



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΑΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ υπ' αριθ. 465/2008
ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
Ε' Τμήματος
Συνεδρίαση της 20ης Οκτωβρίου 2008

Σύνθεση :

Πρόεδρος : Νικόλαος Μαυρίκας, Αντιπρόεδρος ΝΣΚ.

Μέλη: Ι. Διονυσόπουλος, Ι. Καραγιαννοπούλου,
Π. Παναγιωτουνάκος, Β. Πανταζή, Νομικοί
Σύμβουλοι.

Εισηγήτρια : Β. Πανταζή, Νομική Σύμβουλος.

Αριθμ. Ερωτημ.: 55189/2008 έγγραφο Γεν. Δ/σης Τοπικής Αυτοδιοίκησης,
Δ/σης Οργάνωσης και Λειτουργίας Ο.Τ.Α.

Περίληψη Ερωτημ.: Εάν λαμβάνεται υπόψη ως υπηρεσία για μισθολογική
εξέλιξη προσωπικού απασχολούμενου στα προγράμματα
«Βοήθεια στο Σπίτι», «Α.Μ.Ε.Α.» και «Μονάδες
Κοινωνικής Μέριμνας» που εντάχθηκε σε Ν.Π.Δ.Δ. και
Ο.Τ.Α., η προϋπηρεσία του σε Ν.Π.Ι.Δ.

Επί του ως άνω ερωτήματος το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Ε' Τμήμα) γνωμοδότησε, ομοφώνως, ως ακολούθως :

I. Νομικό Πλαίσιο.

Το π.δ. 164/2004 «Ρυθμίσεις για τους εργαζόμενους με συμβάσεις ορισμένου χρόνου στο δημόσιο τομέα» (Φ.Ε.Κ. Α' 134) ορίζει τα εξής :

«Άρθρο 1 Σκοπός του παρόντος προεδρικού διατάγματος είναι η προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας, όσον αφορά στο προσωπικό του Δημοσίου και του ευρύτερου δημόσιου τομέα, προς τις διατάξεις της Οδηγίας 1999/70/ΕΚ του Συμβουλίου της 28^{ης} Ιουνίου 1999, σχετικά με τη συμφωνία πλαίσιο για την εργασία ορισμένου χρόνου, που έχει συναφθεί μεταξύ των διεπαγγελματικών οργανώσεων γενικού χαρακτήρα, CES, UNICE και CEEP (E.E.L. 175/10.7.1999), με την οποία επιδιώκεται αφενός μεν η βελτίωση της ποιότητας της εργασίας ορισμένου χρόνου με την εφαρμογή της αρχής της μη διάκρισης σε σχέση με την εργασίας αορίστου και αφετέρου η καθιέρωση ενός πλαισίου για να αποτραπεί τυχόν κατάχρηση που προκαλείται από τη χρησιμοποίηση διαδοχικών συμβάσεων ή σχέσεων εργασίας ορισμένου χρόνου».

Άρθρο 2 Πεδίο εφαρμογής.

«Οι διατάξεις αυτού του διατάγματος εφαρμόζονται στο προσωπικό του δημόσιου τομέα, όπως αυτός οριοθετείται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 3 του παρόντος, καθώς και στο προσωπικό των δημοτικών και κοινοτικών επιχειρήσεων, το οποίο εργάζεται με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας ορισμένου χρόνου, ή σύμβαση έργου ή άλλη σύμβαση ή σχέση που υποκρύπτει σχέση εξαρτημένης εργασίας».

Άρθρο 3 Ορισμοί.

«Για την εφαρμογή του παρόντος προεδρικού διατάγματος νοείται ως :
γ) «Δημόσιος τομέας» ο οριοθετούμενος από τις διατάξεις του άρθρου 51 παρ. 1 του Ν. 1892/1990 (Φ.Ε.Κ. Α' 101) ή από άλλες ειδικές διατάξεις, όπως εκάστοτε ισχύουν, αποκλεισμένων σε κάθε περίπτωση από αυτόν των ανωνύμων που είναι εισηγμένες στο Χρηματιστήριο Αξιών Αθηνών, οι οποίες υπάγονται στις ρυθμίσεις του Π.Δ. 81/2003».

Άρθρο 5. Διαδοχικές συμβάσεις.

