



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΑΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΚΡΑΤΟΥΣ

Ατομική Γνωμοδότηση

υπ' αριθμ. 220/2015

Περίληψη Ερωτήματος: Εάν η Διοίκηση, δεδομένου ότι από πειθαρχικής απόψεως δεν προέκυψαν διώξεις κατά υπαλλήλων μετά από ΕΔΕ αφού δεν προέκυψαν πειθαρχικά παραπτώματα, υποχρεούται και, αν ναι, με ποιά διαδικασία και εντός ποιού χρονικού πλαισίου, να προβεί στην αναζήτηση αστικώς υπευθύνων υπαλλήλων, καθώς και τον εντοπισμού του ποσού, που δεν καταβλήθηκε στο ΙΚΑ-ΕΤΑΜ από τον Μ.Π. από ασφαλιστικές εισφορές που δεν καταλογίσθηκαν σε βάρος του, λόγω ενδεχομένων περαλείψεων των ανωτέρω.

Αριθμός Ερωτήματος: Το υπ' αριθ. πρωτ. Γ10/557/25-9-2015 έγγραφο της Διοίκησης, Γενική Δ/ση, Διοικ/κών Υπηρεσιών Δ/ση Διοικ. Προσ. Τμήμα Πειθαρχικού.

Επί του ανωτέρω ερωτήματος, η γνώμη μας είναι η εξής:

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Με την από 18-7-11 αγωγή του, που εκδικάζεται την 6-10-15, ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιώς, ο κατασκευαστής οικοδομών, Μ. Π., στρέφεται κατά του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ Σαλαμίνας, ζητώντας να αποζημιωθεί με το ποσό των 820.000,00 Ευρώ με το νόμιμο τόκο υπερημερίας για υλική ζημιά και ηθική του βλάβη που προκλήθηκε από αδικοπραξία υπαλλήλων του ανωτέρω Υποκαταστήματος, κατά τον χειρισμό τους σε τρεις υποθέσεις οικοδομικών του έργων.

Με αφορμή τη σύνταξη των απόψεων της Υπηρεσίας επί της ανωτέρω αγωγής, στο με αριθ. πρωτ. 2603/23-3-15 έγγραφο του Υποκαταστήματος ΙΚΑ-ΕΤΑΜ Περάματος, το οποίο έχει ήδη υπεισεέλθει στη θέση του εναγομένου, λόγω αναστολής λειτουργίας του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ Σαλαμίνας, επισημαίνονται οι εξής παραλείψεις και σφάλματα τη Υπηρεσίας ως προς τα

αναφερόμενα ,στην παράγρ. Γ' της αγωγής , οικονομικό έργο: α) Δεν καταλογίστηκαν οι εισφορές για 873 Ημέρες Ασφάλισης , οι οποίες μετά την παρέλευση δεκαετίας παραγράφηκαν, β) είχε χορηγηθεί την 18-2-03, Βεβαίωση μη Οφειλής ,ενώ βάσει επιτοπίων ελέγχων του 12/1997 είχε περατωθεί η Α' Φάση Εργασιών του οικοδομικού έργου , δίχως να έχουν καταβληθεί οι εισφορές για τις ανωτέρω 873 Ημέρες Ασφάλισης και γ) δεν τηρήθηκε η προβλεπόμενη διαδικασία της Εγκ. ΙΚΑ 7/1993 για την προσωπική απασχόληση.

Ωστόσο ,οι ανωτέρω επισημάνσεις είχαν αποτελέσει αντικείμενο ένορκης διοικητικής εξέτασης, σε εκτέλεση της Γ11/100/4-6-09 εντολής Διοικητή ΙΚΑ-ΕΤΑΜ και από το υποβληθέν με το υπ' αριθ. πρωτ. 3169/19-10-09 πόρισμα προέκυψαν τα εξής:

Σχετικά με το αν οι υπάλληλοι και οι Προϊστάμενοι επέδειξαν επιμέλεια ώστε να μην παραγραφούν οι οφειλόμενες εισφορές, σημειώνεται ότι το φαινόμενο της διαρκούς αλλαγής Προϊσταμένων και υπαλλήλων στο Τμήμα Εσόδων δεν τους έδινε την ευκαιρία να ενημερωθούν ,να οργανώσουν και να ιεραρχήσουν της εκκρεμότητες του Τμήματος , γεγονός που χειροτέρευε από τον μεγάλο όγκο εργασίας και την έλλειψη προσωπικού. Περαιτέρω ,κατά τη συγκεκριμένη χρονική περίοδο ,ίσχυε η εγκύκλιος 7/93 ,περί προσωπικής απασχόλησης του κυρίου του έργου, η οποία δεν καθόριζε περιορισμούς όσον αφορά τα τετραγωνικά μέτρα της οικοδομής και τις ημέρες εργασίας, που θα πραγματοποιούνταν . Οι κύριοι του συγκεκριμένου οικοδομικών έργου που είχαν υποβάλει αίτηση προσωπικής απασχόλησης από 7-2-95 και αργότερα την 10-12-97, δηλαδή από απογραφής του έργου βρέθηκαν απασχολούμενοι στην οικοδομή σε επιτόπιους ελέγχους της Υπηρεσίας ,ενώ η παράλειψη της έκδοσης σχετικής απόφασης δεν θα μπορούσε να λειτουργήσει σε βάρος του πολίτη . Στο κεφάλαιο «Διαπιστώσεις» του πορίσματος αναφέρεται ότι σύμφωνα με την τότε ισχύουσα Εγκ. 7/93, ο υπάλληλος Α. Κ. τυπικώς ορθώς χορήγησε την ασφαλιστική ενημερότητα, που ίσως με περισσότερο επιμελή έλεγχο εκ μέρους του να υπήρχε ένα διαφορετικό αποτέλεσμα. Η Προϊσταμένη , Ε. Φ. δεν μπορεί να θεωρηθεί αμελής κατά την άσκηση των καθηκόντων της, καθώς με αλληπάλληλα έγγραφα ενημέρωνε τη Διεύθυνση του Υποκαταστήματος για τα προβλήματα και ζητούσε βοήθεια για την επίλυσή τους. Ομοίως ,και ο υπάλληλος , Α.Κ. , είχε απευθύνει έγγραφα στους Προϊσταμένους του Τμήματος του, στα οποία εξέθετε τα προβλήματα που υπήρχαν Ο διενεργήσας την ε.δ.ε. κατέληξε στο ότι δεν προέκυψε πειθαρχικό παράπτωμα από τους υπαλλήλους του Υποκαταστήματος ΙΚΑ-ΕΤΑΜ Σαλαμίνας. Πλην όμως πρότεινε να είναι πιο προσεκτικοί στην άσκηση των καθηκόντων τους, καθώς και να διεξαχθεί Επιθεώρηση ,προκειμένου να εντοπισθούν τα προβλήματα και να ληφθούν μέτρα για την λύση τους. Ακολούθως η υπόθεση τέθηκε στο Αρχείο την 28-4-2010 με απόφαση του Διοικητή του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ.

II. ΝΟΜΙΚΕΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ

1. Στο Ν. 3528/2008 Κώδικας Δημ. και Πολ. Υπ/λων (ΦΕΚ Α- 26/2007) ,άρθρο 38, ορίζονται τα ακόλουθα:

1. «Ο υπάλληλος ευθύνεται έναντι του Δημοσίου για κάθε ζημία την οποία προξένησε σε αυτό από δόλο ή βαρεία αμέλεια κατά την εκτέλεση των καθηκόντων του. Ο υπάλληλος ευθύνεται επίσης για την αποζημίωση την οποία κατέβαλε το Δημόσιο σε τρίτους για παράνομες πράξεις ή παραλείψεις του κατά την εκτέλεση των καθηκόντων του, εφόσον οφείλονται σε δόλο ή βαρεία αμέλεια. Ο υπάλληλος δεν ευθύνεται έναντι των τρίτων για τις ανωτέρω πράξεις ή παραλείψεις του.

2. Σε περίπτωση δόλου του υπαλλήλου, αυτός παραπέμπεται υποχρεωτικώς στο Ελεγκτικό Συνέδριο. Σε περίπτωση βαρείας αμέλειας, αν ο υπάλληλος παραπεμφθεί, το Ελεγκτικό Συνέδριο, εκτιμώντας τις ειδικές περιστάσεις, μπορεί να καταλογίσει σε αυτόν μέρος μόνο της ζημιάς που επήλθε στο Δημόσιο.

ή της αποζημίωσης που το τελευταίο υποχρεώθηκε να καταβάλει.

3. Αν περισσότεροι υπάλληλοι προξένησαν από κοινού ζημιά στο Δημόσιο, ευθύνονται εις ολόκληρον κατά τις διατάξεις του Αστικού Δικαίου.

4. Η αξίωση του Δημοσίου κατά υπαλλήλων του για αποζημίωση στις περιπτώσεις της παρ. 1 παραγράφεται σε πέντε (5) έτη. Στην περίπτωση του πρώτου εδαφίου της παρ. 1, η πενταετία αρχίζει από του το αρμόδιο όργανο για την υποβολή της αίτησης καταλογισμού έλαβε γνώση της ζημιάς και του λόγου αυτής, και στην περίπτωση του δεύτερου εδαφίου, από του το Δημόσιο κατέβαλε την αποζημίωση.

