

## INDICE SOMMARIO

|   |      |
|---|------|
| <i>Prefazione di Walter Ricciardi</i> . . . . . | XVII |
| <i>Gli autori</i> . . . . .                     | XXI  |

### **Parte Prima** **RESPONSABILITÀ**

#### CAPITOLO 1

#### **DALLA RESPONSABILITÀ SANITARIA ALLA SANITÀ RESPONSABILE**

di *Federico Gelli e Maurizio Hazan*

|   |    |
|---|----|
| 1. La responsabilità sanitaria prima della l. n. 24/2017: profili storici e critici. . . . .  | 3  |
| 2. La “medicina difensiva” ed altri fattori di crisi . . . . .  | 11 |
| 3. La riforma “Gelli”: centralità del paziente, governo del rischio e sicurezza delle cure: dalla responsabilità sanitaria alla sanità responsabile . . . . . | 18 |
| 4. Le coordinate di base della l. n. 24 dell’8 marzo 2017. . . . .  | 23 |
| 5. L’orizzonte della l. n. 24/2017 oltre i confini dell’emergenza pandemica (rinvio). . . . .   | 27 |

#### CAPITOLO 2

#### **LO STATUTO DELLA RESPONSABILITÀ CIVILE IN SANITÀ DOPO LE SENTENZE DI SAN MARTINO 2019: PRINCIPI GENERALI**

di *Maurizio Hazan e Daniela Zorzit*

|  |    |
|--|----|
| 1. Un percorso “a ritroso”: dal risarcimento del danno alla prevenzione. . . . .                     | 31 |
| 2. I diversi criteri di imputazione, in funzione del governo del rischio . . . . .                   | 34 |
| 3. <i>Ubi commoda ibi incommoda</i> : struttura, medico dipendente e libero professionista . . . . . | 40 |
| 4. La responsabilità nel disegno della l. n. 24/2017: la centralità della colpa . . . . .            | 46 |
| 5. Le sentenze di San Martino <i>bis</i> : il quadro generale di riferimento . . . . .               | 49 |

#### CAPITOLO 3

#### **ONERE DELLA PROVA NELLA RESPONSABILITÀ SANITARIA**

di *Daniela Zorzit*

|   |    |
|---|----|
| 1. La grande divisione: tra responsabilità contrattuale dell’ente e responsabilità extracontrattuale dell’esercente “strutturato” . . . . . | 69 |
|---|----|

INDICE SOMMARIO

|      |  |     |
|------|--|-----|
| 2.   | Il riparto degli oneri nei rapporti “governati” dall’art. 1218 c.c. . . . . .  | 75  |
| 2.1. | Il superamento della distinzione tra obbligazioni di mezzi e di risultato . .  | 78  |
| 2.2. | La “prova liberatoria” ex art. 1218 c.c. (prima delle sentenze di San Martino 2019) . . . . .  | 80  |
| 2.3. | Riflessioni sulla (effettiva?) cancellazione della distinzione tra obbligazioni di mezzi e di risultato. Nuove prospettive . . . . .   | 88  |
| 2.4. | Il quadro alla luce delle più recenti sentenze . . . . .   | 91  |
| 2.5. | <i>Segue</i> . L’inadempimento e la prova liberatoria: le coordinate attuali . . . .   | 96  |
| 3.   | Ipotesi di “obbligazioni di risultato” in medicina: dubbi e prospettive tra chirurgia estetica e consenso informato . . . . .  | 102 |
| 4.   | Le linee guida ed il riparto degli oneri. . . . .  | 108 |
| 5.   | L’osservanza delle “buone pratiche sulla sicurezza” di cui all’art. 3, l. n. 24/2017 solleva l’ente da responsabilità “organizzativa”? Il caso delle infezioni nosocomiali . . . . . | 114 |
| 6.   | La posizione dell’esercente la professione sanitaria “strutturato”: il chiaro e perentorio rinvio all’art. 2043 c.c. non può essere “superato” dalla giurisprudenza. . . . .         | 119 |
| 7.   | La posizione dell’esercente che sia legato al paziente da un contratto. . . . .  | 126 |
| 8.   | Cumulo di domande (ex art. 2043 c.c. ed ex art. 1218 c.c.). . . . .  | 127 |
| 9.   | Il danno dei congiunti: inquadramento ed onere della prova. . . . .  | 129 |

CAPITOLO 4

**IL NESSO DI CAUSA**

di *Giacomo Travaglino*

|    |   |     |
|----|---|-----|
| 1. | Alla ricerca della causalità perduta . . . . .                                  | 133 |
| 2. | Le cosiddette “regole” causali. . . . .   | 144 |
| 3. | La causalità “incerta” . . . . .  | 172 |
| 4. | Il doppio nesso di causalità . . . . .  | 185 |
| 5. | Il frazionamento del nesso causale . . . . .                                    | 206 |
| 6. | La causalità ritrovata . . . . .  | 225 |
| 7. | La causa incerta: recenti orientamenti in dottrina e in giurisprudenza. . . . . | 230 |

