

## **Téma: Souběh práce zdravotníků**

Zdroj: JUDr. Dominik Brůha, Ph.D., advokátní kancelář Praha

Může lékař či zdravotní sestra vedle kmenového zaměstnání v ZZS vykonávat současně u téhož zaměstnavatele v souběžném pracovním poměru nebo v rámci dohody mimo pracovní poměr (DPČ nebo DPP) jinou činnost lékaře či zdravotní sestry, konkrétně lékařskou službu první pomoci?

### **Stanovisko:**

Připouštím, že např. mezi prací v rámci ZZS versus LSPP jsou rozdíly a jsem si vědom, že nejde o identickou práci; na druhé straně (zejména s ohledem na judikaturu a § 34b odst. 2 ZP) lze podle mého názoru dovodit, že byť mezi prací v rámci ZZS versus LSPP jsou samozřejmě rozdíly, tak tyto rozdíly nejsou dostatečné pro to, abychom mohli říci, že již jde o dvě druhově různé práce.

Tento můj právní názor vychází z toho, že když ZZS sjedná se zaměstnancem druh práce např. „lékař“, tak podle nařízení vlády č. 222/2010 Sb., katalogu prací (které je pro ZZS jako příspěvkovou organizaci závazné) je evidentní, že zaměstnanec se sjednaným druhem práce „lékař“ může a musí vykonávat všechny činnosti, které se tzv. „vejdu“ pod rámec této profese. Přitom je nepochybné, že v rámci ZZS i LSPP bude dotyčný stále vykonávat pořád práci lékaře, byť s určitými rozdíly; to samé přirozeně platí i pro práci sestry, řidiče atd. Smyslem § 34b odst. 2 ZP je totiž primárně to, aby nebyla obcházena ustanovení ZP o odměňování práce přesčas, protože kdyby se „schválně“ sjednalo mezi zaměstnancem a zaměstnavatelem více smluv na plus minus obdobné činnosti, tak zaměstnanec by nikdy nedosáhl na příplatek za práci přesčas, a to ani kdyby pracoval 7 dní v týdnu a 365 dní v roce. Netvrdím, že můj právní názor je jediný správný; samozřejmě i já se mohu mýlit. Pokud ale vycházím z dostupné judikatury Nejvyššího správního soudu (viz můj článek v Práce a mzda č. 5/2011, <http://www.mzdovapraxe.cz/archiv/dokument/doc-d33818v43273-nad-jednim-soudnim-rozhodnutim-aneb-zakaz-dvoji-prace-u-tehoz-zamestnavatele>), tak jsem toho názoru, že omezení vyplývající z § 34b odst. 2 ZP je třeba vykládat tak, že o druhově jinou práci by šlo teprve až tehdy, pokud by pracovní smlouva a v ní sjednaný druh práce neumožňoval zaměstnavateli přidělovat práci, která má být předmětem dalšího pracovněprávního vztahu.

Jinak řečeno, pokud ZZS bude schopna prokázat, že sjednané kmenové pracovní smlouvy s lékaři a sestrami (v rámci kterých tito zaměstnanci normálně slouží na ZZS) jsou nastaveny tak, že neumožňují, aby těmto profesním skupinám zaměstnavatel nařídil práci v rámci LSPP, tak teprve tehdy bychom mohli hovořit o tom, že práce v rámci LSPP je druhově jiná práce. Já o tomto ale silně pochybuji a vycházím z toho, že pokud má někdo se ZZS sjednáno v pracovní smlouvě „lékař“ nebo „sestra“, tak musí – ať se mu to líbí nebo ne – jít vykonávat veškerou práci lékaře/sestry, která v rámci ZZS přichází v úvahu a která se podle katalogu prací vejde pod druh práce lékař, resp. sestra. Domnívám se, že lékař ani sestra s takto obecně sjednaným druhem práce nemohou platně odmítnout jít vykonávat práci v rámci LSPP, neboť i tím vlastně pořád vykonávají „jen“ svoji práci. Případné odmítnutí kmenového lékaře/sestry jít sloužit LSPP by dle mého názoru mělo charakter porušení pracovní kázně se všemi důsledky.

Samozřejmě je mi známo, že vynalézavost různých manažerů ve zdravotnictví vedla k tomu, že se v minulosti v nemocnicích někdy účelově sjednávaly pracovní smlouvy např. tak, že sjednaným druhem práce bylo „lékař s výjimkou služeb ústavní pohotovostní služby“ s tím, že se chtělo deklarovat, že ÚPS už vlastně nepatří do běžné činnosti lékaře. Obdobně by i ZZS teoreticky mohla sjednávat pracovní smlouvy na druh práce „lékař s výjimkou LSPP“ a pak by to „legitimizovalo“ existenci další DPČ a DPP, neboť by se mohlo tvrdit, že

v takovém případě jde již zjevně i druhově o jinou práci. Já osobně takovéto přístupy považuji za ryzí obcházení ZP, což nakonec doložil i onen judikát NSS.

Pokud jsem byl původně dotázán na právní názor, tak já se – se shora uvedených důvodů - domnívám, že takovéto paralelní pracovněprávní vztahy v souladu se ZP nejsou, byť vím, že ve zdravotnické praxi napříč celou ČR se samozřejmě v hojné míře objevují.

*Vloženo: 4. března 2013*