

ΕΝΩΠΙΟΝ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ

ΑΙΤΗΣΗ

Του Νομικού Προσώπου Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ), με την επωνυμία Τεχνικό Επιμελητήριο Ελλάδος (Τ.Ε.Ε), που εδρεύει στην Αθήνα, επί της οδού Νίκης, αρ. 4, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

ΚΑΤΑ

Του Ελληνικού Δημοσίου όπως εκπροσωπείται νόμιμα από τον Υπουργό Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας, που κατοικοεδρεύει στην Αθήνα.

ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΚΥΡΩΣΗ

1. Της με αριθ. Φ10043/7852/365/16.4.2014 απόφασης του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας.
2. Κάθε άλλης συναφούς, προγενέστερης ή μεταγενέστερης, πράξης ή παράλειψης της Διοίκησης.

Α. ΙΣΤΟΡΙΚΟ

1. Με το Ν. 3655/2008 «Διοικητική και Οργανωτική Μεταρρύθμιση του συστήματος Κοινωνικής Ασφάλισης και λοιπές ασφαλιστικές διατάξεις» συστάθηκε το Ενιαίο Ταμείο Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (εφεξής Ε.Τ.Α.Α.), στο οποίο εντάχθηκαν ως τομείς οι κλάδοι κύριας ασφάλισης, επικουρικής ασφάλισης, πρόνοιας και υγείας του Ταμείου Συντάξεως Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε), του Ταμείου Συντάξεως και Αντασφάλισεως Υγειονομικών (Τ.Σ.Α.Υ) και του Ταμείου Νομικών (Τ.Ν).
2. Το άρθρο 29 του Ν.3655/2008 ορίζει τη σύνθεση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ε.Τ.Α.Α. Στις συνεδριάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου μετέχει, μεταξύ άλλων, 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, χωρίς δικαίωμα ψήφου.

8. Το άρθρο 135 του ν.3655/2008 αποτελεί τη διάταξη που καθορίζει ειδικότερα τις αρμοδιότητες του Κυβερνητικού Επιτρόπου και τον τρόπο συμμετοχής του στο Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α: « 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 απόφαση 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 μια 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. Σύμφωνα με την παράγραφο Α. 10 του άρθρου 29 του Ν.3655/2008: «οι αποφάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου δεν εκτελούνται πριν από την επικύρωσή τους από αυτό. Σε κάθε συνεδρίαση επικυρώνονται τα πρακτικά της προηγούμενης συνεδρίασης, πλην των περιπτώσεων κατά τις οποίες το Διοικητικό Συμβούλιο αποφασίζει την άμεση επικύρωσή τους.» Για τη λειτουργία του Διοικητικού Συμβουλίου και των Διοικουσών Επιτροπών του Ε.Τ.Α.Α έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας.

5. Στις 11.3.2014, κατόπιν προσκλήσεως του Προέδρου του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α συνεδρίασε το Διοικητικό Συμβούλιο και συζητήθηκε το Θέμα 10, υπό τον τίτλο: «Ενημέρωση του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α για την αποστολή ειδοποιητηρίων Α' Εξαμήνου





2014 μετά την έκδοση της υπ' αριθ. Ν3/2014 απόφασης της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας».

Μετά την ως άνω συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ε.Τ.Α.Α, παρά το γεγονός ότι το Δ.Σ δεν έλαβε απόφαση επί του θέματος με αριθ. 10, ο Πρόεδρος του Δ.Σ, κ. Αντώνης Σελλιανάκης χωρίς να έχει προηγηθεί απόφαση του Δ.Σ, χωρίς η απόφαση να έχει επικυρωθεί και χωρίς να έχει δοθεί η σχετική εντολή από τα μέλη του Δ.Σ, όπως το άρθρο 135 του ν. 3655/2008 ορίζει, απέστειλε αυτοβούλως στις 4.4.2014 το με αριθ. Πρωτ. 65060/4.4.2014 έγγραφό του προς τον Υπουργό Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας υπό τον τίτλο «Διαφωνία Κυβερνητικής Επιτροπής επί αποφάσεως ΔΣ Ε.Τ.Α.Α» Με το εν λόγω έγγραφο, ο Πρόεδρος του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α διαβίβασε τη διαφωνία της Κυβερνητικής Επιτροπής στην πιο πάνω συνεδρίαση του Δ.Σ της 11.3.2014 – η οποία όμως εκφράστηκε μια εβδομάδα μετά τη συνεδρίαση του Δ.Σ δηλαδή στις 18.3.2014 - στο θέμα 10 με τίτλο: «Ενημέρωση του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α για την αποστολή ειδοποιητηρίων Α' εξαμήνου 2014 μετά την έκδοση της με αριθ. Ν3/2014 απόφασης της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου Επικρατείας», κατ' εφαρμογή του άρθρου 135 του ν.3655/2008, ζητώντας από τον Υπουργό να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες λόγω αρμοδιότητας.

