

Brescia, 20 settembre 2014

**LA FUNZIONE
PUBBLICISTICA
DEL
MEDICO COMPETENTE**

Anna Guardavilla

anna.guardavilla@libero.it

Obbligazioni e obblighi

Gli accordi contrattuali nell'ambito della cornice legale

In materia di salute e sicurezza sul lavoro, con riferimento ai soggetti destinatari dei relativi obblighi tra cui anche il Medico Competente, i rapporti tra privati in termini di "obbligazioni" dell'uno nei confronti dell'altro vanno guardati alla luce della cornice legislativa - che è fonte di "obblighi" - nell'ambito della quale essi sono inseriti.

La lettera di incarico

Gli accordi contrattuali nell'ambito della cornice legale

Il Medico Competente, sia che svolga la sua attività come lavoratore subordinato che come lavoratore autonomo, al momento della sottoscrizione dell'incarico si assume gli obblighi che sono stabiliti dalla legge, le cui modalità di attuazione sono dettagliate dalla lettera di incarico compatibilmente con i limiti legali e con la cornice normativa che ne prevede già dei contenuti obbligatori.

La lettera di incarico

Gli accordi contrattuali nell'ambito della cornice legale

L'accordo tra DL e MC si inserisce in una cornice legislativa imm modificabile dalle parti.

Ad esempio, è già il legislatore ad aver stabilito:

- che il datore di lavoro/dirigente deve dare al MC le informazioni ex art.18 c.2
- che il datore di lavoro/i dirigenti devono inviare i lavoratori alla visita medica che il MC deve effettuare entro le scadenze previste dal programma di sorveglianza sanitaria

La lettera di incarico

Gli accordi contrattuali nell'ambito della cornice legale

- che il MC debba recarsi alle riunioni periodiche indette in azienda...
- che il MC debba istituire, aggiornare e custodire le cartelle sanitarie e di rischio sotto la propria responsabilità, e che esse debbano essere conservate con salvaguardia del segreto professionale presso il luogo di custodia concordato al momento della nomina ...etc.....

Rapporto privatistico e ruolo pubblicistico

Gli accordi contrattuali nell'ambito della cornice legale

«Non vi è dubbio che l'incarico del medico competente abbia **un'origine privatistica**, nel senso che è affidato alla decisione di due soggetti che si accordano per una serie di prestazioni specialistiche all'interno dell'azienda. **Ma**, d'altro lato, non vi è nessun dubbio che quelle **prestazioni** sono **dirette a salvaguardare la salute dei lavoratori dell'azienda...**

Rapporto privatistico e ruolo pubblicistico

Gli accordi contrattuali nell'ambito della cornice legale

...e debbano essere svolte dal medico in piena **autonomia** e secondo le **regole** tecniche e scientifiche della **scienza medica**.

In questo senso **l'attività del medico competente** acquista una dimensione di natura senz'altro **pubblicistica**.»

Beniamino Deidda, *Atti del Congresso Nazionale SIMLII*, 2010.

Rapporto privatistico e ruolo pubblicistico

Gli accordi contrattuali nell'ambito della cornice legale

«Nel sistema della sicurezza del lavoro, la figura del Medico Competente ben si può considerare come un ibrido giuridico. Tecnicamente, infatti, egli è un collaboratore dell'imprenditore: in quanto tale egli è scelto e retribuito da quest'ultimo nell'ambito di un **rapporto privatistico**, avente ad oggetto l'assistenza del vertice aziendale nell'esercizio degli obblighi prevenzionali che richiedono una competenza medica...

Rapporto privatistico e ruolo pubblicistico

Gli accordi contrattuali nell'ambito della cornice legale

...Funzionalmente, però, il medico competente svolge un compito di natura pubblicistica, in tanto in quanto finalizzato alla tutela della salute e dell'integrità fisica dei lavoratori.

Si spiega così la ragione per cui un tale soggetto è, da un lato, sottoposto a eventuali controlli e, dall'altro, destinatario esclusivo di alcuni reati propri.»

