**Pojasnila k vzorcem pogodb o izvajanju zdravstvenih storitev**

Dne 25. 10. 2020 je začela veljati Odredba o začasnih ukrepih na področju organizacije zdravstvene dejavnosti zaradi obvladovanja epidemije COVID-19 in zagotavljanja neodložljive zdravstvene obravnave pacientov (Uradni list RS, št. 154/2020; v nadaljevanju: odredba), ki med drugim določa vključevanje koncesionarjev v delo izvajalcev zdravstvene dejavnosti z namenom zagotovitve zadostnih zmogljivostih za pravočasno obravnavo pacientov, obolelih za COVID-19.

Zdravniška zbornica Slovenije (v nadaljevanju: zbornica) je Ministrstvo za zdravje RS (v nadaljevanju: ministrstvo) nemudoma opozorila na nedoločeno in nejasno ureditev, ki jo predvideva odredba, saj pravice in dolžnosti koncesionarjev niso natančno in predvidljivo določene. Več o tem si lahko preberete [tukaj](https://www.zdravniskazbornica.si/informacije-publikacije-in-analize/obvestila/2020/10/26/poziv-ministrstvu-za-dodatna-pojasnila-glede-omejitve-izvajanja-zdravstvenih-storitev-in-polo%C5%BEaja-koncesionarjev).

Ministrstvo za zdravje je v [***dopisu***,](https://www.zdravniskazbornica.si/informacije-publikacije-in-analize/obvestila/2020/10/29/ministrstvo-podalo-pojasnila-o-vklju%C4%8Devanju-koncesionarjev) ki ga je zbornica prejela 29. 10. 2020 pojasnilo, da vključevanje koncesionarjev poteka na podlagi 44.f člena Zakona o zdravstveni dejavnosti (Uradni list RS, št. 23/05 – uradno prečiščeno besedilo, 15/08 – ZPacP, 23/08, 58/08 – ZZdrS-E, 77/08 – ZDZdr, 40/12 – ZUJF, 14/13, 88/16 – ZdZPZD, 64/17, 1/19 – odl. US, 73/19, 82/20 in 152/20 – ZZUOOP; v nadaljevanju: ZZDej) in 45.b člena Zakona o zdravniški službi (Uradni list RS, št. 72/06 – uradno prečiščeno besedilo, 15/08 – ZPacP, 58/08, 107/10 – ZPPKZ, 40/12 – ZUJF, 88/16 – ZdZPZD, 40/17, 64/17 – ZZDej-K, 49/18 in 66/19; v nadaljevanju: ZZdrS). Na podlagi navedenih pravnih podlag so se koncesionarji dolžni vključevati v aktivnosti, ki so vezane na pravočasno obravnavo pacientov, obolelih s COVID-19, na podlagi pogodb, sklenjenih med izvajalcem zdravstvene dejavnosti in koncesionarjem, in sicer na območju, za katerega je koncesionarju podeljena koncesija.

Za koncesionarje to pomeni, da je podlaga kar sklenjena in veljavna pogodba, s katero se ureja vključevanje koncesionarja v sistem neprekinjenega zdravstvenega varstva (v nadaljnjem besedilu: sistem NZV). Ministrstvo je tudi pozvalo k čimprejšnji sklenitvi pogodb na podlagi 44.f člena ZZDej in 45.b člena ZZdrS za tiste koncesionarje, ki le-teh še nimajo sklenjenih.

Zdravniška zbornica Slovenije je po objavi odredbe pripravila dva tipa vzorcev pogodb (glede na to, ali je koncesionar/zasebnik pravna ali fizična oseba), s katerima bi koncesionarji in drugi zasebniki (ki bi se želeli vključiti na prostovoljni osnovi) uredili nekatera ključna vprašanja pri takem vključevanju (plačilo za delo, vprašanje odškodninske odgovornosti, obveznost zagotavljanja zaščitne in druge opreme ipd.), s čimer bi jim zagotovili enake pogoje za delo kot zdravstvenim delavcem, ki so v javnem zavodu zaposleni.

To pomeni, da je glede na odredbo in pojasnilo ministrstva mogoče skleniti tri različne tipe pogodb:

* **pogodbo o izvajanju zdravstvenih storitev z namenom zagotovitve zadostnih zmogljivosti za pravočasno obravnavo pacientov, obolelih za COVID-19** (to pogodbo sklenejo vsi zasebniki, ki niso koncesionarji in zanje torej ne obstaja dolžnost vključevati se v izvajanje teh storitev, bi pa to na svojo lastno pobudo želeli storiti);
* **pogodbo o medsebojnem sodelovanju** (to pogodbo sklenejo koncesionarji, ki še niso vključeni v sistem NZV in zato nimajo sklenjene take pogodbe, odredba pa jim v tretjem odstavku 3. člena nalaga njihovo sklenitev);
* **aneks k pogodbi o medsebojnem sodelovanju** (ta pride v poštev za vse koncesionarje, ki že imajo pogodbo o medsebojnem sodelovanju, na podlagi katere se vključujejo v sistem NZV, z njim pa se ureja le posamezna vprašanja, ki so pomembna v zvezi z zagotavljanjem zadostnih zmogljivosti za pravočasno obravnavo pacientov, obolelih za COVID-19 in s prvotno pogodbo niso urejena ali pa ureditev ni ustrezna (večinoma bo šlo za določbe o plačilu (ki ne upošteva morebitnih dodatkov za delo v izjemnih razmerah), rizične okoliščine, zaradi katerih je dopustna premestitev na manj nevarno delovno mesto, vprašanje odškodninske odgovornosti ipd.).

Skladno s tem je Zdravniška zbornica Slovenije pripravila 6 vzorcev pogodb (po dva za vsako od gornjih alinej glede na to, ali jo sklepa pravna ali fizična oseba – izvajalec dejavnosti), katerih namen je zagotovitev zadostnega dela koncesionarjev in zasebnih izvajalcev zdravstvene dejavnosti z namenom zagotavljanja zadostnih zmogljivosti za pravočasno obravnavo pacientov, obolelih za COVID-19. Ob tem je sicer potrebno poudariti, da je odločitev ministrstva, da se za ureditev tega razmerja uporabi kar pogodbe o vključevanju v sistem NZV oz. da morajo koncesionarji, ki takih pogodb nimajo, te skleniti, neoptimalna, saj veliko koncesionarjev ne izvaja take koncesije, na podlagi katere bi se bilo treba vključiti v sistem NZV (npr. zobozdravniki itd.). Za te smo zato pripravili pogodbo o medsebojnem sodelovanju pri NZV, ki pa bo po naravi stvari lahko veljala le dokler obstaja dolžnost koncesionarja, da se vključuje v delo javnega zavoda z namenom zagotavljanja zadostnih zmogljivosti za pravočasno obravnavo pacientov, obolelih za COVID-19.

V nadaljevanju bomo zato kratko predstavili bistvene elemente, ki so vsebinsko enaki v vseh treh tipih vzorcev pogodb in se nanašajo na izvajanje zdravstvenih storitev s strani izvajalca; plačilo za to delo; obveznost javnega zavoda zagotoviti prostore, drobni inventar in predvsem osebno zaščitno opremo; odgovornost za škodo, ki nastane pri izvajanju teh storitev in zavarovanje odgovornosti ter druga vprašanja v zvezi s tem razmerjem.

Vzorci pogodb so pripravljeni po zgledu pogodb, s katerimi se koncesionarji sicer vključujejo v zagotavljanje neprekinjenega zdravstvenega varstva, predvsem kar zadeva zagotavljanje pogojev za opravljanje dela, določitve načina plačila in ureditev odškodninske odgovornosti.

Kot rečeno, sta pri vsakem tipu pogodbe na voljo dva vzorca. Vzorec za pravne osebe lahko uporabljajo gospodarske družbe (d.o.o.) in zavodi. Vzorec za fizične osebe je namenjen samostojnim podjetnikom in zasebnim zdravnikom (zdravniki, ki opravljajo samostojno poklicno dejavnost na podlagi vpisa v register zasebnih zdravstvenih delavcev).

V drugem delu so predstavljene še posebnosti posameznega tipa vzorca pogodb.

**Vključitev zdravstvenih delavcev, ki so zaposleni pri koncesionarju oziroma drugem zasebniku**

Pojasnjujemo, da 55. člen Zakona o začasnih ukrepih za omilitev in odpravo posledic COVID-19 (Uradni list RS, št. 152/20; v nadaljnjem besedilu: ZZUOOP) določa, da lahko izvajalec zdravstvene dejavnosti na podlagi pisnega sklepa, zaposlenega začasno razporedi k drugemu izvajalcu zdravstvene dejavnosti, v primeru povečanega obsega dela zaradi zagotavljanja ukrepov preprečevanja širjenja in omejevanja okužbe COVID-19. 55. člen ZZUOOP med drugim določa, da se zaposleni začasno razporedi na podlagi pisnega dogovora med delodajalcem in izvajalcem, h kateremu je zaposleni začasno razporejen. V pisnem dogovoru o začasni razporeditvi, ki se sklene med delodajalcem in izvajalcem, se ta dogovorita tudi o morebitnem povračilu stroškov. Zaposleni v času začasne razporeditve k drugemu izvajalcu prejema plačo in povračilo stroškov in druge prejemke iz delovnega razmerja pri delodajalcu, pri katerem ima sklenjeno pogodbo o zaposlitvi. Poleg plače je zaposleni upravičen do dodatka v višini 20 odstotkov urne postavke osnovne plače zaposlenega. Sredstva za financiranje potnih stroškov in omenjenega dodatka se delodajalcu povrnejo iz proračuna Republike Slovenije, na podlagi zahtevka, ki se ga vloži na Ministrstvo za zdravje.

