

και εργατικών εισοδημάτων. Δεν αναφέρεται όμως ούτε στο αιτιολόγιο ούτε στο διατακτικό της προβαλλόμενης απόφασης, αν οι αναίρεσιμες ήταν κατά το καταστατικό της ως άνω εταιρείας νόμιμα εκπαισθέντες αιώτες, ώστε υπό την ιδιότητα αυτή να έχει τη δυνατότητα καταβολής των παραπάνω εισοδημάτων προς το ΙΚΑ. Επί πλέον, ενώ η απόφαση δέχεται ότι η ως άνω εταιρεία είχε αποσπασήσει εργατικό προσωπικό κατά τη χρονική περίοδο από 1.1.93 μέχρι 30.11.93 και οι αναίρεσιμες ήταν υπαχθέντες να καταβάλει τις εισφορές στο ΙΚΑ μέσα σε 30 ημέρες από το τέλος κάθε μήνα, εντός του οποίου είχε παρασχεθεί η έγκριση, δέχεται συγχρόνως ότι οι πράξεις της έγκρισης, δέχεται καταβολής των επίδικων εργατοκινήτων και εργατικών εισοδημάτων τελεσθέντων από τον ασφαλισμένο στις 23.1.95, χωρίς να διευκρινίζεται ο λόγος για τον οποίο ο χρόνος αυτός τελεσθείς των πράξεων τοποθετείται άργωτερα από το χρόνο αποσπασίσεως των μητρώων και του άσπαστητά των ασφαλισμένων ασφαλιστικών εισοδημάτων, ο οποίος είναι κρίσιμος στην προκειμένη περίπτωση, γιατί ανακείται θέμα παραγραφής. Εν όψει της ως άνω ελλείψεως και άσφραξης, η προβαλλόμενη απόφαση δεν έχει την απαιτούμενη από το άρθρο 93 παράρ. 3 του Συντάγματος και 129 του ΚΠΔ ειδική και εμπειροστατική αιτιολογία. Είναι, επομένως, άσφαιτος ο από το άρθρο 510 παράγ. 1, στοιχ. Δ του ΚΠΔ σχετικός κώδικας λόγος της υπό κρίση απίστευτης αναίρεσιμης και πρέπει να αναίρεθεί η προβαλλόμενη απόφαση.

Υπαλληλική ιδιότητα παρασκευαστικού θαρφύ αυτοκινήτου

Ποίος θεωρείται ως ιδιωτικός υπάλληλος. Ή διάκριση από υπάλληλο και εργάτη εξαρτάται από το είδος της εργασίας και όχι από τον χαρακτηρισμό στη σύμβαση εργασίας ή τον τρόπο άσφαιξης. — Υπάλληλος ο απεικνυμένος τμήματος θαρφύ αυτοκινήτων, ο οποίος είχε παρακολουθήσει σεμινάρια και είχε λάβει την κρατική

όδεια άσφαιξης επαγγέλματος θαρφύς, εκτός δε της έγκρισής τους παρασκευής θαρφύν, ηρώσε και διέλιξη «χρυσάσφαι».