«1. Απαγορεύονται οι διαδοχικές συμβάσεις, που καταρτίζονται και εκτελούνται μεταξύ του ίδιου εργοδότη και του ίδιου εργαζόμενου με την ίδια η

παρεμφερή ειδικότητα και με τους ίδιους ή παρεμφερείς όρους εργασίας, εφόσον μεταξύ των συμβάσεων αυτών μεσολαβεί χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών μηνών. 2. Η κατάρτιση των συμβάσεων αυτών επιτρέπεται κατ' εξαίρεση,3.....4. Σε κάθε περίπτωση, ο αριθμός των διαδοχικών συμβάσεων δεν επιτρέπεται να είναι μεγαλύτερος των τριών, με την επιφύλαξη των διατάξεων της παραγράφου 2 του επόμενου άρθρου».

Άρθρο 6 Ανώτατη διάρκεια συμβάσεων.

«1. Συμβάσεις που καταρτίζονται διαδοχικώς και εκτελούνται μεταξύ του ίδιου εργοδότη και του ίδιου εργαζόμενου με την ίδια ή παρεμφερή ειδικότητα και με τους ίδιους ή παρεμφερείς όρους εργασίας, απαγορεύεται να υπερβαίνουν τους είκοσι τέσσερις (24) μήνες σε συνολικό χρόνο διάρκειας της απασχόλησης, είτε συνάπτονται κατ' εφαρμογήν του προηγούμενου άρθρου είτε συνάπτονται κατ' εφαρμογήν άλλων διατάξεων της κειμένης νομοθεσίας.

2. Συνολικός χρόνος διάρκειας απασχόλησης άνω των είκοσι τεσσάρων (24) μηνών επιτρέπεται μόνο σε περιπτώσεις ειδικών, από τη φύση και το είδος της εργασίας τους, κατηγοριών εργαζομένων που προβλέπονται από την κείμενη νομοθεσία, όπως, ιδίως, διευθυντικά στελέχη, εργαζόμενοι που προσλαμβάνονται στο πλαίσιο συγκεκριμένου ερευνητικού ή οιουδήποτε επιδοτούμενου ή χρηματοδοτούμενου προγράμματος, εργαζόμενοι που προσλαμβάνονται για την πραγματοποίηση έργου σχετικού με την εκπλήρωση υποχρεώσεων που απορρέουν από συμβάσεις με διεθνείς οργανισμούς».

Άρθρο 11 Μεταβατικές διατάξεις

«1. Διαδοχικές συμβάσεις κατά την παρ. 1 του άρθρου 5 του παρόντος διατάγματος, οι οποίες έχουν συναφθεί πριν την έναρξη ισχύος του παρόντος και είναι ενεργές έως την έναρξη ισχύος αυτού, συνιστούν εφεξής σύμβαση εργασίας αορίστου χρόνου εφόσον συντρέχουν αθροιστικά οι ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) Συνολική χρονική διάρκεια διαδοχικών συμβάσεων τουλάχιστον είκοσι τεσσάρων (24) μηνών έως την έναρξη ισχύος του διατάγματος, ανεξαρτήτως αριθμού ανανεώσεων συμβάσεων ή τρεις τουλάχιστον ανανεώσεις πέραν της αρχικής σύμβασης κατά την παρ. 1 του άρθρου 5 του παρόντος διατάγματος, με συνολικό ελάχιστο χρόνο απασχόλησης δέκα οκτώ (18) μηνών, μέσα σε συνολικό χρονικό διάστημα είκοσι τεσσάρων (24) μηνών από την αρχική σύμβαση.



β) Ο συνολικός χρόνος υπηρεσίας του εδαφίου (α) να έχει πράγματι διανυθεί στον ίδιο φορέα, με την ίδια ή παρεμφερή ειδικότητα και με τους ίδιους ή παρεμφερείς όρους εργασίας, όπως αναγράφεται στην αρχική σύμβαση. Προκειμένου περί συμβάσεων που έχουν συναφθεί με την Ελληνική Εταιρία Τοπικής Ανάπτυξης και Αυτοδιοίκησης (Ε.Ε.Τ.Α.Α), στο πλαίσιο εφαρμογής συγκεκριμένου προγράμματος, ως φορέας νοείται ο οικείος Ο.Τ.Α στον οποίο ο εργαζόμενος προσέφερε πραγματικά τις υπηρεσίες του.

γ) Το αντικείμενο της σύμβασης να αφορά σε δραστηριότητες οι οποίες σχετίζονται ευθέως και αμέσως με πάγιες και διαρκείς ανάγκες του αντίστοιχου φορέα, όπως αυτές οριοθετούνται από το δημόσιο συμφέρον το οποίο υπηρετεί ο φορέας αυτός.

δ) Ο κατά τις προηγούμενες περιπτώσεις συνολικός χρόνος υπηρεσίας πρέπει να έχει παρασχεθεί και σε καθήκοντα ίδια ή παρεμφερή με αυτά που αναγράφονται στην αρχική σύμβαση...

