



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 245/2016

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΤΜΗΜΑ Ε΄

Συνεδρίαση της 4^{ης} Οκτωβρίου 2016

Σύνθεση:

Πρόεδρος : Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Βασιλική Πανταζή, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Ελένη Σβολοπούλου, Δημήτριος Μακαρονίδης, Σταύρος Σπυρόπουλος, Βασίλειος Καραγεώργος, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής : Νικόλαος Τσίρος, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αρ. Ερωτήματος: Το υπ' αριθμ. πρωτ. Α2α/οικ.89187/18-11-2015 έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Ανθρώπινων Πόρων και Διοικητικής

Υποστήριξης, Διεύθυνση Ανθρώπινων Πόρων Ν.Π., Τμήμα Ιατρών Ε.Σ.Υ., του Υπουργείου Υγείας.

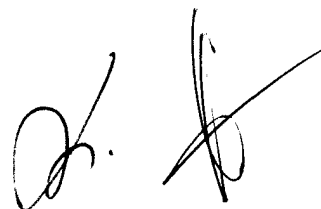
Ερώτημα: Με διδόμενο ιστορικό τα αναφερόμενα στο υπ' αριθμ. πρωτ. Α2α/οικ.89187/18-11-2015 έγγραφο της Διεύθυνσης Ανθρώπινων Πόρων Ν.Π., Τμήμα Ιατρών του Υπουργείου Υγείας και τα συνοδεύοντα αυτό έγγραφα ερωτάται : α) εάν είναι οργανικές θέσεις και απαιτείται η σύστασή τους με διοικητική πράξη, οι θέσεις Συντονιστών Διευθυντών, οι οποίες δημιουργούνται, όπως αναφέρεται στις διατάξεις του άρθρου 4Ζ του ν.3754/2009, σε κάθε Τμήμα νοσοκομείου και εφόσον υπηρετούν σε αυτό περισσότεροι του ενός Διευθυντές, β) εάν η οργανική θέση Διευθυντή Αναισθησιολογίας που κενώθηκε στις 31-12-2010, μετά την αποχώρηση ιατρού που την κατείχε και είχε καταστεί Συντονιστής Διευθυντής σε εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 4Ζ του ν.3754/2009, θεωρείται κενωθείσα θέση Συντονιστή Διευθυντή και νομίμως προκηρύχθηκε ως τέτοια και γ) εάν θα πρέπει να ανακληθεί η απόφαση διορισμού της ιατρού Α.Ρ., στην περίπτωση που κριθεί, ότι δεν συνέτρεχαν οι νόμιμες προϋποθέσεις για την προκήρυξη της θέσης.

Επί του ως άνω ερωτήματος το Ε' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδότησε ομοφώνως ως εξής :

Ιστορικό

Από τα έγγραφα με τα οποία υποβάλλεται το εξεταζόμενο ερώτημα και τα λοιπά στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα :

1. Με την υπ' αριθμ. 1170/20-1-2011 απόφαση του Διοικητή του Γενικού Νοσοκομείου Αθηνών «ΚΟΡΓΙΑΛΕΝΕΙΟ - ΜΠΕΝΑΚΕΙΟ» Ε.Ε.Σ. προκηρύχθηκε μια θέση Συντονιστή Διευθυντή, ειδικότητας Αναισθησιολογίας, λόγω της προηγηθείσας αυτοδίκαιης λύσης της υπαλληλικής σχέσεως της ιατρού Ε.Κ. Διευθύντριας Αναισθησιολογίας στο ως άνω Νοσοκομείο. Η ιατρός Ε.Κ., η οποία κατείχε και τη θέση Συντονιστού Διευθυντή, απεχώρησε στις 31-12-2010, λόγω συμπλήρωσεως του ορίου ηλικίας της, το δε Νοσοκομείο θεώρησε ότι κενώθηκε η θέση αυτή, γι' αυτό και προέβη στην εκ νέου προκήρυξή της.



