

«فَلَا تَتَّبِعُوا الْهَوَىٰ أَنْ تَعْدِلُوا»

شماره دادنامه : 140131390001229400

تاریخ تنظیم : 1401/05/30

شماره بایگانی شعبه : 0001708

شعبه 39 دیوان عدالت اداری

دادنامه



دیوان عدالت اداری

شماره پرونده ها :

140031920001355251

شماره بایگانی پرونده : 0001708 / 39 تاریخ رسیدگی : 1401 / 5 / 30 شماره دادنامه : 1229400

مرجع رسیدگی : شعبه 39 بدوی دیوان عدالت اداری به تصدی احسان کلانتری میبیدی دادرس شعبه

شاکای : آقای مراد آگشته فرزند حیدر

طرف شکایت : 1- صندوق بازنشستگی کشوری؛ 2- شرکت مخابرات ایران.

موضوع شکایت و خواسته: الزام به اصلاح حکم بازنشستگی (الزام خوانده به اصلاح حکم بازنشستگی از حیث اجرای مقررات تامین اجتماعی، برابر تبصره 1 ماده 21 قانون مدیریت خدمات کشوری و طبق مفاد تبصره ماده 31 قانون اجرای سیاست‌های کلی اصل 44 قانون اساسی از تاریخ واگذاری مخابرات 18 / 08 / 1388)

گردشکار: به تاریخ فوق در وقت فوق العاده شعبه 39 دیوان عدالت اداری به دادرسی امضاءکننده ذیل تشکیل است پرونده کلاسه فوق تحت نظر است. ملاحظه می گردد شاکای دادخواستی بطرفیت مشتکی عنه به خواسته فوق الذکر به دیوان عدالت اداری تقدیم و اعلام کرده که: « اینجانب با مشخصات صدر الذکر از مشترکین صندوق بازنشستگی کشوری در تاریخ 1397/07/01 در شرکت مخابرات ایران (مخابرات منطقه کرمانشاه) بازنشسته شده‌ام. با عنایت به اینکه در اجرای سیاست‌های کلی اصل 44 قانون اساسی جمهوری اسلامی ایران شرکت مخابرات ایران در تاریخ 18 / 08 / 1388 از طریق سازمان خصوصی سازی به بخش خصوصی (غیردولتی) واگذار گردیده است، لذا می‌بایست برابر مفاد تبصره 1 ماده 21 قانون مدیریت خدمات کشوری مصوب 08 / 06 / 1386 و مفاد تبصره ماده 31 قانون اجرای سیاست‌های کلی اصل 44 قانون اساسی مصوب 25 / 03 / 1387 با اصلاحات و الحاقات بعدی آن، کارکنان شرکت مخابرات ایران از تاریخ واگذاری 18 / 08 / 1388، عملاً مشمول قانون کار و مقررات تامین اجتماعی گردند. در راستای اجرای قوانین بالا دستی فوق الذکر، صندوق بازنشستگی کشوری برابر تبصره ماده 31 قانون فوق‌الاشاره مکلف به اعمال و اجرای مقررات قانون کار تامین اجتماعی با کارکنان شرکت‌های واگذار شده به بخش غیر دولتی از جمله کارکنان 9 درصدی مخابرات ایران و شرکت‌های استانی، مشترک آن صندوق بوده، لیکن صندوق بازنشستگی نه تنها از اجرای آن استنکاف نموده بلکه بر اساس مفاد بخشنامه شماره 17345/ص/1366 مورخ 23 / 11 / 1390 معاونت فنی وقت صندوق بازنشستگی و نیز نظریه شورای توسعه مدیریت و سرمایه انسانی ناظر بر آن عملاً با درخواست کارکنان 9 درصد شرکت‌های واگذار شده مبنی بر اعمال مقررات تامین اجتماعی و قانون کار مخالفت نموده است و برخلاف موارد اشاره شده، صندوق بازنشستگی کشوری، همچنان برابر ماده 106 قانون مدیریت خدمات کشوری، میانگین مبالغ مندرج در حکم کارگزینی را در محاسبه حقوق بازنشستگی اینجانب ملاک عمل خود قرار داده است، از محاسبه سایر آیتم‌های مشابه کارکنان تابع قانون کار استنکاف نموده است. اینک که هیأت محترم عمومی دیوان عدالت اداری با استناد به رأی 2360 مورخ 14 / 08 / 1398، مفاد بخشنامه معاونت فنی وقت صندوق بازنشستگی کشوری و نظریه شورای توسعه مدیریت سرمایه انسانی سازمان امور اداری و استخدامی کشور را در ارتباط با نحوه اعمال کسور بازنشستگی کارکنان 9 درصد کشوری، برابر ماده 106 قانون مدیریت

تصویر برابر با اصل است.

