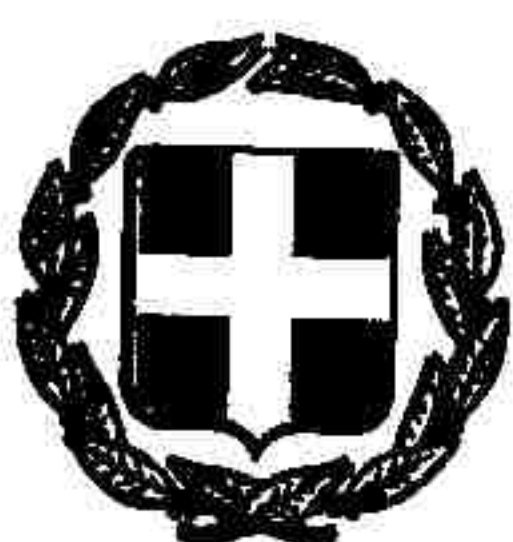




03 ΑΠΡ. 2012

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

Αθήνα, 30 Μαρτίου 2012
Αριθ. Πρωτ.: 6450

ΠΡΟΣ: Τη Βουλή των Ελλήνων
Δ/νση Κοιν/κού Ελέγχου
✓ Τμήμα Αναφορών
Αθήνα

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

ΚΟΙΝ.: Ένωση Ιδιωτικών Εταιρειών
Απασχόλησης.
Λ..Μεσογείων 2-4
Πύργος Αθηνών -κτίριο Β'
115 27 , Αθήνα

ΘΕΜΑ: Εναρμόνιση της Ελληνικής Νομοθεσίας με την Ευρωπαϊκή Οδηγία 104/2008 για την προσωρινή απασχόληση.
ΣΧΕΤ.: Η με αρ. πρωτ. 3125/13-3-2012 ΠΑΒ ✓

Απαντώντας στο ανωτέρω σχετικό, που κατατέθηκε στη Βουλή από το Βουλευτή κ. Ν. Νικολόπουλο, σχετικά με το ανωτέρω θέμα, σας πληροφορούμε τα εξής:

Α. Με τα άρθρα 113 – 121 του Ν. 4052/2012 «Νόμος αρμοδιότητας Υπουργείων Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης και Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης για εφαρμογή του νόμου Έγκριση των Σχεδίων Συμβάσεων Χρηματοδοτικής Διευκόλυνσης μεταξύ του Ευρωπαϊκού Ταμείου Χρηματοπιστωτικής Σταθερότητας (Ε.Τ.Χ.Σ.), της Ελληνικής Δημοκρατίας και της Τράπεζας της Ελλάδος, του Σχεδίου του Μνημονίου Συνεννόησης μεταξύ της Ελληνικής Δημοκρατίας, της Ευρωπαϊκής Επιτροπής και της Τράπεζας της Ελλάδος και άλλες επείγουσες διατάξεις για τη μείωση του δημοσίου χρέους και τη διάσωση της εθνικής οικονομίας και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ 41/Α'/1-3-2012) ενσωματώνεται στο εθνικό δίκαιο η Οδηγία 2008/104/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 19ης Νοεμβρίου 2008 περί της εργασίας μέσω επιχείρησης προσωρινής απασχόλησης (L 327/5.12.2008).

Καταργούνται τα άρθρα 20 έως 26 του Ν.2956/2001 (ΦΕΚ 258/Α'/6-11-2001) όπως ίσχυαν και πλέον το προστατευτικό πλαίσιο για τους προσωρινά απασχολούμενους, τα βασικά εργασιακά τους δικαιώματα, το περιεχόμενο της σύμβασης μεταξύ εργαζόμενου και Επιχείρησης Προσωρινής Απασχόλησης (ΕΠΑ), καθώς και το περιεχόμενο της αντίστοιχης σύμβασης μεταξύ ΕΠΑ και έμμεσου εργοδότη, το ζήτημα των αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών του προσωρινά απασχολούμενου και ο τρόπος καταβολής τους προβλέπονται από τα άρθρα 113-133 του Ν. 4052/2012. Παράλληλα, προβλέπονται απαγορεύσεις ή περιορισμοί σχετικά με την εργασία μέσω επιχείρησης προσωρινής απασχόλησης όταν δικαιολογούνται για λόγους δημοσίου συμφέροντος και που αφορούν ιδίως την προστασία των εργαζομένων, τις απαιτήσεις για την υγεία και την ασφάλεια κατά την εργασία και την ανάγκη να εξασφαλίζεται η εύρυθμη λειτουργία της αγοράς εργασίας και η πρόληψη καταχρήσεων.