6. Ο Υπουργός Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας στις 16.4.2014 εξέδωσε την με αριθ. Φ10043/7852/365/16.4.2014 προσβαλλόμενη απόφαση, η οποία είναι μη νόμιμη καθώς παραβιάζει τις διατάξεις του Ν.3655/2008 και ως εκ τούτου ακυρωτέα για τους λόγους που προβάλλονται αναλυτικά κατωτέρω.

Β. ΕΝΝΟΜΟ ΣΥΜΦΕΡΟΝ

Το Τεχνικό Επιμελητήριο Ελλάδας (Τ.Ε.Ε.) είναι νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου με μέλη τους διπλωματούχους του Εθνικού Μετσοβίου Πολυτεχνείου, των πολυτεχνικών σχολών της χώρας και των ισοτίμων σχολών του εξωτερικού μετά τη λήψη της άδειας άσκησης επαγγέλματος. Σκοπός του Τ.Ε.Ε. είναι η προαγωγή της επιστήμης στους τομείς που σχετίζονται με την ειδικότητα των μελών του και εν γένει της τεχνικής και της τεχνολογίας. Στο πλαίσιο του σκοπού αυτού το Τ.Ε.Ε. είναι ο τεχνικός σύμβουλος της Κυβερνήσεως και έχει, μεταξύ άλλων, την ευθύνη για την ανάπτυξη της έρευνας και της τεχνολογίας, καθώς και για την αξιοποίηση, ανάπτυξη, προγραμματισμό και διάρθρωση του τεχνικού δυναμικού, σύμφωνα με τις





ανάπτυξιακές ανάγκες της Χώρας. Το Τ.Ε.Ε. επίσης μεριμνά για την απασχόληση, την κοινωνική ασφάλιση, την προαγωγή και την προστασία του κύρους των μελών του. (βλ. άρθρα 1, 2 και 4 του π.δ. της 27.11/14.12.1926 (430 Α), όπως τροποποιήθηκαν με τα αντίστοιχα άρθρα του ν. 1486/1984 (161 Α) και το άρθρο 2 του π.δ. 512/1991 (190 Α). Υποχρεωτικώς ασφαλισμένοι στο Ταμείο Συντάξεως Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε) είναι τα μέλη του Τ.Ε.Ε.

Προσθέτως, με το Ν. 3655/2008 «Διοικητική και Οργανωτική Μεταρρύθμιση του συστήματος Κοινωνικής Ασφάλισης και λοιπές ασφαλιστικές διατάξεις» συστάθηκε το Ενιαίο Ταμείο Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (Ε.Τ.Α.Α.) στο οποίο εντάχθηκαν ως τομείς οι κλάδοι κύριας ασφάλισης, επικουρικής ασφάλισης, πρόνοιας και υγείας του Ταμείου Συντάξεως Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε) Με τα δεδομένα αυτά, με προφανές έννομο συμφέρον το Τ.Ε.Ε. ασκεί την υπό κρίση αίτηση καθώς η προσβαλλόμενη πράξη επηρεάζει δυσμενώς τα μέλη του, τα οποία εγγράφονται υποχρεωτικώς στον Τομέα Σύνταξης Μηχανικών & Εργοληπτών Δημοσίων Έργων του Ε.Τ.Α.Α στο οποίο και καταβάλλουν τις ασφαλιστικές εισφορές τους.

Γ. ΛΟΓΟΙ ΑΚΥΡΩΣΕΩΣ

1^{ος} Λόγος: Έλλειψη νόμιμης υπόστασης της με αριθ. 278/11.3.2014 απόφασης του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α (αρ. Θέματος 10) επί της οποίας βασίστηκε η προσβαλλόμενη υπουργική απόφαση.

1.Με τη με αριθ. 228/29.4.2013 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ε.Τ.Α.Α αποφασίστηκε κατά πλειοψηφία «...να ανασταλεί η εφαρμογή της διάταξης του ν.3986/2011 για τις αυξήσεις στις ασφαλιστικές εισφορές των μηχανικών, μέχρι την έκδοση απόφασης του ΣτΕ επί της σχετικής προσφυγής του Τ.Ε.Ε και με το ύψος εισφορών προ της εφαρμογής των αυξήσεων των εν λόγω διατάξεων...»

2. Επισημαίνεται ότι με το άρθρο 44 παρ. 14 (α) του Ν. 3986/1.7.2011 «Επείγοντα Μέτρα Εφαρμογής Μεσοπρόθεσμου Πλαισίου Δημοσιονομικής Στρατηγικής 2012-2015» οι ασφαλισμένοι στον κλάδο κύριας ασφάλισης του Ενιαίου Ταμείου Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (εφεξής Ε.Τ.Α.Α.) – Τομέας Σύνταξης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (εφεξής Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε), Τομέας Σύνταξης και





Ασφάλισης Υγειονομικών (Τ.Σ.Α.Υ.), Τομέας Ασφάλισης Νομικών (Τ.Α.Ν.) – που έχουν υπαχθεί στην ασφάλιση οποιουδήποτε φορέα ασφάλισης ή το Δημόσιο μέχρι 31.12.1992 (παλαιοί ασφαλισμένοι) και ασφαλίζονται στους ανωτέρω Τομείς ως ελεύθεροι επαγγελματίες, πέραν της προβλεπόμενης από γενικές ή καταστατικές διατάξεις εισφοράς ασφαλισμένου, καταβάλλουν πρόσθετη μηνιαία εισφορά ύψους 2% επί του ποσού της 1^{ης} ασφαλιστικής κατηγορίας των προεδρικών διαταγμάτων 124/1993 (Α' 54) 126/1993 (Α' 54) και 125/1993 (Α' 54), όπως ισχύουν.

