

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ ΚΑΙ  
ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ  
ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΕΩΣ  
ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΔΥΝΑΜΙΚΟΥ  
ΓΡΑΦΕΙΟ ΔΙΟΙΚΗΤΗ  
ΕΘΝ. ΑΝΤΙΣΤΑΣΕΩΣ 8 – ΑΛΙΜΟΣ  
174 56 ΑΘΗΝΑ

Αθήνα, 03 Νοεμβρίου 2006

Α.Π. 1318/ 3-11-2006

Βαθμ. προτερ. : ΕΠΕΙΓΟΝ



Ο ΔΙΟΙΚΗΤΗΣ

ΠΡΟΣ

1) ΤΟΝ ΥΠΟΥΡΓΟ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ  
ΚΑΙ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ  
Κ. ΣΑΒΒΑ ΤΣΙΤΟΥΡΙΔΗ

ΠΡΟΣ

2) ΤΟΝ ΥΠΟΥΡΓΟ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ,  
ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΚΑΙ  
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΣΗΣ  
Κ. ΠΡΟΚΟΠΗ ΠΑΥΛΟΠΟΥΛΟ

ΚΟΙΝ.

1) ΥΦΥΠΟΥΡΓΟ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ  
ΚΑΙ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ  
Κ. ΓΕΡΑΣΙΜΟ ΠΙΑΚΟΥΜΑΤΟ  
2) ΣΥΝΗΓΟΡΟ ΤΟΥ ΠΟΛΙΤΗ  
Κ. ΓΙΩΡΓΟ ΚΑΜΙΝΗ

### Υ Π Ο Μ Ν Η Μ Α

**ΘΕΜΑ:** «Απάντηση στο Πόρισμα του Συνηγόρου του Πολίτη σχετικά με:

- α) την πρόσληψη ωρομίσθιου προσωπικού στα ΤΕΕ του ΟΑΕΔ, β)  
τη στελέχωση των ΚΠΑ του ΟΑΕΔ, γ) τη συνεργασία του ΟΑΕΔ  
με τον Συνήγορο του Πολίτη»

Λαμβάνω την τιμή να σας εκθέσω τις απόψεις του Οργανισμού μας σχετικά με το Πόρισμα του Συνηγόρου του Πολίτη (στο εξής «Πόρισμα»), το οποίο σας υποβλήθηκε τον Οκτώβριο του 2006 από τον Συνήγορο, βάσει του άρθρου 4 παρ. 5 του Ν. 3094/2003, και αφορά: α) την πρόσληψη ωρομίσθιου προσωπικού στα ΤΕΕ

του ΟΑΕΔ, β) τη στελέχωση των ΚΠΙΑ του ΟΑΕΔ και γ) τη συνεργασία του ΟΑΕΔ με τον Συνήγορο του Πολίτη».

## **I. ΠΕΡΙ ΤΗΣ ΣΥΝΕΡΓΑΣΙΑΣ ΤΟΥ ΟΑΕΔ ΜΕ ΤΟΝ ΣΥΝΗΓΟΡΟ ΤΟΥ ΠΟΛΙΤΗ**

Δεν είναι αλήθεια ότι ο ΟΑΕΔ δεν έχει δείξει διάθεση συνεργασίας με τον Συνήγορο του Πολίτη, καθώς αναφέρεται στο «Πόρισμα» (σελ. 18). Τουναντίον. Αν και ο Οργανισμός μας θα μπορούσε εξαρχής να επικαλεστεί το τεκμήριο νομιμότητας της Απόφασης του Υπουργού Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας με αριθμό 190898/08-07-2004 «Αντικατάσταση της υπ. αριθμ. 190862/02-08-2002 απόφασης του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων “Καθορισμός κριτηρίων επιλογής, διαδικασίας αξιολόγησης και επιλογής του με σύμβαση εξαρτημένης εργασίας ορισμένου χρόνου εκπαιδευτικού προσωπικού των σχολών Τ.Ε.Ε. του Ο.Α.Ε.Δ.”» (ΦΕΚ Β' 1035), δεν το έκαμε.

Επιθυμώντας να διευκολύνουμε το έργο του Συνηγόρου, ως θεσμού διαμεσολάβησης στη σχέση της δημόσιας διοίκησης και του πολίτη, ώστε αυτός ο τελευταίος, σύμφωνα με τη βούληση του νομοθέτη, να «είναι σε θέση να κατανοεί τη σημασία των αποφάσεων των δημοσίων υπηρεσιών και το σκεπτικό με το οποίο αυτές κατέληξαν στην απόφασή τους», υποβάλαμε προς τον Συνήγορο πολυσέλιδο υπόμνημα, στο οποίο αναπτύξαμε τους λόγους, για τους οποίους η εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003 (ΦΕΚ Α' 111) από τον Οργανισμό μας θα ήταν σε κάθε περίπτωση αντίθετη προς την αρχή της νομιμότητας.

Το εν λόγω υπόμνημα (αριθ. πρωτ. 1507/07-11-2005) έχει ως εξής:

«Α. I. Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 16 του Ν. 2643/1998 (ΦΕΚ 220 Α'), «η παράγραφος 2 του άρθρου 3 του ν. 2336/1995 (ΦΕΚ 189 Α') αντικαθίσταται ως εξής :

«2. Η περίπτωση της παραγράφου 2γ του άρθρου 14 του Ν. 2190/1994 (ΦΕΚ 28 Α') ισχύει από της δημοσίευσής του προηγούμενου νόμου και για το εκπαιδευτικό προσωπικό του Ο.Α.Ε.Δ.. Από το σχολικό έτος 1998-1999 και εφεξής το προβλεπόμενο στο άρθρο 4 του Ν.Δ. 1221/1972 (ΦΕΚ 147 Α') εκπαιδευτικό προσωπικό του Ο.Α.Ε.Δ. προσλαμβάνεται με σύμβαση εξαρτημένης εργασίας ορισμένου χρόνου και αμείβεται με ωριαία αντιμισθία, το ύψος της οποίας καθορίζεται με απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και Εργασίας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων ύστερα από πρόταση του Δ.Σ. του Ο.Α.Ε.Δ..

Για την πρόσληψη του προσωπικού αυτού, καθώς και για την επιλογή των εκπαιδευομένων των Σχολών Μαθητείας, Συνεχιζόμενης Επαγγελματικής Κατάρτισης και Ι.Ε.Κ. του Ο.Α.Ε.Δ. καθορίζονται αντίστοιχα τα εξής κριτήρια:

1) Για το εκπαιδευτικό προσωπικό :

- α. Διδακτική εμπειρία στην αντίστοιχη ειδικότητα.
- β. Επαγγελματική εμπειρία στην αντίστοιχη ειδικότητα.
- γ. Παιδαγωγικός τίτλος.
- δ. Μεταπτυχιακός τίτλος.
- ε. Κοινωνικά κριτήρια.

Ειδικά προσόντα και τυχόν εκθέσεις αξιολόγησης από συναφή προϋπηρεσία των υποψηφίων στον Ο.Α.Ε.Δ. συνεκτιμώνται.

.....

Με απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων, που εκδίδεται μετά από πρόταση του Δ.Σ. του Ο.Α.Ε.Δ. και δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, εξειδικεύονται και συμπληρώνονται τα παραπάνω κριτήρια. Με την ίδια απόφαση καθορίζονται τα στοιχεία και τα δικαιολογητικά τα οποία πρέπει να προσκομίζουν οι ενδιαφερόμενοι για την πιστοποίηση των κριτηρίων αυτών, καθώς και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή της παραγράφου αυτής».

II. Η διάταξη της περίπτωσης 2γ του άρθρου 14 του Ν. 2190/1994 ορίζει τα εξής:

«2. Εξαιρούνται από τις διατάξεις του παρόντος κεφαλαίου

.....

