

ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ-ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΘΗΝΩΝ  
ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ  
ΚΑΙ ΚΟΙΝΟΤΗΤΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ  
ΜΠΟΥΜΠΟΥΛΙΝΑΣ 9-11 (2<sup>ος</sup> όροφος) ΑΘΗΝΑ  
ΤΗΛ:210-8259140-1-FAX: 210-8259235  
ΚΙΝ:6977506705  
E-mail: pzygouris@gmail.com

## Γ Ν Ω Μ Ο Δ Ο Τ Η Σ Η

*Επί του προς την Ε.Δ.Ε.Υ.Α. με  
αριθμ.πρωτ.εξερχ. 3824/525  
ερωτήματος*

Ερωτάται από την Δ.Ε.Υ.Α.:

Εάν, βάσει του άρ. 41 Ν 3986/2011, ή άλλης νομοθετικής διάταξης, μπορούν να ανανεωθούν, και για πόσο χρόνο, συμβάσεις ορισμένου χρόνου 12 ατόμων με διετή απασχόληση στα πλαίσια επιδοτούμενου προγράμματος ανέργων ΝΘΕ του ΟΑΕΔ.

Η απάντησή μου επί του ανωτέρω ερωτήματος έχει ως εξής:

Με το άρθρο 1 παρ. 3 και 6 του ν. 2527/1997 «τροποποίηση και συμπλήρωση των διατάξεων για τις προσλήψεις στο δημόσιο τομέα», οι αμιγείς και μικτές επιχειρήσεις των ΟΤΑ στις οποίες ο ΟΤΑ κατέχει άμεσα ή έμμεσα το 50% τουλάχιστον του εταιρικού κεφαλαίου, ανάμεσα στις οποίες συγκαταλέγονται και οι Δ.Ε.Υ.Α., υπήχθησαν στο σύστημα προσλήψεων του ν. 2190/1994 ως προς την πρόσληψη τακτικών και με σύμβαση ορισμένου χρόνου διοικητικών υπαλλήλων,

των κατηγοριών ΠΕ, ΤΕ και ΔΕ, καθώς και του τακτικού και με σύμβαση ορισμένου χρόνου προσωπικού της κατηγορίας ΥΕ.

Οι επιχειρήσεις αυτές προσλαμβάνουν πλέον το μη διοικητικό προσωπικό καθώς και το εργατοτεχνικό προσωπικό κατηγορίας ΥΕ με βάση τις διατάξεις του κανονισμού τους και αν δεν υφίσταται κανονισμός, με βάση σχετική προκήρυξη, σε κάθε όμως περίπτωση, η πρόσληψη κάθε είδους προσωπικού με οποιαδήποτε εργασιακή σχέση, ελέγχεται από το ΑΣΕΠ, όσον αφορά την τήρηση των διατάξεων του οικείου κανονισμού και των αρχών της δημοσιότητας, της διαφάνειας, της αντικειμενικότητας και της αξιοκρατίας που πρέπει να τηρούνται σε όλες τις περιπτώσεις (ΕφΘεσ/νίκης 2046/1999 και ΕφΘεσ/νίκης 1762/1999).

Επίσης, με το άρθρο 14 παρ. 2 του ν. 2190/1994, εξαιρούνται από την εφαρμογή των διατάξεων του άνω νόμου το προσωπικό που προσλαμβάνεται σε εκτέλεση ειδικού προγράμματος απασχόλησης που προκηρύσσεται και επιδοτείται τον ΟΑΕΔ. Η πρόσληψη του ανωτέρω προσωπικού διενεργείται σύμφωνα με τους όρους, τη διαδικασία και τα κριτήρια που καθορίζονται στα προγράμματα αυτά.

Από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 648 και 659 ΑΚ και τη νομολογία προκύπτει ότι σύμβαση εργασίας ορισμένου χρόνου υπάρχει όταν η χρονική διάρκειά της είναι σαφώς καθορισμένη, είτε γιατί συμφωνήθηκε, αρχικά ή μεταγενέστερα, ρητά ή σιωπηρά, είτε γιατί προκύπτει από το είδος και το σκοπό της σύμβασης.

