



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Γνωμοδότηση υπ' αριθμ. 145/2014
ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
Τμήματος ΣΤ'
Συνεδρίαση της 15^{ης} Απριλίου 2014

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Πέτρος Τριανταφυλλίδης, Αντιπρόεδρος ΝΣΚ

Μέλη: Ιωάννης Διονυσόπουλος, Νικόλαος Μουδάτσος, Παρασκευάς Βαρελάς, Σπυρίδων Παπαγιαννόπουλος, Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Κουήν - Τακουή Χουρμουζιάν, Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης. Αγγελική Καστανά, Νομικοί Σύμβουλοι Ν.Σ.Κ.

Εισηγητής: Χαράλαμπος Μπρισκόλας, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ. (γνώμη χωρίς ψήφο).

Ερώτημα : Το υποβληθέν με το υπ' αριθμ. πρωτ. Φ. 10043/16149/556/10-6-2013 έγγραφο της Δ/νσης Κύριας Ασφάλισης Αυτοαπασχολουμένων – Τμήμα Β', της Γενικής Γραμματείας Κοινωνικών Ασφαλίσεων του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας.

Περίληψη Ερωτήματος: Νομιμότητα ή μη, απόφασης του Δ.Σ. του Ενιαίου Ταμείου Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (ΕΤΑΑ), με την οποία αναστάλη η εφαρμογή των διατάξεων των παρ. 14 έως 17 του άρθρου 44 του Ν.3986/2011 (που προβλέπουν την αύξηση των εισφορών των ασφαλισμένων στον Τομέα ΤΣΜΕΔΕ του ΕΤΑΑ, Μηχανικών), έως την έκδοση των σχετικών αποφάσεων του ΣτΕ επί της αίτησης ακυρώσεως και της αίτησης αναστολής, την οποία έχουν ασκήσει κατά της ανωτέρω απόφασης του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ, το Τ.Ε.Ε. κλπ. (συνολικά 3).

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Από το έγγραφο με το οποίο η ερωτώσα υπηρεσία μας θέτει υπόψη το ως άνω ερώτημά της, αλλά και από τα στοιχεία του φακέλλου που το συνοδεύουν, καθώς και εκείνα που τέθηκαν υπόψη μας μετά την υποβολή του εν λόγω ερωτήματος, προκύπτουν τα ακόλουθα:

Με τις διατάξεις των παρ. 14 έως 17 του άρθρου 44 του ν.3986/2011, προβλέφθηκαν μεταβολές στο ύψος των ασφαλιστικών εισφορών που καταβάλλουν οι ασφαλισμένοι του ΕΤΑΑ οι οποίοι ασκούν ελεύθερο επάγγελμα, ανάλογα εάν πρόκειται για παλαιούς ή νέους ασφαλισμένους.

Εν όψει ζητημάτων που ανέκυψαν ως προς την εφαρμογή των ως άνω ρυθμίσεων, με το Φ.80000/24872/883/5-12-2011 έγγραφο του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας, δόθηκαν στο ΕΤΑΑ διάφορες διευκρινίσεις.

Με τις 169/16.2.2012 και 189/12.7.2012 αποφάσεις του, το Διοικητικό Συμβούλιο του ΕΤΑΑ αποφάσισε (ομοφώνως με την πρώτη και κατά πλειοψηφία με την δεύτερη τούτων): α) να μην εφαρμόσει τις ρυθμίσεις αυτές μέχρις ότου επιλυθούν τα ζητήματα που ανέκυψαν αναφορικά με την εφαρμογή τους β) να μην συμπεριλάβει στα ως άνω ειδοποιητήρια την εισφορά υπέρ ΟΑΕΔ μέχρις ότου καθορισθούν τα κριτήρια με βάση τα οποία θα προσδιορίζεται η έννοια του άνεργου μηχανικού, οι προϋποθέσεις, καθώς και ο



14
τρόπος λήψης του επιδόματος ανεργίας από τους δικαιούχους, γ) οι υπηρεσίες του Ταμείου να μην προβούν στην υποχρεωτική κατάταξη των νέων ασφαλισμένων σε ασφαλιστικές κατηγορίες, αν δεν προηγηθεί νομοθετική επίλυση των θεμάτων από το εποπτεύον Υπουργείο και δ) να αποσταλούν τα ειδοποιητήρια του Α' και Β' εξαμήνου 2012 σε όλους τους ασφαλισμένους μηχανικούς, με τις τιμές που ίσχυαν πριν την ψήφιση των ν. 3986/11 και 4019/11,

Επακολούθησαν τα υπ' αριθμ.Φ.10043/5503/167/17-7-2012, Φ.0043/16215/141/03-08-2012 και Φ.80000/οικ.17598/3682/7-8-2012 έγγραφα του Υπουργείου προς το ΕΤΑΑ, μέσω των οποίων δόθηκαν εκ νέου διευκρινίσεις και ζητήθηκε η άμεση εφαρμογή των επίμαχων νομοθετικών διατάξεων, καθόσον από τις ρυθμίσεις τους είχαν προσδιορισθεί συγκεκριμένες δημοσιονομικές αποδόσεις για το έτος 2012, και περαιτέρω καθυστέρηση εφαρμογής τους θα δημιουργούσε σοβαρό δημοσιονομικό έλλειμμα στον Κρατικό Προϋπολογισμό, για την κάλυψη του οποίου θα υπήρχε ανάγκη λήψης πρόσθετων δημοσιονομικών μέτρων.

Ενόψει τούτων, με την 193/23.8.2012 απόφασή του, το Διοικητικό Συμβούλιο του ΕΤΑΑ αποφάσισε ομοφώνως την εφαρμογή του άρθρου 44 του ν. 3986/2011, (όπως αυτό ίσχυε τότε, ήτοι πριν την αντικατάσταση της παρ. 2 αυτού, από το άρθρο 50 του Ν. 4144/2013), σύμφωνα με τις ως άνω διευκρινίσεις που δόθηκαν από την αρμόδια Διεύθυνση του εποπτεύοντος Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας.

Κατά της απόφασης αυτής (193/2012) του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ οι: 1) "Τεχνικό Επιμελητήριο Ελλάδος (Τ.Ε.Ε.)" κλπ. (συνολικά 3), άσκησαν από 27-9-2012 (με αριθ. καταθ. 5231/2012) αίτηση ακυρώσεως, η οποία, ενώ αρχικά είχε προσδιορισθεί προς συζήτηση ενώπιον της Ολομελείας του Συμβουλίου της Επικρατείας, κατά τη δικάσιμο της 17-5-2013, παραπέμφθηκε τελικά προς εκδίκαση στο Γ' Τμήμα (υπό 5μελή σύνθεση) του Δικαστηρίου τούτου, και κατά τη δικάσιμο της 5-5-2014 αυτού.

Παράλληλα με την ως άνω αίτηση ακυρώσεως, οι αιτούντες υπέβαλαν ενώπιον της Επιτροπής Αναστολών του ΣΤΕ, την από 24-10-2012 (με αριθμ. καταθ. ΕΔ500/2012) αίτηση αναστολής εκτελέσεως της 193/23-8-2012 απόφασης του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ, η οποία όμως απορρίφθηκε με την προσφάτως εκδοθείσα (και πολύ μεταγενεστέρως του χρόνου υποβολής του υπό κρίση ερωτήματος) υπ' αριθμ. 3/2014 απόφαση της εν λόγω Επιτροπής. Σημειωτέον ότι η εν λόγω Επιτροπή, έκρινε ότι η ένδικη αίτηση, κατά το

μέρος που αφορούσε την καταβολή της πρόσθετης μηνιαίας εισφοράς και της πρόσθετης εισφοράς στην Ειδική Προσαύξηση του ΤΣΜΕΔΕ, ήταν απορριπτέα ως στερούμενη αντικειμένου, καθόσον, μετά την άσκησή της, εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 228/29-4-13 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΕΤΑΑ μέσω της οποίας αποφασίσθηκε τελικά *"να ανασταλεί η εφαρμογή της διάταξης περί αυξήσεων στις ασφαλιστικές εισφορές, μέχρι την έκδοση της απόφασης του ΣΤΕ επί της σχετικής προσφυγής του ΤΕΕ, και με ύψος εισφορών προ της εφαρμογής των αυξήσεων των εν λόγω διατάξεων"*.

