

## Indice sommario

Prefazione..... pag. V

### Parte I

#### CAPITOLO I

##### **Il Servizio Sanitario Nazionale**

[Studio Zunarelli e Associati, Avv. Michele Borlasca]

1.1. Il diritto alla salute come necessario punto di partenza per comprendere un sistema sanitario.....	»	5
1.2. Organizzazione sanitaria in Italia.....	»	9
1.2.1. Sistema Sanitario Nazionale – cenni storici.....	»	9
1.2.2. Aziende sanitarie Locali.....	»	14
1.2.3. La Dirigenza sanitaria: la figura del Direttore Generale, Direttore amministrativo e Direttore sanitario.....	»	16
1.2.4. Organizzazione interna della ASL.....	»	18
1.2.5. I medici di medicina generale e gli specialisti.....	»	23
1.2.6. Attività libero professionale.....	»	26
1.2.7. Strutture private.....	»	29
1.3. Sistemi sanitari europei.....	»	31
Note.....	»	34

#### CAPITOLO II

##### **Il risk management nel servizio sanitario e nelle strutture**

[Studio FGA Ferraro Giove e Associati, A.A.V.V.; Am Trust Europe Ltd, Dr. Emanuele Patrini]

2.1. Origini, finalità ed evoluzione del Risk Management sanitario.....	»	39
---	---	----

[Avv. Michele Sprovieri, FGA]

2.2. Sistemi sanitari e Risk Management di alcuni paesi comunitari a confronto . . . . .	»	43
[Avv. Michele Sprovieri, FGA]		
2.3. Il risk management nel sistema sanitario del nostro paese . . . . .	»	48
[Avv. Marco Ferraro, FGA]		
2.4. Clinical Governance e Risk management nelle strutture sanitarie . . . . .	»	52
[Avv. Marco Ferraro, FGA]		
2.5. L'evoluzione del risk manager nella sanità italiana. . . . .	»	54
[Dr. Emanuele Patrini, Am Trust]		
2.6. Il Risk Manager nelle Compagnie di Assicurazioni . . . . .	»	57
[Dr. Emanuele Patrini, Am Trust]		
2.7. Focus su di un particolare strumento di gestione del rischio: Il Comitato Valutazione Sinistri. . . . .	»	59
[Avv. Ilaria Giove, FGA]		
2.8. La mediazione quale soluzione alternativa al contenzioso in Italia: dal D.Lgs. 28/2010 alle nuove prospettive di conciliazione nella più ampia riforma della responsabilità sanitaria della L. Gelli. . . . .	»	62
[Avv. Ilaria Giove, FGA]		
2.9. La valorizzazione degli strumenti del Risk management sanitario nelle strategie difensive per la RC Professionale. . . . .	»	68
[Avv. Marco Perini, FGA]		
2.10. L'implementazione del GDPR nelle Strutture Sanitarie e il ruolo del risk manager . . . . .	»	70
[Avv. Marco Perini, FGA]		
Note . . . . .	»	73

## Parte II

### CAPITOLO III

#### La responsabilità del medico libero professionista

[A&A Studio legale, Avv. Stefania Spinelli e Avv. Simona Custer; GOP Gianni Origoni Grippo Cappelli & Partners, Avv. Chiara Vedovati]

3.1. Le caratteristiche ed il contenuto della prestazione . . . . .	»	79
[Avv. Chiara Vedovati, GOP]		
Le caratteristiche . . . . .	»	79
– Il contenuto della prestazione . . . . .	»	80
– La limitazione di responsabilità del professionista ex art. 2236 del codice civile. . . . .	»	82
– Il superamento della distinzione tra obbligazioni di mezzo e obbligazioni di risultato . . . . .	»	83
3.2. La natura dell'obbligazione . . . . .	»	86
[Avv. Stefania Spinelli, A&A]		