2. Για τη διαπίστωση της συνδρομής των κατά την προηγούμενη παράγραφο προϋποθέσεων ο εργαζόμενος υποβάλλει, εντός αποκλειστικής προθεσμίας... αίτηση προς τον οικείο φορέα.... Αρμόδιο όργανο να κρίνει... είναι το οικείο υπηρεσιακό συμβούλιο ή το όργανο που εξομοιώνεται με αυτό και όπου δεν υπάρχει, το Διοικητικό Συμβούλιο ή το διοικούν όργανο του οικείου νομικού προσώπου ή.... Στις δημοτικές ή κοινοτικές επιχειρήσεις αρμόδιο όργανο είναι σε κάθε περίπτωση το Δημοτικό ή Κοινοτικό Συμβούλιο του οικείου Ο.Τ.Α.....».

3. Οι κατά την παρ. 2 κρίσεις των αρμόδιων οργάνων, θετικές ή αρνητικές, διαβιβάζονται αμέσως στο Ανώτατο Συμβούλιο Επιλογής Προσωπικού (Α.Σ.Ε.Π.), το οποίο αποφαινεται εντός τριών (3) μηνών από τη διαβίβαση σε αυτό των σχετικών κρίσεων.

4. Στις διατάξεις αυτού του άρθρου υπάγονται οι εργαζόμενοι στο δημόσιο τομέα, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 3 περ. γ. του παρόντος διατάγματος, καθώς και στις δημοτικές και κοινοτικές επιχειρήσεις, αποκλεισμένων σε κάθε περίπτωση των εργαζομένων σε ανώνυμες εταιρείες που είναι εισηγμένες στο Χρηματιστήριο Αξιών Αθηνών....».

Περαιτέρω ο Ν. 3320/2005 (Φ.Ε.Κ. Α' 48) «Θέματα προσωπικού Δημοσίου τομέα, Οικονομικά Ο.Τ.Α., Αλλοδαποί κ.λ.π. ορίζει τα εξής στο άρθρο 1 υπό τον τίτλο «Σύσταση θέσεων με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου» :

«1. Το προσωπικό με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας ορισμένου χρόνου ή σύμβαση έργου ή άλλη σχέση του Δημοσίου, των Ν.Π.Δ.Δ. και των Ο.Τ.Α. πρώτου και δεύτερου βαθμού, του οποίου οι συμβάσεις συνιστούν συμβάσεις εργασίας αορίστου χρόνου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 11 του π.δ. 164/2004, κατατάσσεται σε υφιστάμενες κενές οργανικές θέσεις με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, ειδικότητας αντίστοιχης ή παρεμφερούς προς την ειδικότητα της σύμβασής του.

2. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, Οικονομίας και Οικονομικών και του οικείου κατά περίπτωση Υπουργού, που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, συνιστώνται οργανικές θέσεις προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, προκειμένου να καλυφθούν, όπου απαιτείται, οι διαπιστωθείσες πάγιες και διαρκείς ανάγκες, κατ' εφαρμογή του Π.Δ. 164/2004.

3. Η κατάταξη του προσωπικού γίνεται με απόφαση του αρμόδιου για την πρόσληψη οργάνου, η οποία δεν δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

4. Οι κατατασσόμενοι λαμβάνουν τις αποδοχές της θέσης τους από την ημερομηνία έκδοσης της πράξης κατάταξής τους. Ο χρόνος των συμβάσεων μίσθωσης έργου των κατατασσομένων, λογίζεται για όλες τις συνέπειες ότι έχει διανυθεί με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου».

Εξάλλου ο Ν. 3491/2006 (Φ.Ε.Κ. Α' 207) «Ρυθμίσεις θεμάτων Εθνικού Κέντρου Δημόσιας Διοίκησης και Αυτοδιοίκησης και λοιπών θεμάτων αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης» στο άρθρο 16 που επιγράφεται «Υπηρεσιακά ζητήματα Ο.Τ.Α. πρώτου βαθμού» ορίζει ότι : «Εργαζόμενοι που είχαν προσληφθεί από επιχειρήσεις Δήμων ή Κοινοτήτων και των οποίων οι συμβάσεις ή οι σχέσεις κρίθηκαν, σύμφωνα με τις προϋποθέσεις και τη διαδικασία του άρθρου 11 του π.δ. 164/2004 (Φ.Ε.Κ. 134 Α''), ότι συνιστούν συμβάσεις εργασίας αορίστου χρόνου, εφόσον καλύπτουν ανάγκες του προγράμματος «Βοήθεια στο Σπίτι» και των Α.Μ.Ε.Α., μπορεί να ενταχθούν, με απόφαση του αρμόδιου δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου και με την ίδια σχέση εργασίας, στο προσωπικό αντίστοιχων Ν.Π.Δ.Δ. ή υπηρεσιών του οικείου Οργανισμού Τοπικής Αυτοδιοίκησης, όπου απασχολούνται μέχρι την έκδοση της σχετικής απόφασης του Α.Σ.Ε.Π. Οι εργαζόμενοι αυτοί, εφόσον στους ανωτέρω φορείς δεν υφίστανται κενές οργανικές θέσεις, εντάσσονται σε



