου. Οι ανωτέρω αποφάσεις κατανομής δεν μεταβάλουν τον φορέα διορισμού των πινάκων του ΑΣΕΠ χωρίς τη σύμφωνη γνώμη του διοριστέου.**

22. Οι διατάξεις των παραγράφων 20 και 21 υπερισχύουν κάθε άλλης γενικής ή ειδικής διάταξης και, **σε περίπτωση μη τήρησης αυτών, οι ατομικές πράξεις διορισμού, πρόσληψης ή κατάταξης θεωρούνται αυτοδικαίως άκυρες.»**

Περαιτέρω στην παράγρ. ΣΤ υποπαράγρ. ΣΤ1 περ. 3 Ν. 4093/2012 προβλέπεται ότι: «3. Οι προσλήψεις και οι διορισμοί του μόνιμου προσωπικού και του προσωπικού με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου των κατηγοριών ΥΕ και ΔΕ, όλων των κλάδων και ειδικοτήτων, των ΟΤΑ Α` και Β` βαθμού και των Ν.Π.Ι.Δ. αυτών αναστέλλονται έως την 31.12.2016.

***Για τις προσλήψεις και τους διορισμούς του μόνιμου προσωπικού και του προσωπικού με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου των κατηγοριών ΠΕ και ΤΕ, όλων των κλάδων και ειδικοτήτων, των ΟΤΑ α` και β` βαθμού και των Ν.Π.Ι.Δ. αυτών εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 11 του ν. 3833/2010, όπως ισχύει.»***

Από τις ανωτέρω διατάξεις συνάγεται ότι, στην περίπτωση κατά την οποία υφίσταται κενή θέση, σύμφωνα με τον ισχύοντα ΟΕΥ της Δ.Ε.Υ.Α., αντίστοιχου κλάδου ή ειδικότητας με τα προσόντα της κας .... τότε αρχικά απαιτείται έκδοση απόφασης κατανομής του Υπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (κατόπιν αποστολής σχετικού αιτήματος από τη Δ.Ε.Υ.Α.) και εν συνεχεία το διοικητικό συμβούλιο της Δ.Ε.Υ.Α., (αρμόδιο για τις προσλήψεις όργανο) οφείλει να την τοποθετήσει στην θέση αυτή με σχετική απόφασή του-πράξη κατάταξης.

Στην περίπτωση κατά την οποία δεν υφίσταται κενή θέση, εκ των προβλεπομένων στον ΟΕΥ της Δ.Ε.Υ.Α., τότε πρέπει να ληφθεί απόφαση από το διοικητικό συμβούλιο για σύσταση προσωποπαγούς

θέσης ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου προς συμμόρφωση με την ως άνω αμετάκλητη δικαστική απόφαση. Η απόφαση αυτή (του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α.) οφείλει να αποσταλεί στον αρμόδιο Γενικό Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης για έλεγχο νομιμότητας. Εν συνεχεία, απαιτείται απόφαση κατανομής του Υπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (κατόπιν αποστολής σχετικού αιτήματος από τη Δ.Ε.Υ.Α.) και τέλος μετά την έκδοση της ανωτέρω απόφασης κατανομής, το διοικητικό συμβούλιο οφείλει, με σχετική απόφασή του, να κατατάξει την κα ... στη νεοσυσταθείσα θέση. Επισημαίνεται ότι η συσταθείσα προσωποπαγής θέση καταργείται με την καθ' οιονδήποτε αποχώρηση του εργαζομένου, ο οποίος την κατέχει.

Αθήνα, 18.7.2014

Ο Γνωμοδοτών Δικηγόρος

Πάνος Κ. Ζυγούρης