Το άρθρο 44, παράγραφος 14, (β) του ίδιου νόμου ορίζει επίσης ότι στους κλάδους επικουρικής ασφάλισης, πρόνοιας και ασθένειας του Ε.Τ.Α.Α. τα ανωτέρω πρόσωπα καταβάλλουν πρόσθετη εισφορά ύψους 0,6%, 4% (προφανώς εννοεί 0, 4%) και 0,65% αντίστοιχα στους Τομείς, επί του ποσού της 1ης ασφαλιστικής κατηγορίας των ως άνω αναφερόμενων προεδρικών διαταγμάτων, όπως ισχύουν.

Ειδικότερα για την Ειδική Προσαύξηση του Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε., όπως αυτή διαμορφώνεται σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 4 του ν. 3518/2006 (Α' 272), ορίζεται στο εδάφιο (γ) της παραγράφου 14 του άρθρου 44 του ίδιου νόμου ότι καταβάλλεται πρόσθετη εισφορά ύψους δύο τοις εκατό (2%) επί του ποσού της 1ης ασφαλιστικής κατηγορίας του π.δ. 124/1993 (Α' 54), όπως ισχύει.

Σύμφωνα δε με την παράγραφο 15 (α) οι ασφαλισμένοι στον κλάδο κύριας ασφάλισης Ε.Τ.Α.Α. – Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε., Τ.Σ.Α.Υ., Τ.Α.Ν. – που έχουν υπαχθεί στην ασφάλιση οποιουδήποτε φορέα κύριας ασφάλισης ή το Δημόσιο από 1.1.1993 και εφεξής (νέοι ασφαλισμένοι) και ασφαλίζονται στους ανωτέρω Τομείς ως ελεύθεροι επαγγελματίες, κατά την πρώτη υπαγωγή τους στην ασφάλιση των Τομέων κατατάσσονται στην πρώτη ασφαλιστική κατηγορία, όπως αυτή προβλέπεται από το π.δ. 124/1993 (Α' 54) και την υποπερίπτωση αα' της περίπτωσης β' της παρ. 1 του άρθρου 4 του ν. 3518/2006 (Α' 272), το π.δ. 126/1993 (Α' 54) και το π.δ. 125/1993 (Α' 54) και μετατάσσονται στις επόμενες κατηγορίες ανά τριετία και πάντα την 1η του έτους του επόμενου εκείνου στο οποίο συμπληρώθηκε η τριετία.

Ειδικότερα για τα πρόσωπα της περίπτωσης α' της παραγράφου αυτής που συμπληρώνουν μέχρι 31.12.2011 τουλάχιστον τρία έτη ασφάλισης στους Τομείς του κλάδου κύριας ασφάλισης του Ε.Τ.Α.Α., έχουν εφαρμογή, σύμφωνα με την



περίπτωση (β) της παραγράφου 15 του ίδιου άρθρου τα προβλεπόμενα στην περίπτωση α' της παραγράφου αυτής.

Σύμφωνα δε με την παράγραφο 15 (γ) τα προβλεπόμενα από τις περιπτώσεις α' και β' της παραγράφου αυτής, εφαρμόζονται και στους λοιπούς Τομείς των κλάδων επικουρικής ασφάλισης, πρόνοιας και ασθένειας του Ε.Τ.Α.Α., καθώς και στην Ειδική Προσαύξηση του Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε.

Με την παράγραφο 17 του άρθρου 44 ορίστηκε αρχικά ως ημερομηνία έναρξης εφαρμογής των παραγράφων 14 και 15 η 1.1.2012.

