



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

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 24/2017

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΤΜΗΜΑ Ε΄

Συνεδρίαση της 7-2-2017

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. Γ4β/Γ.Π.41283/13-7-2016 έγγραφο της Δ/σης Επαγγελματιών του Υπουργείου Υγείας.

Ερώτημα: Ερωτάται εάν προσμετράται ο χρόνος απασχόλησης επικουρικού ιατρού στο ΕΣΥ στον αναγκαίο, σύμφωνα με το Ν.4272/2014, άρθρ.39, παρ.3, χρόνο υπηρεσίας σε αρμόδιο τμήμα νοσοκομείου προκειμένου να κτηθεί πιστοποιητικό εξειδίκευσης στην Κλινική Μικροβιολογία.

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

Ιστορικό

1. Η ερωτώσα υπηρεσία υπέβαλε το εξής ερώτημα:

«Η ιατρός Π.Π. κατέθεσε την από 21-7-2014 αίτησή της με τα συνημμένα σε αυτή δικαιολογητικά για την απόκτηση του πιστοποιητικού εξειδίκευσης στην Κλινική Μικροβιολογία, σύμφωνα με την παραγρ. 3 του άρθρου 39 του Ν. 4272/2014 (ΦΕΚ Α' 145).

Σύμφωνα με τον προαναφερόμενο Νόμο «Πιστοποιητικό εξειδίκευσης στην Κλινική Χημεία¹ μπορούν να λάβουν ... οι ιατροί κλάδου Ε.Σ.Υ. οι οποίοι κατέχουν τίτλο ειδικότητας Ιατρικής Βιοπαθολογίας (πρώην Μικροβιολογίας) και κατά τη δημοσίευση του παρόντος, έχουν συμπληρώσει υπηρεσία τουλάχιστον τεσσάρων (4) ετών στα Μικροβιολογικά Τμήματα των Νοσοκομείων που έχουν αναγνωριστεί ως κέντρα κατάλληλα για την εξειδίκευση στην Κλινική Μικροβιολογία ... »

Η ιατρός διορίσθηκε ως Επικουρική από 18-12-2006 έως και 15-05-2010 και ως μόνιμη σε θέση Ε.Σ.Υ. από 20-08- 2012 έως και σήμερα.

Σύμφωνα με την παράγρ. 22 του άρθρ. 11 του Ν. 2889/2001 (ΦΕΚ Α' 37) «Οι επικουρικοί ιατροί κατά το χρόνο της απασχόλησής τους στην κάλυψη των έκτακτων αναγκών είναι πλήρους και αποκλειστικής απασχόλησης και ο χρόνος αυτός υπολογίζεται ως χρόνος προϋπηρεσίας στο Ε.Σ.Υ. όταν κρίνονται για την κατάληψη θέσης ιατρού Ε.Σ.Υ.»

Για τους παραπάνω λόγους η Υπηρεσία μας απάντησε στην ενδιαφερόμενη με το αριθ. πρωτ. Γ4β/ΓΠοικ.38093/26-05-2016(συν.1) ότι δεν έχει συμπληρώσει τον απαιτούμενο χρόνο ώστε να αποκτήσει το προαναφερόμενο πιστοποιητικό. Η ιατρός επανήλθε με την 41283/06-06-2016 αίτηση θεραπείας (συν. 2).

Ύστερα από τα παραπάνω παρακαλούμε να έχουμε τις απόψεις σας εάν δύναται η ιατρός να αποκτήσει το πιστοποιητικό εξειδίκευσης στην Κλινική Μικροβιολογία υπολογίζοντας τον συνολικό χρόνο υπηρεσίας της στην Κλινική Μικροβιολογία ως Επικουρική και ως μόνιμη».

