



22.xxx

Messaggio concernente l'iniziativa popolare «Per la libertà e l'integrità fisica»

del ...

Onorevoli presidenti e consiglieri,

con il presente messaggio vi proponiamo di sottoporre l'iniziativa popolare «Per la libertà e l'integrità fisica» al voto del Popolo e dei Cantoni con la raccomandazione di respingerla.

Gradite, onorevoli presidenti e consiglieri, l'espressione della nostra alta considerazione.

...

In nome del Consiglio federale svizzero:

Il presidente della Confederazione, Ignazio
Cassis

Il cancelliere della Confederazione, Walter
Thurnherr

Compendio

L'iniziativa popolare «Per la libertà e l'integrità fisica» chiede che ogni intervento nell'integrità fisica e psichica di una persona necessiti del suo consenso. La persona interessata non può essere punita né subire pregiudizi sociali o professionali per aver rifiutato di dare il suo consenso. Il Consiglio federale ritiene che l'iniziativa si spinga ben oltre l'auspicata autodeterminazione in materia di vaccinazione, limitando altresì in maniera eccessiva il margine d'azione delle autorità nella lotta alla pandemia. Propone pertanto alle Camere federali di sottoporre l'iniziativa popolare al voto del Popolo e dei Cantoni, senza controprogetto diretto o indiretto con la raccomandazione di respingerla.

Situazione iniziale

Per due anni il SARS-CoV-2 ha condizionato la vita sociale in Svizzera. Al fine di proteggere la popolazione dal virus ed evitare il sovraccarico del sistema sanitario sono stati emanati diversi provvedimenti, talvolta drastici. In tale contesto, lo sviluppo rapido dei vaccini a livello mondiale e la loro messa a disposizione della popolazione hanno rivestito un'importanza cruciale, essendo il vaccino lo strumento più efficace per proteggere dalle malattie trasmissibili. Ancora prima che venisse omologato un vaccino in Svizzera, il 1° dicembre 2020 il Movimento per la libertà Svizzera lanciò l'iniziativa «Per la libertà e l'integrità fisica».

Contenuto del disegno

L'iniziativa popolare «Per la libertà e l'integrità fisica» è stata depositata il 16 dicembre 2021 entro il termine previsto con 125 015 firme valide. L'iniziativa chiede che all'articolo 10 della Costituzione federale (Cost.; Diritto alla vita e alla libertà personale) sia aggiunto un nuovo capoverso 2^{bis}. Quest'ultimo prevede che gli interventi nell'integrità fisica o psichica di una persona necessitino del suo consenso. La persona interessata non può essere punita né subire pregiudizi sociali o professionali per aver rifiutato di dare il suo consenso.

Pregi e difetti dell'iniziativa

Il Consiglio federale è consapevole dell'importanza della libertà personale e in particolare dell'integrità fisica e psichica in ambito medico. In linea di principio ogni intervento medico presuppone un consenso legalmente valido da parte della persona interessata. Se non vi è consenso, si è in presenza di un pregiudizio all'integrità fisica. L'iniziativa mira a integrare in modo esplicito nella Costituzione questo principio esistente, senza tuttavia limitare alle finalità mediche il campo d'applicazione del consenso. Il testo dell'iniziativa è molto ampio e tocca dunque diversi altri ambiti dell'attività dello Stato (p. es. polizia e perseguimento penale, militare, stranieri e asilo, tutela dei minori e degli adulti). In questo modo va ben oltre i temi della vaccinazione e della gestione dello stato vaccinale che i promotori intendevano trattare.

Di conseguenza il requisito del consenso per un intervento nell'integrità fisica e psichica è già previsto nel vigente diritto fondamentale alla libertà personale (art. 10 cpv. 2 Cost.). Le relative deroghe sono ammesse esclusivamente secondo i criteri ge-

nerali per le restrizioni dei diritti fondamentali (art. 36 Cost.). In base al diritto vigente, i regimi di vaccinazione obbligatoria possono essere introdotti, per un gruppo ristretto di persone e per un tempo limitato, solo nel rispetto di condizioni severe; anche in questo caso, ai fini della vaccinazione è necessario il consenso della persona interessata.

L'accettazione dell'iniziativa comporterebbe una grande incertezza giuridica, poiché, da un lato, tocca vari ambiti giuridici molto diversi e, dall'altro, non si espone in merito alle possibilità di restrizione vigenti secondo l'articolo 36 Cost.

Proposta del Consiglio federale

Il Consiglio federale propone alle Camere federali di raccomandare al Popolo e ai Cantoni di respingere l'iniziativa popolare «Per la libertà e l'integrità fisica» senza presentare un controprogetto diretto o indiretto.

Inoltre, il Consiglio federale non intende anticipare gli attuali lavori di revisione della legge sulle epidemie e quindi nemmeno la discussione che avrà luogo in questo contesto sui provvedimenti ammessi nella lotta alla pandemia.

Messaggio

1 Aspetti formali e validità dell’iniziativa

1.1 Testo dell’iniziativa

L’iniziativa popolare «Per la libertà e l’integrità fisica» ha il tenore seguente:

La Costituzione federale¹ è modificata come segue:

Art. 10 cpv. 2^{bis}

^{2bis} Gli interventi nell’integrità fisica o psichica di una persona necessitano del suo consenso. La persona interessata non può essere punita né subire pregiudizi sociali o professionali per aver rifiutato di dare il suo consenso.

Art. 197 n. 12²

12. Disposizione transitoria dell’art. 10 cpv. 2^{bis} (Diritto all’integrità fisica e psichica)

L’Assemblea federale emana le disposizioni d’esecuzione dell’articolo 10 capoverso 2^{bis} al più tardi entro un anno dall’accettazione di detto articolo da parte del Popolo e dei Cantoni. Se le disposizioni d’esecuzione non entrano in vigore entro tale termine, il Consiglio federale le emana mediante ordinanza e le pone in vigore allo scadere di tale termine. L’ordinanza ha effetto sino all’entrata in vigore delle disposizioni d’esecuzione emanate dall’Assemblea federale.