## X | Responsabilità civile sanitaria: tra risk management e assicurazione

3.3. L'inadempimento del medico .....	»	88
<i>[Avv. Simona Custer, A&amp;A]</i>		
3.4. Focus sull'obbligo informativo .....	»	93
<i>[Avv. Chiara Vedovati, GOP]</i>		
La natura giuridica dell'obbligo informativo .....	»	95
- L'elemento soggettivo dell'obbligazione: il debitore e il creditore dell'obbligazione .....	»	96
- Il contenuto del consenso informato .....	»	98
- La forma del consenso .....	»	99
- La prova del consenso informato .....	»	102
- L'assenza del consenso o consenso viziato .....	»	103
- Le conseguenze dannose derivanti dalla omessa o insufficiente informazione nei confronti del paziente .....	»	104
- Le ulteriori novità della Legge n. 219 del 22 dicembre 2017: il rifiuto o la rinuncia a ricevere le informazioni, la delega ad esprimere il consenso, la revoca del consenso ed il rifiuto alle cure ed ai trattamenti sanitari.	»	107
3.5. La speciale difficoltà della prestazione .....	»	109
<i>[Avv. Stefania Spinelli, A&amp;A]</i>		
3.6. Le conseguenze sull'onere probatorio del danneggiato .....	»	111
<i>[Avv. Chiara Vedovati, GOP]</i>		
3.7. Rilevanza dell'accertamento penale in quello civile .....	»	113
<i>[Avv. Chiara Vedovati, GOP]</i>		
Il limite oggettivo .....	»	113
Il limite soggettivo .....	»	114
L'impatto sul regime della responsabilità medica .....	»	114
Il libero convincimento del giudice civile .....	»	116
Specificità della valutazione della prova atipica del giudizio di responsabilità professionale medica .....	»	116
3.8. Linee guida e best practice – Evoluzione normativa dalla L. Balduzzi alla L. Gelli .....	»	118
<i>[Avv. Chiara Vedovati, GOP]</i>		
3.9. Linee guida e best practice: novità introdotte dalla Legge n. 24/2017 ...	»	122
<i>[Avv. Stefania Spinelli, A&amp;A]</i>		
Note .....	»	125

## CAPITOLO IV

### La responsabilità delle strutture sanitarie

*[DLA Piper, Avv. Marco Dimola]*

4.1. Natura della responsabilità .....	»	131
--	---	-----

4.1.1. Premessa . . . . .	»	131
4.1.2. Tipologia delle strutture sanitarie . . . . .	»	132
4.1.3. La natura contrattuale della responsabilità delle strutture sanitarie . . . . .	»	133
4.1.4. Le modalità di ricovero e la responsabilità della struttura . . . . .	»	135
4.1.5. Responsabilità per fatto degli ausiliari e rilevanza dell'inquadramento del personale sanitario all'interno della struttura . . . . .	»	136
4.2. Accertamento della colpa e tipologie . . . . .	»	138
4.2.1. <i>Culpa in vigilando</i> e <i>culpa in eligendo</i> . Applicazione del principio <i>cuius commoda eius et incommoda</i> . . . . .	»	138
4.2.2. Un caso particolare: la responsabilità delle A.S.L. per errore del medico di base . . . . .	»	140
4.2.3. Responsabilità della struttura per danni derivanti dalle prestazioni sanitarie . . . . .	»	141
4.2.4. Errori negli interventi in <i>equipe</i> . . . . .	»	143
4.2.5. Inefficienze organizzative . . . . .	»	144
4.2.6. Strumentazioni difettose . . . . .	»	146
4.2.7. Ipotesi di responsabilità ex artt. 2050 e 2051 c.c. della struttura sanitaria . . . . .	»	147
4.3. L'onere probatorio . . . . .	»	149
4.3.1. Concorso della responsabilità della struttura con quella dei sanitari . . . . .	»	151
4.3.2. Criteri di ripartizione del risarcimento tra condebitori solidali e rivalsa . . . . .	»	152
4.3.3. Rilevanza del procedimento penale nell'accertamento della responsabilità civile della struttura sanitaria . . . . .	»	155
4.4. Dal Decreto Balduzzi a DDL Gelli: il doppio binario . . . . .	»	159
4.4.1. Il Decreto Balduzzi . . . . .	»	159
4.4.2. La Legge Gelli - Bianco . . . . .	»	162
Note . . . . .	»	165

