



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 330/2016

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΤΜΗΜΑ Ε'

Συνεδρίαση της 20-12-2016

Σύνθεση:

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

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

Εισηγητής: Δημήτριος Γ. Αναστασόπουλος, Νομικός Σύμβουλος του Κράτους.

Αρ. Ερωτήματος: Αρ. πρωτ. Α2β/Γ.Π.οικ.668/5-1-2016 έγγραφο της Δ/σης Ανθρωπίνων Πόρων Ν.Π. του Υπουργείου Υγείας.

Ερώτημα: Ερωτάται, εν όψει ενός συγκεκριμένου ιστορικού αλληπάλληλων υπηρεσιακών μεταβολών σε εκεί αναφερόμενους ιατρούς του ΕΣΥ, ποιό είναι το

Σ. Α.

αρμόδιο πειθαρχικό Συμβούλιο και ποιές ουσιαστικές και διαδικαστικές πειθαρχικές διατάξεις διέπουν εκκρεμείς, κατά το ίδιο ιστορικό, υποθέσεις των εν λόγω ιατρών.

Επί του ως άνω ερωτήματος το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Ε' Τμήμα) γνωμοδότησε ομοφώνως ως εξής:

Ιστορικό

1. Η ερωτώσα υπηρεσία υπέβαλε, αφού το επαναδιατύπωσε, ερώτημα αναφορικά με ποιες είναι οι κρίσιμες πειθαρχικές διατάξεις και ποιό το αρμόδιο πειθαρχικό συμβούλιο για την εκεί αναφερομένη περίπτωση ιατρών του ΕΣΥ.

2. Συγκεκριμένα με το ως άνω έγγραφο εκτίθεται ότι τινές ιατροί του Εθνικού Οργανισμού Παροχής Υπηρεσιών Υγείας (ΕΟΠΥΥ), οι οποίοι είχαν μεταφερθεί στον εν λόγω Οργανισμό από το ΙΚΑ-ΕΤΑΜ – με την ένταξη στον ΕΟΠΥΥ του κλάδου και των μονάδων υγείας του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ (Ν.3918/2011, άρθρ.17 και 26) – παραπέμφθηκαν στο Προσωρινό Υπηρεσιακό Συμβούλιο Ιατρών και Οδοντιάτρων του ΕΟΠΥΥ με το ερώτημα της καταγγελίας ή μη της εργασιακής τους σχέσης (Π.Δ. 410/1988, άρθρ.53) για μαζική προμήθεια υλικών και κακή εκτέλεση συνταγών. Οι εν λόγω ιατροί υπηρετούσαν στο ΙΚΑ-ΕΤΑΜ με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου (ΙΔΑΧ) και μεταφέρθηκαν στον ΕΟΠΥΥ με την ίδια σχέση. Στην συνέχεια, ενώ εκκρεμούσαν οι υποθέσεις στο ως άνω Συμβούλιο, οι ιατροί, δυνάμει των νεωτέρων ρυθμίσεων του Ν.4238/2014, τέθηκαν, κατ' αρχήν, σε καθεστώς προβλεπόμενης στο νόμο διαθεσιμότητας. Ακολούθως, μετά την ολοκλήρωση μιας διαδικασίας αλληπάλληλων υπηρεσιακών μεταβολών εντάχθηκαν στις Διοικήσεις Υγειονομικών Περιφερειών (ΥΠΕ) ως ΙΔΑΧ και κατόπιν ως ιατροί, μόνιμοι, του κλάδου ΠΕ ιατρών. Στη συνέχεια και εντέλει κατετάγησαν σε οργανικές θέσεις ως ιατροί του ΕΣΥ στο Πρωτοβάθμιο Εθνικό Δίκτυο Υγείας (ΠΕΔΥ) των ΔΥΠΕ. Εν όψει του εν λόγω ιστορικού ερωτάται κατά πόσον οι ως άνω εκκρεμείς υποθέσεις διέπονται από τις πειθαρχικές διατάξεις του Π.Δ. 410/1988, ισχύουσες κατά τον χρόνο τέλεσης των φερομένων ως τελεσθέντων παραπτωμάτων ή από τις νεώτερες διατάξεις του Ν.4057/2012 όπως τροποποιήθηκε από το Ν.4325/2015. Ερωτάται, επίσης, αν οι ίδιες υποθέσεις υπάγονται ή όχι στην αρμοδιότητα του Πρωτοβάθμιου Πειθαρχικού Συμβουλίου Ιατρών ΕΣΥ της οικείας ΥΠΕ δεδομένης της εντάξεως, εν τέλει, των ως άνω ιατρών στο κλάδο ιατρών του ΕΣΥ.