1.2 Riuscita formale e termini di trattazione

L’iniziativa popolare «Per la libertà e l’integrità fisica» è stata sottoposta a esame preliminare³ dalla Cancelleria federale il 17 novembre 2020 e depositata il 16 dicembre 2021 con le firme necessarie.

Con decisione del 25 gennaio 2022, la Cancelleria federale ne ha constatato la riuscita formale con 125 015 firme valide.⁴

L’iniziativa si presenta in forma di progetto elaborato. Il nostro Consiglio non presenta alcun controprogetto. Ai sensi dell’articolo 97 capoverso 1 lettera a della legge del 13 dicembre 2002⁵ sul Parlamento (LParl) il Consiglio federale deve quindi presentare un disegno di decreto e il relativo messaggio entro il 16 dicembre 2022. Ai sensi

1 RS 101

2 Il numero definitivo della presente disposizione transitoria sarà stabilito dalla Cancelleria federale dopo la votazione popolare.

3 FF 2020 7963

4 FF 2022 195

5 RS 171.10

dell'articolo 100 LParl, l'Assemblea federale decide in merito all'iniziativa popolare entro il 16 giugno 2024. Può prorogare di un anno il termine di trattazione se sono adempiute le condizioni di cui all'articolo 105 LParl.

1.3 Validità

L'iniziativa soddisfa le condizioni di validità previste dall'articolo 139 capoverso 3 Cost.⁶:

- a. è formulata sotto forma di progetto completamente elaborato e soddisfa le esigenze di unità della forma;
- b. tra i singoli elementi dell'iniziativa sussiste un nesso materiale e pertanto soddisfa le esigenze di unità della materia;
- c. l'iniziativa non viola alcuna disposizione cogente del diritto internazionale e pertanto rispetta le esigenze di compatibilità con il diritto internazionale.

2 Genesi dell'iniziativa

2.1 Ambito di tutela dell'integrità fisica e psichica (art. 10 cpv. 2 Cost.)

L'articolo 10 capoverso 2 Cost. garantisce a ognuno il diritto all'integrità fisica e psichica, quale parte integrante del diritto fondamentale alla libertà personale.⁷ Detta disposizione giustifica in primo luogo il diritto di difendersi contro l'ingerenza dello Stato.

Il diritto all'integrità fisica tutela il corpo dell'individuo da qualsiasi forma di azione, inclusi i casi di minore entità. Che tali azioni siano lesive o curative, dolorose o indolori, durature o temporanee, con o senza conseguenze, non importa. Prassi e dottrina considerano come intervento nell'integrità fisica qualsiasi azione sul corpo umano ascrivibile allo Stato, per esempio mediante:

- immissioni (p. es. l'accensione di fuochi d'artificio e petardi il 1° agosto⁸, rumore e sostanze nocive dovuti ai movimenti degli aerei da combattimento FA-18 e Tiger,⁹ rumore per gli esercizi di tiro al Banntag di Liestal,¹⁰ fumo di tabacco in luoghi pubblici,¹¹ radiazioni durante l'esame radiologico obbligatorio ai fini della

⁶ RS 101

⁷ Cfr. al riguardo e per approfondimento Biaggini, OFK BV, 2ª edizione 2017, art. 10 n. 20 segg.; Tschentscher, BSK BV, 2015, art. 10 n. 51 segg.; SCHWEIZER, St. Galler Kommentar zur BV, 3ª edizione 2014, art. 10 n. 23 segg.

⁸ Cfr. TF, sentenza 1C_601/2018 del 4.9.2019, consid. 8.3 seg.

⁹ Cfr. TAF, sentenza A-101/2011 del 7. 9.2011, consid. 4.3.

¹⁰ DTF 126 II 300, pag. 311 consid. 4e e pag. 314 seg. consid. 5.

¹¹ Cfr. DTF 133 I 110, pag. 120 seg. consid. 5.2.3 (li: Protezione contro il fumo passivo come aspetto del diritto alla vita secondo l'art. 10 Cost.).

lotta contro la tubercolosi,¹² bassa fluorizzazione dell'acqua potabile per combattere le carie,¹³ organismi patogeni);

- contatto (p. es. tasteramento durante una perquisizione a manifestazioni sportive,¹⁴ striscio della mucosa orale ai fini dell'allestimento di un profilo del DNA,¹⁵ prelievo di un campione di capelli per verificare il consumo di droga,¹⁶ prelievo di impronte digitali ai fini del rilevamento dei dati segnaletici);
- coercizione di polizia (p. es. impiego di idranti, cani di polizia, taser e armi da fuoco, fermo, arresto, accompagnamento coattivo, arresti domiciliari, immobilizzazione, esecuzione dell'espulsione di stranieri che commettono reati);
- procedimento penale ed esecuzione della pena (p. es. l'ordine di rasare la barba ai fini di un confronto tra imputato e testimoni,¹⁷ prelievo di sangue per rilevare la concentrazione di alcol, prelievo di sangue per analisi del DNA nell'ambito di un'inchiesta per gravi delitti sessuali,¹⁸ perquisizione personale di detenuti al loro arrivo,¹⁹ pene corporali);
- provvedimenti in materia di diritto degli stranieri e d'asilo (p. es. rilevamento dei dati biometrici, perquisizione, fermo, assegnazione e collocamento, carcerazione preliminare, in vista di rinvio coatto e cautelativa, rinvio coatto nel Paese d'origine);
- misure a scopo assistenziale (p. es. trattamento medico coatto in clinica psichiatrica durante una privazione della libertà a scopo d'assistenza,²⁰ collocamento di un paziente tossicomane in una camera di sicurezza durante una privazione della libertà a scopo d'assistenza,²¹ alimentazione coatta di un detenuto durante lo sciopero della fame²²);
- trattamento medico (p. es. misurazione del flusso cerebrale mediante elettroencefalogramma, controllo dentario scolastico obbligatorio,²³ vaccinazione obbligatoria per bambini contro il vaiolo e la difterite,²⁴ accertamento per il reclutamento militare, intervento chirurgico, salvataggio in caso di emergenza, cura di persone incapaci di discernimento).

