



INFERTILITÀ: PASSATO, PRESENTE E FUTURO

Ascona, Monte Verità
23 ottobre 2015

Bruno Cereghetti

1

PASSATO E PRESENTE



DESIDERIO DI GENITORIALITÀ PROTETTO

- Le désir d'avoir des enfants fait certes partie des biens juridiques protégés par la Constitution fédérale, en particulier sous l'angle du droit à la liberté personnelle (Jean-François Aubert/Pascal Mahon, Petit commentaire de la Constitution fédérale de la Confédération suisse, Schulthess 2003, ad. art. 10 n. 1). C'est la raison pour laquelle, dans deux arrêts publiés aux ATF 119 Ia 460 et 115 Ia 234, le Tribunal fédéral a déclaré contraires à la liberté personnelle des dispositions cantonales prévoyant une interdiction générale de la méthode de la FIVETE.
- STF(A) 4.02.1999 in re F vs Concordia (DTF 125 V 21)

INFERTILITÀ. UNA MALATTIA?

- art. 3 cpv. 1 LPGA
- ¹ È considerata malattia qualsiasi danno alla salute fisica, mentale o psichica che non sia la conseguenza di un infortunio e che richieda un esame o una cura medica oppure provochi un'incapacità al lavoro.

LAMaL: L'IMPALCATURA NORMATIVA

Non esiste un catalogo positivo

Di principio tutte le cure scientificamente riconosciute rientrano nella LAMaL



Possono però essere definite:

- Cure che rientrano in modo condizionato
- Cure che non sono a carico della LAMaL



OPre
Allegato 1



LEX
SPECIALIS

5

RIFERIMENTI GIURISPRUDENZIALI_1

- Questa disposizione si fonda sulla presunzione che medici e chiropratici applichino trattamenti e misure conformi all'art. 32 cpv. 1 LAMal.
- E' pertanto compito del Consiglio federale stilare una lista negativa di prestazioni che non rispettano questi criteri o che li rispettano solo parzialmente o a determinate condizioni (RAMI 2000 no. KV 113 pag. 130 consid. 4a; DTF 125 V 28 consid. 5b).
- STCA n. 36.2010.89; 21.03.2011

RIFERIMENTI DOTTRINALI

- Occorre considerare questa disposizione potestativa come una presunzione favorevole nei loro confronti (n.d.r.: dei medici). Essa prevede infatti che tutte le prestazioni fornite da un medico o da un chiropratico siano reputate a priori a carico dell'assicurazione delle cure medico-sanitarie. Non può essere conseguentemente stabilito alcun catalogo "positivo" - esauriente - di dette prestazioni, bensì soltanto un ristretto catalogo "negativo" o "condizionale".
- Commento art. 33 cpv. 1 LAMal (art. 27 del Progetto):

DURA LEX, SED LEX

Inseminazione artificiale		Sì	Inseminazione intrauterina. Al massimo tre cicli di terapia per gravidanza.		1.1.2001
---------------------------	--	----	---	--	----------

Fecondazione in vitro per esame della sterilità		No			1.4.1994
Fecondazione in vitro e trasferimento d'embrione (FIVETE)		No			28.8.1986/ 1.4.1994

PARADOSSO?

Sterilizzazione:				
- della donna	Sì	Nell'ambito della cura medica di una donna in età feconda, la sterilizzazione è una prestazione obbligatoria, se a causa di uno stato patologico verosimilmente permanente o di un'anomalia fisica, una gravidanza mette in pericolo la vita della paziente o procura un danno probabilmente duraturo alla sua salute e se altri metodi contraccettivi non possono essere presi in considerazione per motivi medici (in senso lato).		11.12.1980
- del marito	Sì	Se la sterilizzazione della moglie, di per sé rimborsabile, non può essere effettuata o non è auspicata dai coniugi, l'assicuratore cui è affiliata la moglie deve assumere le spese della sterilizzazione del marito.		1.1.1993

RIFERIMENTI GIURISPRUDENZIALI_2

- Infatti, proprio perché l'OPre esclude espressamente la FIVETE, non vi è comunque spazio per la presa a carico della LAMal della cura prestata (cfr. sentenza del 3 dicembre 2008, inc. 36.2008.89, sentenza 36.2009.198 del 27 agosto 2010).
- (...) quando l'OPre è silente in merito ad una determinata cura, il Giudice (o l'amministrazione) esamina se vi sono le condizioni per una presa a carico della LAMal, mentre se la medesima ordinanza esclude l'assunzione dei costi di un trattamento, di principio non vi è spazio per procedere con il rimborso della cura.
- STCA n. 36.2010.89; 21.03.2011

E VISITE, MEDICAMENTI, ... CONNESSI?

