INDICE SOMMARIO

Prefazione XVII

CAPITOLO 1 **BIOETICA E DIRITTO**

1. Bioetica e diritto privato 1
2. La riflessione giuridica sul corpo umano 3
3. Dall'art. 5 c.c. alla Convenzione di Oviedo 4
4. I comitati etici 5
   4.1. Il C.N.B. 7

CAPITOLO 2 **IL CORPO UMANO OGGETTO DI DIRITTI**

1. Nozioni di base: persona fisica, uomo, soggetto di diritti, corpo umano 9
2. L'inviolabilità del corpo umano 11
3. Il primato della persona nell'ordinamento 12
   3.1. Il diritto alla vita ed all'integrità fisica 14
   3.2. Il dovere di rispetto della dignità umana 16
   3.3. Chirurgia estetica ed ibernazione 16
4. I diritti della personalità 17
5. Il corpo umano oggetto di diritto: varie teoriche 18
6. L'introduzione dell'art. 5 c.c. 21
7. L'innesto *Voronoff* in un celebre caso giurisprudenziale 23
   7.1. Le reazioni della dottrina 24
8. Esegesi dell'art. 5 c.c. 26
9. La "*scoperta*" della costituzione e del diritto alla salute 27

CAPITOLO 3 **PROCREAZIONE MEDICALMENTE ASSISTITA**

1. Maternità naturale e surrogata 33
2. La posizione della chiesa 35
3. Nozioni 36
4. La legge n. 40 del 2004 38
   4.1. Finalità della legge 39
   4.2. Requisiti soggettivi 40
   4.3. La revoca del consenso 42
   4.4. Divieto di fecondazione eterologa 43
   4.5. Diagnosi genetica preimpianto 45
   4.6. Il limite degli embrioni producibili 47

5. Embrioni soprannumerari e ricerca scientifica 49
5.1. Critica alla pronunzia 51
5.2. L'embrione tra presente e passato 53
5.3. Tutela giuridica dell'embrione 54
5.4. Concezioni etico-filosofiche contrapposte 56
6. Stato giuridico del nato 57
7. Divieto di disconoscimento della paternità 58
8. Erroneo scambio di embrioni 61
9. Tentativi di legiferazione nella XVII legislatura 63
9.1. E nel corso della XVIII legislatura 66
10. Fecondazione assistita e successo dell'impianto 67

CAPITOLO 4 **LA SURROGAZIONE DI MATERNITÀ**

1. La maternità surrogata 69
2. Il caso Baby M. 70
3. La prima giurisprudenza nazionale 71
4. Il divieto normativo nella l. n. 40 del 2004 74
5. Riconoscimento in Italia dello *status filiationis* susseguente a maternità surrogata 77
5.1. Le posizioni espresse dalla nomofilachia 77
5.2. La pronunzia delle Sezioni Unite 81
5.3. La posizione della CEDU 82
6. Omogenitorialità 83
6.1. Considerazioni critiche 84
7. Aperture e chiusure giurisprudenziali 88
7.1. Considerazioni ulteriori 89

CAPITOLO 5 **LA CLONAZIONE**

1. Premessa 91
2. Precisazioni terminologiche 92
3. Il dibattito sulla clonazione umana: favorevoli e contrari 93
4. Il divieto di clonazione umana nei documenti internazionali 95
5. Il divieto presente nella l. n. 40 del 2004 96
6. Terapia genica 98
7. Ibridi e chimere 98
8. Clonazione animale 100

CAPITOLO 6 **STERILIZZAZIONE VOLONTARIA**

1. Sterilizzazioni coatte 103

2. Sterilizzazione volontaria c.d. di comodo 104
3. Liceità o meno della sterilizzazione volontaria c.d. di comodo 106
4. L'atteggiamento liberale della giurisprudenza 108
5. Qualche considerazione conclusiva 109

CAPITOLO 7 **INTERRUZIONE VOLONTARIA DELLA GRAVIDANZA**
1. Tutela giuridica del concepito 111
2. Capacità giuridica anticipata? 112
3. La l. 22 maggio 1978, n. 194 e l'abrogazione dei delitti di aborto 114
4. Principi generali della legge 116
5. Presupposti per l'interruzione della gravidanza 117
6. Procedimento di I.V.G. 119
7. Conclusione 121

CAPITOLO 8 **TRANSESSUALISMO**
1. Sesso e transessualità 123
2. Liceità o illiceità dell'intervento 125
3. L'approvazione della l. n. 164 del 1982 127
4. I presupposti applicativi 129
5. Attribuzione del nome 133
6. Scioglimento del matrimonio 134

