

Ενώπιον Κάθε Αρμοδίου Δικαστηρίου και Αρχής

ΕΞΩΔΙΚΗ

ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ ΚΑΙ ΔΗΛΩΣΗ

1. Παντελίδη Αντωνίου του Ιωάννη, κατοίκου Καβάλας, οδός Αλκίνου 22 με ΑΦΜ 102472420 Δ.Ο.Υ. Καβάλας.
2. Μαλέα Βασιλείου του Αριστείδη, κατοίκου Νέας Καρβάλης Καβάλας με ΑΦΜ 075290588 Δ.Ο.Υ. Καβάλας.
3. Σαββίδη Γεωργίου του Σάββα, κατοίκου Καβάλας, οδός Περικλέους 33, με ΑΦΜ 032134451 Δ.Ο.Υ. Καβάλας.
4. Χατζησάββα Θεοδώρου του Γεωργίου, κατοίκου Καβάλας, οδός Λήμνου 9, με ΑΦΜ 076053257 Δ.Ο.Υ. Καβάλας.
5. Πιτέλη Παναγιώτη του Δημητρίου, κατοίκου Καβάλας, οδός Ανθεμίου 8, με ΑΦΜ 102475317 Δ.Ο.Υ. Καβάλας.
6. Χατζηπαυλίδη Ανέστη του Σάββα, κατοίκου Νέας Καρβάλης Καβάλας με ΑΦΜ 078038247 Δ.Ο.Υ. Καβάλας.
7. Κακάτσου Δημητρίου του Παναγιώτη, κατοίκου Καβάλας, οδός Παρ. Καψάλη 11, με ΑΦΜ 073736964 Δ.Ο.Υ Δράμας.
8. Ζώη Σπυρίδωνος του Γεωργίου, κατοίκου Καβάλας, οδός Αθ. Διάκου 48, με ΑΦΜ 032157894 Δ.Ο.Υ. Καβάλας.
9. Αγιασώτη Στεφάνου του Κων/νου, κατοίκου Καβάλας, οδός Περικλέους 10, με ΑΦΜ 030477022 Δ.Ο.Υ. Καβάλας.
10. Καλαϊτζίδη Παρασκευά του Αναστασίου, κατοίκου Καβάλας, οδός Βόλου 75, με ΑΦΜ 047576802 Δ.Ο.Υ. Καβάλας.

ΠΡΟΣ

1. Την Ανεξάρτητη Αρχή με την επωνυμία «Ανώτατο Συμβούλιο Επιλογής Προσωπικού» (Α.Σ.Ε.Π.) , η οποία εδρεύει στην Αθήνα και εκπροσωπείται νόμιμα από τον κο Πρόεδρο αυτής
2. Την Κεντρική Επιτροπή του ΑΣΕΠ του άρθρου 18 Ν. 2190/1994, όπως αυτή ορίστηκε με την Πράξη αριθ. 79/29-12-2017 του κου Προέδρου του ΑΣΕΠ

ΚΟΙΝΟΠΟΙΟΥΜΕΝΗ ΠΡΟΣ

1. Το Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου – Οργανισμό Τοπικής Αυτοδιοίκησης Α' Βαθμού με την επωνυμία «ΔΗΜΟΣ ΚΑΒΑΛΑΣ», ο οποίος εκπροσωπείται εν προκειμένω νομίμως από την κα Δήμαρχο Καβάλας, η οποία κατοικοεδρεύει στην Καβάλα, οδός Κύπρου, αριθ.10.
2. Κον Υπουργό Διοικητικής Ανασυγκρότησης, ο οποίος κατοικοεδρεύει στην Αθήνα
3. Την ΚΕΔΕ, η οποία εδρεύει στην Αθήνα, οδός Γενναδίου 8 και Ακαδημίας, και εκπροσωπείται νόμιμα από τον κο Πρόεδρο αυτής.

