

Αρ. Πρωτ.: 25394/19-5-2008

Αθήνα, 19 Μαΐου 2008

Κύριο
Ευστάθιο Ροντογιάννη
Αντιπρόεδρο Ελεγκτικού Συνεδρίου
Πρόεδρο Ι Τμήματος
Ενταύθα

Αξιότιμε κύριε Πρόεδρε,

Με την ιδιότητα του Πληρεξουσίου Δικηγόρου της Ένωσης Ιατρών Νοσοκομείων Αχαΐας (Ε.Ι.Ν.Α.) και δυνάμει ρητής εντολής του Προέδρου κ. Στάθη Τερζή και του Γραμματέα αυτής κ. Κων/τίνου Γιαννάκενα, επιτρέψατέ μου να σας γνωρίσω τα εξής:

1. Η Ε.Ι.Ν.Α. κατά την Γενική της Συνέλευση της 10 Απριλίου 2008 ήγειρε με αποφασιστικό τρόπο το ζήτημα της νομιμότητας του χρόνου απασχόλησης των Γιατρών μελών της ανά εφημερία. Το ζήτημα αυτό άπτεται τόσο του αριθμού των ωρών υπερωριακής απασχόλησης ανά εφημερία όσο και του συνολικού αριθμού ωρών ανά εβδομάδα και μήνα.

Η Γενική Συνέλευση με την απόφαση της 10 Απριλίου 2008 απαιτεί με τον πλέον σαφή και ανεπίδεκτο αμφισβήτησης τρόπο την εφαρμογή της κείμενης νομοθεσίας, ήτοι των Π.Δ.88/1999 και 76/2005 σε άρρηκτη σχέση με την Κωδικοποιητική Οδηγία 2003/88/ΕΚ, σχετικά με τον ανώτατο επιτρεπόμενο εβδομαδιαίο χρόνο εργασίας περιλαμβανομένων των εφημεριών, την χορήγηση ισοδύναμων περιόδων αντισταθμιστικής ανάπαυσης ("ρεπό") και την υποχρεωτική εκτίμηση του επαγγελματικού κινδύνου ανά ειδικότητα.

Περαιτέρω, η Γενική Συνέλευση απαιτεί την πιστή εφαρμογή των υπ'αριθ.67, 106 και 107/2007 Πράξεων του Τμήματος Ι' του Ελεγκτικού Συνεδρίου ως προς το σκεπτικό της απαρέγκλιτης εφαρμογής του 48ώρου, αποκλεισμένης κάθε ιδέας μιας εκ νέου "συγγνωστής πλάνης", ως φόρμουλας διαφυγής του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης.

2. Η Ε.Ι.Ν.Α. εμμένει στην άποψη, ότι το Κοινοτικό Δίκαιο (πρωτογενές και παράγωγο) υπερισχύει της οποιασδήποτε τροπολογίας αναστολής εφαρμογής των διατάξεών του, μέθοδο την οποία χρησιμοποιεί το Υπουργείο Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, προκειμένου, όπως ατυχώς πιστεύει, να αναστείλει, αλλά επί της ουσίας να αναιρέσει την ισχύουσα Ευρωπαϊκή Νομοθεσία.

Το Υπουργείο Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης θα έπρεπε να γνωρίζει ότι μετά την Πράξη προσχώρησης, που κυρώθηκε σύμφωνα με το άρθρο 1 του Νόμου 945/1979 (ΦΕΚ Α' 170), με την οποία η Ελλάδα έγινε πλήρες μέλος των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων και την κύρωση με το Νόμο 2077/1992 της Συνθήκης για την Ευρωπαϊκή Ένωση, το Ελληνικό Δίκαιο διέπεται από το νομικό καθεστώς του Κοινοτικού Δικαίου, **στο οποίο περιλαμβάνονται και οι Οδηγίες, οι οποίες αποτελούν ενεργείς νομοθετικές πράξεις** (παράγωγο δίκαιο) και οι οποίες μεταφερόμενες στην εσωτερική έννομη τάξη, αποκτούν αυξημένη τυπική ισχύ και υπερισχύουν οποιασδήποτε αντίθετης διάταξης της εθνικής νομοθεσίας, καθιστώντας την αυτοδικαίως ανεφάρμοστη, με βάση την αρχή της υπεροχής του Κοινοτικού Δικαίου έναντι του εσωτερικού δικαίου των Κρατών μελών.

Εν όψει των ανωτέρω, η διάταξη του ενδέκατου άρθρου του Νόμου 3654/2008 (ΦΕΚ Α' 57), με την οποία αναστέλλεται η ισχύς των άρθρων 6 και 5 αντίστοιχα των εκδοθέντων σε συμμόρφωση των Οδηγιών 93/104/ΕΚ και 2000/34/ΕΚ (που κωδικοποιήθηκαν από την Οδηγία 2003/88/ΕΚ), Προεδρικών Διαταγμάτων 88/1999 και 76/2005, **δεν είναι ισχυρά**.

