

Ο.Λ.Μ.Ε.
Ερμού & Κορνάρου 2
ΤΗΛ: 210 32 30 073 - 32 21 255
www.olme.gr
e-mail: olme@otenet.gr

Αθήνα, 16/09/2021
Α.Π.: 325

ΠΡΟΣ:
Τις ΕΛΜΕ

**«Ενημερωτικό για την νομιμότητα της απεργίας αποχής»
Συνεχίζουμε τον αγώνα, συμμετέχουμε μαζικά στην απεργία αποχή, σπάμε τον
αυταρχισμό και την τρομοκρατία του ΥΠΑΙΘ!**

Συνάδελφοι/ισσες,

Η απεργία αποχή ως μορφή απεργίας έχει κριθεί στα δικαστήρια ως απόλυτα νόμιμη και συνταγματικά κατοχυρωμένη. (Δ.Εφ. Πειραιώς 486/1995, Δ.Εφ. Αθηνών 4843/2014, Μ.Π. Αθηνών 2395/2014, Δ. Εφ. Αθηνών 559/2020). Η ΟΛΜΕ έχει τηρήσει όλες τις προβλεπόμενες νομικές διαδικασίες που εξασφαλίζουν την νομιμότητα της απεργίας αποχής, καταθέτοντας σχετικό εξώδικο, μέσω νομικού, στην Προεδρία της Κυβέρνησης και στα υπουργεία Παιδείας, Εσωτερικών και Οικονομικών.

Ακόμα και το Γενικό Λογιστήριο του Κράτους, αναγνωρίζοντας την λευκή απεργία ως νόμιμη μορφή απεργιακής κινητοποίησης, εξέδωσε την υπ' αριθμόν 2038978/4420/0022/14-06-1990 εγκύκλιό του, στην οποία αναφέρεται: «1. Σύμφωνα με τη νομολογία (8384/79 και 8272/89 αποφάσεις του Εφετείου Αθηνών και 920/1983 του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αθηνών) η μείωση της απόδοσης των εργαζομένων (ποσοτική ή ποιοτική) ή η επιβράδυνση του ρυθμού της εργασίας - λευκή απεργία- αποτελεί μορφή απεργίας. Συνεπώς η αποχή των εκπαιδευτικών από ορισμένα καθήκοντα τους, συνεπάγεται ποσοτική μείωση της απόδοσης τους, η οποία κατά τα ανωτέρω, αποτελεί μορφή απεργίας, τη λευκή απεργία (βλ. σχετικώς και ΔΙΚΠΡ/Φ9/2741/7072/3.9.86 και ΔΙΚΠΡ/ Φ9 /241 /11026/ 23.10.85 έγγραφο του Υπουργείου Προεδρίας Κυβερνήσεως)».

Όσον αφορά στις κυρώσεις που προβλέπονται στο άρθρο 56 του ν.4823/2021 επισημαίνουμε τα εξής:

1. Σύμφωνα με το άρ. 106 του ν.3528/2007 πειθαρχικό παράπτωμα αποτελεί κάθε παράβαση υπαλληλικού καθήκοντος, που συντελείται με υπαίτια πράξη ή παράλειψη και μπορεί να καταλογιστεί στον υπάλληλο. Επομένως, για την τέλεση πειθαρχικού παραπτώματος απαιτείται υπαιτιότητα, ήτοι δόλος ή αμέλεια του υπαλλήλου (ΣτΕ 2030/1976, 3607/1981, 786/1990, 2816/2000, 4185/2001 κα). **Δεν συνιστούν πειθαρχικά παραπτώματα πράξεις ή παραλείψεις, που αποτελούν ενάσκηση συνταγματικά κατοχυρωμένου δικαιώματος του υπαλλήλου.**
2. Σύμφωνα με την παρ.3 του άρθρου 107 ν.3528/2007: «3. Σε καμιά περίπτωση δεν συνιστά ανάρμοστη συμπεριφορά ή αναξιοπρεπή ή ανάξια για υπάλληλο διαγωγή κατά την έννοια της περίπτωσης ε' της παρ. 1 του παρόντος άρθρου η άσκηση συνδικαλιστικής, πολιτικής ή κοινωνικής δράσης.»