نشانی: تهران - بزرگراه ستاری - بلوار شهید مخبري - نبش خیابان ایران زمین - ساختمان دیوان عدالت اداری

«فَلَا تَتَّبِعُوا آلَهُوَيَ أَنْ تَعْدِلُوا»

شماره دادنامه : 140131390001229400

تاریخ تنظیم : 1401/05/30

شماره بایگانی شعبه : 0001708

شعبه 39 دیوان عدالت اداری

دادنامه



دیوان عدالت اداری

خدمات کشوری ابطال و بلائیر نموده است و این مهم که اهمال، قصور و تقصیر صندوق بازنشستگی کشوری در عدم اجرای موارد قانونی مذکور (مبنی بر اعمال قوانین تامین اجتماعی و قانون کار) و به تبع آن عدم پرداخت کسور مذکور از سوی شرکت مخابرات ایران را کاملاً محرز دانسته و تبعات آن موجب تضییع حق و حقوق اینجانب از زمان واگذاری مخابرات گردیده است. لذا الزام خواننده محترم را به صدور حکم انتقال از دولتی به بخش غیر دولتی (خصوصی) و به تبع آن اصلاح حکم بازنشستگی از حیث اجرا و اعمال قوانین و مقررات تامین اجتماعی در پرداخت حقوق مشمولین و احتساب کسور بازنشستگی ارقام دریافتی منعکس شده در آخرین فیش حقوقی تقدیمی از جمله اضافه کار، خواربار، کمک هزینه های ایاب و ذهاب، نهار و حق مسکن و پرداخت کسورات مربوطه به صندوق بازنشستگی توسط مخابرات را از آن مرجع نیصلاح و عالی قضائی استدعا دارم.»

دادخواست پس از ثبت در دبیرخانه مرکزی دیوان به این شعبه ارجاع گردیده و نسبت به تبادل لوایح اقدام شده است.

صندوق بازنشستگی کشوری در پاسخ به شکایت شاکی به موجب لایحه دفاعیه که تحت شماره 3071 مورخ 11/20/1400 در دفتر این شعبه ثبت شده است اعلام کرده که از آنجا نسبت به دادنامه شماره 2360 مورخ 14/08/1398 هیات دیوان عدالت اداری اعمال ماده 13 صورت نگرفته است و با عنایت به این که اثر ابطال مصوبات از زمان صدور رای هیات عمومی می باشد فلذا درخواست شاکی مبتنی بر قوانین و مقررات نبوده، قابلیت اجابت نداشته و با عنایت به اینکه کلیه اقدامات انجام شده از سوی این مرجع منطبق بر مقررات مربوطه می باشد، تقاضای رد شکایت شاکی را دارد.

شرکت مخابرات ایران علی رغم ابلاغ نسخه ثانی دادخواست از طریق سامانه ابلاغ الکترونیک و رویت سامانه پس از ابلاغ (ابلاغ واقعی)، نسبت به پاسخ به دادخواست شاکی در مهلت یک ماهه مقرر در ماده 30 قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری اقدام ننموده است که البته حسب ماده اخیر الذکر، عدم عمل به تکلیف مذکور از سوی طرف شکایت، مانع رسیدگی نبوده و شعبه می تواند با توجه به مدارک موجود به پرونده رسیدگی و مبادرت به صدور رای نماید. حال این شعبه با توجه به دلایل و مستندات ارائه شده و با استعانت از خداوند متعال، ختم رسیدگی را اعلام و بشرح زیر مبادرت به صدور رای می نماید:

****رای دیوان****

درخصوص شکایت شاکی به طرفیت صندوق بازنشستگی کشوری به خواسته فوق و به شرح مفاد دادخواست تقدیمی و ضمائم، با بررسی اوراق و محتویات پرونده و مدارک و مستندات ارائه شده و توجهاً به اظهارات و مدافعات طرفین طی گردش کار اجمالی فوق و ملاحظه مطالب معنونه در لایحه دفاعیه مشتکی عنه،