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Σύμφωνα με την υπ' αριθμόν ΣΟΧ2/2014 προκήρυξη ορισμένου χρόνου διάρκειας οχτώ (8) μηνών μέσω ΑΣΕΠ, προσληφθήκαμε οχτώ (8) άτομα με την ειδικότητα Οδηγού. Η πρόσληψη υλοποιήθηκε στις 18-07-2014 και διήρκεσε έως τις 17-03-2015. Επιπλέον, εξ ημών , προσλήφθηκαν δυο άτομα με τη ειδικότητα του οδηγού και ένα άτομο με την ειδικότητα του χειριστή , την 16-3-2015 , με δίμηνη σύμβαση εργασίας, ήτοι μέχρι την 15-5-2015, για τους οποίους η σύμβασή τους ήταν ενεργή κατά την έναρξη ισχύος του κρίσιμου νομοθετικού καθεστώτος, ήτοι την 11-5-2015, όπως εκτίθεται ακολούθως. Συγκεκριμένα, οι τρεις εν λόγω εργαζόμενοι εξ ημών ήταν οι κ.κ. Καλαϊτζίδης Παρασκευάς, Χατζηπαυλίδης Ανέστης και Καραπρώμος Ιορδάνης. Μετά την λήξη των συμβάσεών μας ακολούθησαν δίμηνες συμβάσεις μεταξύ του Δήμου Καβάλας και ημών για τις οποίες σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 49 του Ν. 4325/2015 Αρ. Φ.Ε.Κ. 47 Α'/11-05-2015 (του οποίου το σχέδιο Νόμου είχε κατατεθεί στη βουλή στις 06-04-2015 και ψηφίστηκε στις 05-05-2015) και σύμφωνα με το έγγραφο ΥΠΕΣΔΑ με αρ. Πρωτ.: ΔΠΑΑΔ/Φ.2.9/41/οικ/16433 της 27/5/2015 και το έγγραφο ΥΠΕΣΔΑ με αρ. Πρωτ.: ΔΠΑΑΔ/Φ.2.9/38οικ.14652 της 14/5/2015, υπήρχε η δυνατότητα παράτασης αυτών έως και τις 31-12-2015.

Αντί των κατά τα ανωτέρω αιτηθεισών παρατάσεων των ενδίκων συμβάσεών μας , αρχικώς μέχρι την 31-12-2015 και ακολούθως μέχρι την 31-12-2016, ο Δήμος ενέκρινε την πρόσληψη έξι (6) οδηγών και ενός (1) χειριστή για δύο (2) μήνες στις 5/5/2015, χωρίς διαδικασίες ΑΣΕΠ οι οποίες και υλοποιήθηκαν στις 15-05-2015,

έχοντας όμως γνώση για τον συγκεκριμένο νόμο και για τη δυνατότητα επαναπρόσληψής μας. Ακολούθως αιτήθηκε από το Δήμο και εγκρίθηκε από τον ΑΣΕΠ με αριθμό ανακοίνωσης (ΣΟΧ) 1/2015 14015/22-06-2015 η πρόσληψη δέκα (10) οδηγών και δυο (2) χειριστών οι οποίοι και άρχισαν την εργασία τους στις 17-08-2015, με σύμβαση ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου, διάρκειας οκτώ μηνών. Επιπλέον, δε, την 20-10-2015 προκηρύχθηκε η πρόσληψη έξι (6) οδηγών και ενός (1) χειριστή, με σύμβαση ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου διάρκειας δυο (2) μηνών εκτός διαδικασίας ΑΣΕΠ.

Στις 22-06-2015 ενημερωθήκαμε προφορικά από το Δήμο και προσκληθήκαμε να αρχίσουμε εργασία στις 23-06-2015 βάσει του Ν. 4325/2015 Αρ. Φ.Ε.Κ. 47 Α΄/11-05-2015. Στις 26-06-2015 όλως αιφνιδίως ζητήθηκε από εμάς να υπογράψουμε αίτηση δίμηνης σύμβασης την οποία και υπογράψαμε χωρίς να είμαστε σε θέση να γνωρίζουμε τυπικά και ουσιαστικά τις πραγματικές και νομικές συνέπειες αυτής της συμβάσεως, καθώς και τις προθέσεις από την πλευρά του Δήμου. Ιδιαίτερος πρέπει να σημειωθεί ότι ως ημερομηνία έναρξης της εργασίας μας στις εν λόγω συμβάσεις φέρεται η 26-6-2015 και όχι η 23-6-2015. Ως εκ τούτου προσληφθήκαμε όλως καταχρηστικώς και παρανόμως για δύο (2) μόλις μήνες, παρότι οι σχετικές διατάξεις ορίζουν ρητά την διάρκεια της σχετικής σύμβασης και της δυνατότητας παράτασης αυτής. Πριν την λήξη της δίμηνης σύμβασης έργου και συγκεκριμένα στις 25-08-2015 υποβλήθηκε από τον καθένα ξεχωριστά νέα αίτηση με μοναδικό αριθμό πρωτοκόλλου, προκειμένου να παραταθούν οι συμβάσεις μέχρι τις 31-12-2015. Επ' αυτών των αιτήσεων μόλις στις 09-12-2015 λάβαμε γνώση, προφορικά, της αρνητικής απάντησης και αυτό μέσω ενός συναδέλφου εξ ημών, και συγκεκριμένα του κ. Στέφανου Αγιασώτη, στον οποίο δόθηκαν οι απαντήσεις σας και όχι ξεχωριστά στον κάθε ένα από εμάς όπως έπρεπε και χωρίς αποδεικτικό παραλαβής. Επιπρόσθετα και συγκεκριμένα στις 16-10-2015 παρατάθηκαν οι συμβάσεις έργου επτά (7) ατόμων ΥΕ Γενικών καθηκόντων έως τις 31-12-2015 λαμβάνοντας υπόψιν το αρ. 49 του ν. 4325/2015 και των σχετικών με αυτό εγγράφων, βάσει των οποίων απορρίφθηκε, σύμφωνα με την ίδια την απάντηση του εναγομένου, η αντίστοιχη αιτηθείσα παράταση των δικών μας συμβάσεων εργασίας. Ακολούθως την 20^η Οκτωβρίου 2015 προκηρύσσονται προσλήψεις έξι (6) οδηγών και ενός (1) χειριστή με δίμηνη σύμβαση χωρίς προϋποθέσεις ΑΣΕΠ και με ημερομηνία πρόσληψης την 9-11-2015. Κατόπιν τούτων εμείς υποβάλαμε τις εξής αιτήσεις :