CAPITOLO 5

**RESPONSABILITÀ ORGANIZZATIVE DELLE STRUTTURE  
E DELLE CARICHE APICALI**

di *Stefano Taurini, Tiziana Frittelli e Daniela Zorzit*

|        |   |     |
|--------|---|-----|
| 1.     | La responsabilità degli “organi di vertice” delle strutture sanitarie . . . . .                                   | 249 |
| 1.1.   | Spunti dalla giurisprudenza penale . . . . .  | 250 |
| 1.1.1. | Il settore pubblico . . . . .   | 250 |
| 1.1.2. | Il settore privato . . . . .  | 255 |
| 1.2.   | Il “governo del rischio come fonte di responsabilità”. . . . .  | 258 |
| 1.3.   | Una prima sintesi . . . . .   | 261 |
| 2.     | Una considerazione di insieme: le figure apicali nelle strutture sanitarie pubbliche e in quelle private. . . . . | 262 |

|        |   |     |
|--------|---|-----|
| 3.     | Uno sguardo alla disciplina societaria, con riferimento ai compiti degli organi amministrativi . . . . .  | 266 |
| 3.1.   | La posizione degli amministratori (esecutivi e non) . . . . .   | 268 |
| 3.2.   | Il principio di adeguatezza . . . . .   | 271 |
| 4.     | Principio di adeguatezza e legge Gelli . . . . .  | 275 |
| 4.1.   | Il quadro normativo . . . . .   | 275 |
| 4.2.   | La posizione degli amministratori alla luce del nuovo quadro normativo . . . . .  | 280 |
| 4.3.   | La centralità della colpa nella responsabilità degli amministratori . . . . .   | 284 |
| 5.     | Principio di adeguatezza e “ <i>business judgment rule</i> ” . . . . .  | 287 |
| 5.1.   | Prime applicazioni in giurisprudenza . . . . .  | 287 |
| 5.2.   | Osservazioni e critiche della dottrina . . . . .  | 291 |
| 6.     | La mancanza di risorse come limite agli obblighi organizzativi . . . . .  | 294 |
| 7.     | Responsabilità professionale e direzione strategica aziendale . . . . .   | 295 |
| 7.1.   | Obblighi di trasparenza e comunicazione . . . . .   | 296 |
| 7.2.   | Strutture di monitoraggio, prevenzione e gestione del rischio clinico . . . . .   | 300 |
| 7.2.1. | Organizzazione di uno strutturato sistema di monitoraggio, prevenzione e gestione del rischio clinico . . . . .   | 301 |
| 7.2.2. | Rilevazione del rischio di inappropriata nei percorsi diagnostici e terapeutici e facilitazione dell'emersione di eventuali attività di medicina difensiva attiva e passiva . . . . . | 303 |
| 7.2.3. | Assistenza tecnica verso gli uffici legali della struttura sanitaria nel caso di contenzioso . . . . .  | 304 |
| 7.2.4. | Assistenza tecnica nelle attività di stipulazione di coperture assicurative o di gestione di coperture auto-assicurative . . . . .  | 306 |
| 8.     | Considerazioni conclusive, anche nella prospettiva post-pandemica . . . . .   | 312 |

