

ΠΟΡΙΣΜΑ

(Νόμος 3094/2003 «Συνήγορος του Πολίτη και άλλες διατάξεις» άρθρο 3 παρ. 5)

Θέμα: Προσλήψεις προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου μερικής απασχόλησης κατά τη διάρκεια της προεκλογικής περιόδου

Βοηθός Συνήγορος του Πολίτη: Καλλιόπη Σπανού

Ειδική επιστήμονας: Κωνσταντίνα Πρεβεζάνου

Απρίλιος 2008

Αθήνα 9 Απριλίου 2008
Αριθμ. πρωτ. 16208.2.3

Ειδική επιστήμονας: Κ. Τρεβεζάνου

Ο Συνήγορος του Πολίτη στο πλαίσιο των αρμοδιοτήτων του κατά το άρθρο 103 παρ. 9 του Συντάγματος και το Ν. 3094/2003 έλαβε και εξετάζει αναφορά της κυρίας *** (αριθμ. πρωτ. 16208/8-10-2007), σχετικά με τον αποκλεισμό της από τη διαδικασία πρόσληψης προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου μερικής απασχόλησης του Ν. 3250. Μετά από μελέτη του σχετικού υλικού συντάσσεται το παρόν πόρισμα το οποίο γνωστοποιείται και κοινοποιείται αρμοδίως.

1. Ιστορικό της υπόθεσης

Σύμφωνα με τα στοιχεία της αναφοράς η κυρία *** μετείχε στη διαδικασία πρόσληψης προσωπικού με το καθεστώς της μερικής απασχόλησης, όπως προβλέπεται στις διατάξεις του Ν. 3250/2004 που προκηρύχθηκε από το δήμο Ερινεού Αχαΐας με την αριθμ. πρωτ. 3191/27-6-2007 ανακοίνωσή του. Η κυρία *** ζήτησε τη συνδρομή του Συνηγόρου του Πολίτη για το λόγο ότι η αρμόδια επιτροπή επιλογής την έθεσε στον πίνακα των απορριπτέων με το αιτιολογικό ότι στο πρόσωπό της συνέτρεχε η ασυμβίβαστη ιδιότητα της τοπικής συμβούλου στο δημοτικό διαμέρισμα Καμαρών. Ωστόσο, όπως ισχυρίστηκε η κυρία *** είχε παραιτηθεί του αξιώματος αυτού και ως εκ τούτου δε συνέτρεχε οποιοδήποτε κώλυμα επιλογής της για την κατάληψη θέσης με το καθεστώς της μερικής απασχόλησης και όφειλε η αρμόδια επιτροπή επιλογής να αξιολογήσει την υποψηφιότητά της.

2. Ενέργειες και αρμοδιότητα του Συνηγόρου του Πολίτη

Ο Συνήγορος του Πολίτη εξέτασε αν συντρέχει κώλυμα άσκησης του διαμεσολαβητικού του ρόλου στο βαθμό που στην προκειμένη περίπτωση εγείρονται δικαιώματα τρίτων. Συγκεκριμένα, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 4 του Ν. 3094/2003

«Ο Συνήγορος του Πολίτη δεν επιλαμβάνεται περιπτώσεων, κατά τις οποίες η διοικητική ενέργεια έχει γεννήσει δικαιώματα ή έχει δημιουργήσει ευνοϊκές καταστάσεις υπέρ τρίτων,

που ανατρέπονται μόνο με δικαστική απόφαση, εκτός εάν προφανώς συντρέχει παρανομία ή έχουν σχέση κατά το κύριο αντικείμενο τους με την προστασία του περιβάλλοντος».

Μελετώντας τη συγκεκριμένη περίπτωση ο Συνήγορος του Πολίτη διαπίστωσε ότι είχε αρμοδιότητα να ασκήσει το διαμεσολαβητικό του ρόλο για το λόγο ότι η πράξη της διοίκησης του δήμου Ερινεού Αχαΐας έπασχε νομιμότητας για τους ακόλουθους λόγους:

Α. Η ανάρτηση των πινάκων με τα αποτελέσματα για τις θέσεις μερικής απασχόλησης πραγματοποιήθηκε στις 12/9/2007, ημερομηνία κατά την οποία ίσχυε η αναστολή πάσης φύσεως προσλήψεων και οποιωνδήποτε υπηρεσιακών μεταβολών λόγω εκλογών.

