

Αριθμός ..... 157/2011

**ΤΟ ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟ ΦΛΩΡΙΝΑΣ**

(Ειδική Διαδικασία Εργατικών Διαφορών)

**ΣΥΓΚΡΟΤΗΘΗΚΕ** από την Πρωτοδική Παναγιώτα Κολάρη, που ορίσθηκε από την Πρόεδρο Πρωτοδικών, και από το Γραμματέα Κωνσταντίνο Καραγεώργη.

**ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΕ** δημόσια στο ακροατήριό του στις 02 Ιουνίου 2011, για να δικάσει την αγωγή με αριθμό κατάθεσης 53/16-10-2009 και την παρεμπιπτόουσα αγωγή με αριθμό κατάθεσης 23/24-03-2011 με αντικείμενο εργατική διαφορά.

**ΕΝΑΓΩΝ – ΠΑΡΕΜΠΙΠΤΟΝΤΩΣ ΕΝΑΓΩΝ:**

κάτοικος Δ.Δ. Ξινού Νερού του Δήμου Αμυνταίου του Ν. Φλώρινας, που παραστάθηκε μετά των πληρεξουσίων δικηγόρων του Κωνσταντίνου Ραρρή (ΔΣΦ) και Βασιλείου Νικολετάκη (ΔΣΑ).

**ΕΝΑΓΟΜΕΝΗ – ΠΑΡΕΜΠΙΠΤΟΝΤΩΣ ΕΝΑΓΟΜΕΝΗ:** Η ανώνυμη επιχείρηση με την επωνυμία Αγροτική Βιομηχανική Μακεδονίας Α.Ε., που εδρεύει στη ΒΙΠΕ Φλώρινας και εκπροσωπείται νόμιμα, που παραστάθηκε δια του πληρεξουσίου δικηγόρου της Αριστείδη Μήτκα.

**ΚΑΤΑ ΤΗ ΣΥΖΗΤΗΣΗ** των υποθέσεων, οι οποίες προσδιορίσθηκαν για την αναφερόμενη στην αρχή της παρούσας δικάσιμο και εγγράφηκαν στο πινάκιο με αριθμούς 8 και 24, οι πληρεξούσιοι δικηγόροι των διαδίκων ζήτησαν να γίνουν δεκτά όσα αναφέρονται στα πρακτικά και τις έγγραφες προτάσεις τους.

**ΑΦΟΥ ΜΕΛΕΤΗΣΕ ΤΗ ΔΙΚΟΓΡΑΦΙΑ**

**ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ**

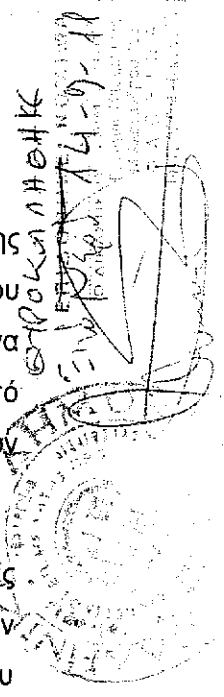
Η με αριθμό κατάθεσης 53/2009 κύρια αγωγή και η με αριθμό κατάθεσης 23/2011 παρεμπιπτόουσα αγωγή, που εκκρεμούν ενώπιον αυτού του Δικαστηρίου μεταξύ των ίδιων διαδίκων και υπάγονται στην ίδια ειδική διαδικασία, πρέπει να συνεκδικασθούν λόγω της μεταξύ τους συνάφειας και διότι με τον τρόπο αυτό διευκολύνεται και επιταχύνεται η διεξαγωγή της δίκης και επέρχεται μείωση των εξόδων (αρ. 246 και 285 εδ. α' ΚΠολΔ).