¹ ενν. Κλινική Μικροβιολογία

Νομοθετικό πλαίσιο

2. Α. Στο Ν.4272/2014 (ΦΕΚ 145, τ. Α', 11-7-2014), άρθρ. 39 παρ.3 προβλέπονται τα εξής:

Άρθρο 39

«3. Πιστοποιητικό εξειδίκευσης στην Κλινική Μικροβιολογία, όπως αυτή καθορίζεται στο Π.Δ. 386/1995, μπορούν να λάβουν, χωρίς εξετάσεις, κατόπιν θετικής εισήγησης της επιτροπής της παρ.1 ΙΙΙ του άρθρου 3 του ίδιου προεδρικού διατάγματος όπως αυτή αντικαταστάθηκε με το άρθρο 1 του π.δ. 161/2001, οι ιατροί κλάδου Ε.Σ.Υ οι οποίοι κατέχουν τίτλο ειδικότητας Ιατρικής Βιοπαθολογίας (πρώην Μικροβιολογίας) και κατά τη δημοσίευση του παρόντος, έχουν συμπληρώσει υπηρεσία τουλάχιστον τεσσάρων (4) ετών στα Μικροβιολογικά τμήματα των Νοσοκομείων που έχουν αναγνωριστεί ως κέντρα κατάλληλα για εξειδίκευση στην Κλινική Μικροβιολογία με τις Υ7/Γ.Π. οικ.142116/2006 (Β 1845), Υ7/Γ.Π. οικ.70078/2007 (Β 922) και Υ7α/Γ.Π.οικ.88066/2008 (Β 1353) υπουργικές αποφάσεις. Για την εφαρμογή της διάταξης του άρθρου αυτού οι ενδιαφερόμενοι πρέπει να υποβάλουν σχετική αίτηση στο Υπουργείο Υγείας εντός αποκλειστικής προθεσμίας ενός (1) μηνός από τη δημοσίευση του παρόντος.»

Β. Στο Ν.2519/1997 (ΦΕΚ 165, τ. Α', 21-8-1997), άρθρ. 23 παρ.1, όπως ισχύει, ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

Άρθρο 23

«1.Στο Υπουργείο Υγείας καταρτίζεται κατάλογος επικουρικών ιατρών ανά ειδικότητα για την κάλυψη εκτάκτων και επειγουσών αναγκών ανεξάρτητα από την ύπαρξη κενών οργανικών θέσεων. Στον κατάλογο αυτόν εγγράφονται με αίτησή τους ειδικευμένοι ιατροί που δεν κατέχουν καμία άλλη έμμισθη θέση στον στενό ή στον ευρύτερο δημόσιο τομέα. Ιατροί οι οποίοι μετά την εγγραφή τους στον κατάλογο καταλαμβάνουν θέση στον στενό ή στον ευρύτερο δημόσιο τομέα οφείλουν με αίτησή τους να διαγραφούν από τον κατάλογο των επικουρικών. Τα ανωτέρω δεν αφορούν ιατρούς που απασχολούνται στον ιδιωτικό τομέα. Η προτεραιότητα μεταξύ αυτών καθορίζεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2β εδάφιο β' του ν. 3868/3.8.2010 και του άρθρου 3 της Υ10α/Γ.Π. οικ. 114191/17.9.2010 (Β' 1579). Οι ιατροί αυτοί δεν μπορούν να παραμείνουν στον κατάλογο περισσότερο από πέντε (5) έτη.

Οι επικουρικοί ιατροί, με την εγγραφή τους στον κατάλογο, δηλώνουν και το χρονικό διάστημα για το οποίο δεσμεύονται να απασχοληθούν, με σύμβαση εργασίας

ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου, που δεν μπορεί να είναι μικρότερο των τριών (3) μηνών και μεγαλύτερο του ενός (1) έτους, καθώς και τη συγκεκριμένη χρονική περίοδο του έτους. Η αρμόδια υπηρεσία του Υπουργείου Υγείας και Πρόνοιας καταρτίζει πρόγραμμα ετοιμότητας των επικουρικών ιατρών, ώστε να υπάρχει κάλυψη καθ' όλο το έτος.

Οι επικουρικοί ιατροί, κατά το χρόνο απασχόλησής τους στην κάλυψη των έκτακτων αναγκών, είναι πλήρους και αποκλειστικής απασχόλησης και ο χρόνος αυτός υπολογίζεται ως χρόνος προϋπηρεσίας στο Ε.Σ.Υ., όταν κρίνονται για την κατάληψη θέσης ιατρού Ε.Σ.Υ.

