



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΙΔΡΥΜΑ
ΙΚΑ
ΚΟΙΝΩΝΙΚΩΝ
ΑΣΦΑΛΙΣΕΩΝ

ΕΝΙΑΙΟ ΤΑΜΕΙΟ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ ΜΙΣΘΩΤΩΝ
ΝΟΜΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΙΚΑ-ΕΤΑΜ
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ
Αγίου Κωνσταντίνου 16, 102 41, Αθήνα

Αθήνα, 22-7-2014

ΑΤΟΜΙΚΗ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ 260/2014

Ερώτημα : Το υπ' αριθ. πρωτ. Γ31/1912/20-6-2014 έγγραφο του Γραφείου Διοικητή ΙΚΑ-ΕΤΑΜ.

Περίληψη ερωτήματος : «Εάν η υποπαράγραφος α της παρ. 1 του άρθρου 8 του Ν. 2042/1992 έχει αντικατασταθεί από το άρθρο 10 του Ν. 3586/2007 όπως αυτό ισχύει σήμερα»

Γνωμοδοτών : Βασίλειος Κουρούμαλης, Πάρεδρος ΝΣΚ.

I. Κρίσιμες διατάξεις

A. Στο άρθρο 8 παρ. 1 του Ν. 2042/1992 «Αύξηση συντάξεων κ.λ.π. διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 75) ορίζεται ότι :

Άρθρο 8

Ανάθεση εργασιών ασφαλιστικών οργανισμών

1. Οι ασφαλιστικοί οργανισμοί, που εποπτεύονται από το Υπουργείο Υγείας, Πρόνοιας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων μπορούν ύστερα από απόφαση του Δ.Σ. αυτών, εγκρινομένης από τον Υπουργό Υγείας, Πρόνοιας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων, να αναθέτουν σε φυσικά ή νομικά πρόσωπα δημόσιου ή ιδιωτικού δικαίου τις ακόλουθες εργασίες.

α) Τη μελέτη, καταγραφή, αποτίμηση, αξιολόγηση και υποβολή προτάσεων για αξιοποίηση των περιουσιακών τους στοιχείων.

β) Τη διοικητική και οικονομική οργάνωση των υπηρεσιών τους.

γ) Το κλείσιμο των ισολογισμών-απολογισμών και τη λογιστική εν γένει ενημέρωση.

δ) Τη μελέτη σκοπιμότητας για μηχανογράφηση-μηχανογράφηση, καθώς και αυτήν την ίδια την μηχανοργάνωση-μηχανογράφηση των υπηρεσιών αυτών.

Β. Στο άρθρο 1 του Ν. 3586/2007 «Θεσμικό πλαίσιο επενδυτών-αξιοποίησης περιουσίας φορέων Κοινωνικής Ασφάλισης» (ΦΕΚ Α'151) όπως ισχύει ορίζεται ότι :

Άρθρο 1

Γενικές διατάξεις

1. Στις διατάξεις του παρόντος νόμου υπάγονται όλοι οι Φορείς Κοινωνικής Ασφάλισης (Φ.Κ.Α.) αρμοδιότητας της Γενικής Γραμματείας Κοινωνικών Ασφαλίσεων του Υπουργείου Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας που λειτουργούν με τη μορφή Ν.Π.Δ.Δ. και Ν.Π.Ι.Δ., καθώς και κάθε άλλος φορέας ανεξαρτήτως ονομασίας και νομικής μορφής που χορηγεί περιοδικές παροχές υπό τύπο κύριων και επικουρικών συντάξεων, βοηθημάτων ή μερισμάτων ή παροχές ασθένειας, εφόσον καταβάλλεται εργοδοτική εισφορά ή κοινωνικός πόρος.