γ. Το εκπαιδευτικό ή διδακτικό προσωπικό των Α.Ε.Ι., των Τ.Ε.Ι και των με οποιαδήποτε ονομασία σχολών ή σχολείων ή υπηρεσιών του δημοσίου των Ν.Π.Δ.Δ., των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης πρώτου και δεύτερου βαθμού και των νομικών προσώπων της προηγούμενης παραγράφου».

III. Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων προκύπτουν τα ακόλουθα :

α) ο τρόπος πρόσληψης του ωρομίσθιου εκπαιδευτικού προσωπικού του Ο.Α.Ε.Δ. έχει ρητά εξαιρεθεί από το πεδίο εφαρμογής του Ν. 2190/1994 και δεν υπάγεται στον έλεγχο του Ανωτάτου Συμβουλίου Επιλογής Προσωπικού (ΑΣΕΠ),

β) σε αντιστάθισμα της ως άνω εξαίρεσης, ο νομοθέτης έχει προβλέψει ειδική διαδικασία επιλογής του εν λόγω προσωπικού, τα κριτήρια της οποίας είναι σαφώς προκαθορισμένα (διδακτική εμπειρία στην αντίστοιχη ειδικότητα, επαγγελματική εμπειρία στην αντίστοιχη ειδικότητα, παιδαγωγικός τίτλος, μεταπτυχιακός τίτλος, κοινωνικά κριτήρια) και δεν επιδέχονται περιορισμό, αλλά μόνο εξειδίκευση και συμπλήρωση.

IV. Σύμφωνα με τη διάταξη της παραγράφου 6 του άρθρου 118 του ισχύοντος Συντάγματος, «Προβλεπόμενες ή διατηρούμενες στο νόμο 2190/1994, όπως αυτός ισχύει, εξαιρέσεις από την αρμοδιότητα του Ανώτατου Συμβουλίου Επιλογής Προσωπικού εξακολουθούν να ισχύουν».

Η ως άνω ρύθμιση, εκτός των άλλων, συνεπάγεται ότι οι διατάξεις που προβλέπουν ή διατηρούν στο νόμο 2190/1994 εξαιρέσεις από την αρμοδιότητα του ΑΣΕΠ (μεταξύ αυτών και η διάταξη του άρθρου 16 του Ν. 2643/1998 που αφορά τη διαδικασία πρόσληψης του ωρομίσθιου εκπαιδευτικού προσωπικού του Ο.Α.Ε.Δ.) μετατρέπονται σε συνταγματικούς κανόνες (πρβλ. Δ.Θ. Τσάτσος/Ευ.Β. Βενιζέλος/Ε.Ι. Κοντιάδης, *Το Νέο Σύνταγμα*, εκδόσεις Αντ. Ν. Σάκκουλα 2001, σελ. 403-426 & Ευάγγελος Βενιζέλος, *Το αναθεωρητικό κεκτημένο*, εκδόσεις Αντ. Ν. Σάκκουλα 2002, σελ. 370-372), συνιστούν δηλαδή πλέον (από τον Απρίλιο του 2001 που ισχύει το νέο Σύνταγμα και μετά), νομικά κείμενα με αυξημένη τυπική ισχύ.

V. Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003, «1. Ο Ο.Α.Ε.Δ. για την κάλυψη των εκπαιδευτικών αναγκών των Τ. Ε. Ε. μπορεί να προσλαμβάνει εκτός των ωρομισθίων του άρθρου 2 του Ν. 2336/1995 (ΦΕΚ 189 Α) όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998, και προσωρινούς αναπληρωτές των κλάδων ΠΕ και ΤΕ με πλήρες ωράριο διδασκαλίας του πρωτοδιόριστου εκπαιδευτικού και προσωρινούς αναπληρωτές με μειωμένο ωράριο διδασκαλίας, με τους όρους και προϋποθέσεις του άρθρου 17 του Ν. 1566/1985. Για τις προσλήψεις εφαρμόζονται οι διατάξεις της Π.Υ.Σ 55/1998 (ΦΕΚ 252 Α'), όπως ισχύει... 3. Οι εκπαιδευτικοί που υπηρετούν, κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου, ως ωρομίσθιοι στα Τ.Ε.Ε. Μαθητείας του Ο.Α.Ε.Δ. των κλάδων ΠΕ και ΤΕ, εφόσον έχουν συμπληρώσει μέχρι την έναρξη ισχύος του παρόντος διδακτική προϋπηρεσία τουλάχιστον χιλίων διακοσίων (1.200) ωρών στη δευτεροβάθμια τεχνική εκπαίδευση του Ο.Α.Ε.Δ., εντάσσονται σε ενιαίο πίνακα για την κάλυψη των αναγκών των Τ.Ε.Ε. Μαθητείας του Ο.Α.Ε.Δ., και προσλαμβάνονται κατ' απόλυτη προτεραιότητα ως αναπληρωτές ή ωρομίσθιοι στα Τ.Ε.Ε. του Ο.Α.Ε.Δ., με σειρά που εξαρτάται από τη προαναφερθείσα συνολική διδακτική προϋπηρεσία και ανάλογα με τις εκάστοτε ανάγκες του Ο.Α.Ε.Δ. ανά κλάδο και ειδικότητα... 8. Εφόσον οι ανάγκες του Οργανισμού για αναπληρωτές ή ωρομίσθιο εκπαιδευτικό προσωπικό δεν καλυφθούν από τους πίνακες της παρ. 3 του παρόντος άρθρου, καλύπτονται από τους πίνακες των εκπαιδευτικών που ο Οργανισμός καταρτίζει σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 2336/1995, όπως αυτός τροποποιήθηκε με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998...».

VI. Η διάταξη της παραγράφου 8 του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003, κατά το μέρος που ορίζει ότι μπορούν να προσλαμβάνονται ως ωρομίσθιοι οι εκπαιδευτικοί που έχουν ενταχθεί στον ενιαίο πίνακα (επετηρίδα) της παραγράφου 3 του ως άνω

άρθρου και μάλιστα να προηγούνται κατ' απόλυτη προτεραιότητα των εκπαιδευτικών που προσλαμβάνονται ως ωρομίσθιοι, σύμφωνα με τη διαδικασία της παραγράφου 2 του άρθρου 3 του Ν. 2336/1995, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998, δεν μπορεί να εφαρμοστεί. Και τούτο, γιατί δεν μπορούν να εκδοθούν διοικητικές πράξεις εφαρμογής της εν λόγω διάταξης, χωρίς να παραβιαστεί η αρχή της νομιμότητας, που διέπει συνολικά τη δράση της Διοίκησης (πρβλ. Π. Δαγτόγλου, *Γενικό Διοικητικό Δίκαιο*, εκδόσεις Αντ. Σάκκουλα 1997, σελ. 143 επ. & Ε. Σπηλιωτόπουλος, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, εκδόσεις Αντ. Σάκκουλα 1996, άρθρο 72 επ. & Α. Τάχος, *Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο*, εκδόσεις Αντ. Σάκκουλα 2003, σελ. 67 επ.). Η αρχή της νομιμότητας, στο πλαίσιο της οποίας ελέγχεται και η συνταγματικότητα των πράξεων της διοίκησης, διασφαλίζεται κατ' εξοχήν από τη διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 1 του Συντάγματος, σύμφωνα με την οποία, **οι εξουσίες «ασκούνται όπως ορίζει το Σύνταγμα»** (πρβλ. Α. Τάχος, ό.π., σελ. 68).

