**به نام خداوند**

**ریاست محترم دیوان عدالت اداری**

**به استحضار می رساند :**

**شغل اینجانب به موجب رأی کمیته تشخیص مشاغل سخت و زیان‌آور مورد تأیید کمیته استانی قرار گرفته است، دو سال نیز خدمت سربازی در جبهه دارم اما سازمان تأمین اجتماعی از احتساب سابقه مذکور به عنوان مشاغل سخت و زیان آور خودداری می نماید. که به دلایل زیر محکومیت خوانده به شرح خواسته مورد تمنا می باشد.**

**1-بر اساس تبصره ۲ ‌قانون اصلاح تبصره ماده ۱۴ قانون کار و‌الحاق یک تبصره به آن مصوب ۳۰/ ۰۱/ ۱۳۸۳ «آن دسته از بیمه‌شدگانی که مشمول اصلاحیه تبصره ۲ ماده ۷۶ ‌قانون تأمین اجتماعی مصوب ۱۴/ ۰۷/ ۱۳۸۰ مجمع تشخیص مصلحت نظام هستند به‌ شرط آن که خدمت نظام وظیفه خود را در جبهه‌های نبرد حق علیه باطل طی نموده یا‌ حضور داوطلبانه در جبهه داشته باشند، سوابق خدمتی آنان جزء کارهای سخت و زیان‌ آور ‌محسوب می‌شود.»**

**2-ماده ۴ آیین نامه اجرایی قانون اصلاح تبصره ماده ۱۴ قانون کار و الحاق یک تبصره به آن (تصویب نامه شماره ۱۳۷۲۴ت‌۳۰۹۶۸هـ مورخ ۲۵/ ۰۴/ ۱۳۸۴ هیأت وزیران) نیز مقرر می‌دارد: «بیمه ‌شدگانی که در کارهای سخت و زیان‌ آو‌ر اشتغال دارند به شرط آنکه تمام یا قسمتی از خدمت نظام و‌ظیفه خود را در جبهه ‌های نبرد حق علیه باطل گذرانده یا حضور داو‌طلبانه در جبهه داشته باشند سوابق خدمتی آنها بر اساس قانون اصلاح تبصره ۲ الحاقی ماده ۷۶ قانون اصلاح مواد ۷۲ و ۷۷ تبصره ماده ۷۶ قانون تأ‌مین اجتماعی مصوب ۱۳۷۹ به عنوان سوابق اشتغال در کارهای سخت و زیان‌ آو‌ر محسوب می ‌شود.» لذا در خصوص احتساب سابقه ایام خدمت وظیفه در جبهه مشمولین قانون کار، به عنوان مشاغل سخت و زیان آور، اشتغال در مشاغل سخت و زیان آور، پس از اتمام دوران خدمت وظیفه، ضروری است.**

**3-تأیید اشتغال بعدی در مشاغل سخت و زیان آور بر اساس ماده ۸ و بند ۱ ماده ۹ آیین نامه مشاغل سخت و زیان آور (تصویب نامه شماره۱۵۳۶۵ ت۳۶۰۰۵هـ مورخ ۰۵/ ۰۲/ ۱۳۸۶ هیأت وزیران)توسط کمیته تطبیق مشاغل سخت و زیان آور استانی صورت می‌گیرد که وفق بند ۳ ماده ۱۳ آیین نامه مذکور و آراء شماره۴۸۴ مورخ ۲۸/ ۰۷/ ۱۳۸۷، ۹۰ مورخ ۱۰/ ۰۳/ ۱۳۸۹ و ۹۵ مورخ ۱۷/ ۰۳/ ۱۳۸۹ هیأت عمومی دیوان عدالت اداری، احراز اشتغال کارگر متقاضی در مشاغل سخت و زیان آوری توسط کمیته استانی تطبیق مشاغل سخت و زیان آور قرار گرفته است، ضروری است.**

**4-در خصوص لزوم داشتن سابقه اشتغال در مشاغل سخت و زیان آور قبل از ایام جبهه نیز باید گفت استناد به ماده ۱۳ آیین‌نامه مشاغل سخت و زیان آور مصوب ۱۳۸۵ و استدلال به این که لازمه احتساب سابقه ایام خدمت سربازی در جبهه به عنوان مشاغل سخت و زیان آور، داشتن سابقه اشتغال در مشاغل سخت و زیان آور قبل از اعزام به سربازی است فاقد وجاهت قانونی است، زیرا ماده ۱۳ آیین نامه مشاغل سخت و زیان آور صرفاً به نحوه توالی و تناوب اشتغال در مشاغل سخت و زیان‌آور اشاره دارد و اساساً در مقام بیان اینکه لازمه احتساب سابقه ایام خدمت سربازی در جبهه، به عنوان مشاغل سخت و زیان آور، داشتن سابقه اشتغال در مشاغل سخت و زیان آور قبل از اعزام به سربازی است نمی‌باشد.**