Με το νόμο 2643/1998 ρυθμίζεται η προστασία των προσώπων με κάποιες ιδιότητες, όπως οι πολεμιστές, οι αγωνιστές εθνικής αντίστασης, και θυμάτων πολέμου, μειονεκτούντων ατόμων, πολυτέκνων κ.λ.π. και τα πρόσωπα που




*[Handwritten signature]*

*[Handwritten notes and signatures]*



προστατεύονται από τις διατάξεις αυτές, εκτός αυτών που εξαιρούνται με τις ίδιες διατάξεις, είναι: α) οι πολύτεκνοι γονείς με τέσσερα τέκνα και άνω, ένα από τα τέκνα πολύτεκνης οικογένειας και ο επιζών ή ο άγαμος γονέας τριών ανηλίκων, β) τα άτομα με ποσοστό αναπηρίας 50% τουλάχιστον, που έχουν περιορισμένες δυνατότητες για επαγγελματική απασχόληση εξαιτίας οποιασδήποτε χρόνιας σωματικής ή πνευματικής ή ψυχικής πάθησης ή βλάβης (άτομα με ειδικές ανάγκες) εφόσον είναι γραμμένα στα μητρώα ανέργων αναπήρων του Ο.Α.Ε.Δ. Επίσης προστατεύονται όσοι έχουν τέκνο ή αδελφό ή σύζυγο με ποσοστό αναπηρίας 67% και άνω εξαιτίας βαρέων ψυχικών και σωματικών προβλημάτων, γ) όσοι έλαβαν μέρος στην Εθνική Αντίσταση κατά την έννοια του νόμου 1285/1982 (ΦΕΚ 115Α) και τα τέκνα τους και δ) οι ανάπηροι και οι τραυματίες πολέμου ή πολεμικών γεγονότων, όσοι κατέστησαν ανίκανοι από τις κακουχίες της στράτευσης, εφόσον υπηρέτησαν με οποιαδήποτε ιδιότητα στις Ένοπλες Δυνάμεις ή στα Σώματα Ασφαλείας και τα τέκνα τους, οι ανάπηροι και τα θύματα πολέμου αμάχου πληθυσμού και τα τέκνα τους, οι ανάπηροι ειρηνικής περιόδου και τα τέκνα τους. Επίσης προστατεύονται τα τέκνα και ο επιζών σύζυγος των προσώπων που φονεύθηκαν ή εξαφανίστηκαν στα πολεμικά γεγονότα της Κύπρου των ετών 1964, 1967 και 1974. Η προστασία που παρέχει ο νόμος στα πρόσωπα αυτά συνίσταται στην υποχρεωτική τοποθέτησή τους σε θέσεις εργασίας σε όλες τις επιχειρήσεις ή εκμεταλλεύσεις του ιδιωτικού τομέα, ελληνικές ή ξένες, που λειτουργούν στην Ελλάδα με οποιαδήποτε μορφή και απασχολούν προσωπικό άνω των 50 ατόμων, χωρίς να συνυπολογίζονται στον αριθμό των απασχολούμενων οι προσληφθέντες για σύντομο χρονικό διάστημα, σε ποσοστό 8% επί του συνόλου του προσωπικού της επιχείρησης ή της εκμεταλλεύσεως (άρθρο 2 του Νόμου 2643/1998), εξαιρούνται από την υποχρέωση αυτή οι επιχειρήσεις ή εκμεταλλεύσεις ή φορείς οι οποίοι εμφανίζουν στους ισολογισμούς τους αρνητικό αποτέλεσμα (ζημία) στις δύο αμέσως προηγούμενες από το έτος πρόσληψης χρήσεις. Η τοποθέτηση των προστατευομένων προσώπων στις υπόχρεες επιχειρήσεις ή εκμεταλλεύσεις γίνεται από ειδικές 5μελείς Πρωτοβάθμιες επιτροπές, που εδρεύουν στην έδρα κάθε περιφέρειας του Ο.Α.Ε.Δ. και διορίζονται με απόφαση του Υπουργού Εργασίας, κατά της απόφασης των οποίων προβλέπεται δικαίωμα προσφυγής ενώπιον δευτεροβάθμιας Επιτροπής που εδρεύει στο Υπουργείο Εργασίας (άρθρο 10 του Νόμου 2643/ 1998), εντός αποκλειστικής προθεσμίας 30 ημερών από της κοινοποίησεως της σχετικής αποφάσεως. Ο εργοδότης πρέπει να απασχολήσει τον αναγκαστικώς τοποθετηθέντα μόνο με την προσδιορισμένη στην απόφαση διορισμού ιδιότητα και οφείλει να τον εντάξει στην επιχείρησή του, προσδιορίζοντας την συγκεκριμένη εργασιακή του θέση κατά δίκαιη κρίση, με βάση τις ικανότητες, τις γνώσεις και τα λοιπά προσόντα του (ΑΠ 1395/1982 ΕΕΔ 42 σελ. 320). Η άσκηση της



