

INDICE

CAPITOLO 1

Natura giuridica della responsabilità sanitaria: storia ed evoluzione normativa

(dott. *Marco Rossetti*)

1. Wittemberg, 1738	Pag.	1
2. Una storia millenaria	»	3
3. Medici e <i>incantatores</i> a Roma tra illecito e inadempimento	»	4
4. La prestazione medica tra locazione e mandato	»	7
5. Una responsabilità pendolare	»	9
6. A mo' di conclusione	»	15

CAPITOLO 2

Il nesso causale: accertamento e prova; il concorso di cause

(dott. *Emilio Iannello*)

1. I nessi di causa nella struttura dell'illecito civile	»	17
1.1 Premessa	»	17
1.2 La struttura dell'illecito civile e il duplice ruolo del nesso di causa	»	18
1.3 Causalità materiale	»	22
1.4 La causalità materiale nella responsabilità da inadempimento	»	28
1.5 Il caso fortuito	»	34
1.6 La causalità nelle fattispecie omissive	»	37
1.7 Causalità giuridica	»	40
2. L'accertamento del nesso di causa	»	42
2.1 Premessa	»	42
2.2 Causalità generale e causalità individuale	»	42
2.3 Le inferenze probabilistiche (probabilità pascaliana e probabilità baconiana)	»	47
2.4 Standard probatori	»	54
2.5 Spiegazione causale e valutazione delle prove	»	56
3. Il concorso di cause	»	58
3.1 Il principio di equivalenza causale	»	58
3.2 Il difficile rapporto tra i commi 1 e 2 dell'art. 41 c.p.	»	60
3.3 Concorso di causa naturale preesistente	»	61
3.4 Concause umane e solidarietà dell'obbligo risarcitorio ex art. 2055 c.c.	»	64
3.5 Autonomia delle condotte e dei titoli di responsabilità	»	65
3.6 Imputabilità del fatto dannoso a più soggetti (il lavoro di equipe)	»	67
3.7 I presupposti del regresso ex art. 2055, commi 2 e 3, c.c.	»	70

CAPITOLO 3

La responsabilità dell'operatore e la responsabilità della struttura. La colpa medica. Il regime della rivalsa nei confronti del medico

(dott. *Marco Rossetti*)

1. Dalla "responsabilità del medico" alla "responsabilità medica"	»	75
1.1 La responsabilità della struttura sanitaria pubblica	»	79

1.2 La responsabilità della struttura sanitaria privata	Pag.	86
1.3 La responsabilità del medico pubblico dipendente	»	87
1.4 La responsabilità del medico libero professionista	»	95
1.5 Il problema della responsabilità per danni ai prossimi congiunti del paziente	»	95
2. I criteri di accertamento della colpa	»	102
2.1 L'obbligo di diligenza	»	102
2.2 Le <i>leges artis</i>	»	106
2.3 Il Sistema Nazionale delle Linee Guida	»	109
2.4 La colpa dell'équipe	»	111
2.5 Colpa medica ed interventi di speciale difficoltà	»	113
2.6 <i>Culpa in vigilando</i>	»	119
2.7 Progetti di riforma	»	121
3. Le azioni di rivalsa	»	127

CAPITOLO 4

La distribuzione degli oneri probatori nei giudizi di responsabilità sanitaria. L'omessa redazione e/o l'incompleta redazione della cartella clinica

(dott.^{ssa} Antonietta Scrima)

1. La responsabilità medica e il suo diverso atteggiarsi nel tempo	»	135
2. La natura della responsabilità medica e la distribuzione degli oneri probatori	»	141
2.1 In particolare la responsabilità del medico dipendente di una struttura sanitaria	»	142
2.2 La sentenza delle Sezioni Unite civili del 30 ottobre 2001, n. 13533 e la prova dell'inadempimento incolpevole	»	146
2.3 L'intervento del legislatore in tema di responsabilità sanitaria con la c.d. legge Balduzzi del 2012 e con la c.d. legge Gelli-Bianco nel 2017	»	149
3. La sentenza del 26 luglio 2017, n. 18392 e il c.d. doppio ciclo causale	»	154
4. Le sentenze della Cassazione dell'11 novembre 2019, n. 28991 e 28992 (c.d. sentenze di San Martino del 2019, anche dette di S. Martino 2.0.)	»	159
5. L'assetto giurisprudenziale attuale e le recenti e le future riforme nel settore della responsabilità medica	»	162
6. L'omessa e/o incompleta redazione della cartella clinica	»	165

CAPITOLO 5

Rapporti tra giurisdizione civile e giurisdizione penale in materia di responsabilità sanitaria, con particolare riguardo al giudizio di rinvio ex art. 622 c.p.p.