προσωποπαγείς, που συνιστώνται με απόφαση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου. Στις περιπτώσεις σύστασης προσωποπαγών θέσεων σε Ν.Π.Δ.Δ., Ο.Τ.Α., απαιτείται επιπλέον γνώμη του οικείου Διοικητικού Συμβουλίου».

Ο δε Ν. 3613/2007 (Φ.Ε.Κ. Α' 263) «Ρυθμίσεις θεμάτων Ανεξάρτητων Αρχών, Γενικού Επιθεωρητή Δημόσιας Διοίκησης, Σώματος Επιθεωρητών Ελεγκτών Δημόσιας Διοίκησης και λοιπών ζητημάτων αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών, ορίζει στο άρθρο 27 υπό τον τίτλο «Ρυθμίσεις θεμάτων Δομών Κοινωνικής Μέριμνας» ότι :

«1. Η προθεσμία του άρθρου 26 του ν. 3329/2005 (Φ.Ε.Κ. 81 Α'), για την εφαρμογή του προγράμματος «Βοήθεια στο Σπίτι», σε όσους Δήμους υλοποιείται σύμφωνα με τις διατάξεις των κ.υ.α. Π4β/5814/1997 (Φ.Ε.Κ. 917 Β'), Π1γ/ΓΠ οικ. 62329/2003 (Φ.Ε.Κ. 925 Β') και Π1γ/ΓΠ οικ. 69674/2005 (Φ.Ε.Κ. 932 Β'), παρατείνεται από τη λήξη της και μέχρι 31-8-2008. Το προσωπικό που απασχολείται στο παραπάνω πρόγραμμα θα συνεχίσει να προσφέρει τις υπηρεσίες του μέχρι την καταληκτική ημερομηνία εφαρμογής του και υπό τους όρους των ανωτέρω σχετικών κοινών υπουργικών αποφάσεων. Με απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών, Οικονομίας και Οικονομικών και Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης μπορεί να καθορίζονται ειδικότεροι όροι και προϋποθέσεις λειτουργίας του προγράμματος.

Οι διατάξεις του άρθρου 16 του ν. 3491/2006 (Φ.Ε.Κ. 207 Α') εφαρμόζονται και στο προσωπικό του Προγράμματος «Μονάδες Κοινωνικής Μέριμνας».

Τέλος στις διατάξεις του άρθρου 15 του Ν. 3205/2003 (Φ.Ε.Κ. Α' 297) «Μισθολογικά λειτουργών, υπαλλήλων Δημοσίου, Ν.Π.Δ.Δ. – Ο.Τ.Α.», που έχει επεκταθεί και στο προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου των Ο.Τ.Α. με τη με αρ. 2/7093/0022/5-2-2004 Κ.Υ.Α. (Φ.Ε.Κ. Β'215), ορίζονται τα εξής :

«1. Ως υπηρεσία για την εξέλιξη των υπαλλήλων στα μισθολογικά κλιμάκια του άρθρου 3 λαμβάνεται υπόψη :

α. Η υπηρεσία που προσφέρεται στο Δημόσιο, σε Ν.Π.Δ.Δ. και Ο.Τ.Α. με σχέση εξαρτημένης εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου αορίστου ή ορισμένου χρόνου.....

γ. Κάθε πραγματική και συντάξιμη δημόσια υπηρεσία που υπολογίζεται για τη συμπλήρωση της 35ετίας, ανεξάρτητα από το φορέα που έχει προσφερθεί.

ε. Κάθε προϋπηρεσία, που από ισχύουσες διατάξεις αναγνωρίζεται ως πραγματική δημόσια υπηρεσία στις θέσεις που υπηρετούν.