2. Στη συνέχεια, το αρμόδιο Συμβούλιο Επιλογής Διευθυντών, με την υπ' αριθμ. 1/30-9-2014 απόφαση – πρακτικό, κατέταξε πρώτη στον πίνακα αξιολόγησης την ιατρό Λ.Ρ., η οποία μέχρι τότε υπηρετούσε στο ίδιο νοσοκομείο και είχε εξελιχθεί σε βαθμό Διευθυντή. Σε εφαρμογή του ως άνω πρακτικού εκδόθηκε η υπ' αριθμ. Α2α/Γ.Π.85734/16-12-2014 απόφαση του Αναπληρωτή Υπουργού Υγείας (ΦΕΚ 1790/2014) με την οποία η ανωτέρω ιατρός διορίστηκε σε θέση Συντονιστή Διευθυντή, επί θητεία. Σημειωτέον δε, ότι ο ιατρός Π.Γ., έτερος Διευθυντής Αναισθησιολογίας του ίδιου Νοσοκομείου, άσκησε την υπ' αριθμ. ΑΝ 763/19-12-2014 αίτηση αναστολής για την αναστολή εκτέλεσης της υπ' αριθμ. 1/30-9-2014 απόφασης – πρακτικού του Συμβουλίου Επιλογής Διευθυντών. Επί της αιτήσεως αναστολής εξεδόθη η υπ' αριθμ. 141/2015 απορριπτική απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών. Η αίτηση ακυρώσεως του ως άνω ιατρού Π.Γ., εκκρεμεί προς συζήτηση, ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (Τμήμα Ζ', Ακυρωτικό).

3. Περαιτέρω, η ιατρός Ε.Μ., που κατέχει δεύτερη οργάνική θέση Διευθυντή Αναισθησιολογίας στο ίδιο Νοσοκομείο και έχει ήδη καταστεί Συντονιστής Διευθυντής κατ' εφαρμογήν των διατάξεων του άρθρου 4 περ. Ζ του ν.3754/2009, υπέβαλε υπόμνημα (αρ. πρωτ. 1715/11-3-2015) προς τον Υπουργό Υγείας, με το οποίο αιτήθηκε τον έλεγχο της νομιμότητας της προκηρυχθείσας θέσεως, καθώς και των σύνθετων διοικητικών διαδικασιών που ακολουθήθηκαν. Η ιατρός Ε.Μ., μεταξύ άλλων, διατείνεται ότι παρανόμως προκηρύχθηκε η θέση του Συντονιστή Διευθυντή, διότι δεν ήταν ούτε κενή, ούτε και κενούμενη, εφόσον αυτή υπηρετούσε ήδη ως Συντονιστής Διευθυντής στο Αναισθησιολογικό Τμήμα του Νοσοκομείου.

4. Η ερωτώσα υπηρεσία ανέφερε στο έγγραφο του ερωτήματός της, ότι στον Οργανισμό του Γενικού Νοσοκομείου Αθηνών «ΚΟΡΓΙΑΛΕΝΕΙΟ-ΜΠΕΝΑΚΕΙΟ» Ε.Ε.Σ. προβλέπεται ένα Αναισθησιολογικό Τμήμα, στο οποίο κατά την έναρξή ισχύος του ν.3754/2009 υπηρετούσαν δύο Διευθυντές Αναισθησιολογίας σε οργάνική θέση, οι οποίοι και κατέστησαν Συντονιστές Διευθυντές σε εφαρμογή του τελευταίου εδάφιο της περίπτωσης Ζ του ν.3754/2009, όπως αντικαταστάθηκε και ισχύει με το άρθρο 61 του ν.3918/2011. Περαιτέρω, με το υπ' αριθμ. πρωτ. Α2α/94863/2015/17-2-2016 συμπληρωματικό έγγραφό της και κατόπιν σχετικής αλληλογραφίας με το

γραφείο μας, ενημέρωσε ότι για τη σύσταση των θέσεων των ειδικευμένων ιατρών κλάδου Ε.Σ.Υ., αρμόδια υπηρεσία είναι η Διεύθυνση Ανάπτυξης Μονάδων Υγείας του Υπουργείου Υγείας, η οποία και καταρτίζει τους οργανισμούς των νοσοκομείων.

5. Η αρμόδια περί του καταρτισμού των οργανισμών των νοσοκομείων και τη σύσταση των θέσεων των ειδικευμένων ιατρών υπηρεσία, ενημέρωσε με το υπ' αριθμ. πρωτ. Α3α/15896/5-8-2016 έγγραφό της το γραφείο μας, ότι καθορίζεται, μεταξύ άλλων, στους καταρτισμένους οργανισμούς των Δημόσιων Νοσοκομείων, όπως αυτοί ισχύουν μετά την αναμόρφωσή τους κατά το έτος 2012, ο συνολικός αριθμός των οργανικών θέσεων ειδικευμένων ιατρών του Ε.Σ.Υ. που στελεχώνουν την ιατρική υπηρεσία αυτών, κατανεμημένος ανά ειδικότητα. Περαιτέρω ενημέρωσε, ότι η κάθε προκήρυξη θέσης ειδικευμένου ιατρού Ε.Σ.Υ., συμπεριλαμβανομένων και των προκηρύξεων που αφορούν σε « κενή ή κενούμενη θέση Συντονιστή Διευθυντή», θα πρέπει να κινείται αποκλειστικά εντός του ορίου του συνολικού αριθμού των οργανικών θέσεων ειδικευμένων ιατρών Ε.Σ.Υ. που απεικονίζονται σε κάθε οργανισμό νοσοκομείου.