و از آنجا که به موجب رای شماره ۲۳۶۰ مورخ ۱۴/۰۸/۱۳۹۸ هیات عمومی دیوان عدالت اداری با موضوع شکایت و خواسته: (ابطال بندهای «الف» و «ج» بخشنامه شماره ۱۷۳۴۵، ص ۱۳۶۶-۱۳۶۷/۱۱/۲۳-۱۳۹۶ صندوق بازنشستگی کشوری و ابطال تصمیم جلسه مورخ ۱۱/۰۱/۱۳۹۰ شورای توسعه مدیریت و سرمایه انسانی ناظر بر آن) رای به ابطال مصوبه موضوع خواسته صادر گردیده و در نتیجه رای چنین بیان شده: «نظر به این که اولاً: به موجب تبصره ۱ ماده ۲۱ قانون مدیریت خدمات کشوری مصوب سال ۱۳۸۶ مقرر شده: «در صورت واگذاری سهام شرکتهای دولتی به نحوی که شرکت مذکور غیر دولتی شود، قوانین و مقررات قانون کار بر کارمندان شرکت واگذار شده اعمال می گردد و این افراد،

تصویر برابر با اصل است.

نشانی: تهران - بزرگراه ستاری - بلوار شهید مخبري - نیش خیابان ایران زمین - ساختمان دیوان عدالت اداری

«فَلَا تَتَّبِعُوا آلَهُوَيَ أَنْ تَعْدِلُوا»

شماره دادنامه : 140131390001229400

تاریخ تنظیم : 1401/05/30

شماره بایگانی شعبه : 0001708

شعبه 39 دیوان عدالت اداری

دادنامه



دیوان عدالت اداری

کارمندان کارفرمای جدید محسوب می شوند و در صورت تمایل می توانند کماکان تابع صندوق بازنشستگی قبلی خود باقی بمانند.» و ثانیاً: مقنن در ماده ۱۴۸ قانون کار مصوب سال ۱۳۶۹ مقرر کرده است: «کارفرمایان کارگاه های مشمول این قانون مکلفند بر اساس قانون تأمین اجتماعی، نسبت به بیمه نمودن کارگران واحد خود اقدام نمایند.» و ثالثاً: به موجب تبصره ۲ ماده ۳۱ قانون اجرای سیاست های کلی اصل چهل و چهارم (۴۴) قانون اساسی مصوب ۱۳۸۶ / ۱۱ / ۰۸ در خصوص کارکنان شرکتهای واگذار شده که تمایل به حفظ صندوق بازنشستگی خود دارند مقرر شده است: «کلیه قوانین و مقررات مربوط به کسر حق بیمه و اختیارات سازمان تأمین اجتماعی در امور دریافت حق بیمه و اخذ جرائم ناشی از دیرکرد پرداخت حق بیمه از جمله مواد (۴۹) و (۵۰) قانون تأمین اجتماعی مصوب ۱۳۵۴ نسبت به افراد و صندوق های فوق مجری خواهد بود.» بنابراین در خصوص مشترکین صندوق بازنشستگی کشوری که سهام شرکت تابع آنها در اجرای تبصره ۱ ماده ۲۱ قانون مدیریت خدمات کشوری و یا ماده ۳۱ قانون اجرای سیاستهای کلی اصل چهل و چهارم (۴۴) قانون اساسی به بخش غیر دولتی واگذار شده است صندوق بازنشستگی کشوری می بایست مقررات قانون تأمین اجتماعی را بر آنها اعمال کند و از آنجایی که بخشنامه معاون فنی صندوق بازنشستگی و نظریه شورای توسعه مدیریت و سرمایه انسانی در این ارتباط کسور بازنشستگی این قبیل کارکنان را مشمول ماده ۱۰۶ قانون مدیریت خدمات کشوری دانسته است مغایر با قانون به شرح پیش گفته است و مستند به بند ۱ ماده ۱۲ و ماده ۸۸ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری مصوب سال ۱۳۹۲ ابطال می شود.»