5. Η αστική ευθύνη των δημοσίων υπολόγων και των διατακτικών διέπεται από τις ειδικές γι' αυτούς διατάξεις.

6. Ειδικές διατάξεις για την προσωπική αστική ευθύνη των δημοσίων υπαλλήλων έναντι των τρίτων διατηρούνται σε ισχύ».

III. Από την ερμηνεία των ανωτέρω διατάξεων συνάγονται τα ακόλουθα:

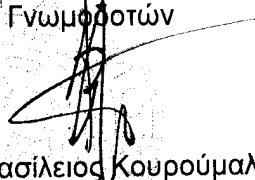
1. α) Με το άρθρο 38 του Υ.Κ. καθιερώνεται ευθύνη των υπαλλήλων έναντι του Δημοσίου ή Ν.Π.Δ.Δ. για κάθε θετική ζημία που προξένησαν σε αυτό, κατά την εκτέλεση των υπηρεσιακών τους καθηκόντων, εφόσον η ζημιογόνος συμπεριφορά τους αποδίδεται σε δόλο ή βαρεία αμέλεια. Επίσης ο υπάλληλος ευθύνεται εμμέσως για ζημία που προκλήθηκε στο Δημόσιο ή Ν.Π.Δ.Δ και μάλιστα ευθύνεται για την αποζημίωση, στην οποία υποβλήθηκε το Δημόσιο κλπ. απέναντι σε τρίτους ένεκα παρανόμων πράξεων ή παραλείψεων κατά την εκτέλεση των καθηκόντων του, εφόσον η ζημία έγινε μόνο από δόλο ή βαρεία αμέλεια και όχι από ελαφρά αμέλεια (βλ. Τάχος Ερμ. Κ.Κ. εκδ. 2007 σελ. 279 ε.π.)

β) Σύμφωνα με την παρ. 4 του ανωτέρω άρθρου, η αξίωση, του Δημοσίου, Ν.Π.Δ.Δ, κλπ., κατά των υπαλλήλων του για αποζημίωση στην περίπτωση της θετικής ζημιάς, παραγράφεται μετά από 5 έτη και η προθεσμία αρχίζει από του το αρμόδιο όργανο για την υποβολή της αίτησης καταλογισμού έλαβε γνώση της ζημιάς και του λόγου αυτής και στην περίπτωση της έμμεσης ζημιάς (της αποζημίωσης που καταβλήθηκε), η παραγραφή είναι 5 έτη και η προθεσμία αρχίζει από του το Δημόσιο κατέβαλε την αποζημίωση.

2. Στην κρινόμενη υπόθεση, οι φερόμενες ως παράνομες πράξεις των υπαλλήλων του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ Σαλαμίνας έχουν διαπραχθεί το 2003, με την χορήγηση στους ιδιοκτήτες των ακινήτων της υπ' αριθ. 255/18-2-2003 ΒΜΟ (Βεβαίωση μη οφειλή) ενώ κατά τις απόψεις του Δ/νη του Υ/τος ΙΚΑ-ΕΤΑΜ Περάματος δεν καταλογίστηκαν εισφορές 873 Η.Ε. Για την ίδια υπόθεση είχε ασκηθεί Ε.Δ.Ε. ,η μετά την από 4-6-2009 διαταγή του Διοικητή του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ ,η οποία δεν διαπίστωσε διάπραξη πειθαρχικού αδικήματος (σχετ. το υπ' αριθ. πρωτ. 1/13-10-2009 Πόρισμα) και η οποία υπόθεση τέθηκε στο αρχείο με την σύμφωνη γνώμη του Διοικητή του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ (σχετ. το από 28-4-10 εισηγητικό σημείωμα).

Σύμφωνα με τα παραπάνω η αξίωση του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ κατά των υπαλλήλων για την υποτιθέμενη ζημία του, έχει υποπέσει στην 5ετή παραγραφή της παρ. 4 του άρθρου 38 του Ν. 3528/2007 , διότι το ΙΚΑ-ΕΤΑΜ έλαβε γνώση της υποτιθέμενης ζημίας τουλάχιστον από 4-6-2009, οπότε δόθηκε η εντολή Ε.Δ.Ε. από τον Διοικητή του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ.

IV. Κατά ακολουθία των προεκτεθέντων ,κατά την γνώμη μας, το ΙΚΑ-ΕΤΑΜ δεν υποχρεούται να προβεί σε καμία ενέργεια προς αναζήτηση αστικώς υπευθύνου υπαλλήλου, στην εξεταζόμενη υπόθεση ,διότι οι αξιώσεις του κατ' αυτών έχουν υποπέσει σε παραγραφή.

Ο Γνωμοδότης

Βασίλειος Κουρούμαλης
Πάρεδρος ΝΣΚ