Ειδικότερα, η παρ.2 του άρθρου 113 του Ν.4052/2012 ορίζει τα εξής:

«2. Με το παρόν:

α) επιδιώκεται η εξασφάλιση προστασίας των προσωρινά απασχολούμενων και η βελτίωση της ποιότητας της προσωρινής απασχόλησης με την καθιέρωση διατάξεων που εξασφαλίζουν την

ίση μεταχείριση των προσωρινά απασχολούμενων με τους εργαζόμενους που προσλαμβάνονται απευθείας από τον έμμεσο εργοδότη,

β) θεσπίζεται το κατάλληλο πλαίσιο για την προσφυγή στην προσωρινή απασχόληση, με την αναγνώριση των επιχειρήσεων προσωρινής απασχόλησης ως εργοδοτών, προκειμένου να ενισχυθεί ουσιαστικά η δημιουργία θέσεων απασχόλησης και η ανάπτυξη ευέλικτων μορφών εργασίας».

Επιπρόσθετα, προσαρμόζονται οι διατάξεις της ειδικής νομοθεσίας για τη σύσταση και λειτουργία των ΕΠΑ και συγκεκριμένα οι διατάξεις των άρθρων 20, 21, 23, 25 και 26 του Ν.2956/2001 (ΦΕΚ 258/Α'/6-11-2001) όπως αντικαταστάθηκαν με το άρθρο 3 του Ν. 3846/2010 (ΦΕΚ 166/Α'/11-5-2010) και μετά την τροποποίησή τους με την παρ. 4 του άρθρου 17 του Ν. 3899/2010 (ΦΕΚ 212/Α'/17-12-2010), ώστε να είναι σύμφωνες προς τις διατάξεις των άρθρων 2 και 3 του Ν. 3919/2011 *«Αρχή της επαγγελματικής ελευθερίας, κατάργηση αδικαιολόγητων περιορισμών στην πρόσβαση και άσκηση επαγγελματίων»* (ΦΕΚ 32/Α'/2-3-2011). Οι εν λόγω διατάξεις προβλέπουν: α) την άρση του περιορισμού σχετικά με την άσκηση της δραστηριότητας της προσωρινής απασχόλησης υπό συγκεκριμένη νομική μορφή, αυτή της Ανώνυμης Εταιρείας, αφού με το άρθρο 115 του Ν.4052/2012 επέρχεται η αντικατάσταση του όρου «Εταιρεία Προσωρινής Απασχόλησης» από τον όρο «Επιχείρηση Προσωρινής Απασχόλησης, με ταυτόχρονη αλλαγή και του σχετικού ορισμού, δίνοντας έτσι τη δυνατότητα τόσο σε φυσικά πρόσωπα όσο και σε νομικά πρόσωπα, ανεξαρτήτου εταιρικής νομικής μορφής, να ασκήσουν αυτή τη δραστηριότητα και β) την κατάργηση της απαίτησης έκδοσης εγκριτικής διοικητικής άδειας για τη άσκηση της δραστηριότητας της προσωρινής απασχόλησης, αφού σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 123 του Ν. 4052/2012 πλέον απαιτείται μόνο η αναγγελία έναρξης της συγκεκριμένης δραστηριότητας στην Διεύθυνση Απασχόλησης του Υπουργείου Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης. Επιπλέον, με τη νέα ρύθμιση προστίθεται διάταξη με την οποία αφ' ενός μεν η άσκηση της δραστηριότητας της προσωρινής απασχόλησης συνδέεται με την διαρκή τήρηση των απαιτήσεων του παρόντος και ως εκ τούτου μπορεί να απαγορευτεί οποτεδήποτε, αφ' ετέρου δε η άσκηση της δραστηριότητας της ΕΠΑ δεν μπορεί να εκχωρηθεί σε άλλο φυσικό ή νομικό πρόσωπο (παρ. 4 του ιδίου ως άνω άρθρου).

