

رأی شماره 1767868 هیأت تخصصی کار، بیمه و تأمین اجتماعی دیوان عدالت اداری با موضوع: دستور اداری شماره 4401/91/5030 مورخ 21/8/91 سازمان تأمین اجتماعی ابطال نشد

هیات تخصصی کار، بیمه و تأمین اجتماعی

* شماره پرونده: ه ت/0200052

* شماره دادنامه سیلور: 140231390001767868 تاریخ: 1402/07/12

* شاکی: آقای سید محمد علی عسکری فرزند معین با وکالت خانم مائده حسن پور

* طرف شکایت: سازمان تأمین اجتماعی

* موضوع شکایت و خواسته: تقاضای ابطال دستور اداری شماره 4401/91/5030 مورخ 91/8/21

سازمان تأمین اجتماعی

* شاکی دادخواستی به طرفیت سازمان تأمین اجتماعی به خواسته ابطال دستور اداری شماره 4401/91/5030 مورخ 91/8/21 و دستور اداری شماره 50798/90/1000 مورخ 1390/9/23 سازمان تأمین اجتماعی به دیوان عدالت اداری تقدیم کرده که به هیأت عمومی ارجاع شده است متن مقررہ مورد شکایت به قرار زیر می باشد:

دستور اداری شماره 4401/91/5030 مورخ 91/8/21

اداره کل استان.....

سلام علیکم

نظر به اینکه مفاد دستور اداری شماره 50798/90/1000 مورخ 23/9/90 با عنوان «اصلاح نحوه محاسبه مستمری بیمه شدگان شاغل در دو کارگاه یا بیشتر به صورت همزمان» مجدداً به لحاظ مطابقت با قوانین و مقررات موجود مورد بررسی و تأیید قرار گرفته و مراتب نیز به استحضار مدیر عامل محترم سازمان رسیده و از طریق مشاور محترم اجرایی ایشان نیز لزوم کان لم یکن تلقی نمودن نامه شماره 50613/90/201 مورخ 90/10/21 مشاور و دستیار اجرایی وقت مدیر عامل به این معاونت ابلاغ گردیده است، لذا ضرورت دارد از تاریخ صدور این نامه وفق دستور اداری مورخ 90/9/23 عمل گردد. - معاون فنی و درآمد

* دلایل شاکی برای ابطال مقررہ مورد شکایت:

دستور اداری شماره 50798/90/1000 مورخ 90/9/23 سازمان تأمین اجتماعی در خصوص محاسبه مستمری افرادی که به اعتبار اشتغال همزمان در دو کارگاه دارای سابقه بیمه بوده و به نحوی که 1- دستمزد هر یک از کارگاه های مشمول کسر حق بیمه در طول ایام مربوط به محاسبه متوسط دستمزد به صورت ماه به ماه با هم و با رعایت سقف پرداخت حق بیمه تجمیع گردد. 2- میانگین دستمزد مشمول کسر حق بیمه هر کارگاه جداگانه و با رعایت بند فوق محاسبه شود. 3- میانگین های به دست آمده در خصوص هر کارگاه در میزان سابقه اشتغال در همان کارگاه ضرب گردیده و بر عدد 30 تقسیم شده و مجموع اعداد به دست آمده به عنوان مستمری استحقاقی بیمه شده ملاک عمل سازمان قرار می گیرد که با این روش سازمان، مستمری بیمه پرداز کاهش می یابد که این دستور اداری با مفاد مواد 34 و 77 قانون تأمین اجتماعی مغایر بوده لذا تقاضای ابطال آن مورد استدعاست.

* خلاصه مدافعات طرف شکایت:

ایراد شکلی،

نظر به اینکه شکایت مشابهی با خواسته اعتراض به نحوه محاسبه بیمه شدگان شاغل در دو کارگاه به صورت همزمان قبلاً 1394/2/28 هیأت عمومی دیوان عدالت اداری رأی به انطباق ضوابط این سازمان در مورد نحوه محاسبه مستمری بازنشستگی بیمه شدگان شاغل در دو کارگاه یا بیشتر با قانون تأمین اجتماعی و عدم مغایرت با ماده 77 آن، در نتیجه عدم ابطال بخشنامه های مورد شکایت صادر شده است از اینرو

موضوع مشمول اعتبار قضیه محکوم بها بوده و مطابق ماده 85 قانون دیوان عدالت اداری موجهی جهت رسیدگی مجدد آن وجود ندارد لذا رد شکایت مورد استدعاست. اما دفاعیات ماهوی:

با توجه به اینکه محاسبه مستمری بیمه شدگانی که در دو یا چند کارگاه فعالیت می کنند طبق ماده 34 و با عنایت به ماده 77 قانون تأمین اجتماعی صورت می پذیرد، بدین ترتیب که میانگین دستمزد به دست آمده در هر کارگاه در میزان سابقه اشتغال در همان کارگاه ضرب گردیده و بر عدد 30 تقسیم می شود و مجموع اعداد به دست آمده میانگین مستمری استحقاقی بیمه شده خواهد بود. بنابراین با توجه به ایرادات شکلی وارد بر دادخواست و انطباق ضوابط مورد عمل این سازمان در مورد موضوع تعیین مستمری شاغلان دو کارگاه یا بیشتر به صورت همزمان با قانون تأمین اجتماعی از جمله ماده 77 آن، رد دادخواست و شکایت شاکی مورد استدعاست.

پرونده کلاسه 0200052 مبنی بر «ابطال دستور اداری 5030/91/4401 - 1391/8/21 سازمان تأمین اجتماعی» در جلسه مورخ 1402/05/16 هیأت تخصصی کار، بیمه و تأمین اجتماعی مورد رسیدگی قرار گرفت و اعضاء به اتفاق به شرح ذیل اقدام به صدور رأی نمودند:

رأی هیأت تخصصی کار، بیمه و تأمین اجتماعی

نظر به اینکه مفاد دستور اداری شماره 5030/91/4401 مورخ 1391/8/21 سازمان تأمین اجتماعی مبنی بر تأیید دستور اداری شماره 1000/90/50798 مورخ 1390/9/23 بوده است که این مصوبه به موجب دادنامه شماره 140 الی 162 مورخ 1394/2/28 هیأت عمومی و دادنامه شماره 140009970906010932 مورخ 1400/8/9 هیأت تخصصی کار، بیمه و تأمین اجتماعی مغایر شرع و قانون تشخیص داده نشده است لذا مصوبه مورد شکایت مغایرتی با قانون نداشته و رأی به رد شکایت صادر می گردد.

این رأی به استناد بند (ب) ماده 84 قانون دیوان عدالت اداری ظرف مهلت بیست روز از تاریخ صدور از جانب رئیس یا 10 نفر از قضات دیوان عدالت اداری قابل اعتراض است.

رئیس هیأت تخصصی کار، بیمه و تأمین اجتماعی - محمدجواد صالحی انصاری