CAPITOLO 9 **TRAPIANTI, PRELIEVI E TRASFUSIONI**
1. I trapianti tra viventi e l'innervamento di valori della Costituzione 139
2. Liceità o illiceità del trapianto di organi 141
3. I presupposti soggettivi per la donazione di rene 142
4. Il consenso del donatore ed i requisiti di esso 143
5. Il nulla osta del tribunale 146
6. Esecuzione del trapianto 147
7. Ulteriori tipologie di trapianti ammessi 148
8. I prelievi ematici 149
9. Trapianti da cadavere 151
   9.1. La finalità 152
   9.2. Il consenso 152
   9.3. Regime transitorio 155
10. Il prelievo di cornea 155
11. Il contratto di lavoro 156
12. Il baliatico 158
13. I tatuaggi 159

CAPITOLO 10 **LA SPERIMENTAZIONE UMANA**

1. Sperimentazione clinica dei farmaci 163
1.1. Il processo di sperimentazione dei farmaci 164
2. La *summa divisio* 165
3. Il decalogo di Norimberga 166
4. Il limite alla sperimentazione scientifica 169
5. L'autosperimentazione 171
6. La dichiarazione di Helsinki della W.M.A. 172
7. La convenzione di Oviedo del 1997 173
8. La legislazione nazionale 174
9. La sperimentazione terapeutica 177
10. La sperimentazione sulla donna e la medicina di genere 178
10.1. La sperimentazione nei paesi in via di sviluppo 181
11. Le terapie innovative: nozione 181
11.1. Il quadro normativo interno 182
11.2. Il multi-trattamento Di Bella ed il metodo Stamina 184
11.3. Il quadro regolamentare 187
11.4. I requisiti di accesso alla medicina innovativa 189
11.5. Qualificazione giuridica 190

CAPITOLO 11 **PARTECIPAZIONE A GARE SPORTIVE VIOLENTE**

1. La giustificazione sociale 193
2. L'ordinamento sportivo 194
3. La giustificazione nella scienza giuridica: il danno cagionato *iure* 196
3.1. Il consenso dell'avente diritto e l'esercizio del diritto 198
4. Il rischio sportivo 199
5. Una cruciale pronunzia del 2002 e l'interpretazione successiva 200
5.1. Un criterio relativistico di giudizio 203
6. Gli sport estremi 204

CAPITOLO 12 **MUTILAZIONI GENITALI FEMMINILI E CIRCONCISIONE**

1. Nozioni introduttive 207
2. Origini, giustificazione e diffusione del fenomeno 208
3. I divieti delle legislazioni dei paesi africani ed in ambito sovranazionale 209
4. Illiceità penale in Italia 212
4.1. La prima sentenza di condanna 214
5. Illiceità civilistica e medica 215

6. La circoncisione maschile ... 216
6.1. La liceità della pratica secondo il C.N.B. ... 217
6.2. Liceità penale ... 219
7. Considerazioni critiche ... 221

CAPITOLO 13 **MEDICINA, DIRITTO ALLA SALUTE E CONSENSO INFORMATO**

1. Medicina ufficiale e doveri del medico ... 225
2. Le medicine alternative ed il parere del C.N.B. ... 226
3. Principali medicine alternative: la medicina tradizionale cinese ... 229
3.1. La medicina tibetana ... 230
3.2. La medicina ayurvedica ... 230
3.3. Il Reiki ... 231
3.4. L'omeopatia ... 231
3.5. La terapia con fiori di Bach ... 232
3.6. La pranoterapia ... 233
4. Il paternalismo medico ... 234
5. Nuova concezione della salute secondo l'O.M.S. ... 235
6. Evoluzione della nozione di consenso del paziente ... 237
7. L'art. 32 cost. e la sua "*riscoperta*" ... 239
7.1. Il diritto alla salute nelle fonti multilivello ... 241
8. Le applicazioni giurisprudenziali ... 242
9. Il consenso informato ... 245
9.1. Lo standard informativo ... 247
10. Il consenso personale ... 249
10.1. Il consenso effettivo (e non presunto) ... 250
10.2. Il consenso manifesto ... 251
10.3. Il consenso attuale ... 252
11. La pronunzia Englaro ... 253
12. Deroghe al consenso informato ... 255
12.1. L'urgenza ... 255
12.2. Lo stato di necessità ... 256
13. La legge 22 dicembre 2017, n. 219 (rinvio) ... 258

CAPITOLO 14 **IL CONSENSO INFORMATO NELLA LEGGE N. 219 DEL 2017**

1. Considerazioni generali ... 259
1.1. Il diritto di non sapere ... 261
1.2. Il fiduciario ... 262

2. I principi generali della legge 264
3. Il consenso informato: i requisiti 265
3.1. Forma, documentazione e conservazione del consenso 267
4. Relazione di cura e di fiducia 269
4.1. Il tempo di comunicazione 271
4.2. Coinvolgimento di terzi 273
4.3. Unioni civili e convivenze di fatto 274
5. Dovere del medico di dare attuazione alla volontà del paziente 275

