

ΠΡΟΣΩΡΙΝΗ ΑΠΟΔΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΜΙΣΘΩΤΟΥ

Προσωρινή αποδοχή υπηρεσιών μισθωτού. Απόλυση εργαζομένου
έκδοση απόφασης ασφαλιστικών μέτρων με την οποία υποχρεώθηκε ο

εργαζόμενος να αποδέχεται τις υπηρεσίες του μισθωτού¹ συνέπειες στην κύρια

¹ Προσωρινή επαναπρόσληψη μισθωτού.

Στο σημείο τούτο τοποθετείται και η έριδα στη νομολογία των δικαστηρίων, περί του αν ικανοποιείται η επίδικη αξίωση ή όχι, στην περίπτωση κατά την οποία ο μισθωτός που απολύθηκε από τη θέση του, προσφεύγει στο δικαστήριο και – προσβάλλοντας ως άκυρη την καταγγελία της σύμβασης από μέρους του εργοδότη, ως άκυρη – ζητεί να διαταχθεί, ως ασφαλιστικό μέτρο προσωρινώς ρυθμιστικό της κατάστασης, η προσωρινή επαναπρόσληψή του, (δηλ. η προσωρινή ενεργοποίηση της εριζόμενης έννομης σχέσης της εργασιακής συμβάσεως). Ειδικότερα :

(1) Σημαντικό μέρος της νομολογίας απορρίπτει τις αιτήσεις αυτές, με την αιτιολογία ότι το ζητούμενο ασφαλιστικό μέτρο επιφέρει απαγορευμένη ικανοποίηση του δικαιώματος (Βλ. ενδεικτικά: ΜΠρΑθ 29067/1996 ΑρχΝ 48/225 με σημ. ΜΠρΒόλου 1294/94 ΝοΒ 43/740. ΜΠρΑθ 124/89 Ελλ-Δνη 34/1160. ΜΠρΧαν 29/85 Αρμ. ΛΘ/392. ΜΠρΑθ 15647/1983 ΝοΒ 33/ 315 = Δ. 15/145. ΜΠρΗλ 372/1983 ΝοΒ 32/318. ΜΠρΒόλου 97/1983 ΕΕργΔ 42/589. ΜΠρΔράμας 6/1983 ΕΕργΔ 42/189. ΜΠρΑθ 11921/1982 ΔΕΝ 39/61).

(2) Άλλο μέρος της νομολογίας, επίσης σημαντικό, δέχεται πως με την προσωρινή επαναπρόσληψη του μισθωτού, δεν ικανοποιείται το οικείο δικαίωμά του (Βλ. ενδεικτικά: ΜΠρΘεσ 12551/1996 Ελλ-Δνη 38/175. ΜΠρΑθ 3378/1995 ΕΕργΔ 54/872. ΜΠρΑθ 24729/1994 ΕΕργΔ 54/865. ΜΠρΑθ 10108/1994 ΕΕργΔ 53/933. ΜΠρΠειρ 2369/1990 ΕΕργΔ 50/62. ΜΠρΠατρ 64/1995 ΕΕργΔ 54/663. ΜΠρΚατ 353/1984 ΕΕργΔ 1985/56).