2. Οι επενδυτικές αποφάσεις για την αξιοποίηση της κινητής και ακίνητης περιουσίας των Φ.Κ. Α. λαμβάνονται αποκλειστικά για κάθε κλάδο ασφάλισης του Φ.Κ.Α.. Σε περίπτωση που από την κείμενη νομοθεσία προβλέπεται συγχώνευση Φ.Κ.Α. ή απορρόφηση κλάδων, η μεταβίβαση της κυριότητας ή άλλων εμπράγματων δικαιωμάτων ακινήτων γίνεται με διαπιστωτική απόφαση του Υπουργού Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας, μετά από πρόταση των Φ.Κ.Α., η οποία μεταγράφεται στο αρμόδιο Υποθηκοφυλακείο ή καταχωρείται στο κτηματολόγιο,

3. Με αποφάσεις των Διοικητικών Συμβουλίων των Φ.Κ.Α. και έγκριση του Υπουργού Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας δύναται να μεταφέρεται μέρος ή το σύνολο της κινητής και ακίνητης περιουσίας ενός κλάδου Ασφάλισης σε άλλο ή άλλους Κλάδους Ασφάλισης του ίδιου Φορέα Ασφάλισης με αντίστοιχη καταβολή της αξίας της μεταφερόμενης περιουσίας.

Η μεταφορά αυτή ενεργείται αποκλειστικά και μόνο στην περίπτωση αδυναμίας του Κλάδου Ασφάλισης να ανταποκριθεί στις υποχρεώσεις του λόγω ανακύψαντος ελλείμματος και έλλειψης ταμιακής ρευστότητας.

Ως αξίες για τον υπολογισμό της μεταφερόμενης περιουσίας νοούνται η τιμή εκτίμησης του ακινήτου από το Σ.Ο.Ε. και η τρέχουσα τιμή των στοιχείων της κινητής περιουσίας κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 17 παράγραφος 1 ε' κατά το χρόνο μεταφοράς.

Στα άρθρα 10 παρ. 1, 2 και 24 του ανωτέρω νόμου ορίζονται τα παρακάτω :

«Άρθρο 10

Ανάθεση έργων και εργασιών αξιοποίησης ακινήτων

1. Η διαχείριση και αξιοποίηση της ακίνητης περιουσίας ενεργείται με αιτιολογημένη απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Φ.Κ.Α., μετά από εμπειριστατωμένη εισήγηση της αρμόδιας υπηρεσίας του.

2. Με αποφάσεις των Διοικητικών Συμβουλίων τους, οι Φ.Κ.Α., στο πλαίσιο αξιοποίησης της ακίνητης περιουσίας τους, υποχρεούνται να αναθέτουν σε εταιρίες διαχείρισης και αξιοποίησης ακινήτων τα ακόλουθα έργα και εργασίες :

α. Τη μελέτη και πρόταση αξιοποίησης ακινήτων ιδιοκτησίας τους για την αποδοτικότερη εκμετάλλευσή τους.

β. Τις διαδικασίες αγοράς, πώλησης, μισθώσεως, εκμισθώσεως και ανταλλαγής ακινήτων. Τη σύνταξη προδιαγραφών και την κατάρτιση σχεδίου συμβάσεων για αγορές, πωλήσεις, μισθώσεις, εκμισθώσεις και ανταλλαγές ακινήτων, την οργάνωση αρχείου ακινήτων, καθώς και την έρευνα αγοράς για αγορές, πωλήσεις, μισθώσεις, εκμισθώσεις και ανταλλαγές ακινήτων.

γ. Την κατάρτιση προγραμμάτων στέγασης των διοικητικών και υγειονομικών υπηρεσιών αυτών, με τα οποία εξετάζονται οι εναλλακτικές δυνατότητες αγοράς ακινήτων ή αξιοποίησης των υφισταμένων.

δ. Το σύνολο ή μέρος των διαδικασιών και εργασιών διαχείρισης της ακίνητης περιουσίας, καθώς και εργασίες συντήρησης των ακινήτων.

ε. Την ανάληψη και διεκπεραίωση των απαιτούμενων διαδικασιών για εκπόνηση τεχνικών μελετών ή εκτέλεση τεχνικών έργων.

στ. Τη διεκπεραίωση των διαδικασιών έκδοσης τίτλων μεταφοράς συντελεστή δόμησης ακινήτων που έχουν κριθεί διατηρητέα με σκοπό την αξιοποίηση του υπολειπόμενου συντελεστή δόμησης.

ζ. Τις αποτυπώσεις οικοπέδων και κτιρίων, τις επιθεωρήσεις και πραγματογνωμοσύνες των ακινήτων, καθώς και τις εκτιμήσεις για αγορά, πώληση, εκμίσθωση, μίσθωση και ανταλλαγή ακινήτων.

