



ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

ΑΔΑ:

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΠΑΙΔΕΙΑΣ, ΔΙΑ ΒΙΟΥ ΜΑΘΗΣΗΣ
ΚΑΙ ΘΡΗΣΚΕΥΜΑΤΩΝΕΝΙΑΙΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΣ ΤΟΜΕΑΣ
ΕΥΡΩΠΑΪΚΩΝ ΠΟΡΩΝ

Αθήνα, 13 Ιανουαρίου 2012

ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ
Ε.Π. ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗ ΚΑΙ ΔΙΑ ΒΙΟΥ ΜΑΘΗΣΗ

Αρ. Πρ.: 318

Διεύθυνση: Πιπτακού 2-4 & Περιάνδρου,
Τ.Κ. 10558, ΑθήναΔιεύθυνση ιστοσελίδας: www.edulll.gr

Πληροφορίες: Μ. Δόκα, Φ. Τοπάλη

Τηλ.: 210-9250532, 9250544, 9250514

Φαξ: 210-9250565

e-mail: mdoka@epeaek.gr

ΘΕΜΑ: Επικαιροποιημένος Οδηγός για τον τρόπο σύναψης συμβάσεων έργου στο πλαίσιο συγχρηματοδοτούμενων έργων του Ε.Π. «Εκπαίδευση και Δια Βίου Μάθηση (Οδηγός Συμβάσεων Έργου σε Συγχρηματοδοτούμενα Έργα)

Σε συνέχεια του «Οδηγού Συμβάσεων Έργου σε Συγχρηματοδοτούμενα Έργα» που αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του Επιχειρησιακού Προγράμματος www.edulll.gr (καθώς επίσης και στην ιστοσελίδα του Προγράμματος «Διαύγεια», <http://et.diavgeia.gov.gr/f/minedu>), σας ενημερώνουμε για την έκδοση «Επικαιροποιημένου Οδηγού Συμβάσεων Έργου σε Συγχρηματοδοτούμενα Έργα», ο οποίος αντικαθιστά τον προηγούμενο και αναρτάται στην ιστοσελίδα του Επιχειρησιακού Προγράμματος www.edulll.gr (καθώς επίσης και στην ιστοσελίδα του Προγράμματος «Διαύγεια», <http://et.diavgeia.gov.gr/f/minedu>).

Διευκρινίζεται ότι οι απαντήσεις στα ζητήματα που τίθενται αποτυπώνουν τη νομική άποψη της Ειδικής Υπηρεσίας Διαχείρισης.

Η ΕΙΔΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ ΕΥΡΩΠΑΪΚΩΝ ΠΟΡΩΝ

ΙΦΙΓΕΝΕΙΑ ΟΡΦΑΝΟΥ

Ευρωπαϊκή Ένωση
Ευρωπαϊκό Κοινωνικό ΤαμείοΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΟ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ
ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗ ΚΑΙ ΔΙΑ ΒΙΟΥ ΜΑΘΗΣΗ
επένδυση στην κοινωνία της γνώσης
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΠΑΙΔΕΙΑΣ, ΔΙΑ ΒΙΟΥ ΜΑΘΗΣΗΣ ΚΑΙ ΘΡΗΣΚΕΥΜΑΤΩΝ
ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ
Με τη συγχρηματοδότηση της Ελλάδας και της Ευρωπαϊκής ΈνωσηςΕΣΠΑ
2007-2013
Πρόγραμμα για την ανάπτυξη
ΕΥΡΩΠΑΪΚΟ ΚΟΙΝΩΝΙΚΟ ΤΑΜΕΙΟ



ΕΝΙΑΙΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΣ ΤΟΜΕΑΣ ΕΥΡΩΠ.ΠΟΡΩΝ – ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ Ε.Π.
«Εκπαίδευση & Δια Βίου Μάθηση»
ΕΠΙΚΑΙΡΟΠΟΙΗΜΕΝΟΣ ΟΔΗΓΟΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΕΡΓΟΥ σε συγχρηματοδοτούμενα έργα

ΕΠΙΚΑΙΡΟΠΟΙΗΜΕΝΟΣ ΟΔΗΓΟΣ ΓΙΑ ΤΗ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΣΥΝΑΨΗΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΕΡΓΟΥ

για τους φορείς υλοποίησης συγχρηματοδοτούμενων έργων

(σύμφωνα με άρθρο 2 § 23 Ν 2621/1998, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει)

1) Ποιοι φορείς/δικαιούχοι εξαιρούνται από τη διαδικασία και τα κριτήρια επιλογής του άρθρου 6 Ν 2527/1997;

- α. Τα Α.Ε.Ι. (κατά την έννοια του άρθρου 1 § 1 Ν 4009/2011)
- β. Τα νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου για την αξιοποίηση και διαχείριση της περιουσίας και των κονδυλίων έρευνας των Α.Ε.Ι. (άρθρο 58 Ν 4009/2011)
- γ. Η Ακαδημία Αθηνών
- δ. Η «Αρχή διασφάλισης της Ποιότητας στην Ανώτατη Εκπαίδευση» (Άρθρο 35 § 1 Ν 3966/2011)
- ε. Ο Εθνικός Οργανισμός Πιστοποίησης Προσόντων (Ε.Ο.Π.Π.)
- στ. Το Ινστιτούτο Εκπαιδευτικής Πολιτικής.
- ζ. Τα ερευνητικά κέντρα και ινστιτούτα, συμπεριλαμβανομένων αυτών της Γενικής Γραμματείας Έρευνας και Τεχνολογίας (Γ.Γ.Ε.Τ.).
- η. Ο Ειδικός Λογαριασμός του Υπουργείου Εθνικής Παιδείας Δια Βίου Μάθησης και Θρησκευμάτων.
- θ. Το Ινστιτούτο Διαρκούς Εκπαίδευσης Ενηλίκων.
- ι. Το Ίδρυμα Κρατικών Υποτροφιών.
- ια. Το Εθνικό Ίδρυμα Νεότητας.
- ιβ. Το Ινστιτούτο Νεολαίας.
- ιγ. Το Εθνικό Κέντρο Επαγγελματικού Προσανατολισμού (Ε.Κ.Ε.Π.)
- ιδ. Το Ινστιτούτο Τεχνολογίας Υπολογιστών και Εκδόσεων – «Διόφαντος» (Ι.Τ.Υ.Ε.)



ΕΝΙΑΙΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΣ ΤΟΜΕΑΣ ΕΥΡΩΠ.ΠΟΡΩΝ – ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ Ε.Π.
«Εκπαίδευση & Δια Βίου Μάθηση»
ΕΠΙΚΑΙΡΟΠΟΙΗΜΕΝΟΣ ΟΔΗΓΟΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΕΡΓΟΥ σε συγχρηματοδοτούμενα έργα

- 2) **Ποιες διαδικασίες πρέπει να τηρήσουν οι εξαιρούμενοι φορείς για να συνάψουν σύμβαση έργου ιδιωτικού δικαίου (681 ΑΚ) με φυσικά πρόσωπα;**

2.1. Γενικά:

α) Δεν χρειάζεται έγκριση από την τετραμελή επιτροπή του άρθρου 2 της ΠΥΣ 33/2006, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει (άρθρο 4 περ. ι και ιστ ΠΥΣ 33/2006, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, σε συνδυασμό με το άρθρο 2 § 23 Ν 2527/1997, άρθρο 6 § 1 εδ. τελευταίο Ν 3833/2010, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει).