Οι επικουρικοί ιατροί λαμβάνουν τις αποδοχές πρωτοδιοριζόμενου Επιμελητή Β' του Ε.Σ. Υ. και η δαπάνη για την αμοιβή των επικουρικών ιατρών βαρύνει τις πιστώσεις του προϋπολογισμού του νοσοκομείου, αν αυτοί καλύπτουν ανάγκες νοσοκομείου ή τον προϋπολογισμό του Πε.Σ.Υ., εάν καλύπτουν ανάγκες της Πρωτοβάθμιας Φροντίδας Υγείας. Η σύμβαση συνάπτεται, αντιστοίχως, με το οικείο νοσοκομείο ή Πε.Σ.Υ.

Οι προσλήψεις της παραγράφου αυτής εξαιρούνται από την αναστολή των διορισμών και προσλήψεων και τη διαδικασία έγκρισης της ΠΥΣ 55/11.11.1998 (ΦΕΚ 252 Α'), όπως κάθε φορά ισχύει.

Οι παραπάνω διατάξεις εφαρμόζονται αναλόγως και για την κάλυψη κατεπειγουσών αναγκών των ψυχιατρικών μονάδων της χώρας, σε ειδικότητες ψυχιάτρων και παιδοψυχιάτρων, καθώς και για την κάλυψη κατεπειγουσών αναγκών του Εθνικού Κέντρου Άμεσης Βοήθειας (Ε.Κ.Α.Β.).....»

Ερμηνεία και εφαρμογή διατάξεων

3. Με τις ρυθμίσεις του Ν.2071/1992, άρθρ. 83 προβλέφθηκε δυνατότητα να καθορισθούν με Π.Δ. τομείς (περαιτέρω) εξειδίκευσης στην επιστήμη της ιατρικής και οδοντιατρικής. Στο συναφώς εκδοθέν Π.Δ. 386/1995 ορίσθηκε η Λοιμωξιολογία ως ειδικότερος τομέας εξειδίκευσης της Παθολογίας και της Παιδιατρικής (άρθρο 1, παρ.1) και η Κλινική Μικροβιολογία ως ειδικότερος τομέας της Ιατρικής Βιοπαθολογίας (Μικροβιολογίας) (άρθρο 1 παρ.2). Περαιτέρω τέθηκε το πλαίσιο και οι κατ' ιδίαν προϋποθέσεις εξειδίκευσης στη Λοιμωξιολογία (άρθρο 3 παρ.1) και την Κλινική Μικροβιολογία (άρθρο 3 παρ.2) αντίστοιχα.

4. Στο Ν.4272/2014, άρθρ. 39 παρ. 3 προβλέφθηκε ένα ειδικότερο ζήτημα, δηλαδή ορίζεται ότι την προβλεπόμενη στο Π.Δ. 386/1995 εξειδίκευση στην Κλινική

Μικροβιολογία μπορούν να λάβουν ιατροί κλάδου ΕΣΥ σύμφωνα με την εκεί διαγραφόμενη διαδικασία (χωρίς εξετάσεις, θετική εισήγηση επιτροπής κ.α.). Ορίσθηκε, περαιτέρω, ότι μεταξύ των προϋποθέσεων χορήγησης του πιστοποιητικού εξειδίκευσης στην εν λόγω κατηγορία ιατρών, είναι η συμπλήρωση κατά τη δημοσίευση του νόμου (11-7-2014) υπηρεσίας τεσσάρων ετών σε Μικροβιολογικά Τμήματα νοσοκομείων που έχουν αναγνωρισθεί ως κέντρα κατάλληλα για εξειδίκευση στην Κλινική Μικροβιολογία.

