**ODBORNÉ DOPORUČENÍ**

**Institut práva a občanských svobod, z.s.**

**k problematice posuzování zdravotní způsobilosti vojáků v činné službě**

1) Právní předpisy upravující přezkum zdravotní způsobilosti vojáků v činné službě nezahrnují povinnost hodnotit stav a úroveň jakéhokoli očkování. Očkování nemá vliv na zdravotní způsobilost vojáků v činné službě, a to ani fyzicky, ani z pohledu právních předpisů.

2) Přesto ředitel sekce vojenského zdravotnictví ministerstva obrany vydal dne 18.08.2020 odborný pokyn č.j. MO 238355/2020-1457, dle kterého mají lékaři rezortních poskytovatelů zdravotních služeb a příspěvkových organizací při pravidelných zdravotních prohlídkách vojáků v činné službě, na základě rozkazu ministra obrany č. 48/2019 věstníku MO, Pracovnělékařské služby v rezortu Ministerstva obrany a rozhodnutí o zařazení prací do kategorie, zjišťovat stav očkování a v případě zjištění, že voják nepodstoupil nařízené očkování nebo jej odmítne podstoupit, nevydat posudek o zdravotní způsobilosti.

3) **Tento pokyn je v rozporu se zákonem, a to konkrétně s ustanovením § 43 odst. 7 a 8 zákona o specifických lékařských službách.** Neboť toto zákonné ustanovení ukládá nevydat lékařský posudek pouze v případě, že se posuzovaná osoba odmítne podrobit lékařské prohlídce nebo vyšetření. Očkování nelze v žádném případě považovat za lékařskou prohlídku nebo vyšetření.

Informace o očkování nebo odmítnutí očkování, není lékařskou prohlídkou nebo vyšetřením a tedy lékař je povinen lékařský posudek vydat. Přitom při hodnocení zdravotní způsobilosti je povinen vycházet z metodiky určené vyhláškou o zdravotní způsobilosti k výkonu vojenské činné služby a hodnotit pouze **zdravotní stav vojáka**. Zdravotní prohlídka má být tedy cíleně zaměřena zejména na zjištění nemocí, vad a stavů vylučujících nebo omezujících stanovení stupně zdravotní způsobilosti, který umožňuje rozhodnout o schopnosti posuzované osoby vykonávat vojenskou činnou službu. Seznam nemocí, vad a stavů podle věty první je stanoven v přílohách č. 1 a 2 k této vyhlášce.

**Doporučený postup:**

1) V průběhu lékařské prohlídky trvat na vydání lékařského posudku, nicméně lze předpokládat, že jej rezortní lékař přesto nevydá.

2) Podat stížnost proti nezákonnému postupu posudkového lékaře – vzor výzvy v příloze. Stížnost adresovat svému nejbližšímu nadřízenému a současně řediteli sekce vojenského zdravotnictví ministerstva obrany.

3) Bude-li hlavním problémem očkování proti onemocnění covid-19, lze požadovat provedení očkování (tedy neodmítat), ale výhradně zákonným způsobem, tedy očkovací látkou, která je uvedena dle § 47 odst. 1 zákona o ochraně veřejného zdraví na seznamu očkovacích látek podle jejich antigenního složení (jinou, než tam uvedenou očkovací látkou, očkování nařídit nelze, vakcína na covid-19 na seznamu není).

4) Pokud bude zahájeno řízení o skončení služebního poměru, je nutné reagovat – písemně namítnout, že absence jakéhokoli očkování nemá vliv na hodnocení zdravotní způsobilosti, neboť dle vyhlášky o posuzování zdravotní způsobilosti není úroveň očkování vůbec kritériem hodnocení. Pokud bude hlavním důvodem absence očkování proti covid-19, namítnout současně také to, že očkování nebylo odmítnuto, ale že nebyla k dispozici žádná očkovací látka, kterou by bylo možné zákonným způsobem k očkování použít.

5) Bude-li přesto vydáno rozhodnutí o skončení služebního poměru, v odvolání tuto argumentaci zopakovat.