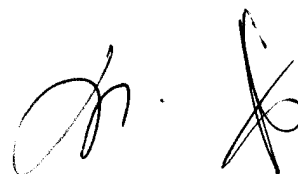
Νομοθετικό πλαίσιο

Στις κρίσιμες περί των το ερώτημα διατάξεις προβλέπονται τα εξής :

6. Στο άρθρο 20 του ισχύοντος Υπαλληλικού Κώδικα, που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν.3528/2007 (ΦΕΚ 26 Α') « Κύρωση του Κώδικα Κατάστασης Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Ν.Π.Δ.Δ. » και υπό τον τίτλο « Ανάκληση Διορισμού » ορίζονται τα εξής :

« 1. Η πράξη διορισμού ανακαλείται υποχρεωτικά, εάν ο διοριζόμενος δεν αποδέχθηκε το διορισμό ρητώς ή σιωπηρώς ή δεν εκπλήρωσε άλλες νόμιμες πρόσθετες υποχρεώσεις πριν την ανάληψη υπηρεσίας.

2. Η πράξη διορισμού, που έγινε κατά παράβαση νόμου, ανακαλείται εντός διετίας από τη δημοσίευσή της. Μετά την παρέλευση της προθεσμίας αυτής η πράξη διορισμού ανακαλείται, εάν αυτός που διορίστηκε προκάλεσε δολίως ή υποβοήθησε την παρανομία ή εάν ο διορισμός του έγινε κατά παράβαση των άρθρων 4 και 8 του παρόντος Κώδικα. »



7. Στο άρθρο 4 του ν.3754/2009 «Ρύθμιση όρων απασχόλησης των νοσοκομειακών ιατρών Ε.Σ.Υ.», σύμφωνα με το π.δ. 76/2005 και άλλες διατάξεις (ΦΕΚ 43 Α'), όπως αντικαταστάθηκε, συμπληρώθηκε και ισχύει με τις διατάξεις του ν.3868/2010 (ΦΕΚ 129 Α') και ακολούθως με τις διατάξεις των ν.3918/2011 (ΦΕΚ 31 Α'), ν.4025/2011 (ΦΕΚ 228 Α') και ν.4368/2016 (ΦΕΚ 21 Α') ορίζονται τα εξής :

« Αναδιαρθρώνεται η ιατρική υπηρεσία στη βάση οργανωμένης εξέλιξης των νοσοκομειακών ιατρών μέσα στο σύστημα από τον εισαγωγικό βαθμό του Επιμελητή Β' (πύλη εισόδου) μέχρι το βαθμό του Διευθυντή, σε πολυδιευθυντικό σύστημα. Από την 1^η Ιανουαρίου 2009 οι οργανικές θέσεις των ιατρών κλάδου Ε.Σ.Υ. μετονομάζονται σε θέσεις ειδικευμένων βαθμών. Οι υπηρετούντες την 1^η Ιανουαρίου 2009 ιατροί διατηρούν το βαθμό τους.

Η ένταξη και η εξέλιξη των νοσοκομειακών ιατρών στο Ε.Σ.Υ. γίνεται εφεξής ως ακολούθως :

A) Κάθε ειδικευμένος ιατρός του Ε.Σ.Υ. εξελίσσεται μέχρι το βαθμό του Διευθυντή, υπό προϋποθέσεις χρόνου προϋπηρεσίας στον κάθε βαθμό, καθώς και σύμφωνα με τα εκπαιδευτικά και επιστημονικά κριτήρια που προβλέπει το άρθρο 35 παρ. 6 του ν.2519/1997 (ΦΕΚ 165 Α'), όπως εκάστοτε ισχύει. Η αξιολόγηση είναι ατομική και γίνεται κατόπιν αιτήσεως του ενδιαφερόμενου.

