



22/3-10-2011

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΚΑΙ
ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ
ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ Δ/ΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ
ΤΜΗΜΑ ΝΟΜΟΘΕΤΙΚΟΥ
ΣΥΝΤΟΝΙΣΜΟΥ &
ΚΩΔΙΚΟΠΟΙΗΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση: Πειραιώς 40
Ταχ. Κώδικας: 101 82 - Αθήνα
TELEFAX: 2105203872
Πληροφορίες: Ι. Αντωνοπούλου
Τηλέφωνο: 2105295194,216
e-mail: ypertns@ypakp.gr

Αθήνα 26 Οκτωβρίου 2011
Αριθ. Πρωτ.: 5078

ΠΡΟΣ: Τη Βουλή των Ελλήνων
✓ Δ/ση Κοιν/κού Ελέγχου
Τμήμα Ερωτήσεων
Αθήνα

ΚΟΙΝ.: Υπουργείο Διοικητικής
Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής
Διακυβέρνησης
(Γραφείο κ. Υπουργού)

ΘΕΜΑ: Σχετικά με το διορισμό των επιτυχόντων της προκήρυξης του Ν. 2643/1998.
ΣΧΕΤ: Η με αρ. πρωτ. 22/3-10-2011 ΕΡΩΤΗΣΗ ✓

Σε απάντηση της με αρ. πρωτ. 22/3-10-2011 Ερώτησης, που κατατέθηκε στη Βουλή από το Βουλευτή κ. Ε. Κωνσταντινίδη, σχετικά με το ανωτέρω θέμα, σας πληροφορούμε τα εξής:

Οι επιτροπές των περιοχών που αναφέρει ο Βουλευτής στην ερώτησή του, έχουν προ πολλού περατώσει το έργο τους και έχουν αναρτήσει το αποτέλεσμα στον Τύπο και στο internet, κοινοποιώντας παράλληλα σχετικά και στους προκρινόμενους.

Εξάλλου στην παρ. 2 του άρθρου 37 «Ρυθμίσεις για τον περιορισμό των προσλήψεων στους κρατικούς φορείς» του ν.3986/1-7-2011 (ΦΕΚ 152 Α') «Επείγοντα μέτρα Εφαρμογής Μεσοπρόθεσμου Πλαισίου Δημοσιονομικής Στρατηγικής 2012-2015» ορίζεται ότι : «1. Από την 1^η Ιανουαρίου 2011 και μέχρι την 31^η Δεκεμβρίου 2015, ο αριθμός των ετήσιων προσλήψεων και διορισμών του μόνιμου προσωπικού και του προσωπικού με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου 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 με εξαίρεση το έτος 2011, για το οποίο ο λόγος θα είναι ένα προς δέκα».

Κατά συνέπεια, αρμόδιο να απαντήσει στην ανωτέρω Ερώτηση είναι το Υπουργείο Διοικητικής μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, προς το οποίο κοινοποιείται αντίγραφο της Ερώτησης.

Σας ενημερώνουμε πάντως ότι, η πολιτική ηγεσία του Υπουργείου μας εξετάζει σε συνεργασία με το Υπουργείο Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησής, τη **δυνατότητα εξαίρεσης** των προστατευομένων του ν. 2643/1998 που είχαν λάβει μέρος στις προκηρύξεις Δημοσίου Τομέα έτους 2008 από τις ρυθμίσεις της παρ. 2 του άρθρου 37 του ν.3986/1-7-2011 για τους εξής λόγους:

α) Οι θέσεις αυτές (που διατίθενται ειδικά για τους προστατευόμενους από το ν.2643/1998) αντιστοιχούν στο 5% των προς προκήρυξη θέσεων ενός φορέα και **παραμένουν έως και σήμερα κενές**, ενώ το υπόλοιπο 95% έχει ήδη καλυφθεί, γεγονός που συνιστά διακριτική μεταχείριση με τους ήδη υπηρετούντες στο δημόσιο φορέα και τους θέτει σε δυσμενέστερη θέση, λόγω καθυστέρησης στην τοποθέτησή τους, για την οποία κατά κανόνα οι ίδιοι δεν ευθύνονται.

β) Οι προστατευόμενοι από το ν.2643/1998 ανήκουν σε **ευπαθείς κοινωνικές ομάδες**.

γ) Πρόκειται για **περιορισμένο αριθμό θέσεων** (1.581 θέσεις εργασίας).

δ) Οι θέσεις **είχαν παρακρατηθεί τα έτη 2005-2008**, δηλαδή σε χρονική περίοδο κατά πολύ προγενέστερη της εφαρμογής του Μεσοπρόθεσμου Πλαισίου Δημοσιονομικής Στρατηγικής (ν.3986/1-7-2011) (152 Α').

Επιπροσθέτως, σας ενημερώνουμε ότι ο Συνήγορος του Πολίτη μας έχει κοινοποιήσει το με αριθ. πρωτ. 140736/23336/7-9-2011 έγγραφο (επισυνάπτεται), όπου διατυπώνονται οι θέσεις του ως προς την υπαγωγή στο περιορισμό των προσλήψεων στο δημόσιο τομέα του ν.3833/2010 (άρθρο 11) των υποχρεωτικών τοποθετήσεων του ν.2643/1998.