Στη συνέχεια με την αριθ. 203/01-11-2012 νεώτερη απόφασή του, το Δ.Σ. του ΕΤΑΑ αποφάσισε την αναστολή της εφαρμογής της ανωτέρω απόφασης, μέχρι την εκδίκαση και οριστική απόφαση επί της αιτήσεως αναστολής που υποβλήθηκε από το Τ.Ε.Ε. κλπ. (συνολικά 3) ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας και εφόσον πρακτικά έχουν επιλυθεί όλα τα τεχνικά και ερμηνευτικά προβλήματα του άρθρου 44 του ν. 3986/2011, για λόγους δεοντολογικούς και ουσιαστικούς.

Επί της απόφασης αυτής διατυπώθηκε διαφωνία από τον Κυβερνητικό Επιτρόπο, ο οποίος επέμεινε στην μη αναστολή της εκτέλεσης της 193/23-08-2012 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου και στην εφαρμογή των νομοθετικών διατάξεων και εντολών του εποπτεύοντος Υπουργείου, δοθέντος ότι πρόκειται για δεσμεύσεις αναληφθείσες στο πλαίσιο του Μεσοπρόθεσμου Πλαισίου Δημοσιονομικής Στρατηγικής.

Η απόφαση με τη σχετική διαφωνία διαβιβάστηκε στο Υπουργείο με το αρ. 106470/13-11-12/12-11-2012 έγγραφο του ΕΤΑΑ προς επίλυση σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 135 του Ν.3655/2008.

Με την αριθ. Φ.10043/26281/567/26-11-2012 υπουργική απόφαση ήρθη η διαφωνία υπέρ του Κυβερνητικού Επιτρόπου, με το σκεπτικό ότι από την εφαρμογή των επίμαχων διατάξεων έχουν προσδιοριστεί συγκεκριμένες δημοσιονομικές αποδόσεις εντός του έτους 2012, και η περαιτέρω καθυστέρηση στην πλήρη εφαρμογή τους από τους Τομείς του ΕΤΑΑ θα δημιουργήσει σοβαρό δημοσιονομικό έλλειμμα στον Κρατικό Προϋπολογισμό, με συνέπεια την ανάγκη λήψης πρόσθετων δημοσιονομικών μέτρων, ενώ επίσης υπογραμμίσθηκε ότι η μη τήρηση των διατάξεων του νόμου αποτελεί μη νόμιμη ενέργεια και ως εκ τούτου, το Δ.Σ. θα πρέπει να προσαρμοσθεί με τη νομιμότητα.



27

Το θέμα επανήλθε προς συζήτηση ενώπιον του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ, το οποίο, με την υπ' αριθ. 228/29-4-2013 (κατά πλειοψηφία ληφθείσα) απόφασή του, αποφάσισε "να ανασταλεί η εφαρμογή της διάταξης περί αυξήσεων στις ασφαλιστικές εισφορές, μέχρι την έκδοση απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας επί της σχετικής προσφυγής του ΤΕΕ, και με ύψος εισφορών προ της εφαρμογής των αυξήσεων των εν λόγω διατάξεων" (θέμα 1α).

Το μέλος του Δ.Σ. Β.Σ, κατά την υπογραφή των πρακτικών έκανε την εξής σημείωση: "Επιφυλάσσομαι με την ανωτέρω απόφαση και δεν συμφωνώ διότι κατ' ουδένα τρόπο συζητήθηκε στη διάρκεια της συνεδρίασης αναστολή η οποία θα έχει χαρακτήρα πολυετούς μη εφαρμογής της κείμενης νομοθεσίας, ως η διάρκεια έκδοσης απόφασης από το ΣΤΕ, δηλώνω δε ότι θα καταθέσω επιστολή".

Η Κυβερνητική Επιτροπος κατά την υπογραφή των πρακτικών έκανε την εξής σημείωση: "Διατηρώ επιφυλάξεις ως προς το σκέλος της απόφασης που αναφέρει αναστολή εκτέλεσης «μέχρι την έκδοση απόφασης του ΣΤΕ επί της σχετικής προσφυγής του ΤΕΕ», ενώ το ορθό θα ήταν μέχρι την έκδοση απόφασης της Επιτροπής Αναστολών του ΣΤΕ επί της «αιτήσεως αναστολής» του ΤΕΕ. Συνεπώς, η αναστολή της καταβολής αυξήσεως των εισφορών δεν ισχύει έως την έκδοση απόφασης του ΣΤΕ επί της αιτήσεως ακυρώσεως αλλά επί της αιτήσεως αναστολής. Εφόσον βεβαίως προσδιοριστεί εντός ευλόγου χρόνου και εκδοθεί σε εύλογο χρόνο (βλ. σχετική απόφαση 64/1995 ΣΤΕ)".

Όπως προκύπτει από τα πρακτικά της ανωτέρω συνεδρίασης, η Κυβερνητική Επιτροπος εξέφρασε τις ακόλουθες επιφυλάξεις ως προς τη νομιμότητα της απόφασης:

α) ότι η σημερινή συνεδρίαση του Δ.Σ. δεν αποτελεί μία αυτοτελή συνεδρίαση, αλλά συνέχεια των όλων των προηγούμενων και συνεπώς δεν είναι δυνατόν να παράγει οποιαδήποτε νόμιμα αποτελέσματα.

β) η κατά πλειοψηφία ληφθείσα απόφαση είναι προδήλως παράνομη, καθώς το θέμα αυτό και η νομιμότητά του έχουν κριθεί με την διαφωνία του Κυβερνητικού Επιτρόπου και την Φ.10043/26281/567/26-11-2012 απόφαση του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας, η οποία αποτελεί εκτελεστή διοικητική πράξη υποχρεωτικής εφαρμογής, δεν έχει εκτελεστεί εισέτι και η νομιμότητα δεν έχει αποκατασταθεί. Η εμβέλεια της απόφασης αυτής καταλαμβάνει κάθε νεώτερη απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου με το αυτό ή παρόμοιο θέμα.

γ) δεν υπήρξε εισήγηση των αρμοδίων υπηρεσιακών παραγόντων, ενώ κατά τη συνεδρίαση απουσίασαν οι αρμόδιοι για το θέμα εισηγητές και υπηρεσιακοί παράγοντες.

Κατόπιν τούτων, η ερωτώσα υπηρεσία, αφού πρώτα μας διευκρινίζει ότι το ζήτημα της εφαρμογής των διατάξεων των παρ. 14 έως 17 του άρθρου 44 του ν.3986/2011 είναι κρίσιμης σημασίας, ενόψει και των δημοσιονομικών επιπτώσεων που επιφέρει, καθώς από την εφαρμογή των εν λόγω διατάξεων έχουν προβλεφθεί συγκεκριμένες δημοσιονομικές αποδόσεις, μας θέτει τα εξής δύο ερωτήματα: α) εάν η κατά πλειοψηφία ληφθείσα υπ' αριθμ. 228/29-4-2013 απόφαση του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ, επί του τεθέντος προς συζήτηση θέματος 1α', περί αναστολής της εφαρμογής των ως άνω διατάξεων περί αυξήσεως στις ασφαλιστικές εισφορές μέχρι την έκδοση απόφασης του ΣΤΕ επί της σχετικής προσφυγής του ΤΕΕ, και με ύψος εισφορών προ της εφαρμογής των αυξήσεων των εν λόγω διατάξεων, είναι σύνομη έως την εκδίκαση και την έκδοση απόφασης από το ΣΤΕ επί της αιτήσεως ακυρώσεως και β) εάν η αίτηση αναστολής επί της αιτήσεως ακυρώσεως, αποτελεί νόμιμο έρεισμα για την μη εφαρμογή των ως άνω διατάξεων και, σε καταφατική απάντηση, ποιός είναι ο εύλογος χρόνος για τη συζήτηση και την έκδοση απόφασης επί της αίτησης αναστολής.

