



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ**

**ΑΡΙΘΜΟΣ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗΣ 187/2018
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΣΤ' ΤΜΗΜΑ**

Συνεδρίαση της 31^{ης} Οκτωβρίου 2018

Σύνθεση :

Πρόεδρος: Ιωάννης Διονυσόπουλος, Αντιπρόεδρος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

Μέλη: Παρασκευάς Βαρελάς, Βασιλική Τύρου, Γεώργιος Ανδρέου, Ευαγγελία Σκαλτσά, Βασίλειος Κορκίζογλου, Χαράλαμπος Μπρισκόλας, Νικόλαος Καραγιώργης, Αικατερίνη Γαλάνη, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής: Βασίλειος Κορκίζογλου, Νομικός Σύμβουλος του Κράτους.

Αριθμός Ερωτήματος: Το υπ' αριθμ. 1405/11.6.2018 έγγραφο της Κεντρικής Υπηρεσίας/ Δ/σης Ασφάλισης Παροχών ΟΠΑΔ/ΕΦΚΑ.

Περίληψη ερωτήματος : Ερωτάται, εάν το ανήλικο τέκνο, κατόπιν αιτήματος της μητέρας του, έχει δικαίωμα να ασφαλιστεί ως μέλος στη μερίδα του δικαστικώς αναγνωρισθέντος ως πατέρα του.

=====

Για το πιο πάνω ερώτημα, το ΣΤ' Τμήμα του Ν.Σ.Κ, γνωμοδότησε ως εξής:

Ιστορικό

Στο έγγραφο της ερωτώσας Υπηρεσίας δίδεται το ακόλουθο πραγματικό και υποβάλλεται το εξεταζόμενο ερώτημα κατ'επίκληση διατάξεων που παρατίθενται στο νομοθετικό πλαίσιο της υπόθεσης :

1. Η Κ-Σ Σ. με την με αρ. πρωτ. 8444/25-4-2018 αίτησή της προς το Περιφερειακό Υποκατάστημα Μισθωτών Μεσσηνίας του ΕΦΚΑ, ζήτησε την ασφάλιση του τέκνου της Ν.-Π. Σ.-Γ., του οποίου η πατρότητα αναγνωρίσθηκε δικαστικά, στην μερίδα του πατέρα του Γ.Κ., ο οποίος ως στρατιωτικός συνταξιούχος είναι ασφαλισμένος στον Τομέα Ασφαλισμένων του Δημοσίου. Για τη βασιμότητα της αίτησής της επικαλέστηκε: α. Την 44/2012 απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Καλαμάτας (η οποία κατέστη αμετάκλητη με την 130/2013 απόφαση του Εφετείου Καλαμάτας), με την οποία αναγνωρίσθηκε ότι το ως άνω άρρεν τέκνο της, που γεννήθηκε από την ίδια την 1-9-2008, είναι γνήσιο τέκνο του Γ. Δ. Γ. και υποχρεώθηκε ο τελευταίος να καταβάλει σε αυτή, τόσο ατομικά, όσο και με την ιδιότητά της ως ασκούσας την γονική μέριμνα του εν λόγω ανηλίκου τέκνου της, μηνιαία διατροφή (εκ 200 και 250 ευρώ αντιστοίχως).
 β. Ότι η ίδια, ως ασκούσα κατ'άρθρο 1515 του ΑΚ αποκλειστικώς τη γονική μέριμνα του ως άνω ανηλίκου τέκνου της, έχει δικαίωμα και υποχρέωση να φροντίσει για την ασφάλισή του.
 γ. Ότι η ίδια δεν είναι ασφαλισμένη σε κάποιον ασφαλιστικό φορέα και ότι για το λόγο αυτόν δεν μπορεί να ασφαλίσει το ανήλικο τέκνο της.
 δ. Ότι ο ως άνω πατέρας του ανηλίκου, αν και συνταξιούχος του Δημοσίου, εν τούτοις, παρά τις επανειλημμένες οχλήσεις της, αρνείται να υποβάλλει αίτηση ασφάλισης του τέκνου του στον Ασφαλιστικό Φορέα του Δημοσίου, με αποτέλεσμα αυτό να παραμένει ανασφάλιστο.
 ε. Ότι το ως άνω τέκνο της δικαιούται, σύμφωνα με τη συνταγματική αρχή της ισότητας, να απολαμβάνει όλα τα δικαιώματα, που θα απολάμβανε αν ήταν γεννημένο σε γάμο.

Νομοθετικό πλαίσιο

2. Στο άρθρο 22 του ν. 4529/2018 (Α' 56), ορίζονται τα εξής :

« Άρθρο 22

Υπαγωγή στην ασφάλιση για υγειονομική περίθαλψη

1. Στον Κλάδο κύριας ασφάλισης και λοιπών παροχών του ΕΦΚΑ υπάγονται για παροχές υγειονομικής περίθαλψης οι άμεσα ασφαλισμένοι, οι συνταξιούχοι και τα μέλη οικογενείας τους, των πρώην Κλάδων Υγείας των παρακάτω

ασφαλιστικών οργανισμών που εντάχθηκαν από 1.1.2017 στον ΕΦΚΑ και συγκεκριμένα οι υπαγόμενοι στην ασφάλιση:

α) του τ. Κλάδου Ασθένειας του Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ., του Τομέα Ασφαλισμένων του Δημοσίου και του Τομέα Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων, β) του τ. Κλάδου Υγείας του Ο.Α.Ε.Ε., γ) του τ. Κλάδου Υγείας του Ο.Γ.Α., δ) του τ. Κλάδου Υγείας του Ε.Τ.Α.Α., ε) του τ. Κλάδου Υγείας του Τ.Α.Υ.Τ.Ε.Κ.Ω. και στ) του τ. Κλάδου Υγείας του Ε.Τ.Α.Π.-Μ.Μ.Ε..

2. Ως μέλη οικογένειας των ανωτέρω ασφαλιζομένων προσώπων και συνταξιούχων λόγω αναπηρίας ή γήρατος ή δικαιούχων εξωϊδρυματικού επιδόματος θεωρούνται:

α) Ο/η σύζυγος, εφόσον δεν ασφαρίζεται από δικό του/ της δικαίωμα στον ΕΦΚΑ ή σε άλλο ασφαλιστικό οργανισμό εκτός ΕΦΚΑ.

β) Τα άγαμα τέκνα (νόμιμα ή τέκνα που έχουν νομιμοποιηθεί, αναγνωρισθεί ή υιοθετηθεί, ή οι προγονοί), τα φυσικά τέκνα ασφαλισμένης ή συνταξιούχου λόγω αναπηρίας ή γήρατος και τα ανάδοχα τέκνα, την πραγματική φροντίδα ή επιμέλεια των οποίων κατέχει με δικαστική απόφαση ή σύμβαση ο/η ανάδοχος ασφαλισμένος/η, μέχρι τη συμπλήρωση του 18ου έτους της ηλικίας τους και εάν είναι άνεργα ή προπτυχιακοί, μεταπτυχιακοί ή διδακτορικοί φοιτητές σε αναγνωρισμένες ανώτερες ή ανώτατες σχολές στην Ελλάδα ή στην αλλοδαπή, καθώς και σε αναγνωρισμένα Ινστιτούτα Επαγγελματικής Κατάρτισης (ΙΕΚ), Κέντρα/Σχολές Επαγγελματικής Κατάρτισης ή στο «Μεταλυκειακό έτος-τάξη μαθητείας» μέχρι τη συμπλήρωση του 24ου έτους της ηλικίας τους ή στην περίπτωση που συνεχίζουν τις σπουδές τους για δύο (2) έτη μετά τη λήξη των σπουδών τους, εφόσον είναι άνεργα, όχι όμως πέραν από τη συμπλήρωση του 26ου έτους της ηλικίας τους. Τα ανωτέρω τέκνα συνεχίζουν να θεωρούνται μέλη οικογένειας των θανόντων άμεσα ασφαλισμένων ή συνταξιούχων, με τις ανωτέρω προϋποθέσεις, εφόσον δεν δικαιωθούν συντάξεως. γ.....δ.....ε.....στ....

3. Τα πρόσωπα της παραγράφου 2 θεωρούνται μέλη οικογένειας του ασφαλισμένου ή συνταξιούχου, εφόσον συμβιώνουν με αυτόν και η συντήρησή τους για τις περιπτώσεις β', γ', δ', ε' και στ' της παραγράφου 2 βαρύνει κυρίως τον άμεσα ασφαλισμένο ή συνταξιούχο. Θεωρείται ότι υπάρχει συμβίωση ακόμη και αν για σοβαρούς λόγους ο/η σύζυγος ή τα τέκνα δεν συγκατοικούν προσωρινά στην ίδια στέγη. 4.....5..... 6. Η ισχύς του παρόντος άρθρου αρχίζει από την 1.3.2018».

3. Στα άρθρα 1, 2 και 3 της εκδοθείσας, κατ'εξουσιοδότηση του άρθρου 30 του ν. 3918/2001(Α' 31) ,απόφασης με αριθμό Φ.90380/25916/3294/2011 των Υπουργών Οικονομικών-Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης- Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης «Ενιαίος Κανονισμός Παροχών Υγείας (Ε.Κ.Π.Υ.) του Εθνικού Οργανισμού Παροχών Υπηρεσιών Υγείας (Ε.Ο.Π.Υ.Υ.)», (Β' 2456), όπως ισχύει μετά την τροποποίηση και συμπλήρωσή του με τις ΚΥΑ με αριθμούς Φ90380/5383/738/2012 (Β' 1233), ΕΜΠ5/2012 (Β' 3054), 55471/2013 (Β' 1561) και Γ3γ/35539/2016 (Β' 1653), και τέλος με την εγκύκλιο ΕΟΠΥΥ με αρ. πρωτ. ΔΒ4Γ/Γ55/2/οικ.7229/23-2-18¹, ορίζονται τα εξής:

«Άρθρο 1 Σκοπός

Με τον παρόντα Κανονισμό επιδιώκεται να εξασφαλισθεί η ισότιμη πρόσβαση όλων των ασφαλισμένων του Ε.Ο.Π.Υ.Υ., όπως προσδιορίζονται στο άρθρο 3 του παρόντος, σε ενιαίο σύστημα παροχής υπηρεσιών υγείας, που έχει ως σκοπό την πρόληψη, διατήρηση, προαγωγή, βελτίωση, αποκατάσταση και προστασία της υγείας. Ειδικότερα, με τον παρόντα Κανονισμό, καθορίζονται οι παροχές υγείας σε είδος, η έκταση, το ύψος, ο τρόπος και η διαδικασία χορήγησής τους και προσδιορίζονται οι δικαιούχοι των παροχών αυτών, καθώς και ο τρόπος αποζημίωσης της σχετικής δαπάνης. Ως παροχές υγείας νοούνται: Παροχές Υγείας σε Είδος: 1. πρόληψη και προαγωγή της υγείας 2. πρωτοβάθμια φροντίδα υγείας - ιατρική περίθαλψη - διαγνωστικές ιατρικές πράξεις 3.... 8. λοιπή περίθαλψη 9. νοσοκομειακή περίθαλψη... 13. νοσηλεία στο εξωτερικό...

Άρθρο 2 Εννοιολογικοί προσδιορισμοί

Ως «οργανισμός - φορέας» νοείται ο Εθνικός Οργανισμός Παροχής Υπηρεσιών Υγείας (ΕΟΠΥΥ).

Ως «δικαιούχοι» νοούνται οι ασφαλισμένοι των εντασσομένων στον ΕΟΠΥΥ ταμείων, καθώς και τα μέλη οικογένειας αυτών, που σύμφωνα με τα επιμέρους οριζόμενα δικαιούνται υγειονομικής περίθαλψης...

Άρθρο 3 Υπαγόμενα πρόσωπα - δικαιούχοι

Στις ρυθμίσεις των διατάξεων του παρόντα Κανονισμού υπάγονται οι άμεσα ασφαλισμένοι των Κλάδων Υγείας των ασφαλιστικών οργανισμών, που εντάσσονται στον ΕΟΠΥΥ σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 3918/2011, καθώς και τα μέλη οικογενείας τους, σύμφωνα με τα οριζόμενα στους επί μέρους κανονισμούς αυτών.

Ειδικότερα υπάγονται:

¹ Ο Κανονισμός αυτός τροποποιήθηκε με την υπ'αριθμ. ΕΑΛΕ/Γ.Π. 46846/18-6-2018 απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και Υγείας (Β' 315), οι ρυθμίσεις όμως της οποίας, κατ'άρθρο 62 της εν λόγω ΚΥΑ (όπως το άρθρο αυτό αντικαταστάθηκε με την υπ'αριθμ. ΕΑΛΕ/Γ.Π. 73503/2018 απόφαση των αυτών Υπουργών - Β'4374/1-10-2018) τίθενται σε ισχύ από 1-11-2018 και συνεπώς δεν καταλαμβάνουν την υπό κρίση περίπτωση, ως εκ του χρόνου υποβολής (25-4-2018) του αιτήματος της μητέρας του ανηλίκου τέκνου.



Α. - οι ασφαλιζόμενοι στον κλάδο ασθένειας του ΙΚΑ - ΕΤΑΜ - οι ασφαλιζόμενοι στον κλάδο υγείας του ΟΑΕΕ - οι ασφαλιζόμενοι στον κλάδο υγείας του ΟΓΑ - οι ασφαλιζόμενοι στον ΟΠΑΔ και στον Τομέα Υγείας Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων του ΟΠΑΔ.....

Β. τα μέλη οικογενείας όλων των ανωτέρω ασφαλισμένων προσώπων. Ως μέλη οικογένειας θεωρούνται: α. ο/η σύζυγος, εφόσον δεν ασφαρίζεται από δικό του δικαίωμα σε άλλο ασφαλιστικό οργανισμό. β. Τα άγαμα τέκνα (νόμιμα ή τέκνα που έχουν νομιμοποιηθεί, αναγνωρισθεί ή υιοθετηθεί, ή οι πρόγονοι), τα φυσικά τέκνα ασφαλισμένης ή συνταξιούχου λόγω αναπηρίας ή γήρατος, τα ανάδοχα τέκνα την επιμέλεια των οποίων κατέχει με δικαστική πράξη ο ανάδοχος ασφαλισμένος θεωρούνται μέλη μέχρι τη συμπλήρωση του 18ου έτους της ηλικίας τους και εάν μεν είναι άνεργα μέχρι τη συμπλήρωση του 24ου έτους της ηλικίας τους ή εάν είναι προπτυχιακοί, εάν δε συνεχίζουν τις σπουδές τους για 2 έτη μετά τη λήξη των σπουδών τους, εφόσον είναι άνεργα, όχι όμως πέρα από τη συμπλήρωση του 26ου έτους της ηλικίας τους.....Για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος Κανονισμού ως προς τα ασφαλιστέα πρόσωπα ισχύουν οι επιμέρους διατάξεις των Κανονισμών των Κλάδων ή Τομέων Υγείας των ΦΚΑ, καθώς και του ΟΠΑΔ, που εντάχθηκαν στο ΕΟΠΠΥ».

4. Στα άρθρα 1, 2, 3 περ. 2 και 4 της εκδοθείσας, κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 7 παρ.1 του ν.2768/2005 (Α'273), απόφασης με αριθμό οικ.2/7029/0094/8-2-2005 των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών – Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης «Νέος Κανονισμός Παροχών του Οργανισμού Περίθαλψης Ασφαλισμένων του Δημοσίου (Ο.Π.Α.Δ.)», Β'213, ορίζονται τα εξής:

«Άρθρο 1 Σκοπός

1. Με τον παρόντα κανονισμό καθορίζονται οι παροχές που χορηγεί ο Ο.Π.Α.Δ. στους ασφαλισμένους του Δημοσίου και προσδιορίζονται οι δικαιούχοι αυτών καθώς και οι προϋποθέσεις παροχής τους.

2. Οι παροχές περιλαμβάνουν: Α.1. Την ιατρική περίθαλψη και τις διαγνωστικές ιατρικές πράξεις..... Α.8. Τη λοιπή περίθαλψη. Α9. Τη νοσοκομειακή περίθαλψη.....

Άρθρο 2 Ορισμοί

Ως "Δικαιούχοι" νοούνται όλοι οι ασφαλισμένοι, οι οποίοι κάτω από τις νόμιμες προϋποθέσεις δικαιούνται την περίθαλψη, την οποία παρέχει ο Ο.Π.Α.Δ....."

Άρθρο 3 Δικαιούχοι

Δικαιούχοι της υπό τον Ο.Π.Α.Δ. παρεχόμενης περίθαλψης είναι:

1..... 2. Οι εξ ιδίας υπηρεσίας πολιτικοί και στρατιωτικοί συνταξιούχοι του Δημοσίου.....

Άρθρο 4 Μέλη οικογένειας, Έμμεσα Ασφαλισμένοι, Συνταξιοδοτούμενα Τέκνα.

Μέλη οικογένειας του άμεσα ασφαλισμένου, τα οποία δικαιούνται φροντίδας υγείας σε βάρος του ΟΠΑΔ είναι Α. ο/η σύζυγος, εφόσον δεν έχει δικαίωμα ασφάλισης σε άλλον ασφαλιστικό οργανισμό ή ταμείο. Β. Τα άγαμα φυσικά τέκνα άμεσα ασφαλισμένων, τέκνα που έχουν νομιμοποιηθεί, αναγνωρισθεί ή υιοθετηθεί και ανάδοχα τέκνα...

Ερμηνεία και εφαρμογή των διατάξεων

5. Από τις προαναφερόμενες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, ενόψει και του όλου νομικού πλαισίου στο οποίο εντάσσονται, τον σκοπό που εξυπηρετούν και την υπαγωγή σ' αυτές των πραγματικών περιστατικών που τέθηκαν υπόψη του Τμήματος από την ερωτώσα υπηρεσία, συνάγονται τα ακόλουθα:

6. Από τον συνδυασμό των διατάξεων του άρθρου 22 του ν. 4529/2018 προκύπτει ότι, στον Κλάδο κύριας ασφάλισης και λοιπών παροχών του ΕΦΚΑ υπάγονται για παροχές υγειονομικής περίθαλψης οι άμεσα ασφαλισμένοι, οι συνταξιούχοι και τα μέλη οικογενείας τους, των πρώην Κλάδων Υγείας των ασφαλιστικών οργανισμών που εντάχθηκαν από 1.1.2017 στον ΕΦΚΑ, μεταξύ των οποίων, και ο Τομέας Ασφαλισμένων του Δημοσίου και ότι ως μέλη οικογένειας των ανωτέρω ασφαλιζομένων προσώπων θεωρούνται, ο σύζυγος, εφόσον δεν ασφαρίζεται από δικό του δικαίωμα στον ΕΦΚΑ ή σε άλλο ασφαλιστικό οργανισμό εκτός ΕΦΚΑ, τα άγαμα τέκνα (νόμιμα ή τέκνα που έχουν νομιμοποιηθεί, αναγνωρισθεί ή υιοθετηθεί, ή οι προγονοί), τα φυσικά τέκνα ασφαλισμένης ή συνταξιούχου λόγω αναπηρίας ή γήρατος και τα ανάδοχα τέκνα, την πραγματική φροντίδα ή επιμέλεια των οποίων κατέχει με δικαστική απόφαση ή σύμβαση ο ανάδοχος ασφαλισμένος, μέχρι τη συμπλήρωση του 18ου έτους της ηλικίας τους και εάν είναι άνεργα ή προπτυχιακοί, μεταπτυχιακοί ή διδακτορικοί φοιτητές, μέχρι τη συμπλήρωση του 24ου έτους της ηλικίας τους ή στην περίπτωση που συνεχίζουν τις σπουδές τους για δύο έτη μετά τη λήξη των σπουδών τους, εφόσον είναι

άνεργα, όχι όμως πέραν από τη συμπλήρωση του 26ου έτους της ηλικίας τους.

Περαιτέρω, προκύπτει ότι τα ως άνω τέκνα θεωρούνται μέλη οικογένειας ενός εκ των ως άνω προαναφερθέντων ασφαλισμένων, εφόσον συμβιώνουν με αυτόν και η συντήρησή τους βαρύνει κυρίως αυτόν, θεωρείται δε ότι υπάρχει συμβίωση ακόμη και αν για σοβαρούς λόγους τα τέκνα δεν συγκατοικούν προσωρινά στην ίδια στέγη. Δεν ρυθμίζεται όμως ειδικά το ζήτημα της ασφάλισης του τέκνου, που μόνιμα δεν συμβιώνει με τον ασφαλισμένο πατέρα, (λ.χ. επί αναγνώρισης δικαστικά της πατρότητάς του), όταν η μητέρα του, η οποία έχει την επιμέλειά του, δεν είναι ασφαλισμένη σε κανένα ασφαλιστικό φορέα.

7. Τέλος, αν και ορίζεται ότι οι ως άνω διατάξεις ισχύουν από 1-3-2018, εν τούτοις δεν ορίζεται ρητά ότι καταργούνται οι διατάξεις που ίσχυαν μέχρι την έναρξη του νόμου αυτού. Ωστόσο, έχει γίνει δεκτό (Γνωμ. ΝΣΚ 87/2018), ότι οι νέες αυτές διατάξεις ουσιαστικά καταργούν από 1-3-2018 τις αντίστοιχες και ταυτόσημες, κατά το μεγαλύτερο μέρος τους, διατάξεις περί προσδιορισμού των μελών της οικογένειας των άμεσα ασφαλισμένων του ΟΠΑΔ, στους οποίους εντάσσονται, μεταξύ άλλων, και οι εξ ιδίας υπηρεσίας στρατιωτικοί συνταξιούχοι του Δημοσίου.

8. Κατ'ακολουθία των προαναφερθέντων, ως προς το τεθέν ερώτημα, κατά την πλειοψηφήσασα γνώμη, που σχηματίσθηκε από τους Βασιλική Τύρου, Γεώργιο Ανδρέου, Ευαγγελία Σκαλτσά, Νικόλαο Καραγιώργη και Αικατερίνη Γαλάνη, Νομικούς Συμβούλους του Κράτους (ψήφοι 5), η απάντηση που αρμόζει είναι ότι κατά γενική αρχή του κοινωνικοασφαλιστικού δικαίου, οι διατάξεις οι οποίες περιέχουν ασφαλιστικό προνόμιο πρέπει να ερμηνεύονται στενά, δηλαδή να μην καλύπτουν με την ερμηνεία τους περισσότερες περιπτώσεις από αυτές που ο νόμος καθαρά ορίζει (ΣτΕ 2033/90, 2035/1990, 4888/1988) και επομένως, κατά τις διατάξεις του άρθρου 22 του ν.4529/2018, τα τέκνα ενός ασφαλισμένου θεωρούνται μέλη της οικογένειάς του, εφόσον συμβιώνουν με αυτόν και η συντήρησή τους βαρύνει κυρίως αυτόν. Δεν θεωρείται ότι υπάρχει συμβίωση, όταν το τέκνο συνοικεί με τον έτερο, έχοντα την επιμέλειά του, γονέα και κατά συνέπεια στην περίπτωση αυτή δεν μπορεί να ασφαλιστεί στον ασφαλιστικό φορέα του γονέα με τον οποίο δεν συμβιώνει.

Στην προκείμενη περίπτωση, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι την επιμέλεια του ανήλικου τέκνου Ν.-Π.Σ.-Γ. έχει η μητέρα του Κ.-Σ. Σ., με την οποία και συγκατοικεί και επομένως, κατ'ακολουθία των προεκτεθέντων, το ως άνω τέκνο δεν μπορεί να ασφαλιστεί στον ασφαλιστικό φορέα του πατέρα του Γ.Γ., έστω και αν η μητέρα του είναι ανασφάλιστη. Αντίθετη άποψη, ότι στην περίπτωση αυτή, όταν δηλαδή η επιμέλεια του τέκνου και η κατοικία αυτού έχει ανατεθεί δικαστικώς στον μη ασφαλισμένο γονέα, το τέκνο, κατά διασταλτική ερμηνεία, θα πρέπει να υπαχθεί στον φορέα ασφάλισης του ασφαλισμένου γονέα, έστω και αν δεν συμβιώνει με αυτόν, είναι αντίθετη με τη γενική αρχή του κοινωνικοασφαλιστικού δικαίου, σύμφωνα με την οποία, οι διατάξεις οι οποίες περιέχουν ασφαλιστικό προνόμιο πρέπει να ερμηνεύονται στενά. Η μη ασφαλιστική κάλυψη του ανήλικου τέκνου, που συμβιώνει με τον ανασφάλιστο γονέα, μπορεί να ρυθμιστεί μόνο νομοθετικά και όχι με διασταλτική ερμηνεία των ισχυουσών διατάξεων.