Η προσφυγή δεν αναστέλλει την υποχρέωση της υπόχρεης επιχείρησης για την αποδοχή των υπηρεσιών του αναγκαστικά τοποθετηθέντος, τις οποίες εάν αποκρούσει για την αιτία αυτή, καθίσταται υπερήμερη εργοδότη (πρβλ. ΑΠ 434/2004 ΕΕΔ 63 σελ. 1414, ΕΑ 6024/2005 Αρμ 2006, 1966). Από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 1, 2, 5 παρ. 1, 3 του ως άνω νόμου, συνάγεται ότι μεταξύ του εργοδότη, που υπόκειται στην υποχρέωση πρόσληψης και μισθωτού που προστατεύεται και τοποθετείται σ' αυτόν, συνάπτεται σύμβαση παροχής εξαρτημένης εργασίας, αναγκαστική για τον ανωτέρω εργοδότη τη δικαιπρακτική βούληση του οποίου αναπληρώνει η απόφαση της επιτροπής του παραπάνω άρθρου 9, η δε εν λόγω σύμβαση εργασίας τελειούται με την εμφάνιση για την ανάληψη εργασίας του τοποθετούμενου μισθωτού. Συνεπώς, εάν ο εργοδότης αποκρούσει την παροχή εργασίας του, περιέρχεται σε υπερημερία και οφείλει, κατά τη διάταξη του άρθρου 656 ΑΚ, μισθούς υπερημερίας. Ο τοποθετούμενος εξομοιώνεται πλήρως, ανάλογα με τα προσόντα του, με το υπόλοιπο προσωπικό, ως προς τους όρους εργασίας, την αμοιβή, τις προαγωγές και γενικά τις συνθήκες εργασίας με την επιφύλαξη των ειδικών διατάξεων του άρθρου 11 για τη λύση της σχέσης εργασίας (ΑΠ 434/2004 ΕΕργΔ 2004, 1414, ΑΠ 225/1998 ΕΛΔ 1998, 1577, ΕφΠατρ 735/2006 ΑχΝομ 2007, 536). Η άρνηση του εργοδότη να απασχολήσει τον εργαζόμενο στην υπηρεσία του σε περίπτωση που ο νόμος επιβάλλει υποχρεωτικώς γι' αυτόν την απασχόληση, συνιστά παράνομη προσβολή της προσωπικότητας του εργαζομένου, ιδιαίτερα από την άποψη της υπόληψης και επαγγελματικής του επάρκειας και, κατά συνέπεια, δικαιούται την προστασία των άρθρων 57 και 59 ΑΚ, η οποία εκτός των άλλων περιλαμβάνει και την αξίωση προς ικανοποίηση της ηθικής του βλάβης με την καταβολή χρηματικού ποσού (ΕΑ 2191/2001 ΕΛΔ 2002, 213, ΕΑ 3441/1998 ΑρχΝ 2002, 461, ΕΑ 10081/1996 ΕΛΔ 1997, 1899, ΕφΘεσ 2146/1991 ΕΕΔ 52. 118, ΕΑ 3667/1987 ΝοΒ 27. 578). Κατά το άρθρο 946 παρ. 1 ΚΠολΔ, αν ο οφειλέτης δεν εκπληρώσει την υποχρέωσή του να επιχειρήσει πράξη που δεν μπορεί να γίνει από τρίτο πρόσωπο και η επιχείρησή της εξαρτάται αποκλειστικά από τη βούληση του οφειλέτη, το Δικαστήριο τον καταδικάζει να εκτελέσει την πράξη και στην περίπτωση που δεν την εκτελέσει τον καταδικάζει αυτεπαγγέλτως σε χρηματική ποινή έως 5.900 ευρώ υπέρ του δανειστή και σε προσωπική κράτηση έως ένα έτος. Τέτοια υποχρέωση για επιχείρηση πράξης που δεν μπορεί να γίνει από τρίτο πρόσωπο και η επιχείρησή της εξαρτάται αποκλειστικά από τη βούληση του οφειλέτη καθιερώνεται και από τις προστατευτικές διατάξεις του Ν. 2643/1998, σε περίπτωση υπερημερίας του εργοδότη ως προς την αποδοχή των προσφερόμενων από τον εργαζόμενο υπηρεσιών (ΕΑ 513/2003 ΑρχΝ 2003, 659, ΕφΘεσ 2146/1991 ΕΕργΔ 1993, 118).

