



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΘΕΣΣΑΛΙΑΣ-ΣΤΕΡΕΑΣ ΕΛΛΑΔΑΣ
ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ: ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ-ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ
Ν. ΤΡΙΚΑΛΩΝ

ΤΡΙΚΑΛΑ 09 Αυγούστου 2017

Αριθμ. Πρωτ.: 1911/109389

Ταχ. Δ/ση : Κολοκοτρώνη 30
Ταχ. Κωδ. : 42132
Πληροφορίες : Γ. Τζερεμές
Τηλέφωνο : 2431063437
FAX : 2431063431
e-mail: georgios.tzeremes@apdthest.gov.gr

ΘΕΜΑ: «Εξέταση προσφυγής συμβασιούχων εργαζομένων του Δήμου Καλαμπάκας κατά της αριθμ. 341/2017 απόφασης του Δημάρχου Καλαμπάκας».

Α Π Ο Φ Α Σ Η
Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΘΕΣΣΑΛΙΑΣ-ΣΤΕΡΕΑΣ ΕΛΛΑΔΑΣ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις του Ν.3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης—Πρόγραμμα Καλλικράτης» (ΦΕΚ 87 Α΄).
2. Τις διατάξεις του Π.Δ. 138/2010 «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας» (ΦΕΚ 231 Α΄).
3. Τις διατάξεις του Ν.3463/2006 «Κώδικας Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ 114 Α΄).
4. Τις διατάξεις του Ν.3584/2007 «Κύρωση του κώδικα κατάστασης δημοτικών και κοινοτικών υπαλλήλων» (ΦΕΚ 143 Α΄).
5. Τις διατάξεις του άρθρου 17 του Ν.4257/2014 «Επείγουσες ρυθμίσεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών» (ΦΕΚ 93 Α΄).
6. Τις διατάξεις του άρθρου 28 του Ν.4325/2015 (ΦΕΚ 47 Α΄) και τις όμοιες του άρθρου 24 του Ν.4368/2016 (ΦΕΚ 21 Α΄) ως ισχύουν.
7. Την αριθμ. 13917/15-5-2017 απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών περί διορισμού Συντονιστή στην Αποκεντρωμένη Διοίκηση Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας (Υ.Ο.Δ.Δ. 250/26-5-2017).
8. Την αριθμ. 7666/εγκ.11/ 7-2-2007 εγκύκλιο ΥΠ.ΕΣ.Δ.Δ.Α. με θέμα "Εποπτεία των πράξεων των συλλογικών και μονομελών οργάνων των πρωτοβάθμιων ΟΤΑ".
9. Τις αριθμ. 74895/εγκ.60/30-12-2010 και 5370/εγκ.15/2-2-2011 εγκυκλίου του ΥΠ.ΕΣ.Α.Η.Δ. με θέμα «Έλεγχος νομιμότητας πράξεων Ο.Τ.Α., αναζήτηση αστικής και πειθαρχικής ευθύνης αιρετών μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α.».
10. Την αριθμ. 341/2017 και με αριθμ.πρωτ. 11173/30-6-2017 απόφαση του Δημάρχου Καλαμπάκας με θέμα "Καταγγελία των συμβάσεων ΙΔΟΧ του προσωπικού της υπηρεσίας καθαριότητας και ηλεκτροφωτισμού του Δήμου Καλαμπάκας, που παρατάθηκαν αυτοδίκαια δυνάμει του άρθρου 16 του Ν.4429/2016, με την αριθμ.102/3160/1-3-2016 απόφαση Δημάρχου Καλαμπάκας και με την αριθμ. 818/23182/30-12-2016 διαπιστωτική πράξη του Δημάρχου Καλαμπάκας".
11. Την από 13-7-2017 εμπρόθεσμη προσφυγή συμβασιούχων εργαζομένων (αναφέρονται ονομαστικά στην προσφυγή) του Δήμου κατά της αριθμ. 341/2017 απόφασης του Δημάρχου Καλαμπάκας.

Σ Κ Ε Φ Θ Ε Ν Τ Ε Σ

- Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 238 του Ν.3852/2010 ο Γενικός Γραμματέας (πλέον Συντονιστής) της Αποκεντρωμένης Διοίκησης ασκεί τις αρμοδιότητες του Ελεγκτή Νομιμότητας μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας ΟΤΑ, ενώ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 του Π.Δ.138/2010 η εποπτεία του κράτους επί των ΟΤΑ και των νομικών τους προσώπων ασκείται από το Τμήμα Προσωπικού και τα Τμήματα Διοικητικού-Οικονομικού της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας.

- Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 227 του Ν.3852/2010 ορίζεται ότι: «1. α. Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων,..... για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής 2. Ο Ελεγκτής Νομιμότητας αποφαινεται επί της προσφυγής μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της.....». Επομένως αρμοδίως και εμπροθέσμως εξετάζεται η εν θέματι προσφυγή.
- Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 17 του Ν.4257/2014 (ΦΕΚ 93 Α΄) ορίζεται ότι: «Οι αποφάσεις των μονομελών οργάνων των Δήμων, των Ιδρυμάτων, των Συνδέσμων και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου αυτών που εκδίδονται βάσει του ν.3584/2007, καθώς και των περιφερειών και των Ιδρυμάτων αυτών που εκδίδονται βάσει του ν.3528/2007, υπόκεινται στην ειδική διοικητική προσφυγή του άρθρου 227 του ν. 3852/2010».
- Επειδή σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην αριθμ. 7666/εγκ.11/ 7-2-2007 εγκύκλιο ΥΠ.ΕΣ.Δ.Δ.Α. (Κεφ.:3.1) περί Εποπτείας Πράξεων Οργάνων ΟΤΑ, σε περίπτωση υποβολής προσφυγής ο έλεγχος του Γενικού Γραμματέα (ήδη Συντονιστή) της Αποκεντρωμένης Διοίκησης αφορά κατ'αρχήν το παραδεκτό αυτής και στη συνέχεια το βάσιμο. Εφόσον κριθεί ότι η προσφυγή είναι παραδεκτή, τότε ελέγχεται το βάσιμο αυτής και μόνο για τους λόγους που αυτή αναφέρει, διαφορετικά απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Οι ειδικές προϋποθέσεις παραδεκτού της προσφυγής, που καθορίζουν οι ισχύουσες διατάξεις κατά το χρόνο έκδοσης της πράξης, είναι: **(i)** η προθεσμία άσκησης αυτής (όπως ορίζεται από το άρθρο 227 του Ν.3852/2010), **(ii)** το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος και **(iii)** η φύση της προσβαλλόμενης πράξης περί του εκτελεστού ή μη χαρακτήρα αυτής.
- Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 227 του Ν.3852/2010, ορίζεται ρητώς ότι μόνο όποιος έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών και μονομελών οργάνων των ΟΤΑ. Το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος είναι προϋπόθεση του παραδεκτού της προσφυγής, πρέπει δε να είναι προσωπικό, άμεσο (να συνδέει δηλαδή απευθείας τον προσφεύγοντα με την βλάβη που υφίσταται από την προσβαλλόμενη πράξη) και ενεστώς (τόσο κατά το χρόνο λήψεως της απόφασεως, όσο και κατά το χρόνο ασκήσεως της προσφυγής και συζητήσεως αυτής), η δε εκ της προσβαλλομένης πράξεως βλάβη πρέπει να έχει επέλθει ή να είναι λογικά αναπόφευκτη (Ολ. Σ.τ.Ε. 1002/2007).
- Επειδή η προσβαλλόμενη απόφαση του Δημάρχου αφορά σε λύση των συμβάσεων εργασίας των προσφευγόντων, άρα σαφώς θεμελιώνεται το ειδικό έννομο συμφέρον αυτών έναντι της αριθμ. 341/2017 απόφασης του Δημάρχου Καλαμπάκας, η δε προσφυγή, ως και εμπροθέσμως υποβληθείσα, θεωρείται παραδεκτή και εξετάζεται περαιτέρω.
- Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 214 του Ν.3852/2010 ορίζεται ότι: « 1. Στους Δήμουςασκείται εποπτεία από το κράτος, η οποία συνίσταται αποκλειστικά σε έλεγχο νομιμότητας των πράξεών τους..... 2. Η εποπτεία δεν επιτρέπεται να εμποδίζει την πρωτοβουλία και την ελεύθερη δράση των ΟΤΑ, ούτε να θίγει τη διοικητική και την οικονομική αυτοτέλειά τους».
- Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 58 του ιδίου νόμου ορίζεται ότι: «.....Ειδικότερα ο Δήμαρχος.....δ) είναι προϊστάμενος των υπηρεσιών του Δήμου. Ως προϊστάμενος όλου του προσωπικού του Δήμου εκδίδει τις πράξεις που προβλέπουν οι σχετικές διατάξεις για το διορισμό, τις κάθε είδους υπηρεσιακές μεταβολές και την άσκηση του πειθαρχικού ελέγχου».