B) Κάθε θέση που κενώνεται προκηρύσσεται από το Νοσοκομείο εντός ενός μηνός υποχρεωτικά. Η διαδικασία για την κάλυψη των κενών ή κενούμενων θέσεων είναι ανοικτή και ενεργείται με τα κριτήρια της παραγράφου 7 του άρθρου 37 του ν.2519/1997, όπως εκάστοτε ισχύει. Ο επιλεγόμενος ιατρός προσλαμβάνεται, με την επιφύλαξη του επόμενου εδαφίου της παρούσας παραγράφου, στον εισαγωγικό βαθμό του Επιμελητή Β' και ακολούθως, εξελίσσεται βαθμολογικά στο σύστημα. Με απόφαση του διοικητικού συμβουλίου του νοσοκομείου, συστήνονται ή προκηρύσσονται θέσεις στον ίδιο ή σε διαφορετικό βαθμό από αυτόν της θέσης που κενώθηκε ή συστήθηκε [το τελευταίο εδάφιο καταργήθηκε με το άρθρο 35 παρ. 5 του ν.4368/2016]

Δ) Οι βαθμοί των ειδικευμένων ιατρών είναι : Επιμελητής Β', Επιμελητής Α', Διευθυντής και Συντονιστής Διευθυντής [η περίπτωση Δ' αντικαταστάθηκε ως άνω με την παρ. 1 άρθρου 55 ν.3918/2011]...

Ζ) Σε κάθε Τμήμα Νοσοκομείου του Ε.Σ.Υ., εφόσον υπηρετούν περισσότεροι του ενός Διευθυντές, δημιουργείται θέση Συντονιστή Διευθυντή, που έχει τη διοικητική και επιστημονική ευθύνη λειτουργίας του Τμήματος.

Η κάλυψη κενής ή κενούμενης θέσης Συντονιστή Διευθυντή πραγματοποιείται με ανοιχτή προκήρυξη, σύμφωνα με τα κριτήρια του άρθρου 37 του ν.2519/1997, όπως εκάστοτε ισχύει [το δεύτερο εδάφιο της περ. Ζ' αντικαταστάθηκε ως άνω με την παρ. 3 του άρθρου 59 του ν.3918/2011].

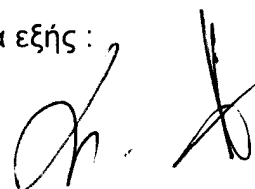
Ο Συντονιστής Διευθυντής επιλέγεται κατά τα ανωτέρω με τετραετή θητεία. Μετά το πέρας της θητείας πραγματοποιείται ατομική αξιολόγηση από το αρμόδιο κατά τις διατάξεις του παρόντος όργανο και είτε ανανεώνεται η θητεία του είτε τοποθετείται σε προσωποπαγή θέση Διευθυντή στο νοσοκομείο προέλευσής του και η θέση Συντονιστή Διευθυντή κενούται και επαναπροκηρύσσεται.

Οι υπηρετούντες Διευθυντές σε οργανική θέση, καθώς και οι Διευθυντές που εντάχθηκαν στο Ε.Σ.Υ. δυνάμει του εδαφίου β' παρ. 2 του άρθρου 26 του ν.2519/1997 κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου καθίστανται Συντονιστές Διευθυντές μέχρι την αποχώρησή τους για οποιονδήποτε λόγο [το εδάφιο αυτό ισχύει όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 3 παρ. 3 του ν.3862/2010 και με το άρθρο 61 του ν.3918/2011]...

8. Στο άρθρο 32 παρ. 1 του ν.4025/2011 « Συγχώνευση Θεραπευτηρίων, Κέντρα Αποκατάστασης, Ιατροί, Φάρμακα κ.λ.π. » (ΦΕΚ 228 Α'), ορίζονται τα εξής :

« Στο τέλος του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 8 του άρθρου 7 του ν.2889/2001 (Α'37), όπως αντικαταστάθηκε με την παράγραφο 21 του άρθρου 2 του ν.3204/2003 (Α'129) και με την παράγραφο 4 του άρθρου 8 του ν.3868/2010 (Α'129), προστίθεται η εξής φράση : « Αν υπηρετούν δύο ή περισσότεροι σε ένα ιατρικό τμήμα ή μονάδα, ως υπεύθυνος για το συνολικό συντονισμό του τμήματος ή της μονάδας ορίζεται, με απόφαση του Διοικητή, ο Συντονιστής Διευθυντής που επιλέγεται μετά από εισήγηση ειδικής Επιτροπής, με βάση τα κριτήρια του άρθρου 37 του ν.2519/1997, που αποτελείται από τον Πρόεδρο του Επιστημονικού Συμβουλίου (ως Πρόεδρο), τον Διευθυντή Ιατρικής Υπηρεσίας (ως Αντιπρόεδρο) και τους Συντονιστές Διευθυντές που κατέχουν θέση Διευθυντή Τομέα ».