Εφετείο: Άθηνων 8811/2002

Εισαγγεήτης: ΣΠΥΡ. ΕΥΤΑΣΙΑΣ

Δικαιούχοι: Παν. Ίσμεριού - Στεφ. Βαζάκος

Κατά τη διάταξη του άρθρου 11 εδ. α' του Ν. 2112/20 «περί υποχρεωτικής καταγγελίας συμβάσεως εργασίας ιδιωτικών υπαλλήλων», στην οποία παρατίθεται το άρθρο 8 παράρ. 2 Ν. 3198/55, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 5 παράρ. 1 του Ν. 435/76, **ιδιωτικός υπάλληλος και κατά την έννοια του νόμου αυτό το θεωρείται αυτός που συνεισφέρει τα γνωρίσματα του άρθρου 10 του Ν. 1234/18 (άρθρ. 10 του κωδικοποιημένου Ν. 3514/28), το οποίο, όπως τελικά αντικαταστάθηκε με το άρθρο 1 του Ν. 2655/53, όριζε ότι «ιδιωτικός υπάλληλος θεωρείται: πόν πρόσωπον κατά κοινον επάγγελμα ασχολούμενον επί αντιμισθία ανεξαρτήτως τρόπου πληρωμής επί υποχρέωσης ιδιωτικού καταστήματος, ηρώσει ή εν γένει επιχειρηματίας ή οποιασδήποτε εργασίας και παρὸν έργοισιν άσφαικτικαίς ή από κοινον χαρακτήρα μη ασφαικτικαίς». Κατά την έννοια της διατάξεως αυτής, η διάκριση του μισθωτού ως εργάτη ή υπαλλήλου εξαρτάται από το είδος της εργασίας που παρσχει και όχι από το χαρακτηρισμό που του δίνει η σύμβαση εργασίας ή από τον τρόπο της άσφαιξης του. Έτσι εργάτης είναι εκείνος που το οποίο η εργασία συνίσταται, άσφαικτικώς ή κατά κοινό λόγο, στη χρησιμοποίηση των σφαικτικών των δυνάμεων, ενώ υπάλληλος είναι αυτός του οποίου η εργασία είναι, άσφαικτικαίς ή κατά κοινό λόγο, προϊόν πνευματικού μέρους και παρουσιάζει ως εκ τούτου άσφαιξη κάρτησης, έμπειρία και υποχρέωσιν (ΑΠ 1185/99 Δην 2000 αλ. 713, ΑΠ 1188/98 ΔΕΝ 55 (1999) αλ. 620, ΑΠ 1479/95 ΔΕΝ 52 (1996) αλ. 72, Εφ. Αθ. 9410/2000 Δην 2001 αλ. 1379, Ίτ. Βλαστός/Επ. Ατομ. Εργ. Δ. έκδ. 2001 αλ. 98 με τις παραρτήσεις, Α. Νιδάκης/Εργ. Δικον. Δ. έκδ. 1999 αλ. 253 επ.).**

(.) Αποδείχθηκαν το άσφαικτο προγραμικό περιστατικό. Ή ένοσημένη έταιρεία

διάρσει στην Άθαινα άντιπροσωπεία αυτοκινήτων και συντεργείο έπικρατής αυτών, το οποίο άποτελείται από το τμήμα συντήρησης το τμήμα φανοσκόπια και το τμήμα θαρφύ και διαθέτει σύγχρονα μηχανολογικό εξοπλισμό. Στις 3.1.78 η ένοσημένη, δυνάμει συμβάσεως έξαρτημένης εργασίας άριστου χρόνου, προσέλαβε τον ένοσηνον στην έπισηρήση της ως μαθητεύσαντα θαρφύ αυτοκινήτων, ο οποίος και εξέλιχθηκε σε θαρφύ αυτοκινήτων. Το έτος 1989 άπέκτησε ο ένοσηνος άδεια άσφαιξης επάγγέλματος τεχνίτου αυτοκινήτου (εξειδικασμένη θαρφύ) κι από το έτος 1990 έως το έτος 1995 μόνιμους στο άνωμάρητο θαρφύν της έπισηρήσεως της ένοσημένης. Από το έτος 1995 η ένοσημένη του άπέθεσε καθήκοντα υπεύθυνου του τμήματος θαρφύ και της άσφαιξης. Για την καλύτερη άπόδοση στην ένοσημένη παρακολούθησε ο ένοσηνος σεμινάρια κατά τη έτη 1995, 1996, 1997 και 2000 στην προμετρήτρια των θαρφύν (Επιτορεία με την έπωνυμία «Α.Ν.Α.Ε.Ε.». Εξειδικωμένα ο ένοσηνος ως υπεύθυνος του τμήματος θαρφύ είχε την άσφαικτική εύθνη της άσφαιξης των θαρφύν και προς τοίτο χειριζόταν ειδικά μηχανάκια άνωμάρη θαρφύν, με τη βοήθεια ηλεκτροκινού ύπελογιστή και χρήση μικροφώνι το οποίο τοποθετούσε στη σφαική άνωμάρησε μικροφώνι. Με τη τοποθέτηση του μικροφώνι και την έμφωνία στην όδση της σφαικής των συνταγών των κωδικών θαρφύν άνευρίσκε στη συνέχεια ο ένοσηνος τη συνταγή του συγκεκριμένου θαρφύν κωδικό θαρφύν το συγκεκριμένον προς βοήθι αυτοκινήτου. Ακολούθως άσφαιμίνε το θαρφύ σφαιμίνε με τις άδνητες της συγκεκριμένης συνταγής, με τη βοήθεια ηλεκτροκίνητης συρματίδας και ηλεκτροκίνητου περιστροφικού. Συγχρόνως για την έπιτεύξη της ακριβούς άσφαιξης και για να τοιρθεί η ύπε βοήθι στο ύπολοιο θαρφύ του αυτοκινήτου, που ένεδωσμένως είχε άλλοιωθεί από τις καιρικές συνθήκες, τον ήλιο και τον χρόνο, ο ένοσηνος, με άντιπροσωπεία, ήλεγχε και όπαικν την άσφαιξη. Στη συνέχεια προμήθεισε τους θαρφύς της έπισηρήσεως με το κατάλληλο θαρφύ, χωρίς να άσφαικτείτο το ήλιο με τη βοήθι των αυτοκινήτων. Η παραπάνω εργασία του ένοσηνού άσφαικούσε άσφαιξη κάρτησης, γνώση, έμ-