- Επειδή με την αριθμ. 818/23182/30-12-2016 πράξη του Δημάρχου Καλαμπάκας παρατάθηκαν αυτοδικαίως οι συμβάσεις εργασίας ΙΔΟΧ του προσωπικού καθαριότητας και ηλεκτροφωτισμού του Δήμου Καλαμπάκας, δυνάμει των διατάξεων του άρθρου 16 του Ν.4429/2016. Εν συνεχεία, με την προσβαλλόμενη απόφαση καταγγέλλονται από 30-6-2017 οι ως άνω παραταθείσες συμβάσεις εργασίας του αναφερόμενου σ' αυτή προσωπικού, επί τη βάση των πρακτικών και αποφάσεων της 9^{ης} Γενικής Συνεδρίασης της Ολομέλειας του Ελεγκτικού Συνεδρίου της 10^{ης}-5-2017.
- Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 207 του Ν.3584/2007 ορίζεται ότι: « ... 2. Κατά τη διάρκεια της απασχόλησης επιτρέπεται η καταγγελία της σύμβασης για σπουδαίο λόγο.... 3. Το προσωπικό, η σύμβαση εργασίας του οποίου λύεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου αυτού, δεν δικαιούται αποζημίωση για την αιτία αυτή».
- Επειδή στην απόφαση του Δημάρχου ως προς την αιτιολόγηση αυτής και την επίκληση σπουδαίου λόγου, αναφέρονται τα συμπεράσματα της Ολομέλειας του Ελεγκτικού Συνεδρίου (9^η Γενική Συνεδρίαση της 10^{ης}-5-2017), σύμφωνα με τα οποία επιγραμματικώς κρίνεται ότι: **Α)** Οι διατάξεις του άρθρου 16 του Ν.4429/2016 και του άρθρου 25 του Ν.4456/2017 κρίνονται αντισυνταγματικές, **Β)** Προσक्रούουν στο κοινοτικό δίκαιο και ειδικότερα στην Οδηγία 1999/70/ΕΚ του Συμβουλίου της 28.6.1999, όπως ενσωματώθηκε στο εθνικό δίκαιο με το Π.Δ.164/2004, καθώς οδηγούν σε ανεπίτρεπτη σύναψη διαδοχικών συμβάσεων εργασίας ορισμένου χρόνου, **Γ)** Το άρθρο 25 του Ν.4456/2017 που αποσκοπεί στη νομιμοποίηση των δαπανών μισθοδοσίας του προσληφθέντος προσωπικού, θεσπίστηκε κατά παράβαση της αρχής της νομιμότητας και του άρθρου 98 του Συντάγματος, **Δ)** Οι εν λόγω συμβάσεις εργασίας 8μηνης διάρκειας δεν είναι δεκτικές παράτασης και είναι ανεπίτρεπτη η συνέχιση της απασχόλησης βάσει άκυρων συμβάσεων και καταβολής μελλοντικών αποδοχών.
- Επειδή επιπλέον σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 και 6 του Π.Δ. 164/2004 (135 Α'), με το οποίο ενσωματώθηκε στο Εθνικό Δίκαιο η αριθμ. 1999/70/ΕΚ Οδηγία του Συμβουλίου της 28^{ης}-6-1999, τίθεται ανώτατο όριο είκοσι τεσσάρων (24) μηνών σε συνολικό χρόνο διάρκειας απασχόλησης για διαδοχικές συμβάσεις. Στην προκειμένη περίπτωση οι εν λόγω εργαζόμενοι προσελήφθησαν αρχικώς με οκτάμηνες συμβάσεις από 2-7-2015 έως 1-3-2016 με περαιτέρω ανανεώσεις, κατά συνέπεια η απόφαση Δημάρχου (30-6-2017) συμπίπτει με τη συμπλήρωση του ανωτάτου ορίου των 24 μηνών, ευθυγραμμιζόμενη με τις ανωτέρω περιοριστικές διατάξεις.
- Επειδή σε συμμόρφωση κατ' ουσίαν με τα κρινόμενα της Ολομέλειας του Ελεγκτικού Συνεδρίου, το αρμόδιο υπουργείο προχώρησε σε νέα νομοθετική ρύθμιση (άρθρο 24 του Ν.4479/2017) και στην έκδοση της αριθμ. 22159/εγκ.19/30-6-2017 Εγκυκλίου. Επιπλέον στο αριθμ. 23124/10-7-2017 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών αναφέρεται ότι «.....3. Με τα αριθμ. 14/30-6-2016 και 9/10-5-2017 Πρακτικά των Γενικών Συνεδριάσεων της Ολομέλειας του Ελεγκτικού Συνεδρίου, διατυπώθηκε η κρίση ότι οι συμβάσεις που είχαν αυτοδίκαια παραταθεί είναι άκυρες (και συνεπώς δεν συνιστούν καθεαυτές νόμιμη αιτία για την καταβολή των αντίστοιχων δαπανών μισθοδοσίας). Κατόπιν αυτού, οι Δήμοι οφείλουν να διαπιστώσουν τη λύση των σχέσεων εργασίας που είχαν αυτοδίκαια παραταθεί, δυνάμει των ανωτέρω διατάξεων», ενώ περαιτέρω αναφέρει ότι ο έλεγχος και η έγκριση καταβολής των αποδοχών των εργαζομένων για ήδη παρασχεθείσες υπηρεσίες ανήκει στους Επιτρόπους και τα Κλιμάκια του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