Νομοθετικό πλαίσιο

3. Α. Στα άρθρα 110 παρ.5 και 120 παρ.2 του ισχύοντος Υπαλληλικού Κώδικα (Ν.3528/2007, ΦΕΚ26/9-2-2007, τ. Α΄, όπως τα άρθρα αυτά αντικαταστάθηκαν με το άρθρο δεύτερο του Ν.4057/2012, ΦΕΚ 54/14-3-2012, τ. Α΄) προβλέπονται τα εξής:

«Άρθρο 110

5. Πράξεις που έχουν τελεστεί από υπάλληλο κατά τη διάρκεια προγενέστερης υπηρεσίας του σε δημόσια υπηρεσία, οργανισμό τοπικής αυτοδιοίκησης ή άλλο νομικό πρόσωπο του δημόσιου τομέα τιμωρούνται πειθαρχικά, εάν δεν έχει παρέλθει ο χρόνος παραγραφής τους.

Άρθρο 120

2. Αρμόδιο πειθαρχικό συμβούλιο είναι το συμβούλιο της υπηρεσίας στην οποία υπάγεται οργανικά ο υπάλληλος κατά το χρόνο τέλεσης του παραπτώματος, με την επιφύλαξη των διατάξεων της παραγράφου 4 του άρθρου 117 του παρόντος. Προκειμένου για υπάλληλο ο οποίος κατά το χρόνο τέλεσης του παραπτώματος υπηρετεί με οποιαδήποτε υπηρεσιακή σχέση ή κατάσταση σε άλλη υπηρεσία, αρμόδιο πειθαρχικό συμβούλιο είναι το συμβούλιο της υπηρεσίας στην οποία υπηρετεί εφόσον το πειθαρχικό παράπτωμα σχετίζεται με την άσκηση των καθηκόντων του στην υπηρεσία αυτή.».

Β. Περαιτέρω στο Ν.4057/2012 (ΦΕΚ 54/14-3-2012, τ. Α΄), άρθρ. τέταρτο, έβδομο παρ.1 και 4 και όγδοο προβλέπονται τα εξής:

Άρθρο τέταρτο

«1. Οι διατάξεις του παρόντος νόμου, που αναφέρονται σε θέματα αργιών, καθώς και εκείνες με τις οποίες προβλέπονται πειθαρχικά παραπτώματα και πειθαρχικές ποινές, εφαρμόζονται αναλόγως για το προσωπικό του Δημοσίου και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου που κατέχει οργανικές θέσεις. Σε περίπτωση που επιβληθεί στον υπάλληλο αμετάκλητα η πειθαρχική ποινή της οριστικής παύσης η καταγγελία της σύμβασης εργασίας του είναι υποχρεωτική.

2. Τα πειθαρχικά συμβούλια του παρόντος νόμου έχουν αρμοδιότητα για τα θέματα αργιών, πειθαρχικού δικαίου και καταγγελίας από την υπηρεσία της σύμβασης εργασίας του προσωπικού της προηγούμενης παραγράφου.

3. Σπουδαίο λόγο, σύμφωνα με το άρθρο 53 του π.δ. 410/1988 (Α΄ 191) για την καταγγελία από την υπηρεσία της σύμβασης εργασίας, μπορεί να αποτελεί η

4. Ch.

τέλεση κάθε πειθαρχικού παραπτώματος, διατηρουμένων σε ισχύ των ρυθμίσεων του άρθρου 55 του ίδιου διατάγματος.

Άρθρο έβδομο

Μεταβατικές διατάξεις

1. Για τα πειθαρχικά παραπτώματα που τελούνται μετά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου εφαρμόζονται οι διατάξεις διαδικαστικού χαρακτήρα και οι διατάξεις του ουσιαστικού πειθαρχικού δικαίου και του άρθρου πρώτου του παρόντος νόμου.

4. Στις εκκρεμείς πειθαρχικές υποθέσεις εφαρμόζονται οι διαδικαστικής φύσεως διατάξεις του παρόντος νόμου. Κατ' εξαίρεση, όλες οι εκκρεμείς ενστάσεις του Γενικού Επιθεωρητή Δημόσιας Διοίκησης ενώπιον του Δευτεροβάθμιου Πειθαρχικού Συμβουλίου εξετάζονται από αυτό και εκδίδονται αποφάσεις.

Άρθρο όγδοο

Καταργούμενες διατάξεις

1. Καταργείται κάθε διάταξη των νόμων 3528/2007, 3584/2007, καθώς και του π.δ. 410/1988 που αντίκειται στις ρυθμίσεις του παρόντος νόμου ή ρυθμίζει διαφορετικά τα θέματα που διέπονται από αυτόν. Επίσης καταργείται κάθε διάταξη που αντίκειται στις ρυθμίσεις του άρθρου έκτου του παρόντος ή ρυθμίζει διαφορετικά τα θέματα που ρυθμίζονται από αυτό.