Συγκεκριμένα, διατυπώνεται η άποψη ότι, από τον συνδυασμό της ισχύουσας νομοθεσίας και με βάση τα πορίσματα της σχετικής νομολογίας συνάγεται ότι:

«- Οι πράξεις τοποθέτησης προστατευομένων του ν.2643/1998, εφόσον δεν έχουν ακυρωθεί, φέρουν το τεκμήριο νομιμότητας και είναι άμεσα εκτελεστές (βλ. ενδεικτικά ΑΠ 401/2001, 149/1999, ΕφΛαρ 377/2007). Το αυτό ισχύει και στις περιπτώσεις όπου εργοδότης είναι το Δημόσιο, το οποίο δεν έχει την ευχέρεια να αρνηθεί το διορισμό των τοποθετηθέντων κατ'εφαρμογή του ν.2643/1998 και την αποδοχή των υπηρεσιών τους, ενδεχόμενη δε τέτοια άρνηση συνιστά ακυρωτέα παράλειψη οφειλόμενης ενέργειας (πρβλ. αποφάσεις ακυρωτικών σχηματισμών ΔΕφΑθ. 410/2007 και ΔΕφΠειρ.1636/2009).

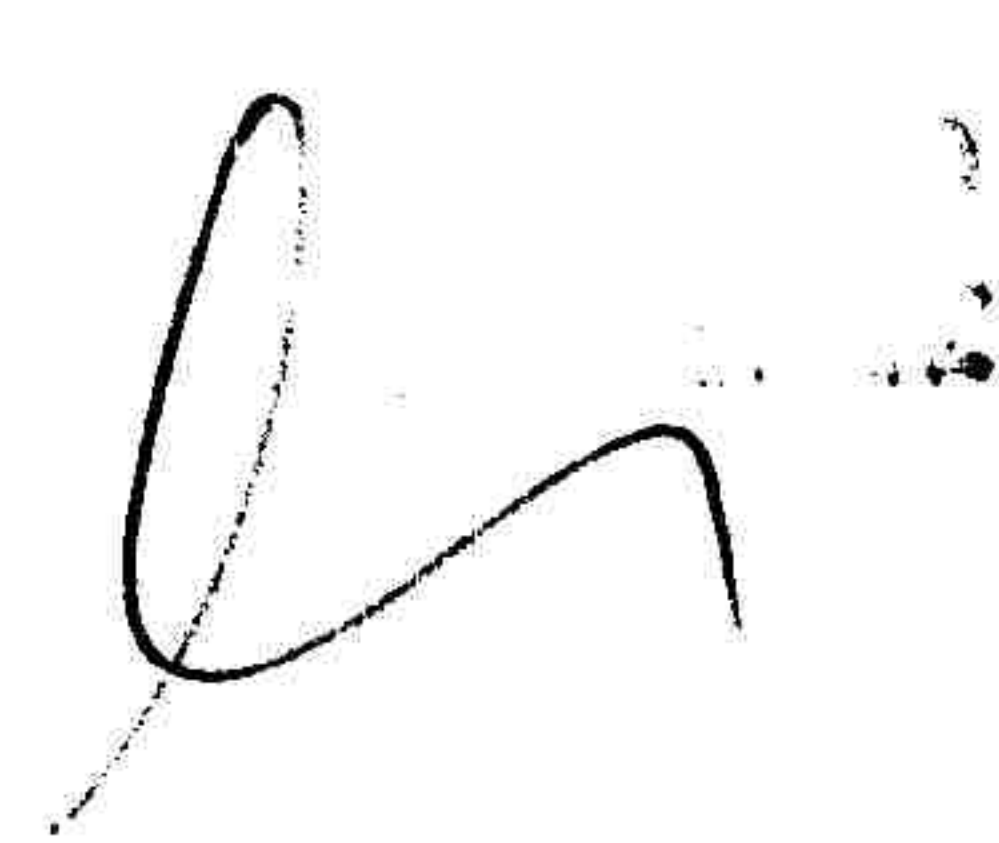
- Ενδεχόμενη άρνηση του εργοδότη να απασχολήσει τον τοποθετηθέντα βάσει του ν.2643/1998 καθιστά αυτόν υπερήμερο, η δε υπερημερία αυτή «δεν αίρεται ούτε και από τυχόν απαγορεύσει διορισμού στον ευρύτερο δημόσιο τομέα, διότι η ειδική ρύθμιση του ν.1648/1986 (πλέον του ν.2643/1998), που αποβλέπει στην προστασία ορισμένων κατηγοριών προσώπων, τα οποία έχουν ανάγκη ιδιαίτερης μέριμνας (λόγω αναπηρίας πολυτέκνων, θυμάτων πολέμου κλπ), όπως επιτάσσει το άρθρο 21 παρ.2 του Συντάγματος, κατισχύει των γενικών διατάξεων για απαγόρευση των διορισμών στο Δημόσιο, με συνέπεια ο εργοδότης να μην μπορεί να προβάλλει ότι από νομική αδυναμία, συνιστάμενη στην απαγόρευση των διορισμών στο Δημόσιο και άλλα νομικά πρόσωπα, δεν προσέλαβε τον τοποθετηθέντα στην επιχείρηση του κατ'εφαρμογή του παραπάνω νόμου» (ΑΠ335/1988, 149/1999, ΕφΑθ 3074/1995, ΕφΘες/κης 907/1993, 1076/1993 και πλέον πρόσφατα ΕφΑθ 342/2011)».