9. Στο άρθρο 103 παρ. 2 του Συντάγματος ορίζονται τα εξής :



« 2. Κανένας δεν μπορεί να διοριστεί υπάλληλος σε οργανική θέση που δεν είναι νομοθετημένη. Εξαιρέσεις μπορεί να προβλέπονται από ειδικό νόμο, για να καλυφθούν απρόβλεπτες και επείγουσες ανάγκες με προσωπικό που προσλαμβάνεται για ορισμένη χρονική περίοδο με σχέση ιδιωτικού δικαίου ».

Ερμηνεία και εφαρμογή διατάξεων

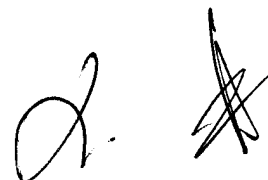
Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις αυτοτελώς κα συνδυαστικώς ερμηνευόμενες και κατά τον λόγο υπαγωγής σε αυτές των πραγματικών περιστατικών του ερωτήματος, προκύπτουν τα εξής :

10. Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην αιτιολογική έκθεση του ν.3754/2009, οι ρυθμίσεις του άρθρου 4 του εν λόγω νόμου καθιερώνουν ένα νέο σύστημα ένταξης και εξέλιξης στο Ε.Σ.Υ., κατά τρόπο που θα παρέχει σε κάθε άξιο επιστήμονα τη δυνατότητα να εξαντλήσει την ιεραρχία των βαθμίδων και να προσφέρει από όλες τις θέσεις στο δημόσιο σύστημα υγείας, πέρα από τεχνητούς αποκλεισμούς και επαγγελματικά στεγανά. Η δυνατότητα εξέλιξης στον βαθμό του διευθυντή, που πλέον προβλέπεται για όλους τους ιατρούς, στηρίζεται στην αρχή της αξιολόγησης και όχι της μηνιαίας ανέλιξης. Πάγια εξάλλου φιλοσοφία του συστήματος είναι η βαθμίδα κάθε ιατρού να ανταποκρίνεται στην επιστημονική του επάρκεια και πρόοδο, η οποία και αξιολογείται από λειτουργικά και συστηματικά εργαζόμενα συμβούλια αξιολόγησης.

11. Περαιτέρω, η ρύθμιση του άρθρου 4 παρ. Ζ του ν.3754/2009 εντάσσεται συστηματικά στη ρύθμιση των όρων απασχόλησης των νοσοκομειακών ιατρών του Ε.Σ.Υ. και ειδικότερα σε ό,τι αφορά τη δημιουργία θέσης Συντονιστή Διευθυντή και σε ζητήματα που σχετίζονται με τη θέση αυτή. Για την προκήρυξη κενής ή κενούμενης θέσης Συντονιστή Διευθυντή είχε χορηγηθεί η αποφασιστική, κατ' άρθρο 55 παρ. 3 του ν.3918/2011, αποκλειστική αρμοδιότητα στο Διοικητικό Συμβούλιο του κάθε νοσοκομείου περί προκήρυξης θέσης στον ίδιο ή σε διαφορετικό βαθμό από τη θέση που κενώθηκε. (Η διάταξη αυτή καταργήθηκε με το άρθρο 35 παρ. 5 του ν.4368/2016). Σημειωτέον, ότι η θέση του Συντονιστή προβλέφθηκε και ως βαθμός, στην παράγραφο 1 του άρθρου 55 του ν.3918/2011, η οποία αντικατέστησε την περίπτωση Δ', του άρθρου 4 του ν.3754/2009.

12. Κατά τη ρητή βούληση του νομοθέτη, όπως αυτή εκφράστηκε στην αιτιολογική έκθεση του άρθρου 4 παρ. Ζ του ν.3754/2009, ο σκοπός της δημιουργίας θέσεως Συντονιστή Διευθυντή υπήρξε η αποφυγή νεποτισμού και πολυαρχίας. Γι' αυτό, ο νομοθέτης συνέδεσε ρητώς τη θέση (και μετέπειτα βαθμό) του Συντονιστή Διευθυντή με την ύπαρξη περισσότερων του ενός Διευθυντών σε τμήματα ή μονάδες Νοσοκομείων του Ε.Σ.Υ., προκειμένου να αποφευχθούν φαινόμενα δυσλειτουργίας και να επιτευχθεί η αποκλειστική διοίκηση αυτών. Προς αποφυγή μάλιστα αδικαιολόγητων ανατροπών και καταχρηστικών συνεπειών που θα απομείωναν τον ρόλο και τα δικαιώματα των υπηρετούντων Διευθυντών και θα προκαλούσαν δυσλειτουργία στην οργάνωση και απόδοση του Ε.Σ.Υ., προβλέφθηκε εύλογα, σύμφωνα με τη ρητή διατύπωση της αιτιολογικής έκθεσης, ότι οι Διευθυντές αυτοί αποκτούν και τη θέση του Συντονιστή Διευθυντή, μέχρι την αποχώρησή τους για οποιονδήποτε λόγο.

