

ΔΙΚΗΓΟΡΙΚΟ ΓΡΑΦΕΙΟ

ΦΑΙΗ ΤΖΩΡΑ ΜΩΡΑΚΗ

& ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ

ΣΟΛΩΝΟΣ 73 & ΙΠΠΟΚΡΑΤΟΥΣ, 106 79 ΑΘΗΝΑ

ΤΗΛ. 210 3606024, ΦΑΞ. 210 3606085

<https://www.nomikisymvouli.gr>

ΑΠΟΦΑΣΗ ΕΛΣΥΝ 930/2019

ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗΝ ΕΝΤΑΞΗ ΤΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ
ΥΠΑΛΛΗΛΩΝ ΣΤΟΝ ΕΦΚΑ
& ΤΗΝ ΠΑΡΑΚΡΑΤΗΣΗ ΕΑΣ

Αθήνα, Σεπτέμβριος 2019

Το ΙΙο Τμήμα του Ελεγκτικού Συνεδρίου, με την πρόσφατη υπ' αριθ. 930/2019 απόφασή του, παρέπεμψε στην Ολομέλεια του ίδιου Δικαστηρίου το θέμα της συνταγματικότητας των διατάξεων που αφορούν στην ένταξη δημοσίων υπαλλήλων στον ΕΦΚΑ και της παρακράτησης ΕΑΣ μετά την 01-01-2017 και μετά την 01-01-2019 και εντεύθεν, οπότε η εν λόγω παρακράτηση γίνεται υπέρ ΕΚΑΓΕ (Προδικαστικό ερώτημα κατ' άρθρο 108Α §2 π.δ.1225/1981).

Σε σχέση με τις αγωγές που ασκήθηκαν από συνταξιούχους δημοσίων λειτουργούς, υπαλλήλους και στρατιωτικούς για τη διεκδίκηση της παρακρατηθείσας ΕΑΣ επί των συντάξεών τους, το Δημόσιο υποστηρίζει ότι δεν νομιμοποιείται παθητικά για το χρονικό διάστημα από 01-01-2017, λόγω της μεταφοράς της αρμοδιότητας από την ημερομηνία αυτή στον συσταθέντα με το άρθρο 51 του Ν. 4387/2016 «Ενιαίο Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης».

Υπενθυμίζεται ότι η Ολομέλεια του Ελεγκτικού Συνεδρίου, με την υπ' αριθ. 244/2017 απόφασή της, έκρινε για το θέμα της Εισφοράς Αλληλεγγύης Συνταξιούχων στους συνταξιούχους του Δημοσίου εν γένει ότι η επιβολή της στους συνταξιούχους του Δημοσίου αντίκειται στο Σύνταγμα (συγκεκριμένα, την έκρινε ως αντίθετη προς τις ρυθμίσεις των άρθρων 4 παρ. 1 και 5, 22 παρ. 5 και 25 παρ. 1 και 4 του Συντάγματος και τις από αυτά απορρέουσες αρχές). Η Ολομέλεια είχε δεχθεί με ισχυρή πλειοψηφία (22 -9) ότι το Δημόσιο, ως φορέας συνταξιοδότησης, σαφώς διαστέλλεται από τους Φορείς Κοινωνικής Ασφάλισης (ΦΚΑ), διότι οι δημόσιοι λειτουργοί, υπάλληλοι και στρατιωτικοί όταν συνταξιοδοτούνται συνιστούν ιδιαίτερη κατηγορία που δεν μετέχει στους κινδύνους του κοινωνικοασφαλιστικού συστήματος υπό την ιδιότητα του ασφαλισμένου.

Στο ίδιο πνεύμα με την απόφαση της Ολομελείας του, το Ελεγκτικό Συνέδριο (II Τμήμα) έκρινε ομόφωνα ότι η εν τω μεταξύ θέσπιση του Ν. 4387/2016 με την οποία εντάσσονται οι συνταξιούχοι του Δημοσίου στον ΕΦΚΑ δεν συνιστά συμμόρφωση της Πολιτείας προς την ειρημένη απόφαση. Αντίθετα, με τη θέσπιση Ενιαίου Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης δεν αίρεται η αντισυνταγματικότητα της επιβολής ΕΑΣ στους συνταξιούχους του Δημοσίου, ακόμη και μετά την ισχύ του «νόμου Κατρούγκαλου». Επίσης, ειδικά για τους στρατιωτικούς, προδικαστικό ερώτημα στην Ολομέλεια έχει υποβάλλει και το III Τμήμα του Ελεγκτικού Συνεδρίου για το ζήτημα της συμβατότητας με το Σύνταγμα της υπαγωγής των στρατιωτικών συνταξιούχων στον ΕΦΚΑ.

Συμπερασματικά, ανεξαρτήτως της αναμενόμενης απόφασης της Ολομελείας του Συμβουλίου της Επικρατείας για τη συνταγματικότητα διατάξεων του «νόμου Κατρούγκαλου», η κρίση του Ελεγκτικού Συνεδρίου (στην Ολομέλεια του οποίου παραπέμπεται το παραπάνω ζήτημα για τους συνταξιούχους του Δημοσίου ειδικότερα) έχει ιδιαίτερη βαρύτητα, καθώς το Ελεγκτικό Συνέδριο έχει από το Σύνταγμα «αποκλειστική» αρμοδιότητα στις διαφορές που αναφέρονται από την απονομή συντάξεων των δημοσίων λειτουργών, υπαλλήλων και στρατιωτικών.

Πρακτικά, προτείνεται η άσκηση αγωγής για την διεκδίκηση και επιδίκαση των ποσών που αντιστοιχούν στην επιβολή ΕΑΣ, σε όσους συνταξιούχους του Δημοσίου δεν έχουν ήδη ασκήσει αγωγή για τη διεκδίκηση ΕΑΣ, πριν να εκδοθεί η απόφαση της Ολομέλειας. Και τούτο διότι οι Ολομέλειες των Ανωτάτων Δικαστηρίων, στις περιπτώσεις που δικαιώνουν τους προσφεύγοντες, συνήθως θεσπίζουν χρονικό όριο ισχύος της αντισυνταγματικότητας από τη δημοσίευσή τους και εφεξής, προκειμένου να μην ανατρέπουν το δημόσιο λογιστικό. Η συνέπεια αυτή δεν καταλαμβάνει όσους έχουν ασκήσει τις ένδικες αξιώσεις τους πριν τη δημοσίευση της απόφασης της Ολομέλειας.

Με τιμή,

Φαίη Τζώρα – Μωράκη

Δικηγόρος Παρ' Αρείω Πάγω, ΜΔΕ

Διαπιστευμένη Διαμεσολαβήτρια,

Μέλος του Μητρώου Συντονιστών Ε.Γ.Δ.Ι.Χ. Περιφέρειας Αττικής

Μέλος του Μητρώου Διαχειριστών Αφερεγγυότητας

Σόλωνος 73 & Ιπποκράτους, 10679 – Αθήνα

Τηλ. 210 3606024, κιν.697 2220593, fax 210 3606085

faizora@otenet.gr