(α) Την υπ' αριθ. πρωτ. 50521/14-12-2015, δια της οποίας ζητήσαμε φύλλα πορείας και κατάσταση εργασίας για το χρονικό διάστημα από 23-6-2015, οπότε και αναλάβαμε εργασία κατά τα ανωτέρω, μέχρι και 25-6-2015, οπότε και η υπογραφή των δίμηνων συμβάσεών μας, χωρίς μέχρι σήμερα να υπάρξει καμία σχετική απάντηση και ενημέρωση από την πλευρά του εναγομένου.

(β) Την υπ' αριθ. πρωτ. 51899/18-12-2015, σε συνέχεια της προηγούμενης αιτήσεως μας, δια της οποίας ζητήσαμε την τροποποίηση των συμβάσεών μας και την παράταση της διάρκειας αυτών, αρχικώς, μέχρι την 31-12-2015 και ακολούθως μέχρι την 31-12-2016, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στην αίτηση αυτή, καθώς και στην παρούσα. Επί των αιτήσεών μας αυτών, λάβαμε την υπ' αριθ. πρωτ. 50888/51889/22-12-2015 απάντηση του Τμήματος Ανθρωπίνου Δυναμικού του εναγομένου, δια της οποίας το σχετικό αίτημά μας περί παρατάσεως των ενδίκων συμβάσεών μας απορρίφθηκε.

Ακολούθως, και μετά την κατά τα ανωτέρω απάντηση του Δήμου Καβάλας, προέβημεν στην καταγγελία προς την Επιθεώρηση Εργασίας Καβάλας της ανωτέρω συμπεριφοράς του Δήμου, κατά παράβαση του Ν. 4325/2015, η οποία έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου 89/27-1-2016.

Ένεκα αυτής της αρνητικής στάσης του Δήμου, καθώς και τις απορρίψεως του αιτήματός μας περί παρατάσεως των ενδίκων συμβάσεών μας, τόσο δια των από 1-9-2015 αρχικών απαντήσεων του Δήμου επί των από 25/8/2015 και 27/8/2015 αιτήσεών μας, όσο και δια της τελευταίας, από 22-12-2015 απαντήσεώς του, ασκήσαμε τη σχετική από 7-3-2016 αγωγή μας. Δια της αγωγής μας αυτής ζητήσαμε:

Να αναγνωριστεί η ακυρότητα και παρανομία της άρνησης ανανεώσεως – παρατάσεως των ενδίκων συμβάσεών μας, αρχικώς μέχρι την 31-12-2015, και ακολούθως, κατά τα ανωτέρω, μέχρι την 31-12-2016.

Να τροποποιηθούν οι σχετικές μας προσλήψεις και συμβάσεις και να προβλεφθεί, η διάρκεια ισχύος αυτών μέχρι τις 31-12-2015 και ακολούθως μέχρι τις 31-12-2016, σύμφωνα με τον νέο νόμο Ν. 4351/2015 αρ. 50 ΦΕΚ. 164^Α/4-12-2015.

Να αναγνωριστεί ότι ο Δήμος όφειλε να μας καταβάλει μισθούς υπερημερίας από την καταγγελία της ένδικης σύμβασης εργασίας μας μέχρι την άσκηση της ανωτέρω αγωγής, σήμερα, άλλως και επικουρικώς, να αναγνωριστεί η υποχρέωσή του

να καταβάλει το ίδιο ποσό ως αποζημίωση εξ αδικοπραξίας, κατά τα διαλαμβανόμενα ειδικότερα στην εν λόγω αγωγή μας, και για τα αντίστοιχα χρονικά διαστήματα

Να αναγνωριστεί ότι το εναγόμενο όφειλε και οφείλει να μας καταβάλει ως αξίωση μέλλουσα, μεν, αλλά βεβαία, και υπό την έννοια του αποζημιωτικού χαρακτήρα αυτής, από την επομένη της ημερομηνίας ασκήσεως της παρούσης, μέχρι την 31-12-2016, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στην παρούσα, και για τα αντίστοιχα χρονικά διαστήματα, αποζημίωση για έκαστο εξ ημών, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στην ίδια ως άνω αγωγή μας.

