



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
 ΔΗΜΟΣ ΛΑΡΙΣΑΙΩΝ
 Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ & ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ
 ΤΜΗΜΑ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΠΟΛΙΤΙΚΩΝ ΟΡΓΑΝΩΝ

Λάρισα 09-05-2019

**ΑΠΟΦΑΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ
 ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 203**

ΘΕΜΑ: Άσκηση ή μη τριτανakoπής κατά της με αριθμό 400/2018 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Λάρισας.

Στη Λάρισα σήμερα 09-05-2019 ημέρα της εβδομάδας Πέμπτη και ώρα 12.30 μ.μ., η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λαρισαίων, συνήλθε σε συνεδρίαση ύστερα από τη με αρ. πρωτ. 20633/03-05-2019 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου αυτής κ. Αθανασίου Αδαμόπουλου, που ορίστηκε με τη με αριθμ. 362/25-01-2019 απόφαση του Δημάρχου Λάρισας, παρευρεθέντων από τα μέλη οι κ. 1) Αθανάσιος Αδαμόπουλος ως Πρόεδρος, 2) Αναστασίου Μιχαήλ 3) Καλτσάς Νικόλαος, 4) Νταής Παναγιώτης, 5) Βλησαρούλης Αθανάσιος και 6) Τσιλιμίγκας Χρήστος.

Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λαρισαίων, αφού συζήτησε εκτός ημερήσιας διάταξης (πριν τη συζήτηση των θεμάτων της ημερήσιας διάταξης), μετά από ομόφωνη απόφαση ένταξης λόγω του κατεπείγοντος λήψης απόφασης, σχετικά με το θέμα: **Άσκηση ή μη τριτανakoπής κατά της με αριθμό 400/2018 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Λάρισας** και αφού έλαβε υπόψη:

1. Το άρθρο 72 του Ν. 3852/10.
2. Τη με αριθμ. πρωτ. 21022/06-05-2019 Γνωμοδότηση του Τμήματος Νομικής Υποστήριξης, η οποία έχει ως εξής:

Τριανταεννέα πρόσωπα – απασχολούμενοι ως σχολικοί φύλακες υπέβαλαν προς το ΙΚΑ Λάρισας δηλώσεις απασχόλησης-καταγγελίες, με τις οποίες ζήτησαν την ασφαλιστική τους τακτοποίηση για τα αναφερόμενα σε αυτές χρονικά διαστήματα, κατά τα οποία, απασχολήθηκαν, στα πλαίσια προγράμματος απόκτησης εργασιακής εμπειρίας- μαθητείας, ως σχολικοί φύλακες στο Δήμο Λαρισαίων. Οι καταγγελίες αυτές απορρίφθηκαν με αποφάσεις του Διευθυντή του Περιφερειακού Υποκαταστήματος του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ Λάρισας, με την αιτιολογία ότι οι καταγγέλλοντες, κατά το χρονικό διάστημα από 5/2/2001 έως 1/10/2006 συμμετείχαν ως άνεργοι σε πρόγραμμα απόκτησης εργασιακής εμπειρίας με τη σύμπραξη του ΟΑΕΔ, ως σχολικοί φύλακες, δεν παρείχαν εξαρτημένη εργασία και, συνεπώς, δεν υπάγονται στην πλήρη ασφάλιση του Ι.Κ.Α. Κατά των αποφάσεων αυτών οι καταγγέλλοντες άσκησαν αντίστοιχες ενστάσεις, οι οποίες απορρίφθηκαν, με την ίδια αιτιολογία, με αποφάσεις της Τ.Δ.Ε. του ως άνω Υποκαταστήματος του ΙΚΑ. Κατά των αποφάσεων αυτών οι καταγγέλλοντες άσκησαν τη με χρονολογία κατάθεσης 1/12/2009 προσφυγή, με την οποία ζήτησαν την ακύρωσή τους, προβάλλοντας ότι από 5/2/2001 έως 1/10/2006 απασχολούνταν στο Δήμο Λαρισαίων με σχέση εξαρτημένης εργασίας. Στην ως άνω δίκη στην οποία δεν κλήθηκε να παραστεί ο Δήμος Λαρισαίων, ούτε κοινοποιήθηκε στον Δήμο Λαρισαίων η ένδικη προσφυγή, το ΙΚΑ Λάρισας υποστήριξε ότι ορθώς δεν ασφαλίστηκαν οι καταγγέλλοντες πλήρως, αλλά μόνο για τον κλάδο παροχών ασθενοείας σε είδος και κατά του κινδύνου ατυχήματος, διότι συμμετείχαν, ως άνεργοι, στο πρόγραμμα για τη φύλαξη σχολικών κτιρίων και δεν παρείχαν εξαρτημένη εργασία, ώστε να υπάγονται στην πλήρη ασφάλιση του Ιδρύματος. Επί της ως άνω προσφυγής εξεδόθη η υπ' αριθμ. 637/2013 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Λάρισας. Το πρωτοβάθμιο Δικαστήριο έκανε δεκτό ότι: οι εργαζόμενοι, οι οποίοι απασχολούνται με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου στο Δημόσιο Τομέα, είτε υπό το καθεστώς συμβάσεων ορισμένου ή αορίστου χρόνου, είτε υπό καθεστώς του άρθρου 20 παρ. 15 του ν. 2639/1998 (προγράμματα απόκτησης εργασιακής εμπειρίας ανέργων), υπάγονται στην πλήρη ασφάλιση του Ι.Κ.Α., και αναγνώρισε ότι όλοι οι εφεσίβλητοι απασχολήθηκαν στο Δήμο

