



## INDICE SOMMARIO

### Parte I **Principi generali della responsabilità medica**

#### Capitolo I **Illeciti vecchi e nuovi** (N. Todeschini)

1.1.	L'emergenza costituita dalla responsabilità dei sanitari.....	<i>pag.</i>	4
1.1.1.	Le ipotesi maggiormente ricorrenti e l'ambiguità delle statistiche .....	»	6
1.2.	Medicina difensiva o alleanza terapeutica? .....	»	8
1.3.	Le istanze dei sindacati dei sanitari al governo Monti .....	»	10
1.3.1.	La risposta del governo Monti con il c.d. decreto Balduzzi .....	»	11
1.3.2.	Cosa cambia veramente con il decreto Balduzzi? .....	»	13
1.3.3.	Dopo Balduzzi diciamo addio alla responsabilità contrattuale? .....	»	15
1.3.4.	La sentenza Gattari e la tesi milanese.....	»	17
1.3.5.	La Cassazione insiste: la responsabilità anche del medico dipendente è contrattuale .....	»	19
1.4.	Le nuove figure .....	»	20
	Indice bibliografico .....	»	22

#### Capitolo II **Il fallimento del patto terapeutico: quali punti di vista a confronto?** (V. Occorsio)

2.1.	La crisi dell'alleanza terapeutica .....	»	26
2.2.	La difficoltà di comunicazione tra medico e paziente .....	»	28
2.3.	Il ruolo della giurisprudenza .....	»	29
2.4.	La nascita della medicina difensiva.....	»	31
	Indice bibliografico .....	»	33

### Parte II **I danni**

#### Capitolo III **Il danno biologico** (A. Negro)

3.1.	Il sistema fondato sulla capacità di produrre reddito .....	»	38
3.2.	La nascita del danno biologico .....	»	40
3.2.1.	Le conferme da parte della Corte di Cassazione .....	»	41
3.2.2.	L'intervento della Consulta .....	»	42

3.3.	Gli interventi del legislatore.....	<i>pag.</i>	45
3.4.	Le sentenze del 2003 .....	»	48
3.4.1.	La sentenza 233/2003 della Consulta .....	»	51
3.5.	Le Sezioni Unite del 2008.....	»	53
3.6.	La misurazione del danno biologico .....	»	56
3.7.	La liquidazione del danno biologico .....	»	58
3.7.1.	Le tabelle di legge .....	»	59
3.7.2.	Le tabelle milanesi come riferimento nazionale .....	»	60
3.7.3.	Il decreto Balduzzi .....	»	62
3.8.	Il danno da morte.....	»	64
3.8.1.	L'opinione delle Sezioni Unite .....	»	67
3.8.2.	Nuovi sviluppi in tema di danno da morte .....	»	70
3.9.	Il danno psichico .....	»	71
	Indice bibliografico .....	»	73

#### Capitolo IV **Il danno morale** (M. Sella)

4.1.	Il danno morale nell'attuale sistema bipolare .....	»	76
4.2.	Gli illeciti contrattuali .....	»	80
4.3.	L'allegazione e la prova .....	»	81
4.4.	La quantificazione .....	»	85
4.5.	Il nascituro .....	»	90
4.6.	La diagnosi errata .....	»	93
4.7.	Le emotrasfusioni .....	»	96
4.8.	Le infezioni .....	»	97
	Indice bibliografico .....	»	99

#### Capitolo V **Il danno esistenziale** (P. Russo)

5.1.	L'assetto risarcitorio del danno alla persona: gli anni Ottanta.....	»	102
5.2.	Un nuovo <i>genus</i> di danno non patrimoniale risarcibile .....	»	104
5.3.	La svolta del 2003; nuova interpretazione per l'art. 2059 c.c. ....	»	107
5.4.	Le sentenze di San Martino del 2008 .....	»	109
5.5.	La conferma della risarcibilità del danno esistenziale.....	»	111
5.6.	Danno esistenziale e responsabilità medica: primi segnali....	»	126
5.7.	Danno esistenziale e responsabilità medica: dal 2003 ad oggi.....	»	129
	Indice bibliografico .....	»	133

#### Capitolo VI **Il danno riflesso** (M.N. Gribaudi)

6.1.	Il danno delle vittime secondarie .....	»	136
6.2.	Il danno morale da morte o lesione di un congiunto.....	»	137

6.3. Il danno da perdita del rapporto parentale.....	<i>pag.</i>	139
6.4. Il danno derivante dalla lesione del diritto alla libertà sessuale.....	»	140
6.5. Il danno da nascita indesiderata.....	»	141
Indice bibliografico.....	»	143

#### Capitolo VII **Il danno da perdita di *chance*** (M.N. Gribaudo)

7.1. Introduzione.....	»	146
7.2. Il danno da perdita di <i>chance</i> di sopravvivenza o di guarigione.....	»	148
7.3. Aspetti probatori e liquidazione equitativa.....	»	150
Indice bibliografico.....	»	151