Στην προκειμένη περίπτωση με την υπό κρίση αγωγή ο ενάγων εκθέτει ότι, ως πολύτεκνος και πρόσωπο προστατευόμενο από το Ν. 2643/1998, με την υπ' αριθ. 17/11-06-2004 απόφαση της Επιτροπής του άρθρου 9 του Ν. 2643/1998, που κοινοποιήθηκε τόσο στον ίδιο όσο και στην εναγομένη στις 16-06-2004, τοποθετήθηκε αναγκαστικά στην επιχείρηση της τελευταίας, που ασχολείται με την παροχή τραπεζικών εργασιών, ως υπάλληλος με σύμβαση εξαρτημένης εργασίας αορίστου χρόνου. Ότι, μολονότι εμφανίστηκε εμπρόθεσμα (εντός μηνός) στις 29-06-2004 στα γραφεία της στη Φλώρινα προς ανάληψη εργασίας, η εναγομένη αρνήθηκε να αποδεχθεί τις πραγματικές και προσηκόντως προσφερόμενες υπηρεσίες του, με αποτέλεσμα να καταστεί υπερήμερη ως προς την αποδοχή των υπηρεσιών του και να του οφείλει για το χρονικό διάστημα από 29-06-2004 μέχρι 30-09-2009 για μισθούς υπερημερίας τις νόμιμες μηνιαίες αποδοχές του, καθώς και τα επιδόματα εορτών και άδειας του ανωτέρω χρονικού διαστήματος. Με βάση τα παραπάνω ζητεί:

α) να υποχρεωθεί η εναγομένη να του καταβάλει για τις παραπάνω αιτίες το συνολικό ποσό των 100.032,292 ευρώ, ήτοι ποσό 71.829,95 ευρώ για μισθούς υπερημερίας νομιμοτόκως από την πρώτη του επόμενου μήνα που αφορούν, άλλως από την επίδοση της αγωγής μέχρι την εξόφληση, και ποσό 18.202,34 ευρώ για την άδεια, επίδομα αδείας, Δώρο Χριστουγέννων και Πάσχα, νομιμοτόκως από την επίδοση της αγωγής μέχρι την πλήρη εξόφληση. Επικουρικά, σε περίπτωση που η σύμβαση εργασίας κριθεί άκυρη, ζητεί την καταβολή του συνολικού ποσού των 100.032,292 ευρώ, με βάση τις διατάξεις περί αδικαιολόγητου πλουτισμού, εφόσον κατά τα ποσά αυτά η εναγομένη κατέστη πλουσιότερη σε βάρος της περιουσίας του χωρίς νόμιμη αιτία και τα οποία θα κατέβαλε σε άλλο μισθωτό με τις ίδιες συνθήκες και προϋποθέσεις με έγκυρη σύμβαση εργασίας. Επίσης, ζητεί να υποχρεωθεί η εναγομένη να του καταβάλει ως χρηματική ικανοποίηση λόγω ηθικής βλάβης, που υπέστη από την παράνομη συμπεριφορά της τελευταίας το ποσό των 10.000 ευρώ, νομιμοτόκως από την επίδοση της αγωγής μέχρι την πλήρη εξόφληση. Τέλος, ζητεί να κηρυχθεί η απόφαση που θα εκδοθεί προσωρινώς εκτελεστή και να καταδικασθεί η εναγομένη στα δικαστικά του έξοδα. Ακολούθως, με την υπό κρίση παρεμπιπτούσα αγωγή ο παρεμπιπτόντως ενάγων, εκθέτοντας το ίδιο ιστορικό, ζητεί για το μεταγενέστερο χρονικό διάστημα από 01-10-2009 μέχρι 31-05-2011 μισθούς υπερημερίας, επιδόματα εορτών και άδειας, και συγκεκριμένα ζητεί: α) να υποχρεωθεί η εναγομένη να του καταβάλει για τις παραπάνω αιτίες το συνολικό ποσό των 27.233,73 ευρώ, νομιμοτόκως από την ημέρα που κάθε επιμέρους αξίωση του κατέστη ληξιπρόθεσμη και απαιτητή, άλλως από την επίδοση της αγωγής μέχρι την πλήρη εξόφληση, και επικουρικώς ζητεί το παραπάνω ποσό με βάση τις διατάξεις περί αδικαιολόγητου πλουτισμού, και β) να υποχρεωθεί η εναγομένη να τον