3. Με την 27/2004 απόφαση της Ολομέλειας του Αρείου Πάγου αναγνωρίστηκε το τεκμήριο της νομιμότητας των απεργιακών κινητοποιήσεων, υπό την έννοια ότι μέχρι μια απεργιακή κινητοποίηση να κριθεί αμετακλήτως ως παράνομη από το αρμόδιο δικαστήριο θεωρείται νόμιμη, με συνέπεια, στο ενδιάμεσο αυτό χρονικό διάστημα (από την κήρυξη της απεργίας μέχρι την αμετάκλητη δικαστική κρίση) **να μη μπορεί να επέλθει σε βάρος των απεργών οποιαδήποτε δυσμενής συνέπεια εξαιτίας της συμμετοχής του στην απεργία.**
4. Υπενθυμίζουμε ότι με την διάταξη του άρθρου 36 παρ.2 ν.4489/2017 είχε αντιστοίχως προβλεφθεί στον υπόλοιπο δημόσιο τομέα, ότι η συμμετοχή στην διαδικασία αξιολόγησης, αποτελεί προϋπόθεση για την επιλογή υπαλλήλου σε διαδικασίες κρίσεων και τοποθέτησης προϊσταμένων. Η ως άνω διάταξη καταργήθηκε μεταγενεστέρως αφού με την υπ' αρ. 559/2020 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών κρίθηκε ότι η συμμετοχή υπαλλήλου σε νομίμως προκηρυχθείσα απεργία δεν κωλύει την συμμετοχή του σε διαδικασίες επιλογής προϊσταμένων, αφού η ως άνω διάταξη έχει την έννοια της επιβολής υπηρεσιακών κυρώσεων σε οποιαδήποτε άλλη περίπτωση και όχι στην περίπτωση, που ο υπάλληλος ασκεί ένα συνταγματικά κατοχυρωμένο δικαίωμα, όπως το δικαίωμα της απεργίας: «η παράλειψη του αιτούντος να προβεί στην αξιολόγηση των υφισταμένων του, οφειλόμενη στη συμμετοχή του στην απεργιακή αυτή κινητοποίηση, δεν εκώλυε τη συμμετοχή του στη επίδικη διαδικασία επιλογής του ιδίου ως προϊσταμένου, όπως, μη νομίμως, κρίθηκε με τις προσβαλλόμενες αποφάσεις».
5. Επιπλέον, έχει κριθεί, ότι η **συνδικαλιστική δραστηριότητα δεν μπορεί να αξιολογηθεί καθαυτή αρνητικά για την εξέλιξη του υπαλλήλου, διότι συνιστά νόμιμη άσκηση του δικαιώματος της συνδικαλιστικής ελευθερίας,** κατά το άρθρο 23 παρ. 1 του Συντάγματος και το άρθρο 30 του ν.1264/1982 (ΣτΕ 444/1996, 1907/2002).
6. Η άσκηση ενός νομίμου δικαιώματος δεν μπορεί να ερμηνευτεί ως παράλειψη καθήκοντος ή πειθαρχικό παράπτωμα ή να συνδεθεί έμμεσα ή άμεσα με την επιβολή οποιουδήποτε δυσμενούς διοικητικού ή άλλης μορφής μέτρου εις βάρος του υπαλλήλου, καθώς κάτι τέτοιο, θα έπληττε καίρια τον πυρήνα του δικαιώματος της απεργίας, θέτοντας υπέρμετρους περιορισμούς στην άσκηση του, συνιστώντας εκ του αποτελέσματος απαγορευμένη κατά τον ν. 1264/1982 ανταπεργία.

