

Diritto sanitario

IL DIRITTO ALLA SALUTE

Articolo 32.1 Cost.

La Repubblica tutela la salute come fondamentale diritto dell'individuo e interesse della collettività, e garantisce cure gratuite agli indigenti

- La salute come unico diritto qualificato espressamente come «**fondamentale**»
 - non perché preminente rispetto agli altri diritti: non esistono diritti tiranni!
 - ma perché naturale presupposto per l'effettivo esercizio di tutti gli altri diritti....
 - ...e la piena realizzazione della persona umana

Diritto sanitario

- Il **bene salute**

- «non consiste solo in un'assenza di malattia o d'infermità» (profilo oggettivo)
- ma «è uno stato di completo benessere fisico, mentale e sociale» (profilo soggettivo)
(Costituzione Organizzazione Mondiale della Sanità)
 - ✓ diritto all'aborto in nome della salute psico-fisica
 - ✓ diritto all'identità sessuale se differente dalla connotazione genetica
 - ✓ diritto all'ambiente salubre

Diritto sanitario

- La **tutela** della salute come
 - divieto in negativo di non lederla
 - obbligo positivo di garantirla
- La tutela della salute come compito della **Repubblica**
 - non solo come insieme dei pubblici poteri
 - ma come comunità sociale, e quindi anche nei rapporti tra privati
- La salute è tutelata anche da **altri articoli della Costituzione**
 - 13.4 (divieto di violenze fisiche e morali su quanti soggetti a limitazioni della libertà personale)
 - 37 e 38 Cost. (diritto alla assistenza e previdenza sociale)
 - 14.3, 16.1, 17.3 e 41.2: il limite della salute/sanità pubblica alle libertà di domicilio, di circolazione e soggiorno, riunione e d'impresa
 - trattamenti sanitari obbligatori collettivi e individuali (art. 32.2 Cost.)

Diritto sanitario

- Diritto **immediatamente tutelato in Costituzione**, anche in mancanza d'attuazione legislativa e amministrativa
- Diritto **assoluto** che ogni persona in quanto tale può rivendicare nei confronti sia dei poteri pubblici che nei rapporti privati,
 - inclusi gli **stranieri**, anche se irregolari, che hanno diritto ad essere soccorsi e curati, senza nel frattempo essere espulsi (C. cost. 252/2001; 432/2005 sull'accesso gratuito dei cittadini invalidi ai mezzi di trasporto pubblico)

Diritto sanitario

LA DUPLICE DIMENSIONE DEL DIRITTO ALLA SALUTE

- La duplice e correlata dimensione del diritto “fondamentale” alla salute:

- a) **soggettivo: la salute come diritto individuale**

- diritto all'integrità psico-fisica
 - diritto sociale a ricevere prestazioni sanitarie

- a) **oggettivo: la salute come interesse della collettività**

Diritto sanitario

IL DIRITTO SOGGETTIVO ALLA SALUTE

Diritto all'integrità psico-fisica (artt. 32 Cost.; 3 CEDU, 3.1 CDFUE; 5 c.c.)

- **Diritto soggettivo** a che ciascuno non sia leso nella propria integrità psico-fisica
- Diritto - tutelato dinanzi al giudice ordinario - ad essere risarcito del danno ingiusto causato da altri per fatto illecito, distinto in
 - **danno patrimoniale** che incide sulla capacità di produrre reddito (art. 2043 c.c.)
 - **danno non patrimoniale** (art. 2059 c.c.), quale danno alla salute indipendentemente da reddito, nazionalità e residenza
 - danno biologico (lesione dell'integrità psico-fisica) che provoca una sofferenza interiore superiore alla normale tollerabilità (danno morale: es. per morte o deficit cognitivo del congiunto) e un permanente peggioramento della qualità della vita quotidiana (danno esistenziale)

Diritto sanitario

Gli atti dispositivi del proprio corpo

- **Vietati** “quando cagionino una diminuzione permanente dell’integrità fisica o quando siano altrimenti contrari alla legge, all’ordine pubblico o al buon costume” (art. 5 c.c. 1942)
 - divieto infibulazione (art. 583-*bis* c.p.)
- **Eccezioni:**
 - sterilizzazione volontaria (abrogazione reato di procurata impotenza: art. 552 c.p. *ex* art. 22 l. 194/1978)
 - cambiamento chirurgico connotati sessuali se non corrispondenti alla propria identità
- **Trapianti di organi** che non causino una diminuzione permanente dell’integrità fisica solo se gratuiti (dal 2010 ammessa donazione “samaritana”)
 - **da vivi:** rene (l. 458/1967); parte del fegato (l. 483/1999); midollo osseo (l. 52/2001); sangue (l. 219/2005); ovociti, tessuti e cellule umane e staminali (d.lgs. 191/2007) per curare determinate malattie (l. 219/2005); parte di polmone, pancreas, intestino (l. 167/2012)
 - **da cadavere** (l. 91/1999): consenso espresso (anche tramite carta d’identità: l. 25/2010) o presunto se informato (silenzio-assenso), senza opposizione dei suoi congiunti