CAPITOLO 6

**LA RESPONSABILITÀ CIVILE SANITARIA AI TEMPI DELL'EMERGENZA PANDEMICA**

di *Federico Gelli, Maurizio Hazan, Daniela Zorzit e Lucio Romano*

|        |   |     |
|--------|---|-----|
| 1.     | Emergenza e responsabilità . . . . .  | 315 |
| 2.     | Possibili scenari: quali responsabilità? . . . . .  | 321 |
| 3.     | La responsabilità degli esercenti la professione sanitaria . . . . .                          | 322 |
| 3.1.   | L'ambito penale (rinvio) . . . . .  | 322 |
| 3.2.   | Gli esercenti la professione sanitaria e l'art. 2236 c.c. . . . .                             | 324 |
| 3.3.   | Sanitari “applicati” ad ambiti che esulano dalla propria specifica competenza . . . . .       | 328 |
| 3.3.1. | Le scelte aziendali di riconversione: profili problematici . . . . .                          | 330 |
| 3.3.2. | Gli obblighi del medico in caso di emergenza . . . . .  | 331 |
| 3.3.3. | Responsabilità per l'atto che esorbita dalle proprie competenze in caso di urgenza? . . . . . | 333 |
| 3.4.   | La posizione del medico di base . . . . .   | 334 |
| 3.5.   | L'art. 21 del d.l. n. 76/2020: gravi disarmonie di sistema . . . . .                          | 337 |
| 4.     | La posizione delle strutture sanitarie . . . . .  | 339 |
| 4.1.   | La responsabilità per le infezioni . . . . .  | 343 |
| 4.2.   | Il contenuto dell'obbligo di “fare quanto necessario” per contrastare il Covid . . . . .      | 347 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| 5.   | La “catena” della ricerca a ritroso di eventuali responsabilità. Quali responsabilità per lo Stato o le Regioni? . . . . . | 351 |
| 6.   | La gestione delle emergenze: profili attuali e prospettici . . . . .   | 355 |
| 7.   | La responsabilità dei “vaccinatori” . . . . .  | 358 |
| 7.1. | L’intervento del legislatore in ambito penale (rinvio) . . . . .   | 359 |
| 7.2. | Le coordinate di riferimento in ambito civile . . . . .  | 359 |
| 7.3. | Art. 2236 c.c. e somministrazione dei vaccini . . . . .  | 360 |
| 7.4. | I possibili “ambiti di responsabilità” . . . . .   | 363 |
| 7.5. | Una prima sintesi . . . . .  | 372 |
| 8.   | Danno “da vaccino” e (ipotetiche) tutele: la responsabilità del produttore di farmaci . . . . .                            | 373 |
| 8.1. | La responsabilità del produttore di vaccini. . . . .   | 374 |
| 8.2. | Quali tutele sono azionabili nei confronti del Ministero della salute in caso di danni da vaccinazione? . . . . .          | 392 |
| 9.   | Bioetica e selezione delle priorità di cura in situazioni di emergenza . . . . .   | 399 |
| 9.1. | Il criterio anagrafico e della maggiore aspettativa di vita . . . . .  | 400 |
| 9.2. | Il <i>triage</i> secondo criteri concorrenti e integrati . . . . .   | 403 |
| 9.3. | <i>Preparedness</i> , attualità e proporzionalità . . . . .  | 405 |
| 9.4. | Il <i>triage</i> secondo uguaglianza, solidarietà sociale e autodeterminazione . . . . .                                   | 407 |

CAPITOLO 7

**IL CONSENSO INFORMATO**

di *Filippo Martini e Marco Rodolfi*

|      |  |     |
|------|--|-----|
| 1.   | Il consenso informato: le coordinate di riferimento . . . . .                                    | 411 |
| 1.1. | Il contenuto . . . . .   | 415 |
| 2.   | La l. n. 219/2017: principi generali. . . . .  | 420 |
| 2.1. | La forma del consenso informato . . . . .  | 422 |
| 2.2. | Il rifiuto o la rinuncia a ricevere informazioni o alle cure . . . . .                           | 424 |
| 2.3. | Le conseguenze del rifiuto al trattamento . . . . .  | 429 |
| 2.4. | I doveri in capo alle strutture . . . . .  | 431 |
| 2.5. | Il consenso informato per minori ed incapaci . . . . .   | 432 |
| 2.6. | La sentenza n. 28985 del decalogo sulla r.c. sanitaria. . . . .                                  | 434 |
| 2.7. | Conclusioni. . . . .   | 435 |
| 3.   | Le conseguenze della violazione dell’obbligo di informazione. Il risarcimento del danno. . . . . | 438 |

CAPITOLO 8

**COVID E COLPA MEDICA**

di *Vinicio Settimio Nardo e Olga Gaeta*

|      |  |     |
|------|--|-----|
| 1.   | Introduzione. L’esercente la professione sanitaria: nascita di un nuovo crisma. . . . .  | 449 |
| 2.   | Breve disamina dell’evoluzione della responsabilità penale in ambito sanitario: dalla legge Balduzzi alla legge Gelli-Bianco . . . . . | 452 |
| 2.1. | Il rispetto delle linee guida e delle buone pratiche: evoluzione del concetto di colpa . . . . .                                       | 452 |

|   |     |
|---|-----|
| 2.2. La giurisprudenza penale: dalla teoria alla pratica, analisi di un (recente) progresso . . . . . | 458 |
| 3. Sistema penale e Covid . . . . .   | 460 |
| 3.1. Un quadro generale dei rapporti tra pandemia e responsabilità medica . . . . .                   | 460 |
| 3.2. La responsabilità delle strutture sanitarie: danno nosocomiale e nesso causale. . . . .          | 465 |
| 3.3. Scudo penale: la tutela del sanitario ai tempi della pandemia . . . . .                          | 470 |
| 4. Conclusioni e spunti di riflessione: la portata innovativa della disciplina emergenziale. . . . .  | 477 |

CAPITOLO 9

**IL CONTENZIOSO E LA GESTIONE DEI GIUDIZI.  
PROFILI PROCESSUALI AL BANCO DI PROVA DOPO QUATTRO ANNI  
DALL'INTRODUZIONE DELLA L. N. 24/2017**

di *Andrea Codrino e Pietro Martinengo*

|   |     |
|---|-----|
| 1. Introduzione: una riforma non solo sostanziale. . . . .  | 479 |
| 2. Gli strumenti alternativi (e obbligatori) di risoluzione delle controversie previsti dalla l. n. 24/2017 . . . . .   | 480 |
| 3. ATP conciliativa e mediazione: strumenti alternativi o complementari? . . . . .  | 483 |
| 4. La mediazione delegata . . . . .   | 487 |
| 5. Sui soggetti chiamati a partecipare alle procedure conciliative indicate dall'art. 8, legge Gelli: alcuni aspetti procedurali controversi . . . . .  | 490 |
| 6. Il rilievo delle allegazioni ai fini dell'ammissibilità del ricorso 696- <i>bis</i> ex art. 8, legge Gelli: il solco tracciato dalla giurisprudenza nelle prime esperienze applicative . . . . . | 495 |
| 7. Le principali novità introdotte dall'art. 15 della l. n. 24/2017 alla luce dei recenti interventi della Cassazione e della Corte costituzionale . . . . .  | 500 |
| 8. Le novità introdotte dall'art. 15 alla prova della giurisprudenza . . . . .  | 504 |

CAPITOLO 10

**L'AZIONE DI RESPONSABILITÀ AMMINISTRATIVA  
INNANZI ALLA CORTE DEI CONTI**

di *Paolo Crea*

|  |     |
|--|-----|
| 1. La responsabilità amministrativo-contabile nel comparto sanità innanzi alla Corte dei conti: profili generali. . . . .  | 507 |
| 1.1. Genesi della normativa di riordino del comparto sanitario. Cenni sulla responsabilità del sanitario esercente attività di carattere amministrativo. . . . . | 507 |
| 1.2. La responsabilità del sanitario esercente attività medica: la l. 8 marzo 2017, n. 24. . . . .   | 509 |
| 1.3. La responsabilità della struttura sanitaria e dell'operatore sanitario nel tempo . . . . .  | 511 |
| 2. Le novità sulla giurisdizione contabile in casi di <i>malpractice</i> medica nella l. n. 24 del 2017. Rapporti con la rivalsa in sede civile . . . . .        | 516 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| 2.1. | Genesi e profili generali. . . . .   | 516 |
| 2.2. | I profili sostanziali della norma . . . . .  | 521 |
| 2.3. | Problemi interpretativi dell'art. 9 . . . . .  | 529 |
| 2.4. | La rivalsa nella sentenza di Cass. civ., sez. III, 11 novembre 2019, n. 28987. . . . .   | 534 |
| 3.   | I soggetti evocabili innanzi alla Corte dei conti per danno erariale . . . . .   | 538 |
| 3.1. | Il rapporto di servizio, requisito necessario per l'assoggettamento alla giurisdizione contabile . . . . .   | 538 |
| 4.   | Il danno erariale: la sua quantificazione, i limiti massimi introdotti dalla l. n. 24 ed il potere riduttivo dell'addebito. Il danno all'immagine dell'Azienda sanitaria . . . . . | 541 |
| 4.1. | Danno erariale: nozione e brevi cenni . . . . .  | 541 |
| 4.2. | Danno all'immagine: cenni e specificità della materia. . . . .   | 546 |
| 4.3. | Il nesso causale: cenni e peculiarità in campo sanitario. . . . .  | 549 |
| 5.   | L'elemento psicologico: dolo o colpa grave del sanitario con richiamo all'art. 21 del d.l. n. 76/2020 in tempo di Covid . . . . .  | 550 |
| 5.1. | Dolo e colpa in generale: cenni e peculiarità in campo sanitario . . . . .   | 550 |
| 5.2. | La colpevolezza ai tempi del Covid . . . . .   | 555 |
| 6.   | Rilevanza delle linee guida ex art. 5, l. n. 24 del 2017. . . . .  | 557 |
| 6.1. | Colpa per imperizia e colpa grave. . . . .   | 557 |
| 7.   | Il giudizio innanzi alla Corte dei conti e le novità introdotte dalla legge Gelli: termini decadenziali, limiti probatori. . . . .   | 562 |
| 7.1. | Sui termini decadenziali. . . . .  | 562 |
| 7.2. | Questioni in tema di prove. . . . .  | 565 |
| 8.   | Polizze a tutela dell'Azienda e del sanitario: ruolo dell'assicuratore rispetto al giudizio contabile. . . . .   | 570 |
| 9.   | La misura interdittiva dell'inconferibilità di incarichi superiori introdotta dall'art. 9, comma 5, della l. n. 24 del 2017. . . . .   | 572 |