ΣΥΝΗΜΜΕΝΑ:

Όπως στο κείμενο

Ο ΥΠΟΥΡΓΟΣ

Γ. ΚΟΥΤΡΟΥΜΑΝΗΣ





Βοηθός Συνήγορος του Πολίτη



ΣΥΝΗΓΟΡΟΣ ΤΟΥ ΠΟΛΙ
ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ

Ημ/νία παραλαβής: 12/09/2011
Αρ. Γεν. Πρωτοκόλλου: 16484
Ειδικό Πρωτ. Δ/νσης: Δ18 533
ΑΠΕ: 40736/23336/2011

7 Σεπτεμβρίου 2011

Αριθμ. Πρωτ.: 140736/23336/2011

Πληροφορίες: κ. Κωνσταντίνος Μπαρτζελιώτης
(τηλ.: 2107289701)

1. Υπουργείο Διοικητικής Μεταρρύθμισης & Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ/ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΠΡΟΣΛΗΨΕΩΝ
ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ

Βασ. Σοφίας 15 10674 Αθήνα

2. Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ.

ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ/ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ
ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ

Αγ.Κωνσταντίνου 8 102 41 Αθήνα

3. ΔΗΜΟΣ ΒΟΛΟΥ/ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ

Πλ.Ρήγα Φερραίου 38001 Βόλος

Κοινοποίηση:

1. ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ/ΚΕΝΤΡΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ
ΕΠΟΠΤΕΙΑΣ ΚΑΙ ΣΥΝΤΟΝΙΣΜΟΥ ΕΦΑΡΜΟΓΗΣ ΤΟΥ Ν. 2643/1998

Πειραιώς 40 101 82 Αθήνα

2. Κύριο Η. Θ.

3. Κύριο Γ.Μ.

Θέμα: Μη τοποθέτηση σε θέση εργασίας προστατευόμενων του Ν. 2643/1998.

Σχετ.:

α. Η υπ' αριθμ. ΔΙΠΠ/Φ.2.9/32/οικ.3884/18-2-2011 εγκύκλιος της 18-2-2011 της Δ/νσης Πρόσληψης Προσωπικού του Υπουργείου Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης,

β. Το υπ' αριθμ. πρωτ. Ρ00/2863 με ημερομηνία 22-6-2011 έγγραφο του Τμήματος Κατάστασης Προσωπικού της Διοίκησης του Ι.Κ.Α.Ε.Τ.Α.Μ. και

γ. Το υπ' αριθμ. Πρωτ. 74141/ΓΠ19275 με ημερομηνία 6-7-2011 έγγραφο της Δ/νσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Βόλου.

Αξιότιμοι/ες κύριοι/κυρίες

Ο Συνήγορος του Πολίτη (ΣΤΠ) παρέλαβε και εξετάζει τις υπ' αριθμόν 140736 και 140964 αναφορές από τους κυρίους Η. Θ. και Γ. Μ. αντίστοιχα. Σε αυτές οι αναφερόμενοι ισχυρίζονται ότι συμμετείχαν στην προκήρυξη που διενήργησε ο Ο.Α.Ε.Δ. κατ' εφαρμογή του Ν. 2643/1998 το έτος 2008 για την κάλυψη θέσεων εργασίας σε φορείς του δημοσίου τομέα, ότι στο πλαίσιο της προκήρυξης αυτής τοποθετήθηκαν σε δημόσιες υπηρεσίες, ότι παρουσιάστηκαν εμπρόθεσμα για ανάληψη καθηκόντων, πλην όμως η διαδικασία διορισμού τους ανεστάλη κατόπιν εγκυκλίου του Υπουργείου Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (σχετ. α').

Ειδικότερα, με βάση τους ισχυρισμούς των αναφερομένων και τα στοιχεία που μας προσκόμισαν, προκύπτουν τα εξής πραγματικά περιστατικά:

I. ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

α. Ως προς τον κύριο Η. Θ., με το υπ' αριθμ. πρωτ. 81/12-4-2011 έγγραφο της Πρωτοβάθμιας Επιτροπής του άρθρου 9 του Ν. 2643/1998 της Περ/κής Δ/σης Κεντρικής Μακεδονίας του Ο.Α.Ε.Δ. ενημερώθηκε ότι τοποθετήθηκε στο Υποκατάστημα Θεσσαλονίκης του Ι.Κ.Α.Ε.Τ.Α.Μ. σε θέση ΔΕ διοικητικού-γραμματέων ως υπαγόμενος στην κατηγορία των πολυτέκνων (περ. α' της § 1 του άρθρου 1 του Ν. 2643/1998). Κατόπιν τούτου, εμφανίστηκε όπως ώφειλε για ανάληψη υπηρεσίας στις 21-4-2011, υποβάλλοντας και υπεύθυνη δήλωση περί αποδοχής του διορισμού του. Ωστόσο, η Διοίκηση του Ι.Κ.Α.Ε.Τ.Α.Μ., με το υπ' αριθμ. πρωτ. Ρ00/2863 με ημερομηνία 22-6-2011 έγγραφό της (σχετ. β'), ενημέρωσε τον κύριο Η. Θ. ότι δεν μπορεί να προχωρήσει στην ολοκλήρωση της διαδικασίας διορισμού του μέχρι την έκδοση των υπουργικών αποφάσεων που πρόκειται να εκδοθούν σε εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 11 του Ν. 3833/2010, τούτο δε σύμφωνα με την υπ' αριθμ. πρωτ. ΔΙΠΠ/Φ.2.9/32/οικ.3884/18-2-2011 εγκύκλιο της 18-2-2011 του Υπουργείου Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (σχετ. α') για τη διασφάλιση της ορθής εφαρμογής του περιορισμού των προσλήψεων στους φορείς του Δημοσίου Τομέα.

