



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΝΟΜΟΣ ΑΤΤΙΚΗΣ

ΔΗΜΟΣ ΔΙΟΝΥΣΟΥ

ΝΟΜΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ

Πληροφορίες: Ιωάννης Βασιλείου-Δικηγόρος

Λεωφ. Μαραθώνος 29 – 145 65

τηλ. 2132030600- FAX: 2132030630

Αγ.Στέφανος 14/2/2019

Αρ. Πρωτ.:

ΠΡΟΣ : ΔΗΜΑΡΧΟ ΔΗΜΟΥ ΔΙΟΝΥΣΟΥ

ΘΕΜΑ: Γνωμοδοτική απάντηση επι ερωτήματος

Σχετ: 1. Το με αρ.πρωτ. 7518/7.2.19 έγγραφό σας

2. Το συνημμένο στο ανω έγγραφο με απ εισερχ.στον Δήμο 6264/31.1.19 Ακριβές αντίγραφο πρώτου απογράφου εκτελεστού της υπ'αριθμ. 3221/14 τελεσίδικης (& αμετάκλητης) αποφάσεως του Εφετείου Αθηνών με την παραπόδας αυτού επιταγή εκτέλεσης

---000---

Με το ανω υπο (1) σχετικό έγγραφο, **δεδομένης της επιδόσεως** του υπο (2) σχετικό αντιγράφου Α' απογράφου εκτελεστού της υπ'αριθμ. 3221/14 τελεσίδικης (& αμετάκλητης) αποφάσεως με την παραπόδας αυτού επιταγή εκτέλεσης δια της οποίας επιτάσσεται ο Δήμος στην καταβολή του ποσού των 170.693,4 € στον καθένα από 1-7 των αναφερομένων εργαζομένων και 75.038,40€ για τον 8^ο δηλ. συνολικά (170.693,4€ X 7=) 1.194.853,8€+75.038,40€=**1.269.892,2€**. Το ποσό αυτό αφορά στο σύνολο της χρηματικής ποινής των 150€η οποία απειλήθηκε κατά του Δήμου με την ανω απόφαση για κάθε ημέρα παράλειψης συμμόρφωσης στο διατακτικό της απόφασης, απ 1.4.15-15.1.19, **ερωτάται** για τις ενέργειες που πρέπει να κάνει ο Δήμος, τοποθετούμεθα δε επ' αυτού ως κάτωθι:

Α] ΣΧΕΤΙΚΕΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ

1. Σύμφωνα με το άρθρο 95 παρ. 5 Συντ . (όπως αναθεωρήθηκε το έτος 2001), «η διοίκηση έχει υποχρέωση να συμμορφώνεται προς τις δικαστικές αποφάσεις. Η παράβαση της υποχρέωσης αυτής γεννά ευθύνη για κάθε αρμόδιο όργανο, όπως νόμος

ορίζει. Νόμος ορίζει τα αναγκαία μέτρα για τη διασφάλιση της συμμόρφωσης της διοίκησης».

2. Εξάλλου, σύμφωνα με το άρθρο 50 παρ. 4 του ΠΔ 18/1989 (ΦΕΚ Α΄ 8), οι διοικητικές αρχές πρέπει, σε εκτέλεση της υποχρέωσης που απορρέει από το άρθρο 95 παρ. 5 Συντ., να συμμορφώνονται ανάλογα με κάθε περίπτωση με θετική ενέργεια προς το περιεχόμενο της απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας ή να απέχουν από κάθε ενέργεια που είναι αντίθετη με όσα κρίθηκαν από αυτό. Ο παραβάτης, εκτός από τη δίωξη για παράβαση καθήκοντος κατά το άρθρο 259 του Ποινικού Κώδικα, υπέχει και προσωπική ευθύνη για αποζημίωση.

3. Περαιτέρω, ο εκδοθείς μετά τη συνταγματική αναθεώρηση του έτους 2001 Ν 3068/2002 (ΦΕΚ Α΄/274/2002) - οι διατάξεις του οποίου, παρά τα οριζόμενα στο άρθρο 6 αυτού, εφαρμόζονται σε περιπτώσεις μη συμμορφώσεως σε δικαστικές αποφάσεις δημοσιευθείσες μετά την έναρξη ισχύος της αναθεωρημένης ως άνω συνταγματικής διατάξεως – ορίζει στο άρθρο 1 ότι: «το Δημόσιο, οι οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης και τα λοιπά νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου έχουν υποχρέωση να συμμορφώνονται χωρίς καθυστέρηση προς τις δικαστικές αποφάσεις ...»,