ι. Ο χρόνος παροχής υπηρεσίας με σύμβαση μίσθωσης έργου ή με ανάθεση κατ' αποκοπήν εργασίας, εφόσον οι υπηρεσίες αυτές έχουν χαρακτηριστεί με διάταξη νόμου ή με δικαστική απόφαση ότι διανύθηκαν με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου (εξαρτημένης) ή εφόσον σύμφωνα με τα υπηρεσιακά έγγραφα συντρέχουν σωρευτικά οι εξής προϋποθέσεις:

- i. απασχόληση κατά το σύνηθες δημοσιοϋπαλληλικό ωράριο,
- ii. παροχή εργασίας στο χώρο της δημόσιας υπηρεσίας και με την άμεση εποπτεία της υπηρεσίας και
- iii. αμοιβή ανάλογη με των προσλαμβανομένων με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου.

2. Δεν υπολογίζεται για μισθολογική εξέλιξη:

α. Η στρατιωτική υπηρεσία κληρωτού και εφέδρου. Κατ' εξαίρεση, αναγνωρίζεται η στρατιωτική υπηρεσία κληρωτού και εφέδρου που συμπίπτει με πολιτική υπηρεσία, εφόσον παρασχέθηκε μέχρι την έναρξη ισχύος του παρόντος.

δ. Ο χρόνος που προβλέπεται από τα ακόλουθα άρθρα του Υπαλληλικού Κώδικα (Ν. 2683/1999, ΦΕΚ 19 Α')

- i. άρθρο 99, με εξαίρεση το χρόνο διαθεσιμότητας λόγω ασθένειας,
- ii. άρθρο 104 παράγραφος 1α, 1β και 1γ, με την προϋπόθεση να έχει επιβληθεί πειθαρχική ποινή,
- iii. άρθρο 107 παράγραφος 1 δ, αδικαιολόγητης αποχής από την εκτέλεση των καθηκόντων και
- iv. άρθρο 109 παράγραφος 1 ε, προσωρινής παύσης.

ε. Η προϋπηρεσία σε Ν.Π.Ι.Δ., με την επιφύλαξη της παραγράφου 4 του άρθρου 22 του Ν. 3156/2003 (ΦΕΚ 157 Α'), και στον ιδιωτικό τομέα εν γένει (Η παρ. 4 του αρ. 22 του Ν. 3156/2003 ορίζεται ότι : «Ο χρόνος υπηρεσίας των υπαλλήλων που παρασχέθηκε σε Ν.Π.Ι.Σ., τα οποία προηγουμένως λειτουργούσαν Ν.Π.Δ.Δ. ή αυτοτελείς δημόσιες υπηρεσίες συνυπολογίζεται για τη μισθολογική τους εξέλιξη αν ακολούθησε ή ακολουθήσει μετάταξή τους στο Δημόσιο ή Ο.Τ.Α. ή άλλα Ν.Π.Δ.Δ., εφόσον συντρέχουν σωρευτικά οι εξής προϋποθέσεις : α) υπηρετούσαν στα Ν.Π.Δ.Δ. ή αυτοτελείς δημόσιες υπηρεσίες κατά το χρόνο μετατροπής αυτών σε Ν.Π.Ι.Δ. και β) η μετάταξή τους στο Δημόσιο ή Ο.Τ.Α. ή άλλα Ν.Π.Δ.Δ. πραγματοποιείται εντός διετίας από τη μετατροπή των προηγούμενων υπηρεσιών τους σε Ν.Π.Δ.Δ.. Στην περίπτωση που η μετάταξη πραγματοποιήθηκε ή θα πραγματοποιηθεί μετά τη συμπλήρωση της διετίας, ο χρόνος που θα ληφθεί υπόψη για τη μισθολογική τους εξέλιξη περιορίζεται στα δύο έτη»].

στ. Ο χρόνος πρακτικής άσκησης, όπου απαιτείται, για τη λήψη πτυχίου ή για την απόκτηση άδειας άσκησης επαγγέλματος, εκτός εάν εμπίπτει στις περιπτώσεις της παραγράφου 1 του παρόντος άρθρου».

II. Στο ως άνω έγγραφο της ερωτώσας υπηρεσίας εκτίθενται τα εξής:

«Μετά την εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 11 του πδ 164/2004 στο προσωπικό των προγραμμάτων Βοήθεια στο Σπίτι, Μονάδες Κοινωνικής Μέριμνας και ΑμεΑ, επειδή το προσωπικό αυτό είχε προσληφθεί μέσω επιχειρήσεων των Ο.Τ.Α. ενώ απασχολούνταν σε υπηρεσίες ή ΝΠΔΔ των Ο.Τ.Α., άλλοι συμβασιούχοι κατατάχθηκαν σε θέσεις ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου στις επιχειρήσεις των Ο.Τ.Α. και άλλοι στις υπηρεσίες ή σε ΝΠΔΔ των Ο.Τ.Α, με απόφαση του ΑΣΕΠ.