β. Ως προς τον κύριο Γ. Μ., βάσει της υπ' αριθμ. 1/21-3-2011 απόφασης-πρακτικού της Πρωτοβάθμιας Επιτροπής του άρθρου 9 του Ν. 2643/1998 της Περ/κής Δ/σης Θεσσαλίας του Ο.Α.Ε.Δ., τοποθετήθηκε σε θέση ΥΕ εργατών καθαριότητας στο Δήμο Βόλου Νομού Μαγνησίας ως υπαγόμενος στην κατηγορία των αναπήρων πολέμου και τέκνων αυτών (περ. δ' της § 1 του άρθρου 1 του Ν. 2643/1998), ο δε Δήμος Βόλου ενημερώθηκε σχετικά με το υπ' αριθμ. πρωτ. 62/18-4-2011 έγγραφο της αυτής Υπηρεσίας. Στις 26-4-2011 παρουσιάστηκε στις υπηρεσίες του Δήμου Βόλου για ανάληψη καθηκόντων και υπέγραψε υπεύθυνη δήλωση περί αποδοχής της τοποθέτησής του. Τελικώς, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 74141/ΓΠ19275 έγγραφο του Δήμου Βόλου με ημερομηνία 6-7-2011 (σχετ. γ'), ο κύριος Γ. Μ. ενημερώθηκε ότι η διαδικασία διορισμού του δεν μπορεί να ολοκληρωθεί για τους ίδιους ως άνω λόγους.

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

Η επικληθείσα από τη Διοίκηση του Ι.Κ.Α.Ε.Τ.Α.Μ. και το Δήμο Βόλου υπ' αριθμ. ΔΙΠΠ/Φ.2.9/32/οικ.3884/18-2-2011 εγκύκλιος της 18-2-2011 του Υπουργείου Εσωτερικών (σχετ. α') φέρει τον τίτλο «Έκδοση ατομικών πράξεων διορισμού». Σε αυτήν, αφού παρατίθενται διατάξεις του άρθρου 11 του Ν. 3833/2010, αναφέρονται τα εξής:

Κατόπιν των προαναφερομένων και προκειμένου να διασφαλιστεί η πιστή εφαρμογή του λόγου ένα προς πέντε από το Υπουργείο Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, παρακαλούνται οι Υπηρεσίες και οι φορείς του άρθρου 1 του Ν. 3812/09, από τη λήψη της παρούσας εγκυκλίου, να μην προβούν στην έκδοση και δημοσίευση αποφάσεων διορισμού/πρόσληψης προσωπικού (διοριστέων σε διαδικασίες επιλογής τακτικού προσωπικού του ΑΣΕΠ με οριστικά αποτελέσματα) καθώς επίσης και οποιασδήποτε άλλης απόφασης διορισμού τακτικού προσωπικού (μονίμου και αορίστου χρόνου) βάσει ειδικών διατάξεων, πριν εκδοθούν οι προαναφερόμενες αποφάσεις του Υπουργού Εσωτερικών Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και του Υπουργού Οικονομικών. [...]

Από τη μελέτη ωστόσο του νομικού πλαισίου που διέπει την περίπτωση των ως άνω αναφερομένων, προκύπτουν αμφισβητήσεις ως προς την ταυτόχρονη εφαρμογή των διατάξεων σχετικά με τον περιορισμό των προσλήψεων στο δημόσιο τομέα αφενός και εκείνων που αφορούν την απασχόληση προσώπων ειδικών κατηγοριών με βάση τον Ν. 2643/1998 αφετέρου. Συγκεκριμένα:



α. Ως προς τον περιορισμό των προσλήψεων στο δημόσιο τομέα, αυτός προβλέπεται κατά βάση στο άρθρο 11 του Ν. 3833/2010 («Προστασία της εθνικής οικονομίας - Επείγοντα μέτρα για την αντιμετώπιση της δημοσιονομικής κρίσης» ΦΕΚ 40 τ. Α'/2010), όπως αυτό ισχύει.

Ειδικότερα, η § 1, στην αρχική της μορφή, όριζε τα εξής:

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. Οι αποχωρήσεις υπολογίζονται την 31η Δεκεμβρίου του αμέσως προηγούμενου έτους και αφορούν στο σύνολο του έτους αυτού.

Στον υπολογισμό του αριθμού του προς πρόσληψη προσωπικού στο σύνολο των φορέων, συνυπολογίζεται και ο υποχρεωτικός διορισμός των αποφοίτων της Σχολής Δημόσιας Διοίκησης και της Σχολής Τοπικής Αυτοδιοίκησης, καθώς και ο υποχρεωτικός διορισμός που διενεργείται βάσει ειδικών διατάξεων.

Ωστόσο, το τελευταίο ως άνω εδάφιο καταργήθηκε με την περ. α' της § 4 του άρθρου 3 του Ν. 3899/2010 («Επείγοντα μέτρα στήριξης της ελληνικής οικονομίας» ΦΕΚ 212 τ. Α'/17-12-2010) και, πλέον, ο λόγος των προσλήψεων ανά αποχωρήσεις έχει γίνει 1 προς δέκα για το έτος 2011 έπειτα από τροποποίηση του πρώτου ως άνω εδαφίου από την § 2 του άρθρου 37 του Ν. 3986/2011 («Επείγοντα Μέτρα Εφαρμογής Μεσοπρόθεσμου Πλαισίου Δημοσιονομικής Στρατηγικής 2012-2015» (ΦΕΚ 152 τ. Α'/2011)).

