



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 147/2020
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Τμήμα Δ΄

Συνεδρίαση της 29/09/2020

Σύνθεση:

Προεδρεύων: Παναγιώτης Παναγιωτουνάκος, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ., λόγω κωλύματος της Προέδρου του Τμήματος, Χρυσάφουλας Αυγερινού, Αντιπρόεδρου Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Αικατερίνη Γρηγορίου, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Ελένη Πασαμιχάλη, Παναγιώτης Παππάς, Στέργιος Κίκας, Δημήτριος Κατωπόδης, Μιχαήλ Τζουβάρας, Ευτυχία Κασομένου, Νομικοί Σύμβουλοι Ν.Σ.Κ

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

Αρ. Ερωτήματος: το έγγραφο με αριθμό πρωτ. Γ4α/Γ.Π./90695/19/15-5-2020 της Δ/σης Ανθρώπινου Δυναμικού Νομικών Προσώπων του Υπουργείου Υγείας.

Περίληψη ερωτήματος:

Ερωτάται αν το χρονικό διάστημα υπηρεσίας ιατρού του Ε.Σ.Υ. με το βαθμό του Επιμελητή Β΄, το οποίο, δυνάμει των διατάξεων του ν..2889/2001, άρθρ.11 παράγ. 5, όπως ισχύει, αναγνωρίσθηκε και προσμετράται για τη συμπλήρωση της αναγκαίας πενταετίας για μονιμοποίηση, προσμετράται και για τη συμπλήρωση της αναγκαίας επταετίας για προαγωγή.

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

μ

Ιστορικό.

1.- Σύμφωνα με το διδόμενο από την υπηρεσία πραγματικό, με την Προκήρυξη με αριθμό πρωτ. 2484/29-1-2010 του ΠΓΝ Πατρών προκηρύχθηκαν, μεταξύ άλλων, δύο (2) θέσεις Επιμελητών Β' Αγγειοχειρουργικής. Το αρμόδιο Συμβούλιο στην 6η/28-2-2011 συνεδρίασή του επέλεξε για την κατάληψη της μιας εκ των δύο θέσεων τον Γ.Λ., ο οποίος διορίσθηκε στο ΠΓΝ Πατρών ως ειδικευμένος ιατρός επί θητεία με βαθμό Επιμελητή Β' με την απόφαση του Αναπληρωτή Υπουργού Υγείας με αριθμό πρωτ. Υ10α/Γ.Π./75100/11-8-2014 (Γ' 1266/22-9-2014). Ανέλαβε υπηρεσία στις 3-10-2014 και υπηρέτησε στο Νοσοκομείο αυτό μέχρι την 8-12-2016.

Για το ως άνω διάστημα υπηρεσίας πραγματοποιήθηκαν στις αποδοχές του όλες οι νόμιμες κρατήσεις υπέρ ΜΤΠΥ, ΤΕΑΔΥ, ΤΣΑΥ Σύνταξη Νέων (εργαζόμενου-εργοδότη), ΤΣΑΥ Στέγη Υγειονομικών, ΣΑΥ Πρόνοια Νέων και ΤΣΑΥ Υγειονομική (εργαζόμενου-εργοδότη), όπως αναφέρεται στο πιστοποιητικό υπηρεσιακών μεταβολών του ΠΓΝ Πατρών με αριθμό πρωτ. 24151/25-9-2018.

2.- Στη συνέχεια εκδόθηκε η απόφαση με αριθμό 47/2016 του Διοικητικού Εφετείου Πατρών, η οποία, αφού έκρινε ότι το ως άνω Συμβούλιο δεν είχε νόμιμη συγκρότηση, δέχθηκε την αίτηση ακύρωσης ενός εκ των συνυποψήφιων ιατρών. Σε εκτέλεση της δικαστικής απόφασης ανακλήθηκε η απόφαση διορισμού του ιατρού με την απόφαση του Υπουργού Υγείας με αριθμό πρωτ. Α2α/Γ.Π.οικ.95290/15-12-2016 (Γ' 44/25-1-2017).

