

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

1. Ερωτήσεις επί Συντάξης οι Ιδιωτικοί Π.Ε.Α.
Διευκρινισί v2 η φράση και v2
προσλαμβάνεται v2 v2 v2
v2 v2 v2

Αριθμός Γνωμοδότησεως 545/1998

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Β' ΤΜΗΜΑ ΔΙΑΚΟΠΩΝ

Συνεδρίαση της 2-9-1998

Σύνθεση:

Πρόεδρος : Δημήτριος Διαμαντόπουλος, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

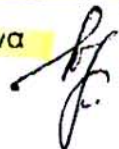
Νομικοί Σύμβουλοι : Χρίστος Παπαχρίστου, Θεμιστοκλής Αμπλιανίτης, Χριστόδουλος Φραγκούλης, Κωνσταντίνος Ντούσης, Ευστράτιος Βολάνης, Γρηγόριος Κρόμπας, Εμμανουήλ Λουδάρος, Γεώργιος Κατρίνης, Ευάγγελος Τριτάς, Σπυρίδων Δελλαπόρτας, Γεώργιος Γαβαλάς, Σωτήριος Παπαγεωργακόπουλος, Δημήτριος Αναστασόπουλος.

Πάρεδροι : Κωνσταντίνος Καποτάς, Μιχαήλ Απέσσος, Χρυσάρα Αυγερινού, Φ. Ιατρέλλης, Σπ. Παπαγιαννόπουλος, Παύλ. Παναγιωτουνάκος, Κωνσταντίνος Χαραλαμπίδης, Αφροδίτη Κουτούκη, Αλέξανδρος Ροϊλός.

Εισηγητής: Αλέξανδρος Ροϊλός, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αρίθμ. ερωτήματος : Δ5/5962/20-7-1998 Υπουργείου Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων, Δ-νση Ιδιωτικής Εκπαίδευσης - Τμήμα Αθμιας Εκπαίδευσης.

Περίληψη ερωτήματος: Εάν δύνανται οι ιδιωτικοί εκπαιδευτικοί που προσλαμβάνονται με διετή σύμβαση εργασίας από ιδιωτικό σχολείο να



παραιτούνται κατά τη λήξη του πρώτου διδακτικού έτους και εξακολουθήση και να επαναπροσλαμβάνονται με νέα διετή σύμβαση εργασίας.

Επί του ως άνω τεθέντος ερωτήματος το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους, εγνωσμένης ομοφώνως ως ακολούθως :

1 Α. Στη διάταξη του άρθρου 29 παρ. 1 του ν. 382/1977 ορίζεται ότι «Το διδακτικό προσωπικό των ιδιωτικών σχολείων επιλέγεται υπό των ιδιοκτητών αυτών, εκ των εγγεγραμμένων εις τους πίνακες της επετηρίδος ιδιωτικών εκπαιδευτικών, ως και εξ υπαλλήλων του δημοσίου ή νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και διορίζεται υπό του οικείου Επιθεωρητού, κατόπιν προτάσεως του ιδιοκτήτη του σχολείου. Ο ιδιοκτήτης κατά την επιλογήν, δεν δεσμεύεται εκ της σειράς εγγραφής εις τον πίνακα»

Στη διάταξη του άρθρου 30 παρ. 3 του ανωτέρω νόμου ορίζεται ότι «Οι εγγεγραμμένοι εις τον πίνακα Β προσλαμβάνονται επί συμβάσει διετούς διάρκειας. Κατόπιν διάρκειαν του πρώτου έτους υπηρεσίας ή άμα τη λήξει της διετίας δύναται ο ιδιοκτήτης να καταγγείλη την σύμβασιν, καταβαλλομένης αποζημιώσεως δύο μηνών εις τον εκπαιδευτικόν. Παρερχομένης της διετίας και εφ' όσον δεν καταγγελθεί υπό του ιδιοκτήτου ή καταρριθείσα σύμβασις, ανανεούται αυτή αυτοδικαίως δια τέσσαρα εσέτι έτη. Μειά την λήξιν της εξαετίας, εφαρμόζονται τα υπό της τελευταίας περιόδου της παρ.2 του παρόντος άρθρου προβλεπόμενα, δια τους εγγεγραμμένους εις τον πίνακα Α της επετηρίδος»

Η τελευταία περίοδος της παρ. 2 προβλέπει ότι «Μειά την λήξιν της συμβάσεως η σχέσις εργασίας μετατρέπεται εις αορίστου χρόνου τοιαύτην, μετά πρότασιν του ιδιοκτήτου του σχολείου»

Από τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτουν τα ακόλουθα:

α. Ο ιδιοκτήτης του ιδιωτικού σχολείου επιλέγει το διδακτικό προσωπικό από τους εγγεγραμμένους στην επετηρίδα ιδιωτικών εκπαιδευτικών και στην συνέχεια προτείνει τον διορισμό τους στον αρμόδιο προστάμενο Δ/σης Εκπαίδευσης. Τον διορισμό πραγματοποιεί ο προϊστάμενος Δ/σης Εκπαίδευσης Υπ. Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων.

β. Οι ιδιωτικοί εκπαιδευτικοί της κατηγορίας Β' προσλαμβάνονται με σύμβαση διετούς διάρκειας, η οποία, αν δεν καταγγελθεί από τον ιδιοκτήτη

του ιδιωτικού εκπαιδευτηρίου μετά τη λήξη της, ανανεώνεται για τέσσερα έτη και στην συνέχεια μετατρέπεται σε σύμβαση αορίστου χρόνου.