### Parte III **La colpa**

#### Capitolo VIII **Principi della colpa civile** (N. Todeschini)

8.1. La colpa civile dei sanitari alla ricerca di un paradigma comune.....	»	156
8.1.1. Dalle accuse di specialità, se non di deroga ai principi, alla ricostruzione coerente.....	»	157
8.2. Il ruolo della diligenza.....	»	159
8.2.1. La diligenza quale criterio di responsabilità.....	»	160
8.2.2. La diligenza quale criterio di determinazione del contenuto dell'obbligazione.....	»	162
8.3. I vizi capitali della diligenza: negligenza, imprudenza, imperizia.....	»	165
8.4. L'art. 2236 c.c., le operazioni di speciale difficoltà, la colpa lieve e la colpa grave.....	»	170
Indice bibliografico.....	»	175

#### Capitolo IX **Il superamento della distinzione tra obbligazioni di mezzi e di risultato** (G.M.D. Arnone)

9.1. Obbligazione di mezzi e risultato: l'origine della distinzione....	»	182
9.2. La crisi della distinzione tra obbligazione di mezzi e risultato.....	»	184
9.3. Il risorgere della distinzione tra obbligazione di mezzi e risultato nei Principi Unidroit e nella l. 248/2006.....	»	189
9.4. Lo stato dell'arte dopo le Sez. U. 577/2008 e il dominio della diligenza e l'onere della prova.....	»	190
Indice bibliografico.....	»	195

Capitolo X **Le operazioni di speciale difficoltà e l'art. 2236 c.c.**  
(N. Todeschini)

10.1. L'art. 2236 c.c., occasione per una lettura sistematica.....	<i>pag.</i>	198
10.2. Il punto di vista della giurisprudenza, storia di un'evoluzione.....	»	199
10.2.1. Le ipotesi di speciale difficoltà.....	»	202
10.2.2. La speciale difficoltà nella giurisprudenza.....	»	204
10.3. Come leggere l'art. 2236 c.c.....	»	207
10.4. Cenni al ruolo del CTU.....	»	209
Indice bibliografico.....	»	210

Capitolo XI **Le linee-guida** (C. Parzianello)

11.1. Definizioni.....	»	214
11.2. Linee-guida e CTU nella valutazione della colpa.....	»	217
11.2.1. Linee-guida in materia di dolore e cure palliative. Cenni.....	»	218
11.3. L'art. 3, d.l. 158/2012, c.d. "Decreto Balduzzi": una novità? ...	»	220
11.3.1. La giurisprudenza <i>ante</i> «decreto Balduzzi».....	»	221
11.3.2. La «nuova» valutazione tecnica della condotta.....	»	224
11.4. Prime applicazioni di una vecchia regola.....	»	227
Indice bibliografico.....	»	230

Parte IV **Il consenso informato**

Capitolo XII **Dal consenso informato al diritto del paziente di autodeterminarsi alla cura: radici di un percorso costituzionale** (S. Rossi)

12.1. La stagione della volontà e della responsabilità.....	»	237
12.2. Il diritto alla salute: dalla sanità al vissuto personale.....	»	241
12.3. La libertà individuale e le nuove forme dell' <i>habeas corpus</i> ....	»	250
12.4. Le fonti internazionali e sovranazionali.....	»	254
12.5. Il consenso informato e l'autodeterminazione in materia sanitaria.....	»	256
12.6. Dignità e diritti del paziente.....	»	261
Indice bibliografico.....	»	264

Capitolo XIII **Il dovere d'informare e la diligenza**  
(N. Todeschini)

13.1. Il dovere d'informare tra torto e contratto.....	»	270
13.1.1. Il rilievo del concetto di cura: se curare non significa eliminare la patologia.....	»	271

13.2. La diligenza ed il dovere d'informare .....	<i>pag.</i>	273
13.3. Il contenuto dell'informazione: la dignità della scelta di rifiutare la cura .....	»	276
13.3.1. L'informazione funzionale .....	»	277
13.3.2. L'informazione esistenziale e la realizzazione personale.....	»	278
13.3.3. Principio di beneficiabilità e comunicazione di diagnosi infauste .....	»	280
13.3.4. Diagnosi infauste e qualità dell'informazione .....	»	281
13.4. Il consenso può essere presunto? .....	»	282
13.5. Consenso firmato e moduli prestampati.....	»	286
13.5.1. Dal consenso firmato al consenso informato.....	»	287
13.6. Le variabili dell'autodeterminazione: dal «se curare» al «quando curare» .....	»	290
Indice bibliografico .....	»	293

#### Capitolo XIV **Violazione del diritto all'autodeterminazione e risarcimento del danno** (N. Todeschini)

14.1. Dal paternalismo alla svolta: dall'indicazione tecnica all'indicazione esistenziale .....	»	298
14.2. Il punto di vista della giurisprudenza, storia di un'evoluzione.....	»	299
14.2.1. L'arresto del febbraio 2010, un punto fermo, non l'ultimo.....	»	301
14.2.1.1. La triplice <i>chance</i> di risarcimento del danno; il danno «funzionale» e quello «puro» .....	»	306
14.2.2. Il ruolo del danno esistenziale e le variabili del «se curare» e del «quando curare».....	»	309
14.2.3. La conferma di Cass. 12205/2015: dall'indicazione terapeutica a quella esistenziale. La terza categoria del «dove curare».....	»	313
Indice bibliografico .....	»	316

### Parte V **La causalità**

#### Capitolo XV **La causalità** (M.N. Gribaudo)

15.1. Introduzione .....	»	322
15.1.1. Cenni alle più significative teorie interpretative .....	»	325
15.2. L'indagine sul nesso eziologico: tra certezza e probabilità .....	»	330
15.3. La rilevanza delle cause concomitanti e/o pregresse.....	»	335
15.4. Onere della prova.....	»	339

