1950/2023

ΤΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ

ΤΜΗΜΑ Γ΄

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του στις 6 Απριλίου 2023, με την εξής σύνθεση: Δημήτριος Μακρής, Σύμβουλος της Επικρατείας, Προεδρεύων, σε αναπλήρωση του Προέδρου του Τμήματος, που είχε κώλυμα, Αναστασία-Μαρία Παπαδημητρίου, Δημήτριος Εμμανουηλίδης, Σύμβουλοι, Ελευθέριος Μελισσαρίδης, Τρισεύγενη Βαρουφάκη, Πάρεδροι. Γραμματέας ο Αντώνιος Γεωργακόπουλος.

Για να δικάσει την από 3 Αυγούστου 2022 αίτηση:

του \_\_\_\_, ο οποίος παρέστη αυτοπροσώπως ως δικηγόρος (Α.Μ. 399 Δ.Σ. Καρδίτσας),

κατά των: 1) Υπουργού Υγείας, ο οποίος παρέστη με τον \_\_, Πάρεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, ο οποίος κατέθεσε δήλωση, σύμφωνα με το άρθρο 26 του ν. 4509/2017, περί μη εμφανίσεώς του, και 2) Γενικού Νοσοκομείου Καρδίτσας, το οποίο παρέστη με τον δικηγόρο \_\_\_, που τον διόρισε με πράξη του Διοικητή του Νοσοκομείου.

Με την αίτηση αυτή ο αιτών επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ’ αριθμ. 12763/22.6.2022 προκήρυξη της Διοικήτριας του Γενικού Νοσοκομείου Καρδίτσας.

Η εκδίκαση άρχισε με την ανάγνωση της εκθέσεως της εισηγήτριας, Παρέδρου Τρισεύγενη Βαρουφάκη.

Κατόπιν το δικαστήριο άκουσε τον αιτούντα ως δικηγόρο, ο οποίος ανέπτυξε και προφορικά τους προβαλλόμενους λόγους ακυρώσεως και ζήτησε να γίνει δεκτή η αίτηση, και τον πληρεξούσιο του καθ’ ου Νοσοκομείου, ο οποίος ζήτησε την απόρριψή της.

Μετά τη δημόσια συνεδρίαση το δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη σε αίθουσα του δικαστηρίου κ α ι

Α φ ο ύ μ ε λ έ τ η σ ε τ α σ χ ε τ ι κ ά έ γ γ ρ α φ α

Σ κ έ φ θ η κ ε κ α τ ά τ ο ν Ν ό μ ο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης αιτήσεως έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο (52500949495301300049/2.8.2022 ηλεκτρονικό παράβολο).

2. Επειδή, με την υπό κρίση αίτηση, ο αιτών, δικηγόρος Καρδίτσας, ζητεί την ακύρωση της 12763/22.6.2022 **προκήρυξης** της Διοικήτριας του Γενικού Νοσοκομείου Καρδίτσας για την πλήρωση μιας οργανικής θέσης δικηγόρου του Νοσοκομείου με σχέση έμμισθης εντολής, καθ΄ο μέρος **ορίζεται με αυτήν ότι για το κριτήριο της εξειδίκευσης στο αντικείμενο της απασχόλησης λαμβάνεται αποκλειστικώς υπόψη ο χειρισμός υποθέσεων των νοσοκομείων του Υπουργείου Υγείας, τίθεται, δε, συντελεστής βαρύτητας 50%**.

….

4. Επειδή, ο αιτών, **ο οποίος συμμετείχε στην ένδικη διαδικασία επιλογής δικηγόρου, επιφυλασσόμενος ως προς τη νομιμότητα του προσβαλλόμενου κατά τα ανωτέρω όρου της προκήρυξης, προβάλλει ότι ο όρος αυτός, δεδομένου ιδίως του προβλεπόμενου, για το αντίστοιχο κριτήριο, συντελεστή βαρύτητας 50%, του στερεί τη δυνατότητα να διεκδικήσει επί ίσοις όροις την επίδικη θέση, δοθέντος ότι δεν έχει χειριστεί υποθέσεις νοσηλευτικών ιδρυμάτων**. Υπό τα δεδομένα αυτά, η κρινόμενη αίτηση ασκείται με έννομο συμφέρον, τα δε περί του αντιθέτου προβαλλόμενα από το καθ΄ου Νοσοκομείο πρέπει να απορριφθούν (πρβλ. ΣτΕ 1548/2022, 1088/2021 επτ.).

5. Επειδή, στον νόμο **4194/2013** (Κώδικας Δικηγόρων, Α΄ 208) ορίζεται στο άρθρο 43 (όπως ίσχυε κατά τον κρίσιμο χρόνο της προκήρυξης της επίδικης θέσης, μετά την τροποποίηση των περιπτώσεων β΄ και γ΄ της παραγράφου 2 του άρθρου αυτού με την παρ. 7 του άρθρου 60 του ν. 4370/2016, Α΄ 37/7.3.2016) ότι «1. [...] 2. Η πρόσληψη δικηγόρων στους φορείς του δημόσιου τομέα, όπως αυτός καθορίζεται κάθε φορά με νόμο, γίνεται με επιλογή ύστερα από προκήρυξη, με βάση όσα παρακάτω ορίζονται [...] Ειδικότερα για τους εμμίσθους δικηγόρους: α) Η προκήρυξη πρέπει να περιέχει το αντικείμενο της απασχόλησης του δικηγόρου, τις τυχόν ειδικές ανάγκες του νομικού προσώπου, την έδρα και τους όρους αμοιβής και υπηρεσιακής εξέλιξης του δικηγόρου και απευθύνεται προς τα μέλη των δικηγορικών συλλόγων [...] β) Η επιλογή γίνεται από πενταμελή επιτροπή που συνέρχεται στην έδρα του δικηγορικού συλλόγου […] γ) [...] δ) […] ε) [...] στ) Με την αίτησή τους οι υποψήφιοι υποβάλλουν τα απαραίτητα δικαιολογητικά για την απόδειξη των τυπικών και ουσιαστικών προσόντων τους. ζ)[…] η) **Για την επιλογή και πρόσληψη λαμβάνονται υπόψη η προσωπικότητα του υποψηφίου, η επιστημονική του κατάρτιση, η εξειδίκευσή του στο αντικείμενο της απασχόλησης, η επαγγελματική του πείρα, επάρκεια, η γνώση ξένων γλωσσών και συνεκτιμάται η οικογενειακή του κατάσταση και η πρόβλεψη της εξέλιξής του.** Κρίσιμος χρόνος για τον έλεγχο της συνδρομής των πιο πάνω τυπικών προσόντων είναι ο χρόνος λήξης της προθεσμίας για την υποβολή των αιτήσεων. Στην προκήρυξη προβλέπεται συντελεστής βαρύτητας στα κριτήρια, ανάλογα με τις ανάγκες του φορέα. θ) [...]».

6. Επειδή, με την **προσβαλλόμενη απόφαση προκηρύχθηκε**, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 43 του Κώδικα Δικηγόρων (ν. 4194/2013), η πλήρωση της αναφερθείσας θέσης δικηγόρου με αντικείμενο απασχόλησης τη νομική υποστήριξη των υπηρεσιών του Νοσοκομείου καθώς και την υπεράσπιση των συμφερόντων του ενώπιον των δικαστηρίων ή άλλων αρχών, σε όλες τις υποθέσεις του. **Στην ίδια προκήρυξη ορίσθηκαν**, επίσης, μεταξύ άλλων, τα εξής: «IV. **ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ-ΕΠΙΛΟΓΗΣ** 1. Για την επιλογή και πρόσληψη λαμβάνονται υπόψη η προσωπικότητα του υποψηφίου, η επιστημονική του κατάρτιση, η εξειδίκευση στο αντικείμενο της απασχόλησης, η επαγγελματική πείρα-επάρκεια, η γνώση ξένων γλωσσών και συνεκτιμάται η οικογενειακή κατάσταση και η πρόβλεψη της εξέλιξης. 2. Οι υποψήφιοι αποδεικνύουν τα προσόντα, τις ιδιότητες και τα κριτήρια που λαμβάνονται υπόψη για τον καθορισμό της σειράς αξιολόγησής τους με την κατάθεση των απαιτούμενων δικαιολογητικών της ενότητας V της παρούσας […] 5. **Η Επιτροπή, ως προς το κριτήριο της εξειδίκευσης στο αντικείμενο απασχόλησης βαθμολογεί την εμπειρία των υποψηφίων, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο με στοιχεία IV.7 της παρούσας, σε θέματα που αφορούν τα Νοσοκομεία του Υπουργείου Υγείας, με κάθε πρόσφορο έγγραφο, που αποδεικνύει πραγματική απασχόληση με τα ως άνω θέματα, λόγω της πολυπλοκότητας και της ιδιαίτερης φύσης των υποθέσεων, που απασχολούν το Νοσοκομείο, ως νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου με στόχο την εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος. Επιπλέον, η Επιτροπή, ως προς τα κριτήρια της εξειδίκευσης στο αντικείμενο απασχόλησης, βαθμολογεί την εμπειρία των υποψηφίων, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο με στοιχεία IV.**7 της παρούσας, η οποία αποδεικνύεται με κάθε πρόσφορο έγγραφο, όπως: i) δικαστικές αποφάσεις, από τις οποίες να προκύπτει η παράσταση του υποψηφίου για λογαριασμό του Νοσοκομείου του Υπουργείου Υγείας, ii) δικόγραφα (εισαγωγικά δικόγραφα, ένδικα βοηθήματα και μέσα, προτάσεις και υπομνήματα), τα οποία πρέπει να φέρουν υπογραφή και σφραγίδα του υποψηφίου και έχουν κατατεθεί νομίμως για λογαριασμό Νοσοκομείου του Υπουργείου Υγείας, iii) γνωμοδοτήσεις, οι οποίες φέρουν τον αριθμό πρωτοκόλλου του Νοσοκομείου του Υπουργείου Υγείας ή συνοδεύονται με την εντολή γνωμοδότησης, iv) βεβαιώσεις προϋπηρεσίας. Ειδικά για τις βεβαιώσεις προϋπηρεσίας θα πρέπει, αν αυτές προέρχονται από Νοσοκομείο του Υπουργείου Υγείας να φέρουν αριθμό πρωτοκόλλου του φορέα και να συνοδεύονται από βεβαίωση ενασχόλησης του υποψηφίου με το περιγραφόμενο σε αυτήν αντικείμενο απασχόλησης. 6. Η επιλογή θα γίνει επί τη βάσει του κάτωθι πίνακα κριτηρίων αξιολόγησης και σύμφωνα με τα ειδικότερα προβλεπόμενα σε αυτόν. Η Επιτροπή χρησιμοποιεί ως κλίμακα βαθμολογίας για τα ανωτέρω κριτήρια την κλίμακα 1-10, επιτρεπομένης της βαθμολόγησης με δεκαδικά στοιχεία. Η σταθμισμένη βαθμολογία του κάθε κριτηρίου είναι το γινόμενο του επί μέρους συντελεστή βαρύτητας του κριτηρίου επί τη βαθμολογία του, το οποίο στρογγυλοποιείται στα 2 δεκαδικά ψηφία και η συνολική βαθμολογία του κάθε υποψηφίου είναι το άθροισμα των σταθμισμένων βαθμολογιών όλων των κριτηρίων. 7. Οι συντελεστές βαρύτητας των ανωτέρω κριτηρίων μετά των ειδικότερων προϋποθέσεων και λεπτομερειών καθορίζονται ως εξής: ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ 1. ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΤΗΤΑ σ.β. [συντελεστής βαρύτητας] 10%. 2. ΕΠΙΣΤΗΜΟΝΙΚΗ ΚΑΤΑΡΤΙΣΗ [...] σ.β. 15% […]. 3. **ΕΞΕΙΔΙΚΕΥΣΗ ΣΤΟ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ (Χειρισμός υποθέσεων νοσοκομείων του Υπουργείου Υγείας)** 3.1 Δικαστικές αποφάσεις από τις οποίες προκύπτει η παράσταση του υποψηφίου, καθώς και δικόγραφα που έχουν συνταχθεί και φέρουν σφραγίδα και υπογραφή του υποψηφίου και έχουν κατατεθεί νομίμως, για λογαριασμό Νοσοκομείου του Υπουργείου Υγείας. 3.2. Παραστάσεις του υποψηφίου σε πολιτικά ή διοικητικά δικαστήρια όλων των βαθμίδων, για λογαριασμό Νοσοκομείου του Υπουργείου Υγείας. 3.3. Γνωμοδοτήσεις επί θεμάτων Νοσοκομείου του Υπουργείου Υγείας. 3.4. Βεβαιώσεις που αποδεικνύουν την ενασχόληση του υποψηφίου στο αντικείμενο απασχόλησης Νοσοκομείου του Υπουργείου Υγείας**: σ.β. 50% (ενιαίο ποσοστό για όλες τις υποκατηγορίες**). 4. ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΗ ΠΕΙΡΑ-ΕΠΑΡΚΕΙΑ 4.1. Έτη δικηγορίας […] 4.2. Δικαστικές αποφάσεις για υποθέσεις ΝΠΔΔ και πέραν του ανωτέρω αναφερόμενου αντικειμένου απασχόλησης: σ.β. 20% (ενιαίο ποσοστό για όλες τις υποκατηγορίες). 5. ΓΝΩΣΗ ΞΕΝΩΝ ΓΛΩΣΣΩΝ σ.β. 3% […]. 6. ΟΙΚΟΓΕΝΕΙΑΚΗ ΚΑΤΑΣΤΑΣΗ σ.β. 1%. 7. ΠΡΟΒΛΕΨΗ ΕΞΕΛΙΞΗΣ σ.β. 1%. […] V. ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ-ΠΡΟΘΕΣΜΙΑ ΥΠΟΒΟΛΗΣ Οι υποψήφιοι πρέπει [...] να υποβάλουν […] αίτηση υποψηφιότητας, συνοδευόμενη απαραίτητα και επί ποινή αποκλεισμού από την περαιτέρω διαδικασία, από τα ακόλουθα δικαιολογητικά: 1. […] 8. Κάθε έγγραφο και άλλο στοιχείο, με το οποίο θα αποδεικνύεται η εξειδίκευση του υποψηφίου σε χειρισμούς υποθέσεων Νοσοκομείων, καθώς και η επαγγελματική πείρα με υποθέσεις άλλων ΝΠΔΔ [...]».

7. Επειδή, με την κρινόμενη αίτηση προβάλλεται ότι ο προσβαλλόμενος όρος της προκήρυξης, σύμφωνα με τον οποίο, για το κριτήριο της εξειδίκευσης στο αντικείμενο της απασχόλησης, λαμβάνεται αποκλειστικώς υπόψη ο χειρισμός υποθέσεων των νοσοκομείων του Υπουργείου Υγείας, τίθεται, δε, συντελεστής βαρύτητας 50%, προσκρούει στις συνταγματικές αρχές της ισότητας, της αξιοκρατίας, της διαφάνειας, της αναλογικότητας καθώς και της επαγγελματικής ελευθερίας, δεδομένου ότι συνεπάγεται υπέρμετρο περιορισμό του κύκλου των προσώπων που δύνανται να διεκδικήσουν την επίδικη θέση, εισάγοντας αδικαιολόγητα ευνοϊκή μεταχείριση των υποψηφίων δικηγόρων, οι οποίοι είχαν προηγούμενη συνεργασία με νοσηλευτικά ιδρύματα.

**8. Επειδή, με τις προεκτεθείσες διατάξεις του Κώδικα Δικηγόρων (ν. 4194/2013), όπως αναφέρεται και στην αιτιολογική έκθεση του σχεδίου νόμου, «προβλέπεται μια δικαιοκρατική και ανοικτή σε όλους τους δικηγόρους διαδικασία» επιλογής για την πρόσληψή τους στους φορείς του δημόσιου τομέα. Η εν λόγω διαδικασία πρόσληψης εμμίσθων δικηγόρων θεσπίσθηκε για λόγους δημοσίου συμφέροντος ως ενιαία ρύθμιση για ολόκληρο τον δημόσιο τομέα, κατ΄εφαρμογή των συνταγματικών αρχών της ισότητας, της αξιοκρατίας και της διαφάνειας, υπό τις οποίες πρέπει κατ΄αρχήν να διέπεται η πρόσβαση στις δημόσιες θέσεις (πρβλ. ΣτΕ 2115/2022, 2790, 427/2020). Η επιλογή γίνεται από πενταμελή επιτροπή, ύστερα από προκήρυξη, βάσει προβλεπόμενων στον νόμο κριτηρίων αξιολόγησης των υποψηφίων (προσωπικότητα, επιστημονική κατάρτιση, εξειδίκευση στο αντικείμενο της απασχόλησης, επαγγελματική πείρα, επάρκεια, γνώση ξένων γλωσσών, συνεκτιμωμένης της οικογενειακής κατάστασης και της πρόβλεψης εξέλιξής τους). Περαιτέρω, με το άρθρο 43 παρ. 2 περ. η΄ του ως άνω Κώδικα, ο νομοθέτης, για λόγους διαφάνειας και αξιοκρατίας και προκειμένου η διαδικασία να είναι περισσότερο αντικειμενική, οι δε υποψήφιοι να γνωρίζουν εκ των προτέρων τους όρους επιλογής, όρισε ότι στην προκήρυξη καθορίζονται οι συντελεστές βαρύτητας των κριτηρίων αξιολόγησης ανάλογα με τις ανάγκες κάθε φορέα (ΣτΕ 2096/2021 επτ.). Εξάλλου, οι διατάξεις του άρθρου 43 του Κώδικα Δικηγόρων, με τις οποίες παρέχεται στη Διοίκηση εξουσιοδότηση για τον καθορισμό του περιεχομένου της προκήρυξης, ερμηνευόμενες σε συνδυασμό με τις συνταγματικές αρχές της ισότητας, της αξιοκρατίας και της αναλογικότητας, έχουν την έννοια ότι η κανονιστικώς δρώσα Διοίκηση μπορεί μεν να εξειδικεύει τα προβλεπόμενα από τον νόμο κριτήρια επιλογής (βλ. ΣτΕ 71/2023), κατά τρόπο, όμως, ώστε οι σχετικώς τιθέμενες απαιτήσεις να δικαιολογούνται από αποχρώντα λόγο δημοσίου συμφέροντος και να τελούν σε συνάφεια προς τα κατά νόμον καθήκοντα της προκηρυσσόμενης θέσης (πρβλ. ΣτΕ Ολ. 1363/2021 σκ. 12, 1089/2021 επτ. σκ. 15). Περαιτέρω, με την εξουσιοδοτική διάταξη του άρθρου 43 παρ. 2 περ. η΄ του Κώδικα Δικηγόρων, παρέχεται μεν, κατά τα ανωτέρω, στη Διοίκηση η ευχέρεια να καθορίζει τους συντελεστές βαρύτητας των κριτηρίων επιλογής αναλόγως των αναγκών της, όχι όμως και η δυνατότητα να ορίζει συντελεστή βαρύτητας ορισμένου κριτηρίου σε τέτοιο ύψος με αποτέλεσμα να συρρικνώνεται δραστικά η επιρροή στην επιλογή των λοιπών κατά νόμον κριτηρίων, ευνοώντας, έτσι, ορισμένη κατηγορία υποψηφίων (πρβλ. ΣτΕ Ολ. 192/2022, σκ. 12), κατά παράβαση των συνταγματικών αρχών της ισότητας, της αντικειμενικότητας και της αξιοκρατίας.**

**9. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, με το επίδικο μέρος της προκήρυξης προβλέπεται ότι για το κριτήριο της εξειδίκευσης στο αντικείμενο της απασχόλησης λαμβάνεται αποκλειστικώς υπόψη ο χειρισμός υποθέσεων των νοσοκομείων του Υπουργείου Υγείας και μάλιστα μόνον για λογαριασμό τους, τίθεται, δε, συντελεστής βαρύτητας 50%. Η θέσπιση, όμως, του ανωτέρω συντελεστή βαρύτητας σε τόσο υψηλό ποσοστό (50%) κείται εκτός της εξουσιοδοτικής διάταξης του άρθρου 43 παρ. 2 περ. η΄ του Κώδικα Δικηγόρων, όπως ερμηνεύθηκε ανωτέρω. Και τούτο, διότι με τον τρόπο αυτόν μειώνεται δραστικά η επιρροή των υπολοίπων κατά νόμον κριτηρίων, λαμβανομένου μάλιστα υπόψη ότι η προβλεπόμενη από την προκήρυξη εξειδίκευση των υποψηφίων περιορίζεται αποκλειστικά στον χειρισμό υποθέσεων για λογαριασμό νοσοκομείων του Υπουργείου Υγείας, δεν απαιτείται, δε, να έχει κτηθεί με εγγυήσεις ισότητας, αντικειμενικότητας και αξιοκρατίας (βλ. ΣτΕ 527/2015 Ολομέλεια 13η σκέψη), με αποτέλεσμα να εισάγεται ανεπιτρέπτως δυσανάλογο πλεονέκτημα υπέρ της συγκεκριμένης κατηγορίας υποψηφίων έναντι άλλων υποψηφίων, οι οποίοι μάλιστα μπορεί να έχουν χειριστεί υποθέσεις νοσοκομείων όχι για λογαριασμό τους αλλά για λογαριασμό άλλων, γεγονός που οδηγεί σε συρρίκνωση εν πολλοίς της δυνατότητάς τους να έχουν ισότιμη, αντικειμενική και αξιοκρατική πρόσβαση στην επίδικη θέση.**

10. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη αίτηση πρέπει να γίνει δεκτή, **να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη προκήρυξη**, **καθ΄ο μέρος ορίζεται συντελεστής βαρύτητας 50%** για το κριτήριο της εξειδίκευσης στο αντικείμενο της απασχόλησης, όπως το περιεχόμενο του εν λόγω κριτηρίου εξειδικεύεται με την προσβαλλόμενη προκήρυξη (χειρισμός υποθέσεων νοσοκομείων του Υπουργείου Υγείας), και να απορριφθεί η παρέμβαση. Μετά την κατά τα ανωτέρω ακύρωση για τον βασίμως προβαλλόμενο σχετικό λόγο, είναι αλυσιτελής η εξέταση των υπολοίπων λόγων, η δε υπόθεση **πρέπει να αναπεμφθεί στη Διοίκηση για να προβεί στις δέουσες ενέργειες.**

Δ ι ά τ α ύ τ α

Δέχεται την αίτηση.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την 12763/22.6.2022 προκήρυξη του Γενικού Νοσοκομείου Καρδίτσας, **κατά το αναφερόμενο στο αιτιολογικό μέρος της.**

Αναπέμπει την υπόθεση στη Διοίκηση, κατά το αιτιολογικό.

Διατάσσει την απόδοση του παραβόλου.

Επιβάλλει συμμέτρως στο Γενικό Νοσοκομείο Καρδίτσας και στο παρεμβαίνον Δημόσιο τη δικαστική δαπάνη του αιτούντος, η οποία ανέρχεται στο ποσό των εννιακοσίων είκοσι (920) ευρώ.