3. Με το άρθρο 20, παρ 5β του Ν.4019/2011 «Κοινωνική Οικονομία και Κοινωνική Επιχειρηματικότητα και λοιπές διατάξεις», οποίος δημοσιεύτηκε στις 30.9.2011 καθορίστηκε ως ημερομηνία έναρξης εφαρμογής των ως άνω διατάξεων για την καταβολή της πρόσθετης εισφοράς των ασφαλισμένων στο Ε.Τ.Α.Α. αναδρομικά η 1.7.2011, ενώ για τα πρόσωπα που συμπλήρωσαν την 30.6.2011 τρία έτη ασφάλισης στους τομείς του κλάδου της κύριας ασφάλισης του Ε.Τ.Α.Α ως ημερομηνία μετάταξης στην επόμενη ασφαλιστική κατηγορία ορίστηκε η 1.7.2011

Η αναδρομική επιβολή της πρόσθετης εισφοράς από την 1.7.2011 και η αντικατάσταση της αρχικής ημερομηνίας που ήταν 1.1.2012 κατατέθηκε με τροπολογία στη Βουλή, ενώ στην αιτιολογική έκθεση που τη συνοδεύει δεν γίνεται οποιαδήποτε μνεία στους λόγους εκείνους που οδήγησαν τον αρμόδιο Υπουργό να επιβάλει την αναδρομικότητα, με την αντικατάσταση της περίπτωσης (β) της παραγράφου 15 του άρθρου 44 του ν.3986/2011 καθώς και της παραγράφου 17 του ίδιου άρθρου.

4. Με τις διατάξεις του άρθρου 44, παρ. 2 του Ν. 3986/1.7.2011 προβλέφθηκε ότι συνίσταται στον Οργανισμό Απασχόλησης Εργατικού Δυναμικού (ΟΑΕΔ) Ειδικός Λογαριασμός ανεργίας υπέρ των Αυτοτελώς και Ανεξαρτήτως Απασχολούμενων με οικονομική και λογιστική αυτοτέλεια. Σκοπός του λογαριασμού, σύμφωνα με τη σχετική διάταξη είναι η χορήγηση βοηθήματος σε περιπτώσεις αποδεδειγμένης διακοπής του επαγγέλματος και χρονικό διάστημα τουλάχιστον τριών μηνών. Με τις ίδιες διατάξεις επιβλήθηκε επίσης σε όλους τους ασφαλισμένους του Ε.Τ.Α.Α από 1.8.2011 μηνιαία εισφορά υπέρ ΟΑΕΔ ποσού ύψους 10 ευρώ ορίζοντας ότι οι εισφορές που αναλογούν στο χρονικό διάστημα 1.1.2011 έως 31.7.2011 κατανέμονται -αναδρομικά- ισόποσα και συνεισπράττονται από τα οικεία ταμεία





με τις λοιπές εισφορές και αποδίδεται στον ΟΑΕΔ σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα.

5. Με τη με αριθ. Φ8000/24872/883/5.12.2011 απόφαση της Γενικής Γραμματέως Κοινωνικών Ασφαλίσεων, καθορίστηκαν οι αναγκαίες ρυθμίσεις για την εφαρμογή των διατάξεων των παραγράφων 14 και 15 του άρθρου 44 του Ν. 3986/2011. Η εν λόγω πράξη, αν και δεν φέρει τα τυπικά στοιχεία μιας κανονιστικής απόφασης, αποτελεί όμως τέτοια καθώς περιέχει κανονιστικές ρυθμίσεις που παράγουν έννομα αποτελέσματα για τους ασφαλισμένους στο Ε.Τ.Α.Α.

6. Το Διοικητικό Συμβούλιο του Ε.Τ.Α.Α αποφάσισε με ειδική και εμπεριστατωμένη αιτιολογία (αποφάσεις 169/16.2.2012 & 189/12.7.2012) να αποστέλλει τα ειδοποιητήρια του Α' εξαμήνου και Β' εξαμήνου 2012 σε όλους τους ασφαλισμένους μηχανικούς, με τις τιμές που ίσχυαν πριν την ψήφιση των Νόμων 3986/11 και 4019/11 και χωρίς να συμπεριληφθεί η εισφορά υπέρ ΟΑΕΔ.

Όμως δια εγγράφων των υπηρεσιών του Υπουργείου και συγκεκριμένα μεταξύ άλλων με το με αριθμ πρωτ. 14398/1106/01.8.2012 έγγραφο της διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Υπουργείου «εντέλλονται» την εφαρμογή των δια της εγκυκλίου ρυθμιζομένων στους ασφαλισμένους στο Ε.Τ.Α.Α. με την απειλή διώξεων, επικαλούμενες την ως άνω ονομαζόμενη εγκύκλιο της Γενικής Γραμματέως, που βρίσκεται σε αντίθεση με τις διατάξεις του νόμου!

7. Με την με αριθ. 193/23.8.2012 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ενιαίου Ταμείου Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (Ε.Τ.Α.Α.) το Διοικητικό Συμβούλιο του Ε.Τ.Α.Α ανακάλεσε παρανόμως, κατ' ουσίαν, τις προηγούμενες αποφάσεις του (169/16.2.2012 & 189/12.7.2012) και υιοθέτησε τελικά τις «εντολές – οδηγίες» του εποπτεύοντος Υπουργείου, όπως χαρακτηριστικά αναφέρεται στο κείμενο της απόφασης, χωρίς όμως να συμφωνεί με την ερμηνεία που αυτό δίδει για την εφαρμογή των επίμαχων διατάξεων του ν. 3986/2011 και χωρίς να αιτιολογεί τη νέα του απόφαση που συνιστά μεταστροφή της προηγούμενης θέσης του. Προς τούτο είναι χαρακτηριστικό ότι αναφέρει η απόφαση: « Το Διοικητικό Συμβούλιο του Ε.Τ.Α.Α., καθώς και οι υπηρεσίες του Ταμείου, δεδομένων των ανωτέρω εντολών, δεν φέρουν καμία ευθύνη για οποιαδήποτε ζημία υποστεί το Ταμείο και οι ασφαλισμένοι του, με οποιαδήποτε μορφή, λόγω της υλοποίησης των υποχρεωτικά



εφαρμοστέων ως άνω εντολών για την εφαρμογή των συγκεκριμένων διατάξεων του νόμου».