β) Δεν χρειάζεται βεβαίωση του ΑΣΕΠ, ότι πρόκειται για γνήσια σύμβαση έργου, η οποία δεν υποκρύπτει εξαρτημένη εργασία και δεν καλύπτονται με αυτή πάγιες και διαρκείς ανάγκες.

γ) Δεν ισχύει ο κανόνας περιορισμού των προσλήψεων και συγκεκριμένα ο κανόνας της αναλογίας 1/5 και 1/10 για το 2011 (άρθρο 11 § 1 εδ. β Ν 3833/2010, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει).

δ) Δεν απαιτείται η αποστολή προσκλήσεων και πινάκων επιτυχόντων στο ΑΣΕΠ, σύμφωνα με το άρθρο 21 § 15 Ν 2190/1994.

ε) Εν προκειμένω πρόκειται για συμβάσεις μίσθωσης έργου με φυσικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου.

Δεν πρόκειται για δημόσιες – διοικητικές – συμβάσεις (πρβλ. Σπηλιωτόπουλου, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου 2002, 197 επ), όπως είναι λ.χ. οι συμβάσεις έργου με φυσικά ή νομικά πρόσωπα δυνάμει του ΠΔ 60/2007, του ΠΔ 118/2007 ή άλλων ειδικών ρυθμίσεων (λ.χ. του ΠΔ 4/2002 για την Τεχνική Βοήθεια των Διαχειριστικών Αρχών). Για τον λόγο αυτό δεν ασκούν επιρροή τα όρια της απευθείας ανάθεσης, τα οποία αφορούν αποκλειστικά δημοσίου δικαίου συμβάσεις έργων, προμηθειών ή υπηρεσιών και όχι συμβάσεις μίσθωσης έργου κατ' άρθρα 681 επ. ΑΚ.

στ) Θα πρέπει η σύναψη συμβάσεων μίσθωσης έργου και κατά περίπτωση και το ύψος των αμοιβών που προκαλούν, να προβλέπεται στην πρόσκληση και την πρόταση του δικαιούχου φορέα, να περιγράφεται στο τεχνικό δελτίο του έργου και να τηρούνται εν γένει οι τυπικές προϋποθέσεις επιλεξιμότητας του άρθρου 32 της ΥΠΑΣΥΔ.



ΕΝΙΑΙΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΣ ΤΟΜΕΑΣ ΕΥΡΩΠ.ΠΟΡΩΝ – ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ Ε.Π.
«Εκπαίδευση & Δια Βίου Μάθηση»
ΕΠΙΚΑΙΡΟΠΟΙΗΜΕΝΟΣ ΟΔΗΓΟΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΕΡΓΟΥ σε συγχρηματοδοτούμενα έργα

2.2. Τήρηση Δημοσιότητας και Διαφάνειας:

α) Της κατάρτισης της σύμβασης θα πρέπει να προηγηθεί μια διαδικασία με εύλογα μέσα για την τήρηση ενός minimum διαφάνειας. Ανάρτηση στην ιστοσελίδα του δικαιούχου *πρόσκλησης για υποβολή πρότασης σύναψης σύμβασης μίσθωσης έργου* (πρβλ. άρθρο 2 § 4 περ. 11 και 14 Ν 3861/2010, βλ. και άρθρο 15 Ν 4009/2011 και προγενέστερο άρθρο 18 Ν 3549/2007 για ΑΕΙ) θα πρέπει να θεωρηθεί ότι αρκεί. Δεν απαιτείται η τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας του άρθρου 21 § 9 εδ. β-ε Ν 2190/1994.

Προσοχή! Η διατύπωση της πρόσκλησης είναι εξαιρετικής σημασίας για τον έλεγχο νομιμότητας της διαδικασίας. Επισημαίνεται ότι η επιλογή της διαγωνιστικής διαδικασίας (πρόσληψη με διαγωνισμό) υπάγεται από τη νομολογία των ανωτάτων δικαστηρίων σε ειδικότερη, αυστηρότερη νομική αξιολόγηση, από ό,τι η απλή πρόσκληση προς υποβολή προτάσεων. Διευκρινίζεται ότι και προτάσεις προς το κοινό, ακόμα κι αν το περιεχόμενο της προσφοράς περιγράφεται επακριβώς, είναι δυνατόν να έχουν τον χαρακτήρα πρόσκλησης προς υποβολή πρότασης, εφόσον από τη διατύπωσή τους δεν συνάγεται δέσμευση ως προς την τελική κατάρτιση της σύμβασης (βλ. αντί πολλών άλλων σε *Σημαντήρα*, ΕρμΑΚ 185-186 § 24). Ειδικότερα:

(αα) Η πρόσκληση είναι δυνατόν να διατυπωθεί είτε ως *πρόσκληση για υποβολή πρότασης για κατάρτιση σύμβασης* είτε ως *πρόταση προς κατάρτιση σύμβασης*. Στην πρώτη περίπτωση, θα πρέπει από την όλη πρόσκληση να προκύπτει ότι με αυτήν δεν αναλαμβάνεται καμία δέσμευση ως προς καθαυτή τη σύναψη της σύμβασης, ότι δηλαδή ο δικαιούχος διατηρεί διακριτική ευχέρεια εάν τελικά θα προχωρήσει στη σύναψη ή μη συμβάσεων και σε ποιο αριθμό. Η διατήρηση της διακριτικής ευχέρειας του φορέα ως προς τη σύναψη ή μη της σύμβασης είναι δυνατόν να διευκολύνει τον φορέα όταν δεν έχει οριστικοποιηθεί ακόμα ο τελικός σχεδιασμός ενός έργου κλπ.

Στην περίπτωση που έχουμε απλή Πρόσκληση για υποβολή προτάσεων η διατύπωση που προτείνεται είναι «*Πρόσκληση Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος για υποβολή πρότασης προς σύναψη (έως ...) συμβάσεων μίσθωσης έργου ιδιωτικού δικαίου για την παροχή έργου στο πλαίσιο υλοποίησης της Πράξης ...*»

Στην περίπτωση αυτή τα τυποποιημένα έντυπα δεν θα πρέπει να χαρακτηρίζονται «αιτήσεις» αλλά «προτάσεις» επειδή η επιλογή αντισυμβαλλόμενου έχει τον χαρακτήρα *αποδοχής πρότασης* κατ' άρθρο 193 ΑΚ και όχι «πρόσληψης».



ΕΝΙΑΙΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΣ ΤΟΜΕΑΣ ΕΥΡΩΠ.ΠΟΡΩΝ – ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ Ε.Π.
«Εκπαίδευση & Δια Βίου Μάθηση»

ΕΠΙΚΑΙΡΟΠΟΙΗΜΕΝΟΣ ΟΔΗΓΟΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΕΡΓΟΥ σε συγχρηματοδοτούμενα έργα

(ββ) Σε κάθε περίπτωση θα πρέπει να αποφεύγονται αναφορές σε «θέσεις εργασίας», «παροχή εργασίας», «αίτηση», «πρόσληψη» γιατί έχουμε συμβάσεις έργου και όχι συμβάσεις εργασίας

Δεν θα πρέπει να λησμονείται ότι πρόκειται για σύμβαση έργου, η οποία αποσκοπεί μόνο στην παραγωγή συγκεκριμένου μετρήσιμου αποτελέσματος (παραδοτέο) και όχι στην διάθεση του χρόνου και προσωπικής εργασίας του αντισυμβαλλόμενου ανεξαρτήτως αποτελέσματος. Οι υποχρεώσεις του αναδόχου, όταν περιγράφονται στην πρόσκληση, και η δέσμευσή του στις οδηγίες του φορέα θα πρέπει να μην φτάνουν μέχρι τη θεμελίωση προσωπικής εξάρτησής του.