Επίσης, οι § 4 και 5 του ίδιου άρθρου (όπως οι § 4 και 5 αναριθμήθηκαν από 5 και 6 αντίστοιχα με την περ. γ' της § 4 του άρθρου 3 του Ν. 3899/2010) ορίζουν ότι:

4. 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.

5. 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.

Ακολουθώντας, δημοσιεύθηκε η υπ' αριθμ. ΔΙΠΠ/Φ.ΕΠ.1/71/οικ. 4573 ΚΥΑ των Υπουργών Εσωτερικών Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και Οικονομικών («Προτεραιότητες και κριτήρια κατανομής προσωπικού» ΦΕΚ 323 τ. Β'/2011) όπου, αφού προσδιορίστηκαν οι τομείς προτεραιότητας (μεταξύ των οποίων οι Υπηρεσίες του Υπουργείου Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, καθώς και οι υπηρεσίες καθαριότητας των Ο.Τ.Α.), ορίστηκε στη συνέχεια ότι οι ανάγκες των ως άνω φορέων καλύπτονται ιδίως από προσωπικό συγκεκριμένων κατηγοριών στις οποίες συμπεριλαμβάνονται οι διοριστέοι βάσει ειδικών διατάξεων. Τέλος, ορίστηκε ότι για την υλοποίηση των διατάξεων αυτής της απόφασης θα ακολουθήσει η προβλεπόμενη από το δεύτερο εδάφιο της § 5 του άρθρου 11 όπως ισχύει απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης για την κατανομή των θέσεων ανά υπηρεσία και φορέα προτεραιότητας.

β. Ως προς την υπαγωγή στον περιορισμό των προσλήψεων στο δημόσιο τομέα των υποχρεωτικών τοποθετήσεων του Ν. 2643/1998, παρατηρούμε κατ' αρχάς ότι το άρθρο 11 του Ν. 3833/2010 και οι συναφείς με αυτό διατάξεις ούτε τις συμπεριλαμβάνουν ούτε τις εξαιρούν ρητά. Σημειώνουμε επίσης ότι για την



αποσαφήνιση του εν λόγω ζητήματος ανατρέξαμε και στις εισηγητικές εκθέσεις τόσο του Ν. 3833/2010 όσο και του Ν. 3899/2010, πλην όμως δεν εντοπίσαμε κάποια μνεία που να μας διαφωτίζει ως προς τις προθέσεις του νομοθέτη. Ωστόσο, παρόμοιες ασάφειες δεν είναι άγνωστες στη νομολογία, δεδομένου ότι είχαν και στο παρελθόν υπάρξει νομοθετικές πρωτοβουλίες για περιορισμό των προσλήψεων στο Δημόσιο Τομέα χωρίς ρητή αναφορά στον Ν. 2643/1998 (ή στον προϊσχύσαντα Ν. 1648/1986).

Ειδικότερα, ο Ν 2643/1998 («Μέριμνα για την απασχόληση προσώπων ειδικών κατηγοριών και άλλες διατάξεις» ΦΕΚ 220 τ. Α'/1998) αποτελεί συνέχεια του Ν. 1648/1986 «Προστασία πολεμιστών αναπήρων και θυμάτων πολέμου και μειονεκτούντων προσώπων» ΦΕΚ 147 τ. Α'/1986) και ορίζει μεταξύ άλλων τα εξής:

Στο άρθρο 1 υπό τον τίτλο «Προστατευόμενα πρόσωπα»

1. Στις διατάξεις του νόμου αυτού υπάγονται οι ακόλουθες κατηγορίες προσώπων :

α. Οι πολύτεκνοι γονείς με τέσσερα τέκνα και άνω, ένα από τα τέκνα πολύτεκνης οικογένειας και ο επιζών ή ο άγαμος γονέας τριών ανηλίκων τέκνων. Για την εφαρμογή του νόμου αυτού ως πολύτεκνη οικογένεια νοείται εκείνη που έχει τουλάχιστον τέσσερα ζώντα τέκνα.

β. [...], γ. [...]

δ. Οι ανάπηροι και οι τραυματίες πολέμου ή πολεμικών γεγονότων, όσοι κατέστησαν ανίκανοι από τις κακουχίες της στράτευσης, εφόσον υπηρέτησαν με οποιαδήποτε ιδιότητα στις Ενοπλες Δυνάμεις ή στα Σώματα Ασφαλείας και τα τέκνα τους, τα θύματα πολέμου και οι ανάπηροι πολέμου άμαχου πληθυσμού και τα τέκνα τους, οι ανάπηροι ειρηνικής περιόδου και τα τέκνα τους.