II. Επί του υπό κρίση ερωτήματος, το Τμήμα εγνωμοδότησε ως ακολούθως:

A. ΚΡΙΣΙΜΕΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ

1. Στο άρθρο 135 του Ν.3655/2008 "*Διοικητική και οργανωτική μεταρρύθμιση του Συστήματος Κοινωνικής Ασφάλισης και λοιπές ασφαλιστικές διατάξεις*" (ΦΕΚ Α' 58/3.4.2008), ορίζονται τα εξής, όσον αφορά στα καθήκοντα και τις εν γένει αρμοδιότητες των Κυβερνητικών Επιτρόπων οι οποίοι παρίστανται ως εκπρόσωποι της Πολιτείας στις συνεδριάσεις των Δ.Σ. των Ασφαλιστικών Οργανισμών:

*"Άρθρο 135
Κυβερνητικός Επίτροπος*



1. Ο Κυβερνητικός Επίτροπος, ο οποίος μετέχει στα Διοικητικά Συμβούλια των Ασφαλιστικών Οργανισμών, παρακολουθεί τη νομιμότητα των αποφάσεων που λαμβάνονται από το Διοικητικό Συμβούλιο, δικαιούται να λαμβάνει το λόγο για οποιοδήποτε θέμα και να υποβάλλει προτάσεις.

2. Δικαιούται να αναστείλει προσωρινά την εκτέλεση κάθε απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου μέσα σε σαράντα οκτώ (48) ώρες από τη λήψη της, αν κρίνει ότι αντίκειται σε διατάξεις νόμων, διαταγμάτων, κανονισμών και υπουργικών αποφάσεων εν γένει που διέπουν τη λειτουργία του Ταμείου. Η απόφαση δεν εκτελείται μέχρις ότου, μετά από αίτηση του Διοικητικού Συμβουλίου, αρθεί η διαφωνία με απόφαση του Υπουργού Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας, η οποία είναι υποχρεωτική για το Ταμείο. Σε περίπτωση κατά την οποία ο Υπουργός δεν κοινοποιήσει την επί της διαφωνίας απόφασή του εντός δεκαπέντε (15) ημερών από τη λήψη της σχετικής αίτησης του Δ.Σ., αυτό μπορεί να αποφασίσει την εκτέλεση της απόφασης, για την οποία διατυπώθηκε η διαφωνία.

3. Ο Κυβερνητικός Επίτροπος μπορεί να αναστείλει για μία φορά μέχρι την επόμενη συνεδρίαση την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου, εφόσον διατυπώσει αιτιολογημένη επιφύλαξη που αφορά τα συμφέροντα του Οργανισμού.

Η απόφαση επανεισάγεται για συζήτηση σε άλλη συνεδρίαση, εφόσον το Διοικητικό Συμβούλιο επιμένει στην εκτέλεση της.

4. Ο Κυβερνητικός Επίτροπος και ο αναπληρωτής του καλούνται, επί ποινή ακυρότητας της συνεδρίασης, σε όλες τις συνεδριάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου.

5. Σε περίπτωση διαφωνίας του Κυβερνητικού Επιτρόπου επί αποφάσεως του Διοικητικού Συμβουλίου του ΙΚΑ - ΕΤΑΜ, η διαφωνία αίρεται με απόφαση του Υπουργού Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας”.

Από τις παραπάνω διατάξεις, σαφώς προκύπτει ότι ο Κυβερνητικός Επίτροπος παρίσταται ως εκπρόσωπος της Πολιτείας στις συνεδριάσεις του Δ.Σ. των Ασφαλιστικών Οργανισμών (και εν προκειμένω και του ΕΤΑΑ, κατ' άρθρο 29 παρ. 4 του Ν.3655/2008) και προορισμό έχει να παρακολουθεί τη νομότυπη και σύμφωνη προς την ασκούμενη κοινωνική πολιτική, λήψη αποφάσεων επί των συζητούμενων θεμάτων. Προς τούτο

δικαιούται: **A)** είτε να διαφωνήσει με την εκδοθείσα απόφαση του Δ.Σ., ζητώντας (κατά τα διαλαμβανόμενα στην παρ. 2 του ανωτέρω άρθρου και νόμου) μέσα σε σαράντα οκτώ (48) ώρες από τη λήψη της, την προσωρινή αναστολή της, αν κρίνει ότι αυτή αντίκειται σε διατάξεις νόμων, διαταγμάτων, κανονισμών και υπουργικών αποφάσεων εν γένει που διέπουν τη λειτουργία του Ταμείου, οπότε η απόφαση αυτή δεν εκτελείται μέχρις ότου, μετά από αίτηση του Διοικητικού Συμβουλίου, αρθεί η διαφωνία με απόφαση του Υπουργού Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας, η οποία είναι υποχρεωτικώς εκτελεστή για το Ταμείο, εφόσον, βεβαίως κοινοποιηθεί σ' αυτό, εντός δεκαπενθημέρου από τη λήψη της σχετικής ως άνω αίτησης του Δ.Σ., διότι στην αντίθετη περίπτωση, εάν δηλ. δεν χωρήσει τέτοια κοινοποίηση ή αυτή γίνει εκπροθέσμως, τότε, το Δ.Σ. του οικείου Ταμείου, έχει τη δυνατότητα να αποφασίσει την εκτέλεση της απόφασης για την οποία διατυπώθηκε η διαφωνία και **B)** είτε να διατυπώσει αιτιολογημένη επιφύλαξη, αναφερόμενη στο συμφέρον του Οργανισμού, οπότε η εκτέλεση της απόφασης αυτής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 3 της ίδιας διάταξης του ίδιου νόμου, αναστέλλεται για μία και μόνη φορά, και πιο συγκεκριμένα έως την επόμενη συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Οργανισμού αυτού. Το εν λόγω Δ.Σ., εάν και εφόσον, παρά την ως άνω επιφύλαξη, ήθελε επιμείνει στην εκτέλεση της απόφασής του αυτής, την επανεισάγει σε άλλη συνεδρίασή του, για την εκ νέου συζήτηση του κρίσιμου θέματος το οποίο αυτή αφορά και λήψη νεώτερης επ' αυτού απόφασής του, προφανώς μετά από στάθμιση και της ειρημένης επιφύλαξης του Κυβερνητικού Επιτρόπου. Από δε τις λέξεις "επόμενη" και "άλλη" συνεδρίαση, των οποίων εναλλακτικά κάνει χρήση ο νομοθέτης της στα εδάφ. α' και β' αντίστοιχα της ανωτέρω διάταξης της παρ. 3 του άρθρου 135 του Ν.3655/2008), σε συνδυασμό και με το ότι, κατά τη ρητή διατύπωση του εδαφ. β' της ίδιας διάταξης, επανεισαγωγή της (αρχικής) απόφασης του Δ.Σ. για συζήτηση σε "άλλη" συνεδρίαση, γίνεται μόνον "εφόσον το Διοικητικό Συμβούλιο επιμείνει στην εκτέλεσή της", σαφώς συνάγεται ότι η αναστολή της εκτέλεσης μίας απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου ενός Οργανισμού κατά της οποίας διατυπώθηκε αιτιολογημένη επιφύλαξη εκ μέρους του Κυβερνητικού Επιτρόπου, διατηρείται μεν, μέχρι την αμέσως επόμενη (εκείνης κατά την οποία λήφθηκε η απόφαση αυτή) συνεδρίαση του συλλογικού τούτου οργάνου, υπό την προϋπόθεση όμως ότι κατά την επόμενη αυτή συνεδρίαση θα επανεισαχθεί προς συζήτηση (είτε αυτοτελώς, είτε μεταξύ και άλλων θεμάτων) το κρίσιμο θέμα επί του



17

οποίου είχε αυτό αποφανθεί με την αρχικώς εκδοθείσα απόφασή του (δηλαδή εκείνη κατά της οποίας είχε διατυπωθεί η επιφύλαξη). Συνεπώς, η μη επανεισαγωγή της υπό κρίση (εκδοθείσας με επιφύλαξη) απόφασης, σε οποιαδήποτε άλλη (επόμενη, μεθεπόμενη κ.ο.κ.), συνεδρίαση του Δ.Σ. του οικείου Ασφαλιστικού Οργανισμού, προς εκ νέου συζήτηση του ειδικότερου θέματος το οποίο αυτή αφορά, και έκδοση νεώτερης επ' αυτού απόφασης, υποδηλώνει τη βούληση του Διοικητικού του Συμβουλίου να μην επιμείνει στην εκτέλεση της αρχικής αυτής απόφασής του, η οποία έτσι αδρανοποιείται προσωρινά και δεν μπορεί να εκτελεσθεί, από τον Οργανισμό αυτό.