β) Σύμφωνα με το άρθρο 2 § 4 περ. 14 Ν 3861/2010, στο διαδίκτυο αναρτώνται μεταξύ άλλων και «*περιλήψεις [...] συμβάσεων έργου στο δημόσιο, τα ΝΠΔΔ, τους φορείς του ευρύτερου δημοσίου τομέα και φορέων τοπικής αυτοδιοίκησης πρώτου και δεύτερου βαθμού*». Ως εκ τούτου περιλήψεις των συμβάσεων μίσθωσης έργου ιδιωτικού δικαίου που θα συναφθούν, στις οποίες θα περιλαμβάνεται το βασικό περιεχόμενο των συμβάσεων (αντισυμβαλλόμενοι, έργο, διάρκεια, αμοιβή, τυχόν ειδικοί εξαιρετικής φύσεως όροι) θα πρέπει να αναρτηθούν στο διαδίκτυο κατά τους ορισμούς του νόμου αυτού.

2.3. Τήρηση της αρχής της μη διάκρισης:

Σύμφωνα με το άρθρο 32 ΥΠΑΣΥΔ, η πρόσληψη τυχόν πρόσθετου προσωπικού για τις ανάγκες συγχρηματοδοτούμενου έργου με οποιαδήποτε σχέση, πρέπει να γίνεται τηρώντας, μεταξύ άλλων, τις γενικές αρχές της συνθήκης ΕΚ (πρβλ. ήδη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης) και ειδικά την αρχή της ίσης μεταχείρισης, της μη διάκρισης, της ισότητας των φύλων (πρβλ. και άρθρο 19 της ενοποιημένης απόδοσης της Συνθήκης για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης – Συνθήκη της Λισαβόνας - πρώην άρθρο 13 ΣΕΚ - και Ν 3304/2005, Ν 3488/2006 και ήδη Ν 3896/2010). Οι δικαιούχοι κατά την κατάστρωση των προσκλήσεων θα πρέπει να έχουν υπόψη τους ιδίως τα εξής:

✓ Η απαρίθμηση των προσόντων που θα πρέπει να έχουν οι ενδιαφερόμενοι που θα υποβάλλουν πρόταση θα πρέπει να είναι απόλυτα δικαιολογημένη και να βρίσκεται σε αντικειμενική συνάφεια με τις απαιτήσεις του έργου. Η περιγραφή των απαιτούμενων προσόντων θα πρέπει δηλαδή να συνδέεται αντικειμενικά με τις ανάγκες του έργου που πρόκειται να εκτελεστεί (πρβλ. και άρθρο 21 § 7 εδ. α Ν 2190/1994). **Απαγορευμένες είναι κατ' αρχήν μόνο οι αδικαιολόγητες διακρίσεις.**



ΕΝΙΑΙΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΣ ΤΟΜΕΑΣ ΕΥΡΩΠ.ΠΟΡΩΝ – ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ Ε.Π.
«Εκπαίδευση & Δια Βίου Μάθηση»

ΕΠΙΚΑΙΡΟΠΟΙΗΜΕΝΟΣ ΟΔΗΓΟΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΕΡΓΟΥ σε συγχρηματοδοτούμενα έργα

✓ Αντίθετα, **δικαιολογημένη** είναι κάθε διάκριση **που συνάγεται αντικειμενικά από τις ανάγκες του έργου**. Συνεπώς δικαιολογημένα είναι κριτήρια επιλογής που βασίζονται στη φύση δηλαδή των συγκεκριμένων επαγγελματικών δραστηριοτήτων ή του πλαισίου εντός του οποίου αυτές θα ασκηθούν, και εφόσον το προσόν ή το κριτήριο που ζητείται αποτελεί ουσιαστική και καθοριστική επαγγελματική προϋπόθεση και ο οικείος σκοπός είναι θεμιτός και το κριτήριο ή η προϋπόθεση ανάλογη. Για το λόγο αυτό συνιστάται έντονα στους φορείς **να μην προβαίνουν σε αβασάνιστη επανάληψη των κριτηρίων-προσόντων που ζητήθηκαν με προηγούμενες προσκλήσεις**, και τα οποία είναι πολύ πιθανό να μην δικαιολογούνται αντικειμενικά από τη φύση του έργου που θα αποτελέσει αντικείμενο της σύμβασης. **Γενικότερα, αποτελεί καθοριστικής σημασίας ζήτημα ο καθορισμός κριτηρίων επιλογής που να συναρτώνται με το αντικείμενο του έργου στη βάση των οποίων θα γίνει η συγκριτική αξιολόγηση όλων των ενδιαφερόμενων ώστε να καταλήξει ο εκάστοτε δικαιούχος στους αντικειμενικά καλύτερους.**

Ειδικότερα:

α) Σε κάθε περίπτωση τα κριτήρια της επιλογής που τίθενται με την πρόσκληση δεν θα πρέπει να εμπεριέχουν ή να υποκρύπτουν **αδικοιολόγητη** διάκριση – δυσμενέστερη δηλαδή μεταχείριση λόγω φύλου ή οικογενειακής κατάστασης (λ.χ. να απευθύνεται μόνο σε άντρες ή μόνο σε γυναίκες ή μόνο σε άγαμους), φυλετικής ή εθνοτικής καταγωγής (λ.χ. να απευθύνεται μόνο σε Έλληνες πολίτες ή ελληνικής καταγωγής,), θρησκευτικής ή άλλων πεποιθήσεων (λ.χ. να απευθύνεται μόνο σε χριστιανούς ορθόδοξους), αναπηρίας, ηλικίας (λ.χ. να απευθύνεται σε συγκεκριμένες μόνο ηλικιακές κατηγορίες χωρίς αποχρώντα λόγο) **χωρίς αυτό να δικαιολογείται αντικειμενικά ή να επιβάλλεται από ειδική διάταξη νόμου**

β) Ιδιαίτερη προσοχή πρέπει να δίδεται σε κριτήρια επιλογής τέτοια, τα οποία είναι δυνατόν να υποκρύπτουν *έμμεση διάκριση*, όπως λ.χ. η επαγγελματική εμπειρία συγκεκριμένων ετών, η οποία, αν δεν δικαιολογείται αντικειμενικά, είναι δυνατόν να υποκρύπτει διάκριση λόγω ηλικίας (πρβλ. και άρθρο 21 § 6 και § 7 εδ. β Ν 2190/1994). Αντικειμενικά δικαιολογείται λ.χ. το κριτήριο της εμπειρίας ιδίως σε έργα υψηλών απαιτήσεων, όπου το δημόσιο συμφέρον απαιτεί την επιλογή ως αντισυμβαλλόμενου προσώπου με αποδεδειγμένη εμπειρία κλπ. Σε κάθε περίπτωση θα πρέπει να αποφεύγονται οι ακρότητες λ.χ. επαγγελματική εμπειρία είκοσι ετών κλπ. Διευκρινίζεται ότι κριτήρια, όπως τα έτη εμπειρίας, είναι δυνατόν και πρέπει να συνεκτιμώνται κατά την τελική επιλογή του αντισυμβαλλόμενου, όταν εξασφαλίζουν την αρτιότερη εκτέλεση του υπό ανάθεση έργου. Θα πρέπει όμως να αποφεύγονται ως κριτήρια αποκλεισμού.