Επιχείρηση Προσωρινής Απασχόλησης νοείται, επομένως, το φυσικό ή νομικό πρόσωπο το οποίο, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 122 του Ν.4052/2012, δεν επιτρέπεται να ασκεί άλλη δραστηριότητα πέραν της σύναψης συμβάσεων εργασίας ή σχέσεων εξαρτημένης εργασίας με προσωρινά απασχολούμενους, με σκοπό να τους τοποθετεί σε έμμεσους εργοδότες για να εργασθούν προσωρινά υπό την επίβλεψη και τη διεύθυνσή τους (άρθρο 115 του Ν. 4052/2012), με εξαίρεση: α) τη μεσολάβηση για εξεύρεση θέσεως εργασίας, για την οποία έχει γίνει αναγγελία έναρξης της στη Διεύθυνση Απασχόλησης του Υπουργείου Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης και δεν έχει απαγορευτεί η άσκηση της εν λόγω δραστηριότητας, β) την αξιολόγηση ανθρώπινου δυναμικού, εφόσον πληρούν τις προϋποθέσεις που ορίζονται από τις οικείες διατάξεις. Όπως αναφέρεται στην αιτιολογική έκθεση του νόμου, με τη συγκεκριμένη διάταξη *«επιδιώκεται να αποφευχθούν αρνητικές προεκτάσεις στην οικονομική κατάσταση της εταιρίας από τις υπόλοιπες δραστηριότητές της και να μη διαταραχθεί η αναγκαία φερεγγυότητά της. Ταυτόχρονα, αποφεύγεται, με αυτόν τον τρόπο, να αποτελέσει η προσωρινή απασχόληση περιθωριακή δομή της πιο σύνθετης επιχείρησης. Οι δύο κατ' εξαίρεση δραστηριότητες που επιτρέπονται, έγκειται στο γεγονός ότι θεωρούνται συγγενείς με την κύρια δραστηριότητα των επιχειρήσεων απασχόλησης και επομένως δεν πρέπει να γίνεται κάποια διάκριση»*. Ενώ, στην παρ. 3 του ιδίου ως άνω άρθρου προβλέπεται ότι η παραχώρηση του μισθωτού σε έμμεσο εργοδότη επιτρέπεται μόνο για συγκεκριμένους λόγους, που δικαιολογούνται από έκτακτες, πρόσκαιρες ή εποχιακές ανάγκες, προκειμένου να διασφαλισθεί η τακτική απασχόληση, η οποία σε διαφορετική περίπτωση θα μπορούσε να αντικατασταθεί σε μεγάλο μέρος από την προσωρινή απασχόληση, καταπατώντας βασικά εργασιακά δικαιώματα.

Περαιτέρω, στο άρθρο 116 του παρόντος νόμου ορίζονται οι περιπτώσεις κατά τις οποίες απαγορεύεται η απασχόληση του μισθωτού σε έμμεσο εργοδότη με σύμβαση προσωρινής απασχόλησης και που αφορούν ιδίως στην προστασία των προσωρινά απασχολούμενων, τις απαιτήσεις υγείας και ασφάλειας στην εργασία και την ανάγκη εύρυθμης λειτουργίας της αγοράς εργασίας και της αποφυγής καταχρήσεων. Ειδικότερα, οι απαγορεύσεις που προβλέπει ο νόμος είναι οι εξής:

α) όταν με αυτήν αντικαθίστανται εργαζόμενοι που ασκούν το δικαίωμα της απεργίας. Επιδιώκεται έτσι να μην καταστεί η προσωρινή απασχόληση μια μεθόδευση συνδεόμενη με

απεργοσπαστικούς μηχανισμούς, δηλαδή με σκοπό την αποδυνάμωση του δικαιώματος της απεργίας.

β) όταν ο έμμεσος εργοδότης το προηγούμενο εξάμηνο είχε πραγματοποιήσει απολύσεις εργαζομένων της ίδιας ειδικότητας για οικονομοτεχνικούς λόγους ή το προηγούμενο δωδεκάμηνο ομαδικές απολύσεις ιδίων ειδικοτήτων. Σκοπός της διάταξης είναι η αποφυγή αποδιοργάνωσης της τακτικής απασχόλησης με την μετατροπή θέσεων μόνιμης απασχόλησης σε θέσεις προσωρινής απασχόλησης είτε μέσω της διαδικασίας των ομαδικών απολύσεων είτε μέσω της προσφυγής στην προσωρινή απασχόληση.