15.5. Alcune ipotesi specifiche .....	<i>pag.</i>	344
15.5.1. Omessa e tardiva diagnosi .....	»	344
15.5.2. Omessa diagnosi delle malformazioni fetali e nascita indesiderata .....	»	347
15.5.3. Consenso informato .....	»	350
15.5.4. Emotrasfusione e somministrazione di emoderivati ..	»	352
Indice bibliografico .....	»	355

## Parte VI **L'onere della prova**

### Capitolo XVI **Responsabilità medica e onere della prova** (V. Occorsio)

16.1. Il «primo periodo» della responsabilità medica: il <i>favor</i> nei confronti del medico .....	»	363
16.1.1. Il «contatto sociale» riconosce al paziente una mag- giore tutela .....	»	366
16.1.2. L'onere probatorio del creditore in giudizio: la svolta delle Sezioni Unite del 2001 .....	»	368
16.1.2.1. L'impatto della sentenza delle Sezioni Unite del 2001 nell'ambito della responsa- bilità medica .....	»	372
16.1.2.2. Fatti costitutivi e fatti estintivi del diritto: critica .....	»	373
16.1.2.3. Il principio di vicinanza della prova .....	»	375
16.2. Il principio di vicinanza della prova. Un criterio equitativo di ripartizione dell'onere della prova .....	»	376
16.2.1. Il ricorso alle presunzioni .....	»	378
16.2.2. Il professionista come la parte più «vicina» alla prova .....	»	381
16.2.3. Vicinanza della prova e inesatto adempimento .....	»	384
16.2.4. La «vicinanza» del medico alla cartella clinica .....	»	389
16.3. Cartella clinica e valutazione di responsabilità: la cartella clinica incompleta come prova presuntiva .....	»	391
16.3.1. La cartella clinica incompleta porta a presumere la sussistenza del nesso causale .....	»	394
16.3.1.1. ...e della colpa nella condotta del medico ..	»	398
16.3.2. L'evoluzione dei criteri di accertamento della causa- lità .....	»	406
16.3.2.1. L'accoglimento del criterio del «più proba- bile che non» .....	»	412
Indice bibliografico .....	»	416

## Parte VII **Profili penali**

### Capitolo XVII **Il quadro attuale, tra richieste di depenalizzazione e medicina difensiva** (F. Ambrosetti)

17.1. Introduzione.....	pag.	424
17.2. Il «decreto Balduzzi» e la sua difficile interpretazione: le prime pronunce giurisprudenziali e la delimitazione del suo ambito di applicazione.....	»	426
17.3. La distinzione tra colpa lieve e colpa grave e la <i>abolitio criminis</i> nella prima ipotesi.....	»	431
17.4. La limitazione dell' <i>abolitio criminis</i> all'imperizia e i dubbi di costituzionalità sulla norma .....	»	432
Indice bibliografico.....	»	436

### Capitolo XVIII **La colpa** (A. Gasparre)

18.1. Cosa si intende per colpa.....	»	438
18.2. L'attività in concreto e le questioni.....	»	442
18.3. Il grado della colpa.....	»	446
18.4. L'utilizzo dell'art. 2236 c.c. nella giurisprudenza penale e il ruolo delle linee-guida.....	»	449
18.5. I riflessi della Legge Balduzzi, tra colpa lieve e linee-guida...	»	453
18.6. Consenso informato per escludere l'antigiuridicità .....	»	458
18.7. L'attività medica in <i>équipe</i> .....	»	461
Indice bibliografico.....	»	467

### Capitolo XIX **Il nesso di causa** (A. Gasparre)

19.1. La causalità giuridica .....	»	472
19.2. Brevi cenni alle elaborazioni dogmatiche .....	»	474
19.3. Posizione di garanzia e costruzione giuridica del reato omissivo .....	»	478
19.4. Il doppio volto della causalità.....	»	482
19.4.1. Criteri di accertamento del nesso di causalità nella giurisprudenza.....	»	483
19.4.2. La probabilità logica e il nesso causale .....	»	486
19.4.3. Il giudizio controfattuale.....	»	488
Indice bibliografico.....	»	490

### Capitolo XX **Emergenza sanitaria e responsabilità penale** (L. Marco)

20.1. Il sistema di emergenza-urgenza .....	»	494
20.2. I soggetti .....	»	497



20.2.1. Il medico .....	<i>pag.</i>	499
20.2.2. L'infermiere.....	»	500
20.2.3. Il soccorritore (volontario).....	»	503
Indice bibliografico .....	»	504

Capitolo XXI **La responsabilità penale dell'équipe** (F. Ambrosetti)

21.1. Introduzione .....	»	508
21.2. Il principio di affidamento.....	»	509
21.2.1. Le basi dogmatiche del principio di affidamento .....	»	512
21.2.2. Il principio di affidamento nella giurisprudenza.....	»	516
21.2.3. Le pronunce più recenti .....	»	518
21.3. Le singole occasioni di collaborazione tra sanitari: il rapporto tra il medico in posizione apicale e i medici a lui subordinati .....	»	521
21.3.1. I doveri del medico in posizione subordinata in rapporto al fatto del superiore gerarchico .....	»	525
21.3.2. I rapporti non gerarchici e la cooperazione per consulto .....	»	527
21.3.3. Considerazioni conclusive: l'équipe chirurgica e il rapporto tra medico e infermiere .....	»	531
Indice bibliografico .....	»	534