η. Κάθε άλλη απαιτούμενη προκαταρκτική ή συμπληρωματική πράξη ή ενέργεια που αφορά στην εκτέλεση οποιουδήποτε από τα παραπάνω έργα ή εργασίες...

7. Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου ισχύουν για όλους τους εποπτευόμενους από το Υπουργείο Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης Οργανισμούς, Ν.Π.Δ.Δ. και Ν.Π.Ι.Δ.

«8. Μέρος των οριζομένων από την παράγραφο 2 του παρόντος άρθρου έργων και εργασιών, μπορεί να ανατίθενται με αποφάσεις των Διοικητικών Συμβουλίων των Φορέων Κοινωνικής Ασφάλισης στις Τεχνικές Υπηρεσίες τους, οποτεδήποτε αυτό κριθεί σκόπιμο και χωρίς να έχει προηγηθεί η διαδικασία της παραγράφου 3 του παρόντος άρθρου. Τα ανωτέρω έργα και εργασίες μπορεί να ανατίθενται και με εφαρμογή των διατάξεων του ν. 3316/2005 (Α 42) και του ν. 3669/2008 (Α 116), με απόφαση των Διοικητικών Συμβουλίων των Φορέων Κοινωνικής Ασφάλισης και ύστερα από εισήγηση των αρμόδιων υπηρεσιών των Φ.Κ.Α. εφόσον η ετήσια προγραμματιζόμενη δαπάνη αυτών, συμπεριλαμβανομένων των αντίστοιχων μελετών, δεν υπερβαίνει το ποσό των εκατό χιλιάδων (100.000,00) ευρώ, χωρίς Φ.Π.Α.»

Άρθρο 24

1. Κάθε διάταξη αντίθετη με τις διατάξεις του παρόντος νόμου καταργείται.

2. Η ισχύς του νόμου αυτού αρχίζει από τη δημοσίευση του στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επί μέρους διατάξεις.

Γ. Στο άρθρο 2 του Α.Κ. ορίζεται ότι: «Ο νόμος ορίζει για το μέλλον δεν έχει αναδρομική δύναμη και διατηρεί την ισχύ του εφόσον άλλος κανόνας δικαίου δεν τον καταργήσει ρητά ή σιωπηρά»

II. Ανάλυση – Ερμηνεία – Υπαγωγή

Με βάση τις ανωτέρω νομικές διατάξεις συνάγονται τα ακόλουθα :

1. Κατ' άρθρο 2 του Α.Κ. ο νόμος διατηρεί την ισχύ του, εφόσον άλλος κανόνας δικαίου δεν τον καταργήσει ρητά ή σιωπηρά. Τούτο συμβαίνει όταν από την έννοια του περιεχομένου προκύπτει κατά τρόπο σαφή ότι ο νεότερος νόμος αποσκοπεί στην κατάργηση του παλιού γενικού ή ειδικού και μάλιστα με ρύθμιση του ίδιου θέματος κατά τρόπο αντίθετο και ασυμβίβαστο προς αυτή του παλιού. Έτσι η αρχή της κατάργησης του προγενέστερου νόμου με νεότερο δεν εφαρμόζεται όταν ο νεότερος νόμος είναι γενικός και παλιός ειδικός, εκτός αν από την έννοια του περιεχομένου του νεότερου νόμου προκύπτει ότι αυτός αποσκοπούσε στην κατάργηση και του ειδικού νόμου (ΑΠ 413/2003, ΑΠ 1731/2002 ΝοΒ 2003/1225 Γνωμ. ΝΣΚ 216/2010, 281/2009).

2. Με το άρθρο 8 του Ν. 2042/1992 (ανάθεση εργασιών ασφαλιστικών οργανισμών) δόθηκε η δυνατότητα στους ασφαλιστικούς οργανισμούς που εποπτεύονται από το (τότε) Υπουργείο Υγείας, Πρόνοιας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων, ύστερα από απόφαση του Δ.Σ. αυτών εγκρινομένης από τον Υπουργό του ανωτέρω Υπουργείου, να αναθέτουν σε φυσικά ή νομικά πρόσωπα δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου : τη μελέτη, καταγραφή, αποτίμηση, αξιοποίηση και υποβολή προτάσεων για αξιοποίηση των περιουσιακών τους στοιχείων ως και διάφορες άλλες βοηθητικές της λειτουργίας των/εργασίες, σύμφωνα με τις παρ. β, γ, δ.