Επομένως, σύμφωνα με τη γνωμοδότηση της νομικής συμβούλου της ΟΛΜΕ (επισυνάπτεται), η μη συμμετοχή στελέχους εκπαίδευσης, εκπαιδευτικού ή μέλους Ε.Ε.Π. και Ε.Β.Π. στις διαδικασίες αξιολόγησης «δεν μπορεί νομίμως να οδηγήσει σε ενεργοποίηση των κυρώσεων των παρ.4, 5, 6 και 8 του άρθρου 56 ν.4823/2021, όταν η παράλειψή του αυτή οφείλεται σε άσκηση του συνταγματικού δικαιώματός του σε απεργία-αποχή, η οποία καλύπτεται από το τεκμήριο νομιμότητας. Συνεπώς, είτε η διοίκηση υποχρεούμενη σε σύμφωνη με το άρθρο 23 παρ.2 Σύντ. ερμηνεία θα πρέπει να απόσχει από την επιβολή κυρώσεων σε βάρος του εν λόγω προσωπικού, εφόσον τούτο μετέχει σε απεργία-αποχή από κάθε ενέργεια συνδέεται με την διαδικασία αξιολόγησης της παρ.4 του άρθρου 56 ν.4823/2021, είτε εφόσον προχωρήσει σε τέτοιες κυρώσεις, τούτες θα πρέπει να προσβληθούν δικαστικώς για να ελεγχθεί η νομιμότητά τους υπό το πρίσμα των όσων έκρινε η ΔΕφΑθ 559/2020 και για να ελεγχθεί η συμφωνία του άρθρου 56 προς το άρθρο 23 παρ.2 Σύντ.»

Συναδέλφου/ισσες,

Είναι προφανές ότι η κυβέρνηση για μία ακόμα φορά προσπαθεί με αυταρχικό τρόπο να κάμψει το εκπαιδευτικό κίνημα. Οι προβλέψεις του άρθρου 56 του ν.4823/2021 αποτελούν μία ακόμα προσπάθεια του ΥΠΑΙΘ να τρομοκρατήσει τους/τις εκπαιδευτικούς. Παρόμοιες προσπάθειες επιχείρησε και την προηγούμενη χρονιά αλλά έπεσαν στο κενό!

Καλούμε όλες και όλους να συμμετέχουν στην απεργία αποχή από τις διαδικασίες των άρθρων 33, 34, 35 και 36 του ν.4692/2020 και τη εφαρμοστικής ΥΑ (108906/ΓΔ4/10.9.2021 (ΦΕΚ Β' 4189) που έχει προκηρύξει η ΟΛΜΕ.

Καλούμε και πάλι όλα τα στελέχη εκπαίδευσης να στηρίζουν τις αποφάσεις και τον αγώνα του κλάδου για την προάσπιση του δημόσιου σχολείου. Ιδιαίτερα, καλούμε τους διευθυντές και τις διευθύντριες των σχολικών μονάδων να μην σταθούν απέναντι στο 87% του κλάδου που έδωσε με γενναιότητα τον νικηφόρο αγώνα την προηγούμενη χρονιά και να συνταχθούν και πάλι υπέρ της απεργίας αποχής.

Το ΔΣ της ΟΛΜΕ δεσμεύεται ότι αν, παρά την προφανή αυθαιρεσία και αντισυνταγματικότητα της επιβολής των κυρώσεων του αρ.56 του ν.4823/2021 σε απεργούς εκπαιδευτικούς, η Διοίκηση προχωρήσει σε εφαρμογή τους, θα προβεί σε όλες τις απαραίτητες ενέργειες, συνδικαλιστικές και νομικές, προκειμένου να προστατεύσει τους/τις συναδέλφους/ισσες.

Η μαζικότητα, η ενότητα και η καθολική συμμετοχή στην απεργία – αποχή, όπως και την περσινή χρονιά, είναι που θα αποτρέψουν την υλοποίηση των αντεκπαιδευτικών πολιτικών και των αυταρχικών απειλών της πολιτικής ηγεσίας του Υ.ΠΑΙ.Θ.

Η ποινικοποίηση της συνδικαλιστικής δράσης δε θα περάσει!

Το συνδικαλιστικό κίνημα δεν τρομοκρατείται!

Συσπειρωμένοι/ες στο σωματείο μας θα νικήσουμε!

Ο Πρόεδρος

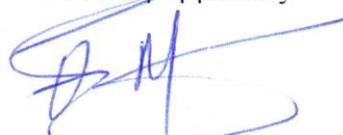


Θεόδωρος Τσούχλος

Για το ΔΣ της ΟΛΜΕ



Ο Γεν. Γραμματέας



Θεόδωρος Μαλαγάρης