F. Giunta e D. Micheletti, Il nuovo diritto penale della sicurezza nei luoghi di lavoro, 2010.

Qualificazione professionale

Art. 38 D.Lgs. 81/08

«Il legislatore, richiedendo che la figura del medico competente sia individuata sulla base di **specifici parametri** (specializzazione in medicina del lavoro ...ed altre specializzazioni) e nel richiedere contestualmente anche una comprovata **esperienza professionale** del medico designato, ha inteso evidentemente individuare **la figura di un medico di qualificata professionalità**, in grado di diventare il collaboratore del datore di lavoro e del responsabile del SPP aziendale.»

Cass. Pen., Sez. III, sent. 2 luglio 2008 n. 26539.

L'autonomia del Medico Competente

La garanzia dell'autonomia nel rapporto col DL

«Il datore di lavoro assicura al medico competente le condizioni necessarie per lo svolgimento di tutti i suoi compiti **garantendone l'autonomia**» (Art. 39 c. 4 T.U.)

L'autonomia che deve essere esercitata dal MC e garantita dal DL è **collegata alla funzione pubblicistica del MC.**

L'autonomia del Medico Competente

La garanzia dell'autonomia nel rapporto col DL

Il ruolo del MC «è indubbiamente contraddistinto da connotati di natura pubblicistica. Infatti, il medico riveste, in seno all'azienda, una posizione caratterizzata da notevole indipendenza ed autonomia rispetto agli altri soggetti della prevenzione: è tenuto cioè ad operare imparzialmente, per la esclusiva finalità di tutela della salute e dell'integrità fisica dei lavoratori e non alla stregua di un semplice consulente tecnico sanitario del datore di lavoro.»

F. Giunta e D. Micheletti, 2010.

L'autonomia del Medico Competente

La garanzia dell'autonomia nel rapporto col DL

«Proprio per questo motivo, egli è sottoposto ad eventuali controlli di legalità da parte degli organi di vigilanza (v. art. 41, comma 9, d.lgs. 81/2008, che prevede la possibilità di ricorrere, avverso i giudizi di idoneità, che il medico formula a seguito delle visite mediche, dinnanzi ad un organo di vigilanza territorialmente competente) nonché esposto ad eventuali forme di responsabilità penale ed amministrativa.»

F. Giunta e D. Micheletti, 2010.

L'autonomia e Codice ICOH

Il rapporto tra norme etiche e indipendenza

«L'attività di medico competente è svolta secondo i principi della medicina del lavoro e del codice etico della Commissione internazionale di salute occupazionale (ICOH).» (Art. 39 c. 1 D.Lgs.81/08)

«Accentuandosi così la natura pubblicistica della funzione del medico competente si rafforzerebbe anche la sua indipendenza, sottraendolo al ruolo marginale a cui a volte viene di fatto costretto dal datore di lavoro. In questa stessa direzione andrebbe anche un espresso richiamo normativo al codice etico.»

M. Di Lecce, «Attività di prevenzione e indagini giudiziarie», 2008 (prima dell'emanazione del TU)

Il Codice di Deontologia Medica

Professioni «protette»

«I termini "albo", "ruolo", "elenco" e "registro", riferiti a categorie di soggetti preventivamente individuati, designano un particolare documento pubblico predisposto essenzialmente per la disciplina di **attività professionali di rilevante interesse generale**.

Due sono le principali funzioni degli albi o elenchi: da un lato, essi servono a pubblicizzare, dando certezza alla pubblica fede, i professionisti abilitati all'esercizio delle attività protette; dall'altro essi permettono il controllo e la vigilanza sui singoli iscritti.»

Commentario al Codice Civile, 2009

L'obbligo di referto

Art. 365 c.p.

L'omissione di referto è un reato nel quale l'interesse giuridico tutelato è quello del buon funzionamento dell'amministrazione della giustizia e in particolare quello della **cooperazione con l'attività giudiziaria al fine della repressione dei reati.**

«Si può dire che il sanitario referente assume la veste d'organo indiretto dello Stato, in quanto, essendo funzionalmente a questo legato, pone in essere un atto appartenente direttamente all'esercizio di una funzione giudiziaria.»

O. De Pietro, Il sanitario ed il referto - Rilievi giuridici e medico-legali, 1981