

MICHELE LIGUORI – GIOVANNI CANNAVÒ
MARCO ORRICO

LA RESPONSABILITÀ MEDICA:
DALLA TEORIA ALLA PRATICA
PROCESSUALE


MAGGIOLI
EDITORE

Responsabile e coordinatore editoriale
Antonio Revelino

© Copyright 2011 by Maggioli S.p.A.
Maggioli Editore è un marchio di Maggioli S.p.A.
Azienda con sistema qualità certificato ISO 9001: 2000

47822 Santarcangelo di Romagna (RN) • Via del Carpino, 8
Tel. 0541/628111 • Fax 0541/622020
<http://www.maggioli.it>
e-mail: servizio.clienti@maggioli.it

Diritti di traduzione, di memorizzazione elettronica, di riproduzione e di adattamento, totale o parziale, con qualsiasi mezzo sono riservati per tutti i Paesi.

Gli Autori e l'Editore declinano ogni responsabilità per eventuali errori e/o inesattezze relative alla elaborazione dei testi normativi e per l'eventuale modifica e/o variazione della modulistica allegata.

Gli Autori, pur garantendo la massima affidabilità dell'opera, non risponde di danni derivanti dall'uso dei dati e delle notizie ivi contenute.
L'Editore non risponde di eventuali danni causati da involontari refusi o errori di stampa.

Finito di stampare nel mese di maggio 2011
dalla Litografia Titanlito s.a.
Dogana (Repubblica di San Marino)

Indice

Parte I LA TEORIA

Capitolo I – Inquadramento storico della <i>medical malpractice</i>	Pag.	13
1. Introduzione	»	13
2. Premessa storica in ambito di responsabilità professionale	»	14
3. La giurificazione della medicina	»	20
4. La giurificazione/giudiziarizzazione della medicina negli USA	»	24
5. La situazione in Francia	»	27
6. La responsabilità professionale medica nella realtà spagnola	»	30
7. La realtà italiana	»	37
8. L'errore in medicina	»	41
9. La tassonomia dell'errore	»	44
10. Il Risk Management	»	53
11. I presupposti della responsabilità professionale medica	»	61
 Capitolo II – La responsabilità professionale medica in sede penale	»	63
1. L'accertamento del nesso di causalità materiale	»	63
2. La valutazione del nesso di causalità in tema di responsabilità professionale medica	»	65
3. Il nesso di causalità psichico e la colpa in ambito di responsabilità professionale	»	72
4. L'onere della prova in ambito di responsabilità professionale	»	76
5. La responsabilità medica nei trattamenti di équipe	»	78

Capitolo III – La responsabilità professionale medica in sede civile	Pag.	85
1. Introduzione	»	85
2. Il nesso di causalità	»	90
3. La colpa e l'onere probatorio	»	92
4. La complicità	»	96
5. I limiti di applicabilità dell'art. 2236 c.c.	»	100
6. La responsabilità della struttura pubblica	»	102
7. La responsabilità della struttura privata	»	110
8. La responsabilità del medico dipendente o collaboratore della struttura pubblica o privata	»	121
9. La responsabilità del primario	»	124
10. La responsabilità medica nei trattamenti di équipe	»	127
 Capitolo IV – L'obbligo di informazione	»	129
1. Cenni storici	»	129
2. Il fondamento normativo	»	130
3. L'autonomia dell'obbligo di informazione	»	137
4. Il contenuto dell'obbligo	»	141
5. Il contenuto dell'obbligo negli interventi di chirurgia plastica	»	144
6. Quadro riassuntivo del contenuto dell'obbligo di informazione	»	147
7. I soggetti obbligati	»	148
8. I requisiti del consenso	»	150
9. I limiti del consenso	»	152
10. La forma del consenso	»	152
11. L'onere di allegazione del difetto di informazione	»	153
12. L'onere di allegazione e prova del nesso causale tra mancata acquisizione di consenso consapevole e pregiudizio subito	»	155
13. L'onere di allegazione e prova dell'informazione	»	162
14. I moduli generici di informazione e consenso	»	165
 Capitolo V – La prescrizione del diritto	»	167
1. Disposizioni generali	»	167
2. I termini di prescrizione del diritto al risarcimento del danno cagionato da responsabilità contrattuale	»	168

3. I termini di prescrizione del diritto al risarcimento del danno cagionato da illecito civile	Pag.	169
4. I termini di prescrizione del diritto al risarcimento del danno subito da soggetti emotrasfusi e cagionato da illecito civile del Ministero della salute	»	170
5. La prescrizione del diritto dell'assicurato	»	170
6. La decorrenza dei termini	»	171
7. La sospensione e l'interruzione della prescrizione	»	179
8. L'interruzione della prescrizione nelle obbligazioni solidali	»	181
9. Gli atti extragiudiziali	»	182
10. Gli atti giudiziali	»	186

