



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Γ Ν Ω Μ Ο Δ Ο Τ Η Σ Η Υ Π' ΑΡΙΘΜ. 426 /2013

ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

(Ε' ΤΜΗΜΑ)

Συνεδρίαση της 10^{ης} Δεκεμβρίου 2013

Σύνθεση

Πρόεδρος : Ιωάννης Τριάντος, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Μέλη : Μεταξία Ανδροβιτισανέα, Κωνσταντίνος Χαραλαμπίδης
Βασιλική Πανταζή, Γεώργιος Ανδρέου, Δημήτριος
Αναστασόπουλος, Αδαμαντία Καπετανάκη. Νομικοί
Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής : Θεόδωρος Ράπτης, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αριθ. Ερωτ. : Το υπ' αριθμ. 2849/12-11-2013 έγγραφο του Ταμείου
Αρωγής Μονίμων Πολιτικών Υπαλλήλων του Υπουργείου
Εθνικής Άμυνας (ΤΑΜΠΥ/ΥΕΘΑ/ΓΕΣ).

Περίληψη Ερωτήματος : Ερωτάται αν, οι υπάλληλοι που έχουν
συμπληρώσει στο ΤΑΜΠΥ χρόνο ασφάλισης τριών (3)
ετών και μετατάσσονται σε άλλη υπηρεσία, όπου δεν
υφίσταται ομοειδής με το ταμείο επικουρική ασφάλιση,
δικαιούνται κατά το χρόνο που μετατάσσονται, επιστροφή
των ασφαλιστικών τους εισφορών, κατ' άρθρο 4 παρ. 3
π.δ. 144/1989 ή εφάπαξ βοήθημα κατά το χρόνο της
συνταξιοδότησής τους, από τη νέα τους υπηρεσία,
σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4 παρ. 1 του
προαναφερομένου π.δ/γματος.

Επί του παραπάνω ερωτήματος το Ε' τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδότησε ως εξής :

A. I. Στο Ν. 2066/1952 (Α' 99), ορίζεται:

Άρθρο 1 παρ. 1: Συνιστάται νομικόν πρόσωπον δημοσίου δικαίου υπό την επωνυμία «Ταμείον Αρωγής και Υγείας Οικονομικών Υπαλλήλων».

Άρθρο 27 : Δια Διατάγματος εκδιδομένων τη προτάσει του αρμοδίου Υπουργού και των Υπουργών Εργασίας και Οικονομικών, δύνανται να ιδρυθώσι Ταμεία Αρωγής και Υγείας Υπαλλήλων και άλλων Υπουργείων ή Δημοσίων Υπηρεσιών άνευ κοινωνικής τινος επιβαρύνσεως .

II. Στο Β.Δ. 232/1961 (Α'65), ορίζεται :

Άρθρο 1 παρ. 1: «Το δια του από 25 Ιουνίου 1956 ημετέρου Διατάγματος συσταθέν Ταμείον Αρωγής Μονίμων Πολιτικών Υπαλλήλων Υπουργείο Εθνικής Αμύνης , αποτελεί Νομικόν Πρόσωπον Δημοσίου Δικαίου, εδρεύει εν Αθήναις και τελεί υπό την εποπτείαν και τον έλεγχο του Υπουργού Εθνικής Αμύνης».

Παρ. 2 : «Σκοπός του Ταμείου είναι η παροχή εφάπαξ χρηματικού βοηθήματος εις τους παρ' αυτώ ησφαλισμένους μονίμους πολιτικούς υπαλλήλους και υπηρέτας της αρμοδιότητος του Υπουργείου Εθνικής Αμύνης (ΓΕΣ) μετά την αποχώρησίν των εκ της ενεργού Υπηρεσίας , εν περιπτώσει δε θανάτου αυτών εν ενεργώ υπηρεσία εις τα μέλη των οικογενειών αυτών».

III. Στο Π.Δ. 144/ 1989 (Α' 70) ορίζεται :

«Άρθρο 2 : Το άρθρο 4 του Β.Δ. 232/1961 , όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 1 του Π.Δ. 239/1981 (ΦΕΚ 67 Α') αντικαθίσταται ως εξής :

«Άρθρο 4. Πόροι του Ταμείου . Οι πόροι του Ταμείου προέρχονται:

α) από Κράτηση επί του συνόλου των μηνιαίων τακτικών αποδοχών των ασφαλισμένων (βασικός μισθός, επίδομα χρόνου υπηρεσίας, αυτόματη τιμαριθμική αναπροσαρμογή) , σε ποσοστό 5%.