γ) Δεν είναι αναγκαία η κατάρτιση πίνακα αποτελεσμάτων, εφόσον προκύπτει με σαφήνεια ότι έγινε αξιολόγηση και ενδεχομένως και



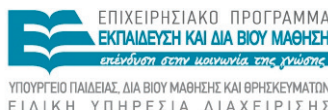
ΕΝΙΑΙΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΣ ΤΟΜΕΑΣ ΕΥΡΩΠ.ΠΟΡΩΝ – ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ Ε.Π.
«Εκπαίδευση & Δια Βίου Μάθηση»

ΕΠΙΚΑΙΡΟΠΟΙΗΜΕΝΟΣ ΟΔΗΓΟΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΕΡΓΟΥ σε συγχρηματοδοτούμενα έργα

βαθμολόγηση όλων των υποψηφίων συγκριτικά για να αναδειχθούν οι καλύτεροι πχ με την κατάρτιση φύλλων αξιολόγησης στα οποία αποτυπώνεται εάν πληρούνται τα κριτήρια αποκλεισμού αλλά και πώς αξιολογήθηκε/βαθμολογήθηκε και στη βάση ποιων δεδομένων (πχ στη βάση αναλυτικού βιογραφικού, στη βάση ειδικών εγγράφων τεκμηρίωσης, στη βάση ψυχομετρικού τέστ ή στη βάση συνέντευξης) το κάθε ποιοτικό κριτήριο. Αν όμως παρ' όλα αυτά τέτοιος πίνακας καταρτιστεί θα πρέπει να είναι ενιαίος για όλους τους ενδιαφερόμενους. Χωριστοί πίνακες λ.χ. για άντρες και γυναίκες, για ημεδαπούς ή ελληνικής καταγωγής και αλλοδαπούς κλπ, πλήττουν καίρια την νομιμότητα της διαδικασίας και εν τέλει την επιλεξιμότητα των δαπανών. Αναπόφευκτη θα είναι η σύνταξη πίνακα κατάταξης, όταν ο φορέας επιλέξει να ακολουθήσει διαγωνιστική διαδικασία.



Ευρωπαϊκή Ένωση
Ευρωπαϊκό Κοινωνικό Ταμείο



Με τη συγχρηματοδότηση της Ελλάδας και της Ευρωπαϊκής Ένωσης





ΕΝΙΑΙΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΣ ΤΟΜΕΑΣ ΕΥΡΩΠ.ΠΟΡΩΝ – ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ Ε.Π.
«Εκπαίδευση & Δια Βίου Μάθηση»
ΕΠΙΚΑΙΡΟΠΟΙΗΜΕΝΟΣ ΟΔΗΓΟΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΕΡΓΟΥ σε συγχρηματοδοτούμενα έργα

3) Χρονική διάρκεια διαδικασίας:

3.1. Γενική Αρχή: Στο πλαίσιο των συγχρηματοδοτούμενων έργων ΕΣΠΑ, ισχύει και η αρχή της «γρήγορης παραγωγής έργων» (βλ. και Ν 3845/2010 Παρ. ΙΙΙ – Ελλάδα, Μνημόνιο Οικονομικής και Χρηματοπιστωτικής Πολιτικής, ΙΙΙ Οικονομικές Πολιτικές, Γ. Διαρθρωτικές Πολιτικές) άλλως της «*επιτάχυνσης των διαδικασιών*». Από την αρχή αυτή που διαπνέει και τη ratio των εξαιρέσεων που εισάγονται με τη διάταξη του άρθρου 2 § 23 Ν 2621/1998, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, συνάγεται ότι η διαδικασία σύναψης σύμβασης μίσθωσης έργου που θα ακολουθηθεί θα πρέπει να είναι συντομότερη από ό,τι θα επέβαλαν οι συνήθειες διαδικασίες του άρθρου 6 Ν 2527/1997. **Ειδικότερα:**

3.2. Παράμετροι που επηρεάζουν την ταχύτητα της διαδικασίας

α) Στάδιο υποβολής αιτήσεων/προτάσεων

i. Σύντομη προθεσμία υποβολής προτάσεων

Η προθεσμία για την υποβολή των αιτήσεων/προτάσεων θα πρέπει να είναι σύντομη με βάση την αρχή της «γρήγορης παραγωγής έργων» αλλά και εύλογη, ώστε αφενός να λαμβάνουν έγκαιρα γνώση όσο το δυνατόν περισσότεροι ενδιαφερόμενοι, και αφετέρου να υπάρχουν εύλογα χρονικά περιθώρια σύνταξης των προτάσεων ή συγκέντρωσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών. Με την πρόσκληση είναι δυνατόν να ορίζεται, ότι τα δικαιολογητικά/αποδεικτικά έγγραφα ή μερικά από αυτά θα μπορούν να προσκομίζονται σε εύλογη προθεσμία από την αποδοχή της πρότασης, υπό τη διαλυτική αίρεση της ανατροπής της σύμβασης σε περίπτωση μη προσκόμισής τους από τον αντισυμβαλλόμενο.

Εν προκειμένω, παρά το γεγονός ότι **δεν είναι δεσμευτική η διάταξη του άρθρου 21 § 10 Ν 2190/1994 που επιβάλλει την τήρηση δεκαήμερης προθεσμίας υποβολής αιτήσεων/προτάσεων των ενδιαφερομένων**, ούτε αυτή του άρθρου 3 παρ. 1 ΥΠΑΣΥΔ, η **προθεσμία αυτή των 10 ημερών θα πρέπει να τηρείται, καθώς θεωρείται, σε κάθε περίπτωση, και εύλογη και επαρκής** (επιχείρημα από το άρθρο 21 § 10 Ν 2190/1994).

ii. Κατά το δυνατόν ειδικότερος προσδιορισμός των τυπικών και ουσιαστικών προσόντων που απαιτούνται για την ανάθεση (προσοχή στις αδικαιολόγητες διακρίσεις, βλ. ανωτέρω).

iii. Κριτήρια αξιολόγησης στα οποία θα βασισθεί η αξιολόγηση και ιδίως τα ποιοτικά κριτήρια (πχ ειδική εμπειρία, εξειδίκευση, διοικητικές



ΕΝΙΑΙΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΣ ΤΟΜΕΑΣ ΕΥΡΩΠ.ΠΟΡΩΝ – ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ Ε.Π.
«Εκπαίδευση & Δια Βίου Μάθηση»
ΕΠΙΚΑΙΡΟΠΟΙΗΜΕΝΟΣ ΟΔΗΓΟΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΕΡΓΟΥ σε συγχρηματοδοτούμενα έργα

ικανότητες υποψηφίου) και στοιχεία που θα υποβάλουν οι υποψήφιοι για να γίνει η αξιολόγησή τους ως προς τα κριτήρια αυτά (πχ μόνο με βιογραφικά ή και με άλλα έγγραφα τεκμηρίωσης ή με ψυχομετρικό τεστ)

β) Στάδια της διαδικασίας.

i. Αποφυγή περισσότερων αυτοτελών φάσεων σταδιακού αποκλεισμού προτάσεων.

iii. Ελαχιστοποίηση των περιπτώσεων στις οποίες προσφεύγει ο δικαιούχος στην προσωπική συνέντευξη για την αξιολόγηση του εάν πληροί τα (ποιοτικά)κριτήρια επιλογής.