γ) όταν ο έμμεσος εργοδότης υπάγεται στις διατάξεις του ν. 2190/1994 (Α' 28) ή στις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 1 του ν. 2527/1997 (Α' 206), όπως ισχύουν, με την επιφύλαξη της παρ. 5 του άρθρου 2 του ν. 3845/2010 (Α' 65). Ο λόγος αυτής της ρύθμισης εντοπίζεται στην ανάγκη να μην καταστρατηγηθούν οι ισχύουσες διατάξεις για τις διαδικασίες πρόσληψης στο Δημόσιο Τομέα. Οι όποιες ανάγκες σε προσωπικό ακόμη και οι προσωρινές θα καλυφθούν από εργαζόμενους, οι οποίοι θα προσλαμβάνονται αποκλειστικά με βάση τις προβλεπόμενες αντικειμενικές διαδικασίες. Η ίδια απαγόρευση ισχύει και στις επιχειρήσεις που ανήκουν στο Δημόσιο Τομέα και συνεπώς προσλαμβάνουν προσωπικό σύμφωνα με τις διαδικασίες που επιβάλλουν τόσο ο ν. 2190/1994 (Α' 28), όσο και η παράγραφος 3 του άρθρου 1 του ν. 2527/1997 (Α' 206).

δ) όταν η εργασία λόγω της φύσης της, εγκυμονεί ιδιαίτερους κινδύνους για την υγεία και την ασφάλεια των εργαζομένων. Ιδιαίτερη σημασία έχει η ρύθμιση των όρων περί υγιεινής και ασφάλειας των προσωρινώς απασχολούμενων λόγω της ιδιορρυθμίας της παροχής εργασίας αυτής της μορφής απασχόλησης. Άλλωστε δεν πρέπει να υπάρχει διαφορετική μεταχείριση για αυτούς τους εργαζόμενους εξαιτίας του γεγονότος ότι εργάζονται με σχέση προσωρινής απασχόλησης.

ε) όταν ο απασχολούμενος υπάγεται στις ειδικές διατάξεις περί ασφαλίσεων εργατοτεχνιτών οικοδόμων. Σε περίπτωση σύμβασης μεταξύ ΕΠΑ και απασχολούμενου σε οικοδομικοτεχνικές εργασίες θα πρέπει να υπάρχει και αντίστοιχο οικοδομικοτεχνικό έργο. Για όσο διάστημα ο εργαζόμενος παραμένει στη διάθεση της ΕΠΑ, δεν υπάρχει αντικείμενο απασχόλησης και επομένως δεν είναι επιτρεπτή η ασφάλιση με τις διατάξεις του Κανονισμού Ασφάλισης Εργατοτεχνικών Οικοδομών από την ΕΠΑ. Η λειτουργία του θεσμού της προσωρινής απασχόλησης στους απασχολούμενους στις εργασίες αυτές θα επέφερε ζημία στα ασφαλιστικά δικαιώματα των μισθωτών

και θα οδηγούσε σε ανεξέλεγκτη διόγκωση της εισφοροδιαφυγής. Σημειώνεται, άλλωστε, ότι και σε νομοθεσίες άλλων κρατών - μελών, στις οποίες λειτουργεί ο θεσμός των ΕΠΑ, όπως η Γερμανία και το Βέλγιο, απαγορεύεται η προσωρινή απασχόληση σε οικοδομικά και τεχνικά έργα.