β) Από εφάπαξ κράτηση του συνόλου των ακαθαρίστων αποδοχών των ασφαλιζομένων στο Ταμείο , κατά τον πρώτο μήνα του διορισμού ή της μονιμοποίησής τους σε ποσοστό 50%.

γ) Από εφάπαξ κράτηση της διαφοράς που προκύπτει στο σύνολο των μηνιαίων ακαθαρίστων αποδοχών των ασφαλισμένων, λόγω προαγωγής ή αλλαγής μισθολογικού κλιμακίου σε ποσοστό 50% .

15

δ) Από εφάπαξ κράτηση της μηνιαίας διαφοράς που προκύπτει από την αλλαγή του επιδόματος χρόνου υπηρεσίας σε ποσοστό 50% .

ε) Από κράτηση 5% για κάθε αμοιβή ή αποζημίωση των ασφαλισμένων λόγω παροχής πρόσθετης υπηρεσίας περιλαμβανομένων και των εξόδων κίνησης και οδοιπορικών με εξαίρεση τα έξοδα που καταβάλλονται στους εκτός έδρας μετακινούμενους και για τα οποία υπάρχουν σχετικά δικαιολογητικά.

στ) Από δωρεές, κληρονομίες, κληροδοτήματα ή άλλες παροχές στο Ταμείο .

ζ) Από τους τόκους και προσόδους των κεφαλαίων και της περιουσίας του Ταμείου».

Άρθρο 4. : Το άρθρο 7 του Β.Δ. 232/1961 αντικαθίσταται ως εξής:

«Άρθρο 7» Χορηγούμενο βοήθημα – δικαιούχοι . 1. Δικαιούχοι εφάπαξ βοηθήματος θεωρούνται οι αποχωρούντες της υπηρεσίας ασφαλισμένοι εφόσον συμπληρώσουν υποχρεωτικά τρία χρόνια πραγματικής ασφάλισης στο Ταμείο και συντρέχουν γι' αυτούς οι παρακάτω προϋποθέσεις :
α.....β.....γ.....δ.....ε.....2.....3.Οι παραιτούμενοι ή απολυόμενοι της υπηρεσίας χωρίς να θεμελιώνουν δικαίωμα λήψης εφάπαξ βοηθήματος, δικαιούνται την επιστροφή των καταβληθεισών εισφορών τους, ατόκως, υπό την προϋπόθεση ότι έχουν συμπληρώσει τρία χρόνια πραγματικής ασφάλισης στο Ταμείο. Όσοι αποχωρούν ή απολύονται της υπηρεσίας πριν από την συμπλήρωση του παραπάνω χρόνου δεν δικαιούνται την επιστροφή των εισφορών τους.....».

IV. Στο Ν. 2084/1992 (Α' 165) ορίζεται :

Άρθρο 2 παρ. 4 . (όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή της με τη παρ. 1 του άρθρου 11 του ν. 2227/1994 - Α'129): «Στον παρόντα νόμο οι παρακάτω όροι σημαίνουν αντίστοιχα: «Φορείς κοινωνικής ασφάλισης : Όλα τα ασφαλιστικά Ταμεία και Οργανισμοί που λειτουργούν με τη μορφή Ν.Π.Δ.Δ. και υπάγονται στην εποπτεία του Υπουργείου Υγείας, Πρόνοιας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων . Επίσης φορείς ασφάλισης νοούνται τα Ταμεία ή Κλάδοι ή Λογαριασμοί, που λειτουργούν με τη μορφή ν.π.ι.δ. οι υπηρεσίες και κάθε άλλος φορέας ανεξαρτήτως ονομασίας και νομικής μορφής που χορηγούν περιοδικές παροχές υπό τύπο συντάξεων (κύριες και επικουρικές),

βοηθημάτων ή μερισμάτων ή παροχές ασθένειας ή εφάπαξ βοηθήματα εφόσον καταβάλλεται εργοδοτική εισφορά ή κοινωνικός πόρος».