13. Τούτων δοθέντων, ο νόμος συνάρτησε ευθέως και εξ αρχής τη δημιουργία της θέσης του Συντονιστή Διευθυντή με την προϋπόθεση της υπάρξεως περισσότερων του ενός Διευθυντών σε κάθε τμήμα νοσοκομείου του Ε.Σ.Υ., κατά την έναρξη ισχύος του ν.3754/2009. Περαιτέρω, η προνομιακή διατύπωση της τελευταίας παραγράφου του άρθρου 4 παρ. Ζ του ν.3754/2009 αφορά αποκλειστικά στους υπηρετούντες σε οργανική θέση, κατά την έναρξη ισχύος του νόμου Διευθυντές στο πλαίσιο του Ε.Σ.Υ., καθώς και τους Διευθυντές που εντάχθηκαν στο Ε.Σ.Υ. δυνάμει του εδαφίου β, παρ. 2 του άρθρου 26 του ν.2519/1997, ομοίως κατά την έναρξη ισχύος του νόμου, ενώ, κατά τα λοιπά, για τις μέλλουσες προκηρύξεις σε κενές ή κενούμενες θέσεις Συντονιστή Διευθυντή (μετά δηλαδή την έναρξη ισχύος του ν.3754/2009), η κάλυψη θα πραγματοποιείται με ανοιχτή προκήρυξη, σύμφωνα με τα κριτήρια του άρθρου 37 του ν.2519/1997, όπως εκάστοτε ισχύει (άρθρο 4, περ. Ζ, παρ. 2 του ν.3754/2009). Ευνόητως, η προκήρυξη θέσης ειδικευμένου ιατρού Ε.Σ.Υ., συμπεριλαμβανομένων και των προκηρύξεων που αφορούν σε κενή ή κενούμενη θέση Συντονιστή Διευθυντή, θα πρέπει να κινείται αποκλειστικά εντός του ορίου του συνολικού αριθμού των οργανικών θέσεων των ειδικευμένων ιατρών Ε.Σ.Υ., όπως απεικονίζονται σε κάθε οργανισμό Δημόσιου Νοσοκομείου, σύμφωνα με την ορθή



επισήμανση της αρμόδιας επί του θέματος Διεύθυνσης Ανάπτυξης Μονάδων Υγείας, του Υπουργείου Υγείας.

14. Η ρύθμιση του άρθρου 32 του ν.4025/2011 με τίτλο «Θέματα Συντονιστών Διευθυντών» κρίθηκε, σύμφωνα με τη ρητή διατύπωση της αιτιολογικής έκθεσης, αναγκαία, προκειμένου να επιλυθούν θέματα ορισμού υπευθύνων στα τμήματα ή τις μονάδες ή τα εργαστήρια των νοσοκομείων που καταργούνται ή συνενώνονται, καθώς και στα φαρμακεία των νοσοκομείων. Ένεκα του ρητώς, ως άνω, διατυπωμένου σκοπού της, η εν λόγω διάταξη δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι αφορά στο σύνολο των ιατρικών τμημάτων ή μονάδων των Δημόσιων Νοσοκομείων της χώρας, παρά μόνον σε εκείνες τις μονάδες ή τμήματα ή εργαστήρια των νοσοκομείων που τυχόν καταργούνται ή συνενώνονται (προϋπόθεση που πάντως δεν υφίσταται στο υπό κρίση ερώτημα). Άλλωστε, ο αδιάσπικτος σκοπός του νομοθέτη είναι η καταπολέμηση του φαινομένου της πολυαρχίας και του νεποτισμού σε ό,τι ειδικότερα αφορά τη δημιουργία θέσεως Συντονιστή Διευθυντή, σκοπός που ευθέως θα παραβιαζόταν, εάν σε κάθε τμήμα ή μονάδα των δημόσιων νοσοκομείων της χώρας, υπήρχε η δυνατότητα συστάσεως, περισσοτέρων της μίας, θέσεως Συντονιστών Διευθυντών.

