

رای شماره 1862404 هیأت تخصصی کار، بیمه و تأمین اجتماعی دیوان عدالت اداری با موضوع: دستور اداری شماره 1400/3/1-1640 (بندهای 3-4 - 5 - 6 - 9 - 10) ابطال نشد

هیات تخصصی کار، بیمه و تأمین اجتماعی

* شماره پرونده: ه ت/0200153

* شماره دادنامه سیلور: 140231390001862404 تاریخ: 1402/07/22

* شاکی: آقای حسینعلی بوستانی نژاد

* طرف شکایت: سازمان تأمین اجتماعی

* موضوع شکایت و خواسته: ابطال دستور اداری شماره 1640 - 1400/3/1 (بندهای 3-4 - 5 - 6 -

9 - 10)

* شاکی دادخواستی به طرفیت سازمان تأمین اجتماعی به خواسته ابطال دستور اداری مذکور به دیوان عدالت اداری تقدیم کرده که به هیأت عمومی ارجاع شده است متن مقررہ مورد شکایت به قرار زیر می باشد:

3- چنانچه در رسیدگی های اولیه سوابق مورد ادعا جزو سوابق رکوردهای فاقد شماره بیمه دایم و کدملی موجود در واحد اجرایی باشد لازم است پس از احراز کامل موضوع نسبت به شناسایی رکوردهای مزبور اقدام گردد و در این حالت ضرورتی به رسیدگی موضوع جهت دستور اداری نمی باشد.

4- رسیدگی ها می بایست توسط همان شعبه ای صورت پذیرد که کارگاه در محدوده آن قرار داد. در صورتی که ادعای سوابق مربوط به چند کارگاه متفاوت باشد، لازم است جهت هر کارگاه فرم ادعای سابقه تنظیم و به آخرین شعبه محل پرداخت حق بیمه ارایه تا حسب مورد، به شعب ذیربط ارسال تا مورد بررسی قرار گیرد.

5 - در رسیدگی به ادعاهای سوابق بیمه شدگان، اولویت با افرادی است که در شرف برخورداری از حمایت های بازنشستگی، از کار افتادگی و یا بازماندگان می باشند.

6 - تکمیل فرم ادعای سابقه (فرم شماره یک) توسط بیمه شده اصلی، وراث (در صورت فوت بیمه شده) و یا وکیل قانونی وی بلامانع می باشد.

9 - مدارک قابل ارایه جهت طرح ادعای احتساب سابقه شامل تمام و یا برخی از اسناد و مدارک ذیل که مربوط به دوره مورد ادعاست، خواهد بود:

- حکم استخدامی، ارتقاء شغلی، تغییر سمت در دوره مورد ادعا
- قرارداد کار معتبر
- لیست های حقوق کارگاه منضم به اظهارنامه مالیاتی که به تأیید اداره دارایی مربوطه رسیده باشد.
- دفاتر قانونی کارگاه و اسناد هزینه مربوطه مندرج در دفاتر
- لیست های پرداخت حق بیمه کارگاه نزد تأمین اجتماعی
- گواهی بانک ذیربط مبنی بر واریز حقوق ماهانه مدعی (طبق لیستهای حقوق ارسالی به بانک مورد نظر)

- فیش یا رسید حقوق یا چک بانکی

- کارت های حضور و غیاب یا ورود و خروج یا دفاتر ثبت حضور و غیاب کارکنان کارگاه

- کارت بهداشت صادره از سوی اداره بهداشت محیط کار

- معاینات پزشکی قبل از استخدام (موضوع ماده 90 قانون تأمین اجتماعی)

- گواهی صادره از سوی کارفرما که مبین علت عدم پرداخت حق بیمه بابت بیمه شده یا بیمه شدگان شاغل در کارگاه مورد ادعا باشد.

- تعیین شروع و خاتمه دوره پیمان در خصوص بیمه شدگان مدعی اشتغال در کارگاه های پیمانکاری

- دفاتر رسمی واقعی کارگاه (دفتر روزنامه و کل و...) و یا تصویر برابر با اصل شده اوراق مربوط به اشتغال و حقوق بگیری قابل ارایه توسط مدعی، بازمانده و یا وکیل قانونی آن که مورد قبول سازمان باشد.

- احکام صادره از دادگاه ها و مدارک موجود در سایر مراجع رسمی مملکتی که به نوعی اشتغال افراد در محل کارگاه مورد ادعا مربوط به زمان مورد نظر را از آن ها استنباط کرد.

- آراء حل اختلاف ادارات تعاون، کار و رفاه اجتماعی که متعاقب وقوع اختلاف بین کارگر و کارفرما صادر گردیده است.

لیست های ارسالی از اتحادیه، صنف، سندیکا و...

- گزارشات بازرسان وزارت تعاون، کار و رفاه اجتماعی یا امور اقتصادی و دارایی در مورد کارگران کارگاه

- کارت های افتتاح حساب در بانک ها که شغل و نشانی محل کار بیمه شده در آن قید گردیده است.