Ειδικότερα, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 28 του Ν. 2190/1994:

«Κατά το διάστημα από την προκήρυξη βουλευτικών εκλογών έως την ορκωμοσία της Κυβέρνησης που προκύπτει κατά το άρθρο 37 του Συντάγματος, απαγορεύεται η έκδοση πράξεων που αφορούν το διορισμό ή πρόσληψη και οποιαδήποτε μεταβολή αναφερόμενη στην υπηρεσιακή κατάσταση κάθε κατηγορίας προσωπικού των υπηρεσιών και νομικών προσώπων του άρθρου 14 παρ. 1 του παρόντος, εκτός από τις πράξεις πειθαρχικής διαδικασίας, διαθεσιμότητας και αργίας, καθώς και τις πράξεις που εκδίδονται σε συμμόρφωση προς δικαστική απόφαση.

Διαδικασίες σχετικές με τις κατά την προηγούμενη παράγραφο απαγορευμένες μεταβολές, οι οποίες είχαν ήδη κινηθεί κατά την προκήρυξη των εκλογών, διακόπτονται.

Κατ' εξαίρεση από τις προηγούμενες παραγράφους επιτρέπεται η πρόσληψη προσωπικού προκειμένου να αντιμετωπισθούν έκτακτες ανάγκες που δημιουργούνται από σεισμούς, πλημμύρες και πυρκαγιές μεγάλης έκτασης».

Στο πνεύμα αυτών των διατάξεων εκδόθηκε και η αριθμ. πρωτ. ΔΙΔΑΔ/Φ. 18.19/1555/οικ. 21192/20-8-2007 εγκύκλιος του Υπουργείου Εσωτερικών σύμφωνα με την οποία στο πεδίο εφαρμογής του προαναφερόμενου νόμου εμπίπτει «το πάσης φύσεως προσωπικό, ήτοι μόνιμο προσωπικό, προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου ή αορίστου χρόνου ή με θητεία». Μάλιστα στην προαναφερόμενη εγκύκλιο η απαγόρευση «αφορά όχι μόνο τις τελικές πράξεις αλλά και όλες τις προπαρασκευαστικές αυτών πράξεις, εφόσον αυτές είναι κατά νόμο αναγκαίες προϋποθέσεις για την έκδοση της τελικής πράξης της σύνθετης διοικητικής ενέργειας. Δηλαδή, δεν δημοσιεύονται προκηρύξεις

για πλήρωση θέσεων προσωπικού, ούτε πράξεις διορισμού. Επίσης δεν εκδίδονται ανακοινώσεις για πρόσληψη προσωπικού, δεν δημοσιεύονται πίνακες επιλογής προσωπικού τακτικού ή έκτακτου, δεν συνεδριάζουν τα υπηρεσιακά συμβούλια για τα θέματα που εμπίπτουν στην ανωτέρω αναστολή, δεν υπογράφονται ούτε δημοσιεύονται πράξεις διορισμού ή μετατάξεων».

Ο Συνήγορος του Πολίτη απευθυνόμενος στην αρμόδια υπηρεσία του Υπουργείου Εσωτερικών επιβεβαίωσε το γεγονός ότι στην ομάδα των απαγορεύσεων που ορίζει το άρθρο 28 του Ν. 2190/1994 εμπίπτουν και οι προσλήψεις προσωπικού ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου μερικής απασχόλησης του Ν. 3250/2004.

