



G. Negrini

# **Cornee indonee** *ad usum?*

# *Che cosa sono le cornee prelevate?*



*Res ? SI*

*Chi ne è proprietario?*

*Res derelictae? NO*

*A destinazione  
vincolata? SI*

*Dono?*

*Donante ≠ da  
defunto..*

## *Donazione* (art. 769 cc):

*contratto con cui, per spirito di liberalità,*

*una parte arricchisce l'altra, disponendo a favore di questa di un suo diritto o assumendo verso la stessa un'obbligazione.*

**Per l'art. 771 cc la donazione relativa a beni futuri non è nulla solo se si tratta di frutti non ancora separati.**

## Art. 782 c.c. (Forma della donazione)

*“La donazione deve essere fatta per atto pubblico, sotto pena di nullità. Se ha per oggetto cose mobili, essa non è valida che per quelle specificate con indicazione del loro valore nell’atto medesimo della donazione...”*

**L’accettazione può essere fatta nell’atto stesso o con atto pubblico posteriore.** In questo caso la donazione non è perfetta se non dal momento in cui l’atto di accettazione è notificato al donante.

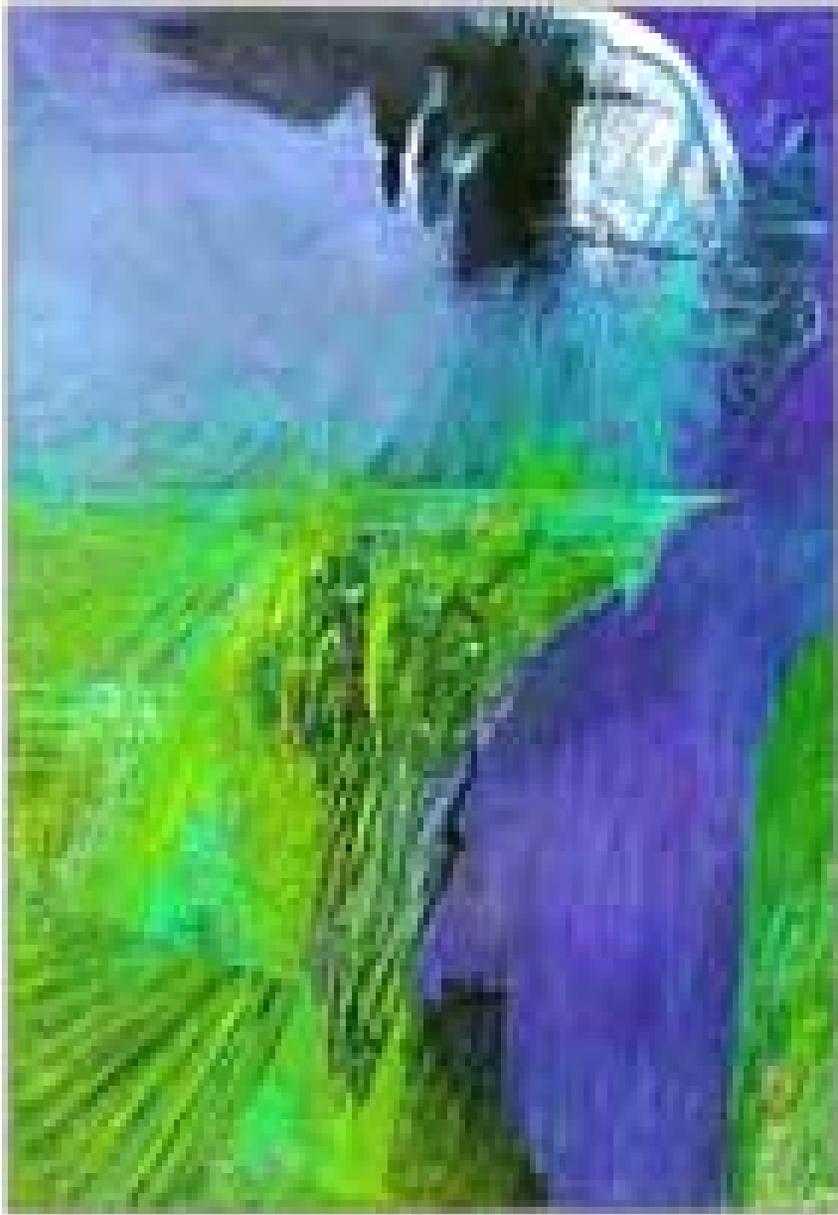
Prima che la donazione sia perfetta, tanto il donante quanto il donatario possono revocare la loro dichiarazione.”

Le **spoglie**  
possono essere  
oggetto di libera  
disposizione del  
soggetto in vita?