Τέλος, από την συνδυασμένη ερμηνεία των ως άνω διατάξεων, των παρ. 2, 3 και 5 του άρθρου 135 του Ν.3655/2008, σαφώς προκύπτει ότι, ο Κυβερνητικός Επίτροπος, δικαιούται να διαφωνήσει (με την συνδρομή, βεβαίως, των προϋποθέσεων της παρ. 2 του ίδιου άρθρου και νόμου), με οποιαδήποτε απόφαση του Δ.Σ. ενός ασφαλιστικού Οργανισμού, δηλαδή, ακόμη και με εκείνη, κατά της οποίας αυτός είχε αρχικά διατυπώσει την επιφύλαξη της παρ. 3 του ίδιου άρθρου και νόμου και η οποία (απόφαση) εκδίδεται σε νεώτερη (επόμενη, μεθεπόμενη ή οποιαδήποτε άλλη, πλην της αρχικής) συνεδρίαση, στην οποία επανεισήχθη προς συζήτηση, το ίδιο κρίσιμο θέμα, λόγω ακριβώς της επιμονής του Δ.Σ. του Οργανισμού αυτού, στην εκτέλεση της ως άνω (εκδοθείσας με επιφύλαξη) αρχικής του απόφασης.

2. Στα άρθρα 45 και 52 του π. δ/τος 18/1989 "Κωδικοποίηση διατάξεων νόμων για το Συμβούλιο της Επικρατείας.- (ΦΕΚ Α' 8), ορίζονται τα εξής ως προς τις προσβαλλόμενες ενώπιον του ΣΤΕ, με αίτηση ακυρώσεως, πράξεις, καθώς και την ασκουμένη ενώπιον του ίδιου Δικαστηρίου αίτηση αναστολής εκτελέσεώς τους:

"ΚΕΦΑΛΑΙΟ ΤΡΙΤΟ

Αίτηση ακυρώσεως

Άρθρο 45

(άρθρα 27 ν. 702/1977, 3 παρ. 2 ν. 1470/1984)

Προσβαλλόμενες πράξεις

1. Η αίτηση ακυρώσεως για υπέρβαση εξουσίας ή παράβαση νόμου επιτρέπεται μόνο κατά των εκτελεστών πράξεων των διοικητικών αρχών και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, που δεν υπόκεινται σε άλλο ένδικο μέσο ενώπιον δικαστηρίου.

Αναστολή εκτελέσεως

(άρθρα 52 Ν.Δ. 170/1973, 3 παρ 4 Ν. 1470/1984)

Άρθρο 52

1. Αν υποβληθεί αίτηση ακυρώσεως ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας, ο αρμόδιος Υπουργός και επί νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου το ανώτατο διοικητικό όργανό τους μπορεί, μετά από αίτηση εκείνου που άσκησε αίτηση ακυρώσεως, να διατάξει την αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης.

2. Επιτροπή που συγκροτείται κάθε φορά από τον Πρόεδρο του Συμβουλίου ή του αρμόδιου τμήματος και απαρτίζεται από τον ίδιο ή το νόμιμο αναπληρωτή του, τον εισηγητή της υπόθεσης και ένα σύμβουλο, μπορεί, μετά από αίτηση εκείνου που άσκησε αίτηση ακυρώσεως, να αναστείλει την εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης, με συνοπτικά αιτιολογημένη απόφαση η οποία εκδίδεται σε συμβούλιο....


3.....

4.....

5.....

6. Η αίτηση αναστολής εκτέλεσης γίνεται δεκτή, όταν κρίνεται ότι η άμεση εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης θα προκαλέσει στον αιτούντα βλάβη ανεπανόρθωτη ή δυσχερώς επανορθώσιμη σε περίπτωση ευδοκίμησης της αίτησης ακυρώσεως. Η αίτηση όμως μπορεί να απορριφθεί, αν κατά τη στάθμιση της βλάβης του αιτούντος, των συμφερόντων τρίτων και του δημοσίου συμφέροντος κρίνεται ότι οι αρνητικές συνέπειες από την αποδοχή θα είναι σοβαρότερες από την ωφέλεια του αιτούντος".

Από τις ανωτέρω διατάξεις, σαφώς προκύπτει ότι, όταν έχει κατατεθεί αίτηση ακυρώσεως κατά εκτελεστής διοικητικής πράξης, και συγχρόνως αίτηση αναστολής



.. 17

εκτελέσεως αυτής, είναι δυνατή η δικαστική αναστολή της προσβαλλόμενης, με την εν λόγω αίτηση ακυρώσεως, πράξης, προκειμένου να αποτραπεί, εφόσον, βεβαίως, συντρέχουν οι προϋποθέσεις του νόμου, η τυχόν ανεπανόρθωτη ή δυσχερώς επανορθώσιμη βλάβη του αιτούντος, από την επικείμενη εκτέλεση της προσβαλλόμενης διοικητικής πράξης. Ως αναστολή δε, της εκτέλεσης, νοείται η μέχρι την έκδοση της απόφασης επί της αίτησης ακυρώσεως αδρανοποίηση της ρύθμισης που η διοικητική πράξη θεσπίζει οπότε η διοικητική αρχή, ευθύς ως εκδοθεί η απόφαση της αρμόδιας Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας, με την οποία χορηγείται αναστολή, υποχρεούται σε αποχή από κάθε ενέργεια νομική ή υλική, η οποία τείνει σε πραγμάτωση του περιεχομένου της διοικητικής πράξης (Γνωμ. ΝΣΚ 420/2006, 374/2002, 427/2000). Ωστόσο όμως, έχει γίνει νομολογιακά δεκτό (αποφάσεις Επιτρ. Αναστ. ΣτΕ 64, 338, 474/1995), ότι οι αρχές της χρηστής διοίκησης επιβάλλουν, ενόψει και της συνταγματικής κατοχύρωσης της προσωρινής δικαστικής προστασίας, την κατ' αρχήν υποχρέωση αποχής της Διοίκησης από την δημιουργία νέας πραγματικής κατάστασης με την άμεση εκτέλεση της προσβληθείσας πράξης πριν επιληφθεί η οικεία Επιτροπή Αναστολών του ΣτΕ της εκδίκασης της σχετικής αίτησης και εκδώσει τη σχετική απόφασή της. Η υποχρέωση αυτή δεν συντρέχει για τη Διοίκηση, όταν με αιτιολογημένη πράξη του ο αρμόδιος Δικαστής έχει απορρίψει τυχόν υποβληθέν από εκείνον που άσκησε την αίτηση αναστολής αίτημα έκδοσης προσωρινής διαταγής ή έχει ανακαλέσει πράξη του με την οποία είχε προγενεστέρως χορηγηθεί τέτοια προσωρινή διαταγή (AD HOC Γνωμ. ΝΣΚ 157/2004, πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 253/2003 και 82/2003).

Συνεπώς, έως ότου εκδοθεί η απόφαση της Επιτροπής Αναστολών του ΣτΕ, η Διοίκηση, οφείλει, με βάση τις αρχές της χρηστής διοικήσεως, να απέχει από την εκτέλεση των διοικητικών πράξεων των οποίων έχει ζητηθεί η αναστολή εκτελέσεως. Χρονικό διάστημα, εύλογο ή μη, εντός του οποίου πρέπει να επιληφθεί και εκδώσει την σχετική της απόφαση επί της εκκρεμούς ενώπιόν της, αιτήσεως αναστολής, δεν τίθεται, εκ των ως άνω διατάξεων, στην εν λόγω Επιτροπή¹. Εάν όμως, η Διοίκηση εκτιμά ότι επείγοντες λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιβάλλουν την άμεση εκτέλεση των

¹ Έχει γίνει δεκτό (ατομική Γνωμ. ΝΣΚ 556/2005 και αποφ. Επιτρ. Αναστολ. ΣτΕ 675/2008, 471/2008, 91/2007, 226/2004, 82/2003 κ. ά.) ότι ο εύλογος αυτός χρόνος ισούται με δεκα πέντε (15) ημέρες, πλην όμως, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι η νομολογιακή αυτή άποψη δεν είναι γενικής εφαρμογής, αλλά περιορίζεται αποκλειστικά και μόνο στις αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων που ασκούνται στα πλαίσια της διάταξης της παρ. 3 του άρθρου 3 του Ν.2522/1997, η οποία αφορούσε συμβάσεις προμηθειών και ως εκ τούτου δεν μπορεί να επεκταθεί και στην κρινόμενη περίπτωση.