Λαρισαίων με σχέση εξαρτημένης εργασίας, υπαγόμενη στην πλήρη ασφάλιση του εκκαλούντος Ιδρύματος κατά το χρονικό διάστημα από 5/2/2001 έως 1/10/2006, πλην των δευτέρας, εικοστού πέμπτου, τριακοστής δευτέρας και τριακοστού τρίτου, οι οποίοι απασχολήθηκαν (ομοίως με την ίδια σχέση) από 21/2/2001 έως 1/10/2006, της ενδέκατης από 6/3/2001 έως 1/10/2006, της δέκατης ένατης από 13/4/2001 έως 1/10/2006, της τριακοστής τέταρτης από 23/4/2001 έως 1/10/2006, και της τριακοστής ένατης από 13/3/2001 έως 1/10/2006, ακυρώνοντας τις σχετικές αποφάσεις της ΤΔΕ.

Κατά της ως άνω απόφασης, η οποία ουδέποτε κοινοποιήθηκε στο Δήμο Λαρισαίων, ούτε έλαβε με οποιαδήποτε άλλο τρόπο γνώση, ο ΕΦΚΑ άσκησε έφεση, η οποία ομοίως δεν κοινοποιήθηκε στο Δήμο Λαρισαίων. Επ'αυτής εξεδόθη η υπ'αριθμ 400/2018 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Λάρισας με την οποία κρίθηκε ότι οι καταγγέλοντες απασχολήθηκαν στον Δήμο Λαρισαίων ως σχολικοί φύλακες με σχέση εξαρτημένης εργασίας, υπαγόμενοι στην πλήρη ασφάλιση του Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ., κατά το διάστημα από την έναρξη ισχύος του δεύτερου για κάθε έναν από αυτούς «συμφωνητικού συνεργασίας για την απόκτηση εργασιακής εμπειρίας στα πλαίσια του προγράμματος απόκτησης εργασιακής εμπειρίας ανέργων στη φύλαξη σχολικών κτιρίων» έως 1-10-2006, κάνοντας εν μέρει δεκτή την έφεση του ΙΚΑ Λάρισας, ως προς το χρονικό σημείο έναρξης της υποχρεωτικής ασφάλισης στο ΙΚΑ Λάρισας.

Επειδή, στο άρθρο 106 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν. 2717/1999, ΦΕΚ τ. Α' 99) ορίζεται ότι: «1. Τρίτος, ο οποίος βλάπτεται από απόφαση που εκδόθηκε σε δίκη μεταξύ άλλων, και ο οποίος δεν είχε ασκήσει παρέμβαση, μπορεί, εφόσον συντρέχει το έννομο συμφέρον που θα δικαιολογούσε την παρέμβασή του στη δίκη αυτήν, να ανακόψει την απόφαση. 2. Στερείται το δικαίωμα να ασκήσει τριτανακοπή ο τρίτος στον οποίο κοινοποιήθηκε, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην § 1 του άρθρου 114, το εισαγωγικό της δίκης δικόγραφο, με γνωστοποίηση της σχετικής δικασίμου. 3. Η τριτανακοπή στρέφεται κατά όλων των διαδίκων ανάμεσα στους οποίους εκδόθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση», στο άρθρο 107 ότι: «1. Η τριτανακοπή ασκείται μέσα σε προθεσμία εξήντα (60) ημερών, που αρχίζει είτε από την κοινοποίηση είτε από την πλήρη γνώση της προσβαλλόμενης απόφασης. 2. Σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να ασκηθεί τριτανακοπή όταν έχουν περάσει τρία (3) χρόνια από τη δημοσίευση της απόφασης», στο άρθρο 108 ότι: «Όσα ορίζονται στο άρθρο 91 εφαρμόζονται αναλόγως και στην περίπτωση της τριτανακοπής» και τέλος, στο άρθρο 91 ότι: «Αν ο λόγος της ανακοπής κριθεί βάσιμος, το δικαστήριο εξαφανίζει την απόφαση και προχωρεί στην εκδίκαση της διαφοράς».

