

ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ - ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΘΗΝΩΝ

ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ

ΜΠΟΥΜΠΟΥΛΙΝΑΣ 9-11 (2^{ος} όροφος) ΑΘΗΝΑ

ΤΗΛ:210-8259140-1-FAX: 210-8259235

KIN:6977506705, e-mail :pzygouris@gmail.com

E-mail: pzygouris@gmail.com

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Με το υπ'αριθμ. πρωτ. εισ. της Ε.Δ.Ε.Υ.Α. : 2525/26-8-2019 έγγραφο τέθηκες από τη Δ.Ε.Υ.Α. προς την Ε.Δ.Ε.Υ.Α το κάτωθι ερώτημα προς γνωμοδότηση:

«Εάν οι εργαζόμενοι που προσελήφθησαν στη Δ.Ε.Υ.Α. μέσω τριετούς προγράμματος μερικής απασχόλησης του Ο.Α.Ε.Δ. για Α.Μ.Ε.Α. (3+1) από 22/07/2011 έως 21/07/2015 (ΑΔΑ 4Α3ΞΟΕ3Υ-4) , και των οποίων οι συμβάσεις ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου (Ι.Δ.Ο.Χ.) μετετράπησαν σε ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου (Ι.Δ.Α.Χ.) βάσει του άρθρ. 56 ν. 4186/2013 και τις υπ'αριθμ. 15/2015 και 30/2015 αποφάσεις του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α., τοποθετούνται σε θέσεις που προβλέπονται από τον οικείο Ο.Ε.Υ ή σε προσωποπαγείς θέσεις;»

Στο ανωτέρω τεθέν ερώτημα της Δ.Ε.Υ.Α. προσήκει κατά τη γνώμη μου η κάτωθι απάντηση:

Το άρθρ. 11 παρ. 1 ν. 3227/2004 προέβλεπε ότι:

«...Τα Άτομα με Αναπηρίες που απασχολούνται κατά τη δημοσίευση του παρόντος και εφεξής σε επιχειρήσεις ή εκμεταλλεύσεις ή φορείς της παρ. 8 του άρθρου 2 του Ν. 2643/1998, κατ' εφαρμογή του προγράμματος επιχορήγησης από τον Ο.Α.Ε.Δ. Νέων Θέσεων Εργασίας Ατόμων με Αναπηρίες, τα οποία ο εργοδότης τους επιθυμεί να συνεχίσει να απασχολεί και μετά την ολοκλήρωση του προγράμματος, θεωρείται, ως προς όλες τις συνέπειες, ότι τοποθετήθηκαν δυνάμει του Ν. 2643/1998 (ΦΕΚ 220 Α).

Κατ' άρθρ. 56 ν. 4186/2013 (Α' 193) «Διεύρυνση προστασίας των ΑΜΕΑ» ορίζεται ότι:

«Μετά το τέλος της παρ. 1 του άρθρου 11 ν. 3227/2004 (Α' 31) προστίθεται εδάφιο ως εξής:

«Τα Άτομα με Αναπηρίες που έχουν απασχοληθεί μέσα στο τελευταίο έτος πριν τη δημοσίευση του παρόντος σε επιχειρήσεις ή εκμεταλλεύσεις ή φορείς της παρ. 8 του άρθρου 2 του ν. 2643/1998 (Α' 220) με οποιαδήποτε σχέση εργασίας ή δυνάμει αποφάσεων ασφαλιστικών μέτρων ή με προσωρινές διαταγές, θεωρείται ως προς όλες τις συνέπειες, ότι τοποθετήθηκαν και συνεχίζουν να παρέχουν την εργασία τους δυνάμει του ν. 2643/1998, εφόσον ο εργοδότης δηλώνει ότι επιθυμεί να συνεχίσει να τους απασχολεί.»