Στην περίπτωση μάλιστα που η σύναψη σύμβασης εργασίας ορισμένου χρόνου επιβάλλεται από ειδική νομοθετική διάταξη, δεν μπορεί να

χωρήσει ούτε σιωπηρή ανανέωση σύμβασης, κατ' εφαρμογή της γενικής διάταξης του άρθρου 671 του ΑΚ, κατά την οποία, η σύμβαση εργασίας που συνομολογήθηκε για ορισμένο χρόνο λογίζεται πως ανανεώθηκε για αόριστο χρόνο, αν μετά τη λήξη του χρόνου της ο εργαζόμενος εξακολουθεί την εργασία του, χωρίς να εναντιώνεται ο εργοδότης (ΕφΘεσ 2046/1999 Αρμ. 54.59, ΕφΘεσ 1762/1999 Αρμ. 54.519).

Στην προκειμένη περίπτωση, οι εν λόγω εργαζόμενοι προσελήφθησαν με συμβάσεις εξαρτημένης εργασίας ορισμένου χρόνου, στα πλαίσια Ειδικού Προγράμματος Ολοκληρωμένης Παρέμβασης για 1000 ανέργους του Νομού ... (ΦΕΚ Β 2435/1.12.2008), και ειδικότερα στο, προβλεπόμενο από το Ειδικό Πρόγραμμα, Μέτρο Επιχορήγησης Επιχειρήσεων για την απασχόληση 600 ανέργων ηλικίας 18-64 ετών του Νομού.

Κατά ρητή πρόβλεψη του προγράμματος αυτού, στο άρ. 8 (Χρόνος υποχρεωτικής απασχόλησης – δεσμεύσεις) παρ. α): «Οι επιχειρήσεις υποχρεούνται να διατηρήσουν τις θέσεις εργασίας (παλιές και νέες) καθ' όλη τη διάρκεια του προγράμματος, ήτοι 24 μήνες.

Ομοίως, οι συμβάσεις ορισμένου χρόνου, οι οποίες συνήφθησαν με τους εν λόγω υπαλλήλους, αναφέρουν ρητά ότι η πρόσληψη διενεργείται στα πλαίσια του Προγράμματος Ολοκληρωμένης Παρέμβασης του ΟΑΕΔ και ότι μετά το πέρας των 24 μηνών οι συμβαλλόμενοι αποχωρούν υποχρεωτικά χωρίς καμία αποζημίωση ή οποιαδήποτε άλλη οικονομική ή άλλου είδους απαίτηση.

Με βάση τα ανωτέρω, οι συμβάσεις οι οποίες συνήφθησαν μεταξύ της Δ.Ε.Υ.Α. και των εν λόγω υπαλλήλων αποτελούν συμβάσεις εργασίας ορισμένου χρόνου, η λήξη των οποίων ταυτίζεται χρονικά με την λήξη του προγράμματος του ΟΑΕΔ, στα πλαίσια του οποίου προσελήφθησαν. Επειδή μάλιστα η σύναψη σύμβασης εργασίας ορισμένου χρόνου επιβάλλεται από το πρόγραμμα του ΟΑΕΔ, δεν μπορεί να χωρήσει ούτε σιωπηρή ανανέωση της σύμβασης.

Η μόνη δυνατότητα η οποία διανοίγεται στην Δ.Ε.Υ.Α. είναι η εκ νέου πρόσληψη των εν λόγω υπαλλήλων, σύμφωνα με το ισχύον καθεστώς για τις προσλήψεις στον Δημόσιο Τομέα, δηλαδή μέσω ΑΣΕΠ και με βάση τους περιορισμούς των προσλήψεων από το ισχύον νομοθετικό καθεστώς. Για την εκ νέου πρόσληψη των εν λόγω εργαζομένων ουδεμία επιρροή ασκεί το αναφερθέν άρ. 41 Ν 3986/2011.