# Disponibilità anche per successione?

La *res cadavere* potrebbe essere considerata una proiezione ultrasensoriale della persona di cui manterrebbe l'impronta, non assimilabile a un bene trasmissibile (→ *diritto personale e non reale sul cadavere ?*)

- *I familiari non acquisirebbero un diritto di disporre dei resti mortali in via successoria ma in forza di un prolungamento degli obblighi di assistenza oppure*
- *il loro diritto potrebbe derivare da disposizioni del de cuius o*
- *per ragioni di pietas.*



Art. 41 co. 2 DPR 285/90  
**Prelevamento e  
conservazione di  
pezzi anatomici  
“autorizzati dall’autorità  
sanitaria locale  
sempreché nulla osti da  
parte degli aventi  
titolo”.**

*Chi potrebbe averne  
titolo e di qual tipo?*

# Michigan 1995 - caso Anthony Herrera

Herrera, assistente di un patologo clinico, gestiva anche una banca delle cornee.

Al termine delle autopsie a cui collaborava, senza consenso dei parenti, si *impossessava degli occhi dei defunti*.

Post denuncia, la Corte stabilì che *i parenti prossimi detenevano un "interesse costituzionalmente protetto alla proprietà del corpo morto del parente"*.



## *Disposizioni in materia di prelievi e di trapianti di organi e di tessuti*

L 91/99 art. 4

*...i cittadini sono tenuti a dichiarare la propria libera volontà in ordine alla donazione di organi e di tessuti del proprio corpo successivamente alla morte, e sono informati che la mancata dichiarazione di volontà è considerata quale assenso alla donazione ...*

... il **prelievo** è **consentito salvo** che, entro il termine corrispondente al periodo di osservazione ai fini dell'accertamento di morte ... sia presentata una **dichiarazione autografa di volontà contraria** al prelievo del soggetto di cui sia accertata la morte.

# F a s e i t o r i a

## t r a n s i t o r i a

Fino alla data di cui all'art. 28, comma 2, è consentito procedere al prelievo di organi e di tessuti da soggetto di cui sia stata accertata la morte... **salvo che il soggetto abbia esplicitamente negato il proprio assenso.**

... **il coniuge non separato o il convivente *more uxorio* o, in mancanza, i figli maggiori di età o, in mancanza di questi ultimi, i genitori o il rappresentante legale possono presentare opposizione scritta entro il termine corrispondente al periodo di osservazione ai fini dell'accertamento di morte...**

# F a s e t r a n s i t o r i a

La presentazione della opposizione scritta .. non è consentita qualora dai documenti personali o dalle dichiarazioni depositate presso la AUSL di appartenenza.. risulti che il soggetto abbia espresso volontà favorevole al prelievo di organi e di tessuti, salvo il caso in cui gli stessi soggetti di cui al comma 2 presentino una successiva dichiarazione di volontà, della quale siano in possesso, contraria al prelievo.

# F a s e i t o r i a

## *Cornee*

- L 301/93 art. 1 ( lex specialis )
- E' consentito il prelievo delle cornee da cadavere quando si sia ottenuto l'assenso del coniuge non legalmente separato o, in mancanza, dei figli se di età non < 18 anni o, in mancanza, dei genitori, salvo che il soggetto deceduto non abbia in vita manifestato per iscritto il rifiuto alla donazione.

***Donatore***

**?**

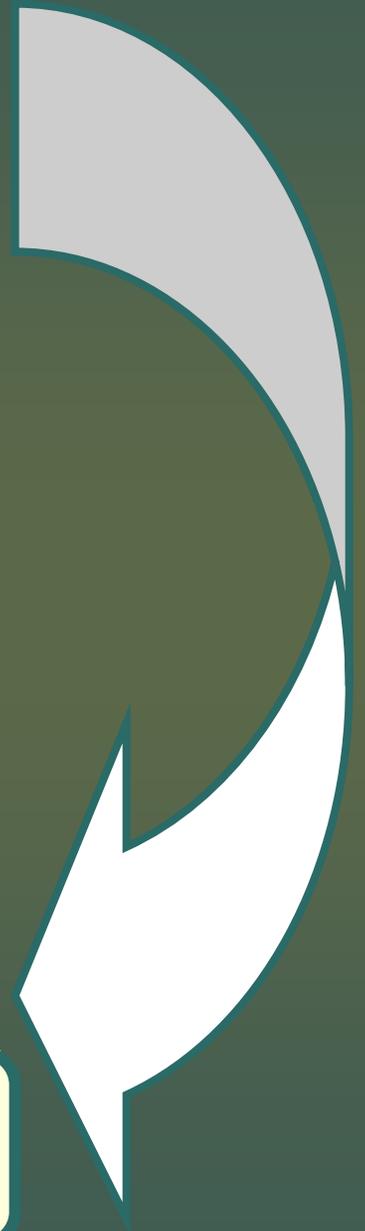
***Disponente legale***



***Banca***



***Ricevente***



# ***Donatario = Banca ?***

***Con vincolo di  
destinazione ?***



***Donazione  
modale ?***





## Art. 793 cc.

La donazione può essere gravata da un *onere (modus)*.

Il donatario è tenuto all'adempimento dell'onere...

La risoluzione per inadempimento dell'onere, se preveduta nell'atto di donazione, può essere domandata dal donante o dai suoi eredi.