**5- هیأت عمومی دیوان عدالت اداری در رأی شماره ۱۰۵۱ مورخ ۲۷/ ۰۹/ ۱۳۸۶، شمول مقررات آیین نامه اجرایی قانون اصلاح ماده ۱۴ قانون کار و الحاق یک تبصره به آن نسبت به افراد متقاضیِ احتساب مدت خدمت نظام وظیفه یا شرکت داوطلبانه در جبهه قبل یا حین اشتغال را منوط به تحقق و اجتماع شرایط مقرر در قانون از جمله شمول قانون کار و بیمه پرداز بودن و اشتغال به کار آنان در زمان دانسته است، در حالی که در رای وحدت رویه شماره ۲۰۵ مورخ ۰۳/ ۰۳/ ۱۳۸۸ بازنشستگی مشمولین قانون تامین اجتماعی را سالب حق مکتسب قانونی مندرج تبصره یک اصلاحی ماده ۱۴ قانون کار مصوب ۱۳۸۳ و استفساریه آن ندانسته است که با توجه به حکم مقرر در ماده ۸۹ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری و تقدم وتاخر تاریخ صدورآراء، رأی وحدت رویه شماره ۲۰۵ مورخ ۰۳/ ۰۳/ ۱۳۸۸ لازم الاتباع است، لذا بازنشستگی مانع بهره‌مندی مشمولین قانون کار و تأمین اجتماعی در زمینه احتساب سابقه خدمت وظیفه نخواهد بود.**

**6-مطابق قانون استفساریه مورخ ۲۸/ ۰۳/ ۱۳۸۵، قانون اصلاح تبصره ماده ۱۴ قانون کار و الحاق یک تبصره به آن، اختصاص به مشمولین قانون کار نداشته و کلیه مشمولین قانون تأمین اجتماعی را در بر می‌گیرد. در حالی که تبصره ۲ قانون اصلاح تبصره ماده ۱۴ قانون کار و الحاق یک تبصره به آن مصوب ۱۳۸۳ و ماده ۴ آیین نامه اجرایی آن، به طور ضمنی اشتغال در مشاغل سخت و زیان آور بر اساس اصلاحیه تبصره ۲ ماده ۷۶ ‌قانون تأمین اجتماعی مصوب ۱۴/ ۰۷/ ۱۳۸۰ مجمع تشخیص مصلحت نظام را بعد از دوران خدمت وظیفه، شرط احتساب سابقه ایام خدمت وظیفه در جبهه به عنوان سابقه سخت و زیان آور اعلام نموده است وآراء شماره ۶۷۲ مورخ ۰۸/ ۰۸/ ۱۳۸۶، ۹۴۵ مورخ ۰۵/ ۱۲/ ۱۳۹۲ و ۴۱۷ مورخ ۰۳/ ۰۵/ ۱۳۹۶ هیأت عمومی دیوان عدالت اداری و ماده ۱۸۸ قانون کار، مفید حصر تسری بهره‌مندی از مزایای اشتغال در مشاغل سخت و زیان آور به مشمولین قانون کار می باشد. بنابراین به نظر می رسد در این خصوص باید قائل به تفکیک شد، با این توضیح که در خصوص مشمولین قانون کار، احتساب دوران خدمت وظیفه به عنوان سخت و زیان آور، منوط به اشتغال در مشاغل سخت و زیان آور پس از دوران سربازی است، لکن در خصوص غیر مشمولین قانون کار، رعایت این شرط ضروری نبوده و ایام خدمت وظیفه در جبهه به طور مطلق، قابل احتساب به عنوان مشاغل سخت و زیان آور می باشد.**

**لذا با عنایت به این که اولاً حسب مدارک و مستندات موجود در پرونده، بنده ایام خدمت سربازی خود را در جبهه گذارنده ام و از شمول قانون کار خارج هستم و بر اساس تبصره ۲ قانون اصلاح تبصره ماده ۱۴ قانون کار و الحاق یک تبصره به آن مصوب ۳۰/ ۰۱/ ۱۳۸۳، بیمه شدگانی که خدمت نظام وظیفه خود را در جبهه‌های نبرد حق علیه باطل گذرانده باشند، سوابق خدمتی آنان جزء کارهای سخت و زیان‌ آور ‌محسوب می‌شود و مطابق قانون استفساریه مورخ ۲۸/ ۰۳/ ۱۳۸۵، قانون اصلاح تبصره ماده ۱۴ قانون کار و الحاق یک تبصره به آن مصوب ۱۳۸۳ اختصاص به مشمولین قانون کار نداشته و کلیه مشمولین قانون تأمین اجتماعی را در بر می‌گیرد و مستفاد از ماده ۱۸۸ قانون کار و آراء شماره ۶۷۲ مورخ ۰۸/ ۰۸/ ۱۳۸۶، ۹۴۵ مورخ ۰۵/ ۱۲/ ۱۳۹۲ و ۴۱۷ مورخ ۰۳/ ۰۵/ ۱۳۹۶ هیأت عمومی دیوان عدالت اداری، شرط اشتغال بعدی به مشاغل سخت و زیان آور پس از انجام خدمت سربازی، اختصاص به مشمولین قانون کار دارد و در خصوص غیر مشمولین قانون کار، رعایت این شرط لازم نمی باشد، بنابراین به استناد مقررات مذکور و مواد ۱۰ و ۱۱ قانون تشکیلات وآئین دادرسی دیوان عدالت اداری مصوب ۲۵/ ۰۳/ ۱۳۹۲، تقاضای صدورحکم به ورود شکایت والزام خوانده به احتساب سوابق ایام خدمت وظیفه در جبهه به عنوان مشاغل سخت و زیان‌آور مورد خواسته می باشد**.