5. Με το Ν. 2519/1997, άρθρ. 23 παρ.1 ορίζεται, μεταξύ άλλων, η διαδικασία πρόσληψης και απασχόλησης επικουρικών ιατρών σε νοσοκομεία του ΕΣΥ με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου για την κάλυψη έκτακτων αναγκών. Σύμφωνα με τις ίδιες διατάξεις οι επικουρικοί ιατροί είναι πλήρους και αποκλειστικής απασχόλησης κατά τη διάρκεια παροχής των υπηρεσιών τους και χρόνος αυτής της απασχόλησης υπολογίζεται ως χρόνος προϋπηρεσίας στο ΕΣΥ, οσάκις κρίνονται για κατάληψη θέσης ιατρού ΕΣΥ.

6. Από τις αμέσως προηγηθείσες διατάξεις περί επικουρικών ιατρών ευθέως συνάγεται ότι η εν λόγω κατηγορία ιατρών δεν εντάσσεται στους ιατρούς ΕΣΥ, αλλά αποτελεί ιδιαίτερη και διακεκριμένη κατηγορία απασχολουμένων για τις ανάγκες του ΕΣΥ ιατρών. Η πρόσληψή τους εδράζεται σε σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου και δεν αποτελεί διορισμό τους ως ιατρών ΕΣΥ. Η διαδικασία διορισμού ιατρών στο ΕΣΥ, η υπηρεσιακή τους ιδιότητα και το πλέγμα των διατάξεων που διέπει την υπηρεσιακή τους κατάσταση (status) ως ιατρών του ΕΣΥ (ενδεικτικά ο Ν.3754/2009 περί διορισμού και εξέλιξης) έχουν εντελώς διάφορο αντικείμενο και δεν εμπεριέχουν στο ρυθμιστικό τους πλαίσιο τους επικουρικούς ιατρούς, οι οποίοι αποτελούν κατηγορία ιατρών απολύτως διακριτή από τους ιατρούς ΕΣΥ (ΓνωμΝΣΚ 406/2007). Όπως εκτέθηκε το θεσμικό πλαίσιο που προνοεί για την περιστασιακή απασχόληση επικουρικών ιατρών έχει εντελώς διάφορο και ιδιαίτερο πεδίο εφαρμογής. Η εντός του πλαισίου αυτού ιδιαίτερη πρόβλεψη (Ν. 2519/1997, άρθρ.23) περί συνυπολογισμού του χρόνου απασχόλησης των επικουρικών ιατρών ως χρόνου προϋπηρεσίας στο ΕΣΥ όταν κρίνεται διορισμός τους, άγει αποδεικτικά στο συμπέρασμα, ότι: (α) Οι επικουρικοί ιατροί δεν είναι κατά νόμον ιατροί ΕΣΥ, αλλά (μπορούν να) διεκδικούν τον διορισμό τους σε θέση ιατρών ΕΣΥ (β) ο συνυπολογισμός του χρόνου απασχόλησής τους ως επικουρικών ιατρών ως χρόνου προϋπηρεσίας στο ΕΣΥ, γίνεται κατά πλάσμα δικαίου. Η εν λόγω διάταξη περί συνυπολογισμού εισάγει (ευνοϊκή) εξαίρεση από τον κανόνα και υπόκειται σε στενή

ερμηνεία ως διάταξη δημοσίου δικαίου. Κατόπιν αυτού το πεδίο εφαρμογής της διάταξης παραμένει αυστηρά εντός του εφαρμοστικού πλαισίου που ορίζεται ρητά στο γράμμα της και είναι ερμηνευτικά ανεπίτρεπτο να διευρυνθεί το πεδίο εφαρμογής της. Με την έννοια αυτή ο προβλεπόμενος στη διάταξη συνυπολογισμός χρόνου απασχόλησης δεν μπορεί να έπεται την ένταξη των επικουρικών ιατρών στους ιατρούς ΕΣΥ ούτε πολύ περισσότερο την ταύτιση μαζί τους.