Il diritto all'integrità psichica è inoltre strettamente correlato all'integrità fisica. Tutela la condizione di libero arbitrio e la libertà di decidere dell'individuo – non però l'oggetto o le conseguenze delle decisioni prese in tale condizione. Il libero arbitrio e la

12 DTF 104 Ia 480, pag. 486 consid. 4a.

13 TF, sentenza del 29.6.1990, in: ZBl 1991, pag. 25 segg.

14 Cfr. DTF 140 I 2 pag. 30 segg. consid. 10.3 segg. – Concordato sulle misure contro la violenza in occasione di manifestazioni sportive.

15 DTF 128 II 259, pag. 269 seg. consid. 3.3.

16 TF, sentenza 1P.528/1995 del 19.12.1995, consid. 2b.

17 DTF 112 Ia 161, pag. 162 segg. consid. 3.

18 DTF 124 I 80, pag. 81 seg. consid. 2c.

19 Cfr. DTF 123 I 221, pag. 226 consid. I.4 e pag. 235 seg. consid. II.2.

20 DTF 130 I 16, pag. 18 consid. 3; DTF 127 I 6, pag. 10 seg. consid. 5a; DTF 126 I 112, pag. 114 segg. consid. 3.

21 DTF 134 I 209, pag. 211 consid. 2.31.

22 DTF 136 IV 97, pag. 113 consid. 6.3 – Rappaz.

23 DTF 118 Ia 427, pag. 434 consid. 4b.

24 DTF 99 Ia 747, pag. 749 consid. 2.

libertà di decidere così tutelati vengono violati specialmente se lo Stato somministra sostanze psicoattive in modo coatto o clandestino. Tale diritto fondamentale è importante sul piano pratico soprattutto nel caso del trattamento medico coatto con psicofarmaci e neurolettici, il quale interviene nell'integrità sia fisica che psichica²⁵.

La garanzia dell'integrità fisica e psichica secondo l'articolo 10 capoverso 2 Cost. significa che in linea di principio è necessario un consenso della persona interessata affinché lo Stato possa intervenire nell'ambito di tutela garantito. La rinuncia a un tale diritto fondamentale è rilevante soprattutto nel caso di trattamenti medici. Pertanto, anche un trattamento medico finalizzato appositamente al ripristino dell'integrità fisica e psichica rappresenta un intervento nell'integrità fisica della persona interessata, laddove esso sia ascrivibile allo Stato.²⁶ Se la persona interessata o una sua rappresentante, dopo essere stata sufficientemente informata, rilascia il proprio consenso («Informed Consent»), non sussiste alcun intervento sul piano dei diritti fondamentali e dunque alcuna violazione in tal senso.²⁷

2.2 Restrizioni ammesse (art. 36 Cost.)

Il diritto all'integrità fisica e psichica – analogamente agli altri diritti di libertà costituzionali – non ha tuttavia valenza assoluta. Al requisito fondamentale del consenso sono possibili deroghe, nel rispetto delle condizioni di cui all'articolo 36 Cost. Tali restrizioni ammesse dei diritti fondamentali devono:

- avere una base legale;
- essere giustificate da un interesse pubblico o dalla protezione di diritti fondamentali altrui;
- essere proporzionate allo scopo; e
- preservare il diritto fondamentale nella sua essenza.

Talvolta, per garantire l'attività dello Stato, l'attività economica e la convivenza nella società in Svizzera, sono comunque necessarie restrizioni dei diritti fondamentali alle condizioni summenzionate. A titolo di esempio possono essere citate le restrizioni seguenti:

- potere dello Stato: il monopolio statale della violenza fisica legittima è la condizione necessaria affinché Confederazione, Cantoni e Comuni possano attuare i propri poteri in materia di applicazione del diritto e legislazione. Comprende il diritto e il dovere dello Stato di imporre l'attuazione del diritto costituzionale, il mantenimento dell'ordine costituzionale nonché la preservazione della sicurezza interna ed esterna contro una resistenza illecita – in determinate circostanze anche esercitando violenza fisica contro le persone.²⁸ In altre parole il potere dello Stato si basa, tra le altre cose, sul fatto che lo stesso può intervenire nell'integrità fisica

²⁵ A proposito dell'intero enunciato: Tschentscher, BSK BV, 2015, n. 53 seg.; a proposito della prassi del TF cfr. DTF 123 I 221, pag. 226 consid. I.4 e pag. 235 seg. consid. II.2.

²⁶ DTF 118 Ia 427, pag. 434 consid. 4b con ulteriori riferimenti.

²⁷ Tschentscher, BSK BV, 2015, art. 10 n. 55.

²⁸ Cfr. Gschwend, monopolio della violenza fisica legittima, in: Dizionario storico della Svizzera (DSS), disponibile al sito www.hls-dhs-dss.ch > Articoli A–Z.

della persona interessata (art. 10 cpv. 2 Cost.) anche senza il suo consenso, nel quadro dell'adempimento dei suoi compiti e alle condizioni di cui all'articolo 36 Cost. In caso contrario non sarebbe possibile immaginare per esempio un sistema di polizia o militare funzionante e l'esecuzione efficace delle pene o delle procedure di asilo;

- economia e società: la maggior parte delle attività umane prevedono in determinate circostanze azioni sul corpo altrui, per esempio attraverso immissioni foniche. Ciò non vale soltanto per attività con finalità economiche, bensì in parte anche per attività ludiche quali eventi sportivi, concerti all'aperto, feste, manifestazioni di carnevale e altre usanze oppure fuochi d'artificio.²⁹ La convivenza sociale può funzionare soltanto se l'integrità fisica (art. 10 cpv. 2 Cost.) non vale a livello assoluto, ma può essere limitata alle condizioni di cui all'articolo 36 Cost., anche senza il consenso della persona interessata. Se ogni persona interessata disponesse del diritto di veto per esempio contro le immissioni foniche ascrivibili allo Stato, non sarebbe praticamente possibile immaginare un'infrastruttura funzionante (p. es. costruzione, operatività e manutenzione di strade, rete ferroviaria e aeroporti).