CAPITOLO 11

**LA RIVALSA DELLA STRUTTURA SANITARIA**

di *Patrizio Gattari e Daniela Zorzit*

|      |  |     |
|------|--|-----|
| 1.   | La rivalsa della struttura sanitaria prima della l. n. 24/2017 (inquadramento generale e difformità di orientamenti sul riparto interno) . . . . . | 573 |
| 2.   | L'intervento della Cassazione di S. Martino n. 28987/2019. . . . .   | 576 |
| 2.1. | <i>Segue.</i> Opinioni a confronto . . . . .   | 579 |
| 3.   | L'art. 9 l. n. 24/2017 e le nuove dinamiche della rivalsa . . . . .  | 585 |
| 3.1. | La condizione di ammissibilità della rivalsa della struttura e dell'azione di responsabilità amministrativa. . . . .                               | 586 |
| 3.2. | Rivalsa e responsabilità amministrativa per dolo o colpa grave del professionista sanitario . . . . .  | 588 |
| 3.3. | Il limite quantitativo della rivalsa e della responsabilità amministrativa in caso di colpa grave . . . . .  | 590 |
| 3.4. | L'esercizio della rivalsa da parte della struttura sanitaria. . . . .  | 594 |
| 3.5. | La rivalsa dell'esercente la professione sanitaria che ha risarcito il danneggiato. . . . .  | 600 |
| 3.6. | Il patto di manleva: profili di invalidità prima e dopo la l. n. 24/2017. . . . .  | 609 |
| 4.   | Giurisdizione ordinaria e contabile. Il c.d. doppio binario . . . . .  | 615 |

|   |     |
|---|-----|
| 4.1. Critiche alla tesi del doppio binario. . . . .   | 618 |
| 4.2. La surroga dell'assicuratore della r.c. . . . .  | 619 |
| 4.3. La giurisprudenza più recente: giurisdizione civile e contabile sono concorrenti ed indipendenti . . . . . | 621 |
| 4.4. La l. n. 24/2017 conferma il doppio binario. . . . .   | 625 |
| 5. La nozione di colpa grave ai fini della rivalsa in sede civile. . . . .                                      | 627 |
| 6. La "portata" della sentenza di "San Martino 2019" n. 28987 . . . . .   | 634 |
| 7. <i>Segue</i> . Il doppio binario e le incongruenze irrisolte . . . . .                                       | 636 |
| 8. L'art. 21 del d.l. n. 76/2020 in tempo di Covid . . . . .  | 640 |
| 9. Prescrizione . . . . .   | 640 |

**Parte Seconda**

**DANNO**

CAPITOLO 12

**IL DANNO ALLA PERSONA IN SANITÀ**

di *Maurizio Hazan e Adriana Cassano Cicuto*

|  |     |
|--|-----|
| Premessa: Lo stato dell'arte e le ragioni di un dibattito. Piccola guida introduttiva alla lettura della presente parte . . . . .  | 647 |
| 1. Responsabilità, danno e assicurazione: uno sguardo in avanti... . . . .   | 651 |
| 2. Le coordinate di un sistema autonomo . . . . .  | 660 |
| 3. Il danno alla persona nel codice delle assicurazioni (artt. 138 e 139) . . . . .  | 663 |
| 4. L'inquadramento del tema e i "problemi sul tavolo" . . . . .  | 673 |
| 5. Sofferenza e moneta . . . . .   | 676 |
| 6. Andata e ritorno: dalle sezioni unite del 2008 all'ordinanza decalogo (Cass., sez. III, ord. n. 7513/2018). . . . .   | 684 |
| 7. Una questione "morale": il prezzo della sofferenza ed i limiti del "racconto" . . . . .   | 687 |
| 8. Lo stato dell'arte, alla luce della giurisprudenza di legittimità successiva alla l. n. 124/2017. . . . .   | 694 |
| 9. Alcune note critiche . . . . .  | 698 |
| 10. La sentenza 25164/2020 e primi effetti del nuovo corso: dalla "nuova" Tabella milanese allo schema del d.P.R. attuativo dell'art. 138 cod. assic. private. . . . .                   | 711 |
| 11. I danni eccentrici alla disciplina del codice delle assicurazioni private. In particolare: i principi di base del risarcimento del danno da perdita del rapporto parentale . . . . . | 723 |
| 12. <i>Segue</i> . Ancora sul danno parentale. Gli sviluppi più recenti e le critiche alla Tabella milanese nella giurisprudenza di Cassazione. . . . .                                  | 736 |
| 13. Il danno non patrimoniale derivante da lesione del bene salute definito "da premorienza" . . . . .   | 745 |
| 14. Il c.d. danno catastrofale o "terminale da lucida agonia" . . . . .  | 754 |
| 15. Il danno non patrimoniale nella legge Gelli. . . . .   | 758 |
| 16. <i>Segue</i> . In particolare la valutazione ai fini risarcitori, della condotta dell'esercente strutturato . . . . .  | 763 |

