

نظریات کمیون مشورتی بیمہ، کار و تائین اجتماعی دیوان

عدالت اداری

۹۶-۹۷

فهرست:

- هزینه کمک بارداری سه ماهه مازاد مرخصی زایمان

- مرجع رسیدگی به آرای نقض شده کمیته های استانی در شعب دیوان عدالت اداری

- عدم تسری قانون اصلاح پاره ای از مقررات مربوط به حقوق بازنشستگی بانوان شاغل خانواده ها و سایر کارکنان (مصوب سال ۱۳۷۹) به مشمولین قانون کار

*** چنانچه بیمه شده تأمین اجتماعی پس از اتمام ۶ ماه مرخصی زایمان، از ۳ ماه مرخصی مازاد استفاده ننموده باشد و به هر دلیل اعم از عدم موافقت کارفرما به اعطای مرخصی زایمان در محل کار حضور یافته باشد و حقوق کامل ایام اشتغال نیز به وی پرداخت شده باشد، مشمول کمک بارداری ۳ ماه مازاد مذکور نخواهد بود.

مدیر کل تأمین اجتماعی استان خراسان رضوی طی نامه شماره ۸۰۰/۹۶/۶۷۹۴۰ مورخ ۱۳۹۶/۱۲/۱۴ مطرح نموده است:
(چنانچه بانوان بیمه شده تأمین اجتماعی، پس از اتمام ۶ ماه مرخصی زایمان، از ۳ ماه مرخصی مازاد استفاده ننموده باشند و به هر دلیل در محل کار حضور یافته باشند، آیا می‌توانند علاوه بر دریافت حقوق کامل ایام اشتغال از کمک هزینه بارداری (سه ماه مازاد بر شش ماه) نیز بهره‌مند گردند؟؟)

«نظریه کمیسیون»

((با عنایت به نص صریح ماده (۶۷) قانون تأمین اجتماعی، پرداخت کمک بارداری بانوان مشمول قانون تأمین اجتماعی منوط به عدم اشتغال بیمه شده در محل کار می‌باشد. لذا چنانچه بیمه شده تأمین اجتماعی پس از اتمام ۶ ماه مرخصی زایمان، از ۳ ماه مرخصی مازاد استفاده ننموده باشد و به هر دلیل اعم از عدم موافقت کارفرما به اعطای مرخصی زایمان در محل کار حضور یافته باشد و حقوق کامل ایام اشتغال نیز به وی پرداخت شده باشد، مشمول کمک بارداری ۳ ماه مازاد مذکور نخواهد بود؛ زیرا همزمان امکان پرداخت دو حقوق ناشی از اشتغال و کمک بارداری از یک صندوق میسر نیست و فاقد وجاهت قانونی نیز می‌باشد.))

*** در صورت نقض آرای کمیته های استانی در شعب دیوان عدالت اداری، موضوع مجدداً در همان کمیته صادر کننده رأی قطعی قبلی رسیدگی می شود؛ لیکن وجود ایراداتی از قبیل ایراد صلاحیت محلی، یا صلاحیت اعضاء یا ایراد رد دادرسی در صورت لزوم می تواند موجب اعاده پرونده به هیات یا کمیته دیگری گردد.

مدیر کل بازرسی کار و زرات تعاون، کار و رفاه اجتماعی طی نامه شماره ۲۳۹۴۱۱ مورخ ۱۳۹۶/۱۲/۰۵ مطرح نموده است:

((در صورت نقض آرای کمیته های استانی در شعب دیوان عدالت اداری آیا موضوع مجدداً باید در کمیته های تجدیدنظر استان همجوار بررسی گردد یا کمیته های استانی همان استان متبوع نیز می توانند برابر آرای دیوان مجدداً به موضوع رسیدگی نمایند؟))

«نظریه کمیسیون»

((با عنایت به اینکه به موجب ماده ۶۳ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری که تصریح دارد: «هرگاه شعبه رسیدگی کننده دیوان در مرحله رسیدگی به آراء و تصمیمات مراجع مذکور در بند (۲) ماده (۱۰) این قانون، اشتباه یا نقصی را ملاحظه نماید که به اساس رأی لطمه وارد نکند، آن را اصلاح و رأی را ابرام می نماید و چنانچه رأی واجد ایراد شکلی یا ماهوی مؤثر باشد، شعبه مکلف است با ذکر همه موارد و تعیین آنها، پرونده را به مرجع مربوط اعاده کند. مرجع مذکور موظف است مطابق دستور شعبه دیوان نسبت به رفع نقص یا ایرادهای اعلامی اقدام و سپس مبادرت به اتخاذ تصمیم یا صدور رأی نماید.