Προκειμένου να συνεχιστεί απρόσκοπτα η εφαρμογή των προγραμμάτων αυτών, με το άρθρο 16 του ν. 3491/2006, σε συνδυασμό με το άρθρο 27 του ν. 3613/2007, το προαναφερόμενο προσωπικό που κατατάχθηκε σε επιχειρήσεις των Ο.Τ.Α. εντάσσεται στην υπηρεσία ή στο ΝΠΔΔ του ΟΤΑ, εφόσον πρόσφερε υπηρεσίες μέχρι την έκδοση της σχετικής απόφασης του ΑΣΕΠ».

Και ερωτάται :

«1. αν αναγνωρίζεται η προϋπηρεσία του προσωπικού των προγραμμάτων Βοήθεια στο Σπίτι, Μονάδες Κοινωνικής Μέριμνας και ΑμεΑ σε επιχείρηση ΟΤΑ, ως προϋπηρεσία στον ΟΤΑ ή ΝΠΔΔ αυτού, στον οποίο πρόσφερε υπηρεσίες μέχρι την έκδοση της απόφασης του ΑΣΕΠ και στη συνέχεια εντάχθηκε με το άρθρο 16 του ν. 3491/2006.

2. Σε περίπτωση που αναγνωρίζεται η προαναφερόμενη προϋπηρεσία, αν αναγνωρίζεται στο σύνολό της μέχρι τη μεταφορά του προσωπικού αυτού στον Ο.Τ.Α. ή μέχρι την έναρξη ισχύος του π.δ. 164/2004 ή ο χρόνος μέχρι 24 μήνες που λήφθηκε υπόψη από το ΑΣΕΠ για τη μετατροπή των συμβάσεών του σε αορίστου χρόνου».

III.A. Με το Π.Δ. 164/2004 έγινε προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας προς την Οδηγία 1999/70/ΕΚ του Συμβουλίου καθόσον αφορά τους εργαζόμενους στο δημόσιο τομέα.

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 αυτού του π.δ/τος, που εφαρμόζεται κατά ρητή πρόβλεψη του νομοθέτη και στις δημοτικές και κοινοτικές επιχειρήσεις, διαδοχικές συμβάσεις κατά την παρ. 1 του άρθρου 5 που είχαν συναφθεί με εργαζόμενους στο Δημόσιο τομέα, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 3

του ίδιου διατάγματος καθώς και στις δημοτικές και κοινοτικές επιχειρήσεις πριν την έναρξη ισχύος του διατάγματος αυτού και είναι ενεργείς μέχρι την έναρξη ισχύος αυτού συνιστούν εφεξής σύμβαση εργασίας αορίστου χρόνου εφόσον συντρέχει, μεταξύ άλλων, και η προϋπόθεση της συνολικής χρονικής διάρκειας διαδοχικών συμβάσεων τουλάχιστον 24 μηνών έως την έναρξη ισχύος του διατάγματος ανεξαρτήτως αριθμού ανανεώσεων συμβάσεων ή των τριών τουλάχιστον ανανεώσεων πέραν της αρχικής σύμβασης κατά την παρ. 1 του άρθρου 5 του ίδιου διατάγματος, με συνολικό ελάχιστο χρόνο απασχόλησης 18 μήνες μέσα σε συνολικό διάστημα 24 μηνών από την αρχική σύμβαση.

Με το άρθρο 1 του Ν. 3320/2005 ρυθμίζεται το θέμα της κατάταξης σε οργανικές θέσεις των συμβασιούχων του στενού δημόσιου τομέα (δημόσιο, Ν.Π.Δ.Δ. και Ο.Τ.Α. πρώτου και δεύτερου βαθμού), για τους οποίους κρίνεται ότι οι συμβάσεις τους συνιστούν συμβάσεις ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, κατ' αρ. 11 Π.Δ. 164/2004, και της σύστασης των απαιτούμενων οργανικών θέσεων όπου δεν υπάρχουν (βλ. εισηγητική έκθεση Ν. 3320/2005 στο άρθρο 1).