Η αγωγή μας αυτή συζητήθηκε ενώπιον του Μονομελούς Πρωτοδικείου Καβάλας, και εξεδόθη η απόφαση του Δικαστηρίου αυτού υπ' αριθ. 20/2017, δια της οποίας απορρίφθηκε η αγωγή μας αυτή. Κατά της απορριπτικής αυτής αποφάσεως ασκήσαμε την με αριθ. καταθ. 122/22-3-2017 έφεσή μας, δικάσιμος της οποίας (μετ' αναβολή) έχει οριστεί η 23-2-2018.

Επισημαίνουμε ότι μετά την άσκηση της κριθείσας πρωτόδικα αγωγής, έλαβαν χώρα προσπάθειες εξεύρεσης κάποιας συμβιβαστικής λύσης, με στόχο την επαναπρόσληψή μας στο Δήμο Καβάλας και πάντα στα πλαίσια της νομιμότητας. Αυτός ήταν ο λόγος τόσο της 1^{ης} όσο και της 2^{ης} αναβολής συζήτησης της αγωγής μας στις 22-11-2016, όταν από κοινού ζητήθηκε αναβολή για 2^η φορά και δόθηκε κατ' εξαίρεση σύντομη αναβολή 3 εβδομάδων για 13-12-2016. Είχε προηγηθεί συνεχής επικοινωνία του δικηγόρου μας με την κα Δήμαρχο Καβάλας και τους αρμόδιους φορείς του Δήμου Καβάλας και τους νομικούς παραστάτες του με πάγιες οργανικές θέσεις (όχι την παρασταθείσα ενώπιον του Μονομελούς Πρωτοδικείου Καβάλας δικηγόρο που διορίστηκε με ανάθεση της υποθέσεως και κατ' αποκοπή αμοιβή). Στις επαφές αυτές, όταν, ενημερώσαμε τον Δήμο Καβάλας ότι σχεδόν όλοι οι υπόλοιποι Δήμοι ερμήνευαν την δυνατότητα του άρθρου 49 ως υποχρεωτική και όχι δυνητική παράταση λόγω και της εγκυκλίου των αναπληρωτών Υπουργών Εσωτερικών και Εργασίας αριθ. ΔΙΠΑΑΔ/Φ.2.9/41/οικ.16433/27-5-2015, οι εκπρόσωποι του Δήμου αναγνώρισαν το δίκαιο του αιτήματός μας και με τον τρόπο αυτόν προτάθηκε η συμβιβαστική επίλυση της διαφοράς με την σύνταξη πρακτικού δικαστικού συμβιβασμού, το κείμενο του οποίου διαμορφώθηκε έγγραφα μετά από εκατέρωθεν υποχωρήσεις, γενόμενων μάλιστα και σχετικών συζητήσεων με τον επίτροπο του ελεγκτικού συνεδρίου που απάντησε ότι φυσικά θα αποδεχθεί ως νόμιμη οποιαδήποτε τελεσίδικη κρίση της δικαστικής εξουσίας με την μορφή είτε απόφασης είτε πρακτικού συμβιβασμού.

Επειδή όμως προς σύνταξη πρακτικού συμβιβασμού απαιτούνταν απόφαση αρμόδιου οργάνου του Δήμου Καβάλας, το θέμα προωθήθηκε προς λήψη απόφασης στην Οικονομική Επιτροπή του Δήμου. Μάλιστα, πριν την συνεδρίαση της οικονομικής επιτροπής, η Νομική Υπηρεσία του Δήμου συνέταξε και απέστειλε στην Οικονομική Επιτροπή και στον αρμόδιο Αντιδήμαρχο σχετική εισήγηση με ημερομηνία 30.11.2016, στην οποία αφενός διατυπωνόταν η επιστημονική άποψη της Νομικής Υπηρεσίας ότι είναι σαφές ότι οι ανωτέρω δημοσιεύσεις και εγκύκλιοι που παραθέτει και αναγράφουμε και εμείς στην αγωγή μας όπως και στην παρούσα εξώδικη δήλωσή μας, και μεν δεν μπορούν να προβαίνουν νομίμως και συνταγματικώς στην τροποποίηση του νομοθετικού καθεστώτος, πλην όμως, είναι, επίσης, σαφές, ότι «συνιστούν ερμηνεία του νομοθετικού καθεστώτος περί του τρόπου και της διαδικασίας ανανέωσης των εν λόγω συμβάσεων, η οποία τείνει στο να θεωρεί την ανανέωση αυτών αυτονόητη, αν όχι και αυτοδίκαιη, και φαίνεται να επικουρείται προς τούτο, και από τις διατυπώσεις των μεταγενέστερων νομοθετικών διατάξεων που ακολούθησαν σε συντομότατο χρονικό διάστημα, και οι οποίες φέρεται να κάνουν λόγο για αυτοδίκαιη παράταση των αντιστοίχων συμβάσεων.» (αυτολεξεί διατύπωση), αφετέρου διατυπωνόταν η άποψη της Νομικής Υπηρεσίας ότι ο προτεινόμενος δικαστικός συμβιβασμός ήταν συμφέρων για τον Δήμο.