Assolutamente inammissibili sono gli interventi nell'essenza dei diritti fondamentali (art. 36 cpv. 4 Cost.). La libertà personale non può essere né repressa completamente né privata del suo contenuto quale istituzione fondamentale dell'ordinamento giuridico. Costituirebbero una violazione dell'essenza dell'integrità fisica e psichica per esempio l'impiego coatto di macchine della verità, narcoanalisi o sieri della verità come prova processuale, la somministrazione forzata di farmaci per scopi di ricerca (art. 7 del patto internazionale del 16 dicembre 1996³⁰ relativo ai diritti civili e politici [Patto ONU II]), la sterilizzazione coatta di persone capaci di discernimento, l'interruzione di gravidanza forzata,³¹ il fatto di costringere una persona a subire un atto sessuale oppure l'isolamento in una cella individuale, con effetti deleteri per la personalità.³² Alcune garanzie dell'essenza dell'integrità fisica e psichica vengono poi concretizzate nei divieti di tortura e di trattamento degradante di cui all'articolo 10 capoverso 3 Cost.

2.3 Lancio dell'iniziativa

L'iniziativa popolare «Per la libertà e l'integrità fisica» è sorta nel contesto delle prime due ondate della pandemia di COVID-19. Nella primavera del 2020 il nostro Consiglio dichiarò per la prima volta la situazione straordinaria ai sensi dell'articolo 7 della legge del 28 settembre 2012³³ sulle epidemie (LEp), ordinando provvedimenti a livello nazionale. In parallelo, lo sviluppo di nuove tipologie di vaccini anti-COVID-19 procedeva a pieno ritmo; la conclusione dei relativi contratti di acquisto fu comunicata dalla Confederazione a partire dall'estate 2020. Nei mesi estivi e autunnali

²⁹ Cfr. DTF 126 II 300, pag. 311 seg. consid. 4e.

³⁰ RS **0.103.2**

³¹ DTF 132 III 359, pag. 371 consid. 4.3.3 riguardante l'interruzione di gravidanza come provvedimento volto a evitare un danno dopo una sterilizzazione non riuscita.

³² Tschentscher, BSK BV, 2015, art. 10 n. 58 con ulteriori precisazioni.

³³ RS **818.101**

del 2020 la popolazione si interrogava, tra le altre cose, in merito alle opportunità e ai rischi dell'impiego di questi nuovi vaccini, ancora in fase di sviluppo. Una questione principale era, da un lato, se la popolazione favorevole alla vaccinazione avrebbe ricevuto in modo sufficientemente rapido il vaccino anti-COVID-19. Dall'altro emergeva in più occasioni un certo scetticismo circa l'effetto e la sicurezza di questi nuovi vaccini.

In questo contesto politico e sociale, il 1° dicembre 2020 il comitato d'iniziativa «STOP all'obbligo di vaccinazione» del Movimento per la libertà Svizzera (MLS) lanciò la raccolta delle firme per la presente iniziativa. Poco tempo dopo furono omologati a tempo determinato i vaccini a mRNA («Messenger Ribonucleic Acid» [acido ribonucleico messaggero]) di Pfizer/BioNTech (19 dicembre 2020) e di Moderna (12 gennaio 2021) dall'Istituto svizzero per gli agenti terapeutici (Swissmedic) e fu avviata la campagna vaccinale anti-COVID-19.

Nel corso della raccolta delle firme poi, tra le altre cose, eventuali regimi di vaccinazione obbligatoria per determinati gruppi di popolazione ed eventuali distinzioni a seconda dello stato immunitario e vaccinale divennero oggetto del dibattito socio-politico anche in Svizzera, da una parte nel quadro delle basi legali per il certificato COVID-19 («certificato di avvenuta vaccinazione contro la COVID-19, di guarigione da un'infezione da COVID-19 o del risultato del test COVID-19» secondo l'articolo 6a della legge COVID-19 del 25 settembre 2020³⁴), adottate dalle vostre Camere nella sessione primaverile 2021 e accettate dall'elettorato nel referendum del 28 novembre 2021,³⁵ dall'altro nel contesto di obblighi vaccinali pianificati o discussi all'estero, per esempio per il personale sanitario in Francia (cfr. n. 4.1).

Per tutta la durata della pandemia il dibattito pubblico si concentrò a più riprese anche sull'adeguatezza dei provvedimenti adottati da Confederazione e Cantoni per gestire le ondate della pandemia di COVID-19 in Svizzera. Sebbene in base ai sondaggi tra la popolazione i provvedimenti delle autorità per proteggere la salute pubblica fossero per lo più ben accetti, fino a un quarto delle persone intervistate si esprime in maniera critica sul modo di procedere di Confederazione e Cantoni.³⁶ Nello specifico, il fatto di poter o meno accedere per esempio a manifestazioni previa dimostrazione del proprio stato immunitario attraverso il cosiddetto certificato COVID («regola 3G» [persone vaccinate, guarite o risultate negative al test] e «regola 2G» [persone vaccinate o guarite]) diede ripetutamente adito a discussioni. La restrizione delle libertà personali ha portato la società a essere più sensibile alle questioni concernenti il ruolo dello Stato e i limiti delle sue azioni.

³⁴ RS 818.102

³⁵ FF 2022 894

³⁶ Cfr. p. es. i risultati del monitoraggio sul coronavirus condotto regolarmente su mandato della SSR; il rapporto dell'ultima rilevazione di ottobre 2021 è consultabile al sito www.sottomo.ch > Projektliste > Corona-Krise (disponibile solo in tedesco e francese): Monitoring der Bevölkerung Oktober 2021 (consultato il 1° settembre 2022).