2. Το δεύτερο εδάφιο της παρ. 5 και οι παράγραφοι 8, 9 και 10 του άρθρου 162 του Υ.Κ., όπως έχει αντικατασταθεί με το άρθρο δεύτερο του ν. 3839/2010 (Α' 51), καταργούνται.

3. Το άρθρο 163 του Υ.Κ., όπως ισχύει καταργείται.

4. Με την επιφύλαξη της παραγράφου 2 του άρθρου 107 του παρόντος, καταργείται κάθε άλλη γενική ή ειδική διάταξη που έρχεται σε αντίθεση με τις ρυθμίσεις του παρόντος νόμου.».

Γ. Περαιτέρω με το Ν.3918/2011(ΦΕΚ31/2-3-2011, τ.Α'), συνεστήθη (άρθρ.17 παρ.1) ο Ενιαίος Οργανισμός Παροχής Υγειονομικών Υπηρεσιών (ΕΟΠΥΥ). Στο άρθρο 33 παρ.3α και 3γ, προβλέπονται, μεταξύ άλλων, ότι:

Άρθρο 33

«3.α. Συνιστάται στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. και με έδρα την Αθήνα, πενταμελές προσωρινό υπηρεσιακό συμβούλιο Ιατρών και Οδοντιάτρων, αρμόδιο για την υπηρεσιακή κατάσταση των ιατρών και οδοντιάτρων, μόνιμων, πλήρους και αποκλειστικής απασχόλησης και ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, του Οργανισμού. Ειδικά για την υπηρεσιακή και βαθμολογική εξέλιξη των ιατρών και

οδοντιάτρων του ΙΚΑ- ΕΤΑΜ εφαρμόζονται οι διατάξεις του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ, μέχρι την κατάρτιση σχετικού οργανισμού από τον Ε.Ο.Π.Υ.Υ.. Η επιστημονική εξέλιξη των ιατρών του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ γίνεται με βάση το π.δ. 166/2009 (ΦΕΚ 203 Α').

3.γ. Το προσωρινό Υπηρεσιακό Συμβούλιο είναι αρμόδιο για:

.....

ββ. Την εξέταση των εκκρεμών υποθέσεων ενώπιον των Υπηρεσιακών Συμβουλίων στο οποίο υπάγονταν οι ανωτέρω.

γγ. Το προσωρινό Υπηρεσιακό Συμβούλιο λειτουργεί και ως Πειθαρχικό.».

Δ. Στο Ν.4238/2014(ΦΕΚ38,17-2-2014, τ.Α'), άρθρ.8 παρ.1 και άρθρ.21 παρ.9 προβλέπονται τα εξής:

Άρθρο 8

Σκοπός

«1. Σκοπός του Εθνικού Οργανισμού Παροχών Υπηρεσιών Υγείας είναι :

α) Η αγορά υπηρεσιών υγείας για τους ασφαλισμένους, τους συνταξιούχους, καθώς και για τα προστατευόμενα μέλη των οικογενειών τους, των μεταφερθέντων φορέων, σύμφωνα με τα οριζόμενα στον Ενιαίο Κανονισμό Παροχών Υγείας του Οργανισμού, ο οποίος έχει εγκριθεί με την υπ' αριθμ. Φ. 90380/25916/3294 (Β'2456), όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει κάθε φορά.

β) Η θέσπιση κανόνων σχεδιασμού, ποιότητας, ανάπτυξης, αξιολόγησης, ασφάλειας και αποτελεσματικότητας της αγοράς υπηρεσιών υγείας, η διαχείριση και ο έλεγχος της χρηματοδότησης, καθώς και η ορθολογική αξιοποίηση των διατιθέμενων πόρων.

γ) Ο καθορισμός των κριτηρίων και των όρων σύναψης συμβάσεων για αγορά υπηρεσιών υγείας με φορείς δημόσιου και ιδιωτικού τομέα και με συμβαλλόμενους ιατρούς, καθώς και η αναθεώρηση και η τροποποίηση των όρων αυτών, όπου και όποτε αυτό απαιτείται.

δ) Η διαπραγμάτευση με όλους τους συμβαλλόμενους παρόχους των αμοιβών τους, των όρων των συμβάσεων του Οργανισμού, των τιμών των ιατροτεχνολογικών υλικών και φαρμάκων.