- Επειδή ο έλεγχος περί της συνταγματικότητας ή μη των διατάξεων ενός νόμου που ισχύει και εφαρμόζει η διοίκηση, ήτοι ο Δήμος, ανήκει στη δικαιοδοσία των δικαστηρίων, η κρίση των οποίων και δει των ανωτάτων, σαφώς λαμβάνεται σοβαρά υπόψη από τη διοίκηση και δύναται να αποτελέσει σοβαρή παράμετρο στη λήψη αποφάσεων προς την κατεύθυνση συμμόρφωσης με αυτές.
- Επειδή οι αποφάσεις και η κρίση της Ολομέλειας του Ελεγκτικού Συνεδρίου σαφώς και δύνανται να αποτελέσουν σπουδαίο λόγο, η επίκληση του οποίου παρέχει την απαιτούμενη νόμιμη βάση για την έκδοση απόφασης, λαμβανομένου υπόψη των πιθανών πειθαρχικών και ποινικών συνεπειών των αρμοδίων οργάνων, γεγονός που άλλωστε ενστερνίζεται και αποδέχεται το αρμόδιο υπουργείο.
- Επειδή βάσει όλων των προπαρατεθέντων, η αριθμ. 341/2017 απόφαση του Δημάρχου Καλαμπάκας θεωρείται ότι ελήφθη εντός του πλαισίου νομιμότητας και του γενικού πλαισίου αρμοδιοτήτων που παρέχει ο νόμος (άρθρο 207 του Ν.3584/2007), κατά συνέπεια κρίνεται ως νόμιμη, οι δε προβαλλόμενοι λόγοι ως αβάσιμοι και απορριπτέοι.
- Επειδή ο Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης ασκεί έλεγχο νομιμότητας και όχι σκοπιμότητας επί των πράξεων των οργάνων διοίκησης των ΟΤΑ. Για τους ανωτέρω λόγους:

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Απορρίπτουμε την από 13-7-2017 προσφυγή του συμβασιούχων εργαζομένων (*αναφέρονται ονομαστικά στο προοίμιο της προσφυγής*) του Δήμου Καλαμπάκας κατά της αριθμ. 341/30-6-2017 απόφασης του Δημάρχου Καλαμπάκας αναφορικά με καταγγελία των συμβάσεων εργασίας ΙΔΟΧ του προσωπικού της υπηρεσίας καθαριότητας και ηλεκτροφωτισμού του Δήμου Καλαμπάκας, για τους λόγους που προεκτέθησαν στο σκεπτικό της παρούσης.

Κατά της απόφασης μπορεί οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον να ασκήσει προσφυγή εντός προθεσμίας ενός (1) μηνός, από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής, ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του Ν.3463/2006 στην έδρα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας (*Σωκράτους 111-Λάρισα*).

ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ:

1) Δήμο Θανάσουλα
πληρεξούσιο δικηγόρο των προσφευγόντων
Απ. Ιακωβάκη 15 - Τρίκαλα
(**με απόδειξη**)

Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΘΕΣΣΑΛΙΑΣ-ΣΤΕΡΕΑΣ ΕΛΛΑΔΑΣ

2) Δήμος Καλαμπάκας (**με απόδειξη**)

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΝΤΙΤΟΡΑΣ