



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

**Αριθμός Γνωμοδότησης: 135/2019
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
(ΣΤ΄ ΤΜΗΜΑ)
Συνεδρίαση της 12^{ης} Ιουνίου 2019**

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Ιωάννης Διονυσόπουλος, Αντιπρόεδρος ΝΣΚ

Μέλη: Παρασκευάς Βαρελάς, Δήμητρα Κεφάλα, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Ευαγγελία Σκαλτσά, Χαράλαμπος Μπρισκόλας, Αικατερίνη Γαλάνη, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής: Περικλής Αγγέλου, Πάρεδρος ΝΣΚ.

Αριθμός Ερωτήματος: Γ51/2/4.3.2019 ΕΦΚΑ Δ/ση Ανθρώπινου Δυναμικού.
Τμήμα Προσωπικού πρώην Ι.Κ.Α. - ΕΤΑΜ

Περίληψη ερωτήματος: Ερωτάται ποιος είναι ο αρμόδιος φορέας ο οποίος νομιμοποιείται να προβεί σε καταγγελία της σύμβασης έμμισθης εντολής που έχει καταρτιστεί με τον δικηγόρο Π.Φ., δεδομένου ότι αυτός συμμετείχε με επιτυχία σε διαγωνιστική διαδικασία πρόσληψης δικηγόρων με έμμισθη εντολή που διενεργήθηκε από το τέως Ι.Κ.Α. – ΕΤΑΜ υποβάλλοντας, όμως, τίτλο σπουδών του οποίου η γνησιότητα δεν επιβεβαιώθηκε.

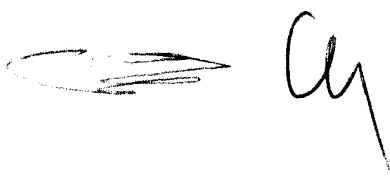
Στο πιο πάνω ερώτημα το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα ΣΤ΄) γνωμοδότησε ως εξής:

Ιστορικό

1. Με την υπ' αριθμ. 900/03/20.1.2006 απόφαση της Δνσης Διοικητικού Προσωπικού, Τμήμα Κατάστασης Προσωπικού του τέως

Ι.Κ.Α. – ΕΤΑΜ προκηρύχθηκε διαγωνισμός για πλήρωση είκοσι πέντε θέσεων δικηγόρων με έμμισθη εντολή στο Ίδρυμα. Στον έβδομο όρο αυτής αναφερόταν ότι: «Οι υποψήφιοι υποβάλλουν τα απαραίτητα δικαιολογητικά για την απόδειξη των τυπικών και ουσιαστικών προσόντων τους. Για την πρόσληψη λαμβάνονται υπ' όψη η προσωπικότητα του υποψηφίου, η επιστημονική του κατάρτιση, η εξειδίκευση στο αντικείμενο της απασχόλησης, η επαγγελματική πείρα (τουλάχιστον τριών ετών) και επάρκεια, η οικονομική κατάσταση, οι βιοτικές ανάγκες και η πρόβλεψη εξέλιξής του. Κρίσιμος χρόνος για τον έλεγχο της συνδρομής των τυπικών προσόντων είναι ο χρόνος λήξης της προθεσμίας για την υποβολή των αιτήσεων». Στην διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχε ο δικηγόρος Π.Φ., ο οποίος με την υπ' αριθμ. 14271/10.3.2006 αίτησή του υπέβαλε στην Υπηρεσία τα απαραίτητα δικαιολογητικά. Με την υπ' αριθμ. Ρ00/47/17.2.2010 απόφαση του Διοικητή του Ιδρύματος προσελήφθησαν τριάντα τέσσερις δικηγόροι μεταξύ των οποίων και ο Π.Φ. Με την υπ' αριθμ. Ρ32/48/22.3.2010 απόφαση της Προϊσταμένης της Δνσης Διοικητικού Προσωπικού ο συγκεκριμένος δικηγόρος τοποθετήθηκε στην Διοίκηση Ι.Κ.Α. – ΕΤΑΜ/ΝΟΜΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ.

2. Με την υπ' αριθμ. Φ.90380/18171/2442/20.10.2014 απόφαση του Αναπληρωτή Υπουργού Υγείας και του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας ο εν λόγω δικηγόρος μεταφέρθηκε στον ΕΟΠΥΥ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 12 ν. 4238/2014, όπως συμπληρώθηκε με την παράγραφο 2 του άρθρου 180 ν. 4261/2014. Κατά τον έλεγχο, όμως, της νομιμότητας των τίτλων σπουδών του προσωπικού μητρώου του δικηγόρου, που έλαβε χώρα σε εκτέλεση σχετικών εγκυκλίων του Υπουργείου Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, το Αριστοτέλειο Πανεπιστήμιο Θεσσαλονίκης με το υπ' αριθμ. 315/22.11.2016 έγγραφό του απάντησε στην Δ/νση Διοικητικής

A handwritten signature in dark ink is written over a faint, circular official stamp. The signature appears to be a stylized 'Α' followed by a flourish.

Υποστήριξης, Τμήμα Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Συνεχιζόμενης Εκπαίδευσης Ανθρώπινου Δυναμικού του ΕΟΠΥΥ ότι το δίπλωμα μεταπτυχιακών σπουδών κλάδου Ποινικής Επιστήμης του Τμήματος Νομικής Σχολής ΝΟΕ του Α.Π.Θ. έχει εκδοθεί για την Ε.Φ. σύζυγο του εν λόγω δικηγόρου και ως εκ τούτου δεν επιβεβαιώθηκε η γνησιότητά του.

3. Έκτοτε έχει ανακύψει διαφωνία μεταξύ των Υπηρεσιών, δηλαδή της ερωτώσας και της ανωτέρω του ΕΟΠΥΥ, με αντικείμενο ποιός φορέας από τους δύο είναι αρμόδιος να προβεί σε καταγγελία της σύμβασης έμμισθης εντολής και συγκεκριμένα ο ΕΦΚΑ ως διάδοχος του Ι.Κ.Α. με το οποίο καταρτίστηκε η σχετική σύμβαση ή ο ΕΟΠΥΥ στον οποίο μεταφέρθηκε και υπηρετεί σήμερα ο εν λόγω δικηγόρος. Προς επίλυση της διαφωνίας υποβλήθηκε το εξεταζόμενο ερώτημα.

Νομοθετικό πλαίσιο.

4. Με τις διατάξεις του άρθρου 12 παράγραφος 1 και 4 εδάφιο α' ν. 4238/2014 (Α' 31/2011) ορίζονται τα εξής:

Παράγραφος 1: «Οι υπηρεσίες του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. διακρίνονται σε Κεντρική Υπηρεσία και Περιφερειακές. Η Κεντρική Υπηρεσία του Οργανισμού διορθώνεται ως εξής: α) Γενική Διεύθυνση Οικονομικών Υποθέσεων. β) Γενική Διεύθυνση Οργάνωσης και Σχεδιασμού Αγοράς Υπηρεσιών Υγείας. γ) Αυτοτελή τμήματα και Γραφεία υπαγόμενα στον Πρόεδρο. δ) ΥΠ.Ε.Δ.Υ.Φ.ΚΑ».

Παράγραφος 4 εδάφιο α' η τελευταία περίοδος του οποίου έχει προστεθεί με το άρθρο 180 παράγραφος 2 ν. 4261/2014 (Α' 107/2014):

«Στον Πρόεδρο υπάγονται οι υπηρεσίες:

α) Αυτοτελές Τμήμα Νομικών Υποθέσεων. Οι αρμοδιότητες του Τμήματος Νομικών Υποθέσεων ανάγονται στην νομική κάλυψη και η εκπροσώπηση γίνεται αποκλειστικά από τη νομική υπηρεσία του Οργανισμού ενώπιον Δικαστηρίων και Αρχών, στη γνωμοδότηση επί θεμάτων νομικής φύσεως που αφορούν τον Οργανισμό, στην