15. Στην προκειμένη περίπτωση, η ιατρός Α.Ρ. υπηρετούσε σε οργανική θέση του Γ.Ν. «ΚΟΡΓΙΑΛΕΝΕΙΟ-ΜΠΕΝΑΚΕΙΟ» Ε.Ε.Σ. και κατείχε τον βαθμό Διευθυντή. Στον Οργανισμό του νοσοκομείου αυτού προβλεπόταν ένα Αναισθησιολογικό Τμήμα, στο οποίο κατά την έναρξη ισχύος του ν.3754/2009, υπηρετούσαν δύο Διευθυντές Αναισθησιολογίας σε αντίστοιχη οργανική θέση, οι οποίοι και κατέστησαν αυτοδικαίως Συντονιστές Διευθυντές, σύμφωνα με τα όσα ήδη αναλυτικά προεκτέθηκαν. Όμως η, μετά τη λήξη στις 31-12-2010 της υπαλληλικής σχέσης της μίας εκ των δύο ιατρών, εκ νέου προκήρυξη της θέσεως του Συντονιστή Διευθυντή δεν βρίσκει έρεισμα στο νόμο, καθόσον ο σκοπός της διατάξεως είναι η καταρχήν ύπαρξη μιας και μόνον θέσεως Συντονιστή Διευθυντή ανά τμήμα στα Δημόσια Νοσοκομεία της χώρας, σκοπός που άλλωστε διατυπώνεται ρητά στο άρθρο 4 περ. Ζ, παρ. 1 του ν.3754/2009, όπου ορίζεται η δημιουργία (μίας) θέσης Συντονιστή Διευθυντή σε τμήματα όπου υπηρετούν περισσότεροι του ενός Διευθυντές. Κατά συνέπεια, κατά τη διάρκεια της προκήρυξης δεν υπήρχε κενή ή κενούμενη θέση Συντονιστή Διευθυντή, ένεκα της ήδη υφιστάμενης κατοχής

της κατά την έναρξη ισχύος του ν.3754/2009 από τη μία εκ των δύο υπηρετούντων στο Αναισθησιολογικό Τμήμα ιατρών, η οποία και συνεχίζει μέχρι σήμερα να κατέχει τη σχετική θέση.

16. Οι ιατροί του κλάδου Ε.Σ.Υ. πλήρους και αποκλειστικής απασχόλησης είναι μόνιμοι ή επί θητεία δημόσιοι λειτουργοί των νοσοκομείων που λειτουργούν ως Νομικά Πρόσωπα ^ΓΔικαίου, στα οποία τοποθετούνται μετά την επιλογή και τον διορισμό από τον Υπουργό Υγείας, διέπονται δε καταρχήν από ειδικές διατάξεις, όσον αφορά στα θέματα της υπηρεσιακής τους κατάστασης και ιδίως τον διορισμό, την εξέλιξη, το πειθαρχικό δικαίο και τη λύση της υπαλληλικής τους σχέσης [βλ. ΣτΕ 1886/2005 (Ολομ.), 1735/2009, 1502/2011, 913/2012, Ν.Σ.Κ. 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 [ΣτΕ 913/2012, Ν.Σ.Κ. 64/2013, 206/2008 (Ολομ.), 58/2009, 280/2009, πρβλ. 566/1999]. Μεταξύ των θεμάτων τα οποία δεν ρυθμίζονται με ειδικές διατάξεις είναι η ανάκληση διορισμού. Επομένως, τα σχετικά με την ανάκληση διορισμού ιατρού κλάδου Ε.Σ.Υ. θέματα ρυθμίζονται με τη διάταξη του άρθρου 20 του Υπαλληλικού Κώδικα (Ν.Σ.Κ. 132/2014).

Δημόσιον
α

17. Κατά γενική αρχή του διοικητικού δικαίου, η οποία έχει υιοθετηθεί σχεδόν παγίως από τη νομολογία, η Διοίκηση έχει, καταρχήν, διακριτική ευχέρεια να ανακαλέσει τις παράνομες ή πλημμελείς ατομικές διοικητικές πράξεις, όταν αυτό επιτρέπεται, ανεξάρτητα εάν από τις πράξεις αυτές έχουν απορρεύσει δικαιώματα των διοικουμένων, εκτός εάν υπάρχει ρητή διάταξη που επιβάλλει τέτοια υποχρέωση ή από την οποία, η υποχρέωση αυτή σαφώς προκύπτει [Ε. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, 13^η έκδοση, σελ. 185επ., ΣτΕ 2282/1992 (Ολομ.), 895/2002, Ν.Σ.Κ. 132/2014, 122/2012, 107/2011 (πλειοψ.), Ν.Σ.Κ. 79/2005 (Ολομ.)]. Παράνομες ή πλημμελείς, στην προκειμένη περίπτωση, είναι οι διοικητικές πράξεις που πάσχουν από ακυρότητα και οι οποίες αν προσβάλλονταν με αίτηση ακυρώσεως ή προσφυγή, θα ακυρώνονταν. Δεν τίθεται, πάντως, ζήτημα εφαρμογής των γενικών αρχών του διοικητικού δικαίου, όσον ειδικότερα αφορά τα περί ανακλήσεως διοικητικών πράξεων, εφόσον συγκεκριμένο ζήτημα ρυθμίζεται απευθείας από συγκεκριμένο κανόνα δικαίου στον οποίο