Στην εισηγητική έκθεση του άρθρου 11 του ν. 3227/2004 αναφέρεται, ότι οι προσλήψεις ατόμων με αναπηρίες "θα μπορούν να θεωρούνται προσλήψεις του ν. 2643/1998 για όλες τις συνέπειες" και ότι "με τον τρόπο αυτό δίδεται μια ουσιαστική κατεύθυνση για διατήρηση των θέσεων εργασίας που δημιουργούνται από τα επιδοτούμενα προγράμματα και διευκολύνονται οι εργοδότες ώστε να κρατούν στην

επιχείρησή τους άτομα που δικαιούνται προστασίας και γνωρίζουν ότι μπορούν να είναι παραγωγικά στην επιχείρησή τους".

Περαιτέρω με το άρθρο 56 του Ν. **4186/2013** για την Διεύρυνση προστασίας των ΑΜΕΑ, μετά το τέλος της παρ. 1 του άρθρου 11 του ν. **3227/2004** (Α` 31) προστίθεται εδάφιο ως εξής: «Τα Άτομα με Αναπηρίες που έχουν απασχοληθεί μέσα στο τελευταίο έτος πριν τη δημοσίευση του παρόντος σε επιχειρήσεις ή εκμεταλλεύσεις ή φορείς της παρ. 8 του άρθρου 2 του ν. **2643/1998** (Α` 220) με οποιαδήποτε σχέση εργασίας ή δυνάμει αποφάσεων ασφαλιστικών μέτρων ή με προσωρινές διαταγές, θεωρείται ως προς όλες τις συνέπειες, ότι τοποθετήθηκαν και συνεχίζουν να παρέχουν την εργασία τους δυνάμει του ν. **2643/1998**, εφόσον ο εργοδότης δηλώνει ότι επιθυμεί να συνεχίσει να τους απασχολεί.»

Από όλα τα παραπάνω καθίσταται σαφές, ότι η διάταξη του άρθρου 11 του ν. **3227/2004**, περί δυνατότητας απασχόλησης των ατόμων με αναπηρία και μετά τη λήξη των προγραμμάτων, εξασφαλίζει περαιτέρω την προαναφερθείσα προστασία και διαμορφώνει μια κατεύθυνση του νομοθέτη, για οιονεί αυτόματη μετατροπή των συμβάσεων ορισμένου χρόνου σε αορίστου, εφόσον ο εργοδότης εκφράσει ρητή βούληση, για τη συνέχιση των συμβάσεων αυτών, δηλαδή διευρύνεται το εφαρμοστικό πεδίο του ν. **2643/1998** και επεκτείνεται η προστασία του νόμου αυτού και στη συνέχιση της απασχόλησης των ατόμων με αναπηρία, μετά την κατά τα άνω πρόσληψή τους, για ορισμένο χρονικό διάστημα. (ΕφΘεσσαλ 2898/2017)

Από την εισηγητική έκθεση του άρθρ. 11 ν. 3227/2004, το πεδίο του οποίου διεύρυνε ο ν. 4186/2013, προκύπτει σαφώς ότι οι εργαζόμενοι Α.Μ.Ε.Α. που τοποθετήθηκαν αρχικώς με συμβάσεις ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου (Ι.Δ.Ο.Χ.) και βάσει του ανωτέρω νομοθετικού

πλασίου οι συμβάσεις τους μετατρέπονται σε ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου (Ι.Δ.Α.Χ.) **διατηρούν τις θέσεις εργασίας που δημιουργήθηκαν από το εκάστοτε επιδοτούμενο πρόγραμμα.**

Οι μόνιμες θέσεις διακρίνονται σε **πάγιες** και **προσωποπαγείς**. Οι **προσωποπαγείς συστήνονται** πάντα με το διορισμό κάποιου προσώπου, σε περίπτωση που δεν υπάρχουν κενές πάγιες θέσεις ή **όταν το προβλέπουν ειδικές διατάξεις** και καταργούνται με την κατά οποιονδήποτε τρόπο (πχ παραίτηση, συνταξιοδότηση) αποχώρηση του διορισθέντα από τη θέση. Ονομάζονται προσωποπαγείς, γιατί συναρτώνται άμεσα με το πρόσωπο που τις καταλαμβάνει και κατά συνέπεια δεν νοούνται κενές προσωποπαγείς θέσεις.