Capitolo XXII **Documentazione sanitaria e processo penale** (L. Marco)

22.1. La documentazione sanitaria classica: nozione e contenuto..	»	540
22.1.1. La compilazione della documentazione sanitaria .....	»	544
22.2. La documentazione sanitaria come prova <i>ex art.</i> 234 c.p.p. ..	»	546
22.2.1. L'acquisizione della documentazione sanitaria nel corso delle indagini preliminari: il sequestro.....	»	548
22.2.2. Le indagini difensive ed il diritto di accesso.....	»	549
22.3. Le prospettive di evoluzione: la documentazione digitale.....	»	550
Indice bibliografico .....	»	555

Capitolo XXIII **Dall'omicidio colposo all'omicidio preterintenzionale (e volontario)** (M. Cervadoro)

23.1. L'omicidio preterintenzionale .....	»	560
23.2. Il consenso al trattamento medico .....	»	563
23.3. La responsabilità penale.....	»	566
23.3.1. Il trattamento medico chirurgico .....	»	566
23.3.2. Il trattamento arbitrario.....	»	567
23.4. La giurisprudenza della Corte di Cassazione dalla sentenza Massimo alla sentenza Giulini delle Sezioni Unite. Fatto illecito e colpevolezza in assenza di consenso .....	»	570

23.4.1.	La sentenza Massimo .....	<i>pag.</i>	570
23.4.2.	La sentenza Firenzani .....	»	571
23.4.3.	Le sentenze Barese e Volterrani.....	»	572
23.4.4.	La sentenza delle Sezioni Unite del 18 dicembre 2008, n. 2437, Giuliani .....	»	574
23.5.	Attività medico chirurgica non terapeuticamente orientata: fatto lesivo e dolo. La giurisprudenza della Corte di Cassa- zione .....	»	577
23.5.1.	La sentenza 11335/2008.....	»	577
23.5.2.	La sentenza 34521/2010.....	»	578
23.5.3.	Le sentenze 33136/2011 e 24918/2014 nel «Caso Humanitas».....	»	582
23.5.4.	La sentenza della Cassazione n. 35104/2013 in tema di lesioni volontarie e la sentenza 6/2014 della Corte d'Assise di Milano nel caso «S. Rita».....	»	585
23.5.5.	L'assenza di consenso; non discrimine decisivo tra fatto lecito ed illecito del medico, ma possibile indi- catore del dolo nei delitti di lesioni e omicidio, volon- tario e preterintenzionale, in ambito professionale medico .....	»	589
23.5.6.	Conclusioni .....	»	592
	Indice bibliografico .....	»	594

## Parte VIII **Singole figure**

### Capitolo XXIV **Il primario** (P. Ruol Ruzzini)

24.1.	Il primario: normativa e inquadramento gerarchico.....	»	602
24.1.1.	Posizione di garanzia.....	»	604
24.1.2.	Obblighi e poteri.....	»	606
24.2.	La responsabilità civile, penale e deontologica .....	»	607
24.3.	La colpa.....	»	612
24.4.	La causalità .....	»	614
24.5.	Le ipotesi più frequenti di errore.....	»	615
24.6.	Evoluzione giurisprudenziale .....	»	617
	Indice bibliografico .....	»	618

### Capitolo XXV **Il ginecologo** (C. Ageno)

25.1.	Premesse sulla responsabilità professionale del ginecologo ostetrico.....	»	622
25.1.1.	Orientamenti giurisprudenziali in materia di nascita di bambino malformato .....	»	624

25.1.2. Orientamenti giurisprudenziali in materia di nascita di bambino non desiderato .....	<i>pag.</i>	626
25.2. Risarcimento dei danni per nascita di bambino malformato e/o non desiderato.....	»	630
Indice bibliografico .....	»	634

Capitolo XXVI **La responsabilità dello psichiatra** (S. Rossi)

26.1. La figura dello psichiatra e la sua responsabilità dopo la l. 180/1978.....	»	636
26.2. La responsabilità <i>ex art.</i> 2047 c.c. ....	»	639
26.3. La prova liberatoria e l'art. 2047 c.c. ....	»	648
26.4. La responsabilità dello psichiatra per il suicidio del paziente...	»	651
26.5. La responsabilità da trattamento sanitario obbligatorio illegittimo .....	»	656
Indice bibliografico .....	»	659

Capitolo XXVII **Il chirurgo estetico** (A. Serpetti di Querciara)

27.1. La figura .....	»	664
27.2. La colpa.....	»	666
27.3. La causalità .....	»	669
27.4. Ipotesi più frequenti di errore.....	»	671
27.5. L'evoluzione giurisprudenziale.....	»	675
Indice bibliografico .....	»	680

Capitolo XXVIII **L'odontoiatra** (C. Ageno)

28.1. La responsabilità professionale dell'odontoiatra .....	»	684
28.1.1. Le figure professionali che esercitano la professione odontoiatrica .....	»	685
28.2. Principi generali in materia di responsabilità dell'odontoiatra e sue peculiarità.....	»	688
28.2.1. Obbligazioni di mezzi o di risultato?.....	»	690
28.2.2. Casistica giurisprudenziale .....	»	692
28.2.3. L'obbligo informativo ed il consenso informato in odontoiatra .....	»	693
28.3. Il risarcimento dei danni .....	»	694
Indice bibliografico .....	»	694

Capitolo XXIX **Il medico sportivo** (P.M. Storani)

29.1. La figura .....	»	696
29.2. La colpa.....	»	699

29.2.1. La condotta colposa della vittima reticente o che ritardi l'esame risolutore.....	<i>pag.</i>	701
29.2.2. Rapporto con lo specialista cardiologo .....	»	703
29.2.3. Informazioni al soggetto sui rischi che la particolare attività sportiva comporta.....	»	704
29.3. La causalità in medicina dello sport.....	»	705
29.4. Ipotesi più frequenti di errore ed evoluzione giurisprudenziale .....	»	706
Indice bibliografico .....	»	707

### Capitolo XXX **L'ortopedico** (P. Ruol Ruzzini)

30.1. L'ortopedico .....	»	710
30.2. La colpa.....	»	711
30.3. La causalità .....	»	714
30.4. Le ipotesi più frequenti di errore.....	»	716
30.5. Evoluzione giurisprudenziale .....	»	722
Indice bibliografico .....	»	725

### Capitolo XXXI **L'ostetrica** (P.M. Storani)

31.1. La figura .....	»	728
31.2. La colpa.....	»	734
31.3. La causalità .....	»	735
31.4. Ipotesi più frequenti di errore.....	»	737
31.5. Evoluzione giurisprudenziale .....	»	740
Indice bibliografico .....	»	742

### Capitolo XXXII **Il medico legale** (P. Ruol Ruzzini)

32.1. Il medico legale .....	»	744
32.1.1. L'attività medico-legale .....	»	745
32.1.2. La valutazione medico-legale del danno non patrimoniale.....	»	748
32.2. La colpa.....	»	752
32.3. La causalità .....	»	755
32.4. Le ipotesi più frequenti di errore.....	»	758
32.5. Evoluzione giurisprudenziale .....	»	761
Indice bibliografico .....	»	763

### Capitolo XXXIII **L'équipe medica** (A.F. Malavenda)

33.1. La figura .....	»	766
33.2. La colpa.....	»	768
33.3. La causalità .....	»	771
33.4. Ipotesi più frequenti di errore.....	»	773

33.5. Evoluzione giurisprudenziale .....	<i>pag.</i>	776
Indice bibliografico .....	»	780

## Parte IX **La struttura sanitaria**

### Capitolo XXXIV **Nuovi temi di responsabilità della struttura pubblica e privata** (P. Mariotti e R. Caminiti)

34.1. Principi generali in tema di responsabilità della struttura sanitaria.....	»	787
34.2. I rapporti tra struttura sanitaria e paziente .....	»	789
34.3. La responsabilità della struttura sanitaria alla luce dei più recenti orientamenti dottrinari e giurisprudenziali: l'ospedale pubblico .....	»	796
34.3.1. ( <i>Segue</i> ). La casa di cura privata .....	»	799
34.4. Profili emergenti di responsabilità della struttura sanitaria..	»	802
34.5. La responsabilità della struttura sanitaria dopo la c.d. «legge Balduzzi» .....	»	805
Indice bibliografico .....	»	810

### Capitolo XXXV **Il *risk management* sanitario, occasione perduta?** (P.M. Ferrari)

35.1. Il costo degli errori .....	»	816
35.2. La lenta evoluzione del sistema .....	»	818
35.3. Importanza della rilevazione degli eventi avversi .....	»	821
35.4. Formazione chiave di volta della sicurezza.....	»	823
35.5. La fuga dalla copertura assicurativa il nuovo rischio .....	»	825
Indice bibliografico .....	»	827

### Capitolo XXXVI **Il danno da emotrasfusioni** (M. Dragone)

36.1. Introduzione .....	»	831
36.2. Tutela risarcitoria e tutela indennitaria .....	»	832
36.3. Pluralità di soggetti responsabili .....	»	833
36.4. Responsabilità prima della scoperta del virus e del test .....	»	834
36.5. Responsabilità delle strutture sanitarie .....	»	836
36.6. Responsabilità delle case farmaceutiche .....	»	838
36.7. Responsabilità del Ministero della salute .....	»	839
36.8. Transazioni con lo Stato.....	»	841
36.9. Prescrizione.....	»	843
36.10. Prova del danno da contagio: presunzioni e vicinanza alla prova .....	»	849
36.11. Danno da trasfusione e <i>quantum</i> .....	»	852

36.12. Danno e indennizzo: scomputo?.....	<i>pag.</i>	855
Indice bibliografico .....	»	857

Capitolo XXXVII **Il danno da vaccinazione obbligatoria**  
(M. Dragone)

37.1. Introduzione .....	»	862
37.2. La tutela risarcitoria .....	»	864
37.3. Responsabilità aquiliana del Ministero della salute.....	»	864
37.4. Azioni risarcitorie nei confronti del medico e dell'azienda sanitaria.....	»	866
37.5. La tutela indennitaria.....	»	868
37.6. Beneficiari .....	»	870
37.7. Importi .....	»	870
37.8. Transazioni delle azioni risarcitorie con lo Stato .....	»	874
Indice bibliografico .....	»	875

Capitolo XXXVIII **Carenze strutturali ed operative** (P.M. Ferrari)

38.1. Pericolosità dell'ambiente sanitario.....	»	878
38.2. Formazione del personale e informazione al paziente prima regola da rispettare.....	»	880
38.3. La sicurezza dei dispositivi medici .....	»	882
38.3.1. La distinzione tra dispositivo medico e farmaco .....	»	883
38.3.2. Dispositivi medici e responsabilità del medico e della struttura.....	»	884
38.3.3. Quando la responsabilità del medico è esclusa .....	»	888
38.3.4. Dispositivi medici impiantabili difettosi, ripartizione onere della prova e responsabilità.....	»	889
38.4. Danno da infezione ospedaliera e difficoltà della prova.....	»	894
Indice bibliografico .....	»	898

Parte X **L'assicurazione della responsabilità medica**

Capitolo XXXIX **La funzione sociale dell'assicurazione del  
rischio in tema di *malpractice*** (A. Negro)

39.1. Assicurazioni e funzione sociale.....	»	904
39.1.1. Il costo del risarcimento .....	»	907
39.1.2. La collaborazione .....	»	908
39.2. <i>Malpractice</i> e assicurazione .....	»	910
39.3. Il ruolo della prevenzione e il <i>risk management</i> .....	»	912
39.4. Le linee guida.....	»	915
39.5. Il decreto Balduzzi .....	»	917
39.6. L'indennizzo INAIL.....	»	920

39.7. Il caso della Regione Liguria.....	<i>pag.</i>	921
39.8. Il caso della Regione Emilia Romagna .....	»	924
39.9. Il sistema francese .....	»	926
Indice bibliografico .....	»	928

## Capitolo XL **La gestione del sinistro** (A. Negro)

40.1. Il sinistro.....	»	932
40.1.1. Le esclusioni indicate in polizza .....	»	933
40.1.2. Il fatto accidentale .....	»	935
40.2. La gestione della lite .....	»	936
40.3. Il <i>broker</i> .....	»	939
40.4. Le polizze <i>claims made</i> .....	»	943
40.5. La fase stragiudiziale .....	»	947
40.5.1. La fase di mediazione .....	»	948
40.6. Le riserve.....	»	951
40.7. La <i>mala gestio</i> .....	»	952
40.8. L'IVASS .....	»	955
Indice bibliografico .....	»	956

## Parte XI **La soluzione stragiudiziale della lite**

### Capitolo XLI **La genesi della lite** (P.M. Storani)

41.1. Il ruolo delle compagnie di assicurazione, il modello autoassicurativo e l'obbligo di assicurarsi di cui alla proposta unificata di riforma 2015 .....	»	960
41.1.1. La reintroduzione della mediazione obbligatoria e gli ultimissimi interventi riformatori .....	»	964
41.1.1.1. Responsabilità medica e responsabilità sanitaria: distinzione.....	»	966
41.1.1.2. Colpa grave, colpa lieve, autogestione del rischio delle regioni, condizioni di erogabilità e prestazioni inappropriate per il Ministro Lorenzin.....	»	967
41.1.1.3. Evento avverso e «quasi errore» in <i>mal-practice</i> medica.....	»	969
41.1.1.4. Ancora nessuna azione diretta verso le strutture: l'art. 27, 1° co. <i>bis</i> , d.l. 90/2014, conv. in l. 11/2014 .....	»	970
41.1.1.5. Controversie sanitarie e negoziazione assistita da avvocati: d.l. 132/2014, conv. in l. 10 novembre 2014, n. 162: verso la degiurisdizionalizzazione .....	»	971

41.1.2. Abilità transattive e malcostumi liquidatori.....	<i>pag.</i>	972
41.1.2.1. Il mito della c.d. «medicina difensiva» e l'esperienza statunitense .....	»	975
41.1.2.2. L'atteggiamento del medico al cospetto della lite con la «persona assistita».....	»	977
Indice bibliografico .....	»	978

## Capitolo XLII **Responsabilità medica e mediazione** (V. Occorsio)

42.1. Introduzione .....	»	981
42.2. Il d.lg. 4 marzo 2010 n. 28, la declaratoria di incostituzionalità e il successivo intervento del legislatore con il decreto «fare», 69/2013 .....	»	983
42.3. Cenni sulla procedura di mediazione .....	»	984
42.4. L'intervento del legislatore regionale .....	»	985
42.5. L'ambito di applicazione del d.lg. 28/2010 con riguardo alla responsabilità medica.....	»	988
42.6. Le proposte dei medici e il D.D.L. Saccomanno .....	»	993
Indice bibliografico .....	»	998

## Parte XII **L'accertamento tecnico preventivo**

### Capitolo XLIII **Natura e funzione dell'A.T.P. e della consulenza preventiva ex art. 696 bis c.p.c. nelle vertenze sanitarie** (C. Parzianello)