در صورتی که از تصمیم متخذه و یا رأی صادره مجدداً شکایت شود، پرونده به همان شعبه رسیدگی کننده ارجاع می شود. شعبه مذکور چنانچه تصمیم و یا رأی را مغایر قانون و مقررات تشخیص دهد، مستند به قانون و مقررات مربوط، آن را نقض و پس از اخذ نظر مشاورین موضوع ماده (۷) این قانون، مبادرت به صدور رأی ماهوی می نماید.» از این ماده اینگونه استنباط می گردد که مرجع مربوط همان هیات یا کمیته صادر کننده رای قطعی نقض شده در شعبه دیوان است که به دلیل رسیدگی قبلی برابر دادنامه قطعی دیوان عدالت اداری باید ایرادات و نواقص اعلامی از سوی شعبه دیوان را رفع و مبادرت به صدور رای نماید.

بنابراین با توجه به ماده ۶۳ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری منظور از مرجع یا هیات مزبور همان مرجع یا هیات صادر کننده رای قطعی قبلی است لیکن وجود ایراداتی از قبیل ایراد صلاحیت محلی، یا صلاحیت اعضاء یا ایراد رد دادرسی در صورت لزوم می تواند موجب اعاده پرونده به هیات یا کمیته دیگری گردد.))

***** مشمولین قانون کار از شمول قانون اصلاح پاره ای از مقررات مربوط به حقوق بازنشستگی بانوان شاغل خانواده ها و سایر کارکنان (مصوب سال ۱۳۷۹) خارج می باشند و استناد به ماده ۷ قانون مزبور به عنوان مبنای پرداخت پاداش خدمت آنان فاقد وجهت قانونی است.**

سوال:

معاون توسعه مدیریت بنیاد شهید استان قم طی نامه شماره ۲۶۴۶/۸۲۰/۲۹۰ مورخ ۱۳۹۷/۰۴/۱۷ مطرح نموده است:
(آیا ماده ۷ قانون اصلاح پاره‌ای از مقررات مربوط به حقوق بازنشستگی بانوان شاغل خانواده ها و سایر کارکنان (مصوب سال ۱۳۷۹) قابل تسری به جانبازان مشمول مقررات قانون کار شاغل در شهرداری ها می باشد خیر؟)

«نظریه کمیسیون»

(با عنایت به اینکه به موجب بند ت ماده ۲ آیین نامه استخدامی شهرداری های کشور (مصوب ۱۳۸۱) کارگران شاغل در شهرداری ها مشمول مقررات قانون کار می باشند و از آنجاییکه به موجب دادنامه شماره ۱۲۴۲ مورخ ۱۳۹۷/۶/۱۴ هیات عمومی دیوان عدالت اداری، ماده ۷ قانون اصلاح پاره ای از مقررات مربوط به حقوق بازنشستگی بانوان شاغل خانواده ها و سایر کارکنان (مصوب سال ۱۳۷۹) موضوع پرداخت پاداش پایان خدمت به مستخدمین دولت قابل تسری به کارگران مشمول قانون کار نیست زیرا به استناد (تبصره ۲ ماده ۳۶ قانون کار مزد مبنای تعریف شده، معادل مجموع مزد گروه و پایه می باشد که کارفرما مبنای محاسبه سنوات خدمت قرار می دهد و اضافه کار موضوع ماده ۵۹ قانون کار به عنوان مزد محسوب نمی گردد تا مبنای پاداش پایان خدمت قرار گیرد.)

علی‌النهاییه باتوجه به مفاد دادنامه مزبور مضمولین قانون کار از شمول
قانون اصلاح پاره ای از مقررات مربوط به حقوق بازنشستگی بانوان شاغل
خانواده ها و سایر کارکنان (مصوب سال ۱۳۷۹) خارج می باشند و استناد به
ماده ۷ قانون مزبور به عنوان مبنای پرداخت پاداش پایان خدمت آنان فاقد
وجاهت قانونی است.))