8. Το Τεχνικό Επιμελητήριο Ελλάδας προσέφυγε ενώπιον του Δικαστηρίου Σας επιδιώκοντας την ακύρωση της ως άνω με αριθ. 193/23.8.2012 απόφασης του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α και κατέθεσε επίσης αίτηση αναστολής εκτέλεσης της ίδιας απόφασης. Κατόπιν τούτου το Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α εξέλαβε νέα απόφαση - την με αριθ. 228/29.4.2013- σύμφωνα με την οποία αποφασίστηκε κατά πλειοψηφία «...να ανασταλεί η εφαρμογή της διάταξης του ν.3986/2011 για τις αυξήσεις στις ασφαλιστικές εισφορές των μηχανικών, μέχρι την έκδοση απόφασης του ΣτΕ επί της σχετικής προσφυγής του Τ.Ε.Ε και με το ύψος εισφορών προ της εφαρμογής των αυξήσεων των εν λόγω διατάξεων...»

Αποτέλεσμα της εν λόγω απόφασης ήταν να αποστέλλονται τα ειδοποιητήρια με τις ασφαλιστικές εισφορές προς τους μηχανικούς, όπως ίσχυαν πριν από την έναρξη του ν.3986/2011, δηλαδή χωρίς τις επιβαλλόμενες αυξήσεις.

9. Με την Ν3/2014 απόφαση, η Επιτροπή Αναστολών του Δικαστηρίου Σας λαμβάνοντας υπόψη την 228/29.4.2013 απόφαση του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α, η οποία εκδόθηκε σε χρόνο μεταγενέστερο της κατάθεσης της αίτησης ακύρωσης και της αίτησης αναστολής ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας, δεν έκρινε το αίτημα του Τ.Ε.Ε για την αναστολή εκτέλεσης της με αριθ. 193/23.8.2012 απόφασης του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α καθώς υπήρχε νεότερη πράξη της Διοίκησης - εν προκειμένω του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α - που είχε ικανοποιήσει το ίδιο αίτημα που είχε προβληθεί και προς το Δικαστήριο, δηλαδή τη μη επιβολή των αυξημένων ασφαλιστικών εισφορών μέχρι την οριστική κρίση της υπόθεσης.

10. Κατά τη συνεδρίαση της 11.3.2014 του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α, με το θέμα 10 το ΔΣ ενημερώθηκε για την αποστολή των ειδοποιητηρίων Α' Εξαμήνου 2014 μετά την έκδοση της ως άνω με αριθ. Ν3/2014 απόφασης της Επιτροπής Αναστολών του Δικαστηρίου Σας. Ο Πρόεδρος του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α ζήτησε νομική γνωμοδότηση της νομικής υπηρεσίας επί της απόφασης της Επιτροπής Αναστολών στην οποία αναφέρονται μεταξύ άλλων τα εξής: «... Ωστόσο εν προκειμένω και επί του θέματος το ίδιο το Δικαστήριο αναφέρει την με αριθ. 228/29.4.2013 μεταγενέστερη απόφαση του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α και μάλιστα κάνει χρήση αυτής στην αιτιολογία του προς απόρριψη της κριθείσας αιτήσεως. Έτσι με δεδομένο αφενός ότι το Δ.Σ Ε.Τ.Α.Α με αυτή αποφάσισε



THE SECRETARY OF THE ARMY
WASHINGTON, D. C.

TO THE SECRETARY OF THE ARMY
FROM THE SECRETARY OF THE ARMY

THE SECRETARY OF THE ARMY
WASHINGTON, D. C.

THE SECRETARY OF THE ARMY
WASHINGTON, D. C.

THE SECRETARY OF THE ARMY
WASHINGTON, D. C.

THE SECRETARY OF THE ARMY
WASHINGTON, D. C.

THE SECRETARY OF THE ARMY
WASHINGTON, D. C.

THE SECRETARY OF THE ARMY
WASHINGTON, D. C.

THE SECRETARY OF THE ARMY
WASHINGTON, D. C.

THE SECRETARY OF THE ARMY
WASHINGTON, D. C.

«..να ανασταλεί η εφαρμογή της διάταξης περί αυξήσεων 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...» αφετέρου εξ όσων μας έγιναν γνωστά η εν λόγω απόφαση λήφθηκε παρουσία της Κυβερνητικής Επιτροπής στο Δ.Σ και ποτέ κατά νόμο, τότε ή αργότερα δεν προσβλήθηκε από το εποπτεύον Υπουργείο για τη νομιμότητά της, ούτε ανακλήθηκε ή τροποποιήθηκε μεταγενεστέρως από το Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α, ούτε περισσότερο αμφισβητήθηκε η νομιμότητά της (όπως άλλωστε και των λοιπών αποφάσεων που πιο πάνω αναγράφονται) από την Επιτροπή Αναστολών του ΣτΕ, αγόμεθα στο συμπέρασμα ότι στο τμήμα που επικαλύπτονται ισχύει η με αριθ. 228/29.4.2013 απόφαση του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α, με την οποία αναστέλλεται -της αποφάσεως μη διακρίνουσας – η αύξηση στις ασφαλιστικές εισφορές μέχρι την έκδοση απόφασης του ΣτΕ επί της σχετικής προσφυγής του ΤΕΕ...»

Κατόπιν αυτού, η ΔΕ αποφάσισε ομόφωνα να εισηγηθεί στο Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α «να εγκρίνει την αποστολή των ειδοποιητηρίων του Α' Εξαμήνου 2014 σε περίπου 80.000 ασφαλισμένους των Τομέων Μηχανικών και Ε.Δ..Ε ταχυδρομικά αλλά και πιλοτικά μέσω διαδικτύου για το τρέχον εξάμηνο. Τα νέα ειδοποιητήρια θα είναι με παλιές τιμές, δηλαδή προ της εφαρμογής της διάταξης περί αυξήσεων στις ασφαλιστικές εισφορές μέχρι την έκδοση της απόφασης του ΣτΕ δυνάμει της αποφάσεως με αριθ. 228/29.4.2013 του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α και λαμβανομένου υπόψη της απόφασης Επιτροπής Αναστολών ΣτΕ με αριθ. 3/2014 και την γνωμοδότηση της νομικής υπηρεσίας της 17.2.2014»

Η Κυβερνητική Επιτροπή, κ.Κυριακή Μπέκα εξέφρασε επιφύλαξη ως προς τη διατήρηση εφαρμογής της με αριθ. 228/29.4.2013 απόφασης του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α την οποία όμως (επιφύλαξη) δεν κατέθεσε κατά τη συνεδρίαση του Δ.Σ της 11.3.2014.

Αντ' αυτού επτά (7) ημέρες μετά τη συνεδρίαση και συγκεκριμένα στις 18.3.2014 απέστειλε προς το Ε.Τ.Α.Α τη διαφωνία της, η οποία έλαβε αρ. πρωτ. 44777/18.3.2014 ζητώντας την επίλυση αυτής (της διαφωνίας) κατ' άρθρο 135 του ν.3655/2008 από τον αρμόδιο Υπουργό.

Παραδόξως, η εν λόγω διαφωνία ενσωματώθηκε στην απόφαση της ως άνω συνεδρίασης της 11.3.2014, η οποία φέρεται να υιοθέτησε την εισήγηση για τη διατήρηση της με αριθ. 228/29.4.2013 προηγούμενης απόφασης του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α



και να επικυρώθηκε αυθημερόν, όπως αναγράφεται επ' αυτής, χωρίς ωστόσο να είναι δυνατόν αυτό να συμβεί καθώς:

Σύμφωνα με την παράγραφο Α. 10 του άρθρου 29 του Ν.3655/2008 : «οι αποφάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου δεν εκτελούνται πριν από την επικύρωσή τους από αυτό. Σε κάθε συνεδρίαση επικυρώνονται τα πρακτικά της προηγούμενης συνεδρίασης, πλην των περιπτώσεων κατά τις οποίες το Διοικητικό Συμβούλιο αποφασίζει την άμεση επικύρωσή τους.»

Κατά τη συνεδρίαση όμως της 11.3.2014 του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α οι εκπρόσωποι των μηχανικών αποχώρησαν πριν τη λήψη της απόφασης επί του θέματος 10, τα μέλη του ΔΣ δεν προκύπτει από τα πρακτικά ότι αποφάσισαν την αυθημερόν επικύρωση των πρακτικών κυρίως επειδή η αυθημερόν επικύρωση της απόφασης δεν θα ήταν δυνατή, καθώς δεν ήταν γνωστή σε κανέναν κατά τη συνεδρίαση της 11.3.2014 η επιφύλαξη της Κυβερνητικής Επιτροπής, η οποία εκφράστηκε εγγράφως επτά (7) ολόκληρες μέρες μετά από τη συνεδρίαση, όπως προκύπτει από το με αριθ. Πρωτ. 44777/18.3.2014 έγγραφό της προς το Ε.Τ.Α.Α.

