



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδότησεως 148/2019

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΤΜΗΜΑ ΣΤ΄

Συνεδρίαση της 19^{ης} Ιουνίου 2019

Σύνθεση:

Πρόεδρος : Ιωάννης Διονυσόπουλος, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Παρασκευάς Βαρελάς, Ασημίνα Ροδοκάλη, Δήμητρα Κεφάλα, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Ευαγγελία Σκαλτσά, Χαράλαμπος Μπρισκόλας, Νικόλαος Καραγιώργης, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

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

Αρ. Ερωτήματος: Το υπ' αρ. πρωτ. Γ4δ/Γ.Π.30589/14-5-2019 έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Υπηρεσιών Υγείας, Διεύθυνση Ανθρώπινου Δυναμικού Νομικών Προσώπων, Τμήμα Ειδικευόμενων Ιατρών.

Περίληψη Ερωτήματος: Με διδόμενο ιστορικό τα αναφερόμενα στο ως άνω έγγραφο, μετά των συνοδευόντων αυτό εγγράφων και στοιχείων ερωτάται: εάν είναι δυνατή η έκδοση ατομικής διοικητικής πράξης υπό αίρεση και υπό όρο και υπό ποιες

προϋποθέσεις στην περίπτωση τοποθέτησης ιατρού στο νοσηλευτικό ίδρυμα Γ.Ν.Α. ΚΑΤ για άσκηση και προς απόκτηση ειδικότητας χωρίς να έχει εκπληρώσει τις στρατιωτικές του υποχρεώσεις ή να τυγχάνει νόμιμης αναβολής στράτευσης, τουλάχιστον ισόχρονης με τον χρόνο τοποθέτησής του για ειδίκευση.

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

Ιστορικό

Στο παραπάνω έγγραφο ερώτημα της υπηρεσίας και στα στοιχεία του φακέλου που το συνοδεύουν, εκτίθεται το ακόλουθο πραγματικό:

1. Ο ιατρός Χ.Λ. υπέβαλε αίτηση στην αρμόδια υπηρεσία της Περιφέρειας Αττικής για έναρξη και ολοκλήρωση της ειδίκευσής του στο κύριο στάδιο της ιατρικής ειδικότητας της ορθοπεδικής, στο νοσοκομείο ΚΑΤ, που απαιτεί άσκηση πέντε (5) ετών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο π.δ. 415/1994 (Α'236). Όπως προκύπτει από το επισυναπτόμενο στον φάκελο πιστοποιητικό στρατολογικής κατάστασης που εκδόθηκε στις 25-8-2017, ο ιατρός Χ.Λ. δεν έχει εκπληρώσει τις στρατιωτικές του υποχρεώσεις και υπέχει σήμερα στρατιωτική υποχρέωση, πλην όμως βρίσκεται νόμιμα εκτός ενόπλων δυνάμεων μέχρι 31/12/2022, διότι έλαβε αναβολή κατάταξης για την απόκτηση ιατρικής ειδικότητας.

2. Η υπ' αριθμ. Α2δ/Γ.Π.οικ.9106/15-2-2016 απόφαση του Υπουργού και Αναπληρωτή Υπουργού Υγείας (Β'314) ορίζει, μεταξύ άλλων, στο άρθρο 7 παρ.5 ότι, «σε περίπτωση αναβολής στράτευσης για να συναφθεί η σύμβαση θα πρέπει να προκύπτει από το πιστοποιητικό ότι η αναβολή είναι τουλάχιστον ισόχρονη με τον χρόνο τοποθέτησης του ιατρού για ειδίκευση». Επομένως, όπως διευκρινίζει η ερωτώσα υπηρεσία, όταν εκδοθεί η απόφαση τοποθέτησης του ιατρού Χ.Λ. στο νοσοκομείο ΚΑΤ και αυτός προσέλθει να αναλάβει υπηρεσία, δεν θα έχει αναβολή ισόχρονη με τον χρόνο ειδίκευσής του. Τούτο, γιατί, το κύριο στάδιο της ιατρικής ειδικότητας της ορθοπεδικής απαιτεί εκ του νόμου άσκηση πέντε (5) ετών, ενώ ο ιατρός θα βρίσκεται νομίμως με αναβολή κατάταξης για την απόκτηση ιατρικής ειδικότητας μέχρι 31/12/2022 και, επομένως, θα υπολείπεται σημαντικό χρονικό διάστημα μέχρι την ολοκλήρωσή της.

3. Στη συνέχεια της προηγούμενης αίτησης στην Περιφέρεια Αττικής ο ιατρός Χ.Λ. κατέθεσε την από 12-4-2019 αίτησή του προς την ερωτώσα υπηρεσία και ζήτησε να εκδοθεί απόφαση τοποθέτησής του υπό τον όρο ρύθμισης των στρατιωτικών του υποχρεώσεων κατά το ισχύον νομοθετικό καθεστώς, επικαλούμενος τη ρύθμιση του άρθρου 3 παρ.3 της υπ' αριθμ. Φ429.1/15/302592/Σ2421/27-4-2018 (Β'1484) απόφασης του Αναπληρωτή Υπουργού Εθνικής Άμυνας και τα όσα σε αυτήν προβλέπονται σχετικά με το δικαίωμα εξαγοράς της στρατεύσιμης στρατιωτικής υποχρέωσης για όσους έχουν συμπληρώσει το τριακοστό τρίτο (33^ο) έτος της ηλικίας τους. Ο ιατρός Χ.Λ. ανέφερε επίσης στην αίτησή του ότι, εάν δεν εκπληρωθεί ο όρος της ρύθμισης των στρατιωτικών υποχρεώσεών του, τότε η ισχύς της ατομικής διοικητικής πράξης θα παύσει αυτοδικαίως και θα «ανακληθεί αναδρομικώς».

4. Επί της αποδοχής του αιτήματος του ιατρού Χ.Λ. παρενέβη και ο Ιατρικός Σύλλογος Αθηνών με το υπ' αριθμ. 3180/10-4-2019 έγγραφο σημείωμά του προς τον Υπουργό Υγείας. Σε αυτό αναφέρει ότι, ο αιτών ιατρός θα έχει συμπληρώσει έως την 31-12-2022 (ημερομηνία κατά την οποία λήγει η νόμιμη αναβολή κατάταξής του στο στράτευμα για την απόκτηση ιατρικής ειδικότητας) το 33^ο έτος και, επομένως, θα έχει δικαίωμα να ρυθμίσει τις στρατιωτικές του υποχρεώσεις. Ο Ιατρικός Σύλλογος Αθηνών ζήτησε να γίνει δεκτό το αίτημά του, διότι, υπό το υφιστάμενο νομικό καθεστώς, οι στρατιωτικές του υποχρεώσεις δεν θα αποτελέσουν τροχοπέδη για την απρόσκοπτη ολοκλήρωση της εκπαίδευσής του για τη λήψη της ειδικότητας της ορθοπεδικής.

5. Η ερωτώσα υπηρεσία παρείχε με το υπ' αρ. πρωτ. Γ4δ/Γ.Π.οικ.45056/12-6-2019 έγγραφό της συμπληρωματικές διευκρινήσεις επί του ερωτήματος. Επισήμανε, μεταξύ άλλων, ότι η τυχόν ικανοποίηση του αιτήματος του ιατρού Χ.Λ. θα δημιουργήσει κλίμα αβεβαιότητας, καθώς δεν δύναται να είναι γνωστή η νομοθεσία που θα διέπει έως τότε την εξαγορά της στρατιωτικής θητείας και ότι το Γ.Ν.Α. ΚΑΤ είναι αναγνωρισμένο να χορηγεί πλήρη χρόνο ειδίκευσης στην ειδικότητα της Ορθοπεδικής, ήτοι πέντε (5) έτη, οπότε οι ιατροί που υποβάλλουν αίτηση για το συγκεκριμένο νοσοκομείο, τοποθετούνται για το σύνολο του ανωτέρω χρονικού διαστήματος, προκειμένου να εξασφαλισθεί η συνέχεια και η πληρότητα της εκπαίδευσής τους. Επίσης, ο ιατρός Χ.Λ. προσκόμισε την από 7-6-2019 βεβαίωση της Στρατολογικής Υπηρεσίας Αττικής, σύμφωνα με την οποία, θα έχει το δικαίωμα να εκπληρώσει θητεία είκοσι (20) ημερών και να εξαγοράσει το υπόλοιπο της

στρατιωτικής του υποχρέωσης από την 1^η Ιανουαρίου 2023 και μετά, με βάση την παράγραφο 1 του άρθρου 57 του ν.3421/2005 (Α'302), εάν και εφόσον θα παραμένει σε ισχύ η προαναφερόμενη διάταξη. Κατόπιν των ανωτέρω, η ερωτώσα υπηρεσία του Υπουργείου Υγείας έθεσε το ερώτημα, εάν είναι δυνατή η έκδοση ατομικής διοικητικής πράξης υπό αίρεση ή υπό όρο και υπό ποιες προϋποθέσεις.

Νομοθετικό πλαίσιο

6. Στο άρθρο 1 παρ.1,2 και 8 παρ.2 του ν.123/1975 «Περί ρυθμίσεως θεμάτων Ιατρικού Προσωπικού Νοσηλευτικών Ιδρυμάτων και ετέρων θεμάτων αρμοδιότητας Υπουργείου Κοινωνικών Υπηρεσιών» (Α'172) ορίζονται ότι:

Άρθρο 1

«1. Από της ενάρξεως ισχύος του παρόντος η εις θέσιν ειδικευομένου προσλήψεως ιατρών εις τα Νοσηλευτικά Ιδρύματα δια την πλήρωσιν των κενών και εκάστοτε κενουμένων πάσης φύσεως νενομοθετημένων θέσεων ενεργείται δια συμβάσεως εργασίας ιδιωτικού δικαίου ωρισμένου χρόνου.

2. Η διάρκεια της συμβάσεως των εις θέσιν ειδικευομένου τοποθετουμένων ιατρών ορίζεται ίση προς τον απαιτούμενο, εν εκάστη περιπτώσει χρόνον δια την απόκτησιν μιας κυρίας και μόνον ειδικότητας ή δι' όσον χρόνον παρέχει άσκησιν η κλινική, το εργαστήριο ή το τμήμα Νοσηλευτικού Ιδρύματος, εις ο ούτος ασκείται, και μέχρι συμπληρώσεως του απαιτουμένου δια την απόκτησιν της μιας κυρίας και μόνον ειδικότητας...».

Άρθρο 8

«Δι' αποφάσεων του Υπουργού Κοινωνικών Υπηρεσιών καθορίζεται η διαδικασία και ο τρόπος τοποθετήσεως των ειδικευομένων ιατρών εις τα Νοσηλευτικά Ιδρύματα Ν.Δ2592/1953, ως και εις άπαντα τα αναγνωρισμένα δι' άσκησιν Ιατρών παντός είδους Νοσηλευτικά Ιδρύματα, Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου ή Ιδιωτικού Δικαίου. Δι' ομοίων αποφάσεων ορίζονται τα της παροχής της εκπαιδεύσεως προς απόκτησιν ειδικότητας καθώς και πάσα απαραίτητος λεπτομέρεια δια την οργάνωσιν της εκπαιδεύσεως».

7. Στο άρθρο 1 παρ.21 του π.δ. 415/1994 « Περί του χρόνου ειδίκευσης ιατρών για την απόκτηση ειδικότητας» (Α'236) ορίζονται ότι:

« 21. ΟΡΘΟΠΕΔΙΚΗ

Υπουργική Απόφαση Α4/4063/81 (ΦΕΚ 631/Β/81)

Απαιτείται άσκηση 6 ετών. Από αυτά :

1 έτος στη Γενική Χειρουργική με κύρια κατεύθυνση το Επείγον Χειρουργικό Τραύμα

4 έτη άσκηση στην Ορθοπεδική και Τραυματιολογία και συγκεκριμένα:

3 έτη Ορθοπεδική και Τραυματιολογία ενηλίκων

1 έτος Ορθοπεδική και Τραυματιολογία παιδών

1 έτος (2 εξάμηνα) επιλογής από 1 εξάμηνο : Πλαστική Χειρουργική ή Νευροχειρουργική ή Αγγειοχειρουργική ή Θωρακοχειρουργική ή Μονάδα Εντατικής Θεραπείας ή σε υποειδικότητες της Ορθοπεδικής όπως: Άκρα Χείρα, Αθλητικών κακώσεων, ή σε Ογκολογικό Τμήμα (όγκοι μυοσκελετικού) ή σε Μονάδα Παθήσεων Σπονδυλικής Στήλης.

Το έτος της Ορθοπεδικής Παιδών πρέπει να γίνεται είτε σε Παιδοορθοπεδικό Νοσοκομείο, είτε σε Ορθοπεδικές Κλινικές ή σε Ορθοπεδικά Τμήματα που διαθέτουν Εξωτερικά Ιατρεία για παιδιά και αποδεδειγμένα εκτελούνται παιδοορθοπεδικές επεμβάσεις, ο αριθμός των οποίων θα καθοριστεί στο αναλυτικό πρόγραμμα εκπαίδευσης που θα ακολουθήσει για τις ιατρικές ειδικότητες».

8. Στο άρθρο 7 παρ.1 και 3 της υ.α. με αριθμό Α2δ/Γ.Π.οικ.9106/15-2-2016 «Καθορισμός της διαδικασίας τοποθέτησης ιατρών στα Νοσηλευτικά Ιδρύματα προς απόκτηση ειδικότητας» (Β'314) του Υπουργού και Αναπληρωτή Υπουργού Υγείας ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

Άρθρο 7 παρ.1

«Οι ιατροί τοποθετούνται για άσκηση προς απόκτηση ειδικότητας σε θέσεις που συνιστώνται ανά ειδικότητα στα νοσηλευτικά ιδρύματα της χώρας.

Για την έναρξη της άσκησης απαιτείται η υποβολή αίτησης με τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, για τη συγκεκριμένη ειδικότητα και νοσοκομείο. Οι αιτήσεις υποβάλλονται στις αρμόδιες υπηρεσίες των Περιφερειών ή Περιφερειακών Ενοτήτων (Δ/νσεις Δημόσιας Υγείας κ.α.). Οι αιτήσεις καταχωρούνται σε ηλεκτρονικό κατάλογο σύμφωνα με την ημερομηνία και τον αριθμό πρωτοκόλλου τους που λαμβάνουν κατά την υποβολή τους, ο οποίος αναρτάται στην επίσημη ιστοσελίδα της οικείας Περιφέρειας.

Σε ηλεκτρονικό κατάλογο ο οποίος αναρτάται στην επίσημη ιστοσελίδα της οικείας Περιφέρειας καταχωρούνται και οι κενές θέσεις των νοσηλευτικών ιδρυμάτων που λειτουργούν εντός των ορίων κάθε Περιφέρειας.

Σε περίπτωση που δεν είναι εφικτή η τήρηση ηλεκτρονικού καταλόγου αιτήσεων και κενών θέσεων, τηρείται για κάθε νοσηλευτικό Ίδρυμα και ειδικότητα ειδικό βιβλίο στο οποίο καταχωρούνται χειρόγραφα οι αιτήσεις και οι κενές θέσεις. Οι σελίδες των βιβλίων πρέπει να είναι αριθμημένες, μονογραμμένες και σφραγισμένες και στην τελευταία σελίδα τους να υπάρχει θεώρηση του προϊσταμένου της αρμόδιας υπηρεσίας.

Η σειρά προτεραιότητας των υποψηφίων για τοποθέτηση προς απόκτηση ειδικότητας στο ίδιο νοσοκομείο καθορίζεται από το χρόνο κατάθεσης της αίτησής τους και από τον απόλυτο αριθμό πρωτοκόλλου...».