«ε. Η παροχή φαρμακευτικής περίθαλψης σε ασφαλισμένους που έχουν απωλέσει την ασφαλιστική τους ικανότητα και δεν δικαιούνται υπηρεσιών φαρμακευτικής περίθαλψης από οποιονδήποτε Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (ΦΚΑ).



Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και Υγείας καθορίζονται οι όροι, οι προϋποθέσεις και κάθε σχετική λεπτομέρεια.» ».

Άρθρο 21

«9. Η νόμιμη εκπροσώπηση των μονάδων που μεταφέρονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος, δικαστική και εξώδικη ανήκει στους διοικητές των οικείων Υγειονομικών Περιφερειών. Εκκρεμείς δίκες που αφορούν διαφορές ή υποθέσεις των εντασσομένων μονάδων, του ιατρικού, νοσηλευτικού και λοιπού προσωπικού που μετατάσσεται ή μεταφέρεται, συνεχίζονται από τις Διοικήσεις των Υγειονομικών Περιφερειών (Δ.Υ.Πε.), χωρίς να επέρχεται διακοπή δίκης. Δικαστικές αποφάσεις που εκδίδονται ισχύουν έναντι των Δ.Υ.Πε.. Εκκρεμείς δίκες που αφορούν διαφορές ή υποθέσεις του πάσης φύσεως προσωπικού των ανωτέρω μονάδων που δεν μεταφέρεται ή μετατάσσεται στις Δ.Υ.Πε., συνεχίζονται από τον Ε.Ο.Π.Υ.Υ., χωρίς να επέρχεται διακοπή και οι δικαστικές αποφάσεις ισχύουν έναντι του Ε.Ο.Π.Υ.Υ.. Εκκρεμείς πειθαρχικές υποθέσεις του ιατρικού, νοσηλευτικού και λοιπού προσωπικού που μεταφέρεται ή μετατάσσεται συνεχίζονται από τα αρμόδια πειθαρχικά όργανα των Δ.Υ.Πε.. Οι διατάξεις της παραγράφου αυτής έχουν ανάλογη εφαρμογή και για το προσωπικό των Κέντρων Υγείας, και των αποκεντρωμένων μονάδων που εντάσσονται στις Δ.Υ.Πε.».

Ερμηνεία και εφαρμογή διατάξεων

4. Όπως συνάγεται από τις ρυθμίσεις του άρθρου τέταρτου του Ν.4057/2012 οι διατάξεις του εν λόγω νόμου για τις αργίες και εκείνες, με τις οποίες προβλέπονται πειθαρχικά παραπτώματα και πειθαρχικές ποινές για τους μόνιμους υπαλλήλους εφαρμόζονται αναλόγως και στο προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου του Δημοσίου και ΝΠΔΔ που κατέχει οργανικές θέσεις. Στις ίδιες ρυθμίσεις προβλέπεται ότι τα πειθαρχικά συμβούλια του ίδιου νόμου έχουν αρμοδιότητα για θέματα αργιών, πειθαρχικού δικαίου και καταγγελίας της σύμβασης εργασίας τού ως άνω προσωπικού.

5. Με το άρθρο δεύτερο του ίδιου Ν.4057/2012 αντικαταστάθηκε το άρθρο 120 του Υπαλληλικού Κώδικα (Υ.Κ.) περί της αρμοδιότητας των υπηρεσιακών συμβουλίων. Στην παρ.2 του εν λόγω άρθρου ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι κατ' αρχήν αρμόδιο πειθαρχικό συμβούλιο είναι εκείνο της υπηρεσίας, στην οποία υπάγεται

οργανικά ο υπάλληλος κατά το χρόνο τέλεσης του παραπτώματος, με την επιφύλαξη των διατάξεων του άρθρου 117 παρ.4 του Υ.Κ.¹

6. Με το ίδιο ως άνω άρθρο δεύτερο του Ν.4057/2012 αντικαταστάθηκε και το άρθρο 110 του Υ.Κ., στην παρ.5 του οποίου προβλέπεται ότι πράξεις που έχουν τελεσθεί από υπάλληλο κατά την διάρκεια προγενέστερης υπηρεσίας σε δημόσια υπηρεσία, ΟΤΑ ή ΝΠΔΔ, τιμωρούνται πειθαρχικά, εφ' όσον δεν έχουν παραγραφεί.