Β. Κατά το άρθρο 669 παρ. 1 ΑΚ « Η σύμβαση εργασίας παύει αυτοδικαίως, όταν λήξει ο χρόνος για τον οποίο συνολογήθηκε»

Εν συνεχεία στο άρθρο 672 του ΑΚ ορίζεται ότι « καθεμία από τα μέρη έχει δικαίωμα σε κάθε περίπτωση να καταγγείλει οπότε δήποτε τη σύμβαση για σπουδαίο λόγο, χωρίς να τηρήσει προθεσμία. Το δικαίωμα αυτό δεν μπορεί να αποκλειστεί με συμφωνία».

Τέλος σύμφωνα με το άρθρο 349 παρ. 1 ΑΚ « Ο βιανειστής γίνεται υπερήμερος αν δεν αποδέχεται την παροχή που του προσφέρεται.»

Από το συνδυασμό των διατάξεων αυτών του ΑΚ - που εφαρμόζονται για όσα θέματα δεν προβλέπεται ειδική ρύθμιση υπό του ν. 682/1977 - προκύπτει ότι οι συμβάσεις ορισμένου χρόνου δύνανται να λυθούν με τρεις τρόπους : 1. μάλλον περάσει η διάρκεια ισχύος της αυτοδικαίως, χωρίς να υπάρχει ανάγκη καταγγελίας, ή άλλης δήλωσης ή ενέργειας εκ μέρους των συμβαλλομένων (βλ. ΑΠ 373/66, ΕΕΔ 23.982), 2. καταξίρειται με καταγγελία (του εργοδότη ή του μισθωτή) όταν συντρέχει σπουδαίος λόγος (βλ. Α. Καρακατσάνης Εργ. Δίκαιο Α', Αθήνα σελ 27) επ) (3. με έγκτο καταγγελία στην περίπτωση που δεν συντρέχει σπουδαίος λόγος οπότε ο καταγγείας περιέρχεται σε υπερημερία , βλ. ΑΠ 203/64, ΔΕΝ 20.397).

Ι. Από το σύνολο των προπαρατεθειμένων διατάξεων προκύπτουν τα ακόλουθα :

α. Ο ιδιοκτήτης του ιδιωτικού σχολείου επιλέγει το διδακτικό προσωπικό, πλην όμως τον διορισμό πραγματοποιεί δικλ. όργανο, δηλ. ο προϊστάμενος της Δ- νσης Εκπαίδευσης του ΥΠ.Ε.Π.Θ

β. Στην περίπτωση παραίτησης ιδιωτικού εκπαιδευτικού κατόπιν της λήξεως του διδακτικού έτους, ο προϊστάμενος της Δ/σης Εκπαίδευσης του Υπ. Εθν. Παιδείας και Θρησκευμάτων δεν έχει καμία αποκώως αρμοδιότητα και η παραίτηση γίνεται δεκτή (ή όχι) αποκλειστικά από τον ιδιοκτήτη του εκπαιδευτηρίου (ομοίως και η ΑΠ 69/1989).

γ. Η σύμβαση εργασίας ορισμένου χρόνου δύναται να λυθεί πριν τη λήξη της μονομερώς για σπουδαίο λόγο ή με κοινή συμφωνία χωρίς σπουδαίο λόγο , βάσει της γενικής αρχής της ελευθερίας των συμβάσεων, η οποία ισχύει

και κατά την ερμηνεία των ως άνω ειδικών διατάξεων επί των συμβάσεων της κατηγορίας αυτής Διευκρινίζονται.

Εάν όμως διαπιστώνεται από το αρμόδιο όργανο της Διοικήσεως κατά την άσκηση του ελέγχου νομιμότητας ή της καθ' οιονδήποτε στάδιον ασκήσεως της αρμοδιότητός του επί του θέματος της κατά τα ανωτέρω «παραίτησεως» ή καταγγελίας της εργασιακής σχέσεως εκπαιδευτικού, ότι η κατ' εξακολούθησιν «παραίτηση» των ιδ. εκπαιδευτικών και ως εκ τούτου λύση της συμβάσεως εργασίας ορισμένου χρόνου έως της διετίας και η εν συνεχεία επαναπρόσληψη των ιδίων εκπαιδευτικών στο ίδιο σχολείο με νέα διετή σύμβαση εργασίας γίνεται με πρόθεση των συμβαλλομένων καταστρατηγήσεως των σχετικών διατάξεων της κείμενης νομοθεσίας, δια της κατ' εξακολούθησιν προώρου λύσεως αυτής μετά την πάροδο ενός έτους, με συνέπεια να εγκλιχωρεί και καταχρηστική άσκηση των εκατέρωθεν δικαιωμάτων και δημιουργία εντεύθεν ακυροτήτων, δύναται να αρνηθεί την άμεσον ή έμμεσον αποδοχήν ή νομιμοποίησιν των ανωτέρω ενεργειών.

Επομένως βάσει του πραγματικού που ετέθη και έσα των αιτήσεων παραίτησεως των ιδ. εκπαιδευτικών, με διατυπώμενη σ' αυτές λόγο παραίτησεως τη λήξη της συμβάσεως εργασίας ορισμένου χρόνου, γεγονός βέβαια, που δεν ανταποκρίνεται στην πραγματικότητα κατά την άποψη της υπηρεσίας, καθόσον αυτές λήγουν το Σεπτέμβριο του 1999, προσήκει η άμεσως προηγούμενη απάντηση.

ΕΘΕΩΡΗΣΗ

Αθήνα, 21 Σεπτ. 1998

Ο Πρόεδρος του
Β' Τμήματος Διακοπών Ν.Σ.Κ.

Δημήτριος Διαμαντόπουλος
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής

Αλέξ. Βασιλάς

Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.