προσβαλλομένων πράξεων, οφείλει πάραυτα να αποστείλει τα συγκεκριμένα στοιχεία και τις αναγκαίες διευκρινίσεις που επιστηρίζουν το αίτημά της αυτό, ώστε η Επιτροπή Αναστολών να επιληφθεί αμέσως της κρινομένης αιτήσεως, επισπεύδοντας έτσι και την έκδοση της σχετικής απόφασής της (AD HOC E.A. ΣΤΕ 338/1995).

3. Με το άρθρο 25 του Κεφαλαίου Γ' του προαναφερθέντος Ν.3655/2008, συστάθηκε το Ενιαίο Ταμείο Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (ΕΤΑΑ), στους κλάδους κύριας και επικουρικής ασφάλισης του οποίου εντάχθηκαν, μεταξύ άλλων, ως αυτοτελείς Τομείς, και οι αντίστοιχοι κλάδοι του τ. Ταμείου Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ), οι οποίοι, δυνάμει άρθρου 138 παρ. 12 του νόμου τούτου καταργήθηκαν από την ένταξή τους στο Ταμείο αυτό (ΕΤΑΑ), ενώ με τα άρθρα 27, 29 και 30 του ίδιου νόμου, προβλέφθηκαν οι πόροι του ΕΤΑΑ, η σύνθεση (με τη συμμετοχή και του Κυβερνητικού Επιτρόπου), καθώς και οι αρμοδιότητες του Δ.Σ. αυτού αντιστοίχως. Ειδικότερα οι διατάξεις αυτές έχουν ως ακολούθως:

"ΚΕΦΑΛΑΙΟ Γ'

ΕΝΙΑΙΟ ΤΑΜΕΙΟ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΑ ΑΠΑΣΧΟΛΟΥΜΕΝΩΝ (ΕΤΑΑ)

Άρθρο 25

Σύσταση Ενιαίου Ταμείου Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (ΕΤΑΑ)

1. Συνιστάται νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), με την επωνυμία *Ενιαίο Ταμείο Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (ΕΤΑΑ)*, αποκαλούμενο στις επόμενες διατάξεις "*Ενιαίο Ταμείο*", το οποίο τελεί υπό την εποπτεία του Υπουργείου Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας και έχει έδρα την Αθήνα. Έναρξη λειτουργίας του Ενιαίου Ταμείου ορίζεται η 1η του έκτου μήνα μετά το μήνα δημοσίευσης του παρόντος.

2. Το Ενιαίο Ταμείο συγκροτούν τέσσερις (4) κλάδοι:

- α) κλάδος κύριας ασφάλισης,
- β) κλάδος επικουρικής ασφάλισης,
- γ) κλάδος πρόνοιας και

μγ
δ) κλάδος υγείας.

3. Σε κάθε κλάδο του Ενιαίου Ταμείου εντάσσονται, από την έναρξη λειτουργίας του, τα παρακάτω Ταμεία και κλάδοι, ως Τομείς με πλήρη λογιστική και οικονομική αυτοτέλεια έκαστος. Ειδικότερα:

A) Στον κλάδο κύριας ασφάλισης εντάσσονται:

α) ο κλάδος κύριας σύνταξης του Ταμείου Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ), ως Τομέας Σύνταξης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ)....

B) Στον κλάδο επικουρικής ασφάλισης εντάσσονται:

α) ο κλάδος επικουρικής ασφάλισης του Ταμείου Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ), ως Τομέας Σύνταξης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ)....

Γ) Στον κλάδο πρόνοιας εντάσσονται:

α) ο κλάδος εφάπαξ παροχών του Ταμείου Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ), ως Τομέας Πρόνοιας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ)....

Δ) Στον κλάδο υγείας εντάσσονται:

α) ο κλάδος υγείας τεχνικών ΤΣΜΕΔΕ, ως Τομέας Πρόνοιας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ)....

Άρθρο 27

Πόροι και περιουσία του ΕΤΑΑ

1. Πόροι του Ενιαίου Ταμείου είναι οι προβλεπόμενες ασφαλιστικές εισφορές ασφαλισμένου – εργοδότη....

Άρθρο 94

Σύνθεση του Διοικητικού Συμβουλίου

Α. 1. Το Ενιαίο Ταμείο Ασφάλισης Ανεξάρτητα Απασχολούμενων διοικείται από δεκατριαμελές (13) Διοικητικό Συμβούλιο που αποτελείται από:

α) Τον Πρόεδρο.....

4. Στις συνεδριάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου μετέχει χωρίς δικαίωμα ψήφου, ως Κυβερνητικός Επίτροπος, υπάλληλος κατηγορίας ΠΕ, Προϊστάμενος Γενικής Διεύθυνσης ή Διεύθυνσης ή Τμήματος της Γενικής Γραμματείας Κοινωνικών Ασφαλίσεων του Υπουργείου Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας, ο οποίος καλείται πάντοτε επί ποινή ακυρότητας της συνεδρίασης σε όλες τις συνεδριάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου. Οι συνεδριάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου θεωρούνται ότι έγιναν νόμιμα και σε περίπτωση απουσίας του Κυβερνητικού Επιτρόπου ή του αναπληρωτή του, εφόσον αυτοί έχουν προσκληθεί κανονικά και δεν προσήλθαν.

Άρθρο 30

Αρμοδιότητες του Διοικητικού Συμβουλίου

Οι Αρμοδιότητες του Διοικητικού Συμβουλίου του ΕΤΑΑ είναι οι εξής:

7. Μεριμνά για την είσπραξη των πόρων του Ενιαίου Ταμείου και αποφασίζει για τις πάσης φύσεως παροχές.....

Άρθρο 138

Γενικά θέματα

12. Οι Φορείς και κλάδοι Κοινωνικής Ασφάλισης οι οποίοι με τον παρόντα νόμο εντάσσονται σε άλλους Φορείς Κοινωνικής Ασφάλισης καταργούνται από την ημερομηνία ένταξής τους."

4. Με τη διάταξη της παρ. 2 του άρθρου 44 του Ν.3986/2011 "Επείγοντα Μέτρα Εφαρμογής Μεσοπρόθεσμου Πλαισίου Δημοσιονομικής Στρατηγικής 2012-2015" (ΦΕΚ Α' 152/1-7-2011), όπως αυτή στη συνέχεια τροποποιήθηκε με την παρ. 8 του άρθρου 2

μγ

του Ν.4024/2011 (Α' 226) και ακολούθως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 50 του Ν.4144/2013 (Α' 88/18-4-2013), συστάθηκε στον ΟΑΕΔ Ειδικός Λογαριασμός Ανεργίας, με οικονομική και λογιστική αυτοτέλεια, με σκοπό τη χορήγηση βοηθήματος στους αυτοτελώς και ανεξαρτήτως απασχολούμενους, σε περιπτώσεις αποδεδειγμένης διακοπής του επαγγέλματός τους και για χρονικό διάστημα τριών μηνών, ενώ από 1-8-2011 θεσπίστηκε μηνιαία εισφορά δέκα ευρώ (€ 10,00), η οποία καταβάλλεται από τους ασφαλισμένους των ασφαλιστικών οργανισμών ΟΑΕΕ, ΕΤΑΑ και ΕΤΑΠ – ΜΜΕ υπέρ του κλάδου αυτού.