2.4 **Distinzione terminologica: coercizione vaccinale, obbligo vaccinale e regime di vaccinazione obbligatoria**

In questo contesto occorre fare chiarezza sul modo d'intendere i termini «coercizione vaccinale», «obbligo vaccinale» e «regime di vaccinazione obbligatoria», in quanto i promotori dell'iniziativa non operano alcuna distinzione, facendo riferimento in generale alla libera scelta di farsi vaccinare o meno (cfr. 3.1):

- coercizione vaccinale: si parla di «coercizione vaccinale» quando la vaccinazione viene eseguita con coercizione diretta. La somministrazione di un medicamento mediante coercizione fisica (p. es. immobilizzazione) rappresenta un intervento nell'ambito di tutela dell'integrità fisica, laddove ascrivibile allo Stato. È ammessa a fini terapeutici su persone ammalate in contesti molto ristretti, nello specifico nel quadro della privazione della libertà o del ricovero a scopo d'assistenza (cfr. n. 2.1 e 2.2). Al contrario, tuttavia, la somministrazione di una vaccinazione a uso profilattico in persone sostanzialmente in salute mediante coercizione fisica è esclusa in modo categorico e non rappresenta un'opzione d'intervento per lo Stato. Pertanto anche le vaccinazioni dichiarate obbligatorie non possono essere imposte con forme di coercizione fisica (art. 38 cpv. 2 LEp³⁷);
- obbligo vaccinale e regime di vaccinazione obbligatoria: sia l'«obbligo vaccinale» sia il «regime di vaccinazione obbligatoria» implicano un obbligo legale a vaccinarsi. I due termini vengono in parte utilizzati come sinonimi. Talvolta invece si distingue tra il caso in cui una violazione della direttiva comporta una conseguenza giuridica diretta (p. es. sanzione repressiva tipo multa) e quello in cui un rifiuto non comporta una conseguenza di questo genere.

La LEp prevede la possibilità, a severe condizioni, di dichiarare obbligatoria una vaccinazione per determinati gruppi di persone (p. es. operatori sanitari) per un periodo di tempo limitato e senza conseguenze giuridiche se le persone interessate non si sottopongono a una vaccinazione dichiarata obbligatoria. Tuttavia, se per esempio un professionista della salute in un contesto ospedaliero ad alto rischio rifiuta la vaccinazione, il datore di lavoro può trasferirlo in altri reparti. Al contrario, altri Paesi prevedono le possibilità di un obbligo vaccinale prescritto dalla legge o disposto dalle autorità, pena sanzioni dirette (p. es. multe) – che sia per la popolazione in generale o per determinati gruppi di persone (cfr. n. 4.1). Per tutte queste situazioni una mancata osservanza dell'obbligo vaccinale o del regime di vaccinazione obbligatoria può comportare anche pregiudizi sociali o professionali.

L'iniziativa va contro, tra le altre cose, qualsiasi forma potenziale di obbligo vaccinale o di regime di vaccinazione obbligatoria. Partendo da queste considerazioni, nel presente messaggio i termini «obbligo vaccinale» e «regime di vaccinazione obbligatoria» sono utilizzati come sinonimi, in opposizione a «coercizione vaccinale» nell'accezione descritta.

³⁷ RS 818.101.1

3 Scopi e tenore dell’iniziativa

3.1 Scopi dell’iniziativa

Con l’iniziativa popolare «Per la libertà e l’integrità fisica», i suoi promotori vogliono fare in modo che ogni persona possa decidere liberamente se vaccinarsi o meno. La persona che rifiuta di farsi vaccinare non deve, sulla base di questa decisione, essere punita né subire pregiudizi sociali o professionali.

Secondo i promotori, l’iniziativa deve tutelare la libera scelta di vaccinarsi o meno, anche perché nessuna vaccinazione è esente da effetti collaterali e di conseguenza ogni persona deve poter valutare per se stessa se il danno maggiore derivi da una vaccinazione avvenuta o mancata. Pertanto, ognuno dovrebbe poter decidere liberamente e senza coercizione o repressione se e cosa farsi iniettare nel corpo. Tale decisione non dovrebbe spettare né alla politica né all’industria farmaceutica.³⁸

I promotori dell’iniziativa adducono i seguenti argomenti principali:³⁹

- rifiutare un vaccino è un diritto fondamentale all’integrità fisica;
- i componenti del vaccino a mRNA non sono stati ancora testati nel quadro di studi a lungo termine;
- che il vaccino apporti benefici non è un fatto oggettivo;
- l’economia e la politica non possono decidere cosa viene iniettato nel nostro corpo;
- si spera che una persona vaccinata sia immune alla malattia, perché una non vaccinata non la può più contagiare;
- molti scienziati e medici classificano il vaccino genetico come cancerogeno.

Come motivazione alla base del nuovo disciplinamento costituzionale relativo alla punizione e ai pregiudizi sociali o professionali, i promotori dell’iniziativa dichiarano inoltre che ogni individuo ha diritto all’integrità fisica. Se un medicamento viene iniettato per via sottocutanea, questo significa che si dovrebbe poter rifiutare un tale intervento senza dover temere pregiudizi. Il principio tuttavia non disciplina che cosa accade se, a causa del rifiuto, venissero emanate altre restrizioni. Per impedire queste ultime, è necessaria l’aggiunta proposta del capoverso 2^{bis} all’articolo 10 Cost..

3.2 Tenore della normativa proposta

Il contenuto e la portata della normativa proposta è in contrasto in un certo senso con gli obiettivi auspicati dai promotori dell’iniziativa (cfr. n. 3.1).

³⁸ Cfr. la pagina della campagna del Movimento per la libertà Svizzera, consultabile al sito www.fbschweiz.ch > Campagne > «Per la libertà e l’integrità fisica (STOP all’obbligo di vaccinazione)» (stato: 5.10.2022).

³⁹ Cfr. «Gli argomenti principali», consultabile al sito www.noideterminiamo.ch > Iniziative > Iniziative riuscite > Iniziativa popolare «Per la libertà e l’integrità fisica» (stato: 5.10.2022; disponibile solo in tedesco).

L'iniziativa prevede che qualsiasi intervento nell'integrità fisica o psichica di una persona necessiti del suo consenso. La persona interessata non può essere punita né subire pregiudizi sociali o professionali per aver rifiutato di dare il suo consenso.

A livello di contenuto, secondo i suoi promotori l'iniziativa è incentrata sulle vaccinazioni, segnatamente quella anti-COVID-19. Tuttavia la formulazione e la struttura dell'iniziativa depositata non prevedono né un qualsiasi collegamento alla lotta contro malattie trasmissibili (cfr. art. 118 cpv. 2 lett. b Cost.) né una qualsiasi restrizione alle vaccinazioni. Il nome del comitato d'iniziativa («STOP all'obbligo di vaccinazione») fornisce sì un indizio, ma il testo dell'iniziativa non si pronuncia né sulla vaccinazione né sull'obbligo vaccinale. Essa rimanda piuttosto alla tutela sul piano dei diritti fondamentali dell'integrità fisica e psichica ai sensi dell'articolo 10 capoverso 2 Cost., andando a toccare ambiti di vita e giuridici molto diversi tra loro (cfr. n. 2.1). In questo senso il suo testo è formulato in maniera ampia, poiché vengono sfiorati temi sociali e politici estremamente diversi, dalla protezione contro le immissioni foniche passando per le misure nell'ambito del diritto d'asilo, fino al servizio dentario scolastico. A quanto sembra i promotori dell'iniziativa non hanno preso in considerazione tutti questi argomenti di cui all'articolo 10 capoverso 2 Cost. che vanno oltre la vaccinazione.⁴⁰ Può essere che non fosse nemmeno loro intenzione farlo. Questo tuttavia non cambia il fatto che essi siano oggetto della normativa da loro proposta – e di conseguenza della relativa votazione.

Nel contempo il contenuto dell'iniziativa si limita agli interventi nell'integrità fisica o psichica di una persona ai sensi dell'articolo 10 capoverso 2 Cost. Questi diritti fondamentali sono in primo luogo diritti di difendersi dall'ingerenza dello Stato. Come intervento in tali diritti sono considerati soltanto gli interventi nell'integrità fisica o psichica ascrivibili allo Stato (cfr. n. 2.1). In altre parole l'iniziativa contempla sostanzialmente solo quelle situazioni in cui lo Stato intende intervenire nell'integrità fisica o psichica. Solo per esse prevede una necessità di consenso da parte della persona interessata e solo per esse esclude pene nonché pregiudizi professionali o sociali. In questo contesto l'iniziativa si applica senza dubbio all'attività dello Stato. Nulla si dice in merito ai rapporti tra privati ed è senz'altro difficile valutare gli effetti che potrebbero risultarne in questo ambito. Pertanto – in assenza dell'intervento dello Stato – è lecito domandarsi come l'iniziativa possa vietare in un tale contesto eventuali disposizioni a vaccinarsi o eventuali distinzioni a seconda dello stato vaccinale o immunitario.

3.3 Interpretazione e commento del testo dell'iniziativa

Secondo la dottrina e la prassi svizzere, le disposizioni costituzionali devono essere interpretate sostanzialmente secondo le stesse regole metodologiche adottate per le norme giuridiche semplici. Obiettivo dell'interpretazione è comprendere il senso della norma. Occorre partire dalla sua formulazione, che, tuttavia, non può essere l'unico

⁴⁰ Cfr. la pagina della campagna del Movimento per la libertà Svizzera, consultabile al sito www.fbschweiz.ch > Campagne > «Per la libertà e l'integrità fisica (STOP all'obbligo di vaccinazione)» (stato: 5.10.2022), nella quale si fa riferimento soltanto alla vaccinazione in sé.

elemento determinante. Soprattutto quando il testo non è chiaro o dà adito a diverse interpretazioni, occorre indagarne la portata effettiva tenendo conto degli ulteriori elementi di interpretazione. Questi comprendono nello specifico la genesi della norma e il suo scopo; altrettanto importante è il significato che essa assume in relazione ad altre disposizioni. Nelle sue interpretazioni il TF si è sempre lasciato guidare da una pluralità di metodi flessibili e si è affidato alla sola interpretazione letterale soltanto se questa portava a una soluzione indubbiamente corretta dal punto di vista materiale.⁴¹

I promotori dell'iniziativa propongono di integrare la Costituzione federale con un nuovo articolo 10 capoverso 2^{bis}. Inoltre all'articolo 197 numero 12 viene aggiunta una disposizione transitoria:

Art. 10 cpv. 2^{bis}

La disposizione proposta prevede innanzitutto che gli interventi nei diritti costituzionali all'integrità fisica e psichica di una persona necessitino del suo consenso. In questo modo la persona interessata non può essere punita né subire pregiudizi sociali o professionali per aver rifiutato di dare il suo consenso.

In base al *primo periodo*, per esempio, la polizia non potrebbe arrestare più nessun sospettato senza il suo consenso. Presa separatamente, la normativa proposta sarebbe talvolta ai limiti dell'assurdo. Pertanto occorre determinare la sua portata effettiva.

Come prima cosa si pone la questione della limitazione sul piano tematico degli interventi in questione. Il testo dell'iniziativa non pone ulteriori limiti al tipo di intervento, poiché tale concetto va inteso in senso lato e non può essere circoscritto agli interventi medici in generale o alle vaccinazioni in particolare. Allacciandosi al diritto all'integrità fisica e psichica e in mancanza di una restrizione del campo di applicazione, l'iniziativa si spinge tematicamente ben oltre un obbligo vaccinale e le differenziazioni a seconda dello stato vaccinale o immunitario (cfr. n. 2.1). Tuttavia, in base alle loro dichiarazioni, i promotori dell'iniziativa volevano evitare soltanto questi due punti concreti. Poiché qualsiasi provvedimento dello Stato che comporti un'azione sul corpo umano concerne l'integrità fisica, non è chiaro come debba essere attuata la volontà dei promotori dell'iniziativa. Tuttavia, la questione non deve essere chiarita in via definitiva in questa sede.