CAPITOLO 15 **VERSO LA LEGITTIMAZIONE DEL RIFIUTO TERAPEUTICO**

1. Introduzione 277
2. La medicalizzazione del processo di morte 278
3. Rifiuto di terapie 279
4. Coscioni, Welby e Riccio 281
4.1. Eluana 283
4.2. Analogie e differenze tra le due vicende 284
4.3. La pronunzia n. 21.748 del 2007 285
4.4. La ricostruzione delle volontà del paziente incapace 286
5. I casi Nuvoli e Santoro 288
5.1. La sclerosi laterale amiotrofica 288
5.2. Le parabole umane di Giovanni Nuvoli e di Vincenza Santoro: soluzioni opposte 289
5.3. Il versante giudiziario 291
5.4. Il decreto modenese 293
6. La via giurisprudenziale al testamento biologico 296
7. Il primo saggio di legiferazione (c.d. d.d.l. Calabrò) 298
8. Il rifiuto ad emotrasfusioni da parte dei testimoni di Geova 299
8.1. Il decreto del Tribunale di Modena 300
8.2. Il decreto felsineo 303
8.3. La Cassazione 303
8.4. La critica 305
8.5. Potere di revoca 309

CAPITOLO 16 **IL RIFIUTO DEI TRATTAMENTI SANITARI NELLA LEGGE N. 219 DEL 2017**

1. Il rifiuto dei trattamenti sanitari nella l. 219 e nel testo c.d. Calabrò 313
1.1. Revoca e rifiuto del trattamento 315
1.2. Il rapporto con l'art. 5 c.c. 317

2. Forma del dissenso ... 318
3. Dissenso informato ... 319
4. Idratazione ed alimentazione artificiale ... 320
5. Rifiuto delle cure e dignità della persona umana ... 322
6. La posizione del medico ... 323
6.1. L'obiezione di coscienza ... 326
7. Il caso Lambert ... 328

CAPITOLO 17 **INCAPACI E SALUTE**

1. Introduzione ... 331
2. Valorizzazione delle capacità ed informazione dell'incapace ... 332
3. I minori ... 334
3.1. Il contrasto tra i genitori ... 336
3.2. L'emancipato ... 338
4. L'interdetto ... 338
5. L'inabilitato ... 340
6. L'amministrazione di sostegno ... 340
7. Volontà ricostruibile ... 342
8. Rifiuto di terapie e questione di legittimità costituzionale ... 344
8.1. Infondatezza della questione ... 346
8.2. Considerazioni ... 347
9. Tipologia di contrasti ... 349
9.1. Il contrasto a.d.s. e beneficiario ... 350
10. Profili processuali ... 351
11. La prima giurisprudenza edita ... 353
11.1. In tema di sostituzione nell'espressione del consenso sanitario 354
12. La condizione degli incapaci naturali ed il *caregiver* familiare ... 356

CAPITOLO 18 **IL DIBATTITO SUL TESTAMENTO BIOLOGICO**

1. Perché il testamento biologico? ... 359
2. Il *living will* nell'esperienza giuridica nordamericana ed europea ... 360
3. Il dibattito in Italia ... 361
3.1. Direttive anticipate ed amministrazione di sostegno ... 362
3.2. Favorevoli e contrari ... 364
4. Il documento del Comitato Nazionale di Bioetica ... 366
4.1. La vincolatività non assoluta delle dichiarazioni anticipate ... 367
5. Tentativi di legiferazione ... 369
5.1. Il p.d.l. Veronesi ... 370
5.2. Il documento sulle direttive anticipate redatto dalla S.I.C.P. ... 372

5.3. Il d.d.l. Calabrò ... 373
5.4. Un diritto gentile in medicina ... 375
6. La legge n. 219 del 2017 ... 376

CAPITOLO 19 **LE DISPOSIZIONI ANTICIPATE DI TRATTAMENTO NELLA LEGGE N. 219 DEL 2017**

1. Pazienti capaci ed incapaci ... 381
2. Terminologia normativa ... 383
3. Capacità ... 385
4. Limiti contenutistici ... 386
4.1. Le adeguate informazioni mediche ... 386
4.2. Individuazione di sanzioni ... 388
5. Forme opzionali ... 390
5.1. Atto pubblico notarile e consegna dell'atto in comune ... 390
5.2. Regime transitorio e designazione dell'a.d.s. a norma dell'art. 408, 1° comma, c.c. ... 392
5.3. D.a.t. depositate presso strutture sanitarie ... 394
5.4. Valore giuridico delle d.a.t. redatte in forma atipica ... 395
5.5. D.a.t. espresse oralmente ... 396
6. Durata ed efficacia ... 397
7. Qualificazione giuridica ed interpretazione ... 399
8. Il fiduciario ... 400
8.1. La parentesi contenziosa ... 402
8.2. Qualificazione giuridica del rapporto col fiduciario ... 403
8.3. Assenza di fiduciario ... 405
9. Il ruolo del medico ... 407
10. L'incerta attuazione della banca dati nazionale D.a.t.: il parere del c.d.s. e del Garante *privacy* ... 410
10.1. I ritardi del Ministero della salute ... 413
10.2. Il Portale regionale Emilia Romagna ... 414