Εν προκειμένω, σύμφωνα με την **ΚΥΑ αριθμ. 20537/752/19-10-2010** (Οικονομικών- Εργασίας- Κοινωνικής Ασφάλισης) με θέμα «*Κατάρτιση Ειδικού Τριετούς Προγράμματος ενίσχυσης εργοδοτών με επιχορήγηση που αντιστοιχεί στο ύψος των συνολικών ασφαλιστικών εισφορών, για την πρόσληψη 2.300 ανέργων Ατόμων με Αναπηρίες (Α.με.Α), Απεξαρτημένων από εξαρτησιογόνες ουσίες, Αποφυλακισμένων, Νεαρών Παραβατικών Ατόμων ή Νεαρών Ατόμων που βρίσκονται σε κοινωνικό κίνδυνο και Προγράμματος Επιχορήγησης 50 θέσεων Εργονομικής Διευθέτησης του χώρου εργασίας για Άτομα με Αναπηρίες (Α.με.Α).*» (ΦΕΚ Β' 1663/2010) **προβλέφθηκε Ειδικό τριετές Πρόγραμμα ενίσχυσης εργοδοτών** με επιχορήγηση που αντιστοιχεί στο ύψος των συνολικών ασφαλιστικών εισφορών, για την πρόσληψη 2.300 ανέργων Ατόμων με Αναπηρίες (Α.με.Α), Απεξαρτημένων από εξαρτησιογόνες ουσίες, Αποφυλακισμένων, Νεαρών Παραβατικών Ατόμων ή Νεαρών Ατόμων που βρίσκονται σε κοινωνικό κίνδυνο.

Σύμφωνα με το άρθρ. 1 της Κ.Υ.Α. **«Σκοπός του προγράμματος αυτού είναι η δημιουργία νέων θέσεων εργασίας** με την

επιχορήγηση μέρους του μισθολογικού και μη μισθολογικού κόστους, που αντιστοιχεί στο σύνολο των ασφαλιστικών εισφορών, που ως βάση υπολογισμού λαμβάνονται οι αποδοχές που αντιστοιχούν μέχρι του ύψους του κατώτατου βασικού μισθού, όπως ορίζεται κάθε φορά από την ΕΓΣΣΕ, σε ιδιωτικές επιχειρήσεις, ως κίνητρο για την πρόσληψη 2.300 άνεργων, ατόμων ευπαθών κοινωνικών ομάδων εκ των οποίων οι 2.200 με πλήρη απασχόληση και οι 100 με μερική... Στόχος είναι η ενίσχυση της καθαρής αύξησης των νέων θέσεων εργασίας και της απασχόλησης, **πρόσθετες** εκείνων που τυχόν δημιουργούνται στο πλαίσιο επενδυτικού σχεδίου ενταγμένου σε άλλο καθεστώς ενισχύσεων.».

Από τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα συνάγεται ότι τα πρόσωπα που απασχολούνται με βάση της ως άνω Κ.Υ.Α., υπαγόμενα στο Ειδικό τριετές Πρόγραμμα του Ο.Α.Ε.Δ., προσλαμβάνονται σε νέες συνιστώμενες -προσωποπαγείς θέσεις εργασίας και όχι σε ήδη υφιστάμενες – πάγιες θέσεις.

Στην προκειμένη περίπτωση με την υπ' αριθμ. 31/2011 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Δ.Ε.Υ.Α. απεφασίσθη η «*υποβολή αιτήματος στον ΟΑΕΔ σχετικά με το ειδικό τριετές Πρόγραμμα ενίσχυσης εργοδοτών με επιχορήγηση που αντιστοιχεί στο ύψος των συνολικών ασφαλιστικών εισφορών, για την πρόσληψη δύο (2) ανέργων ΑΜΕΑ με μερική απασχόληση αναλογικά με τις ανάγκες της Δ.Ε.Υ.Α.*».

Στη Δ.Ε.Υ.Α. απασχολούνται από την 22/7/2011 έως και την 21/7/2015 δύο άτομα με συμβάσεις ΣΟΧ μερικής απασχόλησης, μέσω επιδοτούμενου προγράμματος του ΟΑΕΔ για ΑΜΕΑ 3+1 έτη και συγκεκριμένα ο με την ειδικότητα του **Φύλακα Αποθήκης (ΥΕ)** και ο με την ειδικότητα του **Βοηθού Αποθηκάρου (ΔΕ)**.