Έτσι το προσωπικό που απασχολήθηκε με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας ορισμένου χρόνου ή σύμβαση έργου ή άλλη σχέση στο Δημόσιο, στα Ν.Π.Δ.Δ. και τους Ο.Τ.Α. πρώτου και δεύτερου βαθμού και του οποίου οι συμβάσεις αναγνωρίστηκαν κατ' αρ. 11 π.δ. 164/2004 ως συμβάσεις εργασίας ορισμένου χρόνου, κατατάσσεται, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 1 του Ν. 3320/2005 σε υφιστάμενες κενές οργανικές θέσεις με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου ειδικότητας αντίστοιχης ή παρεμφερούς προς την ειδικότητα της σύμβασής του. Για το ως άνω προσωπικό, στο οποίο δεν περιλαμβάνονται οι απασχοληθέντες στις δημοτικές και κοινοτικές επιχειρήσεις λόγω μη ρητής συμπερίληψής τους στην γενόμενη στην παρ. 1 του άνω άρθρου 1 αναφορά (βλ. σχετικώς και στο παραπάνω απόσπασμα της εισηγητικής έκθεσης), ο νομοθέτης προέβλεψε στην παρ. 4 του ίδιου άρθρου 1 ότι ο χρόνος των συμβάσεων μίσθωσης έργου λογίζεται για όλες τις συνέπειες ότι έχει διανυθεί με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου.

Με τη ρύθμιση του άρθρου 16 του Ν. 3491/2006 που αποβλέπει στην εύρυθμη και απρόσκοπτη εφαρμογή από τους Ο.Τ.Α. του Προγράμματος «Βοήθεια στο Σπίτι» και «ΑΜΕΑ», με την εξασφάλιση πλήρους αξιοποίησης των γνώσεων και της εμπειρίας του προσωπικού, το οποίο υπηρετεί τις ανάγκες των ανωτέρω προγραμμάτων (βλ. εισηγητική έκθεση στο αρ. 16), παρέχεται η



δυνατότητα ώστε εργαζόμενοι που είχαν προσληφθεί από επιχειρήσεις Δήμων ή Κοινοτήτων και των οποίων οι συμβάσεις ή οι σχέσεις κρίθηκαν σύμφωνα με τις προϋποθέσεις και τη διαδικασία του π.δ. 164/2004 ότι συνιστούν συμβάσεις εργασίας αορίστου χρόνου, εφόσον κάλυπταν ανάγκες των παραπάνω προγραμμάτων, να είναι δυνατόν να ενταχθούν με απόφαση του αρμόδιου δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου και με την ίδια σχέση εργασίας στο προσωπικό των φορέων των ίδιων Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης όπου απασχολούνταν έως την έκδοση της σχετικής απόφασης του Α.Σ.Ε.Π.

Η ίδια δε δυνατότητα δίδεται και στο προσωπικό των «Μονάδων Κοινωνικής Μέριμνας» με τη διάταξη του αρ. 27 του Ν. 3613/2007.

Τέλος με το αρ. 15 του Ν. 3205/2003, που έχει επεκταθεί και στο προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου των Ο.Τ.Α. με τη με αρ. 2/7093/0022/5-2-2004 Κ.Υ.Α. (Φ.Ε.Κ. Β' 215), προσδιορίζεται, κατά τρόπο περιοριστικό, θετικά μεν στην παρ. 1, αρνητικά δε στην παρ. 2, ποια υπηρεσία λαμβάνεται υπόψη για τη μισθολογική εξέλιξη των υπαλλήλων του Δημοσίου, των Ν.Π.Δ.Δ. και των Ο.Τ.Α.

Β. Από το συνδυασμό των τελευταίων διατάξεων (αρ. 15 Ν. 3205/2003) προς τις μνημονευθείσες του αρ. 11 του π.δ. 164/2004, του αρ. 1 Ν. 3320/2005 και των αρ. 16 Ν. 3491/2006 και 27 Ν. 3613/2007 προκύπτουν τα εξής ως προς την αναγνώριση προϋπηρεσίας για μισθολογική εξέλιξη:

α) Για το κατατασσόμενο στο Δημόσιο, στα Ν.Π.Δ.Δ. και στους Ο.Τ.Α. προσωπικό βάσει των διατάξεων του Ν. 3320/2005, αναγνωρίζεται ως προϋπηρεσία για τη μισθολογική τους εξέλιξη τόσο ο χρόνος των 18 ή 24 μηνών που απαιτείται κατ' αρ. 11 π.δ. 164/2004 για τη μετατροπή των διαδοχικών συμβάσεων σε μια σύμβαση εργασίας αορίστου χρόνου και λογίζεται ως διανυθείς με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου κατ' αρ. 1 παρ. 4 Ν. 3320/2005 όσο και κάθε άλλο χρονικό διάστημα το οποίο καλύπτεται με συμβάσεις μίσθωσης έργου υπό τις σωρευτικά από το αρ. 15 παρ. 1 εδ. 2 προϋποθέσεις της απασχόλησης κατά το σύνηθες δημοσιouπαλληλικό ωράριο, της παροχής εργασίας στο χώρο της δημόσιας υπηρεσίας και με την άμεση εποπτεία της υπηρεσίας και αμοιβής ανάλογης με των προσλαμβανόμενων με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου.