CAPITOLO 13

**IL DANNO ALLA PERSONA E L'EVOLUZIONE DELLA GIURISPRUDENZA**

di *Giacomo Travaglino*

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 1.   | Introduzione. . . . .   | 771 |
| 2.   | Una ricostruzione storica del danno alla persona. . . . .       | 777 |
| 3.   | Le posizioni della dottrina italiana . . . . .                  | 781 |
| 3.1. | La scuola triestina . . . . .                                   | 782 |
| 3.2. | La scuola di Torino . . . . .                                   | 783 |
| 3.3. | La scuola pisana . . . . .                                      | 785 |
| 4.   | Gli arresti della Corte di legittimità . . . . .                | 785 |
| 5.   | Il “nuovo” art. 2059 . . . . .                                  | 787 |
| 6.   | La biologizzazione della sofferenza. . . . .                    | 794 |
| 7.   | La <i>infinita historia</i> del danno non patrimoniale. . . . . | 798 |
| 8.   | Modelli risarcitori. . . . .                                    | 807 |
| 9.   | L'irredimibile uguaglianza del danno alla persona . . . . .     | 810 |
| 10.  | Il legislatore del 2017 . . . . .                               | 812 |
| 11.  | Passato, presente e futuro del danno alla persona . . . . .     | 814 |
| 12.  | Tre sentenze della Corte di legittimità . . . . .               | 819 |

CAPITOLO 14

**IL DANNO NON PATRIMONIALE PER LE MICRO E LE MACRO LESIONI**

di *Riccardo Cesari e Antonio Rosario De Pascalis*

|        |  |     |
|--------|--|-----|
| 1.     | Introduzione. . . . .  | 827 |
| 2.     | Il danno non patrimoniale per le microlesioni . . . . .  | 829 |
| 2.1.   | Risarcibilità del danno biologico per lesioni di lieve entità. . . . .   | 829 |
| 2.2.   | La riforma del 2012 . . . . .  | 831 |
| 2.3.   | Gli interventi della Corte costituzionale . . . . .  | 835 |
| 2.4.   | L'attuale formulazione dell'art. 139 cod. assic. private dopo la riforma del 2017. . . . .                                     | 839 |
| 2.5.   | Accertamento del danno non patrimoniale. . . . .   | 843 |
| 2.6.   | La liquidazione del danno: il sistema tabellare. . . . .   | 845 |
| 2.6.1. | Il danno con postumi permanenti . . . . .  | 845 |
| 2.6.2. | Il danno biologico temporaneo. . . . .   | 850 |
| 3.     | Il danno non patrimoniale per le macrolesioni . . . . .  | 852 |
| 3.1.   | Premessa . . . . .   | 852 |
| 3.2.   | Il sistema del punto base e la tabella milanese. . . . .   | 854 |
| 3.3.   | Il valore economico del punto base . . . . .   | 855 |
| 3.4.   | Il moltiplicatore biologico per l'incremento più che proporzionale del risarcimento rispetto al grado di invalidità . . . . .  | 856 |
| 3.4.1. | La costruzione del moltiplicatore . . . . .  | 856 |
| 3.4.2. | Confronto tra i moltiplicatori biologici TUN e Tabella di Milano. . . . .  | 859 |
| 3.5.   | Il demoltiplicatore demografico per il decremento del valore economico del punto in funzione dell'età del danneggiato. . . . . | 862 |
| 3.6.   | Il moltiplicatore per il danno morale . . . . .  | 867 |



|   |     |
|---|-----|
| 3.7. Valutazione e personalizzazione del danno morale . . . . .                           | 869 |
| 3.8. Analisi dei risarcimenti sui rami r.c. sanitaria e r.c. auto nell'anno 2018. . . . . | 873 |
| 3.8.1. Settore r.c. sanitaria . . . . .   | 874 |
| 3.8.2. Settore r.c. auto . . . . .  | 876 |
| 3.9. Validazione del modello . . . . .  | 876 |
| 3.9.1. Settore r.c. sanitaria . . . . .   | 877 |
| 3.9.2. Settore r.c. auto . . . . .  | 878 |
| 3.9.3. Confronto tra settore r.c. sanitaria e settore r.c. auto . . . . .                 | 879 |
| 3.10. Alcuni esempi pratici . . . . .   | 881 |
| Appendice: la determinazione del moltiplicatore biologico . . . . .                       | 883 |

CAPITOLO 15

**IL DANNO PATRIMONIALE**

di *Marco Rodolfi*

|  |     |
|--|-----|
| 1. Principi generali. . . . .  | 887 |
| 2. Il danno patrimoniale emergente . . . . .   | 889 |
| 3. Il danno patrimoniale futuro da riduzione della capacità lavorativa specifica (differenza con la capacità lavorativa generica) . . . . .                      | 899 |
| 4. Criteri di liquidazione del danno patrimoniale futuro da riduzione della capacità lavorativa specifica (redditi e coefficienti di capitalizzazione) . . . . . | 908 |
| 5. Il danno patrimoniale futuro per le spese di assistenza . . . . .   | 926 |
| 6. La rendita vitalizia . . . . .  | 928 |
| 7. La <i>compensatio lucri cum damno</i> ed il principio di indifferenza: le erogazioni degli assicuratori/enti pubblici e privati . . . . .                     | 935 |