4.1. Στο άρθρο 98 παρ. 2 και 3 του Υπαλληλικού Κώδικα (ν.3528/2007 Α΄ 26) ορίζονται τα εξής:

Άρθρο 98 – Βαθμολογική ένταξη.: «2. Ως πραγματική δημόσια υπηρεσία νοείται κάθε υπηρεσία που έχει διανυθεί στο Δημόσιο, νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου ή σε Ο.Τ.Α, με σχέση εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου, καθώς και κάθε άλλη υπηρεσία που, με βάση ειδικές διατάξεις, αναγνωρίζεται ως πραγματική δημόσια υπηρεσία για βαθμολογική εξέλιξη. 3. Προϋπηρεσία με σχέση εργασίας δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου αντίστοιχη της προηγούμενης παραγράφου, σε υπηρεσίες Ευρωπαϊκής Ένωσης ή των χωρών μελών αυτής, λαμβάνεται υπόψη για την ένταξη.»

4.2. Στις διατάξεις του όγδοου εδαφίου του παραρτήματος V2 της ενότητας 2.6 του ν. 4046/2012 «Έγκριση των Σχεδίων Συμβάσεων Χρηματοδοτικής Διευκόλυνσης μεταξύ του Ευρωπαϊκού Ταμείου Χρηματοπιστωτικής Σταθερότητας (ΕΤΧΣ) της Ελληνικής Δημοκρατίας..... διατάξεις για τη μείωση του δημοσίου χρέους...» (Α΄28) ορίζονται τα εξής: «...Η Κυβέρνηση αναθέτει μια εξειδικευμένη εκτίμηση του νέου

μισθολογίου (Πρώτο τρίμηνο του 2012). Αυτή η εκτίμηση επικεντρώνεται στις μισθολογικές ωριμάνσεις οι οποίες ενσωματώνονται στο νέο μηχανισμό προαγωγών. Εάν η εκτίμηση αποκαλύπτει οποιαδήποτε υπερβολική μισθολογική ωρίμανση στις αποδοχές οι κανόνες προαγωγής αναπροσαρμόζονται προ του τέλους του 2012. Ουδεμία προαγωγή λαμβάνει χώρα προ της εκτιμήσεως και της αναπροσαρμογής των κανόνων προαγωγής...»

4.3. Το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους με γνωμοδότησή του¹ σε συνεδρίαση της Πλήρους Ολομελείας επι συναφούς ζητήματος τοποθετήθηκε ως ακολούθως: «..Οι τελεσίδικες αποφάσεις των πολιτικών δικαστηρίων, ανεξάρτητα αν είναι αναγνωριστικές ή καταψηφιστικές, παράγουν, κατά το άρθρο 321 ΚΠολΔ, **δεδικασμένο**, το οποίο εκτείνεται και στο ουσιαστικό ζήτημα ορισμένης έννομης σχέσης που κρίθηκε οριστικά και η οποία προβλήθηκε με αγωγή, ανταγωγή, κύρια παρέμβαση ή ένσταση συμψηφισμού. Η τελεσίδικη αναγνώριση της απασχόλησης υπαλλήλου η οποία (απασχόληση) βασίζεται σε περισσότερες της μιας συμβάσεις εργασίας ορισμένου χρόνου ή σε συμβάσεις έργου, ως ενιαίας σύμβασης εξαρτημένης εργασίας αορίστου χρόνου (πρβλ. ενδ. ΣτΕ 1802/2014 σκ. 7, 2781/2010 σκ. 15, ΑΠ 271/2009 κ.α), έχει ως αποτέλεσμα να αποκτά η εν λόγω ενιαία σύμβαση αφετηρία από την ημερομηνία έναρξης του συμβατικού δεσμού με βάση την πρώτη σύμβαση ορισμένου χρόνου ή την πρώτη σύμβαση έργου» καταλήγοντας επι των ζητημάτων ως εξής:

α. Ομόφωνα ότι οι ενέργειες της διοίκησης για τη διαμόρφωση της βαθμολογικής και μισθολογικής κατάστασης των υπαλλήλων που αφορά το ερώτημα τελούν υπό τους περιορισμούς των διατάξεων του ογδού κεφαλαίου του (προαναφερόμενου) παραρτήματος V2, της ενότητας 2.6, του ν. 40467/2012.