Το θέμα όμως της σύναψης δικαστικού συμβιβασμού με το ακριβές περιεχόμενο που είχε συμφωνηθεί και αναγράφονταν κατά λέξη στην από 30.11.2016 εισήγηση της νομικής υπηρεσίας του Δήμου, ουδέποτε εισήχθη προς συζήτηση στην Οικονομική Επιτροπή, επιλεγέντος από την διοίκηση του Δήμου να εισαχθεί ως τακτικό θέμα στην συνεδρίαση του Δημοτικού Συμβουλίου Καβάλας της 12.12.2016 (προηγούμενη ημέρα συζήτησης της αγωγής) προς τον σκοπό πληρέστερης ενημέρωσης όλων των δημοτικών συμβούλων και επικάλυψης της συμβιβαστικής επίλυσης της διαφοράς με τον μανδύα απόφασης ενός μεγαλύτερου, ισχυρότερου και μεγαλύτερου βάρους οργάνου. Εμείς το αποδεχθήκαμε καθόσον οι διαβεβαιώσεις των εκπροσώπων του εναγομένου ήταν ότι δεν υπάρχει θέμα, δεδομένης και της ύπαρξης θετικής γνωμοδότησης της νομικής υπηρεσίας αλλά και της εκφρασθείσας θετικής γνώμης όλων των παρατάξεων του δημοτικού συμβουλίου. Και ως εκ θαύματος την ώρα συζήτησης το απόγευμα της 12.12.2016 πληροφορηθήκαμε ότι η έχουσα την πλειοψηφία στο δημοτικό συμβούλιο ομάδα της διοικούσας παράταξης δεν συμφωνεί με την σύναψη πρακτικού συμβιβασμού, ενώ το θέμα τελικά αποσύρθηκε από

ψηφοφορία την 00.30 πμ της 13.12.2016 (ημέρα συζήτησης) σε χρονικό σημείο κατά το οποίο απουσίαζε η κα Δήμαρχος Καβάλας, η οποία είχε προηγουμένως αποχωρήσει από την αίθουσα του δημοτικού συμβουλίου για άλλον λόγο.

II. ΝΟΜΙΚΑ ΖΗΤΗΜΑΤΑ

Επειδή, τόσο για την υποστήριξη της εν λόγω αγωγής μας, όσο και της σχετικής εφέσεώς μας, είχαμε προβάλει τους εξής ισχυρισμούς :

A. το άρθρο 49 Ν. 4325/2015 , δια του οποίου προβλέφθηκε ότι :

« Η διάταξη του άρθρου 167 του Ν.4099/2012, όπως έχει τροποποιηθεί με το άρθρο 23 του Ν.4151/2013, αναδιατυπώνεται ως εξής:

«Για την καθαριότητα των κτιρίων των δημοσίων υπηρεσιών, των ανεξάρτητων αρχών, των Ν.Π.Δ.Δ., των Ν.Π.Ι.Δ. και των Ο.Τ.Α., καθώς και τις κάθε είδους υπηρεσίες καθαριότητας των Ο.Τ.Α. παρατείνονται αυτοδικαίως μέχρι και τις 31.12.2016 οι ισχύουσες ατομικές συμβάσεις, καθώς και όσες ατομικές συμβάσεις έχουν λήξει μέχρι και τριάντα (30) ημέρες πριν από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου κατά παρέκκλιση κάθε άλλης διάταξης», όπως το άρθρο 49 αντικαταστάθηκε ως άνω με το άρθρο 50 Ν.4351/2015 (ΦΕΚ Α 164/4.12.2015).

B. Την ερμηνευτική Εγκύκλιο υπ' αριθ. Αριθμ.Πρωτ.:ΔΙΠΑΑΔ/Φ.2.9/41/οικ/16433/27-5-2015 του Υπουργείου ΕΣ.Δ.Α. και του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφαλίσεως και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, η οποία όριζε ότι :

«Με τις διατάξεις του άρθρου 49 του Ν. 4325/2015 (ΦΕΚ 47/Α'/11.5.2015) «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης , Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις», ρυθμίζεται η παράταση των υπαρχουσών συμβάσεων για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας καθώς και η δυνατότητα σύναψης νέων ατομικών συμβάσεων έργου με φυσικά πρόσωπα που απασχολούνταν, με οποιαδήποτε σχέση εργασίας, στην καθαριότητα των δημόσιων υπηρεσιών, των ανεξάρτητων αρχών, των Ν.Π.Δ.Δ., των Ν.Π.Ι.Δ. και των Ο.Τ.Α., καθώς και τις κάθε είδους υπηρεσίες καθαριότητας των Ο.Τ.Α., έως 31.12.2015.