Β. Το αιτιολογικό του δήμου περί ασυμβίβαστης ιδιότητας της υποψήφιας με το αξίωμά της ως τοπικού συμβούλου πάσχει νομιμότητας

Ο δήμος Ερινεού δεν αξιολόγησε την υποψηφιότητα της κυρίας *** και την έθεσε στον πίνακα των απορριπτέων για το λόγο ότι θεώρησε την ιδιότητά της, ως τοπικής συμβούλου στο δημοτικό διαμέρισμα Καμαρών, ασυμβίβαστη με την θέση μερικής απασχόλησης.

Ωστόσο, ο δήμος Ερινεού Αχαΐας κακώς δεν αξιολόγησε την υποψηφιότητα της κυρίας *** και την έθεσε στον πίνακα απορριπτέων για το λόγο ότι σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 9 του άρθρου 29 του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα (Ν. 3463/2006) το ασυμβίβαστο μεταξύ της ιδιότητας του αιρετού και του συμβασιούχου μερικής απασχόλησης που προκύπτει από τις σχετικές διατάξεις του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα αίρεται καθώς με την πρόσληψη ο αιρετός εκπίπτει αυτοδίκαια από το αξίωμά του. Συγκεκριμένα, σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 9 του άρθρου 29 του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα (Ν. 3463/2006):

«Δήμαρχοι, πρόεδροι Κοινοτήτων, δημοτικοί ή κοινοτικοί σύμβουλοι, σύμβουλοι δημοτικών διαμερισμάτων, τοπικοί σύμβουλοι και πάρεδροι που αποδέχονται οποιοδήποτε από τα καθήκοντα ή τα έργα που συνιστούν ασυμβίβαστο ή αποκτούν δημοτικότητα σε άλλο Δήμο ή σε άλλη Κοινότητα εκπίπτουν αυτοδικαίως από το αξίωμά τους. Ο Γενικός Γραμματέας της Περιφέρειας με πράξη του διαπιστώνει την ύπαρξη του ασυμβίβαστου και την έκπτωση από το αξίωμα».

Ο Συνήγορος του Πολίτη απευθύνθηκε και για το θέμα αυτό στο Υπουργείο Εσωτερικών το οποίο με το αριθμ. πρωτ. 4788/17-3-2008 έγγραφό του μας επιβεβαίωσε τα παραπάνω αναφερόμενα.

Να σημειωθεί ότι ουδέποτε απαντήθηκε έγγραφο που εστάλη από τον Συνήγορο του Πολίτη στο δήμο Ερινεού Αχαΐας.

3. Συμπέρασμα - Διαπιστώσεις

Ο Συνήγορος του Πολίτη θεωρεί ότι η πράξη του δήμου Ερινεού Αχαΐας αφενός μεν να προβεί στην ανάρτηση πινάκων υποψηφίων ανά κοινωνική ομάδα στις 12/9/2007, περίοδο απαγόρευσης οποιασδήποτε υπηρεσιακής μεταβολή λόγω εκλογών, αφετέρου δε να μην αξιολογήσει την υποψηφιότητα της κυρίας *** με το αιτιολογικό του ασυμβίβαστου της ιδιότητάς της είναι παράνομη.

Κατόπιν των ανωτέρω ο Συνήγορος του Πολίτη θεωρεί ότι ο δήμος Ερινεού Αχαΐας ενήργησε παράνομα και ζητά την ακύρωση όλης της διαδικασίας επιλογής για πρόσληψη προσωπικού μερικής απασχόλησης και την εκ νέου αξιολόγηση των αιτήσεων των υποψηφίων συμπεριλαμβανομένης και της κυρίας ***.

Καλλιόπη Σπανού

Βοηθός Συνήγορος του Πολίτη

Κοινοποίηση

1. Κύριο Σπύρο Σπυρίδωνα
Γενικό Γραμματέα Περιφέρειας
Δυτικής Ελλάδας
ΝΕΟ Πατρών - Αθηνών 69
ΤΚ 264 42 Πάτρα
2. Κύριο Ανδρέα Βαρνακιώτη
Δήμαρχο Ερινεού Ν. Αχαΐας
Λαμπίρι
ΤΚ 250 09 Λαμπίρι
3. Κυρία ****