7. Με την ίδρυση του ΕΟΠΥΥ με το Ν.3918/2011, άρθρ.17 συντελέσθηκε η ένταξη σ' αυτόν των κλάδων υγείας που ανήκουν σε φορείς κοινωνικής ασφάλισης. Για το ΙΚΑ-ΕΤΑΜ προβλέπεται ότι εντάσσεται στον ΕΟΠΥΥ ο κλάδος υγείας ως υπηρεσία και αρμοδιότητες μαζί με το προσωπικό, μόνιμο και ΙΔΑΧ². Το εν λόγω προσωπικό, στο οποίο υπάγονται και οι ιατροί ΙΔΑΧ περί των το ερώτημα, όπως αναφέρεται στο έγγραφο της ερωτώσης υπηρεσίας, μεταφέρθηκε εν τέλει από τον ΕΟΠΥΥ στις ΔΥΠΕ και κατέλαβε προς τούτο συσταθείσες οργανικές θέσεις ιατρών ΕΣΥ, προκειμένου να παράσχει υπηρεσία στις οικείες μονάδες πρωτοβάθμιας φροντίδας υγείας (Κέντρα Υγείας κ.λ.π.) σύμφωνα με τις ειδικότερες ρυθμίσεις του Ν.4238/2014 (ενδεικτικά τα άρθρα 16, 17, 18, 25 και 26).

8. Όπως εκτίθεται στο ιστορικό του ερωτήματος οι ιατροί περί των το ερώτημα και καθ' ον χρόνον είχαν μεταφερθεί ως ΙΔΑΧ στον ΕΟΠΥΥ, παραπέμφθηκαν στο Προσωρινό Υπηρεσιακό Συμβούλιο Ιατρών και Οδοντιάτρων του ΕΟΠΥΥ με το ερώτημα της καταγγελίας της σύμβασης εργασίας καθ' όσον εφέροντο ως τελέσαντες διάφορα παραπτώματα κατά το διάστημα υπηρεσίας τους στο ΙΚΑ-ΕΤΑΜ που

¹ Το άρθρο 117 παρ.4 αναφέρεται σε περίπτωση (πειθαρχική εξουσία του Υπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης) που δεν ενδιαφέρει εν προκειμένω με βάση το ιστορικό του ερωτήματος και η οποία εν πάση περιπτώσει καταργήθηκε με το Ν.4325/2015, (ΦΕΚ47/11.5.2015, τ.Α'), άρθρ.6 παρ.2.

² «Άρθρο 17

1. Συνιστάται νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.) με την επωνυμία Εθνικός Οργανισμός Παροχής Υπηρεσιών Υγείας (εφεξής Ε.Ο.Π.Υ.Υ. ή Οργανισμός), το οποίο αποτελεί Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης και τελεί υπό την εποπτεία του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, με έδρα στο Μαρούσι. Η έναρξη λειτουργίας του Οργανισμού ορίζεται έξι μήνες μετά τη δημοσίευσή του παρόντος νόμου.

2. Στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. μεταφέρονται και εντάσσονται ως υπηρεσίες, αρμοδιότητες και προσωπικό ο Κλάδος Υγείας του Ιδρύματος Κοινωνικών Ασφαλίσεων - Ενιαίο Ταμείο Ασφάλισης Μισθωτών (ΙΚΑ-ΕΤΑΜ) με τις μονάδες υγείας του, το κέντρο διάγνωσης ιατρικής της εργασίας του ΙΚΑ με το σύνολο του εξοπλισμού του, οι Κλάδοι Υγείας του Οργανισμού Γεωργικών Ασφαλίσεων (ΟΓΑ) και του Οργανισμού Ασφάλισης Ελεύθερων Επαγγελματιών (ΟΑΕΕ), ο Οργανισμός Περιθαλψής Ασφαλισμένων Δημοσίου (ΟΠΑΔ), όπως διαμορφώθηκε με τις διατάξεις του ν. 3655/2008 (ΦΕΚ 58 Α'), ως προς τις παροχές σε είδος.».

(προφανώς) δικαιολογούσαν την καταγγελία της σύμβασης (Π.Δ. 410/1988 άρθρ. 53). Στο στάδιο αυτής της εκκρεμότητας οι ίδιοι ιατροί μεταφέρθηκαν στις ΔΥΠΕ και εντάχθηκαν σε οργανικές θέσεις ως ιατροί του ΕΣΥ.