VII. Στην προκειμένη περίπτωση, η αρχή της νομιμότητας υποχρεώνει τη Διοίκηση να εφαρμόσει τη διάταξη του άρθρου 3 παρ. 2 του Ν. 2336/1995 (ΦΕΚ 189 Α') όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998, χωρίς να λάβει υπόψη της και να εφαρμόσει τη διάταξη της παραγράφου 8 του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003, ως προς το μέρος που αυτή αφορά την πρόσληψη ωρομίσθιου εκπαιδευτικού προσωπικού. Και τούτο, γιατί η διάταξη του άρθρου 3 παρ. 2 του Ν. 2336/1995 (ΦΕΚ 189 Α) όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998 έχει αναχθεί σε συνταγματικό κανόνα με αυξημένη τυπική ισχύ, ενώ η διάταξη της παραγράφου 8 του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003, κατά το μέρος που ορίζει ότι μπορούν να προσλαμβάνονται ως ωρομίσθιοι οι εκπαιδευτικοί που έχουν ενταχθεί στον ενιαίο πίνακα (επετηρίδα) της παραγράφου 3 του ως άνω άρθρου και μάλιστα ότι αυτοί προηγούνται κατ' απόλυτη προτεραιότητα των εκπαιδευτικών που προσλαμβάνονται ως ωρομίσθιοι με τη διαδικασία της παραγράφου 2 του άρθρου 3 του Ν. 2336/1995, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998, εισάγει προς αυτές τις τελευταίες ρυθμίσεις ριζικά αντιθετες. Είναι χαρακτηριστικό ότι από τα πέντε (5) κριτήρια που έχει καθιερώσει η διάταξη της παραγράφου 2 του άρθρου 3 του Ν. 2336/1995, όπως αντικαταστάθηκε από τη διάταξη του άρθρου 16 του Ν. 2643/1998 για την πρόσληψη του ωρομίσθιου εκπαιδευτικού προσωπικού του ΟΑΕΔ, η διάταξη της παραγράφου 8 του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003 διατηρεί μόνο ένα (1), ήτοι το κριτήριο της εκπαιδευτικής εμπειρίας. Και ως προς αυτό, όμως, διαφοροποιείται ριζικά από τη διάταξη της παραγράφου 2 του άρθρου 3 του Ν. 2336/1995, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998, καθότι συναρτά το κριτήριο της εκπαιδευτικής εμπειρίας αποκλειστικά με τον ΟΑΕΔ,

πράγμα που δεν ισχύει στο αντίστοιχο κριτήριο που θέτει η διάταξη της παραγράφου 2 του άρθρου 3 του Ν. 2336/1995, όπως αντικαταστάθηκε από τη διάταξη του άρθρου 16 του Ν. 2643/1998. Η ριζική αυτή αντίθεση της παραγράφου 8 του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003 προς τη διάταξη της παραγράφου 2 του άρθρου 3 του Ν. 2336/1995, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998 καθιστά την πρώτη, κατά το μέρος που αυτή αναφέρεται στην πρόσληψη των ωρομισθίων, ανίσχυρη. Σε περίπτωση δε που η Διοίκηση εξέδιδε πράξεις, προκειμένου να την εφαρμόσει, αυτές θα ήταν άκυρες (ΣτΕ 466/2003).

VIII. Εξάλλου, η αντίθεση αυτή στρέφεται γενικότερα εναντίον του συνταγματικού καθεστώτος των προσλήψεων. Και τούτο, γιατί η συνταγματική κατοχύρωση της εξαίρεσης που αφορά την πρόσληψη ωρομισθίου εκπαιδευτικού προσωπικού του ΟΑΕΔ (άρθρο 118 παρ. 6) θεωρείται πλέον ενσωματωμένη στη ρύθμιση της παραγράφου 7 του άρθρου 103 του Συντάγματος (Ευάγγελος Βενιζέλος, *Το αναθεωρητικό κεκτημένο*, εκδόσεις Αντ. Ν. Σάκκουλα 2002, σελ. 372).

Σύμφωνα με το νέο εδάφιο β' της παραγράφου 7 του άρθρου 103 του Συντάγματος, «Νόμος μπορεί να προβλέπει ειδικές διαδικασίες επιλογής που περιβάλλονται με αυξημένες εγγυήσεις διαφάνειας και αξιοκρατίας ή ειδικές διαδικασίες επιλογής προσωπικού για θέσεις το αντικείμενο των οποίων περιβάλλεται από ειδικές συνταγματικές εγγυήσεις ή προσιδιάζει σε σχέση εντολής». Στις περιπτώσεις αυτές είναι προφανές ότι μπορεί να μην ασκείται έλεγχος από το ΑΣΕΠ, σε αντιστάθμισμα όμως αυτής της έλλειψης ελέγχου, τίθενται (απαιτούνται) ακόμη μεγαλύτερες εγγυήσεις αξιοκρατίας και διαφάνειας (Ευάγγελος Βενιζέλος, *Το αναθεωρητικό κεκτημένο*, εκδόσεις Αντ. Ν. Σάκκουλα 2002, σελ. 371). Έχει, ωστόσο, κριθεί από το Συμβούλιο της Επικρατείας, πριν μάλιστα από την εισαγωγή του νέου Συντάγματος, ότι η αξιολόγηση με «όλως τυπικά ή συμπτωματικά κριτήρια» (πρβλ. τη διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003) είναι αντίθετη προς την αρχή της αξιοκρατίας (ΣτΕ 2820/1999, 2717/1988, ΟλΣτΕ 2799/1984, 1426/1989).

Β. Ι. Εντελώς διαφορετική είναι η περίπτωση της πρόσληψης προσωρινών αναπληρωτών από τον Ο.Α.Ε.Δ. Πρόκειται για μία νέα δυνατότητα που εισάγεται με τη διάταξη του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003, σύμφωνα με την οποία ο Οργανισμός μπορεί να προσλαμβάνει προσωρινούς αναπληρωτές των κλάδων ΠΕ και ΤΕ με πλήρες ωράριο διδασκαλίας του πρωτοδιόριστου εκπαιδευτικού και προσωρινούς αναπληρωτές με μειωμένο ωράριο διδασκαλίας, με τους όρους και προϋποθέσεις του άρθρου 17 του Ν. 1566/1985. Η προβλεπόμενη γι' αυτούς διαδικασία πρόσληψης είναι ανάλογη με εκείνην της πρόσληψης των αντίστοιχων εκπαιδευτικών του Υπουργείου Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων και διεξάγεται σύμφωνα με τις

διατάξεις του Ν. 1566/1985, ο οποίος προβλέπει σύστημα πρόσληψης εκπαιδευτικών από πίνακες (ελετηρίδες).

II. Πλην όμως, η ανωτέρω διαδικασία αποτελεί για τον Ο.Α.Ε.Δ. μία δυνατότητα και όχι μία υποχρέωση («Ο Ο.Α.Ε.Δ. για την κάλυψη των εκπαιδευτικών αναγκών των Τ. Ε. Ε. μπορεί να προσλαμβάνει... και προσωρινούς αναπληρωτές των κλάδων ΠΕ και ΤΕ με πλήρες ωράριο διδασκαλίας του πρωτοδιόριστου εκπαιδευτικού και προσωρινούς αναπληρωτές με μειωμένο ωράριο διδασκαλίας, με τους όρους και προϋποθέσεις του άρθρου 17 του Ν. 1566/1985»).

Εφόσον ο Ο.Α.Ε.Δ. επιλέξει να αξιοποιήσει την ως άνω δυνατότητα, είναι υποχρεωμένος να τηρήσει όλους τους όρους που προβλέπουν οι διατάξεις του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003, δηλ. ακόμη και εκείνον που επιτάσσει την πρόσληψη κατ' απόλυτη προτεραιότητα ως αναπληρωτών στα Τ.Ε.Ε. του Ο.Α.Ε.Δ. των εκπαιδευτικών που βάσει της διδακτικής προϋπηρεσίας τουλάχιστον χιλίων διακοσίων (1.200) ωρών στη δευτεροβάθμια τεχνική εκπαίδευση του Ο.Α.Ε.Δ., έχουν ενταχθεί στον ενιαίο πίνακα της παραγράφου 3 του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003».