- " 5.2 Dans le cas d'un complexe thérapeutique, avec concours de prestations appartenant aux prestations obligatoires, d'une part, et de mesures pour lesquelles il n'existe aucune obligation de prise en charge ou seulement une obligation limitée, d'autre part, est décisif le point de savoir si ces mesures sont dans un rapport de connexité étroite les unes avec les autres; si tel est le cas, l'ensemble des mesures n'est pas à la charge de l'assureur-maladie lorsque la prestation non obligatoire prédomine (ATF 120 V 200 consid. 7 p. 211 s.; RAMA 1998 n° KV 991 p. 302 s. consid. 3a p. 305). Cette jurisprudence s'applique également sous le régime de la LAMal (ATF 130 V 532)"
- STFA K 153/06, 28.11.2007

ESAME DI FERTILITÀ?



- Se non quello escluso in OPre (fecondazione in vitro): non sono convinto che AM debbano dire **NO!!!!**
- Argomentazione a contrario: il No non è iscritto in Allegato OPre

LCA – IL *VERBUM*

- Condizioni generali dell'assicuratore (CGA)

FUTURO



FUTURO IMMEDIATO



NON SI POTRÀ TROVARE CONFORTO IN TRIBUNALE

- En l'espèce, quelles que soient les raisons qui ont poussé les auteurs de l'ordonnance à ne pas inclure la FIVETE parmi les mesures ou traitements à charge de l'assurance obligatoires des soins, on ne voit pas que cette solution sorte du cadre de la délégation du législateur ou soit au contraire à l'art. 4 Cst. Au demeurant, l'annonce d'une procédure d'évaluation en cours, dans un domaine où les questions médicales sont extrêmement complexes, justifierait d'autant moins l'intervention du juge dans l'établissement de la liste sous le couvert d'un contrôle de la légalité.
- STF(A) 4.02.1999 in re F vs Concordia (DTF 125 V 21)

È SULL'AUTORITÀ CHE BISOGNA RIPORRE LE SPERANZE

- L'argumentation des recourants repose sur une démonstration que la FIVETE répondrait aux critères de l'art. 32 al. 1 LAMal: efficacité, adéquation et caractère économique. Comme on l'a vu cependant, et contrairement au système en vigueur sous la LAMA, l'examen du juge, lorsque la matière est réglée par ordonnance et selon un système de listes, se limite au contrôle de la constitutionnalité et de la légalité. Or, le Conseil fédéral et le DFI ont fait un usage régulier de la compétence que leur confère la loi si bien qu'il n'y a pas place pour substituer une autre appréciation à celle de l'autorité compétente qui s'est fondé, au demeurant, sur l'avis de spécialistes."
- *ibidem*

LEGGE SULLA MEDICINA DELLA PROCREAZIONE (LPAM)

- La Commission fédérale des prestations générales et des principes (CFPP) a, pour la dernière fois en 2008, délibéré sur une demande visant la prise en charge de la fécondation in vitro (FIV) par l'assurance obligatoire des soins (AOS). A cette époque, elle a estimé qu'il n'était pas possible d'évaluer de manière exhaustive les critères d'efficacité, d'adéquation et d'économicité de cette prestation avant de savoir si la révision de la loi fédérale sur la procréation médicalement assistée (LPMA) prévoyait d'autoriser le diagnostic préimplantatoire, et dans quelle proportion.
- DFI, 2.10.2015

SOLO DE IURE CONDITO

- Une fois la modification de la loi acceptée, et dès qu'une nouvelle requête sera déposée, la CFPP examinera l'opportunité d'intégrer la FIV, voire le DPI au catalogue des prestations de l'assurance obligatoire et, le cas échéant, proposera au Département fédéral de l'intérieur de modifier en conséquence l'ordonnance concernée.
- DFI 2.10.2015

REFERENDUM



- Esito: metà dicembre 2015

FUTURO ... FUTURIBILE



MODELLO SOCIALE DI RESPONSABILIZZAZIONE INDIVIDUALE