Περαιτέρω, με την παράγραφο 14 του άρθρου 44 του Ν.3986/2011 (όπως η περ. β' αυτής ισχύει μετά την τροποποίησή της με τη διάταξη της παρ. 9 του άρθρου 61 του Ν.3996/2011), θεσπίστηκε για τους μέχρι 31-12-1992 ασφαλισμένους (ήτοι τους παλαιούς) του ΕΤΑΑ, οι οποίοι ασφαλίζονται ως ελεύθεροι επαγγελματίες, η καταβολή πρόσθετης μηνιαίας εισφοράς για τους κλάδους κύριας ασφάλισης, επικουρικής ασφάλισης, πρόνοιας και ασθένειας του ΕΤΑΑ, καθώς και η καταβολή πρόσθετης εισφοράς για την Ειδική Προσαύξηση του ΤΣΜΕΔΕ.

Εξάλλου, με την διάταξη της παραγρ. 15 του άρθρου 44 του νόμου αυτού (3986/2011), όπως η περίπτ. β' της παραγράφου αυτής αντικαταστάθηκε με την παράγραφο 5 του άρθρου 20 ν. 4019/2011 (Α' 216/30-9-2011), προβλέφθηκε ότι οι από 1-1-1993 ασφαλισμένοι (ήτοι οι νέοι) του ΕΤΑΑ, που ασφαλίζονται ως ελεύθεροι επαγγελματίες, κατά την πρώτη υπαγωγή τους στο ΕΤΑΑ κατατάσσονται στην 1η ασφαλιστική κατηγορία, και μετατάσσονται στις επόμενες κατηγορίες ανά τριετία, και πάντα την 1η του έτους του επομένου εκείνου στο οποίο συμπληρώθηκε η τριετία, καθώς και ότι η ρύθμιση αυτή έχει εφαρμογή και για όσους συμπλήρωσαν τουλάχιστον τρία (3) έτη ασφάλισης μέχρι 30-6-2011, οπότε, ως ημερομηνία μετάταξης ορίστηκε η 1-7-2011.

Τέλος, στην παράγραφο 16 του άρθρου 44 του Ν. 3986/2011, ορίστηκε ότι: *"Με απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, μετά γνώμη του Διοικητικού Συμβουλίου και γνώμη του Σ.Κ.Α., ρυθμίζεται κάθε αναγκαία ρύθμιση για την υλοποίηση των παραγράφων 14 και 15"*, ενώ με την παράγραφο 17 του ίδιου άρθρου, ως ημερομηνία έναρξης εφαρμογής των ρυθμίσεων των παραγράφων 14 και 15 ορίστηκε αρχικά η 1-1-2012, και κατόπιν τροποποίησης της διάταξης αυτής με την παρ. 5 β' του άρθρου 20 του Ν. 4019/2011 (ΦΕΚ Α' 216/30-9-2011), η 1-7-2011.

III. ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΤΩΝ ΩΣ ΑΝΩ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ – ΥΠΑΓΩΓΗ - ΠΑΡΑΔΟΧΕΣ

1. Όπως προεκτέθηκε, το Δ.Σ. του ΕΤΑΑ με την 193/23-8-2012 απόφασή του, (κατά της οποίας στρέφονταν τα ανωτέρω δικόγραφα – αιτήσεως ακυρώσεως και αιτήσεως αναστολής) αποφάσισε, κατ' αρχάς, την εφαρμογή του άρθρου 44 του ν. 3986/2011 (όπως αυτό ίσχυε τότε), σύμφωνα με τις διευκρινίσεις που δόθηκαν από την αρμόδια Διεύθυνση του εποπτεύοντος Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας και στη συνέχεια έδωσε την εντολή στην αρμόδια Υπηρεσία του Ταμείου τούτου, να προβεί στις αναγκαίες ενέργειες για την εφαρμογή των διατάξεων αυτών και ειδικότερα για να αποστείλει τα συμπληρωματικά ειδοποιητήρια στους ασφαλισμένους του, για την είσπραξη των οφειλομένων από αυτούς ποσών εισφορών. Η απόφαση αυτή, δεν είναι κανονιστικού περιεχομένου, έστω και εάν στο πρώτο σκέλος της αναφέρει ότι αποφασίσθηκε ομοφώνως *"να εφαρμοστεί το άρθρο 44 του Ν.3986/2011..."*, αφού από καμιά διάταξη (και ιδίως εκείνη του άρθρου 30 του Ν.3655/2008, που καθορίζει τις αρμοδιότητες του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ) δεν προκύπτει ότι το Διοικητικό αυτό Συμβούλιο, έχει αρμοδιότητα να εκδίδει κανονιστικές πράξεις προς εφαρμογή διατάξεων οι οποίες ρυθμίζουν ζητήματα καταβολής της πρόσθετης μηνιαίας εισφοράς και της πρόσθετης εισφοράς στην Ειδική Προσαύξηση του ΤΣΜΕΔΕ, αλλά αντιθέτως, είναι εκτελεστή μεν, πλην γενικής εφαρμογής πράξη, που έχει τον χαρακτήρα ατομικής πράξεως, αναλυόμενης σε τόσες ατομικές πράξεις, όσοι και οι ασφαλισμένοι του ΕΤΑΑ, τους οποίους και αφορά, που είναι εκείνοι στους οποίους θα αποσταλούν τα ως άνω συμπληρωματικά ειδοποιητήρια (πρβλ. ΣΤΕ 1249/1994 7μελ., 915/2009).²

² Σημειωτέον ότι, από την προσβολή της υπό κρίση απόφασης, (αφορώσας το ύψος των καταβλητέων, από τους άνω ασφαλισμένους, στο προαναφερόμενο Ταμείο, εισφορών) γεννάται διοικητική διαφορά ουσίας, απορρέουσα από την εφαρμογή της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφαλίσεως, κατά την έννοια του άρθρου 7 παρ. 1 περ. α' του Ν.702/1977. Ως εκ τούτου, το ασκηθέν από το Τ.Ε.Ε. κλπ. (συνολικά 3), ως άνω ένδικο βοήθημα (ήτοι η από 27-9-2012 αίτηση ακυρώσεως), έχει τον χαρακτήρα προσφυγής ουσίας (της παρ. 1 του άρθρου 63 του Κ.Δ.Δ.-Ν.2717/1999) και θα ανασπεμφθεί οπωσδήποτε προς εκδίκαση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 34 παρ. 1 του Ν.1968/1991, στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών. Αυτό σημαίνει ότι η υπόθεση θα διέλθει από τρία στάδια (πρωτοβάθμιο, δευτεροβάθμιο και αναιρετικό) και ως εκ τούτου θα υπάρξει μεγάλη καθυστέρηση στην έκδοση της, επί του ενδίκου τούτου βοηθήματος, σχετικής δικαστικής απόφασης. Συνεπώς, όταν με οποιαδήποτε απόφαση του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ, (και εν προκειμένω με την 228/2013, που εκδόθηκε αμέσως μετά την ανωτέρω 203/2012) αποφασίζεται η αναστολή εφαρμογής της περί αυξήσεων στις ασφαλιστικές εισφορές διάταξης του άρθρου 44 του Ν.3986/2011, μέχρι την έκδοση απόφασης του ΣΤΕ, επί της αιτήσεως ακυρώσεως (και όχι μόνο επί της αιτήσεως αναστολής), η οποία (αίτηση ακυρώσεως), θα ανασπεμφθεί, για να εκδικασθεί, κατά τα άνω, ως προσφυγή από τα Διοικητικά Δικαστήρια ουσίας, τότε η αναστολή αυτή θα έχει ουσιαστικά τον χαρακτήρα πολυετούς μη εφαρμογής της κείμενης νομοθεσίας.

2. Επακολούθησε: α) η έκδοση της υπ' αριθμ. 203/1-11-2012 νεώτερης απόφασης του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ, με την οποία αποφασίσθηκε η αναστολή της εφαρμογής της ανωτέρω απόφασης, μέχρι την εκδίκαση και την έκδοση οριστικής απόφασης επί της αιτήσεως αναστολής που υποβλήθηκε από το Τ.Ε.Ε. κλπ. (συνολικά 3) ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας, β) η διατύπωση κατά της απόφασης αυτής διαφωνίας εκ μέρους του Κυβερνητικού Επιτρόπου, ο οποίος επέμεινε στην μη αναστολή της εκτέλεσης της 193/23-08-2012 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου και στην εφαρμογή των νομοθετικών διατάξεων και εντολών του εποπτεύοντος Υπουργείου, γ) η διαβίβαση με το αρ. 106470/13-11-12/12-11-2012 έγγραφο του ΕΤΑΑ, της απόφασης με τη σχετική διαφωνία στο Υπουργείο προς επίλυση σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 135 του Ν.3655/2008 και δ) η έκδοση της υπ' αριθμ. Φ.10043/26281/567/26-11-2012 απόφασης του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας, μέσω της οποίας ήρθη η διαφωνία υπέρ του Κυβερνητικού Επιτρόπου.

Η υπουργική αυτή απόφαση, είναι υποχρεωτική για τα όργανα του ΕΤΑΑ, όπως θα ήταν υποχρεωτική και η ανωτέρω απόφαση του Δ.Σ. του Ταμείου αυτού, εάν δεν είχε διατυπωθεί κατ' αυτής η ως άνω διαφωνία του Κυβερνητικού Επιτρόπου (ΑΔ ΗΟC ΣΤΕ 1249/1994 7μελ., 915/2009).

Τούτο σημαίνει ότι μετά την έκδοση της υπουργικής αυτής απόφασης (που ήρε τη διαφωνία μεταξύ Ταμείου και Κυβερνητικού Επιτρόπου υπέρ των απόψεων του τελευταίου), παύει να ισχύει αυτό που αποφασίσθηκε με την υπ' αριθμ. 203/1-11-2012 απόφαση του Δ.Σ του ΕΤΑΑ, (και που ήταν *"η αναστολή της εφαρμογής της απόφασης της συν.193/23-8-2012..."*) και άρα αναβιώνει ουσιαστικά η τελευταία αυτή (193/23-8-2012) απόφαση, με την οποία είχε αποφασισθεί η εφαρμογή του άρθρου 44 του ν. 3986/2011 και η είσπραξη (μέσω της αποστολής στους ασφαλισμένους του ΕΤΑΑ, των σχετικών ειδοποιητηρίων) των οφειλομένων από αυτούς ποσών εισφορών.

Ενόψει όμως του ότι, η Διοίκηση, οφείλει, κατά τα κρατούντα (και εκτενώς αναλυόμενα στην παρ.ΙΙ Α'2, της παρούσας) νομολογιακά δεδομένα (αποφ. Ε.Α. ΣΤΕ 64, 338 και 474/1995), να απέχει, με βάση τις αρχές της χρηστής διοικήσεως, από την εκτέλεση των διοικητικών πράξεων των οποίων έχει ζητηθεί η αναστολή εκτελέσεως, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι, η επί της διαφωνίας εκδοθείσα υπ' αριθμ. Φ.10043/26281/567/26-11-2012 απόφαση του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής

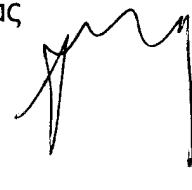
Ασφάλισης και Πρόνοιας, καθώς και η μέσω αυτής αναβιώσασα 193/2012 απόφαση του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ, δεν μπορούσαν να εκτελεσθούν αμέσως, αλλά μόνο μετά την έκδοση (10-1-2014) της υπ' αριθμ. 3/2014 απόφασης της Επιτροπής Αναστολών του ΣΤΕ, που απέρριψε την από 24-10-2012 αίτηση αναστολής εκτελέσεως την οποία είχε ασκήσει το Τ.Ε.Ε. (κλπ. 3) κατά της ανωτέρω (193/2012) απόφασης του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ.

3. Το ζήτημα της εφαρμογής του άρθρου 44 του Ν. 3986/2011 και πιο συγκεκριμένα των αυξήσεων στις ασφαλιστικές εισφορές των ασφαλισμένων του ΕΤΑΑ - ΤΣΜΕΔΕ, που αυτή προέβλεπε, επανεισήχθη για συζήτηση ενώπιον του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ, το οποίο τελικώς, με την υπ' αριθμ. 228/29-4-2013 απόφασή του, αποφάσισε, για άλλη μία φορά, την αναστολή της εφαρμογής της διάταξης αυτής, μέχρι την έκδοση απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας επί της σχετικής προσφυγής του Τ.Ε.Ε., και τη διατήρηση των εισφορών, στα επίπεδα που αυτές ήταν πριν την εφαρμογή των αυξήσεων της εν λόγω διάταξης.

Κατά γενική, όμως, αρχή του διοικητικού δικαίου, οι διοικητικές αρχές υποχρεούνται να αναγνωρίζουν ως ισχυρές και να εφαρμόζουν τις πράξεις άλλων διοικητικών αρχών, εφόσον εξωτερικώς φέρουν τα κατά νόμο γνωρίσματα εγκύρων πράξεων, δεδομένου ότι, οι διοικητικές πράξεις, και εάν ακόμη δεν είναι νόμιμες, θεωρούνται έγκυρες και παράγουν όλες τις έννομες συνέπειές τους, εφόσον δεν ανακλήθηκαν διοικητικώς από το όργανο που τις εξέδωσε ή δεν ακυρώθηκαν δικαστικώς (ΣΤΕ 1624/2012, ΣΤΕ Ολομ. 1555/1980).

Συνεπώς, η μη ανακληθείσα μέχρι σήμερα, με απόφαση του οργάνου που την εξέδωσε (ήτοι του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας) και μη ακυρωθείσα δικαστικώς, ως άνω (επί της διαφωνίας του Κυβερνητικού Επιτρόπου, κατά της υπ' αριθμ. 203/1-11-2012 απόφασης του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ) εκδοθείσα υπ' αριθμ. Φ.10043/26281/567/26-11-2012 υπουργική απόφαση, καθίστατο υποχρεωτική (κατ' άρθρο 135 παρ. 2 του Ν.3655/2008) και ως εκ τούτου δεσμευτική για το Ταμείο αυτό πράξη, υπό την έννοια ότι, τα όργανά του (και εν προκειμένω για το Δ.Σ. αυτού), δεν μπορούσαν να επαναφέρουν το ίδιο ζήτημα για συζήτηση και να εκδώσουν απόφαση αντιθέτου, με αυτή, περιεχομένου.

Εξ άλλου, και όπως προεκτέθηκε, από καμιά διάταξη (και ιδίως εκείνη του άρθρου 30 του Ν.3655/2008, που καθορίζει τις αρμοδιότητες του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ) δεν προκύπτει ότι το Διοικητικό αυτό Συμβούλιο, έχει αρμοδιότητα να αναστέλλει τέτοιας



υφής εκτελεστές διοικητικές πράξεις, οι οποίες είναι υποχρεωτικά εφαρμοστέες (κατ' άρθρο 135 παρ. 2 του Ν.3655/2008) στο ΕΤΑΑ, αλλ' ούτε και αυτές καθεαυτές τις διατάξεις οι οποίες ρυθμίζουν ζητήματα καταβολής της πρόσθετης μηνιαίας εισφοράς και της πρόσθετης εισφοράς στην Ειδική Προσαύξηση του Τομέα ΤΣΜΕΔΕ του Ταμείου αυτού.

Πάντως, και υπό την αντίθετη εκδοχή, ότι δηλαδή η ως άνω (επί της διαφωνίας του Κυβερνητικού Επιτρόπου, κατά της υπ' αριθμ. 203/1-11-2012 απόφασης του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ) εκδοθείσα υπουργική απόφαση, δεν απαγόρευε, στα πλαίσια της διοικητικής αυτοτέλειας των ασφαλιστικών φορέων και της αυτονομίας των οργάνων τους, την επανασυζήτηση του ίδιου θέματος στο Δ.Σ. του ΕΤΑΑ και την έκδοση απόφασης αντιθέτου, με αυτή, περιεχομένου, τότε και πάλι η υπ' αριθμ. 228/29-4-2013 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ταμείου αυτού, δεν είναι εκτελεστή, αφού κατ' αυτής έχει διατυπωθεί επιφύλαξη εκ μέρους της Κυβερνητικής Επιτρόπου, η οποία συμφώνησε με την εν λόγω απόφαση, ως προς την αναστολή της αυξήσεως των εισφορών, όχι όμως μέχρι την έκδοση απόφασης του ΣΤΕ επί της αιτήσεως ακυρώσεως, αλλά επί της, συναφούς με αυτή, αιτήσεως αναστολής του Τ.Ε.Ε..