## **II. ΠΕΡΙ ΤΗΣ ΔΙΑΦΩΝΙΑΣ ΤΟΥ ΟΑΕΔ ΜΕ ΤΟΝ ΣΥΝΗΓΟΡΟ ΤΟΥ ΠΟΛΙΤΗ ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΗ ΣΥΝΤΑΓΜΑΤΙΚΟΤΗΤΑ ΤΩΝ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 13 ΤΟΥ Ν. 3144/2003**

### **II.1. Κύρια σημεία της διαφωνίας**

II.1.1. Ο Συνήγορος του Πολίτη έχει την άποψη ότι οι διατάξεις του άρθρου 3 του Ν. 2336/1995, όπως αυτές τροποποιήθηκαν και συμπληρώθηκαν με τις διατάξεις του άρθρου 16 του Ν. 2643/1998, και σύμφωνα με τις οποίες το εκπαιδευτικό προσωπικό του Ο.Α.Ε.Δ. υπήχθη στην περίπτωση της παραγράφου 2γ του άρθρου 14 του Ν. 2190/1994, αυτές καθεαυτές δεν έχουν αυξημένη τυπική ισχύ.

Η άποψη αυτή είναι, κατά τη γνώμη μας, εσφαλμένη, γιατί ο νομοθέτης ταυτόχρονα με την υπαγωγή του ως άνω προσωπικού στον «κατάλογο των ειδικών εξαιρέσεων» του Ν. 2190/1994, έσπευσε με τις ίδιες διατάξεις να θεσπίσει μια σειρά κριτηρίων, προφανώς ως αντιστάθμισμα στην εισαχθείσα εξαίρεση. Δεν είχε κανένα άλλο λόγο ο νομοθέτης, ταυτόχρονα με τη θέσπιση της εξαίρεσης, να προκαθορίσει τα ανωτέρω κριτήρια, όταν στη διάταξη του άρθρου 16 του Ν. 2643/1998 εξουσιοδοτεί τον Υπουργό Εργασίας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων να εξειδικεύει και να συμπληρώνει τα παραπάνω κριτήρια.

Αν με τη διάταξη του άρθρου 16 του Ν. 2643/1998 ο νομοθέτης ήθελε απλώς να εξαιρέσει το εκπαιδευτικό προσωπικό του Ο.Α.Ε.Δ. από το πεδίο εφαρμογής του Ν. 2190/1994 και τίποτε πέραν αυτού, θα είχε προβλέψει μόνο την εξαίρεση, όσον αφορά δε τη θέσπιση των κριτηρίων, γενικών και ειδικών, θα είχε εξουσιοδοτήσει τον Υπουργό Εργασίας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων να την κάνει. Εξουσιοδοτώντας, όμως, τον Υπουργό να εξειδικεύει μόνον και να συμπληρώνει τα ως άνω κριτήρια, ήθελε οπωσδήποτε να θεσπίσει εξ αρχής τα συγκεκριμένα κριτήρια ως **μόνιμο αντιστάθμισμα εγγύησης διαφάνειας και αξιοκρατίας στην εξαίρεση που προέβλεπε για το εκπαιδευτικό προσωπικό του Ο.Α.Ε.Δ.**

Δεν είναι, επομένως, δυνατόν να νοηθεί η εξαίρεση του εκπαιδευτικού προσωπικού του Ο.Α.Ε.Δ. από το πεδίο εφαρμογής του Ν. 2190/1994 ανεξάρτητα από το αντιστάθμισμα ενός *minimum* κριτηρίων (διδασκτική εμπειρία στην αντίστοιχη ειδικότητα, επαγγελματική εμπειρία στην αντίστοιχη ειδικότητα, παιδαγωγικός τίτλος, μεταπτυχιακός τίτλος, κοινωνικά κριτήρια).

**II.1.2.** Ο Συνήγορος του Πολίτη έχει την άποψη ότι «το σύστημα πρόσληψης εκπαιδευτικού προσωπικού στις υπηρεσίες του Ο.Α.Ε.Δ., που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003, κινείται εντός του πλαισίου της συνταγματικώς προστατευόμενης εξαίρεσης της διαδικασίας, καθώς συμπληρώνει και εξειδικεύει (όπως θα μπορούσε κάλλιστα και να είχε καταργήσει) τη διαδικασία των διατάξεων του άρθρου 3 του Ν. 2336/1995, όπως αυτές τροποποιήθηκαν και συμπληρώθηκαν με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998».

Η άποψη αυτή, κατά τη γνώμη μας, έρχεται σε ευθεία αντίθεση με τη βούληση του συνταγματικού νομοθέτη, σύμφωνα με την οποία στη διάταξη της παραγράφου 7 του άρθρου 103 του Συντάγματος ενσωματώνονται και όλες οι εξαιρέσεις από την υπαγωγή στην αρμοδιότητα του ΑΣΕΠ (βλ. Ευάγγελος Βενιζέλος, *Το αναθεωρητικό κεκτημένο*, εκδόσεις Αντ. Ν. Σάκκουλα 2002, σελ. 372). Η ενσωμάτωση αυτή δεν αποσκοπεί στο να εξοπλίσει τον κοινό νομοθέτη με την ελευθερία ακόμη και να καταργεί (!), καθώς ισχυρίζεται ο Συνήγορος του Πολίτη (βλ. σελ. 10 του «Πορίσματος»), τις ήδη ισχύουσες εγγυήσεις διαφάνειας και αξιοκρατίας κατά την επιλογή προσωπικού που έχει εξαιρεθεί από τον έλεγχο του ΑΣΕΠ, αλλά στο να περιστείλει την ως άνω ελευθερία, ώστε να μην καταλήξει αυτή να γίνει αυθαιρέσια.

## **II.2. «Επιπτώσεις» της διαφωνίας**



Όσον αφορά την άποψη του ΟΑΕΔ σχετικά με την αντισυνταγματικότητα των διατάξεων του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003, η οποία έχει σταλεί ως απάντηση σε σχετικό ερώτημα του Συνηγόρου από 25-10-2005, εκτός του ότι αποτυπώνει τη διάθεση συνεργασίας του Οργανισμού μας με τον Συνήγορο, ταυτόχρονα, αποτυπώνει και την εκπλήρωση του χρέους, το οποίο, σύμφωνα με το «Πόρισμα» (σελ. 11), έχει η δημόσια διοίκηση να ελέγχει τη συνταγματικότητα των νόμων που καλείται να εφαρμόσει.

Όσον αφορά το από 13-02-2006 Πόρισμα, το οποίο μας διαβίβασε ο Συνήγορος και στο οποίο εκφράζει τη διαφωνία του με την άποψη του ΟΑΕΔ ως προς την αντισυνταγματικότητα των διατάξεων του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003, αυτό «δεν αποτελεί εκτελεστή διοικητική πράξη ούτε αποτελούν οι περιλαμβανόμενες σε αυτό “προτάσεις” επιταγή, η μη συμμόρφωση της την οποία συνιστά παράλειψη οφειλομένης νομίμου ενεργείας κατά την έννοια του άρθρου 45 παρ. 4 του Π.Δ. 18/1989» (ΣτΕ 1041/2004).

Αμφότερες οι ως άνω θέσεις δεν επηρεάζουν σε τίποτε το γεγονός ότι υπάρχει μία Κανονιστική Διοικητική Πράξη (η Απόφαση του Υπουργού Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας με αριθμό 190898/08-07-2004), η οποία έχει εκδοθεί κατά νομοθετική εξουσιοδότηση (άρθρο 16 του Ν. 2643/1998), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 43 του Συντάγματος. Η ως άνω Κανονιστική Πράξη, η οποία ουδόλως έλαβε υπόψη της – και ορθώς, κατά την άποψή μας – το άρθρο 13 του Ν. 3144/2003, είναι, σε αντίθεση με το Πόρισμα του Συνηγόρου, διοικητική πράξη εκτελεστή. Όφειλε, επομένως, ο Οργανισμός μας να την εκτελέσει.

### **Π.3. Αποσιώπηση της με αριθμό 190898/08-07-2004 Απόφασης του Υπουργού Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας**

Προξενεί σε κάθε περίπτωση εντύπωση ότι στις 19 σελίδες του «Πορίσματος» αποσιωπάται εντελώς η ύπαρξη της Απόφασης του Υπουργού Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας με αριθμό 190898/08-07-2004 «Αντικατάσταση της υπ. αριθμ. 190862/02-08-2002 απόφασης του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων “Καθορισμός κριτηρίων επιλογής, διαδικασίας αξιολόγησης και επιλογής του με σύμβαση εξαρτημένης εργασίας ορισμένου χρόνου εκπαιδευτικού προσωπικού των σχολών Τ.Ε.Ε. του Ο.Α.Ε.Δ.”» (ΦΕΚ Β' 1035).