Το Διοικητικό Συμβούλιο της Δ.Ε.Υ.Α. έκρινε με την υπ' αριθμ. 34/2015 απόφαση ότι, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, δύναται να

συνεχίσουν την εργασία τους με σύμβαση αορίστου χρόνου, μετά την σύμφωνη γνώμη του ΔΣ της Δ.Ε.Υ.Α. και σε συνέχεια των αιτήσεων που οι παραπάνω εργαζόμενοι έχουν υποβάλει. Ο με την υπ' αριθμ. 350/26-5-2015 αίτηση του, αιτήθηκε τη μετατροπή της σύμβασης του σε ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου σύμφωνα με το άρθρο 56 του Ν.4186/2013.

Ο με την υπ' αριθμ. 461/24-6-2015 αίτηση του, αιτήθηκε τη μετατροπή της σύμβασης του σε ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου σύμφωνα με το άρθρο 56 του Ν.4186/2013.

Το Διοικητικό Συμβούλιο της Δ.Ε.Υ.Α. απεφάσισε με τις υπ' αριθμ. **15/2015** και **34/2015** αποφάσεις του την α) έγκριση της συνέχισης της απασχόλησης, μετά την ολοκλήρωση του προγράμματος Ο.Α.Ε.Δ., και την μετατροπή της εργασιακής σχέσης από μερικής απασχόλησης ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου (Ι.Δ.Ο.Χ.) σε μερικής απασχόλησης ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου (Ι.Δ.Α.Χ.), του εργαζόμενου του και της **στην θέση του Φύλακα Αποθήκης (ΥΕ)**. Η μερική απασχόληση να είναι τετράωρη.

β) την έγκριση της συνέχισης της απασχόλησης, μετά την ολοκλήρωση του προγράμματος Ο.Α.Ε.Δ., και την μετατροπή της εργασιακής σχέσης από μερικής απασχόλησης ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου (Ι.Δ.Ο.Χ.) σε μερικής απασχόλησης ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου (Ι.Δ.Α.Χ.), του εργαζόμενου του και της **στην θέση Βοηθού Αποθηκάρη (ΔΕ)**. Η μερική απασχόληση να είναι τετράωρη.

Συμπερασματικά:

Σύμφωνα με την εισηγητική έκθεση του άρθρου 11 ν. 3227/2004 (στο οποίο έγινε η προσθήκη-διεύρυνση του άρθρ. 56 ν. 4186/2013) ο νομοθέτης, καθορίζοντας το σκοπό της διάταξης αυτής, όρισε ότι **«δίδεται μια ουσιαστική κατεύθυνση για διατήρηση των θέσεων**

εργασίας που δημιουργούνται από τα επιδοτούμενα προγράμματα. Ως εκ τούτου συνάγεται ότι οι εργαζόμενοι που απασχολούνταν αρχικώς με συμβάσεις Ι.Δ.Ο.Χ., και οι συμβάσεις αυτές μετετράπησαν νομίμως σε Ι.Δ.Α.Χ., με βάση τις ανωτέρω διατάξεις διατηρούν τις θέσεις εργασίας που δημιουργούνται από το εκάστοτε επιδοτούμενο πρόγραμμα (εν προκειμένων του Ο.Α.Ε.Δ.). Οι θέσεις αυτές που αρχικώς ήταν **«προσωποπαγείς»** διότι αφενός συναρτώνται άμεσα με το πρόσωπο που τις καταλαμβάνει και αφετέρου διότι προβλέπονται από ειδική διάταξη νόμου (εν προκειμένω ΚΥΑ αριθμ. 20537/752/19-10-2010), συνεχίζουν να διατηρούν τον αρχικώς προσωποπαγή τους χαρακτήρα και μετά την μετατροπή τους σε συμβάσεις ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου.

Αθήνα, 28/08/2019

Ο γνωμοδοτών δικηγόρος

Πάνος Ζυγούρης