Capitolo VI – Profili processuali e sostanziali » 191

1. La mediaconciliazione obbligatoria	»	191
2. La competenza per territorio	»	196
3. Le azioni esperibili	»	224
3.1. L'azione di risarcimento del danno per inadempimento dell'obbligazione <i>ex art. 1223 c.c.</i>	»	224
3.2. L'azione di risoluzione del contratto per inadempimento dell'obbligazione <i>ex art. 1453 c.c.</i>	»	227
4. L'accertamento e la liquidazione del danno biologico iatrogeno differenziale	»	235

Capitolo VII – Il lavoro del medico legale e il suo compenso » 237

1. La metodologia medico legale in tema di responsabilità professionale medica	»	237
2. Gli onorari medico legali del C.T. di parte	»	243
3. Gli onorari medico legali del C.T.U.	»	244

**Parte II
LA PRATICA**

Introduzione	»	249
--------------------	---	-----

Capitolo I – CASO n. 1: La responsabilità della struttura pubblica a seguito di trasfusione di sangue infetto » 251

Il caso	Pag.	251
La sintesi della documentazione medica	»	251
I quesiti posti al C.T. di parte	»	252
La relazione medico legale di parte redatta da uno specialista in Medicina legale e delle assicurazioni	»	252
Il giudizio civile di risarcimento del danno instaurato dalla parte lesa	»	256
L'atto di citazione	»	257
Le difese delle parti convenute	»	261
La difesa della parte interventrice (impresa di assicurazione dell'ex U.S.L. n. x)	»	261
La fase istruttoria	»	263
I quesiti posti al C.T.U.	»	263
La C.T.U. medico legale redatta da uno specialista in Ematologia	»	263
Memoria tecnica medico legale di replica alla C.T.U. della s.p.a. La N. Assicurazioni	»	267
I chiarimenti scritti del C.T.U.	»	270
La sentenza del Tribunale di Napoli del 3 gennaio 2011 n. 24	»	273
Note a commento	»	282
 Capitolo II – CASO n. 2: La responsabilità del chirurgo plastico per rimozione di tatuaggio		
	»	293
Il caso	»	293
La sintesi della documentazione medica	»	293
I quesiti posti al C.T. di parte	»	294
La relazione medico legale di parte redatta da uno specialista in Medicina legale e delle assicurazioni	»	294
Il giudizio civile di risarcimento del danno instaurato dalla parte lesa	»	300
L'atto di citazione	»	300
La difesa della parte convenuta	»	308
La fase istruttoria	»	309
I quesiti posti al C.T.U.	»	310
Memoria tecnica medico legale aggiuntiva di parte convenuta	»	310
La C.T.U. medico legale redatta da uno specialista in Medicina legale e delle assicurazioni	»	314
La sentenza del Tribunale di Torre Annunziata, sezione distaccata di C/Mare di Stabia, del di 8 febbraio 2011 n. 189	»	319
Note a commento	»	327

Capitolo III – CASO n. 3: La responsabilità dell'oculista per trattamento laser con tecnica operatoria Lasik	Pag.	339
Il caso	»	339
La sintesi della documentazione medica	»	339
I quesiti posti al C.T. di parte	»	341
La relazione medico legale di parte redatta da uno specialista in Medicina legale e delle assicurazioni	»	342
Il giudizio civile di risarcimento del danno instaurato dalla parte lesa	»	347
L'atto di citazione	»	348
Le difese delle parti convenute	»	365
Il decreto <i>ex art. 269, comma 2, c.p.c.</i>	»	379
Le difese delle parti chiamate in causa (imprese di assicurazione)	»	379
La fase istruttoria	»	386
I quesiti posti al C.T.U.	»	387
La C.T.U. medico legale redatta da uno specialista in Medicina legale e delle assicurazioni	»	387
Memoria tecnica medico legale di replica alla C.T.U. di parte attrice	»	393
Memoria tecnica medico legale di replica alla C.T.U. della struttura privata	»	394
Memoria tecnica medico legale di replica alla C.T.U. dell'oculista	»	396
Memoria tecnica medico legale di replica alla memoria del C.T. di parte attrice dell'oculista	»	407
Seconda memoria tecnica medico legale di replica alla memoria del C.T. di parte attrice dell'oculista	»	408
I chiarimenti scritti del C.T.U.	»	409
Memoria tecnica medico legale di replica ai chiarimenti scritti alla C.T.U. di parte attrice	»	413
La sentenza del Tribunale di Napoli del 13 gennaio 2011 n. 363	»	417
Note a commento	»	428
 Capitolo IV – CASO n. 4: La responsabilità del chirurgo vascolare per intervento di ernioplastica	 »	 441
Il caso	»	441
La sintesi della documentazione medica	»	441
I quesiti posti al C.T. di parte	»	443