εναγομένη. Επιπλέον, ενόψει της υπερημερίας της εναγομένης να αποδεχθεί τις υπηρεσίες του ενάγοντος και να απασχολήσει πραγματικά τον προστατευόμενο από το Ν. 2643/1998 που αναγκαστικά τοποθετήθηκε στην επιχείρησή της, θα πρέπει να υποχρεωθεί προς τούτο με την παρούσα απόφαση και ειδικότερα θα πρέπει να υποχρεωθεί να αποδέχεται τις υπηρεσίες του ενάγοντος σε θέση υπαλλήλου, όπως έχει τοποθετηθεί με την υπ' αριθ. 17/11-06-2004 απόφαση της Επιτροπής του ΟΑΕΔ με έδρα την Κοζάνη, δυνάμει του άρθρου 5 του Ν. 2643/1998, με την απειλή χρηματικής ποινής ύψους 300 ευρώ για κάθε ημέρα που θα αρνείται να συμμορφωθεί με το διατακτικό της απόφασης. Όμως η απόφαση ως προς την παραπάνω καταψηφιστική της διάταξη δεν πρέπει να κηρυχθεί προσωρινώς εκτελεστή, διότι δεν πιθανολογήθηκε ότι η καθυστέρηση στην εκτέλεση θα επιφέρει ανεπανόρθωτη βλάβη στον ενάγοντα. Τέλος, τα δικαστικά έξοδα θα πρέπει να κατανεμηθούν μεταξύ των διαδίκων ανάλογα με την έκταση της νίκης ή ήττας του καθενός (άρθρο 178 ΚΠολΔ), όπως ειδικότερα ορίζεται στο διατακτικό.

#### ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

**ΣΥΝΕΚΔΙΚΑΖΕΙ** τη με αριθμό κατάθεσης 53/2009 αγωγή και τη με αριθμό κατάθεσης 23/2011 παρεμπόπτουσα αγωγή αντιμωλία των διαδίκων.

**ΑΠΟΡΡΙΠΤΕΙ** την αγωγή.

**ΔΕΧΕΤΑΙ εν μέρει** την παρεμπόπτουσα αγωγή.

**ΥΠΟΧΡΕΩΝΕΙ** την εναγομένη να αποδέχεται τις υπηρεσίες του ενάγοντος σε θέση υπαλλήλου, όπως έχει τοποθετηθεί με την υπ' αριθ. 17/11-06-2004 απόφαση της Επιτροπής του ΟΑΕΔ με έδρα την Κοζάνη, δυνάμει του άρθρου 5 του Ν. 2643/1998, με την απειλή χρηματικής ποινής ύψους 300 ευρώ για κάθε ημέρα που θα αρνείται να συμμορφωθεί με το διατακτικό της παρούσας απόφασης.

**ΚΑΤΑΔΙΚΑΖΕΙ** την εναγομένη σε μέρος των δικαστικών εξόδων του ενάγοντος, τα οποία ορίζει σε τριακόσια (300) ευρώ.

**ΚΡΙΘΗΚΕ**, αποφασίσθηκε και δημοσιεύτηκε σε έκτακτη δημόσια συνεδρίαση στο ακροατήριό του στη Φλώρινα στις ..... 1. Αυγούστου ..... 2011.

Η ΔΙΚΑΣΤΗΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