Περαιτέρω, στη με αριθ. 319/28.4.2014 απόφαση της Διοικούσας Επιτροπής του Τομέα των Μηχανικών & ΕΔΕ του Ε.Τ.Α.Α, που συμμετέχει στο Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α με τον Πρόεδρο κ. Ιωάννη Γαμβρίλη και το μέλος της Διοικούσας Επιτροπής κ. Θεόδωρο Βασιλείου, μεταξύ άλλων, αναφέρεται ότι: ουδέποτε ελήφθη η 278/11.3.2014 απόφαση του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α της 11.3.2014, ουδέποτε υπογράφηκε πρακτικό του ΔΣ κατά τη συνεδρίαση της 11.3.2014 απ' όλα τα μέλη και η παριστάμενη Κυβερνητική Επιτροπή δεν διατύπωσε κατά τη συνεδρίαση διαφωνία και δεν την κατέθεσε γραπτώς.

Η ως άνω απόφαση απεστάλη με το με αριθ. πρωτ. 32237/29.4.2014 έγγραφο της Διοικούσας Επιτροπής Μηχανικών & Εργοληπτών Δημοσίων Έργων στον Υπουργό Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας με συνημμένα όλα τα σχετικά έγγραφα, από τον οποίο και ζητήθηκε να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες. Η ίδια απόφαση κοινοποιήθηκε με το ίδιο έγγραφο στον Πρόεδρο του ΤΕΕ.

Με τα δεδομένα αυτά είναι προφανές ότι πρόκειται περί μιας απόφασης του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α η οποία δεν έχει νόμιμη υπόσταση, διότι ουδέποτε επικυρώθηκε από τα μέλη του Δ.Σ και, κατά συνέπεια, η προσβαλλόμενη υπουργική απόφαση, η έκδοση της οποίας βασίστηκε σε αυτήν τυγχάνει εκ του λόγου αυτού ακυρωτέα.



2° Λόγος: Παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας

Η προσβαλλόμενη απόφαση εκδόθηκε προκειμένου να άρει τη διαφωνία που προέκυψε μετά την αποστολή της έγγραφης διαφωνίας της Κυβερνητικής Επιτροπής στις 18.3.2014 προς το Ε.Τ.Α.Α μετά την απόφαση που φέρεται να λήφθηκε κατά πλειοψηφία στη συνεδρίαση της 11.3.2014 από το Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α.

Όπως ήδη αναφέρθηκε, στις συνεδριάσεις του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α συμμετέχει Κυβερνητικός Επίτροπος, χωρίς δικαίωμα ψήφου. Σύμφωνα με το άρθρο 135 του Ν.3655/2008 ο Κυβερνητικός Επίτροπος, λαμβάνει το λόγο για οποιοδήποτε θέμα και υποβάλλει προτάσεις ενώ 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.


Ωστόσο, στην προκειμένη περίπτωση η Κυβερνητική Επιτροπή δεν τήρησε την αποκλειστική προθεσμία των σαράντα οκτώ (48) ωρών που θέτουν οι σχετικές διατάξεις προκειμένου να εκφράσει τη διαφωνία της. Αντ' αυτού παραβιάζοντας τις ως άνω διατάξεις απέστειλε εγγράφως τη διαφωνία της επτά (7) μέρες αργότερα από τη συνεδρίαση της 11.3.2014 (αρ. πρωτ. 44777/18.3.2014).

Περαιτέρω, το άρθρο 135 του ν.3655/2008 προβλέπει ότι σε περίπτωση που ο Κυβερνητικός Επίτροπος ασκήσει το ως άνω δικαίωμα, 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.

Στην προκειμένη περίπτωση το Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α ουδέποτε έλαβε απόφαση αλλά ούτε και έδωσε σχετική εντολή στον Πρόεδρο του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α να ζητήσει την άρση της διαφωνίας από τον αρμόδιο Υπουργό, μετά την εκπρόθεσμη υποβολή της διαφωνίας της Κυβερνητικής Επιτροπής.

Ωστόσο, ο Πρόεδρος του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α παραβιάζοντας τις κείμενες διατάξεις και συγκεκριμένα το άρθρο 135 του ν.3655/2008 και καθ' υπέρβαση των αρμοδιοτήτων του απέστειλε με το με αριθ. Πρωτ. 65060/4.4.2014 έγγραφο προς τον Υπουργό Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλειας και Πρόνοιας για να άρει τη διαφωνία μεταξύ Κυβερνητικής Επιτροπής και μελών του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α, αφενός, χωρίς να έχει καμία νομιμοποίηση προς τούτο από το Δ.Σ και, αφετέρου, παραβλέποντας ότι η εν





λόγω διαφωνία δεν εκφράστηκε εντός της νομίμου προθεσμίας των σαράντα οκτώ (48) ωρών.

Στην προκειμένη περίπτωση οι ενέργειες του Προέδρου του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α παραβίασαν καταφανώς τη λειτουργία του συλλογικού οργάνου και λαμβάνοντας υπόψη ότι η μη τήρηση των οικείων κανόνων των συλλογικών οργάνων που έχουν αποφασιστική αρμοδιότητα αποτελεί παραβίαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας και εκ του λόγου η προσβαλλόμενη υπουργική απόφαση είναι παράνομη και ως εκ τούτου ακυρωτέα.

