



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΥΓΕΙΑΣ ΚΑΙ
ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ**

Αθήνα: 12-10-2009

Αριθ. Πρωτ: 1368/09 Ερωτ. 24/09

**Ταχ. Δ/ση: Αριστοτέλους 17
Ταχ. Κώδικας: 10187
Τηλέφωνο: 210-5221618
FAX: 210-5239269**

ΠΡΟΣ: Το Γραφείο Γενικής
Διευθύντριας Υγείας

464
12-10-09

Σε απάντηση του υπ' αριθ. οικ Γ.Δ.Υ 219/11-5-2009 εγγράφου σας, σας αποστέλλουμε συνημμένα την υπ' αριθ. 344/2009 γνωμοδότηση και παρακαλούμε να ενημερώσετε: α) το Γραφείο μας και β) την Κεντρική Υπηρεσία του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, εάν αυτή έγινε δεκτή ή όχι από τον Υπουργό.

ΣΥΝΗΜΜΕΝΑ: 1

ΚΟΙΝ: Ν.Σ.Κ.

Ο ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ

Β. ΒΟΥΚΑΛΗΣ

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΑΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως: 344/2009

ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Τμήμα Ε'

Συνεδρίαση : της 29^{ης} Σεπτεμβρίου 2009

Σύνθεση:

Πρόεδρος : Νικηφόρος Κανιούρας, Αντιπρόεδρος Νομικού Συμβουλίου του Κράτους

Μέλη: Βλάσιος Βούκαλης, Πέτρος Τριανταφυλλίδης, Ανδρέας Χαρλαύτης, Ανδρέας Ανδρουλιδάκης, Βασιλική Τύρου, Κουήν Χουρμουζιάν, Νομικοί Σύμβουλοι.

Εισηγητής: Αναστάσιος Μπάνος, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Θέμα: Το υπ' αρ. πρωτ. οικ. ΓΔΥ219/11-5-2009 ερώτημα του Γραφείου της Γενικής Διεύθυνσης Υγείας του Υπουργείου Υγείας @ Σ.Α. που υπογράφεται από τον Γενικό Γραμματέα του Υπουργείου.

Περίληψη Ερωτήματος: Αν, το σύνολο των μηνιαίων αποδοχών της οργανικής θέσεως των ιατρών του Εθνικού Συστήματος Υγείας (Ε.Σ.Υ.) και των προσθέτων αμοιβών τους, αντιστοιχούν στις, μηνιαίες αποδοχές Αρεοπαγίτη με 29 χρόνια υπηρεσίας, χωρίς οικογενειακή παροχή, όπως οι αποδοχές αυτές διαμορφώνονται βάσει του εκάστοτε ισχύοντος μισθολογίου των δικαστικών λειτουργών.

A.1. Με το υπ. αριθμ. πρωτ. οικ. ΓΔΥ219/11-5-2009 ερώτημα της Γενικής Διεύθυνσης Υγείας του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, που υπογράφεται από το Γενικό Γραμματέα Υγείας, ερωτάται το Ν.Σ.Κ. αν, κατά την εφαρμογή του δεύτερου εδαφίου της παρ. 9 του άρθρου 45 του Ν.3205/2003, με το οποίο τίθενται ως ανώτατο όριο στο σύνολο των αποδοχών της οργανικής θέσης και των πρόσθετων αμοιβών των γιατρών του Ε.Σ.Υ κατά μήνα, οι μηνιαίες αποδοχές που αντιστοιχούν σε Αρεοπαγίτη με 29 χρόνια υπηρεσίας, ως "μηνιαίες αποδοχές" νοούνται οι καταβαλλόμενες δυνάμει του εκάστοτε ισχύοντος μισθολογίου των δικαστικών λειτουργών και ειδικώς οι με το Ν.3691/2008 καθορισθείσες.

2. Με το υπ' αριθμ. πρωτ 1368/27-5 -2009 έγγραφό μας ζητήθηκαν, σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 6 του Ν. 3086/2002, οι απόψεις της Δ/σης Μισθολογίου του Γενικού Λογιστηρίου του Κράτους.

3. Κατά τις απόψεις της ως άνω Δ/σεως του Γ.Λ.Κ. που διαλαμβάνονται στο υπ' αριθμ. πρωτ. 2/39436/0022/22-6-2009 έγγραφό της, «το ανώτατο ισχύον όριο αποδοχών και των πρόσθετων απολαβών των γιατρών του ΕΣΥ, προσδιορίζεται από τις μηνιαίες αποδοχές που αντιστοιχούν σε Αρεοπαγίτη με 29 χρόνια υπηρεσίας, χωρίς την οικογενειακή παροχή, όπως αυτές διαμορφώνονται σύμφωνα με τις μισθολογικές διατάξεις που ίσχυαν πριν την έκδοση του Ν. 3691/2008» εν όψει των προβλέψεων «του δευτέρου εδαφίου της παρ. 12 του άρθρου 57 του ν. 3691/2008»

B.1. Με τον Ν.3205/2003 (ΦΕΚ Α'297) θεσπίστηκε νέο μισθολόγιο για τους λειτουργούς και υπαλλήλους του Δημοσίου, των Ν.Π.Δ.Δ. και Ο.Τ.Α., τα μόνιμα στελέχη των ενόπλων Δυνάμεων και των αντιστοίχων της Ελληνικής Αστυνομίας, του Πυροσβεστικού και του Λιμενικού Σώματος.

Με τις διατάξεις του μέρους Β' του νόμου, θεσπίστηκαν τα ειδικά μισθολόγια κατηγοριών λειτουργών και υπαλλήλων του Δημοσίου και, μεταξύ αυτών, τα ειδικά μισθολόγια των δικαστικών λειτουργών (άρθρ. 29) και των ιατρών του ΕΣΥ, (άρθρα 43-45)

2. Με την παρ. 9 του άρθρου 45 του νόμου αυτού (Ν3205/2003) ορίζονται τα εξής:

«9.Το σύνολο των πρόσθετων αμοιβών ή άλλων απολαβών των ιατρών, περιλαμβανομένων και των αποζημιώσεων από εφημερίες, δεν μπορεί σε καμία περίπτωση να υπερβεί κατά μήνα τις αποδοχές της οργανικής τους θέσης, χωρίς

συνυπολογισμό σε αυτές της οικογενειακής παροχής και των επιδομάτων εορτών και αδείας.

Το σύνολο των αποδοχών της οργανικής τους θέσης και των πρόσθετων αμοιβών τους κατά μήνα δεν μπορεί να υπερβεί τις μηνιαίες αποδοχές που αντιστοιχούν σε Αρεοπαγίτη με 29 χρόνια υπηρεσίας, χωρίς την οικογενειακή παροχή. Τυχόν υπέρβαση του ποσού αυτού περικλύπεται από την αποζημίωση των εφημεριών.»

3. Με την παρ. 1 του άρθρου 29 του ίδιου νόμου (Ν.3205/2003), προσδιορίστηκε ο μηνιαίος βασικός μισθός όλων των βαθμών της ιεραρχίας των δικαστικών λειτουργών, με βάση το βασικό μισθό του βαθμού του Πρωτοδίκη, ο οποίος με την παρ.2 του ίδιου άρθρου ορίστηκε σε 1.020,00 €. Η βάση αυτή, δηλαδή ο βασικός μισθός Πρωτοδίκη, αυξήθηκε κατ' έτος δυνάμει των τακτικών νομοθετικών ρυθμίσεων για την εισοδηματική πολιτική, ως εξής:

α) Με την παρ. 1 του άρθρου 2 του Ν. 3336/2005, σε 1.057,00 ευρώ.

β) Με την περιπτ. α) του άρθρου 11 του Ν.3453/2006, σε 1.089,00 ευρώ.

γ) Με την παρ. 1 του άρθρου 1 του Ν. 3554/2007, σε 1.1127,00 ευρώ, και.

δ) Με την περίπτ. α) του άρθρου 5 του Ν. 3670/2008 σε 1.1178,00 ευρώ.

4. Με το άρθρο 57 του Ν 3691/2008 (ΦΕΚ Α' 166), το μισθολόγιο των δικαστικών λειτουργών, όπως είχε διαμορφωθεί με τις διαδοχικές αυξήσεις στο βασικό μισθό του Πρωτοδίκη που προαναφέρθηκαν, επαναπροσδιορίστηκε, με αύξηση του μηνιαίου βασικού μισθού του Πρωτοδίκη στο ύψος των 2.067 € και με αύξηση των επιδομάτων κατά βαθμό που προέβλεπαν οι διατάξεις του άρθρου 30 του Ν. 3205/2003. Με την παρ. 12 του άρθρου αυτού (άρθρου 57) ορίστηκαν τα εξής:

«12. Οι διατάξεις του άρθρου αυτού δεν εφαρμόζονται σε όσους εξομοιώνονται μισθολογικά με δικαστικούς λειτουργούς ή με μέλη του κύριου προσωπικού του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους. Όπου στην κείμενη νομοθεσία υπάρχουν διατάξεις που παραπέμπουν για τον καθορισμό αποδοχών στις αποδοχές των δικαστικών λειτουργών και των μελών του κύριου προσωπικού του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, αυτές θεωρούνται ότι παραπέμπουν στις αποδοχές των δικαστικών λειτουργών και των μελών του κύριου προσωπικού του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, όπως αυτές είχαν διαμορφωθεί μέχρι και την ισχύ του Ν. 3670/2008 (ΦΕΚ 117 Α').»

5. Με τον Ν.3754/2009 (ΦΕΚ Α' 43), ρυθμίστηκαν οι όροι απασχόλησης των νοσοκομειακών ιατρών του Ε.Σ.Υ. Ο νόμος, που ακολούθησε την από 1-12-2008 υπογραφή «Κλαδική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας» από τον Υπουργό Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης και τον Πρόεδρο της Ομοσπονδίας Ενώσεως Νοσοκομειακών

Γιατρών Ελλάδας, περιλαμβάνει ρυθμίσεις που αφορούν στο ωράριο εργασίας, στον τρόπο φορολόγησης επιδομάτων, στην αναδιάρθρωση του κλάδου Ιατρών Ε.Σ.Υ και στην εξέλιξη εντός αυτού, στον προγραμματισμό προσλήψεων και στην αύξηση του μηνιαίου βασικού μισθού όλων των βαθμών του κλάδου. Οι θεσπισθείσες ρυθμίσεις αποτελούσαν αντικείμενο σε βασικές γραμμές, της προηγηθείσας «Κλαδικής Συλλογικής Συμβάσεως Εργασίας». Σύμφωνα με το άρθρο 9 του νόμου αυτού (Ν.3754/2009) :

« Η υπογραφή της 1^{ης} Δεκεμβρίου 2008 Κλαδική Συλλογική Σύμβασης Εργασίας μεταξύ του Υπουργού Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης και της Ομοσπονδίας Ενώσεων Νοσοκομειακών Γιατρών Ελλάδος ισχύει όπως τροποποιείται με τις διατάξεις του παρόντος νόμου»

Με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 8 της από 1-12-2008 Κλαδικής Συλλογικής Συμβάσεως Εργασίας ορίζεται ότι :

«Από δημοσιεύσεως της παρούσης καταργείται το εδάφιο 2 της παραγράφου 9 του άρθρου 45 του Ν.3205/2003.»

Γ. Από τον συνδυασμό των προαναφερθεισών διατάξεων, ερμηνευομένων αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, προκύπτουν τα εξής :

1. Με τη "διάταξη" του πρώτου εδαφίου της παρ.8 της από 1-12-2008 "Κλαδικής Συλλογικής Συμβάσεως Εργασίας", δεν καταργήθηκε βεβαίως η παρ.9 του άρθρου 45 του Ν.3205/2003, με την οποία τέθηκαν ως ανώτατο επίπεδο συνολικών μηνιαίων αποδοχών των γιατρών του ΕΣΥ, οι προβλεπόμενες (τότε) μηνιαίες αποδοχές Αεροπαγίτη με 29 χρόνια υπηρεσίας. Τούτο διότι, η κρισιολογούμενη "Κλαδική Συλλογική Σύμβαση" μη προβλεπόμενη από γενική ή ειδική διάταξη κανόνα δικαίου, δεν εισφέρει κανόνα ουσιαστικού δικαίου στην έννομη τάξη, δεν έχει κανονιστικό περιεχόμενο και οι "ρυθμίσεις" της έχουν προδήλως πολιτικό χαρακτήρα, προσομοιάζουσες κατά τη φύση τους με τις ρυθμίσεις των, από το άρθρ.13 του Ν.2738/1999 προβλεπομένων, "συλλογικών συμφωνιών". Εφόσον, συνεπώς, ο Ν.3754/2009 με τις διατάξεις του οποίου ρυθμίστηκαν τα ζητήματα που αποτελούσαν αντικείμενο της από 1-12-2008 "Κλαδικής Συλλογικής Συμβάσεως Εργασίας" (είτε σε συμφωνία, είτε κατά τροποποίηση των "ρυθμίσεων" της "Κλαδικής Συλλογικής Συμβάσεως Εργασίας") δεν κατάργησε ρητά την παρ.9 του άρθρ.45 του Ν.3205/2003, η διάταξη αυτή ισχύει και είναι εφαρμοστέα.

2. Όπως γίνεται δεκτό, στη νομοθέτηση κατά παραπομπή, ο παραπέμπων νόμος είναι κατ' αρχήν ανεξάρτητος από τον νόμο στον οποίο γίνεται η παραπομπή. Έτσι η



τροποποίηση του παραπεμπόμενου νόμου δεν επιφέρει την τροποποίηση του περιεχομένου του πρώτου, που έχει αυτοτελή ύπαρξη, παραμένει αμετάβλητος και με το περιεχόμενο που έχει ο νόμος στον οποίο γίνεται η παραπομπή κατά το χρόνο της κατά παραπομπή νομοθέτησης εκτός αν προκύπτει σαφώς από το περιεχόμενο και το σκοπό του παραπέμποντος νόμου αντίθετη βούληση του νομοθέτη (βλ. Ολ. Σ.τ.Ε. 610/1988, ΑΠ 492/1980, ΝΟΒ29, 857, ΑΠ 209/7972, 118/1971).

Τα ανωτέρω πρέπει, για την ταυτότητα του λόγου, να γίνει δεκτό ότι ισχύουν και όταν η νομοθέτηση κατά παραπομπή δεν γίνεται με ευθεία αναφορά του παραπέμποντος σε συγκεκριμένη διάταξη παραπεμπόμενου νόμου, αλλά με αναφορά του παραπέμποντος, σε έννομη σχέση ή έννομη συνέπεια, που αποτελεί αντικείμενο ρυθμίσεως άλλου νόμου.

Κατά συνέπεια των ανωτέρω θα μπορούσε να υποστηριχθεί ότι προκειμένης της εφαρμογής της παρ.9 του άρθρ.45 του Ν.3205/2003, ως "μηνιαίες αποδοχές Αεροπαγίτη με 29 χρόνια υπηρεσίας" νοούνται οι μηνιαίες αποδοχές που καθορίζει κατά το χρόνο ενάρξεως της ισχύος του Ν.3205/2003 το άρθρο 29 παρ.1 του ίδιου νόμου, για τον βαθμό του Αεροπαγίτη με 29 χρόνια υπηρεσίας, και όχι και οι αποδοχές όπως διαμορφώνοντο με τις διαδοχικές αυξήσεις που κατ' έτος εχορηγούντο με διατάξεις τυπικού νόμου στα πλαίσια της εκάστοτε εισοδηματικής πολιτικής, οι οποίες αυξήσεις, άλλωστε, εχορηγούντο αναλόγως και σε όλους τους δημοσίους υπαλλήλους, και στους ιατρούς του Ε.Σ.Υ. με αύξηση στο βασικό μηνιαίο μισθό, του εισαγωγικού στο Ε.Σ.Υ., βαθμού του επιμελητή Β'.

3. Πάντως και ανεξαρτήτως των ανωτέρω, με την ρητή και άνευ επιφυλάξεων διάταξη της παρ.12 του άρθρ.57 του Ν.3691/2008, ορίστηκε ειδικώς, ότι οι χορηγούμενες με τις διατάξεις του ίδιου άρθρου νέες και ανεξάρτητες από τις χορηγούμενες κατ' έτος στα πλαίσια της εκάστοτε εισοδηματικής πολιτικής, αυξήσεις στις αποδοχές των δικαστικών λειτουργών και των μελών του κυρίου προσωπικού του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, δεν λαμβάνονται υπ' όψιν προκειμένου να προσδιοριστούν αποδοχές άλλων υπαλλήλων, κατ' εφαρμογή παραπέμποντος νόμου και ότι οι διατάξεις των νόμων που παραπέμπουν στις αποδοχές αυτές, θεωρούνται ότι παραπέμπουν στις αποδοχές των δικαστικών λειτουργών ως είχαν διαμορφωθεί μέχρι και την ισχύ του Ν.3670/2008.

Δ. Ενόψει των ανωτέρω, κατά την ομόφωνη γνώμη του Τμήματος, η απάντηση που προσήκει στο ερώτημα είναι ότι, ως μηνιαίες αποδοχές, που αντιστοιχούν σε Αεροπαγίτη με 29 χρόνια υπηρεσίας κατά την εφαρμογή του δεύτερου εδαφίου της

παρ.9 του άρθρ.45 του Ν.3205/2003, νοούνται σύμφωνα με την παρ.12 του άρθρ.57 του Ν.3691/2008, οι αποδοχές αυτές όπως είχαν διαμορφωθεί μέχρι την έναρξη ισχύος του Ν.3670/2008, και όχι όπως αυτές διαμορφώνονται μετά την ισχύ του Ν.3691/2008.

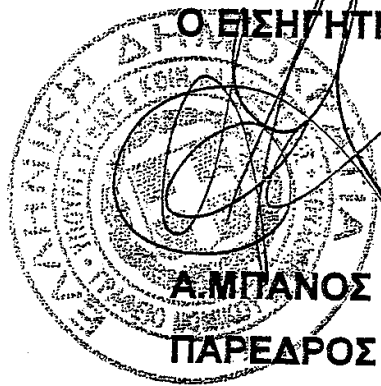
ΕΘΕΩΡΗΘΗ

Αθήνα, 7 Οκτωβρίου 2009



Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε' ΤΜΗΜΑΤΟΣ

**ΝΙΚΗΦΟΡΟΣ ΚΑΝΙΟΥΡΑΣ
ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ Ν.Σ.Κ.**



Ο ΕΙΣΗΓΗΤΗΣ

Α. ΜΠΑΝΟΣ

ΠΑΡΕΔΡΟΣ Ν.Σ.Κ.