(dott.^{ssa} Rosa Maria D'Antuono)

1. Premessa	»	171
1.1 Profili generali	»	171
1.2 Le principali criticità	»	173
2. Il quadro normativo di riferimento	»	174
2.1 L'esercizio dell'azione civile nel processo penale nel codice di procedura penale del 1930	»	174
2.2 L'esercizio dell'azione civile nel processo penale nel codice di procedura penale vigente	»	175
2.3 La disciplina della pronuncia sull'azione civile per le restituzioni e il risarcimento del danno	»	177

3. L'art. 622 c.p.p. nel sistema dei rapporti tra giudizio penale e giudizio civile	Pag.	180
3.1 Il controverso ambito applicativo dell'art. 622 c.p.p.	»	180
3.2 La <i>vexata quaestio</i> della responsabilità civile da reato rispetto al torto aquiliano; l'atipicità dell'illecito civile	»	182
3.3 I contrastanti orientamenti sulla natura giuridica del giudizio di rinvio ex art. 622 c.p.p.	»	185
4. L'arresto nomofilattico del 2019 e gli sviluppi ordinamentali successivi	»	187
4.1 La sent. 12 giugno 2019, n. 15859	»	187
4.2 L'evoluzione della presunzione di innocenza nella giurisprudenza della Corte EDU e della Corte di giustizia	»	191
4.3 I successivi sviluppi della giurisprudenza civile di legittimità	»	194
4.4 I successivi sviluppi della giurisprudenza penale di legittimità	»	197
4.5 La sent. 182/2021 della Corte costituzionale	»	198
5. Conclusioni	»	201

CAPITOLO 6

I criteri di liquidazione del danno

(dott. Stefano Guizzi)

1. Premessa. Le pagine del passato: il danno alla persona (e la sua liquidazione) nella transizione dal codice civile del 1865 al codice vigente	»	203
2. L'interpretazione tradizionale dell'art. 2059 c.c. e i tentativi della giurisprudenza di merito di superarla	»	208
3. L'«entrata in scena» della Corte costituzionale: le sent. 87 e 88/1979 (e i primi passi della giurisprudenza di legittimità)	»	218
4. La sent. 184/1986 del Giudice delle leggi quale «levatrice» del nuovo corso	»	230
5. La <i>querelle</i> sui criteri di liquidazione del danno alla (salute della) persona	»	238
6. L'emergere dell'impostazione «esistenzialista»: le sentenze «gemelle» del 2003 della sez. III civile (e il loro avallo da parte della giurisprudenza costituzionale)	»	247
7. « <i>Le temps retrouvé</i> »: dalle sentenze di San Martino a quelle di San Martino-bis	»	255
8. Epilogo (?). La pagina ancora da scrivere: gli interrogativi posti dall'approvazione della TUN	»	272

CAPITOLO 7

Diritto all'autodeterminazione e consenso informato

(dott.^{ssa} Marilena Gorgoni)

1. Inquadramento teorico e coordinate dell'indagine	»	291
2. Autodeterminazione e declinazioni soggettive dell'itinerario di salute	»	299
3. Obbligo informativo e costruzione della scelta consapevole	»	307
4. La dimensione rimediale: la tutela risarcitoria	»	318

CAPITOLO 8

Il danno da nascita indesiderata

(dott. Giuseppe Cricenti)

1. Le fattispecie	»	333
2. Se il bambino nasce sano. La nascita come danno?	»	334
3. Se il bambino nasce malato. Il danno da procreazione	»	337
3.1 La fallace questione del diritto di non nascere	»	341
3.2 Il nesso di causalità	»	343

4. La legittimazione dei genitori. Diritto di abortire e colpa del medico	Pag.	345
5. La malattia causata dal medico	»	349
6. I danneggiati. Il contratto con effetti protettivi del terzo	»	352

CAPITOLO 9

L'assicurazione della r.c. medica

(dott. *Marco Rossetti*)

1. L'assicurazione della r.c. sanitaria	»	355
2. L'“obbligo” di assicurazione	»	356
3. Il rischio assicurato	»	358
4. Il contenuto del contratto	»	359
4.1 La durata della garanzia	»	359
4.2 La misura del massimale	»	364
4.3 La misura del premio	»	364
4.4 Il processo	»	365
5. L'azione diretta e il Fondo di garanzia	»	368

CAPITOLO 10

Le condizioni di procedibilità della domanda nelle azioni di responsabilità medica e sanitaria

(dott.^{ssa} *Vittoria Amirante*)

1. La condizione di procedibilità: ambito applicativo	»	371
2. Il rapporto di alternatività tra accertamento tecnico preventivo e mediazione	»	373
3. La mediazione	»	375
4. La consulenza tecnica preventiva a fini conciliativi: la duplice natura	»	377
5. Il procedimento: il ricorso	»	380
5.1 La competenza	»	381
5.2 La valutazione di ammissibilità dell'Atp: contenuto degli atti introduttivi ed oneri di allegazione	»	384
5.3 L'impugnabilità del provvedimento	»	390
5.4 L'avveramento della condizione di procedibilità	»	392
6. I soggetti: litisconsorzio necessario e chiamate in causa	»	395
7. La nomina dei consulenti	»	404
8. L'attività dei consulenti: il tentativo di conciliazione	»	407
9. Il termine perentorio di durata massima del procedimento	»	409
10. Le spese del procedimento di Atp	»	410
11. Il termine per l'introduzione del giudizio di merito	»	415
12. Il rilievo dell'improcedibilità	»	420
13. L'acquisizione della consulenza nel giudizio di merito	»	425