Άρθρο 38 παρ. 2 (όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή της με τη παρ. 2 του άρθρου 9 του ν. 2335/1995 – Α' 185): Στους μη δικαιούχους εφάπαξ βοηθήματος κατά την αποχώρηση από την εργασία ή το επάγγελμα για το οποίο ασφαλίστηκαν σε φορέα πρόνοιας για χρόνο ασφάλισης τουλάχιστον τριών (3) ετώνεπιστρέφονται οι ατομικές τους εισφορές εντόκως από το χρόνο είσπραξής τους με ετήσιο επιτόκιο 8% για κάθε χρόνο».

V. Στο Ν. 2266/1994 (Α'218) ορίζεται :

Άρθρο 9 παρ. 1 β. «.....επιτρέπεται η μετάταξη τακτικών υπαλλήλων από Ν.Π.Δ.Δ. σε υπουργείο ή άλλο ΝΠΔΔ ή Ο.Τ.Α.».

Παρ. 20 : «Οι μετατασσόμενοι υπάλληλοι υπάγονται ως προς την κύρια και επικουρική ασφάλιση , στους φορείς που υπάγεται το προσωπικό της υπηρεσίας στην οποία γίνεται η μετάταξη».

B. Από τον συνδυασμό και την αλληλουχία των προαναφερομένων διατάξεων συνάγονται , τα παρακάτω: Τα έσοδα του Ταμείου Αρωγής Μονίμων Πολιτικών Υπαλλήλων του Υπουργείου Εθνικής Άμυνας (ΤΑΜΠΥ), που είναι Ν.Π.Δ.Δ. και έχει ως σκοπό τη χορήγηση εφάπαξ βοηθήματος στους δικαιούχους μετά την αποχώρησή τους από την υπηρεσία, προέρχονται προεχόντως από τις κρατήσεις στις ακαθάριστες αποδοχές των δικαιούχων ασφαλισμένων του, από δωρεές και από τόκους και πάντως όχι από εργοδοτικές εισφορές , δηλαδή από ποσά που καταβάλλει ο εργοδότης , στα πλαίσια της νομικά θεσπισμένης συμβολής του στην υπό του ασφαλιστικού φορέα παρεχομένη προστασία των εργαζομένων , που εν προκειμένω, εφ' όσον ο εργοδότης είναι το Δημόσιο , είναι νοητή μόνον όταν τούτο συμβάλλεται μετά φυσικών προσώπων με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου (ΝΣΚ 674/1997), ούτε από κοινωνικούς πόρους, δηλαδή από φόρους κράτησης ή εισφορές τρίτων που έχουν επιβληθεί υπέρ του Ταμείου (ΟΛ. ΑΠ 18/1994, ΣτΕ 4049/1996). Επομένως δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις του ν. 2084/1992 για να χαρακτηριστεί το ΤΑΜΠΥ ως φορέας κοινωνικής ασφάλισης κύριας ή επικουρικής (ΝΣΚ 384/2012) και συνακόλουθα τα θέματα της χορήγησης εφάπαξ βοηθήματος και επιστροφής

εισφορών , δεν ρυθμίζονται από το νόμο αυτό, αλλά από το ιδρυτικό του π.δ. 232/1961 που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του αρ. 27 του ν. 2066/1952. Ως εκ τούτου, προϋπόθεση εφ' ενός για τη χορήγηση εφάπαξ βοηθήματος στους ασφαλισμένους του Ταμείου είναι ο δικαιούχος να αποχωρήσει από την υπηρεσία και αφ' ετέρου , για την επιστροφή των καταβληθεισών εισφορών είναι η παραίτηση ή απόλυση ή αποχώρηση απ' αυτήν, εφόσον, εννοείται, συντρέχουν και οι λοιπές νόμιμες προϋποθέσεις .