Με το άρθρο 117 του Ν.4052/2012 διασφαλίζεται η εφαρμογή της αρχής ίσης μεταχείρισης, όσον αφορά στους βασικούς όρους εργασίας των προσωρινά απασχολούμενων, στους οποίους περιλαμβάνονται και οι αποδοχές, κατά τη διάρκεια της τοποθέτησής τους στον έμμεσο εργοδότη, με τους εργαζόμενους που έχουν προσληφθεί άμεσα από τον εν λόγω εργοδότη για να καταλάβουν την ίδια θέση. Επίσης, ορίζεται ότι η διάρκεια της τοποθέτησης του μισθωτού στον έμμεσο εργοδότη, στην οποία περιλαμβάνονται και οι ενδεχόμενες ανανεώσεις που γίνονται εγγράφως, δεν επιτρέπεται να είναι μεγαλύτερη των τριάντα έξι (36) μηνών. Σε περίπτωση υπέρβασης των χρονικών ορίων η υπάρχουσα σύμβαση μετατρέπεται σε σύμβαση αορίστου χρόνου με τον έμμεσο εργοδότη. Κατ' αυτόν τον τρόπο τονίζεται ο προσωρινός και έκτακτος χαρακτήρας αυτής της μορφής απασχόλησης. Επιπλέον, γίνεται χρήση του εν λόγω περιορισμού για να μη μετατρέπεται η προσωρινή απασχόληση σε μηχανισμό κάλυψης μόνιμων θέσεων εργασίας από ίδια πρόσωπα. Ο συγκεκριμένος καθορισμός του ανωτάτου ορίου της διάρκειας απασχόλησης στον έμμεσο εργοδότη πρέπει εκ των πραγμάτων να ισορροπεί μεταξύ δύο αντιθέτων επιδιώξεων. Αφ' ενός η διάρκεια αυτή να μην είναι σύντομη, γιατί με τον τρόπο αυτό δεν μπορούν να εξυπηρετηθούν αποτελεσματικά οι ανάγκες του έμμεσου εργοδότη, αφ' ετέρου η διάρκεια αυτή να μην είναι υπερβολικά μεγάλη γιατί στην περίπτωση αυτή λειτουργεί εις βάρος της μόνιμης απασχόλησης. Επίσης, σε περίπτωση συνέχισης της απασχόλησης του μισθωτού από τον έμμεσο εργοδότη μετά τη λήξη της διάρκειας της αρχικής τοποθέτησης και των τυχόν νόμιμων ανανεώσεων της ακόμα και με νέα τοποθέτηση, χωρίς να μεσολαβεί διάστημα σαράντα πέντε (45) ημερολογιακών ημερών, θεωρείται ότι πρόκειται για σύμβαση εργασίας αορίστου χρόνου μεταξύ του μισθωτού και του έμμεσου εργοδότη. Σκοπός της

ρύθμισης αυτής είναι να αποτραπεί η καταχρηστική εφαρμογή της προσωρινής απασχόλησης, αφού η εν λόγω διάταξη αποτελεί μια μορφή κύρωσης σε βάρος του εργοδότη, που παραβιάζει τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας.