9. Κατά την άποψη της μειοψηφίας, η οποία απαρτίσθηκε από τον Πρόεδρο του Τμήματος Ιωάννη Διονυσόπουλο, Αντιπρόεδρο του ΝΣΚ και τους Παρασκευά Βαρελά, Βασίλειο Κορκίζογλου και Χαράλαμπο Μπρισκόλα, Νομικούς Συμβούλους του Κράτους, (ψήφοι 4), είναι μεν αληθές, ότι συμβίωση υπάρχει όταν τα μέλη της οικογένειας κατοικούν, διανυκτερεύουν και σιτίζονται σε κοινό οίκημα, ωστόσο όμως, με βάση τα οριζόμενα στο τελευταίο εδάφιο της παραγράφου 3 του άρθρου 22 του ν.4529/2018, αναγνωρίζεται πλασματική συμβίωση, όταν ο σύζυγος ή η σύζυγος ή τα παιδιά δεν διαμένουν προσωρινά υπό την αυτή στέγη για λόγους οι οποίοι κρίνονται δικαιολογημένοι από την αρμόδια υπηρεσία του οικείου ασφαλιστικού φορέα. Οι λόγοι αυτοί, η κρίση για την συνδρομή των οποίων ανάγεται σε εκτίμηση των πραγματικών δεδομένων της κάθε περίπτωσης, δεν είναι μόνο οι συνήθεις (και κατά βάση συναινετικοί) λόγοι (π.χ. εκπαίδευση, στράτευση, υγεία κ.λ.π.) οι οποίοι αποκλείουν προσωρινά, την διαμονή των μελών της οικογένειας (και εν προκειμένω των παιδιών) κάτω από την αυτή στέγη, αλλά και όλοι οι άλλοι λόγοι οι οποίοι ανάγονται στην σφαίρα της υπαιτιότητας του ασφαλισμένου γονέα (και όχι του παιδιού) και οι οποίοι καθιστούν ουσιαστικά αδύνατη, έστω και μη προσωρινά, την μεταξύ τους συμβίωση. Τέτοιος λόγος πλασματικής συμβίωσης για τα παιδιά, υφίσταται αναμφισβήτητα και στις περιπτώσεις δικαστικής αναγνώρισης της πατρότητάς τους. Η αντίθετη εκδοχή θα



οδηγούσε, στην περίπτωση που η μητέρα των παιδιών τυγχάνει ανασφάλιστη (όπως συμβαίνει εν προκειμένω), σε μη ασφαλιστική κάλυψη των παιδιών από οποιονδήποτε φορέα ασφάλισης, γεγονός που οπωσδήποτε δεν ήταν στις προθέσεις του νομοθέτη της ανωτέρω διάταξης, αφού έτσι θα ανατρεπόταν το συνταγματικώς κατοχυρωμένο (άρθρα 2 § 1, 5 § 5, 21 § 3 και 22 § 5 του Συντ.) δικαίωμα στην υγεία και την εν γένει υποχρέωση του Κράτους και των Οργανισμών Κοινωνικής Ασφάλισης να μεριμνούν για την κοινωνική ασφάλιση, όχι μόνο των εργαζομένων, αλλά και των μελών της οικογένειάς τους (πρβλ. Γνωμ. ΝΣΚ 143/2009 και αποφάσεις Ολομ. ΣΤΕ 1187-88/2009). Επομένως, στην προκείμενη περίπτωση, πληρούνται οι τασσόμενες από την ρηθείσα διάταξη προϋποθέσεις και το τέκνο στο οποίο αναφέρεται η ερωτώσα υπηρεσία, λόγω μη ύπαρξης ασφαλιστικού φορέα της μητέρας του, μπορεί να υπαχθεί στον φορέα ασφάλισης του ασφαλισμένου πατέρα του.

Απάντηση

10. Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, στο ερώτημα που υποβλήθηκε, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (ΣΤ΄Τμήμα), γνωμοδοτεί, κατά πλειοψηφία, ως εξής : Το ως άνω ανήλικο τέκνο Ν.-Π.Σ.-Γ. δεν μπορεί να ασφαλιστεί στον ασφαλιστικό φορέα του πατέρα του Γ.Γ.

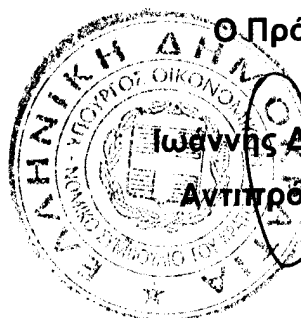
11. Παραπομπή στην Ολομέλεια.

Περαιτέρω και κατά την πλειοψηφήσασα γνώμη του Τμήματος, λόγω σπουδαιότητας του ζητήματος, το ερώτημα παραπέμπεται στην Ολομέλεια του Ν.Σ.Κ., βάσει των διατάξεων της παραγράφου 3 του άρθρου 6 ν. 3086/2002. Ένα μέλος (Νομικός Σύμβουλος) έχει τη γνώμη ότι δεν απαιτείται η παραπομπή του ερωτήματος στην Ολομέλεια.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα 22-11-2018

Ο Πρόεδρος
Ιωάννης Αιγυνοπούλου
Αντιπρόεδρος ΝΣΚ



Ο Εισηγητής
Βασίλειος Κορκίζογλου
Νομικός Σύμβουλος του Κράτους