Παρατηρείται, κατ' αρχήν, ότι οι ως άνω υποθέσεις που εισήχθησαν στο αρμόδιο Συμβούλιο περί καταγγελίας της συμβάσεως εργασίας των ιατρών δεν μπορούν *prima facie* να χαρακτηρισθούν ως πειθαρχικές υποθέσεις. Η καταγγελία της σύμβασης εργασίας ιδιωτικού δικαίου, αδιάφορα αν είναι τακτική (Α.Κ. άρθρ.669) ή έκτακτη (Α.Κ. άρθρ.672), αποτελεί μονομερή, απευθυντέα και εφ' όσον ειδική διάταξη νόμου δεν ορίζει διαφορετικά, ανατιωδή δήλωση βουλήσεως η οποία στοχεύει με τρόπο διαπλαστικό στη μεταβολή της προϋφιστάμενης έννομης σχέσης (Α.Π. 1540/2006, Μ.Π.Α. 2677/2009, Α. Γεωργιάδης – Μ. Σταθόπουλος Α.Κ. άρθρ.669). Είναι, προφανές ότι η καταγγελία δεν μπορεί να ενταχθεί στην έννοια του πειθαρχικού ελέγχου του εργαζομένου, ο οποίος έλεγχος αποτελεί εντελώς διάφορο ζήτημα (Α.Π. 1532/00, 1125/1993, Μ.Π.Α. 2677/2009, Μ.Π.ΧΑΛΚ. 27/2003, Α. Γεωργιάδης «Σύντομη Ερμηνεία» Α.Κ., άρθρο 672). Τούτου έπεται ότι, οι ως άνω εκκρεμείς υποθέσεις περί καταγγελίας της σύμβασης εργασίας των ιατρών δεν αποτελούν κατ' αρχήν, εκκρεμείς πειθαρχικές, υποθέσεις, πρέπει, ωστόσο, να ερευνηθεί περαιτέρω, ποια είναι η έννοια των εν λόγω υποθέσεων με βάση τις ειδικότερες ρυθμίσεις που διέπουν τους μετακινηθέντας ιατρούς και ενταχθέντας, εν τέλει, στις ΔΥΠΕ, ως μονίμους ιατρούς του ΕΣΥ.

9. Οι διατάξεις του Υ.Κ. άρθρ.110 παρ.5, όπως αντικαταστάθηκαν με το Ν.4057/2012, αναφέρονται σε πειθαρχικό έλεγχο υπαλλήλων, για πράξεις που έχουν τελεσθεί σε προγενέστερη υπηρεσία, ΟΤΑ ή ΝΠΔΔ. Στο άρθρο 120 παρ.2 όπως ισχύει αντικατασταθέν με το Ν.4057/2012, προσδιορίζεται η αρμοδιότητα των πειθαρχικών συμβουλίων (ΠΣ). Ως, κατ' αρχήν, αρμόδιο εν γένει είναι το ΥΣ της υπηρεσίας, στην οποία υπάγεται οργανικά ο υπάλληλος κατά το χρόνο τέλεσης του παραπτώματος με εξαίρεση την περίπτωση που το τελεσθέν αδίκημα σχετίζεται με την άσκηση καθηκόντων σε άλλη υπηρεσία, στην οποία ήδη υπηρετεί ο υπάλληλος με οποιαδήποτε υπηρεσιακή σχέση, οπότε το ΠΣ της τελευταίας είναι αρμόδιο.

10. Από τις αμέσως προηγούμενες παρατεθείσες διατάξεις, σε συνδυασμό με το ιστορικό του ερωτήματος, προκύπτει ότι αρμόδιο πειθαρχικό συμβούλιο για τις κατά το ίδιο ιστορικό υποθέσεις, φέρεται, κατ' αρχήν, να είναι εκείνο της υπηρεσίας, στην οποία υπήγοντο οι ιατροί οργανικά κατά το χρόνο τέλεσης των φερομένων παραπτωμάτων, δηλαδή του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ.