Σε συνέχεια της αριθ. ΔΙΠΑΑΔ/φ.2.9/οικ.14652/14.5.2015 σχετικής εγκυκλίου με θέμα «Εξυπηρέτηση αναγκών τομέα καθαριότητας βάσει του άρθρου 49 του ν.4235/2015», επισημαίνεται ότι στο πεδίο εφαρμογής της ως άνω διάταξης εμπίπτουν τα φυσικά πρόσωπα που:

(α) έχουν συνάψει συμβάσεις έργου ή ορισμένου χρόνου, συμπεριλαμβανομένων και

αυτών που απασχολούνται κατόπιν δικαστικής απόφασης, για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας των κτιρίων των δημοσίων υπηρεσιών, των ανεξάρτητων αρχών, των Ν.Π.Δ.Δ., των Ν.Π.Ι.Δ. και των Ο.Τ.Α., καθώς και τις κάθε είδους υπηρεσίες καθαριότητας των Ο.Τ.Α., οι οποίες κατά το χρόνο έναρξης ισχύος του Ν. 4325/2015 εξακολουθούν να είναι σε ισχύ και οι οποίες παρατείνονται έως 31.12.2015, κατά παρέκκλιση κάθε άλλης διάταξης.

(β) απασχολούνταν για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας σε κτίρια των δημοσίων υπηρεσιών, των ανεξάρτητων αρχών, των Ν.Π.Δ.Δ., των Ν.Π.Ι.Δ. και των Ο.Τ.Α., καθώς και τις κάθε είδους υπηρεσίες καθαριότητας των Ο.Τ.Α., με οποιαδήποτε σχέση εργασίας, ήτοι συμπεριλαμβανομένου και του προσωπικού με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου καθώς και του προσωπικού που απασχολείτο σε εταιρίες στις οποίες είχε ανατεθεί η παροχή υπηρεσιών καθαριότητας στους ως άνω φορείς του δημοσίου, και των οποίων η εργασιακή σχέση ή σύμβαση έχει λήξει πρόσφατα. Για τους ανωτέρω, είναι επιτρεπτή η σύναψη ατομικής σύμβασης μίσθωσης έργου για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας με την ίδια ημερομηνία λήξης, ήτοι μέχρι 31.12.2015, κατά παρέκκλιση κάθε άλλης διάταξης.

Η σύναψη της ατομικής σύμβασης μίσθωσης έργου διενεργείται κατόπιν αίτησης του ενδιαφερόμενου στο φορέα που απασχολείτο, υποβάλλοντας συνημμένα δικαιολογητικά από τα οποία προκύπτει η προηγούμενη απασχόληση με οποιαδήποτε σχέση εργασίας στην οικεία υπηρεσία (ενδεικτικά αντίγραφο της συναφθείσας σύμβασης έργου, βεβαίωση παροχής εργασιών, αποδεικτικά πληρωμής κλπ).

Ειδικότερα για τα φυσικά πρόσωπα που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής της εν λόγω ρύθμισης και τα οποία απασχολούντο σε εταιρίες οι οποίες παρείχαν υπηρεσίες καθαριότητας σε περισσότερους από έναν φορείς (δημοσίων υπηρεσιών, των ανεξάρτητων αρχών, των Ν.Π.Δ.Δ., των Ν.Π.Ι.Δ. και των Ο.Τ.Α.), δύναται να συνάψουν ατομική σύμβαση μίσθωσης έργου για την καθαριότητα σε έναν μόνο φορέα.

Συστήνεται προς τους φορείς οι συμβάσεις που θα συναφθούν να αφορούν σε έργο / παροχή υπηρεσιών καθαριότητας δωρης ή δωρης ημερήσιας απασχόλησης, εφόσον οι ανάγκες των υπηρεσιών το επιτρέπουν.

Επισημαίνεται ότι οι εν λόγω φορείς σταθμίζοντας τις ανάγκες για υπηρεσίες καθαριότητας στα κτίρια που στεγάζονται οι μονάδες τους καθώς και το απασχολούμενο σε αυτές προσωπικό, εφόσον συνάψουν ατομικές συμβάσεις μίσθωσης έργου με φυσικά πρόσωπα που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου

49 του ν.4235/2015, θα πρέπει να μεριμνήσουν ώστε, σε κάθε περίπτωση, το κόστος σύναψης των ως άνω συμβάσεων έργου:

(α) Να βρίσκεται εντός των ορίων των διαθέσιμων πιστώσεων του προϋπολογισμού τους, όπως αυτές έχουν εκτιμηθεί για την κάλυψη των αναγκών καθαριότητας

(β) Να διαμορφώνεται βάσει των αντίστοιχων μικτών μηνιαίων αποδοχών που θα λάμβανε ένας μόνιμος υπάλληλος στην καθαριότητα στον ίδιο φορέα, και με αντίστοιχο χρόνο προϋπηρεσίας.