## CAPITOLO V

### La responsabilità professionale del medico dipendente

[Jones Day, Avv. Domenico Mogavero]

5.1. La natura della responsabilità: il dipendente di struttura pubblica e privata . . . . .	»	171
5.1.1. Premessa . . . . .	»	171
5.1.2. Le differenze tra responsabilità contrattuale ed extra-contrattuale: prescrizione e onere della prova . . . . .	»	172
5.1.3. L'evoluzione delle teorie sulla responsabilità del medico dipendente . . . . .	»	174

## XII | Responsabilità civile sanitaria: tra risk management e assicurazione

5.2. La responsabilità medica <i>d'équipe</i> . . . . .	»	178
5.3. Rilevanza dell'utilizzo di linee guida e <i>best practices</i> . . . . .	»	180
5.4. La Legge Gelli . . . . .	»	181
5.5. La responsabilità erariale . . . . .	»	184
5.5.1. L'azione di rivalsa . . . . .	»	184
5.5.2. L'azione di responsabilità amministrativa . . . . .	»	185
Note . . . . .	»	188

### Parte III

#### CAPITOLO VI

##### **L'azione di risarcimento del danno**

[Curtis, Mallet-Prevost, Colt & Mosle LLP, Avv. Emanuella Agostinelli e Avv. Jacopo Cordiano]

Premessa . . . . .	»	193
6.1. La Legge Gelli . . . . .	»	193
6.1.1. L'azione diretta e il c.d. "doppio binario" . . . . .	»	194
6.1.2. I profili processuali . . . . .	»	195
6.2. La mediazione quale soluzione alternativa al contenzioso . . . . .	»	197
6.2.1. Il mancato esperimento della mediazione . . . . .	»	198
6.2.2. La mancata partecipazione di una delle parti alla mediazione . . . . .	»	198
6.2.3. L'esito negativo della mediazione ed i riflessi sulla causa . . . . .	»	200
6.2.4. Responsabilità medico-sanitaria e criticità della mediazione . . . . .	»	200
6.2.5. Le camere di conciliazione nella legislazione regionale del Lazio . . . . .	»	202
6.2.6. Alcuni spunti comparatistici . . . . .	»	202
6.3. Le vertenze medico-sanitarie e le soluzioni alternative al giudizio ordinario . . . . .	»	205
6.3.1. La consulenza tecnica preventiva ex art. 696 <i>bis</i> c.p.c. . . . .	»	205
6.3.2. Il procedimento sommario ex art. 702 <i>bis</i> c.p.c. . . . .	»	208
6.4. Il giudizio ordinario . . . . .	»	209
6.4.1. La funzione della consulenza tecnica d'ufficio nel giudizio ordinario . . . . .	»	210
Note . . . . .	»	212

#### CAPITOLO VII

##### **La quantificazione del risarcimento del danno**

[Rödl & Partner, Avv. Federica Bargetto e Avv. Marco Lupoli]

7.1. Il danno non patrimoniale: dal danno biologico ad oggi . . . . .	»	215
7.1.1. Il danno non patrimoniale prima delle sentenze di San Martino . . . . .	»	216