3.- Ο ιατρός Γ.Λ., αφού προηγουμένως τοποθετήθηκε και υπηρέτησε ως επικουρικός ιατρός στο ίδιο Νοσοκομείο από 19-12-2016 έως και 24-9-2018, διεγράφη από τη δύναμή του, επειδή διορίσθηκε στις 25-09-2028 στο ΓΝ Νίκαιας Πειραιά «Άγιος Παντελεήμων» - ΓΝ Δυτικής Αττικής «Η Αγία Βαρβάρα» (οργανική μονάδα της έδρας Αγ. Παντελεήμων).

4.- Στο ερώτημα της υπηρεσίας μνημονεύονται οι διατάξεις του άρθρου 6 του ν. 3204/2003, όπου προβλέπεται ότι οι τοποθετούμενοι στο ΕΣΥ ιατροί μονιμοποιούνται αυτοδίκαια στο βαθμό που κατέχουν μετά τη συμπλήρωση υπηρεσίας πέντε ετών και ότι για τη συμπλήρωση της πενταετίας λαμβάνεται υπόψη και ο χρόνος υπηρεσίας ιατρών που διορίσθηκαν σε οργανική θέση του κλάδου ιατρών ΕΣΥ και έχασαν ή χάνουν τη θέση τους, μεταξύ άλλων, με την έκδοση δικαστικής απόφασης. Στο ίδιο έγγραφο αναφέρονται επίσης οι διατάξεις της παραγράφου (ΣΤ) του άρθρου 4 του ν. 3754/2009, όπου ορίζεται ότι δικαίωμα

αίτησης για αξιολόγηση προς προαγωγή έχει ο Επιμελητής Β' μετά από επτά έτη στο βαθμό.

Κατόπιν αυτών η υπηρεσία έθεσε το υπό εξέταση ερώτημα.

Νομοθετικό πλαίσιο

5.-Στις διατάξεις του άρθρου 4 του ν. 3754/2009 «Ρύθμιση όρων απασχόλησης των νοσοκομειακών ιατρών του ΕΣΥ, σύμφωνα με το π.δ. 76/2005 και άλλες διατάξεις» (Α' 43/11-03-2009), όπως ισχύει μετά τις τροποποιήσεις, αντικαταστάσεις και καταργήσεις βάσει διατάξεων των ν. 3918/2011 και 4025/2011, ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«Άρθρο 4

Α) ... Β) ... Γ) ...

Δ) Οι βαθμοί των ειδικευμένων ιατρών είναι: Επιμελητής Β', Επιμελητής Α', Διευθυντής και Συντονιστής Διευθυντής.

Ε) ...

ΣΤ) Δικαίωμα αίτησης για αξιολόγηση έχει ο Επιμελητής Β' μετά από επτά έτη στο βαθμό. Ο Επιμελητής Α' έχει δικαίωμα αξιολόγησης μετά από οκτώ έτη στο βαθμό ή δεκαεπτά έτη στο ΕΣΥ από τα οποία, τα πέντε έτη στο βαθμό του Επιμελητή Α' και στην ίδια θέση, χωρίς αρνητικές αξιολογήσεις στον προηγούμενο βαθμό.

Από την έναρξη ισχύος του παρόντος, παύει η απονομή του τίτλου του Αναπληρωτή Διευθυντή.

Οι υπηρετούντες κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου Επιμελητές Α' που πληρούν τις νόμιμες προϋποθέσεις και όλοι οι Αναπληρωτές Διευθυντές, εντός της επόμενης διετίας, έχουν δικαίωμα να αξιολογηθούν, κατόπιν αίτησης τους, για το βαθμό του Διευθυντή, κατά ειδικότητα και κατά σειρά αρχαιότητας στο βαθμός του Επιμελητή Α', ανά Νοσοκομείο και τα Κέντρα Υγείας του και σε ποσοστό 25% κάθε εξάμηνο.

Το τελευταίο εξάμηνο του 2010, μαζί με τους εναπομείναντες ιατρούς της παραγράφου αυτής, έχουν δικαίωμα να αξιολογηθούν και όσοι στο μεσοδιάστημα εξασφάλισαν τις προϋποθέσεις.

