

# INDICE

<i>Introduzione</i>	<i>pag.</i> 1
---------------------	------------------

## CAPITOLO PRIMO

### LA FISIONOMIA DELL'ATTIVITÀ MEDICA TRA PECULIARITÀ ONTOLOGICHE E TIPOLOGIE DI RISCHIO. RIFLESSI SULLA DOGMATICA

1. La responsabilità penale del personale sanitario. Esigenze di ripensamento e itinerari di studio	7
2. Le caratteristiche “genetiche” dell’attività medica e le sue peculiarità ontologiche	13
3. ( <i>Segue</i> ). Tipologie di rischio e contenuto modale delle regole cautelari	19
4. Tra posizione di garanzia e regole cautelari	22

## CAPITOLO SECONDO

### LA RESPONSABILITÀ PENALE DEL MEDICO DAGLI ANNI '60 ALLE SOGLIE DEL C.D. “DECRETO BALDUZZI”: DALLA CAUSALITÀ ALLA COLPA. PROBLEMI E DIRETTRICI DI SVILUPPO

1. Premessa e piano di lavoro	33
2. La “deformazione” delle categorie classiche: prima la causalità, poi la colpa	35
3. La causalità	37
3.1. Rapporti e intersezioni tra “causalità omissiva” e colpa	43
3.2. La questione statico-dogmatica	44

	<i>pag.</i>
3.3. La questione epistemico-processuale	50
4. La colpa	64
4.1. La colpa penale del medico lungo la prima direttrice: le linee guida	66
4.2. La colpa penale del medico lungo la seconda direttrice: la colpa grave	72
4.2.1. “ <i>In dubio pro medico</i> ”: “larghezza di vedute” e “comprensione”	74
4.2.2. L’applicazione analogica dell’art. 2236 c.c.	76
4.2.3. La colpa grave di cui all’art. 2236 c.c. e la sua (de)limitazione ermeneutica: imperizia e speciale complessità della prestazione	80
4.2.4. Gli opposti non sempre si attraggono: dal principio di razionalità sotteso all’art. 2236 c.c. all’“ <i>in dubio contra medicum</i> ”	82

### CAPITOLO TERZO

#### SI APRE LA STAGIONE DELLE RIFORME: IL C.D. “DECRETO BALDUZZI” TRA LINEE GUIDA E GRADO DELLA COLPA

1. La stagione delle riforme si apre con il “decreto Balduzzi”	87
2. I problemi ermeneutici del <i>novum</i> legislativo lungo le due consuete direttrici: linee guida e colpa grave	93
3. Le linee guida	95
3.1. Consistenza delle linee guida nel <i>Tatbestand</i> colposo: criteri di selezione delle <i>guidelines</i> impiegabili nell’accertamento	97
3.2. Consistenza delle linee guida nel <i>Tatbestand</i> colposo: regole cautelari o mere indicazioni derivanti da una logica <i>fuzzy</i> ?	104
3.3. Consistenza delle linee guida nel <i>Tatbestand</i> colposo: tra colpa generica e colpa specifica. Il rapporto tra linee guida e buone pratiche	107
3.4. Onere di allegazione delle <i>guidelines</i>	113
4. La colpa	118
4.1. La dicotomia introdotta in via interpretativa nell’accertamento della colpa	118
4.2. L’art. 3 l. n. 189/2012 si riferisce solo all’imperizia?	124
4.3. Alla ricerca di una colpa grave con funzione (de)tipicizzante: quali criteri impiegare?	130
4.4. <i>Abolitio criminis</i> parziale e conseguenze di diritto intertemporale	136
4.5. L’eterno ritorno dell’art. 2236 c.c. e il suo rapporto con l’art. 3 l. n. 189/2012. Tutto cambia per non cambiare affatto	139

## CAPITOLO QUARTO

LA STAGIONE DELLE RIFORME PROSEGUE:  
 LA C.D. “LEGGI GELLI-BIANCO”  
 E L’ART. 590-SEXIES CPV. C.P.