Άρθρο 7 παρ.3

«Οι ιατροί για να αναλάβουν υπηρεσία οφείλουν να προσκομίσουν στα νοσηλευτικά ιδρύματα που τοποθετούνται τα ακόλουθα δικαιολογητικά: ...

... Πιστοποιητικό στρατολογικής κατάστασης (αναζητείται αυτεπάγγελα από την υπηρεσία). Σε περίπτωση αναβολής στράτευσης για να συναφθεί η σύμβαση θα πρέπει να προκύπτει από το πιστοποιητικό ότι η αναβολή είναι τουλάχιστον ισόχρονη με το χρόνο τοποθέτησης του ιατρού για ειδίκευση. Το πιστοποιητικό αυτό υποβάλλεται εντός δέκα (10) εργασίμων ημερών από την υπογραφή της σύμβασης σύμφωνα με υπεύθυνη δήλωση που θα υποβάλλεται κατά την υπογραφή της σύμβασης και σε περίπτωση που δεν υποβληθεί λύεται αυτοδίκαια η σύμβαση».

9. Στο άρθρο 57 παρ.1 του ν.3421/2005 με τίτλο «Ρύθμιση στρατιωτικών υποχρεώσεων στρατευσίμων, ανυποτάκτων και οπλιτών που έχουν συμπληρώσει το τριακοστό πέμπτο της ηλικίας τους» (Α'302), όπως έχει αντικατασταθεί με το άρθρο 12 παρ.6 του ν.4361/2016 (Α'10) και στη συνέχεια με το άρθρο 38 παρ.2 του ν.4494/2017 (Α'165) και ισχύει, ορίζονται τα εξής:

«1. Όσοι συμπληρώνουν το τριακοστό τρίτο (33^ο) έτος της ηλικίας τους, μπορούν να εξαγοράσουν το υπόλοιπο των στρατιωτικών τους υποχρεώσεων, εφόσον έχουν καταταγεί ή θα καταταγούν στις Ένοπλες Δυνάμεις και αφού προηγουμένως εκπληρώσουν ενόπλως στρατεύσιμη στρατιωτική υποχρέωση είκοσι (20) ημερών».

10. Στο άρθρο 3 παρ.3 της υ.α. με αριθμό Φ.429.1/15/30259/Σ.2427/20-4-2018 (Β'1484) του Αναπληρωτή Υπουργού Εθνικής Άμυνας, που αφορά : «Τροποποίηση διατάξεων της υ.α. με αριθμό Φ.429.1/21/286731/Σ.3153/9-6-2016» (Β' 1798) του ίδιου ως άνω Αναπληρωτή Υπουργού, ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«1. Ο τίτλος της απόφασης αντικαθίσταται ως εξής:

«Ρύθμιση στρατιωτικών υποχρεώσεων στρατευσίμων, ανυπότακτων και οπλιτών, που έχουν συμπληρώσει το τριακοστό τρίτο (33^ο) έτος της ηλικίας τους».

2. Ο τίτλος του άρθρου 1 αντικαθιστάται ως εξής:

«Διαδικασία κατάταξης, στατολογικής τακτοποίησης, προϋποθέσεις και δικαιολογητικά για όσους έχουν συμπληρώσει το τριακοστό τρίτο (33^ο) έτος της ηλικίας τους».

3. Οι παρ.1 και 5 του άρθρου 1 αντικαθίστανται ως εξής:

«1. Στις διατάξεις του άρθρου 57 του ν.3421/2005 (Α'302) υπάγονται, εφόσον επιθυμούν, όσοι έχουν συμπληρώσει το τριακοστό τρίτο (33^ο) έτος της ηλικίας τους και έχουν εκπληρώσει χρόνο πραγματικής στρατιωτικής υπηρεσίας είκοσι (20) ημερών, ανεξάρτητα αν υπηρετούν ή τελούν εκτός Ενόπλων Δυνάμεων».