## Art. 794 cc.

L'onere illecito o *impossibile* si considera non apposto; *rende tuttavia nulla la donazione se ne ha costituito il solo motivo determinante.*





# ***Inidoneità intrinseca***



***Ricevente impossibile***



***Impossibilità di uso primario***



# Inidoneità sopravvenuta

## Inidoneità sopravvenuta

**da imperfezione di:**

- *Prelievo*
- *Conservazione*
- *Manipolazione*

*Responsabilità .....*



# ***Seguendo la tesi dell'ONERE***

**Se fosse impossibile adempiere,  
l'onere dovrebbe ritenersi come  
non apposto, ma se avesse  
costituito l'unico motivo della  
donazione → DONAZIONE NULLA**

**COME APPURARLO ?  
COME APPURARLO ?**



# *Seguendo la tesi dell'ONERE*

*Se donatario (BANCA) non  
avesse agito correttamente,  
rendendo impossibile  
l'adempimento dell'onere, se  
previsto da atto di donazione →  
risoluzione x inadempimento.*



*Se si avesse*

***RISOLUZIONE***

*(ex nunc)*





***Se si avesse***

***NULLITA'***

***(ex tunc)***

**???**



# *Quid iuris di cornee ?*

*Ritorno a disponente?*

*anche se diverso da soggetto da cui  
derivano?*

*Res derelictae?*

*Art. 923 c.c. → acquisto di proprietà a titolo  
originario del 1<sup>^</sup> che se ne impossessa?*

# ***Donatario = Banca***



***Donazione  
sub condizione ?***



***Conditio iuris suspensiva?***

***donazione non  
efficace fino a  
sua realizzazione***



***Conditio iuris resolutiva?***

***donazione nulla***

***ex tunc***



# *Quid iuris di cornee inidonee ?*

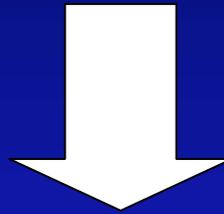
## *Ritorno a disponente?*

*anche se diverso da soggetto da cui  
derivano?*

## *Res derelictae?*

*Art. 923 c.c. → acquisto di proprietà a titolo  
originario del 1<sup>^</sup> che se ne impossessa?*

***Donatario =  
ricevente?***

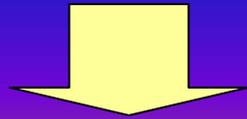


***Banca = custode?  
(Non solo)***



***Mancaanza di ricevente***

**→ Donazione nulla ?**



***Quid iuris di  
cornee ?***

***Res derelictae?***

***Ritorno a  
disponente vivo?***

**Utilizzo**

**x fini diversi?**

# Consenso x uso secondario

**Art. 22 Convenzione di Oviedo del 1997 (recepita dall'Italia con L. 145/2001)**

*Quando una parte del corpo umano è stata prelevata nel corso di un trattamento, non può essere conservata e utilizzata per un fine diverso da quello per il quale è stata prelevata se non in conformità a informativa e consenso appropriati.*

**Norme di diversi Paesi, Doc.  
CNBB 19/4/2006 e Parere CNB  
9/6/2006 su biobanche  
richiedono *informativa e  
consenso di disponente per  
fini ulteriori.***

# Conseil de l'Europe Rec (2006)4 sur la recherche utilisant du matériel biologique d'origine humaine

*Art. 13 – Matériel biologique prélevé après le décès*

**Aucun prélèvement de matériel biologique pour des activités de recherche ne devrait être effectué sur une personne décédée sans le consentement ou l'autorisation appropriés.**

**Le matériel biologique ne devrait pas être prélevé ou fourni pour des activités de recherche lorsqu'il est notoire que la personne décédée s'y était opposée.**

# **Biobanques: Prélèvement, conservation et utilisation de matériel biologique humain**

Direttive medico-etiche e raccomandazioni

ASSM 23/5/2006

**Per prelievi da cadavere, eccedenti scopi diagnostici, la conservazione e il riutilizzo a scopo di ricerca richiedono previo consenso (direttiva anticipata).**

- In carenza di questa, possono consentire i parenti, a condizione che la loro volontà non contrasti con quanto risulta fosse la volontà del defunto, espressa in vita o presunta.**



*Utilisation des cadavres et des parties de cadavre dans la recherche médicale et la formation prégraduée, postgraduée et continue*

**ASSM Nov 2008**

*Quando l'interessato non ha espresso alcuna volontà da vivo, riguardo alla sorte delle sue spoglie mortali, i suoi parenti possono ugualmente dare il loro consenso, tenendo conto della volontà presunta del defunto. In caso di dubbio, la volontà del defunto prevale su quella dei parenti.*



Consenso superabile  
con anonimizzazione?

*Dipende da*

*chi ha titolo a disporre*

*Se Banca = donataria*

*possibile se*

*compatibile con*

*condizione apposta*

*Se Banca =  
custode*



*impossibile*



**Se utilizzo ulteriore OK**  
**Se utilizzo ulteriore OK**

**- uso diretto**  
**da Banca o**

**x cessione**

**- da terzi**





**Come districarsi  
dal groviglio ?**

**Raccomandabile  
consenso di disponente**

**specifico x scopo**

**allargato**



**GRAZIE**