α

και δύναται απευθείας να υπαχθεί (Ν.Σ.Κ. 98/2010). Εν προκειμένω και εφόσον ο τελειωθείς παράνομος διορισμός έγινε κατά παράβαση της ρητής πρόβλεψης του άρθρου 103 παρ.2, α΄ του Συντάγματος και του άρθρου 39 παρ.1 του Υ.Κ., ήτοι χωρίς την προϋπόθεση ύπαρξης σχετικής νομοθετημένης θέσης, η Διοίκηση έχει υποχρέωση στο πλαίσιο της δεσμίας αρμοδιότητάς της για την, άνευ χρονικού περιορισμού, ανάκληση αυτού (Α.Ι. Τάχος – Ι.Λ. Συμεωνίδης, Ερμηνεία Υπαλληλικού Κώδικα, 3^η έκδοση, σελ. 273).

Απάντηση

Με βάση τα ανωτέρω προεκτεθέντα, το Ε΄ Τμήμα του Ν.Σ.Κ. γνωμοδοτεί ομόφωνα, ότι :

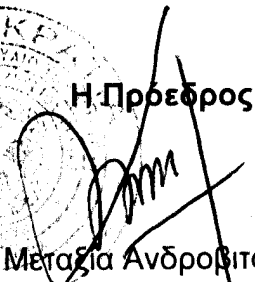
18. α. Οι καταρτισμένοι οργανισμοί των Δημόσιων Νοσοκομείων είναι αυτοί που καθορίζουν, μεταξύ άλλων, τον συνολικό αριθμό των οργανικών θέσεων ειδικευμένων ιατρών Ε.Σ.Υ., που στελεχώνουν την ιατρική υπηρεσία αυτών, όπως κατανέμονται κατά ειδικότητα. Περαιτέρω, κατά το χρονικό διάστημα της προκήρυξης, η σύσταση και προκήρυξη θέσεων στον ίδιο ή σε διαφορετικό βαθμό από αυτόν της θέσης που κενώθηκε ή συστήθηκε γινόταν με απόφαση του κάθε νοσοκομείου, σύμφωνα με το άρθρο 4 περ. Β, τελευταίο εδάφιο. Η δε κάλυψη κενής ή κενούμενης θέσης Συντονιστή Διευθυντή πραγματοποιείται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 περ. Ζ παρ. 2 του ν.3754/2009, ήτοι, σύμφωνα με τα κριτήρια του άρθρου 37 του ν.2519/1997, όπως εκάστοτε ισχύει.

β. Η οργανική θέση Διευθυντή Αναισθησιολογίας που κενώθηκε στις 31-12-2010, μετά την αποχώρηση του ενός εκ των δύο ιατρών που είχαν, εν τω μεταξύ, αυτοδικαίως καταστεί Συντονιστές Διευθυντές, κατ' εφαρμογήν της διατάξεως του άρθρου 4 περ. Ζ του ν.3754/2009, δεν δύναται να θεωρηθεί ως κενωθείσα στη θέση του Συντονιστή Διευθυντή. Τούτο, εξαιτίας της ήδη υπάρξεως ετέρας θέσεως του Συντονιστή Διευθυντή στο Αναισθησιολογικό Τμήμα του Γ.Ν. «ΚΟΡΓΙΑΛΕΝΕΙΟ-ΜΠΕΝΑΚΕΙΟ» Ε.Ε.Σ. και του νόμου, καταρχήν, μη επιτρέποντος (άρθρο 4 περ. Ζ, παρ.1) την ύπαρξη περισσότερων της μίας θέσεων Συντονιστών Διευθυντών στο αυτό τμήμα των Δημόσιων Νοσοκομείων της χώρας.

γ. Η διοίκηση έχει υποχρέωση για την, άνευ χρονικού περιορισμού, ανάκληση του διορισμού της ιατρού Ρ.Λ., καθώς ο τελειωθείς παράνομος διορισμός αυτής στη θέση του Συντονιστή Διευθυντή, έγινε κατά παράβαση του άρθρου 103 παρ.2, α' του Συντάγματος και του άρθρου 39 παρ.1 του Υ.Κ.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 11 / 10 / 2016


Η Πρόεδρος

Μεταξία Ανδροβιτσανέα
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.


Ο Εισηγητής

Νικόλαος Τσίριος
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.