1. La “(contro)riforma Gelli-Bianco”: l’art. 590- <i>sexies</i> c.p.	147
2. La travagliata “gestazione” alla base della riforma	148
2.1. I lavori della Commissione Alpa	150
2.2. La proposta di legge “Gelli”: il testo del d.d.l. C. 1769	154
2.3. La rivisitazione degli emendamenti “Bianco”: il testo del d.d.l. S. 224 e l’art. 590- <i>sexies</i> c.p.	156
3. Un primo, breve, confronto testuale tra l’art. 590- <i>sexies</i> c.p. e il previgente art. 3 d.l. 13 dicembre 2012, n. 158	158
4. I principali nodi tematici dischiusi dall’art. 590- <i>sexies</i> c.p.	161
4.1. L’accreditamento delle <i>guidelines</i>	161
4.2. Il ruolo dell’adeguatezza	166
4.3. La scissione tra “selezione” ed “esecuzione” delle <i>guidelines</i>	167
4.4. L’imperizia grave	168
4.5. La natura dogmatica della non punibilità <i>ex art.</i> 590- <i>sexies</i> c.p.	169
5. L’art. 590- <i>sexies</i> , co. 2, c.p. alla prova dei giudici di Piazza Cavour	171
5.1. La sentenza “Tarabori”	173
5.2. La sentenza “Cavazza”	180
5.3. L’intervento delle Sezioni Unite: la sentenza “Mariotti”	183
6. Nodi irrisolti	186
6.1. Le linee guida accreditate <i>ex art.</i> 5 l. 8 marzo 2017, n. 24: fonti, scopi e metodo	187
6.2. Adeguatezza	193
6.3. Tra adeguatezza e adeguamento esecutivo della linea guida	196
6.4. Rivive la colpa grave ... ( <i>continua</i> )	202
6.5. ... ( <i>segue</i> ) per imperizia	207
7. Conclusioni interlocutorie	212

## CAPITOLO QUINTO

LA RESPONSABILITÀ PENALE IN MEDICINA  
 AI TEMPI DELLA PANDEMIA

1. Il diritto penale della pandemia: la logica del capro espiatorio e la richiesta di scudi penali	215
2. Le varie prospettive da cui guardare la responsabilità medica nella pandemia	220

	<i>pag.</i>
3. La responsabilità dei medici per morte o lesioni dei pazienti nella pandemia. Problemi generali: causalità, rischio e colpa	223
3.1. La causalità	223
3.2. Il rischio	225
3.3. La colpa	227
4. La responsabilità medica lungo la parabola della pandemia: la paura, il vaccino, il “dopo”	232
5. La paura, l’incertezza e le prime proposte di “scudo”	233
6. La creazione di un duplice “scudo penale”	242
6.1. L’art. 3 d.l. n. 44/2021	245
6.2. Scopo, struttura e prime criticità: l’art. 3 è veramente una disposizione dotata di concreta utilità?	246
6.3. Le regole cautelari che presiedono alle ordinarie operazioni di vaccinazione	249
6.4. L’art. 3 d.l. n. 44/2021 introduce una norma davvero innovativa?	251
6.5. La natura giuridica dell’art. 3 d.l. n. 44/2021	253
6.6. I rapporti con l’art. 590- <i>sexies</i> , co. 2, c.p.	256
7. L’art. 3- <i>bis</i> della l. n. 76/2021	258
7.1. Il contesto di riferimento	259
7.2. L’art. 3- <i>bis</i> l. n. 76/2021 deriva dall’inadeguatezza dell’art. 590- <i>sexies</i> , co. 2, c.p. e dalla poca fiducia nella sensibilità della giurisprudenza	260
7.3. La struttura dell’art. 3- <i>bis</i> l. n. 76/2021	264
7.3.1. Condizione cronologica	265
7.3.2. Condizione funzionale	266
7.3.3. Condizione professionale	266
7.3.4. Condizione eziologica	267
7.4. I criteri per valutare il grado della colpa	268
8. Brevi riflessioni conclusive sulla “stagione degli scudi”	270

## CAPITOLO SESTO

### *THE WAY BACK.*

#### ALTERNATIVE DOTTRINALI

#### E UNA PROPOSTA *DE IURE CONDENDO*

#### PER TORNARE A DARE CENTRALE RISALTO ALLA COLPA

1. Uno statuto penale <i>ad hoc</i> per la colpa medica?	275
2. Quali soluzioni tecniche?	277
3. Le proposte che continuano a dare fiducia alle linee guida	280
4. Il progetto del Centro Studi Federico Stella sulla Giustizia Penale e la Politica Criminale	286

	<i>pag.</i>
4.1. L'originaria versione del secondo comma e le osservazioni della dottrina	293
4.2. La formulazione definitiva del secondo comma	297
5. L'art. 2236 c.c., il progetto Riz e alcune recenti proposte	300
6. Il progetto dell'A.I.P.D.P.	303
6.1. I profili di responsabilità individuale	307
6.2. I profili di responsabilità superindividuale: la responsabilità organizzativa	312
7. Un "rinascimento" della colpa penale?	315
8. Conclusioni: per una proposta <i>de iure condendo</i>	319
 <i>Bibliografia</i>	 325