παροχή νομικών οδηγιών και κατευθύνσεων προς τις υπηρεσίες του Οργανισμού, εφόσον αυτές ζητούνται, στη νομική επεξεργασία των πάσης φύσεως διακηρύξεων, συμβάσεων και συμφωνιών του Οργανισμού προσχεδίων νόμων, διαταγμάτων και κανονιστικών αποφάσεων, στην παρακολούθηση της νομολογίας των δικαστηρίων που αφορά τον Οργανισμό και η παροχή σχετικών οδηγιών προς τις Υπηρεσίες. Το Τμήμα τελεί υπό τη γενική εποπτεία του Γραφείου Νομικού Συμβούλου του Ν.Σ.Κ. στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ., σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 19του ν. 3086/2002 (Α' 324), όπως ισχύουν, οι οποίες δεν θίγονται από τις διατάξεις του παρόντος.

Με κοινή υπουργική απόφαση των υπουργών Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας και Υγείας μεταφέρεται αριθμός δικηγόρων με σχέση έμμισθης εντολής που υπηρετούν στο ΙΚΑ-ΕΤΑΜ και στους λοιπούς φορείς κοινωνικής ασφάλισης, των οποίων ο κλάδος υγείας εντάχθηκε στον ΕΟΠΥΥ. Ο Πρόεδρος του ΕΟΠΥΥ μετά από σύμφωνη γνώμη του Διοικητικού Συμβουλίου του Οργανισμού, μπορεί να αναθέτει κατά περίπτωση δικαστικές υποθέσεις ασφαλιστικής και οικονομικής φύσης σε ιδιώτες δικηγόρους για τη διεκπεραίωσή τους. Η αμοιβή για τις παραπάνω περιπτώσεις καθορίζεται με απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου».

Ερμηνεία – Εφαρμογή διατάξεων:

Από τις προβλεπόμενες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς, αλλά και σε συνδυασμό μεταξύ τους, εν όψει και του όλου νομικού πλαισίου εντός του οποίου εντάσσονται, του σκοπού που υπηρετούν και την υπαγωγή σ' αυτές των πραγματικών περιστατικών που τέθηκαν υπ' όψη μας, συνάγονται τα ακόλουθα:

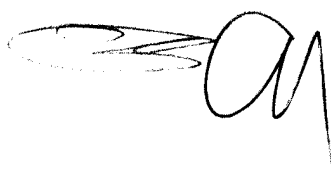
5. Με τους θεσμικούς νόμους 3918/2011 και 4238/2014 ο νομοθέτης κινούμενος στο πλαίσιο της κατά τα άρθρα 21 παρ. 3 και 22 παρ. 5 του Συντάγματος, μέριμνας του Κράτους για τη υγεία των πολιτών και την κοινωνική ασφάλιση των εργαζομένων, εισήγαγε