- Στο άρθρο 3 με τίτλο «Διορισμός ή πρόσληψη προστατευομένων σε δημόσιες υπηρεσίες, ΝΠΔΔ και ΟΤΑ»:

1. Οι δημόσιες υπηρεσίες, τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.) και οι Οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.) και των δύο βαθμών υποχρεούνται να διορίζουν ή να προσλαμβάνουν πρόσωπα προστατευόμενα από το άρθρο 1, χωρίς διαγωνισμό ή επιλογή, σε εγκεκριμένες θέσεις που αντιστοιχούν στο πέντε τοις εκατό (5%) του συνόλου των προς προκήρυξη θέσεων του οικείου φορέα. [...]¹

- Στο άρθρο 5 με τίτλο «Τοποθέτηση προστατευομένων – Περιορισμοί»:

1. Η τοποθέτηση των προστατευομένων προσώπων, στους οποίους περιλαμβάνονται και οι δικηγόροι γίνεται από την Επιτροπή του άρθρου 9 και είναι υποχρεωτική για τον εργοδότη.

2.[...]

3. Ο τοποθετούμενος υποχρεούται, μέσα σε ένα μήνα από την κοινοποίηση σε αυτόν της απόφασης για την τοποθέτησή του, να παρουσιαστεί στην επιχείρηση ή στην εκμετάλλευση ή στο φορέα της παραγράφου 8 του άρθρου 2 για να αναλάβει υπηρεσία. [...]

4 [...], 5. [...]

6. Κάθε εργοδότης, στον οποίο τοποθετείται προστατευόμενος του νόμου αυτού, έχει δικαίωμα να ζητήσει οποτεδήποτε από την Επιτροπή που έκανε την τοποθέτηση, την αντικατάστασή του για υπαίτια ή ανυπαίτια ακαταλληλότητα, αφού τον απασχολήσει τουλάχιστον δύο (2) μήνες. [...]

- Στο άρθρο 9 με τίτλο «Πρωτοβάθμια Επιτροπή – Προσφυγή»:

1. Στην έδρα κάθε περιφερειακής διεύθυνσης του Ο.Α.Ε.Δ. συνιστάται Πρωτοβάθμια Πενταμελής Επιτροπή. [...]

3. Κατά των αποφάσεων των πρωτοβάθμιων πενταμελών Επιτροπών χωρεί

¹ Όπως η § 1 αντικαταστάθηκε για τελευταία φορά με την § 1 του άρθρου 11 του Ν. 3051/2002, ΦΕΚ 220 τ. Α'/2002).



ενδικοφανής προσφυγή ενώπιον των δευτεροβάθμιων Επιτροπών του άρθρου 10. Δικαίωμα προσφυγής έχουν οι υπόχρεοι εργοδότες, τα προστατευόμενα πρόσωπα και κάθε τρίτος που έχει έννομο συμφέρον. [...]²

- Στο άρθρο 10 με τίτλο «Σύσταση και αρμοδιότητες Δευτεροβάθμιων Επιτροπών»:

1. Στην Κεντρική Υπηρεσία του Υπουργείου Εργασίας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων συνιστώνται δύο (Α και Β) Δευτεροβάθμιες Επιτροπές προστατευομένων. [...] Οι Δευτεροβάθμιες Επιτροπές εξετάζουν τόσο τη νομιμότητα της προσβαλλόμενης πράξης όσο και την ουσία της υπόθεσης και μπορούν να ακυρώνουν εν όλω ή εν μέρει την πράξη ή να την τροποποιούν, προβαίνοντας αναλόγως και σε τοποθέτησή του προσφεύγοντος, ή να απορρίπτουν την προσφυγή.³

Από τον συνδυασμό των παραπάνω διατάξεων και με βάση τα πορίσματα της νομολογίας που συγκεντρώσαμε, συνάγουμε ότι:

- Οι πράξεις τοποθέτησης προστατευομένων του Ν. 2643/1998, εφόσον δεν έχουν ακυρωθεί, φέρουν το τεκμήριο νομιμότητας και είναι άμεσα εκτελεστές (βλ. ενδεικτικά ΑΠ 401/2001, 149/1999, ΕφΛαρ 377/2007). Το αυτό ισχύει και στις περιπτώσεις όπου εργοδότης είναι το Δημόσιο, το οποίο δεν έχει την ευχέρεια να αρνηθεί το διορισμό των τοποθετηθέντων κατ' εφαρμογή του Ν. 2643/1998 και την αποδοχή των υπηρεσιών τους, ενδεχόμενη δε τέτοια άρνηση συνιστά ακυρωτέα παράλειψη οφειλόμενης ενέργειας (πρβλ. αποφάσεις ακυρωτικών σχηματισμών ΔΕφΑθ. 410/2007 και ΔΕφΠειρ. 1636/2009).

- Ενδεχόμενη άρνηση του εργοδότη να απασχολήσει τον τοποθετηθέντα βάσει του Ν. 2643/1998 καθιστά αυτόν υπερήμερο, η δε υπερημερία αυτή «δεν αίρεται ούτε και από τυχόν απαγορεύσει διορισμού στον ευρύτερο δημόσιο τομέα, διότι η ειδική ρύθμιση του Ν. 1648/1986 [πλέον του Ν. 2643/1998], που αποβλέπει στην προστασία ορισμένων κατηγοριών προσώπων, τα οποία έχουν ανάγκη ιδιαίτερης μέριμνας (λόγω αναπηρίας πολυτέκνων, θυμάτων πολέμου κλπ), όπως επιτάσσει το άρθρο 21 παρ.2 του Συντάγματος, κατισχύει των γενικών διατάξεων για απαγόρευση των διορισμών στο Δημόσιο, με συνέπεια ο εργοδότης να μην μπορεί να προβάλλει ότι από νομική αδυναμία, συνιστάμενη στην απαγόρευση των διορισμών στο Δημόσιο και άλλα νομικά πρόσωπα, δεν προσέλαβε τον τοποθετηθέντα στην επιχείρησή του κατ' εφαρμογή του παραπάνω νόμου» (ΑΠ 335/1988, 149/1999, ΕφΑθ 3074/1995, ΕφΘεσ/κης 907/1993, 1076/1993 και πλέον πρόσφατα ΕφΑθ 342/2011).