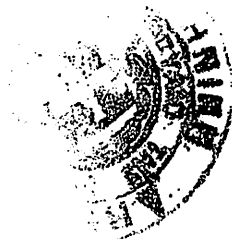
3^{ος} Λόγος: Έλλειψη νομίμου αιτιολογίας της προσβαλλόμενης απόφασης

Η προσβαλλόμενη απόφαση εκδόθηκε, κατ' άρθρο 135 του Ν.3655/2008 προκειμένου να άρει τη διαφωνία μεταξύ Κυβερνητικής Επιτροπής και Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α.

Ωστόσο, ο Υπουργός προέβη στην έκδοση της προσβαλλόμενης απόφασης χωρίς να ελέγξει, αν και όφειλε, την τήρηση της προηγούμενης διαδικασίας που επιβάλλει το άρθρο 135, όπως αναφέρεται στο υπό (2) λόγο ακύρωσης, διότι σε διαφορετική περίπτωση θα απείχε από την έκδοσή της.

Περαιτέρω, ο Υπουργός με την προσβαλλόμενη απόφαση αναρμοδίως κατά χρόνο προβαίνει σε έλεγχο νομιμότητας της με αριθ. 228/29.4.2013 απόφασης του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α με την οποία είχε αποφασιστεί να ανασταλεί η εφαρμογή της διάταξης του ν.3986/2011 για τις αυξήσεις στις ασφαλιστικές εισφορές των μηχανικών, μέχρι την έκδοση απόφασης του ΣτΕ επί της σχετικής προσφυγής του Τ.Ε.Ε και με το ύψος εισφορών προ της εφαρμογής των αυξήσεων των εν λόγω διατάξεων. Η εν λόγω απόφαση όμως του Δ.Σ του Ε.Τ.Α.Α ουδέποτε προσβλήθηκε από τον Υπουργό ούτε αμφισβητήθηκε η νομιμότητά της, με αποτέλεσμα να ισχύει το τεκμήριο νομιμότητας αυτής. Περαιτέρω, ο Υπουργός προβαίνει ανεπίτρεπτα και καθ' υπέρβαση των αρμοδιοτήτων του σε μη νόμιμη και εσφαλμένη ερμηνεία της απόφασης Ν3/2014 της Επιτροπής Αναστολών του Δικαστηρίου Σας προκειμένου να αιτιολογήσει την προσβαλλόμενη απόφασή του.

Με τα δεδομένα αυτά η προσβαλλόμενη πάσχει νομίμου αιτιολογίας και θα πρέπει να ακυρωθεί από το Δικαστήριό Σας.



Επειδή η παρούσα είναι νόμιμη, βάσιμη και αληθής, παραδεκτώς δε ασκείται ενώπιον του Δικαστηρίου Σας.

Επειδή η παρούσα ασκείται με προφανές έννομο συμφέρον.

Επειδή η προσβαλλόμενη πράξη είναι παράνομη και ως εκ τούτου ακυρωτέα για τους προαναφερθέντες νόμιμους, βάσιμους και αληθείς λόγους.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

και όσους επιφυλασσόμεθα να προσθέσουμε στο μέλλον με δικόγραφο προσθέτων λόγων.

ΖΗΤΑΜΕ

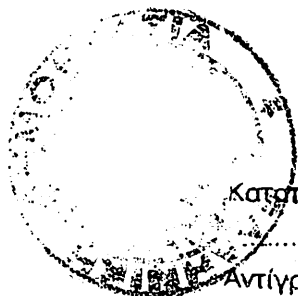
Να γίνει δεκτή στο σύνολό της η παρούσα αίτηση και να ακυρωθεί η με αριθ. Φ.10043/7852/365/16.4.2014 απόφαση του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας καθώς και κάθε άλλη συναφής, προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη της Διοίκησης που θίγει τα συμφέροντα των μηχανικών σε σχέση με τις ασφαλιστικές εισφορές τους. Να καταδικαστεί το αντίδικο στην καταβολή της δικαστικής μας δαπάνης.

Αντίκλητο και Πληρεξούσιο Δικηγόρο μας διορίζουμε τον Θεόδωρο Σχινά, δικηγόρο Αθηνών (ΑΜ 9026 ΔΣΑ, Σίνα 15 Αθήνα), *2103610515, 6977707070*

Αθήνα 29 Απριλίου 2014

Ο Πληρεξούσιος Δικηγόρος

ΘΕΟΔΩΡΟΣ Δ. ΣΧΙΝΑΣ
ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ
ΣΙΝΑ 15 - ΑΘΗΝΑ
ΤΗΛ.: 3610515 - 3627887



Κατατέθηκε το πρωτότυπο με αριθμό καταθέσεως

1729

στις 29-4-2014

Αντίγραφο.

Αθήνα 29-4-2014

Ο Γραμματέας

Δ. Κωσταντίνου