Η συνέντευξη ως μέσο αξιολόγησης κατά τη διαδικασία επιλογής αντισυμβαλλόμενου στο δημόσιο και στον ευρύτερο δημόσιο τομέα είναι δύσκολα μετρήσιμο αντικειμενικά κριτήριο επιλογής και βαρύνεται εγγενώς με υπόνοιες μεροληψίας και υποκειμενικότητας. Για το λόγο αυτό θα πρέπει, ει δυνατόν, να αποφεύγεται από τους δικαιούχους (πρβλ. και άρθρο 5 § 1β Ν 3812/2009).

Σε κάθε περίπτωση, η πρόβλεψη προσωπικής συνέντευξης ως κριτήριο επιλογής αντισυμβαλλόμενου με τη διαδικασία που εδώ περιγράφεται κατ' αρχήν δεν απαγορεύεται. Θα πρέπει όμως να προβλέπεται μόνο όπου είναι αυτό απολύτως αναγκαίο και να προσδιορίζονται κατά το δυνατόν αντικειμενικά τα στοιχεία εκείνα που θα αξιολογηθούν με αυτήν, όπως και ο τρόπος αξιολόγησής τους (βαθμολόγηση κλπ). Σε συνέντευξη είναι δυνατόν επίσης να καλούνται μόνο εκείνοι από τους ενδιαφερόμενους που πληρούν ένα minimum προσόντων και όχι όλοι οι ενδιαφερόμενοι που κατέθεσαν παραδεκτά τις προτάσεις τους, ανάλογα και με τους όρους της πρόσκλησης, εφόσον κάτι τέτοιο προβλέπεται στην πρόσκληση (βλ. όμως και αμέσως ανωτέρω για την αποφυγή περισσότερων φάσεων σταδιακού αποκλεισμού υποψηφίων).

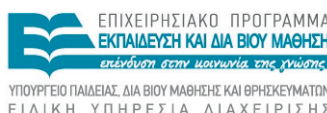
Προσοχή! Σε περίπτωση που ο δικαιούχος φορέας επιλέξει την προσωπική συνέντευξη ως μέσο αξιολόγησης, θα πρέπει να διαθέτει κατάλληλες υποδομές που να επιτρέπουν την περάτωση της διαδικασίας σε σύντομο χρόνο, ενόψει και της πιθανολόγησης υποβολής ικανού αριθμού προτάσεων, λαμβανομένου υπόψη και του αντικειμένου του έργου. Όπου αναμένεται υποβολή μεγάλου αριθμού προτάσεων η συνέντευξη θα πρέπει για τον λόγο αυτό να αποφεύγεται.

γ) Η αξιολόγηση των προτάσεων ειδικότερα

Όπως αναφέρθηκε η διαδικασία δεν πρέπει να καταλήξει αναγκαία σε κατάρτιση πίνακα «επιτυχόντων» βάσει των ορισθέντων κριτηρίων επιλογής



Ευρωπαϊκή Ένωση
Ευρωπαϊκό Κοινωνικό Ταμείο



Με τη συγχρηματοδότηση της Ελλάδας και της Ευρωπαϊκής Ένωσης



ΕΥΡΩΠΑΪΚΟ ΚΟΙΝΩΝΙΚΟ ΤΑΜΕΙΟ



ΕΝΙΑΙΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΣ ΤΟΜΕΑΣ ΕΥΡΩΠ.ΠΟΡΩΝ – ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ Ε.Π.
«Εκπαίδευση & Δια Βίου Μάθηση»

ΕΠΙΚΑΙΡΟΠΟΙΗΜΕΝΟΣ ΟΔΗΓΟΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΕΡΓΟΥ σε συγχρηματοδοτούμενα έργα

κλπ., εκτός και αν ο φορέας επιλέξει τη διαγωνιστική διαδικασία. Αρκεί να γίνει αξιολόγηση και ενδεχομένως και βαθμολόγηση όλων των υποψηφίων συγκριτικά για να αναδειχθούν οι καλύτεροι και αυτό να προκύπτει με σαφήνεια με οποιοδήποτε εργαλείο πχ με την κατάρτιση φύλλων αξιολόγησης στα οποία αποτυπώνεται εάν πληρούνται τα κριτήρια αποκλεισμού αλλά και πώς αξιολογήθηκε/βαθμολογήθηκε και στη βάση ποιων δεδομένων (πχ στη βάση αναλυτικού βιογραφικού, στη βάση ειδικών εγγράφων τεκμηρίωσης, στη βάση ψυχομετρικού τεστ ή στη βάση συνέντευξης) το κάθε ποιοτικό κριτήριο και φυσικά αρκεί τα αποτελέσματα της αξιολόγησης να είναι προσβάσιμα σε κάθε δικαιούχο. Ο δικαιούχος επιλέγει από του υποψηφίους που υπέβαλαν εμπρόθεσμα και παραδεκτά τις προτάσεις τους κατά τα ανωτέρω, εκείνους που δεν εμπίπτουν στα κριτήρια αποκλεισμού (on/off) τα οποία είναι συνήθως το να διαθέτουν τα τυπικά προσόντα που ορίζονται στην Πρόσκληση και αυτούς τους αξιολογεί συγκριτικά και επιλέγει αυτούς που διακρίνονται στην ποιοτική αξιολόγηση.

Η συμβατική ελευθερία ή η διακριτική ευχέρεια του δικαιούχου θα πρέπει να ασκείται καλόπιστα. Ο δικαιούχος οφείλει δηλαδή να αποδεχθεί από τις προτάσεις εκείνη που πληροί στο σύνολό τους και με τον καλύτερο δυνατό τρόπο τα προσόντα που προσδιορίστηκαν από την πρόσκληση υποβολής προτάσεων και να αιτιολογεί την επιλογή αυτή.

Από τα ανωτέρω συνάγεται ειδικότερα ότι:

- ✓ Δεν απαιτείται η διαδικασία της πρόσκλησης να ολοκληρώνεται με σύνταξη «πίνακα κατάταξης» εκτός και αν ο φορέας επιλέξει τη διαγωνιστική διαδικασία. Σε περίπτωση που επιλέγεται η διαδικασία της πρόσκλησης προς υποβολή προτάσεων, η πρόσκληση μπορεί να προβλέπει τον χρόνο ισχύος των προτάσεων που υποβάλλονται για τον οποίο δεσμεύονται οι προτείνοντες (πρβλ. και άρθρα 185 επ. ΑΚ), καθώς και την αντικατάσταση ήδη επιλεγέντος με άλλον, κατά τους όρους της σύμβασης και καθ' όλη τη διάρκεια εκτέλεσης του έργου.
- ✓ Γενικά, προέχουν τα κριτήρια επαγγελματικής, επιστημονικής κλπ αξιολόγησης, τα οποία εξασφαλίζουν την άρτια εκτέλεση του προς ανάθεση έργου.
- ✓ Για τη συνέντευξη ως μέσο επιλογής, όπως και για άλλες δυνατότητες του φορέα βλ. ήδη ανωτέρω.



ΕΝΙΑΙΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΣ ΤΟΜΕΑΣ ΕΥΡΩΠ.ΠΟΡΩΝ – ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ Ε.Π.
«Εκπαίδευση & Δια Βίου Μάθηση»
ΕΠΙΚΑΙΡΟΠΟΙΗΜΕΝΟΣ ΟΔΗΓΟΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΕΡΓΟΥ σε συγχρηματοδοτούμενα έργα

4) Επιτρέπεται η σύναψη σύμβασης έργου ιδιωτικού δικαίου (681 ΑΚ) με δημοσίους υπαλλήλους του ίδιου δικαιούχου-φορέα ή άλλης υπηρεσίας;

4.1. Γενικός κανόνας:

α) Δεν απαγορεύεται η σύναψη συμβάσεων μίσθωσης έργου με δημοσίους υπαλλήλους ή λειτουργούς στο πλαίσιο συγχρηματοδοτούμενων προγραμμάτων, υπό τους όρους των άρθρων 31 επ. Ν 3528/2007.

β) Η απασχόληση με σύμβαση μίσθωσης έργου δεν εμπίπτει, σύμφωνα με την ορθότερη γνώμη, στην έννοια της «δεύτερης θέσης» και δεν προσκρούει στις σχετικές απαγορεύσεις.

γ) Η σύναψη σύμβασης έργου με δημοσίους υπαλλήλους ή λειτουργούς δεν ακολουθεί διαφορετικές ή ειδικές διατυπώσεις δημοσιότητας. **Η πρόσκληση για υποβολή πρότασης για σύναψη σύμβασης μίσθωσης έργου θα πρέπει να αφορά αδιακρίτως τόσο τους ενδιαφερόμενους δημοσίους υπαλλήλους όσο και τους ιδιώτες.**

4.2. Η διαδικασία μετά την έναρξη ισχύος του άρθρου 55 §§ 1-5 Ν 3966/2011:

Επιπλέον διαδικαστικές διατυπώσεις για τη σύναψη σύμβασης έργου ιδιωτικού δικαίου (681 ΑΚ) με εκπαιδευτικούς και δημοσίους υπαλλήλους στο πλαίσιο συγχρηματοδοτούμενων από το ΕΣΠΑ παρεμβάσεων στο χώρο της εκπαίδευσης, της έρευνας και της δια βίου μάθησης προβλέπονται από το άρθρο 55 Ν 3966/2011. Ειδικότερα απαιτείται, εκτός όσον ανωτέρω ήδη περιγράφηκαν:

α) Εισήγηση του φορέα υλοποίησης της πράξης προς τον Υπουργό Παιδείας δια Βίου Μάθησης και Θρησκευμάτων, ότι προτάσεις μπορούν να καταθέτουν και εκπαιδευτικοί, δημόσιοι υπάλληλοι ή λειτουργοί.

β) Απόφαση του Υπουργού Παιδείας, δια Βίου Μάθησης και Θρησκευμάτων, με την οποία επιτρέπεται η σύναψη σύμβασης έργου με εκπαιδευτικό, δημόσιο υπάλληλο ή λειτουργό, ιδίως για την παραγωγή εκπαιδευτικού, επιμορφωτικού ή επιστημονικού έργου, έναντι εύλογης αμοιβής. Η απόφαση αυτή αποτελεί όρο νόμιμης καταβολής των αμοιβών και όχι όρο του παραδεκτού της υποβληθείσας πρότασης, και άρα είναι δυνατόν να έπεται της αποδοχής της πρότασης, δεν απαλλάσσει όμως τον υπάλληλο από την τήρηση των διαδικαστικών προϋποθέσεων των άρθρων 31 επ Ν 3528/2007, (επιχείρημα από το άρθρο 37 §§



ΕΝΙΑΙΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΣ ΤΟΜΕΑΣ ΕΥΡΩΠ.ΠΟΡΩΝ – ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ Ε.Π.
«Εκπαίδευση & Δια Βίου Μάθηση»

ΕΠΙΚΑΙΡΟΠΟΙΗΜΕΝΟΣ ΟΔΗΓΟΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΕΡΓΟΥ σε συγχρηματοδοτούμενα έργα

2 και 6 Ν 3986/2011). Στην πράξη, όμως, αναμένεται εκπαιδευτικοί, δημόσιοι υπάλληλοι ή λειτουργοί να μην υποβάλλουν προτάσεις, αν δεν έχει εξασφαλιστεί η νομιμότητα των αμοιβών που θα συνοδεύουν την εκτέλεση του έργου.

γ) Άπαξ εκδιδόμενη Κοινή Υπουργική Απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας και Παιδείας, Δια Βίου Μάθησης και Θρησκευμάτων, με την οποία καθορίζεται ανά είδος έργου ο μέγιστος δυνατός χρόνος απασχόλησης κάθε δημοσίου υπαλλήλου σε συγχρηματοδοτούμενη πράξη της προηγούμενης παραγράφου και η ανώτατη ανά ώρα αμοιβή για κάθε είδος έργου. Κατά ρητή μάλιστα νομοθετική πρόβλεψη, οι αμοιβές και αποζημιώσεις που καταβάλλονται κατ' εφαρμογή των §§ 1 έως και 4 εξαιρούνται από το πεδίο εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 16 και 17 του Ν 3205/2003, όπως τροποποιήθηκαν από τα άρθρα 6 και 7 του Ν 3833/2010, αντίστοιχα. Από τη ratio τις εν λόγω ρύθμισης και από την αρχή της «γρήγορης εκτέλεσης των έργων» (βλ. ήδη ανωτέρω) συνάγεται ότι συμβάσεις μίσθωσης έργου ιδιωτικού δικαίου μπορούν να συναφθούν και πριν την έκδοση της ΚΥΑ. Στην περίπτωση αυτή, αλλά και για κάθε περίπτωση μεταγενέστερης τροποποίησής της, θα πρέπει να συμπεριλαμβάνεται ειδικός όρος στην σύμβαση έργου, ώστε εάν τα όρια της αμοιβής που συμφωνήθηκαν εκ των υστέρων με την ΚΥΑ αλλάξουν, να είναι για τον δικαιούχο δυνατός ο συμψηφισμός ή η αναζήτηση του επιπλέον καταβληθέντος εργολαβικού ανταλλάγματος με βάση τη σύμβαση και όχι τις περί αδικαιολογήτου πλουτισμού διατάξεις. Για την ταυτότητα του νομικού λόγου, και ενόψει της αρχής της ισότητας, ίδια ρήτρα θα πρέπει να περιλαμβάνεται και σε συμβάσεις μίσθωσης έργου με ιδιώτες.

δ) Το έργο εκτελείται σε χρόνο που δεν καλύπτεται από υπερωριακή απασχόληση και είναι ανεξάρτητο από τα καθήκοντα της θέσης τους. Η αμοιβή βαρύνει αποκλειστικά τον προϋπολογισμό της συγχρηματοδοτούμενης πράξης, μέσω των πόρων του Κεντρικού Λογαριασμού ΕΣΠΑ. Η διάρκεια της σύμβασης δεν μπορεί να υπερβαίνει την προβλεπόμενη διάρκεια υλοποίησης της κάθε συγχρηματοδοτούμενης πράξης και σε καμία περίπτωση δεν ανανεώνεται ούτε παρατείνεται.