Σύμφωνα δε με τα όσα προεκτέθηκαν στη παρ. ΙΙ Α' 1 της παρούσας, αναφορικά με την ερμηνεία της διάταξης της παρ. 3 του άρθρου 135 του Ν.3655/2008, η αναστολή της εκτέλεσης μιας απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου ενός Οργανισμού κατά της οποίας διατυπώθηκε αιτιολογημένη επιφύλαξη εκ μέρους του Κυβερνητικού Επιτρόπου, διατηρείται μεν, μέχρι την αμέσως επόμενη (εκείνης κατά την οποία λήφθηκε η απόφαση αυτή) συνεδρίαση, ή μεθεπόμενη ή οποιαδήποτε άλλη εν γένει συνεδρίαση του συλλογικού τούτου οργάνου, κατά την οποία όμως ήθελε επανεισαχθεί προς συζήτηση (είτε αυτοτελώς, είτε μεταξύ και άλλων θεμάτων) το κρίσιμο θέμα επί του οποίου είχε αυτό αποφανθεί με την αρχικώς εκδοθείσα απόφασή του (δηλαδή εκείνη κατά της οποίας είχε διατυπωθεί η επιφύλαξη). Συνεπώς, η μη επανεισαγωγή της υπό κρίση (εκδοθείσας με επιφύλαξη) υπ' αριθμ. 228/29-4-2013 απόφασης του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ, σε οποιαδήποτε άλλη (επόμενη, μεθεπόμενη κ.ο.κ.), συνεδρίαση του Δ.Σ. του Ταμείου αυτού, προς εκ νέου συζήτηση του ειδικότερου θέματος το οποίο αυτή αφορά, και έκδοση νεώτερης επ' αυτού απόφασης, υποδηλώνει σαφέστατα τη βούληση του Διοικητικού Συμβουλίου αυτού, να μην επιμείνει στην εκτέλεση της αρχικής αυτής απόφασής του, η οποία έτσι αδρανοποιείται προσωρινά και δεν μπορεί να εκτελεσθεί,

από το Ταμείο αυτό (ΕΤΑΑ), κατά το σκέλος της με το οποίο αποφασίσθηκε η αναστολή της εφαρμογής της (περί αυξήσεων στις ασφαλιστικές εισφορές) διάταξης, μέχρι την έκδοση απόφασης του ΣτΕ επί της αιτήσεως ακυρώσεως του Τ.Ε.Ε. κλπ. τριών (3). Αντιθέτως η απόφαση αυτή είναι εκτελεστή κατά το σκέλος της με το οποίο αποφασίσθηκε η αναστολή της εφαρμογής της εν λόγω διάταξης μέχρι την έκδοση απόφασης της Επιτροπής Αναστολών του ΣτΕ, επί της αιτήσεως αναστολής που έχει ασκηθεί από τους ίδιους διαδίκους κατά της υπ' αριθμ. 193/23-8-2012 απόφασης του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ Ενόψει δε του ότι, ήδη, στις 10-1-2014 εκδόθηκε η (απορριπτική της αίτησης αυτής) υπ' αριθμ. 3/2014 απόφαση της Ε.Α. του ΣτΕ, παύει να ισχύει από την ημερομηνία αυτή η αναστολή της εφαρμογής της περί αυξήσεων των εισφορών διάταξης του άρθρου 44 του Ν.3986/2011, και η 228/29-4-2013 απόφαση του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ, καθίσταται άμεσα εκτελεστή διοικητική πράξη, υπό την έννοια ότι μπορεί πλέον να επιδιωχθεί η είσπραξη (μέσω της αποστολής στους ασφαλισμένους του Ταμείου αυτού, των σχετικών ειδοποιητηρίων) των αυξημένων εισφορών που καθορίζει η υπό κρίση διάταξη (όπως τούτο είχε, άλλωστε, αποφασισθεί με την 193/23-8-2012 προγενέστερη απόφαση του Δ.Σ. του ίδιου Ταμείου).

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Υπό τα ως άνω δεδομένα, στο μεν πρώτο σκέλος του τιθέμενου ερωτήματος, προσήκει η πιο πάνω, αναλυτικά διδόμενη απάντηση, και πιο συγκεκριμένα ότι η μη ανακληθείσα μέχρι σήμερα, με απόφαση του οργάνου που την εξέδωσε (ήτοι του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας) και μη ακυρωθείσα δικαστικώς, ως άνω (επί της διαφωνίας του Κυβερνητικού Επιτρόπου, κατά της υπ' αριθμ. 203/1-11-2012 απόφασης του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ εκδοθείσα) υπ' αριθμ. Φ.10043/26281/567/26-11-2012 υπουργική απόφαση, καθίστατο υποχρεωτική (κατ' άρθρο 135 παρ. 2 του Ν.3655/2008) και ως εκ τούτου δεσμευτική για το Ταμείο αυτό πράξη, υπό την έννοια ότι, τα όργανά του (και εν προκειμένω το Δ.Σ. αυτού), δεν μπορούσαν να επαναφέρουν το ίδιο ζήτημα για συζήτηση και να εκδώσουν την, αντιθέτου, με αυτή, περιεχομένου, υπ' αριθμ. 228/29-4-2013 νεώτερη απόφασή τους. Η τελευταία αυτή απόφαση, όχι μόνο δεν ήταν νόμιμη και εκδόθηκε αναρμοδίως από το



Δ.Σ. του ΕΤΑΑ, αλλά επί πλέον δεν ήταν εκτελεστή (ενόψει της διατυπωθείσας κατ' αυτής επιφύλαξης εκ μέρους της Κυβερνητικής Επιτροπής) πράξη, κατά το μέρος της με το οποίο αποφασίσθηκε η αναστολή της εφαρμογής της (περί αυξήσεων στις ασφαλιστικές εισφορές) διάταξης, μέχρι την έκδοση απόφασης του ΣΤΕ επί της αιτήσεως ακυρώσεως του Τ.Ε.Ε. κλπ. τριών (3), ενώ αντιθέτως, ήταν εκτελεστή κατά το μέρος της με το οποίο αποφασίσθηκε η αναστολή της εφαρμογής της εν λόγω διάταξης μέχρι την έκδοση απόφασης της Επιτροπής Αναστολών του ΣΤΕ, επί της αιτήσεως αναστολής που έχει ασκηθεί από τους ίδιους διαδίκους κατά της υπ' αριθμ. 193/23-8-2012 απόφασης του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ.

Στο δε δεύτερο σκέλος του ίδιου ερωτήματος (αν και αυτό, θα μπορούσε να θεωρηθεί ότι, μετά την έκδοση της 3/2014 απόφασης της Ε.Α. του ΣΤΕ, καθίσταται πλέον άνευ αντικειμένου), ότι η ως άνω υπουργική απόφαση (μέσω της οποίας ανεβίωσε ουσιαστικά η 193/2012 απόφαση του Δ.Σ. του ΕΤΑΑ), καθώς και η 228/2012 απόφαση του Δ.Σ. του ίδιου Ταμείου, δεν μπορούσαν να εκτελεσθούν (άρα ούτε και να αποσταλούν τα σχετικά ειδοποιητήρια στους ασφαλισμένους του προς είσπραξη των οφειλομένων από αυτούς, εκ της εφαρμογής του άρθρου 44 του ν. 3986/2011, ποσών εισφορών), παρά μόνο μετά την έκδοση (10-1-2014) της ανωτέρω (3/2014) απόφασης της Επιτροπής Αναστολών του ΣΤΕ, που απέρριψε την προαναφερόμενη αίτηση αναστολής.

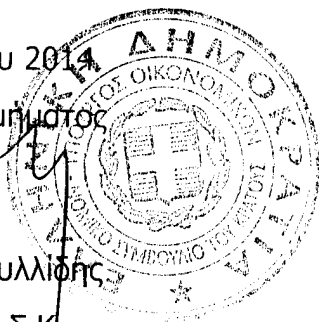
ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 28 Απριλίου 2014

Ο Πρόεδρος του Τμήματος

Πέτρος Γ. Τριανταφυλλίδης

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Ο Εισηγητής

Χαράλαμπος Γ. Μπρισκόλας

Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.