Από τις διατάξεις αυτές συνάγεται ότι η νομιμοποίηση για την άσκηση τριτανακοπής από την άποψη εννόμου συμφέροντος συνάπτεται στενώς με το δικαίωμα για παρέμβαση, υπό την έννοια ότι κατά αποφάσεως, που εκδόθηκε σε δίκη μεταξύ άλλων προσώπων, δικαιούται να ασκήσει τριτανακοπή ο τρίτος, ο οποίος εδικαιούτο να παρέμβει στη δίκη αυτή, ως υφιστάμενος άμεση βλάβη στα έννομα συμφέροντά του. Επειδή ο Δήμος Λαρισαίων από την ανακοπτόμενη απόφαση υφίσταται άμεση οικονομική βλάβη, διότι δυνάμει της ανωτέρω απόφασης είναι υποχρεωμένος να καταβάλλει προς το ΙΚΑ Λάρισας το ποσό της εργοδοτικής εισφοράς που αντιστοιχεί στην ασφάλιση της απασχόλησης των καταγγελλόντων για χρονικό διάστημα άνω των τεσσάρων ετών, έχει προφανές έννομο συμφέρον για ακύρωση της ανακοπτόμενης απόφασης.

Στις 21.03.2019 διαβιβάστηκε στον Δήμο Λαρισαίων η υπ'αριθμ. 400/2018 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Λάρισας η οποία έχει άμεσες οικονομικές επιπτώσεις στο Δήμο Λαρισαίων

Κατά την άποψή μας, υφίστανται βάσιμοι λόγοι που πλήττουν εν προκειμένω το κύρος απόφασης του διοικητικού εφετείου και μπορούν να προβληθούν με τριτανακοπή.

Η ανακοπτόμενη απόφαση ουδόλως έλαβε υπόψη της το γεγονός ότι με διοικητική διαδικασία την οποία αποδέχθηκαν οι ίδιοι οι καταγγέλοντες κρίθηκε ότι μόνο για το μετά το χρόνο ισχύος του πδ 164/2004 και δη από 01.10.2006 και εφεξής ιδρύεται σχέση εργασίας αορίστου χρόνου των καταγγελλόντων με το Δήμο Λαρισαίων στον όποιο υπάγονταν. Σύμφωνα δηλαδή με την αληθή έννοια του αρ. 11 του πδ 164/2004 κατά το οποίο *Διαδοχικές συμβάσεις κατά την § 1 του άρθρου 5 του παρόντος διατάγματος, οι οποίες έχουν συναφθεί πριν την έναρξη ισχύος του παρόντος*

και είναι ενεργείς έως την έναρξη ισχύος αυτού, συνιστούν εφεξής σύμβαση εργασίας αορίστου χρόνου εφ' όσον συντρέχουν αθροιστικά οι ακόλουθες προϋποθέσεις η κοινωνική ασφάλιση των προσώπων που κάλυπταν πάγιες και διαρκείς ανάγκες των φορέων του δημόσιου τομέα και υπήχθησαν στις διατάξεις του άρθρου 11 π.δ. 164/2004 πρέπει να καλύπτει μόνον το χρονικό διάστημα της απασχόλησής τους αυτής από την 19η.7.2004 και εξής.

Εξάλλου, η επιλογή του νομοθέτη να μην υπάγονται στην (πληρη) ασφάλιση του ΙΚΑ οι απασχολούμενοι σε προγράμματα εργασιακής εμπειρίας, ανεξαρτήτως μάλιστα του νομικού χαρακτηρισμού της ως άνω απασχόλησής τους, προκύπτει και από τη διάταξη του άρθρου 248 του ν. 4281/2014 σύμφωνα με την οποία «1. Το προσωπικό που, έως τη θέση σε ισχύ του ν. 4172/2013, υπηρετούσε σε θέσεις ειδικότητας Σχολικών Φυλάκων, δικαιούται να αναγνωρίσει ως συντάξιμο, κατόπιν εξαγοράς στο Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ. και στους οικείους φορείς επικουρικής ασφάλισης, το χρόνο απασχόλησης του σε προγράμματα εργασιακής εμπειρίας δυνάμει των διατάξεων της παρ. 15 του άρθρου 20 του ν. 2639/1998. ...».

Επειδή όλα τα ανωτέρω θα μπορούσαν να αποτελέσουν λόγους ανακοπής η ευδοκίμηση των οποίων είναι πιθανή.

Επειδή, λοιπόν, υφίστανται πιθανότητες ευδοκίμησης των ως άνω λόγων ανακοπής έχουμε τη γνώμη ότι πρέπει να ασκηθεί τριτανακοπή.

Ως εκ τούτου, καλείται η Οικονομική Επιτροπή, ως αρμόδια κατ' άρθρο 72 του ν. 3852/2010, να αποφασίσει την άσκηση ή μη του ενδίκου μέσου της Ανακοπής.

ΑΠΟΦΑΣΙΣΕ ΟΜΟΦΩΝΑ

Εγκρίνει την άσκηση τριτανακοπής κατά της με αριθμό 400/2018 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Λάρισας, για τους λόγους που αναφέρονται παραπάνω.

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

ΑΔΑΜΟΠΟΥΛΟΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΥΜΙΧΑΗΛ

ΚΑΛΤΣΑΣ ΝΙΚΟΛΑΟΣ

ΝΤΑΗΣ ΠΑΝΑΓΙΩΤΗΣ

ΒΛΗΣΑΡΟΥΛΗΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ

ΤΣΙΛΙΜΙΓΚΑΣ ΧΡΗΣΤΟΣ

ΔΗΜΟΣ ΛΑΡΙΣΣΑΣ
MUNICIPALITY OF LARISSA