Η ανωτέρω διαδικασία εφαρμόζονται και για τα μέλη ομάδων εργασίας που συγκροτούνται για την εκπόνηση συλλογικού επιστημονικού έργου στο πλαίσιο συγχρηματοδοτούμενων πράξεων του ΕΣΠΑ που αφορούν παρεμβάσεις στο χώρο της εκπαίδευσης, της έρευνας και της δια βίου μάθησης, στις οποίες, λόγω της φύσης του αντικείμενου και των ιδιαίτερων συνθηκών, σημαντικό μέρος του επιστημονικού έργου επιτελείται από κάθε μέλος ατομικά υπό το συντονισμό του επικεφαλής της ομάδας εργασίας, σε χρόνο εκτός των συνεδριάσεων της ομάδας που δεν καλύπτεται από υπερωριακή απασχόληση.



Ευρωπαϊκή Ένωση
Ευρωπαϊκό Κοινωνικό Ταμείο



ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΟ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ
ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗ ΚΑΙ ΔΙΑ ΒΙΟΥ ΜΑΘΗΣΗ
«επένδυση στην κοινωνία της γνώσης»
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΠΑΙΔΕΙΑΣ, ΔΙΑ ΒΙΟΥ ΜΑΘΗΣΗΣ ΚΑΙ ΘΡΗΣΚΕΥΜΑΤΩΝ
ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ

Με τη συγχρηματοδότηση της Ελλάδας και της Ευρωπαϊκής Ένωσης



ΕΣΠΑ
2007-2013
Πρόγραμμα για την ανάπτυξη
ΕΥΡΩΠΑΪΚΟ ΚΟΙΝΩΝΙΚΟ ΤΑΜΕΙΟ



ΕΝΙΑΙΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΣ ΤΟΜΕΑΣ ΕΥΡΩΠ. ΠΟΡΩΝ – ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ Ε.Π.
«Εκπαίδευση & Δια Βίου Μάθηση»
ΕΠΙΚΑΙΡΟΠΟΙΗΜΕΝΟΣ ΟΔΗΓΟΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΕΡΓΟΥ σε συγχρηματοδοτούμενα έργα

4.3. Τα μέλη ΔΕΠ ειδικότερα:

Σχετικώς βλ. την υπ' αριθ. 1216/20-7-2011 Εγκύκλιο του Ενιαίου Διοικητικού Τομέα Ανωτάτης Εκπαίδευσης (ΑΔΑ 4ΑΣ09 ΤΑΟ) περί της μη υπαγωγής των μελών ΔΕΠ και ΕΠ στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 55 του Ν.3966/2011.



5) Υπάρχει κίνδυνος να θεωρηθούν οι συμβάσεις έργου συμβάσεις εργασίας; Ποιες μπορεί να είναι η συνέπειες μιας τέτοιας αναγνώρισης;

Δεν είναι σπάνιες οι περιπτώσεις καταστρατήγησης των περί εξαρτημένης εργασίας διατάξεων μέσω συμβάσεων μίσθωσης έργου που υποκρύπτουν εξαρτημένη εργασία. Ο νομοθέτης (πρβλ. λ.χ. άρθρα 21 § 16 εδ. α, β Ν 2190/1994, 6 §§ 1,2, 6 και 7 Ν 2527/1997) και τα δικαστήρια αντιμετωπίζουν συχνά τέτοιες περιπτώσεις.

Η σύντομη διαδικασία που ανωτέρω περιγράφηκε αφορά αποκλειστικά τη σύναψη «γνησίων» συμβάσεων έργου, συμβάσεων δηλαδή που δεν υποκρύπτουν συμβάσεις εξαρτημένης εργασίας και δεν αποσκοπούν στην καταστρατήγηση των περί προσλήψεων διατάξεων και εν γένει των ρυθμίσεων της εργατικής ή δημοσιονομικής νομοθεσίας.

Οι δικαιούχοι θα πρέπει εν προκειμένω να λαμβάνουν ιδίως υπόψη τους τα εξής:

α) Η ενασχόληση του αντισυμβαλλόμενου στο πλαίσιο συγκεκριμένης συγχρηματοδοτούμενης δράσης θα πρέπει να συνδέεται άρρηκτα με την παραγωγή συγκεκριμένου αποτελέσματος-έργου, θα πρέπει δηλαδή να αφορά την **παραγωγή συγκεκριμένου παραδοτέου, από την οποία και μόνο θα εξαρτάται και η αμοιβή του αναδόχου** κατά τους ειδικότερους όρους της σύμβασης έργου και των διατάξεων των άρθρων 681 επ ΑΚ που βρίσκουν εν προκειμένω εφαρμογή.

β) Ο αντισυμβαλλόμενος θα πρέπει **να μην υπόκειται στο διευθυντικό δικαίωμα του εργοδότη**, θα πρέπει δηλαδή να εκτελεί το έργο του χωρίς να δεσμεύεται από τις εντολές και οδηγίες του δικαιούχου ως προς τον τόπο, τον χρόνο και τον τρόπο εκτέλεσης του έργου. Θα πρέπει δηλαδή ο εργολάβος να απολαμβάνει «*υπηρεσιακής ανεξαρτησίας*», η οποία δεν αρκεί να αποτυπώνεται απλώς στη σύμβαση, αλλά θα πρέπει να επιβεβαιώνεται και στην πράξη. Αυτό δεν σημαίνει ότι δεν θα πρέπει να λαμβάνει διευκρινιστικές κλπ οδηγίες από τον εργοδότη – δικαιούχο, ως προς την εξέλιξη και τα ειδικότερα χαρακτηριστικά του έργου, αυτές όμως δεν θα πρέπει να είναι τέτοιες που να θεμελιώνουν **προσωπική εξάρτηση** του λήπτη του έργου από τον εργοδότη.

γ) Κατ' αρχήν, οποιαδήποτε υπηρεσία μπορεί να προσφερθεί και υπό τη μορφή της γνήσιας σύμβασης έργου, χωρίς να υποκρύπτει δηλαδή σύμβαση εξαρτημένης εργασίας. Δεν προκύπτει δηλαδή δέσμευση σε συγκεκριμένο συμβατικό τύπο από το είδος και μόνο των καθηκόντων που ανατίθενται (το άρθρο 6 § 2 Ν 2527/1997, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, δεν βρίσκει εν προκειμένω εφαρμογή). Είναι όμως αλήθεια ότι ορισμένα καθήκοντα προσιδιάζουν μάλλον στην νομική μορφή της σύμβασης εξαρτημένης εργασίας, παρά στη σύμβαση μίσθωσης έργου, κυρίως



διότι η εκτέλεσή τους δεν μπορεί να γίνει αποτελεσματικά χωρίς την υπαγωγή του απασχολούμενου στην **διευθυντική εξουσία του εργοδότη**, χωρίς δηλαδή την προσωπική εξάρτηση του πρώτου από τον δεύτερο (βλ. και *Τραυλό-Τζανετάτο*, ΕΕργΔ 1994, 593 επ., ιδίως 597). Για το λόγο αυτό συνιστάται στους δικαιούχους να αποφεύγουν τη σύναψη συμβάσεων έργου ιδιωτικού δικαίου για την κάλυψη λ.χ. αναγκών γραμματειακής υποστήριξης (δύσκολα μπορεί ένας υπάλληλος γραμματείας να εκτελέσει τα καθήκοντά του υπό καθεστώς επαγγελματικής ανεξαρτησίας), κλητήρων, οδηγών κλπ. Συμβάσεις τέτοιου είδους είναι πολύ πιθανό ότι υποκρύπτουν συμβάσεις εξαρτημένης εργασίας.