β. Κατά πλειοψηφία ότι:

αα. Το χρονικό σημείο σύστασης των θέσεων των υπαλλήλων, οι οποίοι με αμετάκλητες δικαστικές αποφάσεις αναγνωρίστηκε ότι η απασχόλησή τους σε φορείς του Δημοσίου, ν.π.δ.δ και ο.τ.α α' και β' βαθμού διανύθηκε με διαδοχικές συμβάσεις εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου και όχι με συμβάσεις ορισμένου χρόνου ή μίσθωσης έργου, θα πρέπει να αναδράμει για κάθε εργαζόμενο στο χρονικό σημείο έναρξης του συμβατικού δεσμού με βάση την πρώτη κατά σειρά οικεία σύμβαση εργασίας ορισμένου χρόνου ή σύμβαση έργου.

¹ Βλ. 129/16 Γν/ση ΝΣΚ Ολ

ββ. Το χρονικό σημείο κατάταξης των ως άνω υπαλλήλων θα πρέπει, επίσης, να αναδράμει για κάθε εργαζόμενο στο χρονικό σημείο έναρξης του συμβατικού δεσμού και να διαμορφωθεί στη συνέχεια δια της εφαρμογής των οικείων διατάξεων που διαδοχικά ίσχυσαν ως και των διατάξεων που σήμερα ισχύουν.

γγ. Ο χρόνος υπηρεσίας, που λαμβάνεται υπόψη για την κατάταξη των ανωτέρω υπαλλήλων, καθορίζεται κάθε φορά από τις διατάξεις που εφαρμόζονται για την κατάταξη ενός εκάστου υπαλλήλου, κατά τα αμέσως ανωτέρω υπό στοιχ. ββ' εκτιθέμενα

B] ΕΠΙ ΤΗΣ ΥΠΟΘΕΣΗΣ

B.1.α. Για το ζήτημα της εφαρμογής των εκδοθέντων αποφάσεων για τους εργαζόμενους και ειδικά για τους αναφερόμενους στην συγκεκριμένη περίπτωση έχουμε τοποθετηθεί επανειλημμένα με τα ακόλουθα έγγραφά μας στο περιεχόμενο των οποίων προς αποφυγή επαναλήψεων παραπέμπουμε:

Απαντήσεις, γνωμοδοτικά σημειώματα και εισηγήσεις Νομικής Υπηρεσίας

1. υπ'αρ.πρωτ. 17718/29.5.2014
2. » 9884/21.4.2015
3. » 20455/18.6.2014
4. » 20842/1.07.2014
5. » 2352/2015
6. » 8885/30.3.2017
7. » 41033/7.12.2017

β. έγγραφα Δ/νσης Διοικητικού

1. υπ'αρ.πρωτ. 22649/16.09.2016 έγγραφο πρώην Γ.Γ Μιχ.Χρηστάκη προς Α.Δ.Α
2. » 25390/19.09.2016 » »
3. » 34310/23.11.2017 έγγραφο Αντ/χου Διοίκησης & Ανθρ. Δυναμικού
4. » 38746/17 έγγραφο της Δ/νσης Ανθρ.Δυναμικού

B.1.β. Για τους εν λόγω εργαζόμενους έχουν ήδη εκδοθεί επι αντίστοιχων αγωγών τους που αφορούσαν αξιώσεις διαφορών μισθού λόγω μη ορθής κατάταξης δύο (2) αποφάσεις του Ειρηνοδικείου Μαραθώνα που δέχθηκαν τις αγωγές και αυτές είναι οι υπ' αριθμ. 98/2017 (α.π. εισερχ. στον Δήμο 28900/19.9.2017) και η υπ' αριθμ. 19/2018 (α.π.εισερχ.στον Δήμο 34486/16.10.2018) . Με τις αποφάσεις αυτές γίνεται δεκτό το αγωγικό αίτημα και επιδικάζεται το ζητούμενο ποσό της διαφοράς μισθών με γενόμενο ταυτόχρονα δεκτό στις σκέψεις της απόφασης το εσφαλμένο της κατάταξης. Σημειώνουμε πως οι εν λόγω αποφάσεις έχουν καταστεί τελεσίδικες κατόπιν αποδοχής τους από τον Δήμο και λήψης απόφασης περι μη άσκησης ενδίκου μέσου.