Η σειρά αρχαιότητας για τους υπηρετούντες στο Ε.Σ.Υ. Επιμελητές Α' που κατέλαβαν θέση με την ίδια προκήρυξη αλλά διορίστηκαν με αλφαβητική σειρά με Φύλλα της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως που φέρουν διαφορετική ημερομηνία ταυτίζεται για όλους με αυτήν του πρώτου Φύλλου διορισμού».

6.- Στη διάταξη του άρθρου 11 παράγ. 5 του ν. 2889/2001 «Τροποποίηση και συμπλήρωση της νομοθεσίας για το Εθνικό Σύστημα Υγείας και ρυθμίσεις άλλων θεμάτων αρμοδιότητας του Υπουργείου Υγείας και Πρόνοιας» (Α' 37/02-03-2001), , όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 6, παράγ.1 του ν. 3204/2003 (Α' 296/23-12-2003), ορίζονται τα εξής:

«Άρθρο 11

1...2...3...4...

5. Οι ιατροί που προσλαμβάνονται για πρώτη φορά σε θέση Επιμελητή Α', Β', και Γ' διορίζονται με πενταετή θητεία. Στο τέλος της πενταετίας η θέση επαναπροκηρύσσεται και εφόσον επιλεγεί ο ίδιος ιατρός διορίζεται ως μόνιμος. Οι ιατροί που επιλέγονται δύο φορές για κατάληψη θέσης στο Ε.Σ.Υ. μονιμοποιούνται αυτοδίκαια στο βαθμό που κατέχουν μετά τη συμπλήρωση υπηρεσίας πέντε ετών. Για τη συμπλήρωση της πενταετίας λαμβάνεται υπόψη και ο χρόνος υπηρεσίας ιατρών που διορίστηκαν σε οργανική θέση του κλάδου ιατρών Ε.Σ.Υ. και έχαναν ή χάνουν τη θέση τους με την έκδοση απόφασης των επιτροπών εκδίκασης εκκρεμών ενστάσεων της παραγράφου 12 του άρθρου 37 του Ν.2519/1997(ΦΕΚ 165Α/21-08-1997) ή με την έκδοση δικαστικής απόφασης.

Οι ιατροί που προσλαμβάνονται σε θέσεις διευθυντών διορίζονται με πενταετή θητεία, στο τέλος της οποίας ο ιατρός αξιολογείται από το Συμβούλιο Αξιολόγησης Διευθυντών και εφόσον η αξιολόγηση είναι θετική ο ιατρός μονιμοποιείται. Οι διατάξεις αυτής της παραγράφου ισχύουν και για τους ιατρούς που διορίστηκαν σε θέση κλάδου ιατρών Ε.Σ.Υ. πριν από τη δημοσίευση αυτού του νόμου.

Για τους Επιμελητές Α' που διορίστηκαν για πρώτη φορά στο Ε.Σ.Υ. με τις διατάξεις του Ν.2519/1997 εξακολουθεί να ισχύει το εδάφιο 7 της παρ.7 του άρθρου 11 του Ν.2889/2001.

Μετά τη μονιμοποίηση των παραπάνω ιατρών ισχύουν για την εξέλιξή τους οι διατάξεις του άρθρου 35 του Ν.2519/1997.

Η προϋπηρεσία ειδικευμένου ιατρού, σε υπηρεσίες του κρατικού συστήματος Κρατών Μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης, υπολογίζεται για την εξέλιξη του ιατρού ως προϋπηρεσία στο Ε.Σ.Υ.»

7.-Σημειώνεται ότι στην παράγραφο 5, εν τέλει, του άρθρου 11 του ν. 2889/2001, και μετά ως άνω εδάφια της που αντικαταστάθηκαν με το άρθρο 6 παράγ. 1 του ν. 3204/2003, προβλέπεται ότι «Κάθε άλλη γενική ή ειδική διάταξη που είναι αντίθετη με τις ρυθμίσεις αυτής της παραγράφου καταργείται»..

Ερμηνεία και εφαρμογή των διατάξεων

Από τις προπαρατιθέμενες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, ενόψει και όλου του νομικού πλαισίου, εντός του οποίου εντάσσονται, του σκοπού που εξυπηρετούν και την υπαγωγή σε αυτές των πραγματικών περιστατικών που τέθηκαν υπόψη του Τμήματος από την ερωτώσα υπηρεσία, συνάγονται τα ακόλουθα

8.- Με το ν. 3754/2009 εισήχθη στο ΕΣΥ το λεγόμενο «πολυδιευθυντικό» σύστημα. Προβλέπεται ότι ο βαθμός του Επιμελητή Β΄ είναι ο εισαγωγικός βαθμός (πύλη εισόδου) και ο ιατρός εξελίσσεται μέχρι το βαθμό του Διευθυντή. Ο αρχικώς προβλεπόμενος ως θέση και άσκηση καθηκόντων Συντονιστής Διευθυντής, κατέστη εν τέλει βαθμός (ν. 3918/2011, άρθρο 55, παράγ.1, Α΄ 31/02-03-2011), για την κατάληψη δε της θέσης και του βαθμού προηγείται ανοικτή προκήρυξη (ν. 3918/2011, άρθρο 59, παρ.3).

9.- Στο πλαίσιο της προαναφερόμενης διαδικασίας εξέλιξης ο Επιμελητής Β΄ έχει δικαίωμα αίτησης για αξιολόγηση προς προαγωγή στο βαθμό του Επιμελητή Α΄ μετά από επτά χρόνια στο βαθμό του. Σχετικές χρονικές και έτερες προϋποθέσεις προς προαγωγή στο βαθμό του Διευθυντή προβλέπονται και για τον Επιμελητή Α΄.

10.- Σε ένα από τα βασικότερα νομοθετικά κείμενα για την οργάνωση του ΕΣΥ (ν. 2889/2001) στο Κεφάλαιο Γ΄ περί ανθρωπίνου δυναμικού και στο άρθρο 11 με τίτλο «Ιατρός ΕΣΥ», προβλέπεται, μεταξύ άλλων, ότι οι προσλαμβανόμενοι το πρώτον ιατροί ως Επιμελητές Β΄ διορίζονται με πενταετή θητεία. Με νεώτερη νομοθετική αλλαγή (ν. 3204/2003, άρθρο 6) ορίσθηκε ότι στο χρόνο της πενταετούς θητείας προς μονιμοποίηση προσμετράται ο χρόνος που διήνυσε ο ιατρός ως εργαζόμενος σε θέση στο ΕΣΥ πριν απωλέσει τη θέση αυτή είτε λόγω απόφασης των επιτροπών εκδίκασης ενστάσεων του ν. 2519/1997 (περίπτωση που δεν σχετίζεται με το υποβληθέν ερώτημα) είτε συνεπεία δικαστικής απόφασης (περίπτωση που σχετίζεται με το ερώτημα).

11.- Από την επισκόπηση των εν λόγω διατάξεων προκύπτει ότι η διάνυση ορισμένης διάρκειας χρόνου υπηρεσίας προβλέπεται ως αναγκαία προϋπόθεση ως προς δύο ζητήματα της υπηρεσιακής κατάστασης των ιατρών του ΕΣΥ με το βαθμό του Επιμελητή Β΄: χρόνος διάνυσης υπηρεσίας από την κατάληψη το πρώτον θέσης στο σύστημα ως Επιμελητών Β΄ προκειμένου να νομιμοποιηθούν (πενταετία) και χρόνος διάνυσης υπηρεσίας ως Επιμελητών Β΄ προκειμένου να προαχθούν σε Επιμελητή Α΄ (επτά έτη). Με έτερες διατάξεις επιφυλάχθηκε για τη πενταετία της

μονιμοποίησης ο συνυπολογισμός του χρόνου που τυχόν διανύθηκε στο σύστημα από ιατρό του ΕΣΥ, ο οποίος απώλεσε τη θέση του συνεπεία (δυσμενούς) δικαστικής απόφασης. Από την εποπτεία, όμως, των δυο ως άνω χρονικών διαστημάτων παρατηρείται ότι ο χρόνος υπηρεσίας που διανύει ο ιατρός του ΕΣΥ πρέπει να θεωρηθεί ενιαίος και αδιαίρετος. Τα δύο ως άνω χρονικά διαστήματα δεν διαχωρίζονται, αλλά συντήκονται για τη δημιουργία της υπηρεσιακής κατάστασης του ιατρού από άποψη διαδρομής του στο σύστημα. Η υπηρεσία του πρέπει να (και είναι) χρονικά και πραγματικά συνεχής. Ο χρόνος δηλαδή που υπηρετεί ο ιατρός ως Επιμελητής Β΄ για τη συμπλήρωση της πενταετίας για τη μονιμοποίησή του, αποτελεί μέρος του χρόνου της επταετίας για τη κρίση του προς προαγωγή. Ο ιατρός διορίζεται ως Επιμελητής Β΄ στο σύστημα, διανύει πενταετία υπηρεσίας και (εφ' όσον μονιμοποιηθεί) συνεχίζει υπηρετών, ώστε με τη συμπλήρωση επτά ετών να αποκτήσει τις χρονικές προϋποθέσεις προς προαγωγή. Επακόλουθο των προεκτεθέντων είναι ότι θα αποτελούσε νομικό παράδοξο και λογική ανακολουθία ο χρόνος υπηρεσίας, ο οποίος με βάση τις υπό ερμηνεία ως άνω διατάξεις αναγνωρίζεται ως χρόνος υπηρεσίας για την πενταετία της μονιμοποίησης, να μη αποτελεί χρόνο της επταετίας για την προαγωγή, παρά το ότι η πενταετία είναι μέρος της συνεχούς επταετούς υπηρεσίας. Παρίσταται δε ως κρίσιμος εν προκειμένω ο νομοθετικός σκοπός των διατάξεων περί αναγνώρισης του διανυθέντος χρόνου, ο οποίος συνίσταται στο να μην απωλεσθεί χρόνος πραγματικής προσφοράς ιατρικής υπηρεσίας. Ο εν λόγω σκοπός εκφράζεται στην εισηγητική έκθεση του άρθρου 6 παράγ. 1 του ν.3204/2003, σύμφωνα με την οποία κατά λέξη «*Η λύση αυτή είναι εύλογη, διότι δεν μπορεί να αγνοηθεί το γεγονός ότι η παραπάνω υπηρεσία είναι πραγματική*».

12.- Από το σύνολο των προαναφερομένων και κατά λογική συνέπεια προς το νομοθετικό σκοπό, η πραγματική ιατρική υπηρεσία που, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, αναγνωρίζεται για την πενταετία της μονιμοποίησης και η οποία εμπεριέχεται στην επταετία της προαγωγής, αναγνωρίζεται εκ των πραγμάτων άνευ ετέρου και για την εν λόγω επταετία ως μέρος της. Κατά συνέπεια δεν μπορεί παρά να γίνει δεκτό ότι στην επταετία προς προαγωγή στο βαθμό του Επιμελητή Α΄ συμπεριλαμβάνεται η πενταετία στο βαθμό του Επιμελητή Β προς μονιμοποίηση, όπως αυτή έχει διαμορφωθεί, δηλαδή και με προσμέτρηση χρόνου που είχε διανυθεί στο ΕΣΥ και απωλέσθηκε (δικαστικώς), σύμφωνα με το ν. 3204/2003, άρθρο. 6 παράγ. 5.



Απάντηση

13-. Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, στο ερώτημα που υποβλήθηκε, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Δ΄) γνωμοδοτεί ομόφωνα ως εξής:

Με βάση το δοθέν από την υπηρεσία ιστορικό, ο χρόνος υπηρεσίας του ιατρού Γ.Λ. με βαθμό Επιμελητή Β΄ του ΕΣΥ, που αναγνωρίζεται ως χρόνος υπηρεσίας για τη συμπλήρωση της πενταετίας προς μονιμοποίησή του, αποτελεί χρόνο υπηρεσίας, η οποία προσμετράται και για τη συμπλήρωση επτά ετών υπηρεσίας που απαιτούνται για την προαγωγή του.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 9/11/2020

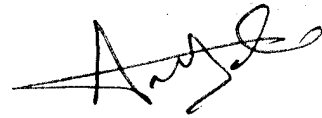
Ο Προεδρεύων



Παναγιώτης Παναγιώτρουνάκος
Αντιπρόεδρος ΝΣΚ



Ο Εισηγητής



Δημήτριος Γ. Αναστασόπουλος
Νομικός Σύμβουλος του Κράτους