Παρατηρείται, ωστόσο, ότι με τις νεώτερες διατάξεις για την οργάνωση της πρωτοβάθμιας φροντίδας υγείας του Ν.4238/2014, άρθρ.21 παρ.9 έγινε ειδική πρόβλεψη για το μεταφερθέν στις ΔΥΠΕ προσωπικό και ορίσθηκε ότι οι εκκρεμείς πειθαρχικές υποθέσεις του εν λόγω προσωπικού, μεταξύ των οποίων και του ιατρικού, συνεχίζονται από τα αρμόδια πειθαρχικά συμβούλια των ΔΥΠΕ. Οι νεώτερες και ειδικότερες αυτές διατάξεις καθιστούν αναγκαία την ανεύρεση της έννοιας των εκκρεμών πειθαρχικών υποθέσεων στο πλαίσιο της ειδικότερης διαρρύθμισης της πορείας των υπηρεσιακών σχέσεων του εν λόγω προσωπικού, λαμβάνοντας υπ' όψιν την προηγηθείσα κατά στάδια εξέλιξη αυτής της πορείας. Το ιατρικό προσωπικό, ως ΙΔΑΧ, κατ' αρχήν και ενταγμένο στο ΙΚΑ-ΕΤΑΜ, μεταφέρεται στον ΕΟΠΥΥ και απολήγει, μετά από έτη, να υπαχθεί ως μόνιμο ιατρικό προσωπικό σε οργανικές θέσεις του ΕΣΥ στις ΔΥΠΕ. Το ΙΚΑ-ΕΤΑΜ, που έπαυσε, με τις προεκτεθείσες ρυθμίσεις περί συστάσεως του ΕΟΠΥΥ, να αποτελεί φορέα παροχής υπηρεσιών υγείας απώλεσε όχι μόνο τις μονάδες παροχής υπηρεσιών υγείας αλλά, προεχόντως, το αντίστοιχο ιατρικό προσωπικό τους. Είναι προφανής ο νομοθετικός σκοπός, όπως υλοποιείται με τη δημιουργία του ΕΟΠΥΥ, που αποτελεί τον διάδοχο ως προς το αντικείμενο αυτό φορέα του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ να απεκδυθεί το ΙΚΑ-ΕΤΑΜ οιασδήποτε σχέσεως με την παροχή των εν λόγω υπηρεσιών. Στην συνέχεια με τις ρυθμίσεις του Ν.4238/2014 και τον επαναπροσδιορισμό του ΕΟΠΥΥ ως φορέως πλέον κοινωνικής ασφάλισης στο τομέα των υπηρεσιών υγείας (τις αγοράζει και δεν τις παρέχει), είναι έκδηλος, ομοίως, ο νομοθετικός σκοπός να στελεχωθούν οι δομές του Πρωτοβάθμιου Εθνικού Δικτύου Υγείας (ΠΕΔΥ) που συστήνεται στις ΔΥΠΕ δια της μεταφοράς τού ως άνω ιατρικού (μεταξύ άλλων) προσωπικού του ΕΟΠΥΥ στις ΔΥΠΕ. Στο πλαίσιο των ως άνω νομοθετικών προβλέψεων και των σκοπών που υπηρετούν, και που επέβαλαν μια αλληλοδιάδοχη μεταφορά ιατρικού προσωπικού από φορέα σε φορέα, η έννοια των εκκρεμών πειθαρχικών υποθέσεων, πρέπει να προσλαμβάνεται αναλόγως. Η έννοια αυτή προκειμένου να στοιχείται με την υλοποίηση των νομοθετικών σκοπών της απεμπλοκής του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ κατ' αρχήν (και του ΕΟΠΥΥ στην συνέχεια) από την παροχή ιατρικών υπηρεσιών, της μεταφοράς του ιατρικού προσωπικού στις ΔΥΠΕ και της συνακόλουθης διακοπής κάθε υπηρεσιακής σχέσης (της πειθαρχικής μη εξαιρουμένης) με το εν λόγω προσωπικό, δεν μπορεί παρά να εμπεριέχει και τις κατά το ιστορικό του ερωτήματος υποθέσεις οι οποίες αποτελούν εκκρεμείς πειθαρχικές υποθέσεις κατά την ειδικότερη έννοια της διατάξεως του άρθρου 21 παρ.9 του Ν.4238/2014. Αυτού έπεται ότι για τις εν λόγω



εκκρεμείς υποθέσεις αρμόδιο πειθαρχικό συμβούλιο είναι το Πρωτοβάθμιο Πειθαρχικό Συμβούλιο Ιατρών του ΕΣΥ της οικείας ΔΥΠΕ. Σημειώνεται μάλιστα, σύμφωνα με νεώτερο υπηρεσιακό έγγραφο (αρ. πρωτ. 47388/16-11-16 της 1^{ης} ΔΥΠΕ), ότι η ως άνω ερμηνεία υιοθετήθηκε ήδη στην περίπτωση μιας από τις κατά το ιστορικό του ερωτήματος υποθέσεις (της ιατρού Σ.Μ.), όπου ασκήθηκε ήδη πειθαρχική δίωξη με εισαγωγή της υπόθεσης στο αρμόδιο Πειθαρχικό Συμβούλιο Ιατρών της οικείας ΔΥΠΕ, το οποίο, εν όψει της επαπειλούμενης ποινής, παρέπεμψε στη συνέχεια την υπόθεση στο Κεντρικό Πειθαρχικό Συμβούλιο Ιατρών του ΕΣΥ.