Γ. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ/ΤΟΠΟΘΕΤΗΣΗ

1. Κατόπιν των ανωτέρω, σε επανάληψη και στοίχιση των πολλαπλών κατά τα ανω προηγηθέντων επι του ζητήματος τοποθετήσεών μας σε συνδυασμό αφενός με την διατυπωθείσα απόλυτα συναφή με την εξεταζόμενη περίπτωση Γν/ση της Ολομελείας του Ν.Σ.Κ και αφετέρου με τις τελεσίδικες παραδοχές των προαναφερόμενων αποφάσεων επι των αγωγών των εργαζομένων που αποδέχθηκαν/έκριναν την εσφαλμένη κατάταξη και συνεπεία τούτου επιδίκασαν τις αιτούμενες αξιώσεις των διαφορών αποδοχών,

Φρονούμε ότι συντρέχει νόμιμη περίπτωση άμεσης δρομολόγησης της διαδικασίας τροποποίησης των διενεργηθέντων κατατάξεων των εν λόγω εργαζομένων συμφώνως με τις τοποθετήσεις της Γν/σης του ΝΣΚ και τις περιεχόμενες στις τελεσίδικες εκδοθείσες ανω (ενοτ. Β.1.β) παραδοχές .

2. Περαιτέρω, συνεπεία της επιδόσεως αντιγράφου Α' εκτελεστού απογράφου της 3221/14 τελεσίδικης (& αμετάκλητης) απόφασεως του Εφετείου Αθηνών με την παραπόδας αυτού επιταγή εκτέλεσης, λόγω της επαπειλούμενης αναγκαστικής εκτελέσεως της επι τεραστία βλάβη και ζημία του Δήμου, συντρέχει νόμιμη και επείγουσα περίπτωση, δεδομένης της ύπαρξης νομίμων λόγων περι της πλημμελείας της διαδικασίας εκτελέσεως, λήψης απόφασης από την Οικονομική Επιτροπή για την έγκριση της άσκησης των ενδίκων μέσων της ανακοπής και αναστολής κατά του τίτλου και της επιταγής επιταγών άσκησης ανακοπής και αιτήσεως αναστολής

εκτέλεσης με πρόσθετο αίτημα χορήγησης Προσωρινής Διαταγής με ταυτόχρονη εξουσιοδότηση στον υπογράφοντα την παρούσα δικηγόρο του Δήμου για την νομική εκπροσώπηση του Δήμου στην κατάθεση των ενδίκων μέσων και την παράστασή του προς υποστήριξή τους κατά την ορισθησομένη δικάσιμο και σε κάθε μετ' αναβολή τιαύτη.

Ο ΣΥΝΤΑΞΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ Δ. ΒΑΣΙΛΕΙΟΥ
ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΠΑΡ'ΑΡΕΙΩ ΠΑΓΩ
ΔΗΜΟΥ ΔΙΟΝΥΣΟΥ

ΚΟΙΝ: 1. ΑΝΤ/ΧΟ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ & ΑΝΘΡΩΠΙΝΟΥ ΔΥΝΑΜΙΚΟΥ 2. ΑΝΤ/ΧΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΔΙΑΝ: 1. ΓΕΝΙΚΟ ΑΡΧΕΙΟ 2. ΑΡΧΕΙΟ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ

8. Οι τελεσίδικες αποφάσεις των πολιτικών δικαστηρίων, ανεξάρτητα αν είναι αναγνωριστικές ή καταψηφιστικές, παράγουν, κατά το άρθρο 321 του Κ.Πολ.Δ., δεδικασμένο, το οποίο εκτείνεται και στο ουσιαστικό ζήτημα ορισμένης έννομης σχέσης που κρίθηκε οριστικά και η οποία προβλήθηκε με αγωγή, ανταγωγή, κύρια παρέμβαση ή ένσταση συμψηφισμού. Η τελεσίδικη αναγνώριση της απασχόλησης υπαλλήλου, η οποία (απασχόληση) βασίζεται σε περισσότερες της μιας συμβάσεις εργασίας ορισμένου χρόνου ή σε συμβάσεις έργου, ως ενιαίας σύμβασης εξαρτημένης εργασίας αορίστου χρόνου (πρβλ. ενδ. ΣτΕ 1802/2014 σκ. 7, 2718/2010 σκ. 15, ΑΠ 271/2009 κ.α.), έχει ως αποτέλεσμα να αποκτά η εν λόγω ενιαία σύμβαση αφετηρία από την ημερομηνία έναρξης του συμβατικού δεσμού με βάση την πρώτη σύμβαση εργασίας ορισμένου χρόνου ή την πρώτη σύμβαση έργου.