Infatti, in secondo luogo il requisito del consenso per interventi nell'integrità fisica o psichica non è oggettivamente nulla di nuovo: in linea di principio è già inerente ai vigenti diritti all'integrità fisica e psichica di cui all'articolo 10 capoverso 2 Cost. (cfr. n. 2.1). Il diritto vigente ammette però deroghe a tale requisito, alle condizioni esposte all'articolo 36 Cost. (Limiti dei diritti fondamentali; cfr. n. 2.2). Il testo dell'iniziativa non prevede nulla che limiti in alcun modo l'applicabilità dell'articolo 36 Cost. Lo stesso fatto di sottolineare espressamente il già esistente requisito del consenso per interventi nell'integrità fisica e psichica non comporta una deroga all'applicabilità dell'articolo 36 Cost. Anche se i promotori dell'iniziativa avessero voluto conferire a tale requisito una valenza assoluta, questa volontà non emergerebbe dalla formulazione del testo e dunque non può essere determinante. Occorre pertanto partire dal pre-

⁴¹ DTF 124 II 372, pag. 375 seg. consid. 5 con ulteriori precisazioni.

supposto che l'iniziativa non impedirebbe al legislatore di prevedere ulteriori restrizioni del requisito del consenso per interventi nell'integrità fisica e psichica o relative deroghe.

Conformemente al *secondo periodo*, la persona interessata non può essere punita né subire pregiudizi sociali o professionali per aver rifiutato di dare il suo consenso. Questa disposizione è simile nella sua formulazione ad altre disposizioni costituzionali che vietano espressamente determinate restrizioni di diritti fondamentali e si rifanno esplicitamente al fatto che un diritto fondamentale è intangibile nella sua essenza e dunque non può soggiacere ad alcuna restrizione (art. 36 cpv. 4 Cost.). Per esempio il divieto di tortura nonché di ogni altro genere di trattamento o punizione crudele, inumano o degradante (art. 10 cpv. 3 Cost.) concretizza già parte dell'essenza dell'integrità fisica e psichica.

Occorre dunque chiarire in che misura l'ambito di tutela dell'integrità fisica e psichica secondo l'articolo 10 capoverso 2 Cost. contempra gli svantaggi riportati nel testo dell'iniziativa (punizione, pregiudizi sociali o professionali). I promotori dell'iniziativa partono proprio dal presupposto che il vigente diritto all'integrità fisica e psichica non tuteli da una punizione o da pregiudizi professionali o sociali. Ciononostante – o proprio per questo – essi sembrano voler sancire il divieto di punizione o di pregiudizi sociali o professionali a seguito del rifiuto di un tale intervento quale essenza intangibile dell'integrità fisica e psichica (cfr. n. 3.1). Le espressioni utilizzate, in particolare «pregiudizi sociali o professionali», sono tuttavia così imprecise da non poter essere intese come parte dell'essenza della libertà personale. Il divieto di punire o di comportare uno svantaggio sociale o professionale in caso di rifiuto di un intervento deve essere piuttosto inteso come concretizzazione della libertà personale, che può essere limitata alle condizioni di cui all'articolo 36 Cost.

Art. 197 n. 12

La disposizione transitoria proposta prevede che le vostre Camere emanino le disposizioni d'esecuzione dell'articolo 10 capoverso 2^{bis} al più tardi entro un anno dall'accettazione di detto articolo da parte del Popolo e dei Cantoni. Se le disposizioni d'esecuzione non entrano in vigore entro tale termine, il nostro Collegio le emana mediante ordinanza e le pone in vigore allo scadere di tale termine. L'ordinanza ha effetto sino all'entrata in vigore delle disposizioni d'esecuzione emanate dalle vostre Camere.

Tuttavia, come già menzionato, l'iniziativa concerne, tra le altre cose, qualsiasi misura statale che comporti un'azione sul corpo umano, aspetto che tocca gli ambiti di vita e giuridici più disparati (cfr. n. 2.1). Le corrispondenti disposizioni d'esecuzione presupporrebbero una determinazione preventiva del modo in cui l'iniziativa debba concretizzarsi e comporterebbero probabilmente chiarimenti piuttosto complessi riguardanti ampie parti dell'ordinamento giuridico. Inoltre, dal punto di vista del contenuto, occorre considerare che per gli ambiti giuridici interessati talvolta la Confederazione non ha alcuna competenza legislativa, o la ha solo in casi precisi (p. es. il sistema di polizia e sanitario sono essenzialmente di competenza cantonale). Ciò significa che né le Camere o né il nostro Consiglio potrebbero emanare disposizioni d'esecuzione. Fintanto che la Confederazione ha competenze legislative, in base a quanto dichiarato

sembra essere poco realistico a livelli di tempistica che le disposizioni d'esecuzione necessarie possano essere emanate entro il termine previsto. Infine, da un punto di vista della separazione dei poteri, occorre tener presente che queste disposizioni d'esecuzione, se emanate dal nostro Collegio, non potrebbero prevalere sulle normative giuridico-formali esistenti relative alla restrizione ammessa del diritto all'integrità fisica e psichica (cfr. n. 2.2). Partendo da queste considerazioni, non è attualmente possibile determinare il senso o la portata effettiva della disposizione d'esecuzione proposta.