و توجهاً به این که صندوق بازنشستگی کشوری با استناد به ماده ۱۳ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری و عدم اعمال آن نسبت به رای مذکور، مدعی اثر ابطال رای هیات عمومی از زمان صدور رای هیات عمومی گردیده است و این در حالی است که مفاد رای هیات عمومی از مصوبه ای خلاف قانون و اقدام بر مبنای آن حکایت دارد و هر چند نسبت به آن اعمال ماده ۱۳ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری صورت نگرفته باشد، اما به موجب اصل ۱۷۰ قانون اساسی جمهوری اسلامی ایران قضات مکلف شده اند که از اجرای مقررات مغایر قانون خودداری نمایند و از آنجا که عدم تسری اثر ابطال مصوبه مربوطه (موضوع دادنامه شماره ۲۳۶۰ مورخ ۱۳۹۸/۸/۱۴ هیات عمومی دیوان عدالت اداری) به زمان تصویب مصوبه نمی تواند نافی تکلیف اساسی مذکور باشد،

فلذا خواسته شاکی را نسبت به صندوق بازنشستگی کشوری وارد تشخیص و مستنداً به مواد ۱۰ و ۱۱ و ۱۷ و ۵۸ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری حکم به ورود شکایت شاکی صادر و اعلام می گردد.

و اما در خصوص شکایت شاکی به طرفیت شرکت مخابرات ایران به خواسته فوق به شرح دادخواست تقدیمی، هر چند به نظر خواسته شاکی متوجه شرکت مخابرات نمی باشد، اما با عنایت به اصل ۱۷۳ قانون اساسی و مواد ۱، ۱۰، ۱۱ و ۱۲ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری که حسب آنها، حدود صلاحیت دیوان عدالت اداری ناظر به رسیدگی به شکایات و تظلمات اشخاص حقیقی و حقوقی از تصمیمات و اقدامات واحد های دولتی بوده و نهاد های غیر دولتی از پرتو صلاحیت دیوان عدالت اداری خروج موضوعی داشته و با امعان نظر در ماهیت غیر دولتی شرکت مخابرات ایران و توجهاً به این که بر اساس ماده ۱۷ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری مصوب ۱۳۹۲/۳/۲۵، شعب دیوان تنها به شکایتی رسیدگی می کنند که شخص ذی نفع رسیدگی به شکایت را برابر قانون درخواست کرده باشد و با توجه به این که شاکی شکایت خود را برابر قانون، درخواست نکرده است، فلذا دعوی مطروحه به این نحو و به طرفیت خوانده اخیر قابلیت استماع نداشته و به استناد ماده ۲ و بند «ب» ماده ۳۳۲ قانون آیین دادرسی دادگاههای عمومی و انقلاب در

تصویر برابر با اصل است.

نشانی: تهران - بزرگراه سناری - بلوار شهید مخبري - نبش خیابان ایران زمین - ساختمان دیوان عدالت اداری

«فَلَا تَتَّبِعُوا الْهَوَىٰ أَنْ تَعْدِلُوا»

شماره دادنامه : 140131390001229400

تاریخ تنظیم : 1401/05/30

شماره بایگانی شعبه : 0001708

شعبه 39 دیوان عدالت اداری

دادنامه



دیوان عدالت اداری

امور مدنی مصوب 21/1/1379 ناظر به مواد 17، 122 قانون تشکیلات و آئین دادرسی دیوان عدالت اداری مصوب 25/3/1392، قرار عدم استماع دعوی صادر و اعلام می گردد.

رای صادره به استناد ماده 65 قانون مذکور قابل تجدید نظر خواهی با تقدیم دادخواست از سوی طرفین یا وکیل یا قائم مقام و یا نماینده قانونی آنها در شعب تجدید نظر دیوان عدالت اداری می باشد. مهلت تجدید نظر خواهی برای اشخاص مقیم ایران بیست روز و برای اشخاص مقیم خارج از ایران دو ماه از تاریخ ابلاغ می باشد.

دادرسی شعبه 39 بدوی دیوان عدالت اداری -0- احسان کلانتری میبیدی

امضای صادر کننده

تصویر برابر با اصل است.

نشانی: تهران - بزرگراه ستاری - بلوار شهید مخبري - نیش خیابان ایران زمین - ساختمان دیوان عدالت اداری