δ) Παρόμοια, λεπτομέρειες της λειτουργίας της εργολαβικής σχέσης, όπως λ.χ. οι όροι που αφορούν τον τρόπο υπολογισμού και καταβολής της εργολαβικής αμοιβής, δεν είναι - αυτοτελώς ιδωμένοι - άνευ ετέρου αποφασιστικής σημασίας για τον χαρακτηρισμό της σύμβασης ως εξαρτημένης εργασίας ή έργου. Συμβατικές όμως ρητρες, οι οποίες προσιδιάζουν σε σύμβαση εξαρτημένης εργασίας, όπως λ.χ. η περιοδική καταβολή της εργολαβικής αμοιβής χωρίς σύνδεσή της με παράδοση συγκεκριμένων παραδοτέων ή με την πρόοδο εκτέλεσης του έργου, θα πρέπει να αποφεύγονται.

δ) Με το άρθρο 1 § 1 Ν 2639/1998, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 1 Ν 3846/2010, ορίζεται ότι «η συμφωνία μεταξύ εργοδότη και απασχολούμενου για παροχή υπηρεσιών ή έργου, για ορισμένο ή αόριστο χρόνο, ιδίως στις περιπτώσεις αμοιβής κατά μονάδα εργασίας (φασόν), τηλεργασίας, κατ' οίκον απασχόλησης, τεκμαίρεται ότι υποκρύπτει σύμβαση εξαρτημένης εργασίας, εφόσον η εργασία παρέχεται αυτοπροσώπως, αποκλειστικά ή κατά κύριο λόγο στον ίδιο εργοδότη για εννέα (9) συνεχείς μήνες». Του νόμου μη διακρίνοντας, το εν λόγω τεκμήριο αφορά και συμβάσεις μίσθωσης έργου με το δημόσιο ή φορείς του δημοσίου τομέα. Από τη συνδυασμένη όμως ερμηνεία των διατάξεων των άρθρων 21 § 3 Ν 2190/1994, όπως ερμηνεύθηκε αυθεντικά με το άρθρο 14 § 15 Ν 2266/1994, 6 §§ 6 και 8 Ν 2527/1997, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, και 2 § 23 Ν 2621/1998 και 55 Ν 3966/2011 συνάγεται ότι το εν λόγω τεκμήριο δεν βρίσκει εφαρμογή σε συμβάσεις μίσθωσης έργου που συνάπτονται στο πλαίσιο υλοποίησης συγχρηματοδοτούμενων δράσεων ΕΣΠΑ και για όσο χρόνο διαρκούν οι δράσεις αυτές. Σε κάθε περίπτωση πρόκειται για τεκμήριο μαχητό, το οποίο ανατρέπεται εφόσον τηρηθούν τα ανωτέρω υπό α), β) και γ) περιγραφόμενα.

Η καταστρατήγηση του συμβατικού τύπου της σύμβασης μίσθωσης έργου εκ μέρους του δικαιούχου με σκοπό τη σύναψη συμβάσεων εξαρτημένης εργασίας επιφέρει όχι μόνο τον καταλογισμό στο υπεύθυνο όργανο των σχετικών κονδυλίων, αλλά και πειθαρχικές και ποινικές διώξεις σε βάρος του.

Σε κάθε περίπτωση ο ορθός νομικός χαρακτηρισμός της σχέσης ανήκει αποκλειστικά στα αρμόδια δικαστήρια. Εν όψει της μέχρι σήμερα δημοσιευμένης νομολογίας του Αρείου Πάγου, **δεν νοείται μετατροπή δια της δικαστικής οδού των «μη γνήσιων σύμβαση έργου» σε έγκυρες συμβάσεις εργασίας αορίστου χρόνου.**



ΕΝΙΑΙΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΣ ΤΟΜΕΑΣ ΕΥΡΩΠ.ΠΟΡΩΝ – ΕΙΔΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ Ε.Π.
«Εκπαίδευση & Δια Βίου Μάθηση»
ΕΠΙΚΑΙΡΟΠΟΙΗΜΕΝΟΣ ΟΔΗΓΟΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΕΡΓΟΥ σε συγχρηματοδοτούμενα έργα

6) Πού ασφαρίζονται οι αντισυμβαλλόμενοι λήπτες έργου, απασχολούμενοι με σύμβαση έργου ιδιωτικού δικαίου (681 ΑΚ);

Το άρθρο 46 του Ν 3996/2011 ρυθμίζει το ζήτημα της ασφάλισης των αντισυμβαλλόμενων εργολάβων, απασχολούμενων με έργου ιδιωτικού δικαίου, μεταξύ άλλων, και στο πλαίσιο υλοποίησης συγχρηματοδοτούμενων δράσεων ΕΣΠΑ. Σύμφωνα με τη διάταξη αυτή:

α) Οι απασχολούμενοι με σύμβαση μίσθωσης έργου που καταρτίζεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του Ν 2527/1997, σε φορείς του δημόσιου τομέα του άρθρου 51 του Ν 1892/1990, καθώς και σε επιχειρήσεις των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης α` και β` βαθμού **υπάγονται για την απασχόληση τους αυτή στην ασφάλιση του ΟΑΕΕ.**

β) Ειδικότερα μάλιστα, για όσους απασχολήθηκαν έως την έναρξη ισχύος του ίδιου άρθρου με μίσθωση έργου που καταρτίστηκε κατά τα ανωτέρω, η ασφάλιση που έχει χωρήσει στον ΟΑΕΕ παραμένει ισχυρή και δεν αναζητούνται εισφορές από το ΙΚΑ-ΕΤΑΜ και αντίστοιχα η ασφάλιση που έχει χωρήσει στο ΙΚΑ-ΕΤΑΜ παραμένει ισχυρή και δεν αναζητούνται εισφορές από τον ΟΑΕΕ. Το ίδιο ισχύει και για όσους μέχρι την έναρξη ισχύος του νόμου αυτού, προσέφεραν έργο στους ανωτέρω φορείς, καθώς και σε ερευνητικούς και τεχνολογικούς φορείς του άρθρου 31 του ν. 1514/1985 (Α` 13) για δράσεις που χρηματοδοτούνται ή συγχρηματοδοτούνται από την Ευρωπαϊκή Ένωση. Η ίδια ρύθμιση καταλαμβάνει και εκκρεμείς υποθέσεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διοικητικής και δικαστικής διαδικασίας.

γ) Από την ασφάλιση στον ΟΑΕΕ εξαιρούνται μόνο οι απασχολούμενοι με σύμβαση μίσθωσης έργου, για τους οποίους λόγω της συγκεκριμένης απασχόλησης προκύπτει βάσει καταστατικών ή γενικών διατάξεων υποχρεωτική ασφάλιση στους Τομείς του Κλάδου κύριας ασφάλισης του Ενιαίου Ταμείου Ανεξάρτητα Απασχολούμενων.