11. Αναφορικά με το ζήτημα των αρμοδίων για τις ως άνω υποθέσεις πειθαρχικών διατάξεων (ουσιαστικών και διαδικαστικών) παρατηρούνται τα εξής:

Με βάση τις ρυθμίσεις του Ν.4057/2012, άρθρο έβδομο προβλέπεται ότι για τα πειθαρχικά παραπτώματα που τελούνται μετά την ισχύ του εν λόγω νόμου εφαρμόζονται (μάλλον αυτονοήτως) οι διατάξεις του νόμου αυτού (παρ. 1). Στη συνέχεια, αναφορικά με τις εκκρεμείς πειθαρχικές υποθέσεις κατά την έναρξη ισχύος του εν λόγω νόμου (14-3-2012), προβλέπεται ότι εφαρμόζονται οι διαδικαστικές φύσεως (δικονομικές) διατάξεις του νόμου αυτού. Οι κατά το ιστορικό του ερωτήματος υποθέσεις δεν είναι εκκρεμείς πειθαρχικές υποθέσεις, όπως προαναφέρθηκε, και τούτο ισχύει εν γένει, αδιάφορα της ειδικότερης έννοιας που είχαν οι υποθέσεις αυτές στο πλαίσιο ερμηνείας των νεώτερων διατάξεων του άρθρου 21 παρ.9 του Ν.4238/2014 και μόνο αναφορικά με την ανεύρεση του αρμόδιου πειθαρχικού συμβουλίου, όπως προεκτέθηκε. Με δεδομένο ότι οι υποθέσεις αυτές δεν είναι εκκρεμείς πειθαρχικές δεν έπεται τη μη εφαρμογή των διαδικαστικής φύσεως διατάξεων του Ν.4057/2012, αλλά, τουναντίον οι εν λόγω διατάξεις είναι ομοίως εφαρμοστέες αφού η πειθαρχική διαδικασία φυσικώς λόγω μέλλει να ενεργοποιηθεί μετά την έναρξη ισχύος του Ν.4057/2012 (Γνωμ. ΝΣΚ 55/2013).

Ως προς τις ουσιαστικές διατάξεις και ως προς το ενδιαφέρον εδώ ερμηνευτικό ζήτημα διαχρονικού δικαίου επισημαίνεται ότι συναφώς έχει γίνει δεκτό ότι πειθαρχικά παραπτώματα που τελέσθηκαν υπό την ισχύ του προγενέστερου Υ.Κ. (Ν.2683/1999) και δεν είχαν οριστικά κριθεί όταν τέθηκε σε ισχύ ο νέος Υ.Κ. (Ν.3528/2007) διέπονται κατά τις ουσιαστικές διατάξεις, υπό το προϊσχύσαν δικαίο, ενώ κατά τις δικονομικές τους διατάξεις από τον νεώτερο Υ.Κ. (ΣτΕ 3481/2014, 1925/2013 με περαιτέρω παραπομπές σε νομολογία). Η ίδια νομολογιακή θέση τηρήθηκε και στην περίπτωση διαχρονικής ισχύος διατάξεων ανάμεσα στον Υ.Κ. του

Ν.2683/1999 και τον προγενέστερο του Π.Δ. 611/1977 (ΣΤΕ 1789/2011). Στις υποθέσεις που δεν έχουν οριστικά κριθεί εντάσσονται εννοιολογικά οι υποθέσεις, όπως εκείνες του ιστορικού του ερωτήματος. Στις υποθέσεις αυτές εφαρμόζονται, όπως ήδη εκτέθηκε, οι διαδικαστικές διατάξεις του Ν.4057/2012, όπως ισχύουν κατά το χρόνο ενεργοποίησης της πειθαρχικής διαδικασίας, ενώ για τις ίδιες υποθέσεις εφαρμόζονται οι ουσιαστικές διατάξεις που ίσχυαν κατά το χρόνο τέλεσης των πειθαρχικών παραπτωμάτων (Γνωμ. ΝΣΚ 55/2013).

Απάντηση

12. Από το σύνολο όσων προεκτέθηκαν συνάγεται ότι η απάντηση στα υποβληθέντα ερωτήματα είναι ότι στις κατά το ιστορικό του ερωτήματος υποθέσεις ιατρών του ΕΣΥ :

Α. Αρμόδιο είναι το Πρωτοβάθμιο Πειθαρχικό Συμβούλιο των ιατρών ΕΣΥ της οικείας ΔΥΠΕ.

Β. Οι ίδιες υποθέσεις διέπονται από τις διαδικαστικές πειθαρχικές διατάξεις του Ν.4057/2012 όπως ισχύουν κατά έναρξη της πειθαρχικής διαδικασίας και από τις ουσιαστικές διατάξεις που ίσχυαν κατά το χρόνο τέλεσης των πειθαρχικών παραπτωμάτων.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 23 /12/ 2016

Η Πρόεδρος

Μεταξία Ανδροβιτσανέα
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής

Δημήτριος Γ. Αναστασόπουλος
Νομικός Σύμβουλος του Κράτους