Τούτο ενισχύεται και από την παρ.1 του άρθρου 28 του ισχύοντος Συντάγματος, σύμφωνα με την οποία,

«Οι γενικά παραδεδεγμένοι κανόνες του διεθνούς δικαίου, καθώς και οι διεθνείς συμβάσεις, από την επικύρωσή τους με νόμο και τη θέση τους σε ισχύ σύμφωνα με τους όρους καθεμιάς, αποτελούν αναπόσπαστο μέρος του εσωτερικού ελληνικού δικαίου και υπερισχύουν από κάθε άλλη αντίθετη διάταξη νόμου».

Συνεπώς, παροχή εργασίας πέραν των ορίων που προβλέπονται από τις διατάξεις των άρθρων 6 και 5 των Π.Δ.88/1999 και 76/2005, είναι δυνατή **μόνο** εφόσον συντρέχουν οι σωρευτικές προϋποθέσεις της παρ.1 του άρθρου 22 της Κωδικοποιητικής Οδηγίας 2003/88/ΕΚ.

Ειδικότερα, η ως άνω Κωδικοποιητική Οδηγία προβλέπει στο άρθρο 6, σε συνδυασμό με το άρθρο 16 εδ.β' της Οδηγίας 93/104/ΕΚ, ότι ο ανώτατος επιτρεπόμενος εβδομαδιαίος χρόνος εργασίας των ειδικευμένων Γιατρών δεν μπορεί να υπερβεί τις σαράντα οκτώ (48) ώρες περιλαμβανομένων των εφημεριών.

Ο αυτός κανόνας επαναλαμβάνεται στο άρθρο 6 του Π.Δ.88/1999 και εξακολουθεί να ισχύει πλήρως μέχρι σήμερα.

Με **μόνη** την εκπνοή της σχετικής προθεσμίας για την μεταφορά στην εσωτερική έννομη τάξη των Οδηγιών 93/104/ΕΚ και 2000/34/ΕΚ, που σε κάθε περίπτωση ήταν η 23-22-1996 και η 01-08-2004 αντίστοιχα, **έχει επέλθει η άμεση και ακώλυτη ισχύ τους στο εσωτερικό δίκαιο της Χώρας μας και η δυνατότητα επίκλησής τους ενώπιον των Δικαστηρίων.**

Συνεπώς, προκειμένου να υπάρξει παρέκκλιση (υπέρβαση) από το ως άνω όριο επιτρεπόμενης εβδομαδιαίας εργασίας των σαράντα οκτώ (48) ωρών περιλαμβανομένων των εφημεριών, **απαιτείται υποχρεωτικά η ρητή και ανεπιφύλακτη συναίνεση του ενδιαφερόμενου Γιατρού, εξασφαλιζομένων ταυτόχρονα από την Διοίκηση του Νοσοκομείου ισοδύναμων περιόδων αντισταθμιστικής ανάπαυσής του ("ρεπό").**

Κατά συνέπεια, η παραβίαση της ως άνω τιθέμενης μέγιστης διάρκειας εβδομαδιαίας εργασίας περιλαμβανομένων των εφημεριών και της ελάχιστης εβδομαδιαίας και ημερήσιας ανάπαυσης, χωρίς να υφίσταται ρητή και ανεπιφύλακτη συναίνεση των Γιατρών, **καθιστά μη νόμιμη την πραγματοποίηση των εφημεριών.**

3. Στο με αριθ.πρωτ.34/15-04-2008 έγγραφό της, το οποίο επισυνάπτω στη παρούσα μου, η Ε.Ι.Ν.Α. επισημαίνει, ότι

«Η οιαδήποτε και καθ' οιονδήποτε τρόπο μη τήρηση της νομιμότητας συνεπάγεται αφ' ενός νομικές ευθύνες για παράβαση καθήκοντος (Διοικητή Νοσοκομείου ή Διευθυντή Κλινικής/Εργαστηρίου) αφ' ετέρου δε τους καθιστά – σε περίπτωση ιατρικού λάθους – ποινικά και αστικά υπεύθυνους καθ' ότι υποχρέωσε γιατρό να εργαστεί πέραν του μέγιστου επιτρεπτού εβδομαδιαίου χρόνου εργασίας».

4. Εν όψει των ανωτέρω εκτιθέμενων, η Ε.Ι.Ν.Α. πιστεύει, ότι το Ελεγκτικό Συνέδριο θα αρθεί στο ύψος των περιστάσεων και θα αποφανθεί αντικειμενικά και απροσωπόληπτα, ύστερα μάλιστα και από τη πρόσφατη

σχετική διαφωνία, που ανέκυψε μεταξύ του Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου στο Νομό Ηρακλείου Κρήτης και της Υπηρεσίας Δημοσιονομικού Ελέγχου στον ίδιο Νομό για το εάν πρέπει να θεωρηθούν σχετικά χρηματικά εντάλματα, τα οποία αφορούν στη καταβολή αποζημίωσης για ενεργείς εφημερίες, οι οποίες πραγματοποιήθηκαν καθ' υπέρβαση του ανώτατου επιτρεπόμενου εβδομαδιαίου χρόνου εργασίας.

Με την παρούσα μου σας γνωρίζω, ότι ιδίου περιεχομένου επιστολή απηύθυνα και στον κ. Πρόεδρο του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Με εκτίμηση
Για την Ε.Ι.Ν.Α.

Δρ Μιχαήλ Δ. Μιχαήλ
Πληρεξούσιος Δικηγόρος