ευρεία μεταρρύθμιση του συστήματος κοινωνικής ασφαλίσεως στον τομέα παροχής υπηρεσιών υγείας προς τα δικαιούμενα πρόσωπα με την ίδρυση του ΕΟΠΥΥ, έχοντας ως κύριο σκοπό, αρχικώς την παροχή υπηρεσιών υγείας στους δικαιούχους βάσει ενός ενιαίου κανονισμού παροχών και την επίτευξη συνεργασίας στα πλαίσια ενός δικτύου πρωτοβάθμιας φροντίδας υγείας, των Κέντρων Υγείας και των Περιφερειακών Ιατρείων του ΕΣΥ, των ιατρών υποχρέων υπηρεσίας υπαίθρου, των μονάδων πρωτοβάθμιας υγείας των ΟΤΑ και άλλων Ν.Π.Δ.Δ., των μονάδων του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. και των συμβεβλημένων ιατρών του (βλ. αιτιολογική έκθεση του ν. 4238/2014. Η μεταρρύθμιση αυτή συνεχίστηκε με την ν. 4238/2014 με τον οποίο επιχειρήθηκε η αναδιοργάνωση της Πρωτοβάθμιας Φροντίδας Υγείας με γενικό σκοπό τη δημιουργία ενός καθολικού και ολοκληρωμένου συστήματος Πρωτοβάθμιας Φροντίδας Υγείας, υπό τη Διοίκηση των Υγειονομικών Περιφερειών με στόχο την ποιότητα, την αποτελεσματικότητα, την ανταποδοτικότητα και την κοινωνική δικαιοσύνη και ειδικότερο στόχο, μεταξύ άλλων, την επικέντρωση του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. στην κύρια αποστολή του ως εθνικού ασφαλιστικού φορέα υγείας και την ενδυνάμωση του ρόλου του ως αγοραστή υπηρεσιών υγείας, με ταυτόχρονη κατάργηση του διττού ρόλου του ως αγοραστή και παρόχου υπηρεσιών υγείας (βλ. εισηγητική έκθεση του ν. 4238/2014). Εντός του μεταρρυθμιστικού αυτού πλαισίου θεσπίστηκαν αντίστοιχες οργανωτικές ρυθμίσεις σχετικές με τη διάρθρωση των υπηρεσιών του ΕΟΠΥΥ και τη μεταφορά προσωπικού από τους κλάδους υγείας των ασφαλιστικών φορέων που εντάχθηκαν σε αυτόν, συμπεριλαμβανομένων και δικηγόρων με έμμισθη εντολή των φορέων αυτών, για τους οποίους προβλέφθηκε ειδικότερα ότι μπορεί να μεταφέρονται, χάριν της λειτουργίας της Κεντρικής Υπηρεσίας του ΕΟΠΥΥ, με την ίδια εργασιακή σχέση, την οργανική τους θέση, το βαθμό, τον κλάδο και την ειδικότητα που κατείχαν στον οργανισμό της προελεύσεώς τους, αρχικά με

συνεκτίμηση της αιτήσεώς τους (αρ. 26 παρ. 3 ν. 3918/2011) και στη συνέχεια χωρίς να απαιτείται τέτοια αίτηση (αρ. 12 παρ. 4, περ. α' ν. 4238/2014, όπως ισχύει). Η μεταφορά αυτή προσωπικού και ειδικότερα ορισμένου αριθμού εκ των υπηρετούντων δικηγόρων αποσκοπεί προδήλως στην εξυπηρέτηση των υπηρεσιακών αναγκών του ΕΟΠΥΥ, οι οποίες δημιουργούνται από την ένταξη σε αυτόν των κλάδων υγείας άλλων φορέων κοινωνικής ασφαλίσεως, και επομένως συνδέεται αμέσως προς την ανάγκη ορθολογικής και αποτελεσματικής οργανώσεως και λειτουργίας των υπηρεσιών του (βλ. σχετ. ΣΤΕ 2482, 2483/2015).

6. Με την διάταξη του άρθρου 12 παράγραφος 1, εδάφιο α' περίπτωση β' ν. 4238/2014 προβλέπεται ειδικότερα μετά έκδοση σχετικής κ.υ.α. η μεταφορά δικηγόρων που υπηρετούν με έμμισθη εντολή στο πρώην ΙΚΑ-ΕΤΑΜ ως και σε άλλους φορείς κοινωνικής ασφάλισης των οποίων ο κλάδος υγείας έχει ενταχθεί στον ΕΟΠΥΥ, στον Οργανισμό αυτόν. Ο θεσμός της μεταφοράς που προβλέπεται από την διάταξη αυτή είναι όμοιος προς εκείνο της μετάταξης. Ως μετάταξη δε νοείται η μετακίνηση του υπαλλήλου από την δημόσια υπηρεσία ή το νομικό πρόσωπο που υπηρετεί σε άλλη υπηρεσία ή νομικό πρόσωπο. Σ' αυτή τη μορφή της μετακίνησης ο δεσμός του υπαλλήλου με την παλιά του υπηρεσία διακόπτεται και αντικαθίσταται από την νέα σχέση που δημιουργείται με την μετάταξη. Αυτή θεωρητικώς αναλύεται σε δύο ιδιαίτερες πράξεις: Σε απόλυση του υπαλλήλου από την κατεχόμενη οργανική θέση και στον διορισμό του σε άλλη οργανική θέση. Η εν λόγω μεταβολή πραγματοποιείται χωρίς διακοπή της σχέσης δεδομένου ότι οι δύο πράξεις συμπίπτουν κατά χρόνο (βλ. σχετ. ΝΣΚ 126/2009, 564/2008, Σπηλιωτόπουλο «Βασικά θεσμός δημοσιοϋπαλληλικού δικαίου», εκδ. 1999, σελ. 118, Τάχος - Συμεωνίδη «Ερμηνεία Υπαλληλικού Κώδικα», δ' εκδ. σελ. 944, 945). Οι ίδιες σκέψεις πρέπει να γίνουν και προκειμένης της μεταφοράς προσωπικού κατά



την ανωτέρω διάταξη για την ταυτότητα του νομικού λόγω και της δικαιολογητικής αιτίας. Προς επίρρωση αυτού αναφέρεται ότι με την υπ' αριθμ. 120/2012 γνωμοδότηση ΝΣΚ προκειμένης της εφαρμογής διατάξεων του νόμου 3891/2010 περί διάρθρωσης, εξυγίανσης και ανάπτυξης του ομίλου ΟΣΕ και της ΤΡΑΝΟΣΕ και με παραπομπή στις ΣΤΕ 124/2014, 2851/2003 και 1217/2003 έγινε δεκτό ότι η έκδοση της προβλεπομένης εκεί κ.υ.α. επέφερε την λύση της σχέσεως εργασίας του υπαλλήλου με το νομικό πρόσωπο από το οποίο μεταφέρεται και ταυτόχρονα τον διορισμό του ιδίου με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου στο Δημόσιο σε ν.π.δ.δ. Επίσης με την υπ' αριθμ. 2011/2014 πράξη του Ι' Τμήματος Προληπτικού Ελέγχου του Ελ. Συν. κρίθηκε ότι η μεταφορά υπαλλήλων του ΟΓΑ στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. είχε σαν αποτέλεσμα η σχέση αυτών με τον φορέα προέλευσης να έχει λυθεί, δεδομένου ότι δεν αποτελούσαν πλέον υπαλλήλους του και δεν συνδέονταν υπηρεσιακά με αυτόν. Σχετική επίσης και η γνωμοδότηση Τάχου δημοσιευμένη σε Αρμενόπουλο 2004 σελ. 1502.

7. Κατά συνέπεια σύμφωνα με τα ανωτέρω πρέπει να γίνει δεκτό στο προκείμενο ότι με την έκδοση της υπ' αριθμ. Φ.90380/18171/2442/20.10.2014 κ.υ.α. του Αναπληρωτή Υπουργού Υγείας και του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας, με τη οποία μεταφέρθηκε ο ενδιαφερόμενος δικηγόρος από το τέως ΙΚΑ-ΕΤΑΜ στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. λύθηκε η σχέση έμμισθης εντολής αυτού με το Ίδρυμα και δημιουργήθηκε νέα με τον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. Αυτό σημαίνει ότι η καταγγελία της σύμβασης πρέπει να λάβει χώρα από τον νέο φορέα.

Απάντηση

8. Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα στο ερώτημα που υποβλήθηκε το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα: ΣΤ') γνωμοδοτεί ομόφωνα ως εξής:

Αρμόδιος φορέας ο οποίος νομιμοποιείται να προβεί σε καταγγελία της σύμβασης έμμισθης εντολής που έχει καταρτιστεί με τον δικηγόρο Π.Φ., ο οποίος συμμετείχε με επιτυχία σε διαγνωστική διαδικασία πρόσληψης δικηγόρων με έμμισθη εντολή που διενεργήθηκε από το τέως Ι.Κ.Α. – ΕΤΑΜ υποβάλλοντας, όμως τίτλο σπουδών του οποίου η γνησιότητα δεν επιβεβαιώθηκε, είναι ο Ε.Ο.Π.Υ.Υ.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα 24/06/2019

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ιωάννης Διονυσόπουλος
Αντιπρόεδρος ΝΣΚ



Ο Εισηγητής

Περικλής Αγγέλου
Πάρεδρος ΝΣΚ