



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ**

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 199/2014

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Ε' ΤΜΗΜΑ

Συνεδρίαση της 3^{ης} Ιουνίου 2014

Σύνθεση:

Πρόεδρος : Ιωάννης Τριάντος, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Ανδρέας Χαρλαύτης, Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Βασιλική Πανταζή, Γεώργιος Ανδρέου, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Αδαμαντία Καπετανάκη, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια: Βασιλική Παπαθεοδώρου, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αριθμός Ερωτήματος: Το με αριθμ. πρωτ.: ΔΥ1α/οικ.104875/13-11-2013 έγγραφο της Διεύθυνσης Προσωπικού (Τμήμα Προσωπικού) της Γενικής Διεύθυνσης Διοικητικής Υποστήριξης και Τεχνικών Υποδομών του Υπουργείου Υγείας.

Περίληψη Ερωτήματος: Αν οι Ιατροί δημόσιας υγείας Ε.Σ.Υ. υπάγονται στις ρυθμίσεις του εδαφίου α' της παρ. 2 του άρθρου 155 του Υπαλληλικού Κώδικα ή στις ρυθμίσεις του εδαφίου β' της παραγράφου αυτής, το οποίο προστέθηκε με την παρ.14 του άρθρου 6 του Ν.4052/2012.

Επί του παραπάνω ερωτήματος το Ε' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδότησε ως ακολούθως.

I. 1. Στο άρθρο 24 του Ν.1397/1983 «Εθνικό Σύστημα Υγείας» (Α' 143) ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«1. Οι θέσεις του ιατρικού προσωπικού των νοσοκομείων οποιασδήποτε νομικής μορφής και των κατά τις διατάξεις του νόμου αυτού κέντρων υγείας, εκτός από τα νοσοκομεία των ενόπλων δυνάμεων και των Α.Ε.Ι., συνιστώνται ως θέσεις γιατρών πλήρους και αποκλειστικής απασχόλησης.

2. Οι γιατροί αυτοί είναι μόνιμοι δημόσιοι λειτουργοί»¹

Στο άρθρο 25 και υπό τον τίτλο «Κλάδος γιατρών Ε.Σ.Υ.» του Ν.1397/1983 ορίζονται τα εξής:

«1. Στο Υπουργείο Υγείας και Πρόνοιας συνιστάται κλάδος γιατρών Ε.Σ.Υ.

2. Οι θέσεις του κλάδου ειδικευμένων ιατρών Ε.Σ.Υ., συνιστώνται κατά ειδικότητα με απόφαση των Υπουργών Υγείας, Οικονομικών και Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, κατά Νοσοκομείο, Κέντρο Υγείας, Πολυδύναμο Περιφερειακό Ιατρείο ή και Δ.Υ.Πε., ύστερα από εισήγηση των οικείων Διοικητών των Υ.Π.Ε. και έγκριση από το ΚΕ.Σ.Υ.Πε»².

Στο άρθρο 36 και υπό τον τίτλο «Λύση υπηρεσιακής σχέσης» του Ν.1397/1983 ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής :

«.....»

4. Οι γιατροί απολύονται μόνο:

α)

β)

¹ Το άρθρο 24 που είχε καταργηθεί με το άρθρο 132 του Ν.2071/1992, επανήλθε σε ισχύ με την περ. β' του άρθρου 1 του Ν.2194/1994, όπως ίσχυε πριν από τη δημοσίευση του Ν.2071/1992.

² Η παρ. 2 προστέθηκε με την παρ.1 του άρθρου 22 του Ν.4238/2014 «Πρωτοβάθμιο Εθνικό Δίκτυο Υγείας (Π.Ε.Δ.Υ.), αλλαγή σκοπού Ε.Ο.Π.Υ.Υ. και λοιπές διατάξεις» (Α' 38).

γ) Με τη συμπλήρωση του 65^{ου} έτους της ηλικίας τους ή σε κάθε περίπτωση με τη συμπλήρωση 35 χρόνων πραγματικής υπηρεσίας, σύμφωνα με τις διατάξεις που ισχύουν κάθε φορά για τους μόνιμους υπαλλήλους του Δημοσίου»³.

2. Στο άρθρο 64 του Ν.2071/1992 «Εκσυγχρονισμός και Οργάνωση Συστήματος Υγείας» (Α' 123) ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής :

«1. Στο Υπουργείο Υγείας, Πρόνοιας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων οι θέσεις του κλάδου ιατρών Ε.Σ.Υ., που έχουν συσταθεί, με κοινή απόφαση των Υπουργών Προεδρίας της Κυβέρνησης, Οικονομικών και Υγείας, Πρόνοιας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων, μπορεί να τροποποιούνται στο πλαίσιο της μεταβολής των οργανισμών των νοσοκομείων με κοινή απόφαση των πιο πάνω Υπουργών.»

2. Οι θέσεις ιατρών του κλάδου Ε.Σ.Υ. κάθε νοσοκομείου προσθέτονται στον οργανισμό του».

3. Στο άρθρο 6 του Ν.2519/1997 «Ανάπτυξη και εκσυγχρονισμός του Εθνικού Συστήματος Υγείας, οργάνωση των υγειονομικών υπηρεσιών, ρυθμίσεις για το φάρμακο και άλλες διατάξεις» (Α' 165) ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«1. Στον κλάδο γιατρών Ε.Σ.Υ. του Υπουργείου Υγείας και Πρόνοιας συνιστώνται θέσεις γιατρών δημόσιας υγείας. Οι θέσεις γιατρών δημόσιας υγείας Ε.Σ.Υ. συνιστώνται με κοινή απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, Οικονομικών και Υγείας και Πρόνοιας. Οι θέσεις για τις κεντρικές υπηρεσίες του Υπουργείου Υγείας και Πρόνοιας και για τα νοσοκομεία και τα Κέντρα Υγείας προστίθενται στον Οργανισμό του Υπουργείου Υγείας και Πρόνοιας. Οι θέσεις των υπηρεσιών δημόσιας υγείας της περιφέρειας προστίθενται αντιστοίχως στον οργανισμό της οικείας περιφέρειας και οι θέσεις στις νομαρχιακές αυτοδιοικήσεις προστίθενται αντιστοίχως στον οργανισμό των αντίστοιχων νομαρχιών.

³ Το εδάφιο γ' αντικαταστάθηκε, ως ανωτέρω, με την παρ.8 του άρθρου 28 του Ν.1579/1985 «Ρυθμίσεις για την εφαρμογή και ανάπτυξη του Εθνικού Συστήματος Υγείας και άλλες διατάξεις» (Α' 217). Πριν αντικατασταθεί, οριζόταν ότι : «Με τη συμπλήρωση του 65ου έτους της ηλικίας τους ή σε κάθε περίπτωση με τη συμπλήρωση 35 χρόνων άσκησης του ιατρικού επαγγέλματος».

9. Για τις τοποθετήσεις των γιατρών δημόσιας υγείας Ε.Σ.Υ., την επιλογή τους ως προϊσταμένων Υπηρεσιών, τις μεταθέσεις, αποσπάσεις και μετακινήσεις τους εφαρμόζονται οι διατάξεις που ισχύουν κάθε φορά για τους δημοσίου υπαλλήλους.

10. Οι γιατροί δημόσιας υγείας είναι πλήρους και αποκλειστικής απασχόλησης δημόσιοι λειτουργοί».

4. Στο άρθρο 155 και υπό τον τίτλο «Απόλυση λόγω ορίου ηλικίας και τριακονταπενταετίας» του Υπαλληλικού Κώδικα, που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του Ν.3528/2007 «Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ.» (Α' 26) ορίζονται στην παρ.1 και παρ.2 εδάφια α και β αυτού, τα εξής:

«1. Ο υπάλληλος απολύεται αυτοδικαίως από την υπηρεσία με τη συμπλήρωση του 65ου έτους της ηλικίας του.

2. Κατ' εξαίρεση ο υπάλληλος απολύεται αυτοδικαίως από την υπηρεσία με τη συμπλήρωση του 60ού έτους της ηλικίας του και τριάντα πέντε (35) ετών πραγματικής και συντάξιμης δημόσιας υπηρεσίας.

Το παραπάνω δεν ισχύει για τους γιατρούς του ΕΣΥ, των οποίων η παραμονή στην υπηρεσία παρατείνεται μέχρι το 65ο έτος της ηλικίας τους»⁴.