6) Bude-li odvolání zamítnuto, lze podat správní žalobu k soudu – lhůta pro její podání činí dva měsíce ode dne doručení rozhodnutí o propuštění ze služebního poměru. Lze podat také návrh na odklad vykonatelnosti rozhodnutí (soud může, ale nemusí vyhovět). K podání žaloby již lze jen doporučit využít služby advokáta, případně profesního sdružení AČR Pro Libertate, z.s.

**Vybraná ustanovení dotčených právních předpisů:**

**§ 43 odst. 7, 8 a 9 zák. č. 373/2011 Sb. o specifických lékařských službách:**

(7) Lékařský posudek se nevydá, jestliže se posuzovaná osoba **odmítne podrobit lékařské prohlídce nebo vyšetření**, které je její součástí; posuzující lékař tuto skutečnost zaznamená do zdravotnické dokumentace vedené o této osobě.

(8) Jestliže nebyl lékařský posudek vydán **z důvodu uvedeného v odstavci 7** nebo jestliže se posuzovaná osoba **nepodrobila lékařské prohlídce** za účelem dalšího posouzení zdravotní způsobilosti nebo zdravotního stavu ve stanoveném termínu bez uvedení vážného důvodu, hledí se na ni pro činnost, pro kterou měla být zdravotně posouzena, jako na zdravotně nezpůsobilou, nebo jako na osobu, která pozbyla dlouhodobě zdravotní způsobilost vykonávat dosavadní práci, anebo jako na osobu, jejíž zdravotní stav nesplňuje předpoklady nebo požadavky, ke kterým byl posuzován. V případě, kdy jde o pravidelně se opakující lékařskou prohlídku a posuzovaná osoba se jí nepodrobila, hledí se na ni jako na osobu zdravotně nezpůsobilou podle věty první ode dne, kdy končí platnost předchozího lékařského posudku.

(9) Jestliže o lékařský posudek za účelem posouzení zdravotní způsobilosti nebo zdravotního stavu požádala k tomu oprávněná osoba a na **posuzovanou osobu se podle odstavce 7** hledí jako na zdravotně nezpůsobilou, nebo jako na osobu, která pozbyla dlouhodobě zdravotní způsobilost vykonávat dosavadní práci, anebo jako na osobu, jejíž zdravotní stav nesplňuje předpoklady nebo požadavky, ke kterým byla posuzována, poskytovatel tuto skutečnost písemně sdělí oprávněné osobě.

**Vyhláška ministerstva obrany č. 357/2016 Sb. o zdravotní způsobilosti k výkonu vojenské činné služby**

**§ 10**

**Preventivní roční lékařská prohlídka vojáka z povolání**

(1) Obsahem preventivní roční lékařské prohlídky vojáka z povolání je doplnění údajů jeho rodinné, osobní a pracovní anamnézy se zaměřením na zjištění **změn v jeho zdravotní způsobilosti a posouzení vlivu rizikových faktorů příslušného služebního zařazení na jeho zdraví; rizikovými faktory se pro účely této vyhlášky rozumí skutečnosti, které jsou součástí výkonu služby vojáka z povolání a které mohou být z hlediska vědeckých poznatků iniciačním mechanismem pro vznik zejména ischemické choroby srdeční, hypertenze, poruchy metabolismu tuků nebo metabolického syndromu**.

(2) Pokud je stanovená zdravotní způsobilost vojáka z povolání klasifikována stupněm "Schopen s omezením (značka C)", stanoví se konkrétní časové omezení této zdravotní klasifikace podle § 2 odst. 5 nebo § 3 s přihlédnutím k předpokládanému vývoji zdravotního stavu vojáka z povolání ovlivňujícího snížení míry jeho zdravotní způsobilosti k výkonu vojenské činné služby.

**§ 47 odst. 1 zákona o ochraně veřejného zdraví:**

(1) K pravidelnému, zvláštnímu a mimořádnému očkování může poskytovatel zdravotních služeb použít jen očkovací látky podle antigenního složení očkovacích látek stanoveného Ministerstvem zdravotnictví podle § 80 odst. 1 písm. e). To neplatí, jde-li o pravidelné očkování a fyzická osoba požádá o jeho provedení jinou registrovanou očkovací látkou.

**Sdělení Ministerstva zdravotnictví ze dne 30.11.2021 č. 472/2021 Sb. o antigenním složení očkovacích látek pro pravidelná, zvláštní a mimořádná očkování pro rok 2022**