7.1.2. Le cd. "Sentenze di San Martino" . . . . .	»	219
7.2. Le previsioni del Codice delle assicurazioni . . . . .	»	222
7.2.1. Il danno da invalidità macropermanente . . . . .	»	224
7.2.2. Il danno da invalidità micropermanente . . . . .	»	226
7.2.3. Le tabelle dei tribunali . . . . .	»	229
7.3. Tipologie di danno da malpractice e la loro quantificazione . . . . .	»	232
7.3.1. Il danno iatrogeno . . . . .	»	233
7.3.2. Errata diagnosi di malattia inesistente e omessa diagnosi . . . . .	»	233
Perdita di chance . . . . .	»	235
7.3.3. La nascita indesiderata . . . . .	»	238
7.3.4. Il danno da genitorialità non voluta . . . . .	»	239
7.3.5. Il danno da mancata diagnosi di malformazione del nascituro . . . . .	»	239
7.3.6. Il danno da lesione prenatale . . . . .	»	243
7.4. Il danno riflesso dei congiunti . . . . .	»	243
7.4.1. Il danno da morte del congiunto . . . . .	»	245
7.4.2. I danni risarcibili <i>iure hereditatis</i> in favore degli eredi . . . . .	»	246
Il danno biologico da morte . . . . .	»	246
Il danno catastrofale . . . . .	»	247
7.4.3. I danni risarcibili <i>iure proprio</i> agli eredi . . . . .	»	250
Il danno biologico . . . . .	»	250
Il danno morale da perdita parentale, spettante <i>iure proprio</i> agli eredi . . . . .	»	250
Massimale unico o complessivo? . . . . .	»	256
7.5. Il danno patrimoniale: ai soggetti lesi e ai congiunti . . . . .	»	257
7.6. Le "nuove" Tabelle 2018 e le proposte dell'Osservatorio sulla Giustizia Civile di Milano in relazione ai criteri di liquidazione del danno . . . . .	»	262
Note . . . . .	»	264

## Parte IV

### CAPITOLO VIII

#### L'obbligo assicurativo

[Studio FGA Ferraro Giove e Associati, AA.VV.]

8.1. L'Obbligo assicurativo, il risarcimento del danno e i sistemi di soluzione alternativa al contenzioso in Europa [Avv. Michele Sprovieri, FGA] . . . . .	»	273
8.2. L'entrata in vigore dell'obbligo assicurativo per le strutture e per i professionisti . . . . .	»	276
[Avv. Elisabetta Pirani, FGA]		
8.2.1. Il quadro storico . . . . .	»	277
8.2.2. Il quadro attuale degli obblighi assicurativi . . . . .	»	280
8.3. L'obbligo assicurativo nella L. 8 Marzo 2017 n. 24: destinatari della norma e caratteristiche della polizza (Artt. 10 e 11); coordinamento con la Legge Concorrenza . . . . .	»	282
[Avv. Marco Ferraro, FGA]		
8.4. Diritto all'indennizzo assicurativo: rilevanza dell'individuazione del termine iniziale di esercizio del diritto al risarcimento del danno per la verifica del decorso della prescrizione . . . . .	»	289
[Avv. Elisabetta Pirani, FGA]		
8.5. Il diritto alla manleva e garanzia del responsabile civile assicurato e individuazione del termine iniziale per la verifica dell'esercizio entro il termine di prescrizione . . . . .	»	292
[Avv. Elisabetta Pirani, FGA]		
8.6. Le tipologie di polizze assicurative per la copertura delle strutture, dei dipendenti e dei liberi professionisti . . . . .	»	294
[Avv. Marco Ferraro, FGA]		
8.7. La liceità della clausola claims made e l'orientamento delle Sezioni Unite. . . . .	»	298
[Avv. Alessandra Papalotti, FGA]		
8.8. Le "analoghe misure" a copertura della responsabilità civile verso terzi: l'auto ritenzione del costo del risarcimento dei danni da parte delle strutture sanitarie . . . . .	»	302
[Avv. Michele Sprovieri, FGA]		
8.9. Il Fondo di Garanzia ed i casi di intervento . . . . .	»	306
[Avv. Michele Sprovieri, FGA]		
8.10. Analogie e differenze con il sistema della assicurazione obbligatoria per il risarcimento dei danni da circolazione stradale . . . . .	»	308
[Avv. Marco Ferraro, FGA]		
Note . . . . .	»	310