Izpostavljamo, da je uporaba navedenega člena smotrna v številnih situacijah, ki so vse predvidene in upoštevane v vzorcih pogodb in sicer na sledeči način:

* v pogodbah o medsebojnem sodelovanju in v aneksih k pogodbam o medsebojnem sodelovanju je predvideno, da se neposredno na podlagi pogodbe v sistem NZV pri javnem zavodu vključujejo zdravniki in doktorji dentalne medicine, v kolikor je to potrebno za izpolnjevanje predpisanih obveznosti koncesionarja. Vsi drugi zdravstveni delavci (drugi zdravniki, doktorji dentalne medicine, medicinske sestre, zdravstveni tehniki itd.) pa se lahko, v kolikor javni zavod zaradi povečanega obsega dela zaradi zagotavljanja ukrepov preprečevanja širjenja in omejevanja okužbe COVID-19 njihovo delo potrebuje, s posebnim pisnim dogovorom začasno prerazporedijo na delo k javnemu zavodu. Na ta način so navedeni zaposleni upravičeni do dodatka, ki ga predvideva 55. člen ZZUOOP.
* V pogodbah o izvajanju zdravstvenih storitev z namenom zagotovitve zadostnih zmogljivosti za pravočasno obravnavo pacientov, obolelih za COVID-19, ki jo prostovoljno sklene zasebnik, ki je fizična oseba, pa je predvideno, da se neposredno na njeni podlagi v delo pri javnem zavodu vključi le navedeni zasebnik. Za vse zdravstvene delavce, ki so zaposleni pri zasebniku, ki je lahko fizična ali pravna oseba, pa je najbolj smotrno, da so s posebnim pisnim dogovorom začasno prerazporejeni na delo v javni zavod, s čimer jim je zagotovljen dodatek in druge pravice po 55. členu ZZUOOP. Posledično vzorci navedenih pogodb urejajo ključna vprašanja plačila, odškodninske odgovornosti, rizičnih okoliščin itd. ter služijo kot krovna pogodba na podlagi katere pa je možno, skladno z določbami pogodbe, s posebnim pisnim dogovorom začasno prerazporediti konkretnega zdravstvenega delavca na delo k javnemu zavodu.

**Enotni elementi vseh 6 vzorcev pogodb**

**Vključevanje zasebnega izvajalca v izvajanje zdravstvenih storitev po tej pogodbi**

Na podlagi te pogodbe lahko koncesionarji ter drugi izvajalci zasebne dejavnosti za javne zdravstvene zavode izvajajo zdravstvene storitve z namenom zagotavljanja zadostnih zmogljivosti za pravočasno obravnavo pacientov, obolelih za COVID-19. Zaradi hitro spreminjajočih se epidemioloških razmer je določeno, da obseg vključevanja v izvajanje zdravstvenih storitev določi javni zavod, pri tem pa mora poskrbeti za pravično razdelitev teh obveznosti med vse, ki so vključeni v izvajanje zdravstvenih storitev in ukrepov zaradi epidemije COVID-19.

Sopogodbeniku in pri njem zaposlenim zdravstvenim delavcem mora javni zavod omogočiti opravljanje storitev pod enakimi pogoji kot delavcem, ki so zaposleni pri njem. Ta določba se vsebinsko opira na določbo drugega odstavka 45.b člena ZZdrS, ki sicer ureja vključevanje koncesionarjev v programe nujne medicinske pomoči, in jo je potrebno tudi interpretirati na enak način. V primeru prisotnosti rizičnih dejavnikov na strani sopogodbenika lahko ta zahteva, da se mu omogoči izvajanje storitev in ukrepov iz prvega odstavka tega člena na način, ki pomeni manjše tveganje za okužbo z boleznijo COVID-19. Pri opredelitvi rizičnih dejavnikov se vzorec pogodbe neposredno opira na dopis ministrstva z dne 23. 3. 2020 z naslovom »*Razporeditev rizičnih skupin zaposlenih iz tveganih delovišč na druga dela ali napotitev na čakanje na delo*«.