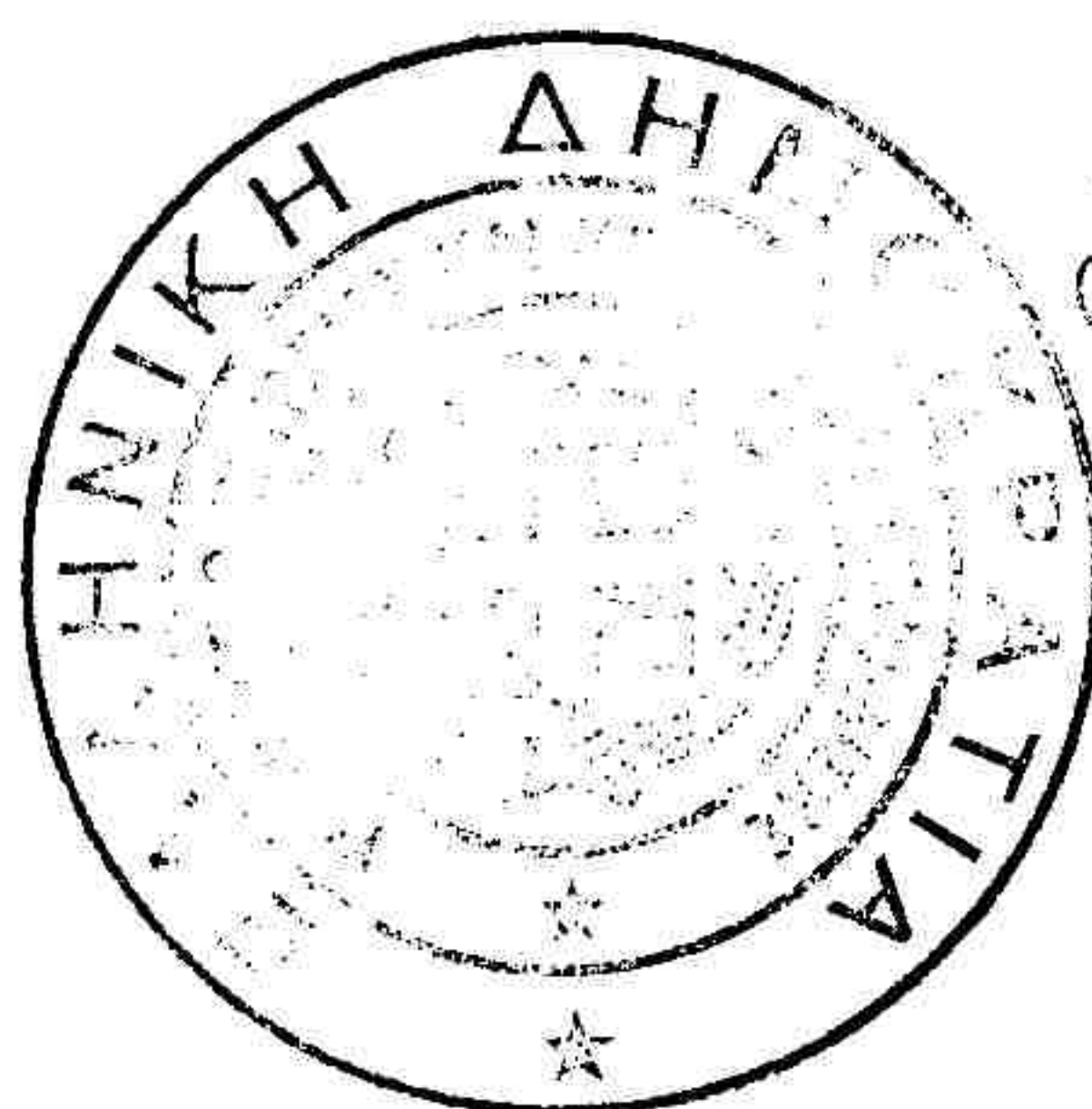
Τέλος, η παρ.1 του άρθρου 118 του ιδίου ως άνω νόμου προβλέπει ότι οι προσωρινά απασχολούμενοι ενημερώνονται, με τον κατάλληλο τρόπο, για τις κενές θέσεις εργασίας στον έμμεσο εργοδότη προκειμένου να έχουν τις ίδιες δυνατότητες με τους άλλους εργαζόμενους της επιχείρησης για να προσληφθούν σε μόνιμες θέσεις εργασίας. Ενώ, άκυρη θεωρείται οποιαδήποτε ρήτρα όταν με αυτήν άμεσα ή έμμεσα απαγορεύεται ή παρεμποδίζεται η μόνιμη απασχόληση του προσωρινά απασχολούμενου μισθωτού με σύναψη σύμβασης ή σχέσης εξαρτημένης εργασίας μεταξύ του έμμεσου εργοδότη και του προσωρινά απασχολούμενου μετά τη λήξη της σύμβασης εργασίας με την Επιχείρηση Προσωρινής Απασχόλησης, καθώς και κάθε ρήτρα όταν με αυτήν άμεσα ή έμμεσα παρεμποδίζονται τα συνδικαλιστικά δικαιώματα του μισθωτού ή παραβλάπτονται τα ασφαλιστικά του δικαιώματα (παρ.2 του ιδίου ως άνω άρθρου).

Β. Με την ρύθμιση του άρθρου 122 του Ν.4052/2012 επιδιώκεται να αποφευχθούν αρνητικές προεκτάσεις στην οικονομική κατάσταση της επιχείρησης από τις υπόλοιπες δραστηριότητες της και να μην διαταραχθεί η αναγκαία φερεγγυότητά της. Ταυτόχρονα, αποφεύγεται, με αυτόν τον τρόπο, να αποτελέσει η προσωρινή απασχόληση περιθωριακή δομή της πιο σύνθετης επιχείρησης. Οι δύο κατ' εξαίρεση δραστηριότητες που επιτρέπονται (δηλ. η μεσολάβηση και η αξιολόγηση ανθρώπινου δυναμικού), έγκειται στο γεγονός ότι θεωρούνται συγγενείς με την κύρια δραστηριότητα των επιχειρήσεων απασχόλησης και επομένως δεν πρέπει να γίνεται κάποια διάκριση.

Επίσης, η διάταξη ότι η παραχώρηση μισθωτού σε έμμεσο εργοδότη επιτρέπεται μόνο για συγκεκριμένους λόγους που δικαιολογούνται από έκτακτες, πρόσκαιρες ή εποχιακές ανάγκες, διασφαλίζει την τακτική απασχόληση, η οποία σε διαφορετική περίπτωση θα μπορούσε να αντικατασταθεί σε μεγάλο μέρος από την προσωρινή απασχόληση.

Ο ΥΠΟΥΡΓΟΣ

Γ. ΚΟΥΤΡΟΥΜΑΝΗΣ



ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑΣ