



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΔΙΚΑΙΟΣΥΝΗΣ, ΔΙΑΦΑΝΕΙΑΣ
& ΑΝΘΡΩΠΙΝΩΝ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΩΝ

ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΕΠΙΤΡΟΠΟΥ
ΕΛΕΓΚΤΙΚΟΥ ΣΥΝΕΔΡΙΟΥ Ν. ΠΙΕΡΙΑΣ

Πράξη: 45/2017

Επιστρέφονται αθεώρητα τα 103, 104, 105, 106 και 107 οικονομικού έτους 2017, χρηματικά εντάλματα πληρωμής, ποσού 4.263,89 ευρώ, 2.331,73 ευρώ, 1.518,12 ευρώ, 2.141,88 ευρώ και 962,51 ευρώ αντίστοιχα, του Δήμου Δίου-Ολύμπου, που εκδόθηκαν στα ονόματα των φερομένων ως δικαιούχων Γερονάτσιου Στεφάνου και λοιπών, Ακούτη Νικολάου και λοιπών, Γκζιμπαλα Μαριάν και λοιπών, Ζανέκα Θεοδώρου και λοιπών και Γιάννουλα Ευάγγελου και λοιπών αντίστοιχα, υπαλλήλων με σύμβαση ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου και αφορούν στην καταβολή αποδοχών μισθοδοσίας από 25/7-31/7/2017, για την παροχή από αυτούς υπηρεσιών καθαριότητας και ηλεκτροφωτισμού (ανταποδοτικού χαρακτήρα), σύμφωνα με τις εξαιρετικές προϋποθέσεις της παρ. 2 του άρθρου 24 του Ν. 4479/2017 (ΦΕΚ Α'94), με την αιτιολογία ότι η εντελλόμενη δαπάνη δεν είναι νόμιμη, για τους παρακάτω λόγους:

Στην προκείμενη υπόθεση, από τα δικαιολογητικά που συνοδεύουν το ως άνω χρηματικό ένταλμα, προκύπτουν τα ακόλουθα: Με την 12221/303/24-07-2017 διαπιστωτική πράξη του Δημάρχου του Δήμου Δίου-Ολύμπου, λύθηκαν στις 24-07-2017 (τελευταία ημέρα εργασίας 24-07-2017) οι σαράντα έξι (46) συμβάσεις ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου που είχαν παραταθεί έως 31-12-2017, σύμφωνα με την 557/22954/28-12-2016 διαπιστωτική πράξη του Δημάρχου του Δήμου Δίου-Ολύμπου που εκδόθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 16 του ν. 4429/2016 και οι οποίες εξυηρητούσαν ανάγκες του τομέα Καθαριότητας.

Το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου με την 143/05-07-2017 απόφασή του, ενέκρινε την τροποποίηση του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας και τη δημιουργία τριάντα οκτώ (38) νέων οργανικών θέσεων στην Υπηρεσία της Καθαριότητας, ειδικότερα δε: α) «ΔΕ Οδηγών», δεκατρείς (13) κενές οργανικές θέσεις και β) «ΥΕ Εργατών Καθαριότητας», είκοσι πέντε (25) κενές οργανικές θέσεις, και με την 144/05-07-2017 απόφασή του, ενέκρινε την προσωρινή απασχόληση του συνόλου (50 ατόμων) του προσωπικού ΙΔΟΧ ανταποδοτικού χαρακτήρα [13 νέες θέσεις ΔΕ Οδηγών, 1 νέα θέση ΔΕ Χειριστών μηχανημάτων έργων και 36 νέες θέσεις ΥΕ Εργατών καθαριότητας (συνοδοί απορριμματοφόρων)] που παρείχε τις υπηρεσίες του μέχρι τις 7-06-2017 και τη σύναψη νέων ατομικών συμβάσεων εργασίας ορισμένου χρόνου σύμφωνα με τις

εξαιρετικές προϋποθέσεις της παρ.2 του άρθρου 24 του ν. 4479/2017. Σε συνέχεια της αριθμ. 144/5.7.2017 απόφασης Δημοτικού συμβουλίου και κατόπιν των καταγγελιών εκ μέρους του Δημάρχου Δήμου Δίου-Ολύμπου των συμβάσεων εργασίας μίσθωσης έργου για σπουδαίο λόγο για έξι (6) άτομα από τους ως άνω πενήντα (50) προσληφθέντες, (αρ. πρωτ. 11723/17-07-2017, 11724/17-07-2017, 11787/18-07-2017, 11791/18-07-2017, 11793/18-07-2017 και 11813/18-07-2017 καταγγελίες), ο Δήμαρχος Δήμου Δίου-Ολύμπου με την 305/12264/25-07-2017 απόφασή του, ενέκρινε την απασχόληση με τη σύναψη νέων συμβάσεων παροχής υπηρεσιών, σύμφωνα με τις εξαιρετικές προϋποθέσεις της παρ.2 του άρθρου 24 του ν. 4479/2017, των υπολειπομένων σαράντα τεσσάρων (44) ατόμων του προσωπικού ΙΔΟΧ ανταποδοτικού χαρακτήρα που παρείχαν τις υπηρεσίες τους μέχρι τις 7-06-2017 [11 νέες θέσεις ΔΕ Οδηγών, 1 νέα θέση ΔΕ Χειριστών μηχανημάτων έργων και 32 νέες θέσεις ΥΕ Εργατών καθαριότητας (συνοδοί σπορριμματοφόρων)].

Ακολούθησε η Δ.Υ. 4.7.2017 βεβαίωση της Προϊσταμένης της Διεύθυνσης Οικονομικών υπηρεσιών του Δήμου ότι υπάρχουν διαθέσιμες πιστώσεις από τον τακτικό προϋπολογισμό του Δήμου οικονομικού έτους 2017.

Με τις ως άνω αποφάσεις του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Δίου-Ολύμπου, αποφασίσθηκε η σύναψη συνολικά σαράντα τεσσάρων (44) νέων συμβάσεων διαφόρων ειδικοτήτων παροχής υπηρεσιών από 25/07/2017, ειδικότερα: ΧΕ 103: δεκαέξι (16) συμβάσεις, ΧΕ104: εννέα (9) συμβάσεις, ΧΕ105: έξι (6) συμβάσεις, ΧΕ106: οκτώ (8) συμβάσεις και ΧΕ107: πέντε (5) συμβάσεις, σύμφωνα με τις οποίες αποφασίσθηκε η πρόσληψη του συνόλου των ατόμων οι οποίοι απασχολούνταν μέχρι την 07/06/2017 με την ίδια σχέση εργασίας σε υπηρεσίες ανταποδοτικού χαρακτήρα του Δήμου, μέχρι την κατάρτιση των προσωρινών πινάκων διοριστέων στις νέες οργανικές θέσεις που συστάθηκαν σύμφωνα με την τροποποίηση του ΟΕΥ και σε ήδη υφιστάμενες κενές οργανικές θέσεις σε ανταποδοτικές υπηρεσίες καθαριότητας κατηγοριών ΥΕ και ΔΕ και σε κάθε περίπτωση, όχι πέραν της 31/03/2018 σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 24 του ν. 4479/2017.

Κατόπιν τούτου, στις 25/07/2017 υπογράφηκαν οι σχετικές συμβάσεις εργασίας ορισμένου χρόνου μεταξύ του Δήμου και των εργαζομένων, όπως αυτοί εμπεριέχονται στις μισθοδοτικές καταστάσεις των ως άνω χρηματικών ενταλμάτων.

1) Οι ως άνω φερόμενοι ως δικαιούχοι, οι οποίοι προσλήφθηκαν από τον Δήμο Δίου-Ολύμπου με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου, σύμφωνα με τις εξαιρετικές προϋποθέσεις της διάταξης της παρ. 2 του άρθρου 24 του Ν. 4479/2017, έχουν ήδη απασχοληθεί μετά από μια σειρά παρατάσεων των συμβάσεων τους, με

διαδοχικές συμβάσεις, ερειδόμενες στην αρχική διάταξη του άρθρου 167 του Ν. 4099/2012, όπως αυτή τροποποιήθηκε μετά από αλληπάλληλες νομοθετικές μεταβολές, αντικαταστάσεις και άλλες τροποποιήσεις, φτάνοντας στη διάταξη του άρθρου 16 του Ν. 4429/2016. Οι διατάξεις αυτές κρίθηκαν αντισυνταγματικές σύμφωνα με τα Πρακτικά της Ολομελείας του Ελεγκτικού Συνεδρίου της 9^{ης} Συνεδρίασης /10.5.2017 -Θέμα Β' και της 14^{ης} Συνεδρίασης /30.6.2016. Ειδικότερα, η σύμφωνα με την ως άνω διάταξη του άρθρου 16 του ν. 4429/2016 θεσπιζόμενη παράταση των συναφθεισών συμβάσεων, ανεξάρτητα του ότι παραβίασε την περιεχόμενη στα άρθρα 21 παρ. 2 του ν. 2190/1994 και 7 παρ. 1 του π.δ. 164/2004 κύρωση της αυτοδίκαιης ακυρότητας ενδεχόμενης παράτασης ή επανασύναψής τους εντός 12μήνου, εγείροντας συναφώς και ζήτημα ενεργοποίησης και εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 21 (παρ. 4, 5 και 15) του ν. 2190/1994 και 7 παρ. 3 του π.δ. 164/2004 με τις αναφερόμενες σε αυτά κυρώσεις, αποτελεί σαφή ένδειξη ότι οι εν λόγω παρατεινόμενες συμβάσεις δεν αποσκοπούν πλέον στην αντιμετώπιση εποχικών, περιοδικών ή πρόσκαιρων αλλά πάγιων και διαρκών αναγκών των ΟΤΑ στον τομέα της καθαριότητας, κατά καταστρατήγηση των προεκτεθεισών διατάξεων τόσο του εθνικού δικαίου (άρθρα 103 του Συντάγματος και 21 του ν. 2190/1994) όσο και της κοινοτικής νομοθεσίας (Οδηγία 1999/70/ΕΚ του Συμβουλίου της 28.6.1999, όπως ενσωματώθηκε στο εθνικό δίκαιο με το π.δ. 164/2004) και με την παράκαμψη της τακτικής διαδικασίας επιλογής προσωπικού. Η πρόσληψη επομένως των ως άνω φερομένων ως δικαιούχων, κατ'εφαρμογή της διάταξης της παρ. 2 του άρθρου 24 του ν. 4479/2017, συνιστά έμμεση παραβίαση εκ μέρους του Δήμου, των ως άνω Πρακτικών της Ολομελείας του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

2) Εφόσον επομένως έχει κριθεί με τα ως άνω Πρακτικά Ολομελείας παράνομη και αντισυνταγματική η απασχόληση των ως άνω φερομένων ως δικαιούχων με την παράταση των συμβάσεών τους κατ'εφαρμογή του άρθρου 16 του Ν. 4429/2016 έως 30.6.2017, η απασχόληση αυτών και οι συμβάσεις τους θεωρούνται άκυρες, με αποτέλεσμα να θεωρείται ότι μη νόμιμα αποφασίσθηκε από το Δήμο με τις ως άνω αποφάσεις Δημοτικού Συμβουλίου, η απασχόληση του συνόλου του προσωπικού που παράνομα είχε προσληφθεί (με παράταση) σε αντίστοιχες θέσεις καθηκόντων στις υπηρεσίες καθαριότητας με συμβάσεις εργασίας ορισμένου χρόνου και εξακολουθούσε να παρέχει τις υπηρεσίες του μέχρι 7.6.2017, καθόσον ευνοούνται τα ίδια φυσικά πρόσωπα που συμβλήθηκαν με τις οικείες, αναδρομικά παρατεινόμενες, στομικές συμβάσεις εργασίας κατά παράβαση των αρχών της διαφάνειας, της αξιοκρατίας και της ισότητας και κατά παράβαση των επιταγών του άρθρου 21 του Ν. 2190/94.

3) Μη νόμιμα λόγω της αποσύνδεσής τους από την κάλυψη εποχιακών και πρόσκαιρων αναγκών (άρθρο 24 παρ. 2 εδ.α Ν. 4479/2017) και της εκτέλεσης των σχετικών δαπανών σε βάρος όχι μόνον των εσόδων των ανταποδοτικών τελών καθαριότητας αλλά και των κάθε είδους εσόδων, όπως στην προκειμένη περίπτωση

που η δαπάνη καλύπτεται από ίδια έσοδα (4.7.2017 Βεβαίωση Οικονομικής Υπηρεσίας του Δήμου), οι συγκεκριμένες προσλήψεις διενεργούνται κατά παράβαση της αναστολής πρόσληψης του πάσης φύσεως προσωπικού των ΟΤΑ, που θεσπίσθηκε με την 33/2006 Πράξη Υπουργικού Συμβουλίου «Αναστολή διορισμών και προσλήψεων στο Δημόσιο Τομέα» (ΦΕΚ Α' 243, όπως η ισχύς της παρατάθηκε διαδοχικά με τελευταία, κατά το κρίσιμο χρονικό διάστημα, παράταση έως 31.12.2017 με την 27/30.12.2016 Π.Υ.Σ.), από την οποία εξαιρείται ρητά μόνο το προσλαμβανόμενο για την αντιμετώπιση εποχικών ή άλλων περιοδικών και πρόσκαιρων αναγκών προσωπικό.

4) Μη νόμιμα με την παρ. 2 περ. β' εδάφιο β' του άρθρου 24 του Ν. 4479/2017 εισάγεται εξαίρεση των ως άνω συμβάσεων των φερομένων ως δικαιούχων από τους περιορισμούς των άρθρων 5 και 6 του π.δ. 164/2004 (Α' 134), καθόσον το προεδρικό διάταγμα 164/2004 αποτελεί ενσωμάτωση της Κοινοτικής Οδηγίας 1999/70/ΕΚ του Συμβουλίου της 28.6.1999, και ως τέτοιο υπερισχύει έναντι του Εθνικού δικαίου ενώ εξαίρεση από τις διατάξεις του μπορεί να εισαχθεί μόνο με δική του διάταξη και όχι με διάταξη Εθνικού Νόμου όπως εν προκειμένω. Συνεπώς, η ως άνω διάταξη του άρθρου 24 του ν. 4479/2017 έρχεται σε αντίθεση και με τις διατάξεις της κοινοτικής νομοθεσίας (Οδηγία 1999/70/ΕΚ του Συμβουλίου της 28.6.1999, όπως ενσωματώθηκε στο εθνικό δίκαιο με το π.δ. 164/2004 «Ρυθμίσεις για τους εργαζομένους με συμβάσεις ορισμένου χρόνου στο δημόσιο τομέα», Α' 134, διόρθωση σφάλμ. στο Φ.Ε.Κ. Α' 135), διότι επέρχεται ανεπίτρεπτη, κατά τα άρθρα 5 και 6 του π.δ/τος 164/2004, διαδοχικότητα συμβάσεων που καταρτίζονται και εκτελούνται μεταξύ του ίδιου εργοδότη και του ίδιου εργαζόμενου, με την ίδια ειδικότητα και με τους ίδιους όρους εργασίας, η οποία είναι δυνατή κατ' εξαίρεση, μόνον εφόσον δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους, οι οποίοι απαιτείται να εξειδικεύονται κατά περίπτωση. Ενέχει δε πραγματικό κίνδυνο καταχρηστικής χρησιμοποίησής αυτού του είδους των συμβάσεων. Η υπέρβαση δε του ανώτατου χρονικού ορίου του 24μήνου για την σύναψη τέτοιων συμβάσεων ορισμένου χρόνου, επιτρέπεται μόνον σε περιπτώσεις ειδικών, από τη φύση και το είδος της εργασίας τους, κατηγοριών εργαζομένων που προβλέπονται από την κείμενη νομοθεσία, ενώ οποιαδήποτε σύμβαση συνάπτεται κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 5 και 6 του παρόντος διατάγματος είναι αυτοδικαίως άκυρη κατά τις επιταγές του άρθρου 7 παρ.1 του π.δ. 164/2004 και επισύρει κυρώσεις κατά την παρ.3 του ίδιου άρθρου.

5) Δεδομένου δε ότι η απασχόληση των φερομένων ως δικαιούχων έχει κριθεί με τα ως άνω Πρακτικά Ολομελείας ως παράνομη και αντισυνταγματική και οι συμβάσεις εργασίας ορισμένου χρόνου, οι οποίες συνήφθησαν κατά παράβαση τόσο του άρθρου 21 του ν. 2190/1994, όσο και του άρθρου 5 του π.δ/τος 164/2004, και του 103 Σ. είναι

άκυρες (άρθρ. 21 παρ. 2 του ν. 2190/1994, 7 παρ. 1 του π.δ/τος 164/2004), η εν λόγω διάταξη του άρθρου 24 του Ν. 4479/2017 δεν δύναται να προσδώσει αυτοτελή νόμιμη βάση στη γενόμενη πρόσληψη (οιονεί παράταση), η έλλειψη της οποίας (νόμιμης βάσης) και η, συνεπεία αυτής, απουσία έγκυρου συμβατικού δεσμού εμποδίζουν τη σύννομη εκταμίευση του δημοτικού χρήματος και την πληρωμή των σχετικών δαπανών από αυτή την αιτία, τόσο ως αντίτιμο της ήδη παρασχεθείσας εργασίας όσο και της εργασίας, η οποία πρόκειται να παρασχεθεί στο μέλλον.

6) Η 144/05.07.2017 Απόφαση Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Δίου-Ολύμπου και η αρ. 305/12264/25-07-2017 απόφαση Δημάρχου του Δήμου Δίου-Ολύμπου δεν εμπεριέχει σαφή, επαρκή και ειδική αιτιολογία ως προς τους εξαιρετικούς λόγους δημόσιας υγείας, που επιβάλλουν την κατεπείγουσα και αδιάλειπτη μέχρι την πλήρωση των οργανικών θέσεων του Δήμου, κάλυψη αντίστοιχων οργανικών αναγκών, από τους φερομένους ως δικαιούχους, οι οποίες δεν είναι εποχικού ή πρόσκαιρου χαρακτήρα, σύμφωνα με την επιταγή της διάταξης της παρ. 2 του άρθρου 24 του ν. 4479/2017, καθόσον αφενός δεν περιγράφονται σε αυτή περιπτώσεις εκτεταμένων ζημιών από σεισμούς, πλημμύρες, περιπτώσεις άμεσης ανάγκης λήψης προληπτικών ή κατασταλτικών μέτρων λόγω σοβαρής απειλής της δημόσιας υγείας ή περιπτώσεις όπου η συγκεκριμένη πρόσληψη των ως άνω εργαζομένων καθίσταται επιτακτική για την αντιμετώπιση όμοιων αναγκών εξαιτίας άλλων γεγονότων από τα οποία προκύπτει άμεσος κίνδυνος ζωής ή περιουσίας, ούτε προκύπτει από τα δικαιολογητικά των ως άνω χρηματικών ενταλμάτων ότι συνέτρεχαν τέτοιοι λόγοι (κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 20 του Ν. 2190/94), αφετέρου δε η διαπίστωση της αυξημένης επισκεψιμότητας του Δήμου λόγω της έναρξης της θερινής περιόδου και της διάνοιξης των σηράγγων Τερπών και Πλαταμώννα, τα υπηρεσιακά κενά λόγω συνταξιοδοτήσεων και της αναστολής προσλήψεων μόνιμου προσωπικού με αποτέλεσμα την αδυναμία κάλυψης της παροχής των υπηρεσιών αυτών στον τομέα της καθαριότητας και ειδικότερα στην αποκομιδή απορριμμάτων και στην καθαριότητα όλων των κοινοχρήστων χώρων, δεν συνιστά εξαιρετικό λόγο δημόσιας υγείας, αλλά εντάσσεται στα πλαίσια του ετήσιου προληπτικού προγραμματισμού του ως άνω Δήμου για την αντιμετώπιση των αναγκών αυτών. Επίσης δεν προκύπτει από τα δικαιολογητικά των ως άνω χρηματικών ενταλμάτων ότι το ΑΣΕΠ έχει ολοκληρώσει τον έλεγχο της συνδρομής των προϋποθέσεων της πρόσληψής τους, κατά παράβαση των διατάξεων της παρ. 2 του άρθρου 24 του Ν. 4479/2017. (Πρξ Ελσυν ΚΠΕΔ στο Ι Τμήμα, 123/2017, 42/2017, ΑΠ 401/2015).

7) Την απασχόληση των φερομένων ως δικαιούχων ως παράνομη και αντισυνταγματική αναγνωρίζει και ο ίδιος ο Δήμος Δίου-Ολύμπου δεδομένου πως με την 96/23-05-2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του ενέκρινε την πρόσληψη προσωπικού [εξήντα (60) ατόμων] με σχέση εργασίας ορισμένου χρόνου συνολικής

διάρκειας δύο (2) μηνών, για την κάλυψη εκτάκτων, κατεπειγουσών και πρόσκαιρων αναγκών στην υπηρεσία της Καθαριότητας του ως άνω Δήμου για τους λόγους που αναφέρονται στο εισαγωγικό μέρος της εν λόγω απόφασης, οι οποίοι είναι οι ίδιοι λόγοι οι οποίοι αναφέρονται και στην ως άνω απόφαση Δημοτικού συμβουλίου και επικεντρώνονται στην κάλυψη των αναγκών καθαριότητας του Δήμου για την ίδια χρονική περίοδο, αναφερόμενοι μεταξύ άλλων και για τις δίμηνες συμβάσεις ορισμένου χρόνου οι οποίες παρατάθηκαν ως άνω, λέγοντας : «...και λαμβάνοντας υπόψη ότι οι ατομικές συμβάσεις του προσωπικού καθαριότητας που παρατάθηκαν κατ' επίκληση του άρθρου 49 του ν. 4325/2015 (ΦΕΚ 47/τ.Α/11-05-2015) όπως αυτή αντικαταστάθηκε με το άρθρο 50 του ν. 4351/2015 (ΦΕΚ 164/τ.Α/04-12-2015) καθώς και του άρθρου 16 του ν. 4429/2016, κρίθηκαν αντισυνταγματικές από την Ολομέλεια του Ελεγκτικού Συνεδρίου και στην παρούσα φάση αλλά και κατά το παρελθόν (πρακτικό 14^ο Γενικής Συνεδρίασης της Ολομέλειας του Ελεγκτικού Συνεδρίου της 30^{ης} Ιουνίου 2016) οπότε και οι παρατάσεις είκοσι έξι (26) ατομικών συμβάσεων δεν έχουν ισχύ με την κοινοποίηση της απόφασης του Ελεγκτικού Συνεδρίου και η υπηρεσία καθαριότητας θα πρέπει να αντιμετωπίσει την λειψή στελέχωσή της εντός της τουριστικής περιόδου, όπου οι ανάγκες σε ανθρώπινο δυναμικό τριπλασιάζονται....»

Συνεπώς, για τους λόγους αυτούς, οι ανωτέρω δαπάνες δεν εντέλλονται νόμιμα και τα παραπάνω χρηματικά εντάλματα δεν μπορούν να θεωρηθούν.

Κατερίνη 27/9/2017
Η Επίτροπος
ΔΗΜΟΣ Α.
ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ ΕΙΡΗΝΗ