**Plačilo za izvajanje storitev**

Sopogodbenik je upravičen do enakega plačila za izvajanje storitev kot zdravstveni delavci, zaposleni v javnem zavodu. Tudi ta določba se opira na določbo drugega odstavka 45.b člena ZZdrS, kar pomeni plačilo v višini stroška, ki bi ga imel javni zavod, če bi bil sopogodbenik zaposlen pri njem. Upoštevati je torej potrebno tudi vsa napredovanja ter dodatke, do katerih bi bil upravičen sopogodbenik, če bi bil zaposlen v javnem zavodu.

Sopogodbenik je upravičen tudi do višjega plačila v primeru dodatnih stroškov, ki bi jih imel z zagotavljanjem naročenih storitev. Glede tega plačila se mora posebej dogovoriti z javnim zavodom.

Plačilo za te storitve se izvaja na mesečni osnovi na način, da sopogodbenik do 10. dne v mesecu izstavi račun za storitve, izvedene v preteklem mesecu.

**Obveznost javnega zavoda zagotoviti prostore, drobni inventar in osebno zaščitno opremo**

Sopogodbenik izvaja storitve po tej pogodbi v prostorih javnega zavoda in pri tem uporablja ustrezno opremo, prostor za počitek in druga osnovna sredstva, potrebna za izvajanje teh storitev, kar prav tako zagotovi javni zavod. Sopogodbenik in javni zavod se lahko dogovorita tudi za drugačen način izvajanja storitev, pri katerem sopogodbenik ne uporablja prostorov javnega zavoda (npr. oddaljen dostop z uporabo telekomunikacijskih sredstev ipd.).

Pogodba posebej določa tudi, da mora vso osebno zaščitno opremo za sopogodbenika zagotoviti javni zavod. Če tega ne zagotovi, je podan razlog za enostranski odstop od pogodbe.

**Odgovornost za škodo**

Javni zavod je odškodninsko odgovoren pacientom v primeru nastanka strokovne napake in škode, ki izvira iz nje. Ta pogodbena določba vsebinsko ne odstopa od ureditve odgovornosti koncesionarja za strokovno napako v okviru izvajanja nujne medicinske pomoči po Splošnem dogovoru za pogodbeno leto 2020. Javni zavod odgovarja tudi za škodo (kamor sodi predvsem škoda zaradi okužbe), ki zaradi opravljanja storitev po tej pogodbi nastane sopogodbeniku. S to določbo se sopogodbeniku zagotavlja enako varstvo, kakršno imajo delavci, zaposleni v samem javnem zavodu.

Pri tem je potrebno opozoriti, da javni zavodi sicer za svojo odškodninsko odgovornost imajo kritje v obliki zavarovanja, vendar se to načeloma samo po sebi ne razteza tudi na koncesionarja ali drugega zasebnika, ki bi se vključeval v delo k javnemu zavodu na podlagi teh pogodb. Vzorci zato predvidevajo določbo, na podlagi katere se javni zavod zaveže, da bo svoje zavarovanje za odškodninsko odgovornost razširil tudi na sopogodbenika.

Skladno s splošnimi pravili odškodninskega prava bi v primeru, da bi zavarovalnica krila škodo, ki bi jo v zvezi s svojim udeleževanjem pri javnem zavodu povzročil sopogodbenik, zavarovalnica lahko (v odsotnosti drugačnega dogovora med javnim zavodom in zavarovalnico) zahtevala povrnitev te škode od samega sopogodbenika, saj se šteje, da je ta podizvajalec javnega zavoda. Vzorec pogodbe zato določa, da se javni zavod zaveže razširiti zavarovalno kritje na način, da zavarovalnica naknadno ne bo mogla zahtevati povrnitve škode od sopogodbenika samo zato, ker ta pri javnem zavodu ni zaposlen, pač pa se vključuje na drugi pravni podlagi.

**Druga vprašanja**

Na koncu vzorca pogodbe so urejene še nekatere druge podrobnosti v zvezi s pogodbo. Glede na to, da se v skladu s pogodbo sopogodbeniku dovoljuje dostop do baz podatkov pacientov, mora sopogodbenik zagotoviti, da pri tem ne pride do kršitev zakonodaje, ki ureja varstvo osebnih podatkov (Splošna uredba o varstvu osebnih podatkov ter Zakon o varstvu osebnih podatkov, Uradni list RS, št. 94/07 – uradno prečiščeno besedilo). Podobno mora biti v pogodbo uvrščena tudi t.i. protikorupcijska klavzula, ki določa ničnost pogodbe, če je bila sklenjena v zvezi s koruptivnimi ravnanji sopogodbenikov, saj se s tem izpolnjuje obveznosti iz Zakona o integriteti in preprečevanju korupcije in je kot taka del vseh pogodb zasebnega z javnim sektorjem.

Ta pogodba velja od sklenitve do trenutka, ko ne bo več predpisana dolžnost sopogodbenika, da se vključuje v delo javnega zavoda z namenom zagotavljanja zadostnih zmogljivosti za pravočasno obravnavo pacientov, obolelih za COVID-19. Tudi sicer pa lahko sopogodbenik (zasebnik) enostransko, brez odpovednega roka, odpove pogodbo, če jo javni zavod huje krši (nespoštovanje predpisov, neuspešna zagotovitev varovalne opreme, ne sorazmerno razporejanje).

Vzorec pogodbe določa, da se to pogodbo uporabi za vse že izvedene storitve, ki so bile izvedene zaradi epidemije COVID-19 (torej take, ki jih sopogodbenik za javni zavod ne bi izvajal, če ne bi prišlo do epidemije), četudi v času izvedbe teh storitev pogodba še ni bila sklenjena. To določilo je relevantno predvsem pri vprašanju določanja plačila za te storitve. Ta pogodba se na podlagi njene izrecne določbe uporablja za vsa razmerja med strankama, ki so po vsebini najbližje namenu te pogodbe, četudi med strankama obstajajo druga veljavna pogodbena razmerja. To pomeni, da tudi če med strankama obstaja veljavna pogodba o medsebojnem sodelovanju pri vključevanju v zagotavljanje neprekinjenega zdravstvenega varstva, se za vse storitve, ki so izvedene zaradi epidemije bolezni COVID-19, uporablja ta pogodba. Poleg tega pa vzorec pogodbe še določa, da se v času veljavnosti te pogodbe za plačilo vseh storitev, ki jih sopogodbenik opravi za javni zavod, uporabijo določila te pogodbe (četudi bi šlo po vsebini morda za storitev, ki je urejena z drugo pogodbo med strankama). Razlog je v tem, da je plačilo v drugih (starejših) pogodbah pogosto določeno fiksno, v času epidemije COVID-19 pa izvajalcem pripada še poseben dodatek v višini 65% in morebitni drugi dodatki po posebnih predpisih, teh dodatkov pa sicer ne bi bilo mogoče priznati.

**Posebnosti v zvezi s pogodbo o medsebojnem sodelovanju**

Pogodba o medsebojnem sodelovanju je pogodba, ki jo koncesionar (ki z javnim zavodom še nima sklenjene pogodbe) sklene z javnim zavodom za potrebe njegovega vključevanja v sistem NZV, kakor to določata ZZdrS in ZZDej, z namenom zagotavljanja zadostnih zmogljivosti za pravočasno obravnavo pacientov, obolelih za COVID-19. Z njo je določeno tudi ustrezno računanje obsega obveznosti vključevanja v sistem NZV. Splošni dogovor namreč določa, da se ta obveznost računa glede na obseg programov, ki jih imajo vsi izvajalci, ki se vključujejo v sistem NZV. Vzorec te pogodbe prevzema to rešitev.

**Posebnosti aneksa k pogodbi** **o medsebojnem sodelovanju**

Tudi aneks v večini svojih določb ne odstopa od splošnih elementov, predstavljenih zgoraj. Je pa drugače urejeno vprašanje uporabe pogodbe o medsebojnem sodelovanju, h kateri se ta aneks sklepa. Tako je določeno, da se za vsa vprašanja, pri katerih je vsebina aneksa drugačna od vsebine pogodbe, uporabi določbe aneksa, glede vprašanj, ki pa jih aneks ne ureja, pa se še naprej uporablja določbe pogodbe o medsebojnem sodelovanju, s čimer se omogoči nadaljevanje pravnega razmerja med koncesionarjem in javnim zavodom brez prevelikih sprememb oz. na način, na katerega sta stranki vajeni poslovati.

**Posebnost pogodbe** **o izvajanju zdravstvenih storitev z namenom zagotovitve zadostnih zmogljivosti za pravočasno obravnavo pacientov, obolelih za COVID-19**

Ker to pogodbo zasebniki sklepajo prostovoljno je predvideno, da je pogodba sklenjena za nedoločen čas. Vsaka stranka pogodbe pa jo lahko kadarkoli pisno odpove z enotedenskim odpovednim rokom.

**Oddelek za pravne zadeve**