5. Στο άρθρο 46 του Π.Δ. 95/2000 «Οργανισμός του Υπουργείου Υγείας και Πρόνοιας» (Α' 76) ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής :

«1. Στην κατηγορία Πανεπιστημιακής Εκπαίδευσης (ΠΕ) υπάγονται οι εξής κλάδοι:

κθ. Γιατρών Ε.Σ.Υ. (ΠΕ29)

(1) Γιατρών κλάδου Ε.Σ.Υ.

(Ν. 1397/1983 όπως τροποποιήθηκε μεταγενέστερα)

(2) Γιατρών Δημόσιας Υγείας Ε.Σ.Υ.

(Άρθρο 6 Ν. 2519/1997).....».

Στο άρθρο 75 του Π.Δ. 95/2000 ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«1. Οι θέσεις του κλάδου Γιατρών Εθνικού Συστήματος Υγείας (Ε.Σ.Υ.) καθορίζονται κατά τη διαδικασία της παραγράφου 1 του άρθρου 25 του Ν.1397/1983

⁴ Το εδάφιο αυτό προστέθηκε με την παρ.14 του άρθρου 6 του Ν.4052/2012 (Α' 41).

(ΦΕΚ 143 Α`), του άρθρου 64 του Ν. 2071/1992 (ΦΕΚ 123 Α`) και του άρθρου 6 του Ν. 2519/1997.....».

6. Στο άρθρο 4 του Ν.3754/2009 «*Ρύθμιση όρων απασχόλησης των νοσοκομειακών ιατρών του Ε.Σ.Υ. σύμφωνα με το Π.Δ. 76/2005 και άλλες διατάξεις*» (Α' 43), ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«.....»

Από την 1η Ιανουαρίου 2009 οι οργανικές θέσεις των ιατρών κλάδου Ε.Σ.Υ. μετονομάζονται σε θέσεις ειδικευμένων ιατρών.....».

II. Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, συνάγονται οι ακόλουθες παραδοχές:

Με τις διατάξεις του άρθρου 25 του Ν.1397/1983 συστάθηκε στο Υπουργείο Υγείας (πρώην Υπουργείο Υγείας και Πρόνοιας) κλάδος ιατρών Ε.Σ.Υ., στον οποίο υπάγονται οι θέσεις του ιατρικού προσωπικού των νοσοκομείων οποιασδήποτε νομικής μορφής και των κέντρων υγείας, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.1 του άρθρου 24 του Ν.1397/1983.

Με τη διάταξη της παρ.1 του άρθρου 6 του Ν.2519/1997 συστάθηκαν στον κλάδο ιατρών Ε.Σ.Υ. θέσεις ιατρών δημόσιας υγείας.

Με το άρθρο 46 του Οργανισμού του Υπουργείου Υγείας (Π.Δ. 95/2000) καθορίστηκε κλάδος ιατρών Ε.Σ.Υ. στον οποίο ανήκουν οι ιατροί κλάδου Ε.Σ.Υ. και οι ιατροί δημόσιας υγείας Ε.Σ.Υ.

Από την 1^η Ιανουαρίου 2009, οι οργανικές θέσεις των ιατρών του κλάδου Ε.Σ.Υ. μετονομάστηκαν σε θέσεις ειδικευμένων ιατρών.

Οι ειδικευμένοι ιατροί Ε.Σ.Υ. (ιατροί του κλάδου Ε.Σ.Υ.), πλήρους και αποκλειστικής απασχόλησης είναι μόνιμοι ή επί θητεία δημόσιοι λειτουργοί των νοσοκομείων που λειτουργούν ως Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου⁵, στα οποία τοποθετούνται μετά την επιλογή και το διορισμό από τον Υπουργό Υγείας, διέπονται δε καταρχήν από ειδικές διατάξεις όσον αφορά τα θέματα της υπηρεσιακής τους

⁵ Στο άρθρο 6 του Ν. 1397/1983 είχε ορισθεί ότι τα νοσοκομεία του ΕΣΥ ιδρύονται ως νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, με τη διάταξη του άρθρου 1 παρ. 4 του Ν 2889/2001 μετατράπηκαν σε αποκεντρωμένες μονάδες των ΠΕΣΥΠ, με διοικητική και οικονομική αυτοτέλεια και ήδη με τη διάταξη του άρθρου 7 παρ. 1 του Ν. 3329/2005 μετατράπηκαν και πάλι σε νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου

κατάστασης και ιδίως το διορισμό, την εξέλιξη, το πειθαρχικό δίκαιο και τη λύση της υπαλληλικής τους σχέσης [ΣΕ 1886/2005 (Ολομ), 1735/2009, 1502/2011, 913/2012, ΝΣΚ 206/2008 (Ολομ), 58/2009, 280/2009, 566/1999].