CAPITOLO 16

**IL DANNO DA PERDITA DI CHANCE: FONDAMENTI, GIURISPRUDENZA E MODELLI QUANTITATIVI DI “SANA E PRUDENTE” GESTIONE**

di *Riccardo Cesari, Maurizio Hazan e Daniela Zorzit*

|  |     |
|--|-----|
| 1. Il danno da perdita di <i>chance</i> . . . . .  | 955 |
| 1.1. La perdita di <i>chance</i> come lucro cessante . . . . .   | 956 |
| 1.2. La perdita di <i>chance</i> come danno emergente. . . . .   | 961 |
| 2. L'orientamento della giurisprudenza in ambito di responsabilità sanitaria: profili generali. . . . .  | 963 |
| 2.1. Le pronunzie più recenti della Cassazione: “rivisitazioni” . . . . .                                | 965 |
| 2.2. Una sentenza “manifesto”: Cass. 5641/2018 . . . . .   | 966 |
| 3. La domanda di risarcimento del danno da perdita di <i>chance</i> : profili processuali. . . . .       | 970 |
| 4. Il danno da perdita di <i>chance</i> nella responsabilità sanitaria: criteri di liquidazione. . . . . | 971 |
| 5. La perdita di <i>chance</i> : dubbi sul fondamento . . . . .  | 976 |
| 6. Disarmonie di sistema: tre possibili incongruenze . . . . .   | 982 |
| 7. Verso una soluzione razionale. . . . .  | 986 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 8.   | Un nuovo approccio al danno patrimoniale da perdita di <i>chance</i> . . . . .  | 987 |
| 8.1. | Considerazioni generali . . . . .   | 987 |
| 8.2. | L'impostazione economico-attuariale . . . . .   | 988 |
|      | Appendice 1 — Elementi di base della valutazione economico-attuariale. . . . .  | 993 |
|      | Appendice 2 — La valutazione della perdita di <i>chance</i> in presenza di informazioni probabilistiche dettagliate . . . . . | 993 |

**Parte Terza**  
**RISCHIO**

CAPITOLO 17

**LA GESTIONE DEL RISCHIO AI SENSI DELLA L. N. 24/2017**

di *Fidelia Cascini*

|      |  |      |
|------|--|------|
| 1.   | L'approccio multidisciplinare integrato alla gestione del rischio . . . . .                  | 997  |
| 2.   | <i>Soft skills</i> e comunicazione per il miglioramento della sicurezza delle cure . . . . . | 1002 |
| 3.   | Ruolo, funzioni e responsabilità del <i>Risk Manager</i> . . . . .                           | 1011 |
| 4.   | La gestione del rischio basata sull'evidenza . . . . .                                       | 1016 |
| 5.   | Programmazione e organizzazione della sicurezza delle cure . . . . .                         | 1021 |
| 6.   | La gestione del rischio e il percorso diagnostico-terapeutico-assistenziale. . . . .         | 1024 |
| 7.   | La misura della sicurezza del paziente: una prospettiva italiana? . . . . .                  | 1027 |
| 7.1. | Il Leapfrog Hospital Safety Grades . . . . .   | 1027 |
| 7.2. | Il Patient Safety Assessment Tool (PSAT) . . . . .   | 1029 |
| 7.3. | I National Patient Safety Goals (NPSGs) . . . . .  | 1029 |
| 7.4. | La Patient Safety Friendly Hospital Initiative (PSFHI). . . . .                              | 1030 |
| 7.5. | L'Hospital Survey on Patient Safety Culture (HSOPSC). . . . .                                | 1031 |
| 7.6. | Il Programma Nazionale Esiti (PNE) . . . . .   | 1032 |

CAPITOLO 18

**GESTIONE DEL RISCHIO E RESPONSABILITÀ SANITARIA  
NELLE RESIDENZE SANITARIE ASSISTENZIALI (RSA)**

di *Serena Bocchi, Fidelia Cascini e Riccardo Tartaglia*

|    |   |      |
|----|---|------|
| 1. | La prima fase: i precetti introdotti dalla legge Gelli . . . . .  | 1035 |
| 2. | La seconda fase: gli "scudi" proposti in favore dei sanitari e delle strutture sanitarie e sociosanitarie . . . . . | 1037 |
| 3. | La terza fase: il ritorno della responsabilità attenuata <i>ex art.</i> 2236 c.c. . . . .                           | 1040 |
| 4. | La peculiarità delle Residenze Sanitarie Assistenziali (RSA). . . . .   | 1045 |
| 5. | L'assicurabilità delle RSA prima della pandemia da Covid-19 . . . . .   | 1047 |
| 6. | Gli effetti della pandemia da Covid-19 sull'assicurabilità delle RSA . . . . .                                      | 1051 |
| 7. | Principali misure di prevenzione da attuare nelle case di riposo . . . . .  | 1053 |

8. Verso nuovi modelli di assistenza agli anziani. . . . . 1056

CAPITOLO 19

**DIGITALIZZAZIONE DELLA SANITÀ E SICUREZZA DELLE CURE**

di *Fidelia Cascini*

1. L'accelerazione digitale durante la pandemia Covid-19 . . . . . 1059  
 2. Impatto e benefici della sanità digitale. . . . . 1062  
 3. Piano Nazionale di Ripresa e Resilienza e digitalizzazione della Sanità . . . . . 1065  
 4. Nuove frontiere per la gestione del rischio . . . . . 1068

CAPITOLO 20

**SANITÀ DIGITALE E TELEMEDICINA: PROFILI INNOVATIVI, RISCHI E RESPONSABILITÀ**

di *Fidelia Cascini, Pasquale Giuseppe Macrì e Maurizio Hazan*

1. Sanità digitale e risvolti di interesse medico-legale . . . . . 1073  
 2. Il ruolo della telemedicina nella caratterizzazione della responsabilità del professionista . . . . . 1081  
 3. Il rischio di eventi avversi da telemedicina: nuovi scenari di responsabilità sanitaria . . . . . 1090  
 4. Dati sanitari e *open-data*: titolarità di chi? . . . . . 1093

CAPITOLO 21

**TRASPARENZA DEI DATI E TUTELA DELLA PRIVACY**

di *Luca Bolognini*

1. Obbligo di trasparenza delle prestazioni sanitarie: rapporti con la disciplina privacy . . . . . 1103  
 1.1. Accesso documentale, civico e generalizzato vs. accesso ai dati personali . . . . . 1105  
 1.2. L'accesso ai documenti sanitari come diritto di accesso *sui generis* . . . . . 1108  
 1.3. La disciplina privacy come limite al diritto di accesso alla documentazione sanitaria . . . . . 1110  
 2. Accesso ai documenti sanitari e procedura: tempi, modalità e regolamenti interni. 1115  
 2.1. Oggetto dell'accesso: la documentazione sanitaria. . . . . 1115  
 2.2. Tempi e modalità dell'accesso . . . . . 1118  
 2.3. Regolamenti interni . . . . . 1120  
 3. Gli aventi diritto: questioni di legittimazione attiva (interessati, PG e altri soggetti) . . . . . 1121  
 4. Mappatura e pubblicazione quinquennale dei risarcimenti pubblicati dalle strutture . . . . . 1124

**Parte Quarta**  
**ASSICURAZIONE**

CAPITOLO 22

**L'ASSICURAZIONE OBBLIGATORIA DEL RISCHIO SANITARIO**

di *Maurizio Hazan e Filippo Martini*

|     |  |      |
|-----|--|------|
| 1.  | L'assicurazione, capo saldo del nuovo sistema . . . . .  | 1129 |
| 2.  | L'assicurazione "obbligatoria" della responsabilità civile a tutela (anche) del terzo danneggiato . . . . .  | 1139 |
| 3.  | Profili soggettivi ed oggettivi dell'obbligo assicurativo. . . . .   | 1146 |
| 4.  | <i>Segue.</i> L'obbligo della struttura di assicurare i propri ausiliari . . . . .   | 1150 |
| 5.  | <i>Segue.</i> L'obbligo assicurativo degli esercenti la libera professione e la posizione dei "liberi professionisti strutturati" . . . . .  | 1153 |
| 6.  | <i>Segue.</i> L'assicurazione del professionista intramurario e del medico convenzionato con il SSN . . . . .  | 1157 |
| 7.  | L'assicurazione contro il rischio di rivalsa . . . . .   | 1160 |
| 8.  | Gli esercenti la professione sanitaria . . . . .   | 1161 |
| 9.  | Il contenuto delle coperture: requisiti minimi e strutturali . . . . .   | 1162 |
| 10. | L'alternativa all'obbligo di assicurazione per le strutture: le analoghe misure per la copertura della responsabilità civile verso terzi e per la responsabilità civile verso prestatori d'opera . . . . . | 1167 |
| 11. | La tutela assicurativa esterna: l'azione diretta del terzo danneggiato. . . . .  | 1172 |
| 12. | L'ambito temporale di operatività della garanzia e la clausola "claims made" . . . . .   | 1196 |
| 13. | Le vicende della "claims made" successive alla promulgazione della legge Gelli - Le sentenze gemelle 10506 e 10509 del 28 aprile 2017 . . . . .  | 1214 |
| 14. | Il decreto attuativo di cui all'art. 10 comma 6 della legge Gelli: lavori in corso . . . . .   | 1223 |
| 15. | Fondo di garanzia per i danni derivanti da responsabilità sanitaria . . . . .  | 1236 |
|     | <i>Indice analitico</i> . . . . .  | 1245 |