Δημιουργείται έτσι η εντύπωση ότι ο ΟΑΕΔ βρίσκεται μόνος ενώπιον του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003, το οποίο αρνείται αυθαίρετα να εφαρμόσει ή ότι θα μπορούσε να το εφαρμόσει ερήμην της ως άνω με αριθμό 190898/08-07-2004 Απόφασης του Υπουργού Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας.

### III. ΤΟ ΑΡΘΡΟ 13 ΤΟΥ Ν. 3144/2003:

#### ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΗ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ ΚΑΚΟΝΟΜΙΑΣ

Στις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003 δεν υπάρχει μόνο πρόβλημα αντιπαραταγματικότητας, αλλά και πρόβλημα κακονομίας (πρβλ. Π. Δαγτόγλου, *Γενικό Διοικητικό Δίκαιο*, εκδόσεις Αντ. Σάκκουλα 2004<sup>5</sup>, σελ. 151), το οποίο, αν δεν οδηγεί σε ανομία (πρβλ. Π. Δαγτόγλου, *ό.π.*), οδηγεί πάντως σε αδυναμία εφαρμογής του συγκεκριμένου άρθρου είτε υιοθετήσει κανείς γι' αυτό τη γραμματική είτε την τελεολογική ερμηνεία.

Το άρθρο 13 του Ν. 3144/2003 έχει ως εξής: «1. Ο Ο.Α.Ε.Δ. για την κάλυψη των εκπαιδευτικών αναγκών των Τ. Ε. Ε. μπορεί να προσλαμβάνει **εκτός των ωρομισθίων του άρθρου 2 του Ν. 2336/1995** (ΦΕΚ 189 Α) όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998, και προσωρινούς αναπληρωτές των κλάδων ΠΕ και ΤΕ με πλήρες ωράριο διδασκαλίας του πρωτοδιόριστου εκπαιδευτικού και προσωρινούς αναπληρωτές με μειωμένο ωράριο διδασκαλίας, με τους όρους και προϋποθέσεις του άρθρου 17 του Ν. 1566/1985. Για τις προσλήψεις εφαρμόζονται οι διατάξεις της Π.Υ.Σ 55/1998 (ΦΕΚ 252 Α'), όπως ισχύει Με απόφαση του Διοικητή του Ο.Α.Ε.Δ. ορίζονται οι κλάδοι και οι ειδικότητες, το ωράριο διδασκαλίας κατά κλάδο, τα εκπαιδευτικά καθήκοντα και οι εκπαιδευτικές υποχρεώσεις όλων των προσωρινών αναπληρωτών και η διαδικασία πρόσληψής τους κατά τις κείμενες διατάξεις. Η σύμβασή τους είναι σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου και έχει διάρκεια από την ημερομηνία πρόσληψής τους μέχρι τη λήξη του διδακτικού έτους. Στους προσωρινούς αναπληρωτές καταβάλλονται αποδοχές, όπως καθορίζονται στην περίπτωση β' του διατακτικού της αριθμ. 2026855/3536/0022/15.5.1997 απόφασης των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών, Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης και Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων, όπως ισχύει Οι σχετικές πιστώσεις για την πληρωμή των δαπανών αυτών εγγράφονται στον προϋπολογισμό εξόδων του Ο.Α.Ε.Δ.. Οι αποδοχές που καταβάλλονται στους προσωρινούς αναπληρωτές με μειωμένο ωράριο διδασκαλίας, καθώς και ο χρόνος υπηρεσίας τους υπολογίζονται με κλάσμα που έχει αριθμητή τον αριθμό των εβδομαδιαίων ωρών για τις οποίες έχουν προσληφθεί και παρονομαστή το υποχρεωτικό ωράριο του πρωτοδιόριστου εκπαιδευτικού. 2. Με αποφάσεις του Διοικητή του Ο.Α.Ε.Δ. ορίζεται ανά σχολικό έτος ο αριθμός ανά νομό των αναπληρωτών εκπαιδευτικών κατά κλάδους και ειδικότητες που πρόκειται να απασχοληθούν στα Τ.Ε.Ε. του Ο.Α.Ε.Δ. 3. Οι εκπαιδευτικοί που υπηρετούν, κατά τη

δημοσίευση του παρόντος νόμου, ως ωρομίσθιοι στα Τ.Ε.Ε. Μαθητείας του Ο.Α.Ε.Δ. των κλάδων ΠΕ και ΤΕ, εφόσον έχουν συμπληρώσει μέχρι την έναρξη ισχύος του παρόντος διδακτική προϋπηρεσία τουλάχιστον χιλίων διακοσίων(1.200) ωρών στη δευτεροβάθμια τεχνική εκπαίδευση του Ο.Α.Ε.Δ., εντάσσονται σε ενιαίο πίνακα για την κάλυψη των αναγκών των Τ.Ε.Ε. Μαθητείας του Ο.Α.Ε.Δ., και προσλαμβάνονται κατ' απόλυτη προτεραιότητα ως αναπληρωτές ή ωρομίσθιοι στα Τ.Ε.Ε. του Ο.Α.Ε.Δ., με σειρά που εξαρτάται από τη προαναφερθείσα συνολική διδακτική προϋπηρεσία και ανάλογα με τις εκάστοτε ανάγκες του Ο.Α.Ε.Δ. ανά κλάδο και ειδικότητα. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος και εφεξής οι εκπαιδευτικοί αυτοί διορίζονται σε κενές οργανικές θέσεις των Τ.Ε.Ε. του Ο.Α.Ε.Δ. σε ποσοστό που ορίζεται με απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων, με βάση το σύνολο των κενών οργανικών θέσεων κατά κλάδο και ειδικότητα. Ο διορισμός τους γίνεται ανεξαρτήτως της κατοχής του πτυχίου ΠΑΤΕΣ / ΣΕΛΕΤΕ για όσους κλάδους απαιτείται και οι διοριζόμενοι υποχρεούνται να προσκομίσουν το πτυχίο αυτό μέσα σε δύο (2) έτη από το διορισμό τους και ύστερα από παρακολούθηση ειδικού προγράμματος της σχολής αυτής. Κατ' εξαίρεση, στον ενιαίο πίνακα εντάσσονται, εφόσον αποκτήσουν τα προσόντα για ένταξη στους κλάδους ΠΕ ή ΤΕ και κατά το χρόνο αυτόν υπηρετούν ως ωρομίσθιοι στα Τ.Ε.Ε. Μαθητείας του Ο.Α.Ε.Δ. οι εκπαιδευτικοί του κλάδου ΔΕ που υπηρετούν κατά τη δημοσίευση του παρόντος ως ωρομίσθιοι, που έχουν συμπληρώσει την προβλεπόμενη διδακτική προϋπηρεσία των χιλίων διακοσίων(1.200) ωρών κατά τη δημοσίευση του παρόντος. 4. Από τις ρυθμίσεις της προηγούμενης παραγράφου εξαιρούνται οι δημόσιοι υπάλληλοι και συνταξιούχοι. 5. Οι εκπαιδευτικοί που υπηρετούν κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος και αναφέρονται στο άρθρο 3 της κοινής υπουργικής απόφασης περί "Μονιμοποίησης Εκπαιδευτικού Προσωπικού Ο.Α.Ε.Δ. και ΣΔ.ΣΤ.Ε.", που κυρώθηκε με το άρθρο 27 του Ν. 2190/1994 (ΦΕΚ 284 Α'), προηγούνται στον ενιαίο πίνακα της παρ. 3. 6. Οι πίνακες κατά κλάδο και ειδικότητα των περιπτώσεων της παρ. 3 του παρόντος άρθρου συντάσσονται ανά νομό και κυρώνονται από τον Διοικητή του Ο.Α.Ε.Δ. μέσα σε έξι (6) μήνες από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. 7. Από τους πίνακες της παρ. 3 διαγράφονται όσοι: α) Δεν αποδεχθούν το διορισμό στα Τ.Ε.Ε. Μαθητείας του Ο.Α.Ε.Δ.. β) Δεν αναλάβουν υπηρεσία μέσα σε πέντε (5) εργάσιμες ημέρες από την έγγραφη ειδοποίηση για ανάθεση διδακτικού ωραρίου αναπληρωτή από Τ.Ε.Ε. του Ο.Α.Ε.Δ.. γ) Καταγγέλλεται η σύμβαση εργασίας τους, με υπαιτιότητά τους, κατά τη διάρκεια του διδακτικού έτους. δ) Διορίζονται ως μόνιμοι υπάλληλοι στο Δημόσιο και στον ευρύτερο δημόσιο τομέα. Η διαγραφή γίνεται με απόφαση του Διοικητή του Ο.Α.Ε.Δ.. 8. Εφόσον οι ανάγκες του Οργανισμού για αναπληρωτές ή ωρομίσθιο εκπαιδευτικό προσωπικό δεν καλυφθούν