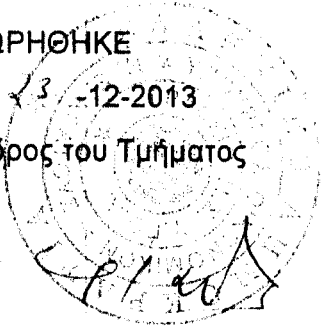
Περαιτέρω, κατά την γνώμη της πλειοψηφίας, που απαρτίσθηκε από τον Πρόεδρο του Τμήματος, Ιωάννη Τριάντο, Αντιπρόεδρο Ν.Σ.Κ. και τους Νομικούς Συμβούλους ΝΣΚ Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Κωνσταντίνο Χαραλαμπίδη, Βασιλική Πανταζή , Δημήτριο Αναστασόπουλο και Αδαμαντία Καπετανάκη, (ψήφοι έξι) η μετάταξη των επικουρικών ασφαλισμένων στο ΤΑΜΠΥ υπαλλήλων του ΥΕΘΑ/ΓΕΣ σε άλλη υπηρεσία του Δημοσίου, της οποίας οι υπάλληλοι δεν ασφαρίζονται στο Ταμείο αυτό, αποκόπτει τελειωτικώς το δεσμό των μετατασσόμενων τόσο με την Υπηρεσία προέλευσης (ΥΕΘΑ/ΓΕΣ), όσο και με το Ταμείο (ΤΑΜΠΥ) . Για το λόγο αυτό πρέπει να θεωρηθεί ότι η μετάταξη, στην περίπτωση αυτή , εξομοιούται προς παραίτηση ή απόλυση ή αποχώρηση και , συνεπώς, έχει για τους μετατασσόμενους αυτούς υπαλλήλους εφαρμογή, για την ταυτότητα του νομικού λόγου, το άρθρο 7 παρ. 1 και 3 του β.δ. 232/1961 όπως ισχύει. Ως εκ τούτου, οι μετατασσόμενοι αυτοί υπάλληλοι, δικαιούνται , κατά τον χρόνο της μετάταξης, εφάπαξ βοηθήματος ή επιστροφής ασφαλιστικών εισφορών, ανάλογα με το αν πληρούν, κατά το χρόνο αυτό, τις προϋποθέσεις της παρ.1 ή της παρ. 3 του άρθρου αυτού.

Κατά την γνώμη της μειοψηφίας, που απαρτίσθηκε από τον Νομικό Σύμβουλο Ν.Σ.Κ. Γεώργιο Ανδρέου (ψήφος μία) και τον Εισηγητή (γνώμη άνευ ψήφου), εν όψει του ασφαλιστικού – οικονομικού περιεχομένου των επίμαχων διατάξεων, αυτές πρέπει κατ' αρχήν να ερμηνεύονται στενά. Περαιτέρω, η μετάταξη δεν συνιστά αποχώρηση ή παραίτηση ή απόλυση από την υπηρεσία όπως άλλωστε γίνεται πάγια δεκτό και από την νομολογία (ΣτΕ 1197/2012 , 1916/2009, ΔΕΑ 2075/1987), διότι δεν επέρχεται διακοπή της υπαλληλικής σχέσης. Επομένως η (οικειοθελής μάλιστα) μεταφορά του εργαζόμενου από το Ταμείο , σε άλλη υπηρεσία του Δημοσίου, έστω και αν

στη νέα υπηρεσία δεν υφίσταται ομοειδής επικουρική ασφάλιση, δεν ισοδυναμεί με αποχώρηση, παραίτηση ή απόλυση, κατά την έννοια των προαναφερομένων διατάξεων και ως εκ τούτου οι μετατασσόμενοι υπάλληλοι δεν δικαιούνται να λάβουν από το ΤΑΜΠΥ κατά το χρόνο της συνταξιοδοτήσεως εφάπαξ βοηθήματος, ούτε επιστροφή των καταβληθεισών εισφορών τους, κατά το χρόνο της μετάταξης.

Γ. Κατ' ακολουθία των παραπάνω και κατά την κρατήσασα στο Τμήμα άποψη, οι υπάλληλοι του ΥΕΘΑ/ ΓΕΣ, που έχουν συμπληρώσει στο ΤΑΜΠΥ χρόνο ασφάλισης τριών (3) ετών και μετατάσσονται σε άλλη υπηρεσία, οι υπάλληλοι της οποίας δεν ασφαρίζονται στο ΤΑΜΠΥ, δικαιούνται, κατά το χρόνο που μετατάσσονται, εφάπαξ βοηθήματος ή επιστροφής των ασφαλιστικών τους εισφορών ανάλογα με το αν πληρούν, κατά τον χρόνο αυτόν, τις προϋποθέσεις της παρ. 1 ή της παρ. 3 του άρθρου 7 του Β.Δ. 232/1961, όπως ισχύει.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ
Αθήνα 23-12-2013
Ο Πρόεδρος του Τμήματος



ΙΩΑΝΝΗΣ ΤΡΙΑΝΤΟΣ
ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής

ΘΕΟΔΩΡΟΣ ΑΝ. ΡΑΠΤΗΣ
ΠΑΡΕΔΡΟΣ Ν.Σ.Κ.