La relazione medico legale di parte attrice redatta da uno specialista in Medicina legale e delle assicurazioni	Pag.	443
Il giudizio civile di risarcimento del danno instaurato dalla parte lesa	»	445
L'atto di citazione	»	446
La difesa delle parti convenute	»	455
Il decreto <i>ex art.</i> 269, comma 2, c.p.c.	»	456
La difesa della parte chiamata in causa (s.p.a. A.S. Assicurazioni, quale impresa di assicurazione della s.r.l. Clinica V. del prof. U. B.)	»	457
La fase istruttoria	»	462
I quesiti posti al C.T.U.	»	462
La C.T.U. medico legale redatta da uno specialista in Medicina legale e delle assicurazioni	»	462
La sentenza del Tribunale di Napoli del dì 1 marzo 2011 n. 2321	»	466
Note a commento	»	470

Capitolo V – CASO n. 5: La responsabilità dell'odontoiatra per trattamento ortodontico in malocclusione di II classe di Angle

»	481	
Il caso	»	481
La sintesi della documentazione medica	»	481
I quesiti posti al C.T. di parte	»	482
La relazione medico legale di parte redatta da uno specialista in chirurgia maxillo facciale	»	482
Il giudizio civile di risarcimento del danno instaurato dalla parte lesa	»	486
L'atto di citazione	»	486
Le difese delle parti convenute	»	493
Il decreto <i>ex art.</i> 269, comma 2, c.p.c.	»	497
Le difese delle parti chiamate in causa (imprese di assicurazione)	»	497
La fase istruttoria	»	500
I quesiti posti al C.T.U.	»	501
La C.T.U. medico legale redatta da uno specialista in Medicina legale e delle assicurazioni	»	502
Memoria tecnica medico legale di replica alla C.T.U. di parte attrice	»	506
Memoria tecnica medico legale di replica alla C.T.U. del dentista	»	507

I quesiti integrativi posti al C.T.U.	Pag.	510
I chiarimenti scritti del C.T.U.	»	511
La sentenza del Tribunale di Napoli del 2 dicembre 2010 n. 12110	»	512
L'istanza di correzione di errore materiale	»	520
Il successivo decreto del Tribunale di Napoli	»	524
Note a commento	»	525

Capitolo VI – CASO n. 6: La responsabilità del chirurgo generale per tiroidectomia

Capitolo VI – CASO n. 6: La responsabilità del chirurgo generale per tiroidectomia	»	537
Il caso	»	537
La sintesi della documentazione medica	»	537
I quesiti posti al C.T. di parte	»	540
La relazione medico legale di parte redatta da uno specialista in Medicina legale e delle assicurazioni	»	540
La relazione psichiatrica di parte redatta da uno specialista in Psichiatria e Psicoterapia Cognitiva	»	543
Il giudizio civile di risarcimento del danno instaurato dalla parte lesa	»	546
L'atto di citazione	»	547
Le difese delle parti convenute	»	553
Il decreto <i>ex art.</i> 269, comma 2, c.p.c.	»	555
La difesa della parte chiamata in causa (impresa di assicurazione)	»	555
La fase istruttoria	»	558
La difesa della parte chiamata in causa	»	558
L'ulteriore fase istruttoria	»	559
I quesiti posti al C.T.U.	»	559
Memoria tecnica medico legale aggiuntiva di parte attrice	»	559
La C.T.U. medico legale redatta da uno specialista in Medicina legale e delle assicurazioni	»	574
Memoria tecnica medico legale di replica alla C.T.U. di parte attrice	»	578
L'eccezione di nullità della C.T.U. medico legale	»	585
Il rinnovo della C.T.U. medico legale	»	589
La novella C.T.U. medico legale redatta da uno specialista in Medicina legale e delle assicurazioni	»	590
Memoria tecnica medico legale di replica alla seconda C.T.U. di parte attrice	»	593
La sentenza del Tribunale di Napoli del 23 giugno 2010 n. 7215	»	595
Note a commento	»	598

Capitolo VII – CASO n. 7: La responsabilità del ginecologo e dell'équipe medica per parto distocico	Pag.	603
Il caso	»	603
La sintesi della documentazione medica	»	603
I quesiti posti al C.T. di parte	»	616
La relazione medico legale di parte redatta da uno specialista in Medicina legale e delle assicurazioni	»	616
Il giudizio civile di risarcimento del danno instaurato dalla vittima primaria e dai suoi congiunti	»	621
L'atto di citazione	»	621
Le difese delle parti convenute	»	632
Il decreto <i>ex art. 269, comma 2, c.p.c.</i>	»	646
Le difese delle parti chiamate in causa (imprese di assicurazione)	»	646
I quesiti posti al collegio medico	»	648
La fase istruttoria	»	648
Memoria tecnica medico legale aggiuntiva di parte attrice	»	649
La C.T.U. medico legale redatta dal collegio medico composto da uno specialista in Medicina legale e delle assicurazioni ed uno specialista in Ginecologia e Ostetricia	»	652
Memoria tecnica medico legale a commento della C.T.U. di parte attrice	»	659
Memoria tecnica medico legale di replica alla C.T.U. del ginecologo	»	667
I quesiti integrativi posti al collegio medico	»	670
I chiarimenti scritti del collegio medico	»	670
La sentenza del Tribunale di Napoli del 30 luglio 2007 n. 8092	»	673
Note a commento	»	682