43.1. Accertamento tecnico preventivo e responsabilità medica....	»	1004
43.1.1. Il requisito dell'urgenza .....	»	1006
43.1.2. La fotografia a futura memoria e l'onere della prova nella responsabilità medica .....	»	1009
43.2. La consulenza tecnica preventiva ai fini della composizione della lite .....	»	1011
43.2.1. L'accertamento e la determinazione dei crediti.....	»	1013
43.2.2. Recenti questioni processuali: il vaglio di ammissibilità del ricorso da parte del giudice.....	»	1016
43.2.2.1. Dichiarata disponibilità a conciliare quale presupposto di ammissibilità?.....	»	1020
43.2.2.2. La consulenza ex art. 696 bis c.p.c. prima del giudizio o anche durante? .....	»	1023
Indice bibliografico .....	»	1026



Capitolo XLIV **A.T.P., consulenza a fini conciliativi e mediazione** (C. Parzianello)

44.1. La mediazione nelle vertenze sanitarie, la Corte Costituzionale e il «Decreto del fare» n. 69/2013 .....	<i>pag.</i> 1030
44.2. Mediazione e consulenza preventiva ai fini della composizione della lite: soluzioni alternative? .....	» 1033
44.2.1. L'orientamento più liberale .....	» 1035
44.2.2. Una pronuncia isolata .....	» 1037
44.2.3. Le reazioni e l'intervento legislativo.....	» 1039
44.3. Considerazioni conclusive .....	» 1041
Indice bibliografico .....	» 1046

Parte XIII **Il giudizio**

Capitolo XLV **La fase introduttiva del giudizio e le allegazioni** (M. Sella)

45.1. L'individuazione del tema controverso .....	» 1051
45.2. Gli atti introduttivi.....	» 1053
45.2.1. L'atto di citazione .....	» 1054
45.2.2. La comparsa di costituzione e risposta.....	» 1056
45.3. Il ruolo del giudice .....	» 1059
Indice bibliografico .....	» 1061

Capitolo XLVI **La fase istruttoria** (P.M. Storani)

46.1. Nei gangli del giudizio civile: il quadro probatorio .....	» 1065
46.1.1. L'onere della prova e il triplice giro di memorie istruttorie.....	» 1067
46.1.2. Il principio della disponibilità delle prove e i riflessi sull'istruttoria dell'avvio del processo civile telematico .....	» 1068
46.1.3. Cosa configura <i>mutatio libelli</i> e cosa è soltanto <i>emendatio</i> ? Le domande nuove .....	» 1069
46.1.4. Come utilizzare il terzo termine di cui all'art. 183 c.p.c.?.....	» 1070
46.2. Il penetrante ruolo di direzione del giudice e il nevralgico frangente della consulenza tecnica d'ufficio .....	» 1071
46.3. La valigia del processualista .....	» 1072
46.3.1. La vicinanza della prova gioca a favore del danneggiato .....	» 1073
46.3.2. Accertamento della complicità e presunzione a carico del medico <i>ex</i> art. 1218 c.c.....	» 1075
Indice bibliografico .....	» 1076

Capitolo XLVII **Le impugnazioni** (M. Sella)

47.1. I mezzi di impugnazione in generale .....	<i>pag.</i> 1079
47.2. L'appello .....	» 1083
47.2.1. Le contestazioni alla CTU .....	» 1086
47.2.2. L'acquisizione di documentazione e l'assunzione di prove .....	» 1090
47.3. Il ricorso per cassazione .....	» 1094
Indice bibliografico .....	» 1099

Parte XIV **Le consulenze**

Capitolo XLVIII **La consulenza di parte** (A. Bellocco)

48.1. Introduzione .....	» 1104
48.2. I rapporti tra il CTP ed il Giurista .....	» 1106
48.2.1. Il rapporto tra avvocato, cliente e consulente medico legale .....	» 1108
48.2.2. Il patto di quota lite .....	» 1109
48.2.3. Il parere medico legale e la valutazione di fattibilità ..	» 1110
48.2.4. Approccio giuridico ed approccio medico legale .....	» 1112
48.3. La consulenza in fase stragiudiziale .....	» 1114
48.3.1. Il CTP nell'accertamento tecnico preventivo .....	» 1117
48.4. Il ruolo del CTP nelle operazioni peritali .....	» 1119
Indice bibliografico .....	» 1121

Capitolo XLIX **La consulenza tecnica d'ufficio** (P.M. Storani)

49.1. Il ruolo del CTU, occhiale del giudice o suo sostituto? .....	» 1124
49.2. Il quesito e le formule proposte .....	» 1134
49.3. L'indicazione dei <i>barèmes</i> .....	» 1144
Indice bibliografico .....	» 1147

Parte XV **Le prove**

Capitolo L **Le prove** (M. Sella)

50.1. La ripartizione dell'onere della prova .....	» 1153
50.1.1. L'onere della prova in materia di consenso informato ...	» 1156
50.2. La consulenza tecnica d'ufficio .....	» 1161
50.2.1. L'ordinanza di ammissione .....	» 1163
50.2.2. La nomina del consulente .....	» 1165
50.2.3. Astensione, ricusazione e sostituzione .....	» 1167