7. Όπως ευθέως προβλέπεται στο Ν.2519/1997, άρθρ. 23 παρ.1, ο χρόνος απασχόλησης στο ΕΣΥ των επικουρικών ιατρών υπολογίζεται ως προϋπηρεσία όταν οι επικουρικοί ιατροί διεκδικούν το διορισμό τους σε θέση ιατρού ΕΣΥ. Η εν λόγω διάταξη, στενά ερμηνευτέα, όπως προεκτέθηκε, αποκλείει τη διεύρυνση εφαρμογής της. Ο αποκλεισμός της διεύρυνσης εκτός του ότι αποκλείει την ταύτιση των επικουρικών με τους ιατρούς ΕΣΥ, έχει περαιτέρω τη συνέπεια ότι δεν μπορεί να επεκταθεί ο συνυπολογισμός τού εκεί αναφερόμενου χρόνου απασχόλησης και σε έτερες περιπτώσεις ή για άλλους λόγους, όπως, εν προκειμένω, στην περίπτωση του Ν.4272/2014, άρθρ.39 παρ.3. Σύμφωνα με την εν λόγω διάταξη οι ιατροί του ΕΣΥ πρέπει, προκειμένου να αποκτήσουν πιστοποιητικό εξειδίκευσης στη Κλινική Μικροβιολογία, να έχουν συμπληρώσει ως ιατροί ΕΣΥ συγκεκριμένο χρόνο σε Μικροβιολογικά Τμήματα νοσοκομείων, αναγνωρισμένων ως κατάλληλων κέντρων για την εν λόγω εξειδίκευση, πλην όμως ο χρόνος αυτός δεν μπορεί να είναι (ούτε μπορεί να προσμετρηθεί σ' αυτόν) χρόνος απασχόλησης που είχε τυχόν διανυθεί υπό την ιδιότητα τους στο παρελθόν ως επικουρικών ιατρών.

Κατά σύνοψιν των προλεχθέντων, ο χρόνος απασχόλησης επικουρικού ιατρού μπορεί να λογισθεί κατά πλάσμα δικαίου ως χρόνος προϋπηρεσίας στο ΕΣΥ μόνον όταν εκείνος που επιζητεί τον συνυπολογισμό διεκδικεί το διορισμό του σε θέση ιατρού ΕΣΥ και αποκλείεται να εφαρμοσθεί σε ετέρα περίπτωση, όπως εκείνη του Ν.4272/2014, άρθρ.39 παρ.3 περί κτήσεως από ιατρούς ΕΣΥ πιστοποιητικού εξειδίκευσης στην Κλινική Μικροβιολογία.

Απάντηση

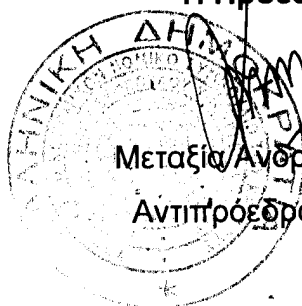
Από το σύνολο των όσων προεκτέθηκαν συνάγεται ότι η απάντηση στο υποβληθέν ερώτημα είναι ότι, προκειμένου να ληφθεί πιστοποιητικό εξειδίκευσης στην Κλινική Μικροβιολογία, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν.4272/2014, άρθρ.39 παρ.3, ο χρόνος απασχόλησης ως επικουρικού ιατρού στο ΕΣΥ δεν μπορεί να προσμετρηθεί στον αναγκαίο χρόνο υπηρεσίας σε Μικροβιολογικά Τμήματα

νοσόκομείων κατάλληλων για την εν λόγω εξειδίκευση κατά ειδικώτερες προβλέψεις των ως είρηται διατάξεων.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

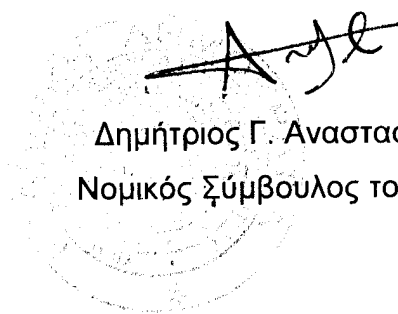
Αθήνα, 22/2 / 2017

Η Πρόεδρος



Μεταξία Ανδροβιτσανέα
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής



Δημήτριος Γ. Αναστασόπουλος
Νομικός Σύμβουλος του Κράτους