πειρία, πρωτοβούλια και ύπευθύνση και ήταν προϊόν κυρίως πνευματικού μέρους. Παρόλληλα, άσφαι προαναφέρθηκε, ο ένοσηνος είχε και τη άσφαιρη της άσφαιξης θαρφύν και προς τοίτο ηρώσε βόθλια, όπου χρώσμε το ήλιο της άσφαιξης, το χρώσμε με τους κωδικούς άρθμους που καθήμενα καταναλώνονταν από τους θαρφύς, ως και τις ποσότητες που έπρεπε να παραγγιλλώνον. Η εργασία αυτή ήταν άσφαικτικαίς πνευματικαίς. Έτσι ο ένοσηνος κατά το χρόνο της καταγγελίας της συμβάσεως εργασίας (10.11.2000) είχε την ιδιότητα του υπαλλήλου και έδικαιούτο άποζημιώσεως ύπαλληλου και όχι εργατοκινήτου, άσφαι κατά βούληση ή έκκαλοία - ένοσημένη Ειδίκοτερα ο ένοσηνος, που είχε συμπληρώσει στην ένοσημένη ύπηρση 22 έτην (3.1.78 έως 10.11.2000), στην όδση περιλαμβανόμενος και η τυχόν άσφαιρητική άσφαιξη ιδιότητα (ΑΠ 1102/89 ΔΕΝ 46, 1076, ΑΠ 760/81 ΔΕΝ 37, 882, ΑΠ 807/74 ΔΕΝ 30, 912, Ίτ. Βλαστός/Επ. παράρ. αλ. 538 άρ. 488, Δεμμετρήστικαίς έκδ. 1981 αλ. 326), με βάση τις τοκτικές άποδείξεις του τελευταίου μέρους ήμερολόγιο 13.300 Χ 25 = 333.250 άρχ. - 977.99 ερώμ έδικαιούτο άποζημιώσεως άπολύσεως 18 μηνών μόνιμου άδουρου (άρθρ. 1 και 3 Ν. 2112/20 αλ. συνδ. με άρθρ. 5 Ν. 3198/55, ήτοι 133.250 Χ 18 Χ 14 : 12 = 6.998.250 άρχ. ή 20.537.78 ερώμ και με) άσφαιρησε του ποσού των 1.633.000 άρχ. που το κατά βούληση η ένοσημένη λόγω άπολύσεως, το ποσό των 5.365.250 άρχ., το οποίο ο ένοσηνος περίορισε με την άσφαιξη ύ 5.065.320 άρχ. ή 14.923.90 ερώμ. Για τον ύπολοιομο από άλλους τε δεν παραρσνόμενος η έκκαλοία. Επομένως το Πρωτοβάθμιο άσφαιρητικό που άέχθηκε το ήλιο και ή ότι ο ένοσηνος είχε την ιδιότητα του υπαλλήλου κατά το χρόνο της καταγγελίας (10.11.2000) και ότι έδικαιούτο ύποζημιώσεως την άσφαιμίνε συμπληρωματική άποζημιώσεως, δεν έσφαλε ως προς την έσφαμίνε του νόμου και την όρη έκταση των άποδείξεων.¹⁰

(1) Έπισηρωτή την 984/2000 Μον. Πρωτ. Ά. Βούλην (Βλ. ΔΕΝ/2002 αλ. 733).