από τους πίνακες της παρ. 3 του παρόντος άρθρου, καλύπτονται από τους πίνακες των εκπαιδευτικών που ο Οργανισμός καταρτίζει σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 2336/1995, όπως αυτός τροποποιήθηκε με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998. 9. Με απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών και Εργασίας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων συνιστώνται στα Τ.Ε.Ε. του Ο.Α.Ε.Δ., μετά από πρόταση του Διοικητή του Ο.Α.Ε.Δ., οργανικές θέσεις εκπαιδευτικού προσωπικού και κατανέμονται κατά κλάδο και ειδικότητες».

### **III.1. «Οι ωρομίσθιοι του άρθρου 2 του Ν. 2336/1995»**

Ανατρέχοντας κανείς στο άρθρο 2 του Ν. 2336/1995, προκειμένου να δει σε ποιους ωρομίσθιους αναφέρεται ο νομοθέτης, διαπιστώνει ότι το άρθρο 2 του Ν. 2336/1995, στο σύνολό του, αναφέρεται όχι σε ωρομίσθιους, αλλά σε «κατασκευαστικές δραστηριότητες του Οργανισμού Εργατικής Κατοικίας»!

(Σημείωση: στα θέματα των ωρομισθίων γίνεται αναφορά στο άρθρο 3 παρ. 2 του Ν. 2336/1995).

### **III.2. «Οι πίνακες των εκπαιδευτικών που ο Οργανισμός καταρτίζει σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 2336/1995, όπως αυτός τροποποιήθηκε με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998»**

Μάταια θα αναζητήσει κανείς στις διατάξεις του Ν. 2336/1995, όπως αυτός τροποποιήθηκε με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998, ρύθμιση που να ορίζει ότι «ο ΟΑΕΔ καταρτίζει πίνακες εκπαιδευτικών».

(Σημείωση: παρέχεται νομοθετική εξουσιοδότηση στον Υπουργό Απασχόλησης να εξειδικεύει και να συμπληρώνει τα θεσπιζόμενα από το νόμο κριτήρια πρόσληψης του ωρομίσθιου προσωπικού του ΟΑΕΔ, να καθορίζει τα στοιχεία και τα δικαιολογητικά που πρέπει να προσκομίζουν οι ενδιαφερόμενοι, καθώς και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή των διατάξεων του Ν. 2336/1995, όπως αυτός τροποποιήθηκε με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998. Στο πλαίσιο αυτής της νομοθετικής εξουσιοδότησης, μπορεί ο Υπουργός να ορίζει ότι «ο ΟΑΕΔ καταρτίζει πίνακες εκπαιδευτικών» μπορεί όμως και όχι. Δεν είναι λοιπόν η κατάρτιση των ως άνω πινάκων «νομοθετικό δεδομένο» των διατάξεων του Ν. 2336/1995, όπως αυτός τροποποιήθηκε με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998, καθώς εσφαλμένα αναφέρεται στο άρθρο 13 του Ν. 3144/2003).

### **III.3. Η βούληση του νομοθέτη**

Ανάλογα προβλήματα συναντά κανείς, αν εγκαταλείψει τη γραμματική ερμηνεία του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003, και αναζητήσει την αληθινή βούληση του νομοθέτη.

Στην εισηγητική έκθεση του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003, αναφέρονται τα εξής: «Με την προτεινόμενη διάταξη δίνεται η δυνατότητα να καλύπτονται οι εκπαιδευτικές ανάγκες των Τ.Ε.Ε. του Ο.Α.Ε.Δ. και με προσωρινούς αναπληρωτές των κλάδων ΠΕ και ΤΕ με πλήρες ή μειωμένο ωράριο διδασκαλίας. Οι συμβάσεις θα είναι ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου, ενώ καθορίζονται και οι αμοιβές των προσωρινών αναπληρωτών. Με απόφαση του Διοικητή του Ο.Α.Ε.Δ. θα καθοριστεί ό,τι απαιτείται για τις παραπάνω προσλήψεις. Ορίζεται ότι με αποφάσεις του Διοικητή του Ο.Α.Ε.Δ. θα καθορίζεται ο αριθμός των αναπληρωτών που θα απασχοληθούν στα Τ.Ε.Ε. του Ο.Α.Ε.Δ.. Ρυθμίζεται η ένταξη σε ενιαίο πίνακα των ωρομίσθιων καθηγητών που ήδη εργάζονται στα Τ.Ε.Ε. μαθητείας του Ο.Α.Ε.Δ. και έχουν συμπληρώσει διδακτική προϋπηρεσία τουλάχιστον 1.200 διδακτικών ωρών

**για να προσληφθούν κατά προτεραιότητα ως αναπληρωτές**, ενώ ορίζεται ποιοι δικαιούνται να ενταχθούν στον παραπάνω πίνακα. Με απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων θα καθοριστεί το ποσοστό των κενών οργανικών θέσεων που θα καλυφθεί από τους αναπληρωτές καθηγητές. Τέλος δίδεται η δυνατότητα με απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών να συσταθούν νέες οργανικές θέσεις στα Τ.Ε.Ε. του Ο.Α.Ε.Δ.»

Μάταια θα αναζητήσει κανείς στην ως άνω αιτιολογική έκθεση τη βούληση του νομοθέτη ως προς την κατά προτεραιότητα πρόσληψη **ως ωρομισθίων** όσων εξ αυτών έχουν ενταχθεί σε ενιαίο πίνακα.

#### **III.4. Προς την κατάργηση του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003**

Η ανπισυνταγματικότητα και η κακονομία του άρθρου 13 του Ν. 3144/2003 επιβάλλουν την κατάργησή του. Αυτό πράγματι έχει εισηγηθεί ο Οργανισμός μας προς τον εποπτευόμενα Υπουργό Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας. Ήδη, η σχετική ρύθμιση έχει συμπεριληφθεί στο σχέδιο νόμου «Αναδιάρθρωση των κλάδων του Ταμείου Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε.) και ρύθμιση άλλων θεμάτων αρμοδιότητας του Υπουργείου Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας», το οποίο κατατέθηκε στις 30 Οκτωβρίου 2006 στη Βουλή.

#### **IV. ΠΕΡΙ ΤΗΣ ΑΝΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΤΟΥ ΣΥΝΗΓΟΡΟΥ ΤΟΥ ΠΟΛΙΤΗ**

##### **IV.1. Αναρμοδιότητα σχετικά με την υπόθεση της πρόσληψης ωρομισθίου προσωπικού στα ΤΕΕ του ΟΑΕΔ**

**IV.1.1.** Σύμφωνα με τη διάταξη του πρώτου εδαφίου της παρ. 3 του άρθρου 3 του Ν. 3094/2003 (ΦΕΚ Α'10), «ο Συνήγορος του Πολίτη ερευνά ατομικές διοικητικές πράξεις ή παραλείψεις ή υλικές ενέργειες οργάνων των δημοσίων υπηρεσιών που παραβιάζουν δικαιώματα ή προσβάλλουν νόμιμα συμφέροντα φυσικών ή νομικών προσώπων».