(3) **Η δική μας άποψη :** Όταν καταρτίζεται μίσθωση εργασίας, η αξίωση του εργαζομένου ν' απασχολείται στον εργοδότη του (Για το ότι αναγνωρίζεται δικαίωμα του μισθωτού προς απασχόληση και αντίστοιχη υποχρέωση του εργοδότη, κατά τις διατάξεις των άρθρων 5 § 1 (για την ανάπτυξη της προσωπικότητας), 2 § 1 (για την προστασία της προσωπικότητας) και 22 § 1 (για το δικαίωμα εργασίας) του Συντάγματος, βλ. ΑΠ 115/92 ΕΕργΔ 52/495. ΑΠ 1209/1988 ΕΕργΔ 48/1014. ΑΠ 1512/1987 ΕΕργΔ 47/1088. ΑΠ 1203/1987 ΕΕργΔ 47/591. ΑΠ 875/86 ΕΕργΔ 46/470. ΑΠ 820/83 ΔΕΝ 40/166. **Βλαστός**, Σύμβαση εξαρτημένης εργασίας, Ι (1990), § 642 επ. **Μπέης**, Δ. 12, 140 επ. Τη σχετική βιβλιογραφία, βλ. στους **Καρακατσάνη/Γαρδίκας**, Ατομικό ΕργΔ, 1995, Μέρος δεύτερο, § V σελ. 368-369) είναι ισόχρονη προς την υποχρέωσή του να παράσχει τις υπηρεσίες του στον τελευταίο. Η υποχρέωση αυτή του μισθωτού είναι διαρκής, διότι η εκπλήρωση της σχετικής υποχρέωσής του, δεν επέρχεται με την πραγμάτωση άπαξ μόνον της παροχής, παρά διαρκεί – κατά την φύση της σύμβασης – για χρονικό διάστημα, ορισμένο ή αόριστο (**Καρακατσάνης/Γαρδίκας**, ανωτ., περιθ. αριθ. 152. **Ζέπος**, ΕνοχΔ. ΙΙ, Κεφ. γ' § 11 Ι 1 σελ. 296. **Καποδίστριας**, ΕρμΑΚ, άρθρο 648, περιθ. αριθ. 9. **Γεωργακόπουλος**, Το δίκαιον των διαρκών ενοχών, 1979, § 4 Ι 1, σελ. 12. **Πούλλος**, στον ΑΚ Γεωργιάδη/Σταθόπουλου, άρθρο 648, περιθ. αριθ. 3). Επί διαρκών ενοχών, (όπου δηλαδή δεν υφίσταται εξ ορισμού εφ' άπαξ εκπλήρωση της συμβατικής υποχρέωσης), ακριβώς λόγω της διαρκείας τους, η προσωρινή θέση τους σε λειτουργία δεν συνεπάγεται και ολοσχερή εξόφληση της υποχρέωσης του οφειλέτη, αφού αυτή θα έχει τόση διάρκεια, όση και η έννομη σχέση από την οποία απορρέει (Βλ. ανωτέρω, τη νομολογία της § 2). Συνεπώς, νομίμως διατάσσεται, ως ασφαλιστικό μέτρο, η υποχρέωση του εργοδότη ν' ανέχεται προσωρινά τις υπηρεσίες του μισθωτού (Βλ. υπό διαφορετική δογματική θεμελίωση (α) **Μπέη**, ΕρμΚΠολΔ, άρθρο 731, § 3.27., σελ. 752-753. **Βλαστός**, Υποχρέωση πραγματικής απασχόλησης του μισθωτού, ΕΕργΔ 42/158. **Γαβαλά**, Η δυνατότητα προσωρινής, με ασφαλιστικά μέτρα, αποκατάστασης του μισθωτού στη θέση εργασίας, ύστερα από παράνομη απόλυση, ΝοΒ 32/251. Η προσωρινή απασχόληση του μισθωτού δικαιολογείται από τον προσωρινό χαρακτήρα που έχει η διατασσόμενη αποκατάσταση του εργαζόμενου στη θέση εργασίας του. (β) **Μπέη**, Σχόλιο, Δ. 12., 140 επ.: η προσωρινή παράλειψη της μη χρησιμοποίησης του εργαζομένου δεν προσκρούει στην απαγόρευση της ΚΠολΔ 692 § 4, διότι δεν δημιουργεί αμετάκλητες καταστάσεις. (γ) **Ζερδελή**, Η προστασία της θέσης εργασίας κατά τη διάρκεια της δίκης για το κύρος της καταγγελίας, 1992, § ΙΙΙ Β β (αα), σελ. 94 επ. **Τον ίδιο**, Το δίκαιο της καταγγελίας της σύμβασης εξαρτημένης εργασίας (1995), περιθ. αριθ. 830 επ. και ιδίως 840. **Τον ίδιο**, Η απόλυση ως ultima ratio, 1991, Επίμετρο, σελ. 310/311: η προσωρινή επαναπασχόληση του μισθωτού θα διαταχθεί μόνο μετά από στάθμιση των αντιτιθεμένων συμφερόντων του εργοδότη, αφενός και του μισθωτού, αφετέρου. (δ) ΜΠρΑθ 4896/1995 ΕΕργΔ 55/662: η υποχρέωση του εργοδότη ν' αποδέχεται προσωρινά την εργασία του απολυθέντος μισθωτού δεν προσκρούει στην ΚΠολΔ 692 § 4, διότι με το εν λόγω ασφαλιστικό μέτρο αναστέλλεται προσωρινώς η εκτέλεση της (περί καταγγελίας) απόφασης του εργοδότη, μέχρι να εκδοθεί απόφαση επί της αγωγής του μισθωτού για την κύρια υπόθεση (: Το κύρος της καταγγελίας). (ε) **Βασιλικό**, Η υποχρέωση του εργοδότη για πραγματική απασχόληση του μισθωτού, ΕΕργΔ 49, § Ζ σελ. 358-361: η προσωρινή επαναπρόσληψη του μισθωτού είναι νόμω θεμιτή, διότι 1) δεν δημιουργεί

δίκη (Εφαθ 2533/2006 Ελλ-Δνη 48/282).

αμετάκλητες καταστάσεις, 2) είναι προσωρινή ενεργοποίηση της εργασιακής συμβάσεως, ως διαρκούς έννομης σχέσης και 3) η μεγάλη διάρκεια της κύριας δίκης (: για το κύρος της καταγγελίας), θ' απομακρύνει το μισθωτό από την εργασία του, με συνέπεια ν' απονεκρωθεί η εργασιακή σχέση, κατά παράβαση της επιταγής του άρθρου 22 § 1 του Συντάγματος, αλλά και να θιγεί η αξιοπρέπεια και η προσωπικότητά του, οι οποίες προστατεύονται από το Σύνταγμα (άρθρα 2 § 1 και 5 § 1). Με την τελευταία, υπό (ε), γνώμη του Βασιλικού, ομοφωνεί και ο **Λεβέντης**, σε σχόλιο της ΜΠρΒόλου 353/1982, στο ΝοΒ 30/1314-1316).

(Πλείονα επί του ζητήματος αυτού, βλ. στο βιβλίο μου «Ασφαλιστικά μέτρα II», έκδ. 2004, υπό το άρθρο 692 § III (3.1., II.1, σελ. 96 επ.).