50.2.4.	Il conferimento dell'incarico.....	<i>pag.</i> 1168
50.2.5.	La formulazione del quesito .....	» 1169
50.2.6.	L'attività del consulente e le operazioni peritali.....	» 1174
50.2.7.	La visita medico-legale.....	» 1177
50.2.8.	Il processo verbale e la relazione .....	» 1178
50.2.9.	La valutazione della consulenza .....	» 1180
50.3.	La prova documentale .....	» 1184
50.3.1.	La cartella clinica .....	» 1187
50.4.	La prova testimoniale .....	» 1191
50.4.1.	Aspetti procedurali: la deduzione .....	» 1195
50.4.2.	L'ammissione .....	» 1197
50.4.3.	L'assunzione.....	» 1200
50.5.	Il fatto notorio e le presunzioni.....	» 1203
	Indice bibliografico .....	» 1207

## Parte XVI **Il quantum**

### Capitolo LI **Peculiarità della richiesta danni nelle controversie sanitarie** (P.M. Storani)

51.1.	Peculiarità della richiesta danni nelle controversie sanitarie .....	» 1212
51.1.1.	Applicazione retroattiva della tabella di legge per la liquidazione delle lesioni micropermanenti.....	» 1214
51.1.2.	La configurazione del danno iatrogeno.....	» 1215
51.1.3.	La richiesta relativa alla lesione del diritto del paziente all'autodeterminazione (c.d. consenso informato) .....	» 1217
51.1.4.	Danno patrimoniale e solidarietà familiare.....	» 1218
51.1.5.	Il danno sofferto dal paziente a seguito della diffusione di dati sensibili contenuti nella cartella clinica. ....	» 1219
51.1.6.	Il danno da perdita della vita è irrisarcibile per le Sezioni Unite, 22 luglio 2015, n. 15350 .....	» 1220
	Indice bibliografico .....	» 1221

### Capitolo LII **La richiesta danni in sede stragiudiziale** (P.M. Storani)

52.1.	La richiesta danni in sede stragiudiziale .....	» 1225
52.1.1.	Danni a decorso occulto (lungolatenti) e decorrenza della prescrizione .....	» 1228
52.1.2.	Riduzione della misura del risarcimento del danno per effetto dell'art. 3, 1° co., della legge Balduzzi? .....	» 1229
52.2.	Iniquità dei criteri liquidatori per un danno patrimoniale certo e permanente.....	» 1230

52.3. Azionabilità dell'art. 1218 c.c. da parte dei prossimi congiunti in caso di decesso della vittima primaria .....	<i>pag.</i> 1232
52.4. La perdita di <i>chances</i> di sopravvivenza .....	» 1232
52.5. Come si liquida il danno differenziale in caso di danno iatro- geno.....	» 1233
Indice bibliografico .....	» 1235

### Capitolo LIII **La scelta delle tabelle di liquidazione di Milano** (A. Negro)

53.1. Premessa .....	» 1238
53.2. Le tabelle di liquidazione del danno biologico.....	» 1239
53.3. Le tabelle di legge.....	» 1239
53.4. Le tabelle milanesi.....	» 1241
53.5. L'intervento della Suprema Corte.....	» 1242
53.5.1. La scelta delle tabelle milanesi.....	» 1246
53.6. Ulteriori conferme .....	» 1248
53.7. L'integrale risarcimento del danno.....	» 1249
53.8. Tabelle milanesi ed uccisione del congiunto .....	» 1252
Indice bibliografico.....	» 1253

### Capitolo LIV **Danno da mancata somministrazione della terapia del dolore, delle cure palliative e tera- pie compassionevoli** (P.M. Ferrari)

54.1. La cura del dolore da emozione negativa a diritto umano.....	» 1256
54.2. Le linee guida Oms ed il principio dell'equilibrio.....	» 1257
54.3. L. 38/2010: una legge che il mondo ci invidia .....	» 1258
54.3.1. La misurazione del dolore come condizione per l'ero- gabilità delle cure .....	» 1260
54.3.2. Informazione e formazione del paziente come condi- zione per una cura sicura.....	» 1262
54.4. I limiti della terapia sedativa terminale .....	» 1265
54.5. Lo stretto confine tra intervento palliativo ed accanimento .	» 1266
54.6. Danno da ritardata terapia del dolore .....	» 1272
54.7. Il diritto alle cure compassionevoli, dalla cura delle malattie rare all'erogazione delle «cure della speranza» .....	» 1275
Indice bibliografico.....	» 1279

### Capitolo LV **Liste d'attesa infinite e risarcimento del danno** (A. Buzzanca)

55.1. Introduzione.....	» 1282
-------------------------	--------

55.2. Profili applicativi del diritto alla salute e giurisprudenza di merito.....	<i>pag.</i> 1284
55.2.1. Giurisprudenza di legittimità e diritto alla salute.....	» 1286
55.2.1.1. Le Ausl quali enti istituzionalmente preposti alla tutela della salute.....	» 1287
55.2.1.2. Aspetti giurisprudenziali .....	» 1289
55.3. Il problema della sanità nazionale a due binari e le lunghe liste d'attesa .....	» 1290
55.4. Le liste d'attesa infinite e l'insormontabile necessità di fruire urgentemente di una terapia c.d. salvavita.....	» 1294
55.4.1. L'inaffievolibilità del diritto alla salute a causa delle liste d'attesa infinite.....	» 1295
55.5. Liste di attesa e danno da perdita di <i>chances</i> di guarigione?.....	» 1298
55.5.1. La <i>chance</i> quale concreta ed effettiva occasione favorevole di conseguire un determinato bene .....	» 1300
Indice bibliografico .....	» 1303
<i>Indice analitico</i> .....	» 1305