- Όλα τα παραπάνω συνάδουν και με την κρίση ότι «η απαγόρευση πρόσληψης προσωπικού στο δημόσιο τομέα αναφέρεται στις προσλήψεις πάσης φύσεως προσωπικού από τους ίδιους τους φορείς του δημοσίου τομέα και δεν καταλαμβάνει και τις τοποθετήσεις μειονεκτούντων προσώπων με τις αποφάσεις των Επιτροπών» (βλ. ΕφΛαρ 466/1992 στο πλαίσιο εφαρμογής του άρθρου 16 του Ν. 1232/1982 και της κατ' εξουσιοδότησης αυτού εκδοθείσας ΠΥΣ 23/1983 που περιέχουν διατάξεις αντίστοιχες με αυτές των άρθρων 10 και 11 του Ν. 3833/2011).

- Ως προς το χρόνο εντός του οποίου το Δημόσιο οφείλει εν τοις πράγμασι να αποδεχθεί τις υπηρεσίες των τοποθετηθέντων βάσει του Ν. 2643/1998, έχει γίνει δεκτό ότι: «Επειδή, από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων [ενν. του Ν. 1648/1986 και συναφών με αυτών νομοθετημάτων], οι οποίες, ενόψει του σκοπού του ν. 1648/1986 (επαγγελματική αποκατάσταση ατόμων που έχουν ανάγκη ειδικής

² Όπως η § 3 αντικαταστάθηκε με την § 19 του άρθρου 31 του Ν. 2956/2001, ΦΕΚ 258 τ. Α'/2001).

³ Όπως το τελευταίο εδάφιο της § 1 προστέθηκε με το άρθρο 14 του Ν. 2874/2000, ΦΕΚ 286 τ.Α'/2.2000).

προστασίας και παροχή, έτσι, σε αυτά των μέσων βιοπορισμού), επιτάσσουν την ταχεία ολοκλήρωση της διαδικασίας διορισμού των προστατευομένων υπό του νόμου αυτού προσώπων, συνάγεται ότι ο διορισμός τέτοιου προσώπου σε θέση του δημοσίου τομέως πρέπει να γίνεται εντός συντόμου χρονικού διαστήματος από της περιελεύσεως στον αρμόδιο για το διορισμό φορέα της αποφάσεως της επιτροπής του άρθρου 8 του ως άνω νόμου περί διαθέσεως του προσώπου σε συγκεκριμένη θέση και δη εντός προθεσμίας ενός μηνός από της εν λόγω περιελεύσεως, κατ' ανάλογη εφαρμογή της διατάξεως του άρθρου 4 παρ. 3 του ιδίου νόμου [πλέον άρθρου 5 παρ. 3 του Ν. 2643/1998], η οποία αφορά πρόσληψη προστατευομένων προσώπων στον ιδιωτικό τομέα. Ενόψει δε του ρηθέντος σκοπού του ν. 1648/1986, η έκδοση της πράξεως διορισμού εντός της ανωτέρω προθεσμίας είναι υποχρεωτική και θεμελιώνει αξίωση αποζημιώσεως, κατά το άρθρο 105 του Εισ.Ν.Α.Κ., για μη απόληψη αποδοχών, ανεξαρτήτως του εάν έχει ολοκληρωθεί η διαδικασία διορισμού άλλων προσώπων, μη υπαγομένων στον εν λόγω νόμο, τα οποία αφορά η ίδια προκήρυξη πληρώσεως θέσεων [υπογραμμίσεις δικές μας]» (ΣΤΕ 1345 και 1346/2001, 3197/2006).

Συνεπώς με τα παραπάνω είναι και η επιδίκαση σε βάρος του Δημοσίου αποζημίωσης νομιμοτόκως προστατευομένου του Ν. 2643/1998 για την απώλεια των αποδοχών που υπέστη από τη μη πραγματική τοποθέτησή του. Κατά το χρονικό διάστημα από την έκδοση της απόφασης της Δευτεροβάθμιας Επιτροπής του Ν. 2643/1998 μέχρι την ημέρα που τελικά ανέλαβε καθήκοντα (ΔΠρΑθ 8306/2009).

III. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑΤΑ

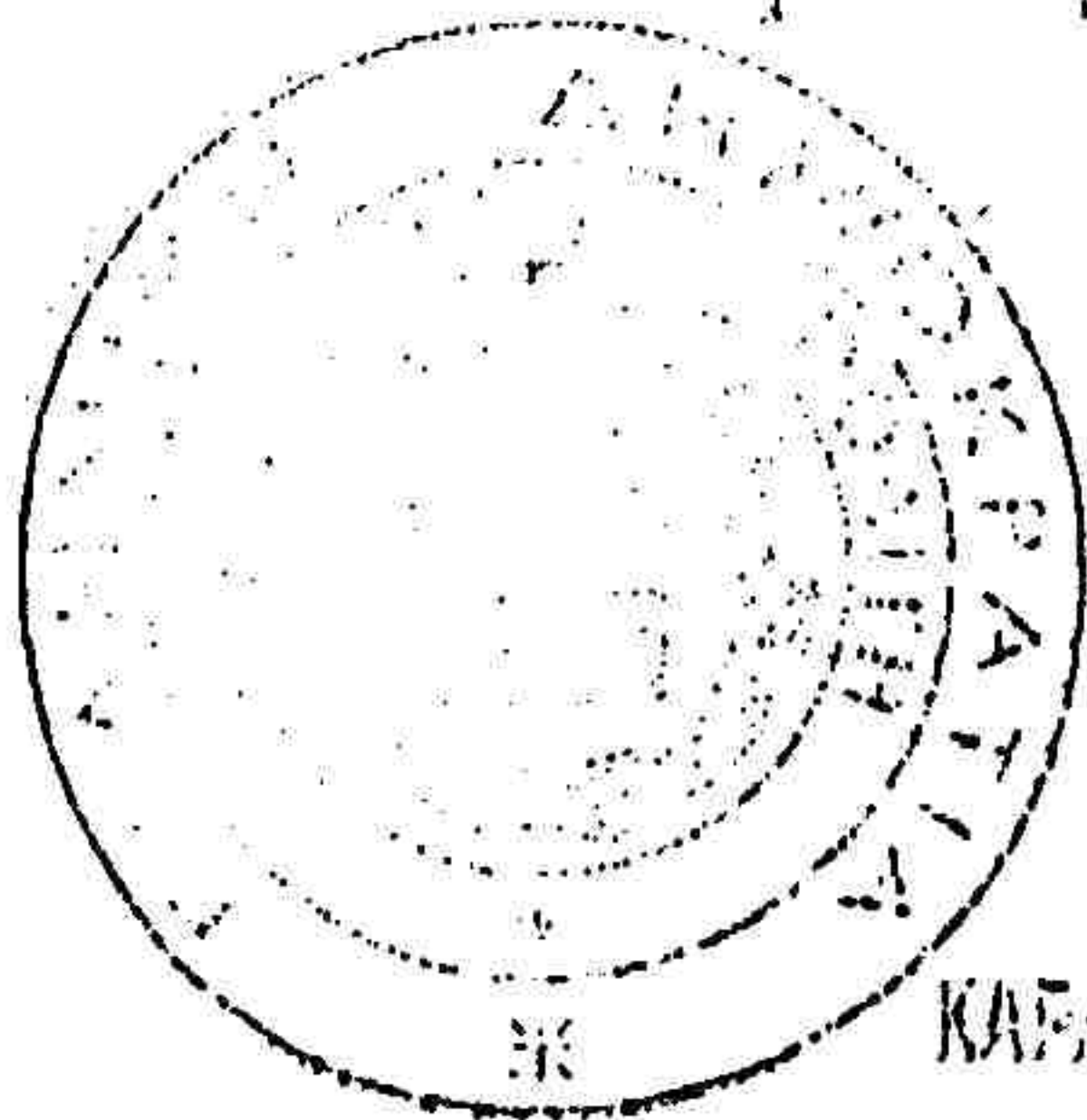
Έστω και αν οι δικαστικές αποφάσεις παράγουν νομική δεσμευτικότητα μόνο απέναντι στους διαδίκους, ο ΣΤΠ παρατηρεί ότι οι αποφάσεις που μνημονεύονται στο παρόν έγγραφο (τόσο πολιτικών όσο και διοικητικών δικαστηρίων κάθε βαθμίδας) συνθέτουν μια γενικότερη τάση της νομολογίας αρκετά συμπαγή ώστε να μην πρέπει να αγνοηθεί κατά την αντιμετώπιση αιτημάτων για άμεση απασχόληση τοποθετηθέντων βάσει του Ν. 2643/1998 στο πλαίσιο εφαρμογής των συναφών με τον περιορισμό των προσλήψεων στον δημόσιο τομέα διατάξεων.

Προβάλλοντας την εν λόγω νομολογία στις εδώ εξεταζόμενες περιπτώσεις, προκύπτει ότι το Δημόσιο είναι ήδη σε υπερημερία ως προς την αποδοχή των υπηρεσιών των αναφερομένων και ότι η υπερημερία αυτή δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι αναστέλλεται από τις διατάξεις του άρθρου 11 του Ν. 3833/2010 όπως κάθε φορά ισχύει.

Θέτοντας υπόψη των υπηρεσιών σας τα παραπάνω δεδομένα, ο ΣΤΠ ελπίζει ότι συνεισφέρει στο πλαίσιο των αρμοδιοτήτων του σε μια ενδεχομένως απαραίτητη εξέταση των ειδικότερων θεμάτων που ανακύπτουν από την ταυτόχρονη εφαρμογή των διατάξεων περί περιορισμού των προσλήψεων αφενός και περί αναγκαστικών τοποθετήσεων ατόμων ειδικών κατηγοριών αφετέρου.

Σε κάθε περίπτωση, παρακαλούμε να μας κοινοποιήσετε τις απόψεις σας και τις πρωτοβουλίες που ενδεχομένως έχετε αναλάβει ή προτίθεστε να αναλάβετε.

Ακριβές Αντίγραφο



ΚΑΡΑΣΤΑΜΑΤΗ ΕΥΔΟΧΙΑ - ΕΒΕΛΥΝ

Με τιμή

Ιωάννης Σακέλλης
Βοηθός Συνήγορος του Πολίτη