Ενδεικτικά, αναφέρεται παράδειγμα φυσικού προσώπου που υπάγεται στο πεδίο εφαρμογής της ως άνω διάταξης, με ένα (1) τέκνο και με συνολικό χρόνο υπηρεσίας 5 ετών, τον οποίο είχε διανύσει είτε απασχολούμενος σε ιδιωτικές εταιρίες, μισθοδοτούμενος σύμφωνα με τα προβλεπόμενα από την Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας, ή/και στο δημόσιο με οποιαδήποτε σχέση εργασίας και λάμβανε αποδοχές που προβλέπονταν κατά περίπτωση από τις κείμενες διατάξεις. Στην περίπτωση αυτή, για τον προσδιορισμό του κόστους σύναψης της σύμβασης έργου (αμοιβή φυσικού προσώπου, συμπεριλαμβανομένων και των αντίστοιχων ασφαλιστικών εισφορών), θα ληφθούν αναλογικά υπόψη οι μικτές μηνιαίες αποδοχές ενός μόνιμου υπαλλήλου σε υπηρεσίες καθαριότητας (κατηγορίας Υποχρεωτικής Εκπαίδευσης), με αντίστοιχα 5 έτη υπηρεσίας και οικογενειακό επίδομα για ένα (1) τέκνο.

.....

Τέλος, λαμβάνοντας υπόψη το γεγονός ότι οι ως άνω συμβάσεις συνάπτονται κατά παρέκκλιση κάθε άλλης διάταξης, δεν έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του άρθρου 46 του Ν. 3996/2011 (ΦΕΚ Α' 170) περί υποχρεωτικής ασφάλισης στον Ο.Α.Ε.Ε., δεδομένου ότι δεν καταρτίζονται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του Ν. 2527/1997 (Α' 206). Τα πρόσωπα που θα συνάψουν με το δημόσιο και θα απασχοληθούν με συμβάσεις μίσθωσης έργου κατ' εφαρμογή της ως άνω διάταξης, θα υπάγονται στην ασφάλιση του Ι.Κ.Α.- Ε.Τ.Α.Μ. Για την καταβολή αμοιβής και την παρακράτηση εισφορών εφαρμόζονται κατά τα λοιπά οι κείμενες διατάξεις, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στη νομοθεσία του Ι.Κ.Α.- Ε.Τ.Α.Μ. για τους απασχολούμενους με σύμβαση έργου κατά κύριο ή συγκύριο επάγγελμα».

Γ. Ότι ήταν μη νόμιμη η καταγγελία των συμβάσεών μας, ένεκα της μη νόμιμης χρήσης της διακριτικής ευχέρειας του Δήμου Καβάλας, σε συνδυασμό με το γεγονός της αναγκαιότητας της συνέχισης παροχής της συγκεκριμένης εργασίας στην οποία

αντιστοιχούσαν και οι ένδικες συμβάσεις, δηλαδή, ότι ο Δήμος Καβάλας θα είχε και την ευχέρεια της μη ανανέωσης των συμβάσεων αυτών, μόνο εάν αποφάσιζε ότι δε χρειαζόταν τη συνέχιση της παροχής της συγκεκριμένης εργασίας βάσει των ενδίκων συμβάσεων, κάτι, όμως, το οποίο ουδέποτε έπραξε και δήλωσε, αλλά και δεν αντιστοιχούσε στην πραγματικότητα, καθόσον οι εν λόγω ανάγκες υπήρχαν και τότε και συνεχίζουν να υπάρχουν και σήμερα, όπως αυτό προκύπτει τόσο από την ίδια τη φύση της παρεχόμενης εργασίας μας και τη σύνδεση αυτής με τις υπηρεσίες καθαριότητας, για τις οποίες οι ανάγκες του Δήμου ήταν και είναι διαρκείς, ανεξάντλητες και μόνιμες, όσο και από την πρόσληψη και απασχόληση άλλου προσωπικού για τις ίδιες υπηρεσίες και στα ίδια καθήκοντα με εμάς, όπως ανωτέρω αναφέρθηκε.

Δ. Ότι η διακριτική ευχέρεια του Δήμου δεν απαλλάσσει σε καμία περίπτωση τη Διοίκηση αυτού από την τήρηση της αρχής της νομιμότητας.

Για τους λόγους αυτούς θεωρούσαμε και συνεχίζουμε να θεωρούμε ότι η καταγγελία των συμβάσεών μας από το Δήμο Καβάλας ήταν μη νόμιμη και καταχρηστική.