- مدارک و مستندات گواهی اشتغال صادره از سوی کارفرما

- در مورد شرکت ها، کارخانجات و کارگاه هایی که مصادره شده و یا به علت فرار کارفرمایان در اختیار دولت قرار گرفته و زیر پوشش یکی از ارگان های دولتی و یا نهادهای انقلاب اسلامی بوده و به وسیله مدیران منتخب دولت اداره می گردند، چنانچه کارفرمایان قبلی مدارک مربوط به کارکرد و دریافت حقوق بیمه شدگان را به نحوی از انحاء از بین برده باشند چون مدیران دولتی به عنوان امین و نماینده دولت می باشند در صورتی که مدت کارکرد مورد ادعای بیمه شدگان را گواهی نمایند گواهی های صادره که طبعاً پس از رسیدگی صادر شده می توانند به عنوان مستند ملاک عمل قرار گیرند.

- شناسنامه کار

- گواهی مؤسسات و یا نمایندگان دولت

- گزارش بازرسی کارگاهی انجام شده توسط شعب

- گزارش تحقیقات انجام شده توسط بازرسان سازمان تأمین اجتماعی

- اظهار نظر مکتوب کارفرما مبنی بر تأیید و یا رد اشتغال

- گواهی فوت (در صورت فوت بیمه شده)

- اصل و تصویر وکالتنامه وکیل قانونی مدعی (چنانچه مدعی بیمار یا تحت هر عنوان وکیل اختیار نموده باشد) و یا اینکه فوت نموده و بازماندگان وکیل اختیار نموده اند.

- سایر مدارک و مستنداتی که می تواند در فرآیند رسیدگی به ادعای سابقه مؤثر باشد.

10 - اصل کلیه اسناد مأخوذه، پس از تطبیق با تصویر و اسکن آن ها توسط واحد نامنویسی و حساب های انفرادی در سیستم به متقاضی اعاده خواهد شد.

* دلایل شاکی برای ابطال مقرره مورد شکایت:

شاکی اعلام داشته مصوبه شماره 1640 - 1400/3/1 تأمین اجتماعی شرایط مقرر قانونی در آن رعایت نشده زیرا مطابق بخشنامه 500/539 سازمان با رأی شماره 438 و هیأت عمومی دیوان عدالت اداری و مطابق ماده 166 قانون کار آراء هیأت های تشخیص و حل اختلاف اداره کار لازم الاجرا می باشد و غیر از دیوان صلاحیت رسیدگی به آن ها را ندارد. بنا به مراتب بند یک فصل هشتم دستورالعمل شماره 500/539 سازمان ابطال گردیده و سازمان مبادرت به صدور بخشنامه جدید برای رسیدگی به احکام صادره از هیأت های حل اختلاف نموده لذا درخواست ابطال بندهای 3 و 4 و 5 و 6 و 9 و 10 را دارم.

* خلاصه مدافعات طرف شکایت:

بر اساس بندهای 3 و 4 و 5 و 6 و 7 و 8 و 9 و 10 بخشنامه شماره 1640 مورخ 1400/3/1 موضوع تنقیح و تجمیع و تلخیص دستورالعمل ها و ضوابط نحوه رسیدگی به ادعای اشتغال افراد در کارگاه های مشمول تأمین اجتماعی به منظور احراز و احتساب سوابق پرداخت حق بیمه مقرر گردیده تشخیص پرداخت حق بیمه مقرر در سنوات مورد نظر و احراز واقعیت بیمه پردازی صرف نظر از طرق تشخیص آن باید به وسیله سازمان احراز شود و اقرارنامه کارفرما به تنهایی موجب تشخیص رابطه کارگری و کارفرمایی نمی باشد. بنابراین آراء اداره کار که به صرف اقرار کارفرما صادر می شود همچنین در مواردی صدور رأی صرفاً بر اساس ادعای کارگر و بدون حضور کارفرما با نماینده سازمان در مراجع مذکور و بدون استعلام از سازمان در خصوص مستندات موجود در پرونده فنی بیمه شده صورت می گیرد بنا به مراتب سازمان جهت رفع مشکل یاد شده مبادرت به صدور دستور اداری معترض عنه (به شماره 1640 مورخ 1400/3/1) نموده

که بر اساس آن کمیته ای تخصصی متشکل از کارشناسان حقوقی و امور بیمه ای نسبت به تبیین نحوه اجراء آراء موصوف اقدام می نماید که نه تنها با هیچ یک از مواد قانونی مغایرت نداشته بلکه در راستای انطباق نحوه اجرای آراء یاد شده با مقررات تأمین اجتماعی و سایر قوانین و مقررات تدوین شده است لذا رد شکایت شاکی مورد تقاضاست.

پرونده کلاسه 0200153 مبنی بر «ابطال بندهای 3، 4، 5، 6، 9 و 10 از دستور اداری شماره 1000/1400/1640 مورخ 1400/3/1 سازمان تأمین اجتماعی» در جلسه مورخ 1402/07/17 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

با عنایت به اینکه بندهای 3، 4، 5، 6، 9 و 10 از دستور اداری شماره 1000/1400/1640 مورخ 1400/3/1 سازمان تأمین اجتماعی متضمن حکمی مغایر قانون نبوده و خارج از حدود اختیارات مقام صادرکننده آن نیز نمی باشد، لذا قابل ابطال نیست.

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