Για όσα θέματα, δε, δεν ρυθμίζονται από τις ειδικές διατάξεις, υπάγονται στις ρυθμίσεις του Υπαλληλικού Κώδικα σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 2 αυτού [ΣΕ 913/2012, ΝΣΚ 64/2013, 206/2008 (Ολομ), 58/2009, 280/2009, πρβλ 566/1999].

Η λύση της υπαλληλικής σχέσης των ειδικευμένων ιατρών Ε.Σ.Υ. ρυθμίζεται κυρίως, με τις διατάξεις του άρθρου 36 του Ν. 1397/1983. Ειδικότερα, δε, η λύση της υπηρεσιακής τους σχέσης λόγω ορίου ηλικίας και τρακονταπενταετίας ρυθμίζεται με την περ. γ. της παρ. 4 του ως άνω άρθρου, σύμφωνα με την οποία ο ιατρός υποχωρεί υποχρεωτικά από την υπηρεσία, με τη συμπλήρωση του 65^{ου} έτους της ηλικίας του ή σε κάθε περίπτωση με τη συμπλήρωση 35 χρόνων πραγματικής υπηρεσίας, σύμφωνα με τις διατάξεις που ισχύουν κάθε φορά για τους μόνιμους υπαλλήλους του Δημοσίου.

Με την παρ. 14 του άρθρου 6 του Ν. 4052/2012 ορίσθηκε ότι, κατ' εξαίρεση, για τους γιατρούς του Ε.Σ.Υ. δεν ισχύουν τα οριζόμενα στο πρώτο εδάφιο της παρ. 2 του άρθρου 155 του Υπαλληλικού Κώδικα (ο υπάλληλος απολύεται αυτοδικαίως από την υπηρεσία με τη συμπλήρωση του 60 έτους της ηλικίας του και τριάντα πέντε (35) ετών πραγματικής και συντάξιμης δημόσιας υπηρεσίας) και η παραμονή αυτών στην υπηρεσία παρατείνεται μέχρι το 65^ο έτος της ηλικίας τους.

Στην ερωτώσα υπηρεσία προέκυψε προβληματισμός ως προς την έννοια του όρου "ιατροί του ΕΣΥ" και ειδικότερα αν, στην ως άνω ρύθμιση υπάγονται τόσο οι ειδικευμένου ιατροί Ε.Σ.Υ. (ιατροί του κλάδου Ε.Σ.Υ.) όσο και οι ιατροί δημόσιας υγείας Ε.Σ.Υ.

Για την αναζήτηση του νοήματος της ως άνω διάταξης κρίσιμα στοιχεία είναι ο επιδιωκόμενος μ' αυτή σκοπός και η έννοια του όρου "ιατροί του ΕΣΥ" που χρησιμοποιείται για τη διατύπωσή της.

Ο σκοπός, όμως, της ως άνω ρύθμισης δεν προκύπτει ούτε από την αιτιολογική έκθεση, δεδομένου ότι η σχετική διάταξη τέθηκε ως νομοτεχνική βελτίωση, ούτε από τις προπαρασκευαστικές εργασίες ψήφισης του Ν. 4052/2012.