Καθώς συνάγεται από την ανωτέρω διάταξη, ο Συνήγορος του Πολίτη δεν έχει αρμοδιότητα να διενεργεί έλεγχο επί Κανονιστικών Διοικητικών Πράξεων, που έχουν εκδοθεί κατά νομοθετική εξουσιοδότηση. Ως εκ τούτου, δεν έχει αρμοδιότητα να διενεργεί έλεγχο επί της Απόφασης του Υπουργού Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας με αριθμό 190898/08-07-2004 «Αντικατάσταση της υπ. αριθμ. 190862/02-08-2002 απόφασης του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων “Καθορισμός κριτηρίων επιλογής, διαδικασίας αξιολόγησης και επιλογής του με σύμβαση εξαρτημένης εργασίας ορισμένου χρόνου εκπαιδευτικού προσωπικού των σχολών Τ.Ε.Ε. του Ο.Α.Ε.Δ.”» (ΦΕΚ Β' 1035).

**IV.1.2.** Εξάλλου, η αναρμοδιότητα του Συνηγόρου σχετικά με την υπόθεση της πρόσληψης ωρομίσθιου προσωπικού στα ΤΕΕ του ΟΑΕΔ συνάγεται και από τη διάταξη της παραγράφου 4 του άρθρου 3 του Ν. 3094/2003, σύμφωνα με την οποία «ο Συνήγορος του Πολίτη δεν επιλαμβάνεται υποθέσεων που εκκρεμούν ενώπιον δικαστηρίου ή της δικαστικής αρχής».

Ήδη, οι υποθέσεις του \_\_\_\_\_ και της \_\_\_\_\_ των οποίων ο Συνήγορος του Πολίτη έχει επιληφθεί και διενεργεί ακόμη και σήμερα έρευνα, εκκρεμούν από έτους ήδη ενώπιον του Ακυρωτικού Εφετείου της Κομοτηνής. Συγκεκριμένα, \_\_\_\_\_ έχει καταθέσει ενώπιον του ως άνω δικαστηρίου κατά του Οργανισμού μας αίτηση ακυρώσεως με αίτηση αναστολής. Η μεν αίτηση αυτού περί αναστολής απερρίφθη, η δε αίτηση ακυρώσεως συζητήθηκε της 20 Ιουνίου 2006 με απορριπτική εισήγηση (αναμένεται η έκδοση της αποφάσεως). Όσον αφορά την \_\_\_\_\_ αυτή έχει ομοίως καταθέσει ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής κατά του Οργανισμού μας αίτηση ακυρώσεως με αίτηση αναστολής και η μεν αίτησή της περί αναστολής έχει απορριφθεί, η δε αίτηση ακυρώσεως συζητείται στις 14 Νοεμβρίου 2006.

Κατά συνέπεια, ο Συνήγορος του Πολίτη δεν έχει αρμοδιότητα, όσον αφορά την έρευνα των υποθέσεων αυτών που αφορούν πρόσληψη ωρομίσθιου προσωπικού στα ΤΕΕ του ΟΑΕΔ. Είναι χαρακτηριστικό ότι το πρώτο έγγραφο που έχει απευθύνει ο Συνήγορος στον ΟΑΕΔ σχετικά με τις ως άνω υποθέσεις χρονολογείται από της 25 Οκτωβρίου 2005, ενώ ήδη η \_\_\_\_\_ είχε καταθέσει ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής κατά του Οργανισμού μας αίτηση ακυρώσεως (με αριθμό καταθέσεως 85/17-10-2005).

Εξάλλου, στο «Πόρισμα» (σελ. 10), ο Συνήγορος, προκειμένου να στηρίξει την άποψή του ότι δήθεν με το άρθρο 13 του Ν. 3144/2003 συμπληρώνονται οι διατάξεις του άρθρου 3 παρ. 2 του Ν. 2336/1995, όπως τροποποιήθηκαν με το άρθρο 16 του Ν. 2643/1998, επικαλείται νομολογία του Ειρηνοδικείου Πατρών (αρ. απόφ.

507/2006), η οποία, καθώς αναφέρεται, «γνωστοποιήθηκε παρεμπιπτόντως» στον Συνήγορο του Πολίτη.

Για όλους της ανωτέρω λόγους, ο Συνήγορος του Πολίτη δεν έχει αρμοδιότητα να διεξάγει έρευνα σχετικά με την υπόθεση της πρόσληψης ωρομίσθιου προσωπικού στα ΤΕΕ του ΟΑΕΔ.

#### **IV.2. Αναρμοδιότητα σχετικά με την υπόθεση της στελέχωσης των ΚΠΑ του ΟΑΕΔ**

**IV.2.1.** Όσον αφορά το αίτημα του Συνηγόρου να του αποστείλουμε τη γνωμοδότηση με αριθμό 3273/19-04-2005 της Νομικής Υπηρεσίας του ΟΑΕΔ, στο πλαίσιο της διερεύνησης αναφορών από πολίτες σχετικά με τη στελέχωση των ΚΠΑ του Οργανισμού, απαντήσαμε πράγματι προς τον Συνήγορο ότι δεν νομιμοποιούμαστε να του αποστείλουμε την εν λόγω γνωμοδότηση, επειδή «η γνωμοδότηση με αριθμό 3273/19-04-2005 της Νομικής Υπηρεσίας του ΟΑΕΔ “ενσωματωθείσα” σε πράξη Υπουργών που ανάγεται στη διαχείριση της πολιτικής λειτουργίας, δεν αποτελεί πλέον ένα απλό διοικητικό έγγραφο δυνάμενο να υπαχθεί στον έλεγχο της Αρχής του Συνηγόρου, με αφορμή την αναφορά ενός πολίτη».

Δεν ισχυριστήκαμε, όμως, ποτέ ότι «το σύνολο των διοικητικών πράξεων που υπογράφονται από Υπουργό, ανεξαρτήτως του ρυθμιστικού πεδίου και του περιεχομένου τους, προσλαμβάνουν χαρακτήρα διαχείρισης “πολιτικής” λειτουργίας». Κακώς, επομένως, μας χρεώνει το «Πόρισμα» (σελ. 16) με τον ισχυρισμό αυτόν.

Ο δικός μας ισχυρισμός για την “ενσωμάτωση” της με αριθμό 3273/19-04-2005 γνωμοδότησης της Νομικής Υπηρεσίας του ΟΑΕΔ σε πράξη Υπουργών που ανάγεται στη διαχείριση της πολιτικής λειτουργίας αναφέρεται σε συγκεκριμένη πράξη Υπουργών, ήτοι την με αριθμό 191143/30-08-2005 Απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών – Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης – Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας «Καθορισμός του αριθμού των προσώπων που θα απασχοληθούν με σύμβαση μίσθωσης έργου στα Κέντρα Προώθησης Απασχόλησης (ΚΠΑ) του Ο.Α.Ε.Δ.» (ΦΕΚ Β' 1203).

**IV.2.2.** Συνιστά δε η με αριθμό 191143/30-08-2005 ΚΥΑ «κυβερνητική πράξη» ήτοι πράξη Υπουργών που ανάγεται στη διαχείριση της πολιτικής λειτουργίας, για τους κάτωθι λόγους:

- Η στελέχωση των ΚΠΑ του Ο.Α.Ε.Δ. με 443 πρόσωπα, προκειμένου αυτά να παράσχουν υπηρεσίες «εξατομικευμένης παρέμβασης» στο 100% των



εγγεγραμμένων ανέργων, δεν αποφασίσθηκε ούτε από τον Οργανισμό μας ούτε από τον εποπτεύοντα αυτόν Υπουργό Απασχόλησης.