Ερμηνεία - Υπαγωγή

Από τις ανωτέρω διατάξεις αυτοτελώς και συνδυαστικώς ερμηνευόμενες προκύπτουν τα εξής:

11. Από τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ.1 και 2 του ν.123/1975 προκύπτει ότι, η ειδική ορισμένου χρόνου σύμβαση εργασίας που συνάπτεται μεταξύ του νοσηλευτικού ιδρύματος και των ειδικευόμενων ιατρών, εντάσσεται στο πλαίσιο της μετεκπαίδευσης των πτυχιούχων της ιατρικής και αποσκοπεί στην άσκηση των ειδικευόμενων για την απόκτηση μιας και μόνον κυρίας ειδικότητας και η διάρκειά της είναι ίση με τον χρόνο που απαιτείται για την απόκτηση της ειδικότητας αυτής και δεν αποτελεί διορισμό και υπηρεσία σε υπαλληλική σχέση του εν λόγω νοσηλευτικού ιδρύματος (Γνωμ Ν.Σ.Κ. 342/2016). Η τοποθέτηση αυτή δεν αποτελεί διορισμό, ακόμη και εάν η προσφορά των υπηρεσιών τους συνοδεύεται από απόληψη μισθού ή άλλων αποδοχών και αποζημιώσεων (Α.Π. 1727/2005). Επομένως, η έννομη σχέση που τους συνδέει με τα νοσηλευτικά ιδρύματα στα οποία πραγματοποιείται η εκπαίδευσή τους είναι αυτή της σύμβασης ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου και ο κύριος σκοπός της απασχόλησής τους είναι η εκπαίδευσή τους, η οποία μάλιστα εκπαίδευση οφείλει, κατά τη ρητά ορισμένου χρόνου διάρκειά της, να ολοκληρωθεί χωρίς εκπαιδευτικά κενά (Γνωμ. Ν.Σ.Κ. 342/2016).

12. Το π.δ. 415/1994 ρυθμίζει θέματα που αφορούν στον χρόνο ειδίκευσης των ιατρών για απόκτηση ειδικότητας. Σύμφωνα με την παρ.17 του άρθρου 1 του εν λόγω διατάγματος για την απόκτηση της ειδικότητας στην Ορθοπεδική απαιτείται άσκηση 6 ετών, από τα οποία 1 έτος στη Γενική Χειρουργική με κύρια κατεύθυνση το Επείγον

Χειρουργικό Τραύμα, 4 έτη άσκηση στην Ορθοπαιδική και Τραυματιολογία και συγκεκριμένα : 3 έτη Ορθοπαιδική και Τραυματιολογία ενηλίκων, 1 έτος Ορθοπαιδική και Τραυματιολογία Παίδων και 1 έτος (2 εξάμηνα) επιλογής από 1 εξάμηνο: Πλαστική Χειρουργική ή Νευροχειρουργική ή Αγγειοχειρουργική ή Θωρακοχειρουργική ή Μονάδα Εντατικής Θεραπείας ή σε υποειδικότητα της Ορθοπαιδικής όπως: Άκρα Χείρα, Αθλητικών κακώσεων ή σε Ογκολογικό Τμήμα (όγκοι μυοσκελετικού) ή σε Μονάδα Παθήσεων Σπονδυλικής Στήλης.

13. Στο άρθρο 1 της υπουργικής απόφασης Α2δ/Γ.Π.οικ.9106/15-2-2016 του Υπουργού και Αναπληρωτή Υπουργού Υγείας (Β'314), ορίζεται ότι, οι υποβαλλόμενες αιτήσεις προς τοποθέτηση των ενδιαφερόμενων προς ειδίκευση ιατρών στις αρμόδιες υπηρεσίες των Περιφερειών ή Περιφερειακών ενοτήτων, καταχωρούνται σε ηλεκτρονικό κατάλογο σύμφωνα με την ημερομηνία και τον αριθμό πρωτοκόλλου τους που λαμβάνουν κατά την υποβολή τους, ο οποίος αναρτάται στην επίσημη ιστοσελίδα της οικείας Περιφέρειας. Σε περίπτωση που δεν είναι εφικτή η τήρηση ηλεκτρονικού καταλόγου αιτήσεων και κενών θέσεων τηρούνται ειδικά βιβλία (Μητρώα) χωριστά ανά νοσοκομείο και ειδικότητα, στα οποία θα καταχωρούνται χειρόγραφα οι αιτήσεις για τις κενές θέσεις. Τα βιβλία αυτά θα φέρουν μονογραφή και σφραγίδα σε κάθε σελίδα και θεώρηση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης υπηρεσίας στο τέλος του Μητρώου. Στο προαναφερόμενο άρθρο της υ.α. καθορίζεται επίσης ως πάγιο αντικειμενικό κριτήριο για τη σειρά προτεραιότητας των υποψηφίων για τοποθέτηση προς απόκτηση ειδικότητας στο ίδιο νοσοκομείο, ο χρόνος κατάθεσης της αίτησής τους και ο απόλυτος αριθμός πρωτοκόλλου.

14. Η διάταξη του άρθρου 7 παρ.3 της υ.α. Α2δ/Γ.Π.οικ.9106/15-2-2016 του Υπουργού και Αναπληρωτή Υπουργού Υγείας, η οποία εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 8 παρ.2 του ν.123/1975 (Α'172) είναι ειδική και ορίζει ρητά ως απαραίτητη προϋπόθεση για να συναφθεί η σύμβαση του ειδικευόμενου ιατρού με το νοσηλευτικό ίδρυμα ότι, σε περίπτωση αναβολής στράτευσης, θα πρέπει να προκύπτει από το πιστοποιητικό, η ισόχρονη τουλάχιστον αναβολή με τον χρόνο τοποθέτησης του ιατρού σε ειδίκευση. Η διάταξη θέτει, μάλιστα, προθεσμία δέκα (10) ημερών από την υπογραφή της σύμβασης για την υποβολή του παραπάνω πιστοποιητικού, ενώ σε περίπτωση που αυτό δεν υποβληθεί λύεται αυτοδίκαια η σύμβαση. Η προϋπόθεση προσκόμισης του πιστοποιητικού αναβολής συνδέεται οπωσδήποτε με τον καθορισμό του αυστηρού αντικειμενικού κριτηρίου για τη σειρά

προτεραιότητας των υποψηφίων για τοποθέτηση προς απόκτηση ειδικότητας που σχετίζεται κατ' απόλυτο τρόπο με τον κρίσιμο χρόνο κατάθεσης της αίτησής τους. Οι τυχόν ελλείψεις των δικαιολογητικών που απαιτούνται κατά τον χρόνο σύναψης της σύμβασης, ενόψει και του δημόσιου σκοπού τους, θα κλόνιζε ανεπίτρεπτα το ως άνω κριτήριο της σειράς προτεραιότητας των υποψηφίων σε περίπτωση τοποθέτησης ορισμένων από αυτούς, χωρίς, όμως, να πληρούν τις τασσόμενες εκ του νόμου προϋποθέσεις.

15. Κατά γενική αρχή του διοικητικού δικαίου, η ισχύς της διοικητικής πράξης δεν μπορεί να εξαρτηθεί από αίρεση, ήτοι από περιστατικά ή γεγονότα μέλλοντα και αβέβαια δεδομένου ότι, το αρμόδιο διοικητικό όργανο οφείλει να ασκεί την αρμοδιότητά του ενόψει της πραγματικής και ουσιαστικής κατάστασης που υπάρχει κατά τον χρόνο της έκδοσης της πράξης (βλ. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, τ.1, 13^η έκδοση, 2010, σ.179). Στην προκειμένη περίπτωση, η έκδοση απόφασης «υπό τον όρο» ότι ο ιατρός Χ.Λ. θα προβεί στις 1-1-2023 στη ρύθμιση των στρατιωτικών του υποχρεώσεων αναφέρεται σε περιστατικά ή γεγονότα μέλλοντα και αβέβαια δοθέντος ότι, δεν είναι εκ των προτέρων δυνατόν να είναι γνωστή η νομοθεσία που θα διέπει εκείνη την χρονική στιγμή την εξαγορά της στρατιωτικής του θητείας, εάν και εφόσον εξακολουθεί υφιστάμενη, και μάλιστα, ούτε σε ό,τι αφορά τη συμπλήρωση του ίδιου, όπως τώρα, έτους (33^{ου}) της ηλικίας, ούτε σε ό,τι αφορά τον χρόνο πραγματικής στρατιωτικής υπηρεσίας που τυχόν πρέπει να εκπληρωθεί, και ο οποίος σήμερα ανέρχεται σε είκοσι (20) ημέρες. Σημειωτέον ότι, η προϋπόθεση συμπλήρωσης της ηλικίας έχει ήδη υποστεί μεταβολές στην κείμενη στρατιωτική νομοθεσία σε σχέση με τα αρχικώς προβλεπόμενα στο άρθρο 57 περ.1 του ν.3421/2005, όπου τίθετο η συμπλήρωση του 35^{ου} έτους ως χρονικό όριο για την εφαρμογή της σχετικής ρύθμισης. Συγκεκριμένα, το άρθρο αυτό αντικαταστάθηκε, ήδη, με το άρθρο 38 παρ.2 του ν.4494/2017 (Α'165), με αντίστοιχη μείωση του ηλικιακού ορίου από το 35^ο στο 33^ο έτος.

16. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο ιατρός Χ.Λ. υπέβαλε αίτηση για την έναρξη και ολοκλήρωση της ειδίκευσής του στο κύριο στάδιο της ιατρικής ειδικότητας, στο Γ.Ν.Α. ΚΑΤ, που απαιτεί άσκηση πέντε (5) ετών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο π.δ. 415/1994. Το Γ.Ν.Α. ΚΑΤ είναι αναγνωρισμένο να χορηγεί πλήρη χρόνο ειδίκευσης στην ειδικότητα της Ορθοπεδικής, ήτοι πέντε (5) έτη και, συνεπώς, οι ιατροί που υποβάλλουν αίτηση

για το συγκεκριμένο νοσοκομείο τοποθετούνται αδιάσπαστα και για το σύνολο του ανωτέρω χρονικού διαστήματος, προκειμένου να εξασφαλισθεί η συνέχεια και η πληρότητα της εκπαίδευσής τους. Συγκεκριμένα, ο πλήρης χρόνος ειδίκευσης των ιατρών στο Γ.Ν.Α. «ΚΑΤ» ρυθμίσθηκε με την υ.α. με αριθμό Φ.Γ7/7101οικ./2-9-1969 του Υπουργού των Κοινωνικών Υπηρεσιών και την υ.α. με αριθμό Υ7α/Γ.Π.οικ.41226/24-3-2009 του Υπουργού Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης. Περαιτέρω, το αίτημά του περί έκδοσης ατομικής διοικητικής πράξης υπό αναβλητική αίρεση ή υπό όρο εξαρτάται από περιστατικά ή γεγονότα μέλλοντα και αβέβαια, δεδομένου ότι δεν είναι δυνατόν να είναι εκ των προτέρων γνωστή η νομοθεσία που θα διέπει εκείνη τη μελλοντικά χρονική στιγμή (1-1-2023) την εξαγορά της στρατιωτικής θητείας και τις προϋποθέσεις αυτής.

Απάντηση

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

17. Δεν είναι δυνατή η έκδοση ατομικής διοικητικής πράξης περί τοποθέτησης του ιατρού Χ.Α. στο Γ.Ν.Α. ΚΑΤ για άσκηση και προς απόκτηση ειδικότητας υπό την αίρεση ή υπό τον όρο μελλοντικής ρύθμισης των στρατιωτικών του υποχρεώσεων, εξαιτίας της έλλειψης της τυπικής προϋπόθεσης που αφορά στο πιστοποιητικό στρατολογικής κατάστασης και συγκεκριμένα, εξαιτίας της μη τουλάχιστον ισόχρονης αναβολής με τον χρόνο τοποθέτησης του ιατρού για ειδίκευση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 7 παρ.3 της υ.α. με αριθμό Α2δ/Γ.Π.οικ.9106/15-12-2016.



ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 20/06/2019

Ο Πρόεδρος του Τμήματος

Ιωάννης Διονυσόπουλος

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής

Νικόλαος Τσίρος

Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.