

# THANATOS E NOMOS

Questioni bioetiche  
e giuridiche di fine vita

a cura di

Paolo Falzea



Jovene editore 2009

## INDICE

*Introduzione* di PAOLO FALZEA ..... p. IX

ANDREA PORCIELLO

### EUTANASIA E PRINCIPI FONDAMENTALI: LA COSTITUZIONALIZZAZIONE DEL DILEMMA ETICO

1. Alla ricerca di un criterio orientativo: la costituzionalizzazione del dilemma etico ..... » 1
2. Grammatica e vocabolario costituzionale: autonomia personale e vita dignitosa ..... » 7
3. La necessità della laicità: laicità inclusiva e dogma escludente ..... » 10
4. Conclusione: qualche considerazione sul caso Englaro ..... » 12

PAOLO CARNUCCIO

### IL CASO DI ELUANA ENGLARO E IL DIRITTO «UMANO»

1. Il problema ..... » 19
2. La nutrizione artificiale ed il trattamento terapeutico ..... » 20
3. La legittimità dell'intervento del giudice e l'ambito di accertamento ..... » 22
4. Il consenso informato ed il «best interest» del paziente incapace. » 26
5. I limiti al consenso dell'incapace: *a)* lo stato vegetativo permanente; *b)* La volontà presunta ed i criteri di accertamento ..... » 31
6. L'evento morte e la condotta penalmente rilevante del medico .... » 33

MARIA ESMERALDA BUCALO

### PROFILI COSTITUZIONALI RILEVANTI NELL'AMBITO DEL 'CASO ENGLARO' E LA NECESSITÀ DELLA DISCIPLINA LEGISLATIVA SUL 'FINE VITA'

- Delimitazione del campo di indagine ..... » 35
1. Il fatto, la sentenza, i precedenti: i diritti costituzionalmente rilevanti coinvolti ..... » 36

2.1. La 'particolarità italiana' e l'istituzione di nuovi strumenti straordinari di impugnazione del giudicato: il conflitto fra Parlamento e magistratura, il ruolo della giurisprudenza ordinaria e la decisione della Corte .....	p.	40
2.2. ( <i>Segue</i> ) 'inattuazione amministrativa' e teoria delle fonti: 'l'atto di indirizzo' del Ministro del Welfare e la sentenza del Tar Lombardia n. 214 del 26 gennaio 2009 .....	»	46
3. Il decreto legge e il diniego presidenziale di emanazione: una 'lettura di mezzo' del potere di emanazione fra particolarità costituzionali del caso e prassi .....	»	49
4. <i>De iure condendo</i> : il disegno di legge attualmente in discussione ...	»	56
5. Riflessioni conclusive .....	»	61

ROSANGELA CASSANO

LA COSTITUZIONE PRESBITE E LA POLITICA MIOPE  
(BREVI RIFLESSIONI SUI PROFILI COSTITUZIONALISTICI  
RELATIVI ALLA VICENDA ENGLARO)

1. Premessa .....	»	65
2. Lo «tsunami costituzionale» .....	»	66
3. Conclusioni .....	»	86

MARIA LUISA CHIARELLA

INTERROGATIVI SUL «DIRITTO AL RIFIUTO DELLE CURE»:  
CONSENSO E INCAPACITÀ NELLE SCELTE DI FINE VITA

1. Inquadramento del problema .....	»	89
2. Diritto alla salute, consenso informato e incapacità .....	»	92
3. ( <i>Segue</i> ) Rifiuto di cure e decisioni sostitutive: tra consenso presunto e <i>best interest</i> del paziente .....	»	100
4. Minore età, stato vegetativo, embrione malformato: (dis)parità di trattamento tra soggetti deboli .....	»	108
5. Dal diritto vivente al (le prospettive di) diritto vigente in Italia e oltre .....	»	114
6. Alcune conclusioni .....	»	124

PAOLA CHIARELLA

L'EUTANASIA: UN PROBLEMA GIURIDICO  
AL DI LÀ DEL BENE E DEL MALE

Premessa .....	»	127
1. All'origine del problema .....	»	129

2. Ragionando per principi .....	p. 132
3. Punto di vista esterno ed interno del diritto .....	» 141
4. Sulla compatibilità tra Cristianesimo e condotte eutanasiche .....	» 145
5. Riflessioni conclusive .....	» 150