β) Για το μη καταλαμβανόμενο όμως από τις ρυθμίσεις του Ν. 3320/2005 προσωπικό των δημοτικών και κοινοτικών επιχειρήσεων που κατατάχθηκαν, κατ'

εφαρμογή του αρ. 11 του π.δ. 164/2004, βάσει της απόφασης του Α.Σ.Ε.Π. σε επιχειρήσεις των Ο.Τ.Α. και στη συνέχεια εντάχθηκαν με τις διατάξεις του Ν. 3491/2006 και Ν. 3613/2007 σε υπηρεσίες των Ο.Τ.Α., αναγνωρίζεται ως προϋπηρεσία μόνο το διάστημα των 18 ή 24 μηνών που ελήφθη υπ' όψη για την κατάταξή τους σε θέσεις αορίστου χρόνου, κατ' εφαρμογή του αρ. 11 του π.δ. 164/2004, το οποίο αφορά και τις δημοτικές και κοινοτικές επιχειρήσεις. Δεν θα ληφθεί όμως υπόψη η προϋπηρεσία του παραπάνω προσωπικού σε δημοτικές και κοινοτικές επιχειρήσεις, που αποτελούν Ν.Π.Ι.Δ. (αρ. 252 παρ. 5 Ν. 3463/2006 – Φ.Ε.Κ. Α' 114 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων»), ενόψει του γενικού αποκλεισμού που γίνεται ρητά από την παρ. 2 ε του Ν. 3205/2003 ως προς την προϋπηρεσία σε Ν.Π.Ι.Δ. και της μη αντίθετης ρητής ειδικής νομοθετικής πρόβλεψης για το ως άνω προσωπικό. Διότι, πραγματικά, όπου ο νομοθέτης θέλησε να αναγνωρισθεί ως υπηρεσία για μισθολογική εξέλιξη προσωπικού μεταφερόμενου από δημοτικές ή κοινοτικές επιχειρήσεις σε Ο.Τ.Α. η προϋπηρεσία του προσωπικού αυτού σε Ν.Π.Ι.Δ., το προέβλεπε ρητά, όπως για παράδειγμα στη διάταξη του αρ. 269 παρ. 4 Ν. 3463/2006 και στο αρ. 25 παρ. 10 εδ. ε' του Ν. 3613/2007.

Λόγω δε της ως άνω μη νομοθετικής αναγνώρισης της προϋπηρεσίας στα Ν.Π.Ι.Δ. ως πραγματικής δημόσιας υπηρεσίας, δεν υπάρχει έδαφος εφαρμογής στην εξεταζόμενη περίπτωση της διάταξης της παρ. 1ε του αρ. 15 του Ν. 3205/2003.

Σημειώνεται ότι επί του τεθέντος ερωτήματος ταυτόσημες προς τις παραπάνω παραδοχές είναι και οι απόψεις του Γενικού Λογιστηρίου του Κράτους, όπως διατυπώνονται, κατ' αρ. 6 παρ. 6 Ν. 3086/2002, στο με αρ. πρωτ. 2/51625/0022/21-7-2008 έγγραφο της Γενικής Δ/σης Μισθών και Συντάξεων (Δ/ση 22^η Μισθολογίου).

Ενόψει των προεκτεθέντων, στο τεθέν ερώτημα αρμόζει, κατά την ομόφωνη γνώμη του τμήματος, αρνητική απάντηση.

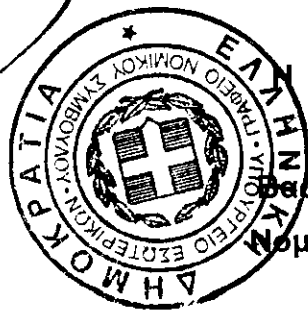
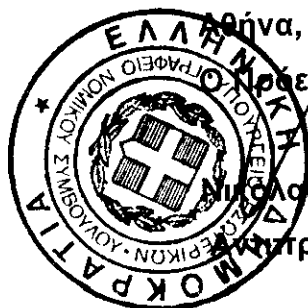
Θεωρήθηκε

Αθήνα, 21/10/2008

Πρόεδρος

Μιχάλης Μαυρίκας

Πρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Εισηγήτρια

Βασιλική Πανταζή

Νομική Σύμβουλος