Με βάση τη διατύπωση της ως άνω διάταξης, θα μπορούσε καταρχήν να υποστηριχτεί ότι με τον όρο "ιατροί του ΕΣΥ" προσδιορίζεται ο κλάδος, στον οποίο

περιλαμβάνονται οι ιατροί του κλάδου Ε.Σ.Υ. και οι ιατροί δημόσιας υγείας Ε.Σ.Υ., σύμφωνα με τις σχετικές ρυθμίσεις του Οργανισμού του Υπουργείου Υγείας. Ο κοινός νομοθέτης, όμως, δεν ακολουθεί με συνέπεια τις ρυθμίσεις του Οργανισμού του Υπουργείου Υγείας, ως προς την έννοια του όρου κλάδος ιατρών Ε.Σ.Υ., ούτε τις ρυθμίσεις του άρθρου 4 του Ν.3754/2009, με τις οποίες οι οργανικές θέσεις των ιατρών κλάδου Ε.Σ.Υ. μετονομάστηκαν σε θέσεις ειδικευμένων ιατρών, από 1^η Ιανουαρίου 2009. Αντίθετα, χρησιμοποιεί συχνά τον όρο "ιατροί του ΕΣΥ" προκειμένου να προσδιορίσει τους ειδικευμένους ιατρούς Ε.Σ.Υ. (άρθρο 9 παρ.5 εδ. α του Ν. 3172/2003, άρθρο 2 παρ. 1 του Ν.3868/2010, άρθρο 55 του Ν.3918/2011 με τίτλο "Βαθμοί Ιατρών ΕΣΥ -Εφημερίες", άρθρο 29 παρ. 3 και 7 του Ν. 4025/2011).

Την πρακτική αυτή ακολούθησε ο νομοθέτης και στις ρυθμίσεις του άρθρου 6 του Ν. 4052/2012 (με την παρ.14 του οποίου τέθηκε η ως άνω διάταξη), δεδομένου ότι στην παράγραφο 10 αυτού, ρυθμίζοντας τα θέματα της δαπάνης των εφημεριών και στην παρ. 13 αυτού, ρυθμίζοντας τα θέματα των εν γένει αξιολογήσεων, χρησιμοποιεί τον όρο "ιατροί του ΕΣΥ", προκειμένου να προσδιορίσει τους ειδικευμένους ιατρούς Ε.Σ.Υ.

Προκειμένου, δε, να προσδιορίσει τους ιατρούς δημόσιας υγείας Ε.Σ.Υ. ο νομοθέτης χρησιμοποιεί συχνά τον όρο «κλάδος ιατρών δημόσιας υγείας Ε.Σ.Υ.» (άρθρο 16 παρ.3 του Ν.3172/2003, άρθρο 23 παρ.2 του Ν.3370/2005).

Επομένως, από τα προαναφερθέντα συνάγεται ότι ο νομοθέτης, χρησιμοποιώντας τον όρο "ιατροί του ΕΣΥ" για τη διατύπωση της διάταξης της παρ. 14 του άρθρου 6 του Ν. 4052/2012, με την οποία ρυθμίζεται, κατά παρέκκλιση των οριζόμενων στο πρώτο εδάφιο της παρ. 2 του άρθρου 155 του Υπαλληλικού Κώδικα, η παράταση της παραμονής των ιατρών του ΕΣΥ στην υπηρεσία μέχρι το 65^ο έτος της ηλικίας τους, προσδιορίζει τους ειδικευμένους ιατρούς του Ε.Σ.Υ.

Η άποψη αυτή ενισχύεται και από το γεγονός ότι μόνο για τους ειδικευμένους ιατρούς Ε.Σ.Υ. (ιατροί του κλάδου Ε.Σ.Υ.) ρυθμίζεται ειδικά, με τη διάταξη του άρθρου 36 του Ν.1397/1983, η λύση της υπαλληλικής σχέσης τους λόγω ορίου ηλικίας.


III. Κατ' ακολουθία των προεκτεθέντων, το Ε' Τμήμα του Ν.Σ.Κ γνωμοδοτεί ομόφωνα ότι οι ιατροί δημόσιας υγείας Ε.Σ.Υ. δεν υπάγονται στις ρυθμίσεις του

εδαφίου β' της παραγράφου 2 του άρθρου 155 του Υπαλληλικού Κώδικα, το οποίο προστέθηκε με την παρ. 14 του άρθρου 6 του Ν.4052/2012, αλλά υπάγονται στις ρυθμίσεις του εδαφίου α' της παραγράφου αυτής.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ


Αθήνα, 10/6/2014

Ο Πρόεδρος του Τμήματος



Ιωάννης Τριάντος
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Η Εισηγήτρια



Βασιλική Παπαθεοδώρου
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.