Σύμφωνα με το άρθρο 21 παρ. 1 του ν. 2190/1994 επιτρέπεται στα νομικά πρόσωπα της παρ. 1 του άρθρου 14 του ίδιου νόμου (οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης πρώτου βαθμού, νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου που ανήκουν σε ΟΤΑ στα οποία εντάσσονται οι Δ.Ε.Υ.Α.), να απασχολούν προσωπικό με σύμβαση εξαρτημένης εργασίας ορισμένου χρόνου, για την αντιμετώπιση εποχιακών ή άλλων περιοδικών ή πρόσκαιρων αναγκών, με τις προϋποθέσεις που προβλέπονται από τις επόμενες παραγράφους του άρθρου 21. Στην περίπτωση αυτή η διάρκεια απασχόλησης του προσωπικού δεν επιτρέπεται να υπερβαίνει τους οκτώ μήνες, μέσα σε συνολικό χρόνο 12 μηνών, οι δε εκκαθαριστές των υπηρεσιών υπέχουν

προσωπική ευθύνη, εάν συνεχίσουν να καταβάλουν αποδοχές στον απασχολούμενο και μετά την προθεσμία των οκτώ μηνών. Παράταση ή σύναψη νέας σύμβασης, κατά το αυτό ημερολογιακό έτος ή μετατροπή σε σύμβαση αορίστου χρόνου είναι άκυρες.

Περαιτέρω, ισχύουν και οι γνωστοί περιορισμοί των προσλήψεων του άρ. 11 Ν 3833/2010, που έχουν ως εξής:

«1. Από την 1η Ιανουαρίου 2011 και μέχρι την 31η Δεκεμβρίου 2013, ο αριθμός των ετήσιων προσλήψεων και διορισμών του μόνιμου προσωπικού και του προσωπικού με σχέση εργασίας αορίστου χρόνου στους φορείς της παρ. 1 του άρθρου 1 του ν. 3812/2009, δεν μπορεί να είναι μεγαλύτερος συνολικά από το λόγο ένα προς πέντε (μία πρόσληψη ανά πέντε αποχωρήσεις), στο σύνολο των φορέων...

5. Οι κατά τις προηγούμενες παραγράφους προσλήψεις εγκρίνονται κατά περίπτωση από την Τετραμελή Επιτροπή της παρ. 1 του άρθρου 2 της ΠΥΣ 33/2006, όπως ισχύει, με βάση τις προτεραιότητες και τις ανάγκες, όπως προκύπτουν από τον ετήσιο προγραμματισμό προσλήψεων, στο σύνολο των φορέων του άρθρου 1 του ν. 3812/2009.

6. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και Οικονομικών καθορίζονται οι προτεραιότητες και τα κριτήρια για την κατανομή του προσωπικού της προηγούμενης παραγράφου. Με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης κατανέμονται οι εγκριθείσες θέσεις ανά υπηρεσία και φορέα.

7. Οι εγκρίσεις πρόσληψης προσωπικού με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου και οι συμβάσεις μίσθωσης έργου για το έτος

2011 περιορίζονται κατά δεκαπέντε τοις εκατό (15%) σε σχέση με τις αντίστοιχες εγκρίσεις του έτους 2010.

Ο περιορισμός αυτός δεν ισχύει για προσλήψεις προσωπικού ορισμένου χρόνου που γίνονται για κάλυψη απρόβλεπτων και επείγουσών αναγκών.»

Συμπερασματικά, η ανανέωση των συμβάσεων των εν λόγω εργαζομένων δεν είναι δυνατή υπό το ισχύον νομοθετικό καθεστώς. Η δυνατότητα τυχόν εκ νέου πρόσληψης των εν λόγω εργαζομένων θα κριθεί με βάση τις ισχύουσες διατάξεις για τον περιορισμό των προσλήψεων στο Δημόσιο.

Αθήνα, 04.08.2011

Ο γνωμοδοτών δικηγόρος,

Πάνος Ζυγούρης