III. ΑΙΤΗΜΑ

Επειδή, η κρίση επί της εν λόγω διαφοράς, η οποία εκκρεμεί σήμερα ενώπιον του αρμοδίου Εφετείου Θράκης έχει ιδιαίτερη σημασία και για την αναμενόμενη διαδικασία πλήρωσης θέσεων καθαριότητας μέσω του ΑΣΕΠ στους ΟΤΑ πανελληνίως, καθόσον, εκτός από τα ανωτέρω αποζημιωτικά μας αιτήματα, η διαπίστωση της παρανομίας και ακυρότητας της καταγγελίας των επίμαχων συμβάσεών μας με την απόφαση του Εφετείου, στην οποία βασίμως κατά τα ανωτέρω προσβλέπουμε, θα οδηγήσει και στον υπολογισμό αναδρομικά του χρόνου που έχει μεσολαβήσει στο μεταξύ ως διανυθέντος χρόνου εργασίας μας στο Δήμο, για τον οποίο θα δικαιούμαστε της αντίστοιχης μοριοδότησης βάσει αυτής της προϋπηρεσίας μας.

Επειδή, ο χρόνος που αναγνωρίζεται δια δικαστικής απόφασης ως πλασματικός χρόνος προϋπηρεσίας μοριοδοτείται κανονικά στα πλαίσια διαγωνισμού που ακολουθεί τη δικαστική αναγνώριση αυτού, ειδικώς, δε, εφόσον η σχετική δικαστική απόφαση έχει τελεσιδικήσει δια της εκδόσεως αποφάσεως κατόπιν ασκήσεως εφέσεως.

Επειδή, στην περίπτωση της προκήρυξης διαγωνισμού για την πλήρωση θέσεων της ειδικότητάς μας πριν την έκδοση της αποφάσεως του Εφετείου Θράκης, δηλαδή, πριν καταστεί τελεσίδικη η κρίση του Δικαστηρίου επί της επίμαχης διαφοράς μας, θα μας στερήσει από τη δυνατότητα να αιτηθούμε και να επιτύχουμε τη μοριοδότησή μας για την ανωτέρω εμπειρία και προϋπηρεσία μας, η οποία θα μας δώσει σημαντικό πλεονέκτημα κατά την κρίση των συμμετεχόντων στον εν λόγω αναμενόμενο διαγωνισμό. Σχετικώς παραθέτουμε ενδεικτικά και αντί πολλών, την απόφαση **ΔΕΦΑΘ 288/2013** δια της οποίας κρίθηκε ότι «.....Ως εμπειρία νοείται μόνο η αναφερόμενη σε «εν τοις πράγμασι» απασχόληση του υποψηφίου, η οποία αποδεικνύεται είτε με σχετική βεβαίωση του φορέα για το είδος και τη χρονική διάρκειά της, είτε με τυχόν δικαστική απόφαση, από την οποία πρέπει να προκύπτει, το είδος αυτής καθώς και η χρονική διάρκεια της παροχής της

Επειδή, αν παραταύτα, προκηρυχθεί ο εν λόγω διαγωνισμός, πριν την έκδοση τελεσίδικης αποφάσεως επί της εν λόγω υποθέσεως, τότε, αφενός, ο ίδιος διαγωνισμός θα κινδυνεύει με ακύρωση, εάν η εκδοθησόμενη απόφαση του Εφετείου Θράκης μας δικαιώσει, εμείς, δε, για να αποφύγουμε έναν τέτοιο κίνδυνο, θα πρέπει να κινηθούμε δικαστικώς κατά της προκήρυξης του εν λόγω διαγωνισμού, ασκώντας προσφυγή-αίτηση ακυρώσεως κατά της διακήρυξης αυτού και υποβάλλοντας και αίτηση αναστολής εκτελέσεως αυτού.

Για τους λόγους αυτούς, ήδη σήμερα με την παρούσα μας, σας **καλοούμε** όπως μη προβείτε στην προκήρυξη και στην με κάθε τρόπο έναρξη και εξέλιξη της διαδικασίας διαγωνισμού για την πλήρωση θέσεων της ειδικότητάς μας, ακόμη και αυτεπαγγέλτως, λόγω της σπουδαιότητας του ζητήματος, και της εκκρεμώσεως ενώπιον του Εφετείου Θράκης υποθέσεώς μας, άλλως **σας δηλώνουμε** ότι θα προσφύγουμε ενώπιον κάθε αρμοδίας αρχής, και ιδίως ενώπιον των αρμοδίων διοικητικών δικαστηρίων για την αναστολή εκτελέσεως και εν τέλει την ακύρωση του εν λόγω διαγωνισμού.

Με τη ρητή επιφύλαξη κάθε νομίμου δικαιώματός μου αρμόδιος δικαστικός επιμελητής παραγγέλλεται να επιδώσει νόμιμα την παρούσα προς τον καθ' ου που απευθύνεται για να λάβει γνώση και να επέλθουν οι νόμιμες συνέπειες, αντιγράφοντάς την ολόκληρη στην οικεία έκθεση επίδοσης.

Καβάλα 18 Ιανουαρίου 2018

για τους εξωδίκως καλούντες και δηλούντες

Ο πληρεξούσιος Δικηγόρος