- Η ως άνω ενέργεια αποτελεί υλοποίηση πολιτικής δέσμευσης της χώρας έναντι της Ευρωπαϊκής Ένωσης.
- Η εν λόγω πολιτική δέσμευση είναι καταγεγραμμένη στο Εθνικό Σχέδιο Δράσης για την Απασχόληση (ΕΣΔΑ) του 2004 ([http://ec.europa.eu/employment\\_social/employment\\_strategy/nar\\_2004/nar2004el\\_el.pdf](http://ec.europa.eu/employment_social/employment_strategy/nar_2004/nar2004el_el.pdf))
- Τα Εθνικά Σχέδια Δράσης (από το 2005 και εξής «Εθνικά Προγράμματα Δράσης») για την Απασχόληση εκπονούνται με τη λεγόμενη «Ανοικτή Μέθοδο Συντονισμού»
- Η «Ανοικτή Μέθοδος Συντονισμού» αποτελεί «μέθοδο ενθάρρυνσης της συνεργασίας, της ανταλλαγής βέλτιστων πρακτικών, της συμφωνίας επί κοινών στόχων και κατευθυντήριων γραμμών για τα κράτη μέλη και μερικές φορές στηρίζεται από εθνικά σχέδια δράσης, όπως στην περίπτωση της απασχόλησης και του κοινωνικού αποκλεισμού» (βλ. *Λευκή Βίβλος για την Ευρωπαϊκή Διακυβέρνηση*, Βρυξέλλες 25-07-2001, COM (2001) 428 τελικό).
- Η «Ανοικτή Μέθοδος Συντονισμού» αποτελεί διαδικασία διακυβερνητικής πολιτικής συνεργασίας μεταξύ των Κρατών μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης, με τη συμμετοχή και το συντονιστικό ρόλο της Ευρωπαϊκής Επιτροπής (βλ. *Ανακοίνωση της Επιτροπής για την ενίσχυση της κοινωνικής διάστασης της στρατηγικής της Λισσαβόνας: Εξορθολογισμός του ανοικτού συντονισμού στον τομέα της κοινωνικής προστασίας*, Βρυξέλλες, 27-05-2003, COM (2003) 261 τελικό).
- Κατά πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, «κυβερνητικές πράξεις» συνιστούν και οι περιπτώσεις που αναφέρονται στις διεθνείς σχέσεις της χώρας (ΣτΕ 873/1934, 352/1938, 678/1939, 164/1940, 885/1946).

Ενόψει όλων των ανωτέρω, η με αριθμό 191143/30-08-2005 Απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών – Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης – Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας, καθότι υλοποιεί διεθνή δέσμευση της χώρας και αφορμάται από το Ελληνικό ΕΣΔΑ 2004 και όχι από τη γνωμοδότηση με αριθμό 3273/19-04-2005 της Νομικής Υπηρεσίας του ΟΑΕΔ, αποτελεί πράξη υπουργών, η οποία ανάγεται στη διαχείριση της πολιτικής λειτουργίας και η οποία,

σύμφωνα με τη διάταξη της παραγράφου 2 του άρθρου 3 του Ν. 3094/2003, δεν υπάγεται στην αρμοδιότητα του Συνηγόρου του Πολίτη.

Σημειώτεον, επιπλέον, ότι τον χαρακτήρα των συμβάσεων μεταξύ του ΟΑΕΔ και των 443 προσώπων, ενόψει της στελέχωσης των ΚΠΑ, ως συμβάσεων έργου, υπαγορεύει το ίδιο το ΕΣΔΑ 2004, αφού προβλέπει ότι **αλλάζει το πλαίσιο λειτουργίας των Εργασιακών Συμβούλων, καθότι συνδέεται πλέον η αμοιβή τους, με τα συγκεκριμένα αποτελέσματα της δραστηριότητάς τους** (αριθμός ανέργων στους οποίους βρήκαν δουλειά, αριθμός επιχειρήσεων που επισκέφθηκαν, αριθμός εξατομικευμένων προσεγγίσεων που έκαναν).

Προκύπτει, επομένως, σαφώς από την ανωτέρω δέσμευση ότι οι συμβάσεις του ΟΑΕΔ με τα 443 πρόσωπα, ενόψει της στελέχωσης των ΚΠΑ, δεν θα μπορούσε παρά να είναι συμβάσεις μίσθωσης έργου, αφού το ίδιο το ΕΣΔΑ 2004 υπαγορεύει **επίτευξη αποτελέσματος**.

Παρόμοια κατευθυντήρια γραμμή δεν υπήρχε το 1999, όταν εξεδόθη ανάλογη κυβερνητική πράξη. Ενόψει του χαρακτηρισμού των συμβάσεων με τους πρώτους εργασιακούς συμβούλους των ΚΠΑ, η Νομική Υπηρεσία του ΟΑΕΔ, βάσει του άρθρου 6 του Ν. 2527/1997, εξέδωσε δύο αντίθετες μεταξύ τους γνωμοδοτήσεις, ήτοι τη γνωμοδότηση με αριθμό 3136/08-04-1998, η οποία χαρακτήριζε τις ως άνω συμβάσεις ως συμβάσεις εργασίας, και τη γνωμοδότηση με αριθμό 3139/07-08-1998, η οποία χαρακτήριζε τις ίδιες ακριβώς συμβάσεις ως συμβάσεις έργου.

Αποτέλεσμα αυτού ήταν η Απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης – Οικονομικών – Εργασίας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων με αριθμό Οικ. 190679/19-04-1999 «Ανάθεση με μίσθωση έργου από τον Ο.Α.Ε.Δ. σε 180 άτομα διαφόρων ειδικοτήτων» (ΦΕΚ Β' 417), να εκδοθεί «ερειδόμενη» ρητά σε δύο αντίθετες μεταξύ τους γνωμοδοτήσεις!

**IV.2.3.** Όσον αφορά τον ισχυρισμό του «Πορίσματος» ότι δήθεν η γνωμοδότηση με αριθμό 3273/19-04-2005 της Νομικής Υπηρεσίας του ΟΑΕΔ αποτελεί αυτοτελή διοικητική πράξη, επί της οποίας ο Συνήγορος έχει αρμοδιότητα ελέγχου, είναι απολύτως εσφαλμένος. Και τούτο, γιατί ακόμη και όταν προβλέπεται γνωμοδότηση υποχρεωτική και σύμφωνη (όπως στην περίπτωση του άρθρου 6 του Ν. 2527/1997), εφόσον είναι **θ ε τ ι κ ή** (όπως συμβαίνει να είναι η με αριθμό 3273/19-04-2005 γνωμοδότηση της Νομικής Υπηρεσίας του ΟΑΕΔ), η απόφαση λαμβάνεται από μόνο το αποφασιστικό όργανο και η εν λόγω γνωμοδότηση έχει συμβουλευτικό και όχι δεσμευτικό χαρακτήρα και δεν είναι διοικητική πράξη. Θα ήταν διοικητική πράξη, μόνον εάν, στην περίπτωση υποχρεωτικής και σύμφωνης γνωμοδότησης, η γνωμοδότηση ήταν **α ρ ν η τ ι κ ή** (βλ. Π. Δαγτόγλου, *Γενικό Διοικητικό Δίκαιο*, εκδόσεις Αντ. Σάκκουλα 2004<sup>5</sup>, σελ. 289-290).

Δεν διαφωνούμε, τέλος, με τον Συνήγορο του Πολίτη ότι στα διοικητικά έγγραφα του άρθρου 5 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (ΚΔΔ) υπάγονται και οι γνωμοδοτήσεις. Αυτό άλλωστε προβλέπεται ρητά από την ως άνω διάταξη και δεν χρήζει ερμηνείας. Πλην όμως, η διάταξη του άρθρου 5 του ΚΔΔ αφορά π ρ ό σ β α σ η σε διοικητικά έγγραφα και όχι έ λ ε γ χ ο δικητικών εγγράφων.

Με τιμή