CAPITOLO 20 **PIANIFICAZIONE ANTICIPATA E CONDIVISA DI CURE**

1. Gli antecedenti: il documento SIAARTI ... 417
2. P.C.C. e D.A.T. ... 420
3. Informazione ... 422
3.1. Fase deliberativa, contenuto, capacità ... 423
4. La forma ... 424

CAPITOLO 21 **I TRATTAMENTI SANITARI OBBLIGATORI**

1. I trattamenti sanitari ... 427
2. Il numero chiuso delle ipotesi di T.S.O.: le vaccinazioni obbligatorie... 429
2.1. L'estensione dell'obbligo vaccinale nel c.d. decreto Lorenzin... 432
3. La condizione giuridica del malato psichiatrico nella l. 14 febbraio 1904, n. 36 ... 434
4. La l. n. 180 del 1978 ... 436
5. Accertamenti e trattamenti sanitari obbligatori nei confronti di malati psichiatrici ... 438
6. Trattamenti sanitari obbligatori: presupposti applicativi ... 440
7. Procedimento ... 441
8. Convalida e proroga ... 443
9. I diritti del paziente in T.S.O. ... 444
10. Opposizione alla convalida ... 446
10.1. Ulteriori rimedi ... 448
11. I limiti dell'istituto a carico dei malati mentali ... 449
11.1. La proposta di introdurre il piano di trattamento vincolante ... 450
11.2. La proposta di riforma presentata dai radicali ... 452
12. Lo sciopero della fame del detenuto ... 452

CAPITOLO 22 **SUICIDIO, EUTANASIA, SUICIDIO MEDICALMENTE ASSISTITO**

1. Premessa ... 455
2. Il suicidio: diverse concezioni a confronto ... 456
2.1. Sacralità della vita nelle concezioni religiose ... 459
2.2. Delimitazione del tema ... 459
2.3. Eutanasia attiva ed eutanasia passiva ... 461
3. Posizioni bioetiche avanzate sul diritto di morire ... 463
3.1. La pronunzia della Corte Costituzionale n. 207 del 2018 ... 465
3.2. La condizione personale di DJ Fabo ... 466
3.3. La motivazione dell'illegittimità costituzionale annunciata dell'art. 580 c.p. ... 468
3.4. Osservazioni ... 469
3.5. Proposte *de jure condendo* sull'eutanasia legale: il p.d.l. di iniziativa popolare ... 473
3.6. La proposta di legge Cecconi ... 476
4. Le riflessioni del C.N.B. sul suicidio medicalmente assistito ... 478
4.1. Nozioni base ... 479
4.2. La volontà del malato ed il ruolo del medico ... 481
4.3. Legittimazione del suicidio assistito ... 483

4.4. Raccomandazioni 484
4.5. I diritti del malato terminale 485
5. La pronunzia della Corte Costituzionale 24 settembre 2019, n. 242. 486
6. Autolesione 488

CAPITOLO 23 **LA DIGNITÀ DEL PAZIENTE NELLA FASE TERMINALE DELLA VITA**

1. I diritti del paziente nel fine vita 491
2. L'innovazione della medicina palliativa 492
3. Medicina del dolore e cure palliative nella l. n. 219 496
4. Sedazione palliativa profonda continua 499

CAPITOLO 24 **LA DISCIPLINA GIURIDICA DEL CADAVERE E DEL SEPOLCRO**

1. Le parti staccate dal corpo umano 503
2. La morte ed i suoi effetti giuridici 505
3. Il cadavere: sua qualificazione giuridica 506
3.1. Il principio di indisponibilità e inviolabilità del cadavere 508
3.2. Il diritto privato sul cadavere e il diritto sul proprio cadavere 510
3.3. Cremazione e dispersione delle ceneri 512
3.4. Fonte del diritto privato sul cadavere 513
3.5. La plastinazione 514
4. Il diritto sull'altrui cadavere 515
5. Trapianti 517
5.1. Accertamento della morte 519
6. Il sepolcro 520
6.1. *Jus eligendi sepulchrum* ed alla traslazione della salma 522
6.2. Diritti di sepolcro 523
6.3. Cappelle gentilizie 524
6.4. La comunione di sepolcro 526

Indice analitico 529