NICOLA FIORITA

IL «CASO ENGLARO» E IL DIRITTO ECCLESIASTICO:  
PRIME CONSIDERAZIONI DI CARATTERE GENERALE

.....	» 151
-------	-------

ALESSANDRO MORELLI

TRA BABELE E IL NULLA.  
QUESTIONI ETICHE DI FINE VITA,  
«NICHILISMO ISTITUZIONALE»  
E CONCEZIONI DELLA GIUSTIZIA

1. Etica «liquida» e nichilismo giuridico .....	» 160
2. Il «caso Englaro» quale vicenda emblematica di un imperante «nichilismo istituzionale» .....	» 166
3. La Costituzione assente e le distorsioni istituzionali riscontrabili nella vicenda .....	» 173
3.1. ( <i>Segue</i> ) <i>a</i> ) il conflitto di attribuzione tra poteri dello Stato sol- levato dalle Camere in riferimento alla sent. n. 21748/2007 della Corte di Cassazione e al decreto della Corte d'Appello di Milano del 9 luglio 2008 .....	» 174
3.2. ( <i>Segue</i> ) <i>b</i> ) l'atto d'indirizzo del Ministro del Lavoro, della salute e delle politiche sociali .....	» 178
3.3. ( <i>Segue</i> ) <i>c</i> ) il «decreto-legge fotografia», il rifiuto opposto alla sua emanazione dal Presidente della Repubblica e la presen- tazione in Parlamento del disegno di legge riproduttivo del decreto non emanato .....	» 181
4. Prime conclusioni sulla vaghezza dei precedenti e sull'insoste- nibile concretezza della normazione .....	» 190
5. La natura del vuoto normativo colmato dalla sentenza n. 21748/ 2007 della Corte di Cassazione .....	» 194
6. I giudici di Babele: le innumerevoli lingue della giustizia del caso singolo .....	» 199
7. ( <i>Segue</i> ) L'exasperazione del pluralismo giudiziario e la svaluta- zione dei precedenti .....	» 203
8. Il nulla della forza giusta per definizione e la necessità di recupe- rare un mito di fondazione contrattualista .....	» 209

ALESSIO RAUTI

*CERTUS AN, INCERTUS QUANDO:*  
LA MORTE E IL DIRITTO DEL PAZIENTE  
ALL'«ULTIMA PAROLA» FRA DIRITTO, ETICA E TECNICA

1. Contro l'“eutanasia”... del diritto ..... p. 216
2. Le “parole” e il “sacro”: il valore della vita fra teologia morale... » 219
3. (*Segue*) ... ed etica pubblica costituzionale ..... » 225
4. La richiesta sociale di “certezza” al crocevia fra religione, diritto e... diritti. Il ruolo della giurisprudenza e la conoscenza delle questioni di diritto costituzionale ..... » 234
5. Le scelte fondamentali della persona sulla propria salute e sulla propria vita: brevi considerazioni su diritti, doveri e vincolo di solidarietà ..... » 243
6. Il rifiuto *cosciente* ed *attuale* delle cure e la ricostruzione della volontà *presunta* del paziente ..... » 250
7. Condizioni ed effetti delle direttive anticipate: analisi di taluni aspetti critici del disegno di legge cd. “Calabrò” ..... » 260
8. “Un tempo per morire”: la problematica scelta del *quando* e la paura del processo di medicalizzazione della morte. L'eterocentrismo come forma ultima di autolimitazione della Repubblica nei confronti della sofferenza del morente ..... » 266

FABIO VECCHI

CASO ENGLARO:  
L'INFONDATA CERTEZZA GIUDIZIARIA  
PER L'*ADVERSIO VITAE* DI FRONTE AI FONDATI DUBBI  
DELLA SCIENZA MEDICA E DEL GIURISTA

1. Preliminari di un avvio di indagine: la «giurisprudenza», *ars iudicandi* ..... » 271
2. La cultura della vita, tra opposte letture, nell'umanesimo giuridico ..... » 278
3. Il diritto alla vita e l'etica laica dei principi contenuti nella Carta Costituzionale ..... » 281
4. La vita nel magistero della Chiesa: l'accettazione incondizionata della sofferenza nella sintesi ecclesiale fede-speranza-carità ..... » 287
5. Conclusioni. Il rischio di una destrutturazione del diritto alla vita nelle future scelte bioetiche del legislatore ..... » 290