Στο άρθρο 1 του Ν. 3586/2007 (Γενικές διατάξεις) καθορίζεται ότι στις διατάξεις του νόμου αυτού υπάγονται όλοι οι φορείς Κοινωνικής Ασφάλισης (Φ.Κ.Α.) αρμοδιότητας της Γ.Γ. Κοινωνικών Ασφαλίσεων του Υπουργείου Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας, ανεξάρτητης μορφής Ν.Π.Δ.Δ. ή Ν.Π.Ι.Δ. κ.λ.π. Στις παρ. 2 και 3 καθορίζονται ο τρόπος λήψης απόφασης αξιοποίησης της κινητής και ακίνητης περιουσίας των Φ.Κ.Α. και η μεταφορά τους από Φ.Κ.Α. σε άλλον ή άλλο κλάδο του ίδιου Φ.Κ.Α.

Στο άρθρο 10 του ίδιου νόμου με τον τίτλο «ανάθεση έργων και εργασιών αξιοποίησης ακινήτων» καθορίζεται πλέον ειδικότερα το πλαίσιο αξιοποίησης των ακινήτων των Φ.Κ.Α., με ανάθεση υποχρεωτικά σε εταιρείες διαχείρισης και αξιοποίησης ακινήτων, όπως αναλυτικά περιγράφεται στο ανωτέρω άρθρο, με αιτιολογημένη απόφαση του Διοικ/κού Συμβουλίου του

Φ.Κ.Α. χωρίς πλέον την έγκριση του εποπτεύοντος Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης.

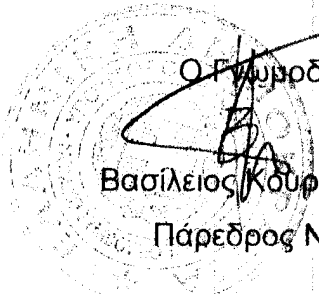
Από την σύγκριση των παραπάνω διατάξεων προκύπτει ότι η αντίληψη του νομοθέτη σχετικά με τη διαχείριση των ακινήτων των Φ.Κ.Α. έχει μεταβληθεί ριζικά ως προς τη διαδικασία και τον τρόπο. Στις ρυθμίσεις του αρ. 8 του Ν. 2042/1992 προβλέπεται απόφαση του Δ.Σ. του οικείου Φ.Κ.Α. που εγκρίνεται από τον Υπουργό του τότε Υπουργείου Υγείας, Πρόνοιας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων για την ανάθεση εργασιών μελέτης κ.λ.π για την αξιοποίηση των περιουσιακών τους στοιχείων σε φυσικά ή νομικά πρόσωπα δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου. Αντίθετα στο άρθρο 10 του Ν. 3586/2007 προβλέπεται, για τις ίδιες και άλλες εργασίες απόφαση των Διοικ/κών Συμβουλίων των Φ.Κ.Α. ανάθεσης υποχρεωτικά σε εταιρείες διαχείρισης και αξιοποίησης ακινήτων. Μέρος των εργασιών αυτών μπορεί να ανατίθενται και τις τεχνικές του Υπηρεσίες, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 8 του ανωτέρω άρθρου.

Από τα ανωτέρω συνάγεται αβίαστα ότι συνολικά η παρ. 1 του άρθρου 8 του Ν. 2042/1992 έχει καταργηθεί από την δημοσίευση του Ν. 3586/2007 στην εφημερίδα της Κυβέρνησης την 10-7-2007, σύμφωνα με το άρθρο 24 αυτού, λόγω θέσπισης νεότερου και ειδικότερου νόμου που ρυθμίζει κατά τρόπο αντίθετο ίδια θέματα.

III. Απάντηση στο ερώτημα

Με βάση τα ανωτέρω εκτεθέντα, η απάντηση στο ερώτημα είναι ότι :

Η υποπαράγραφος α της πα. 1 (και συνολικά η παρ. 1) του άρθρου 8 του Ν. 2042/1992, έχει καταργηθεί από 10-7-2007, ημερομηνία δημοσίευσης του Ν. 3586/2007/


Ο Γεννηροδοτών
Βασίλειος Κουρούμαλης
Πάρεδρος ΝΣΚ