4 Valutazione dell'iniziativa

4.1 Valutazione degli scopi dell'iniziativa

Risulta pertanto difficile valutare lo scopo dell'iniziativa, poiché gli scopi illustrati dai suoi promotori si discostano sensibilmente dal contenuto determinante del testo normativo proposto:

- da una parte gli obiettivi dei promotori si limiterebbero alle vaccinazioni (cfr. n. 3.1), mentre il testo dell'iniziativa presentato non contiene alcuna restrizione sul tema e tocca uno spettro estremamente ampio e sfaccettato di temi sociali e politici (cfr. n. 3.2). Gli scopi dell'iniziativa sono pertanto, quantomeno sul piano comunicativo, molto più limitati dal punto di vista *tematico* rispetto al contenuto effettivo della normativa costituzionale proposta. Quest'ultima va ben oltre le vaccinazioni e contempla tutti gli interventi dello Stato nell'integrità fisica o psichica;
- dall'altra, i promotori dell'iniziativa mirano alla libertà di scelta rispetto alle vaccinazioni – già garantita all'articolo 10 capoverso 2 Cost. – malgrado l'iniziativa non incida per nulla sul fatto che lo Stato possa intervenire nei diritti garantiti alle condizioni di cui all'articolo 36 Cost. (cfr. n. 3.3). *Di conseguenza* gli scopi espressi nell'iniziativa vanno ben oltre il contenuto della normativa proposta. L'iniziativa non riesce a garantire in qualsiasi caso il requisito del consenso, non rispondendo così alle aspettative create. Non contempla le possibilità dello Stato di limitare i diritti all'integrità fisica e psichica secondo l'articolo 36 Cost.;
- occorre sempre considerare che l'iniziativa concerne in linea di principio soltanto gli interventi dello Stato (cfr. n. 3.3). Non si può stabilire con certezza in che misura l'iniziativa possa vietare eventuali ordini a vaccinarsi o eventuali distinzioni a seconda dello stato vaccinale o immunitario nell'ambito del diritto privato.

Partendo da queste premesse, per il momento gli scopi dell'iniziativa vengono considerati singolarmente, indi valutati così come sono stati presentati dai suoi promotori: l'iniziativa intende escludere coercizioni, obblighi e regimi vaccinali da una parte e conseguenze negative, dall'altra, in caso di rifiuto di una vaccinazione. In che misura questi scopi siano o possano essere soddisfatti nel caso di un'accettazione dell'iniziativa sarà analizzato in un secondo momento (cfr. n. 4.2).

Regimi di vaccinazione obbligatoria secondo la LEp

La LEp prevede la possibilità che i Cantoni o la Confederazione possano dichiarare obbligatorie le vaccinazioni per i gruppi di popolazione a rischio, per le persone particolarmente esposte e per quelle che esercitano determinate attività (art. 22 LEp nonché art. 6 cpv. 2 lett. d e art. 7 LEp). Un regime di vaccinazione obbligatoria per determinati gruppi di persone (p. es. nell'ambito delle cure sanitarie) potrebbe imporsi nel caso di una grave malattia infettiva, che si diffonde rapidamente e perlopiù letale. Considerato il considerevole intervento nei diritti fondamentali che si accompagna a un tale regime di vaccinazione obbligatoria, questa opzione strategica è riservata al caso in cui l'obiettivo perseguito non possa essere raggiunto attraverso altre misure più blande. Tale obiettivo sarebbe un aumento sostanziale della copertura vaccinale nel gruppo di popolazione interessato dal regime obbligatorio nonché la realizzazione degli scopi auspicati in termini di salute pubblica (p. es. proteggere dalla trasmissione, ridurre i casi con decorso grave o esito mortale, garantire le cure sanitarie). Soltanto quando tutti gli altri strumenti volti ad incrementare la quota di persone vaccinate sono stati esauriti (p. es. informazione, campagne), può essere introdotto come ultima ratio un regime di vaccinazione obbligatoria. In una tale situazione per esempio nei reparti ospedalieri ad alto rischio può essere opportuno un regime di vaccinazione obbligatoria per il personale, così da proteggere i pazienti da malattie infettive pericolose. Se una persona rifiuta la vaccinazione, questo può significare un suo trasferimento in altri reparti.

I Cantoni possono dichiarare obbligatorie le vaccinazioni se esiste un «pericolo considerevole» per la salute (art. 22 LEp). Per constatare se esista un «pericolo considerevole», i Cantoni devono giudicare molti criteri concretizzanti il principio della proporzionalità allo scopo: il livello di gravità di una possibile malattia, il rischio di un'ulteriore diffusione della malattia, il pericolo per persone particolarmente a rischio, la situazione epidemiologica a livello cantonale, nazionale e internazionale consultando l'Ufficio federale della sanità pubblica, l'efficacia attesa di un regime di vaccinazione obbligatoria nonché l'adeguatezza e l'efficacia di altre misure (più blande) volte a contenere il pericolo per la salute.

La Confederazione può dichiarare obbligatorie le vaccinazioni in due situazioni: in una «situazione particolare» previa consultazione dei Cantoni (art. 6 cpv. 2 lett. d LEp) e in una «situazione straordinaria» (art. 7 LEp). I criteri validi per i Cantoni per valutare se sussistano i presupposti per un regime di vaccinazione obbligatoria valgono anche per la Confederazione.

L'8 aprile 2021 la Corte europea dei diritti dell'uomo (Corte EDU) giudicò nel ricorso 47621/13 che un regime di vaccinazione obbligatoria è sostanzialmente ammissibile e conciliabile con l'articolo 8 della Convenzione del 4 novembre 1950 per la salvaguardia dei diritti dell'uomo e delle libertà fondamentali⁴² (CEDU), laddove esso sia nell'interesse della prevenzione sanitaria generale e proporzionato allo scopo. Questa sentenza della Corte EDU conferma, come già fanno sentenze del TF sull'argomento, che un regime di vaccinazione può essere nell'interesse pubblico e proporzionato. Tuttavia, la proporzionalità deve essere sempre valutata in funzione della malattia trasmissibile concretamente in questione e del gruppo di persone interessato.

⁴² RS 0.101

Anche in caso di regime di vaccinazione obbligatoria, alcuna vaccinazione dovrebbe essere effettuata ricorrendo alla coercizione fisica. A nessuno può essere somministrata una vaccinazione dietro coercizione o contro la sua volontà. Ogni persona decide autonomamente se attenersi al regime obbligatorio e se farsi vaccinare contro una malattia. Tuttavia, chi rifiuta di farsi vaccinare malgrado l'obbligo accetta consapevolmente determinate restrizioni, per esempio il fatto che non potrà svolgere la propria attività professionale originaria per un certo periodo oppure che non potrà esercitare determinate attività, se queste ultime dovessero rimanere accessibili soltanto a persone vaccinate. La LEp non prevede invece alcuna disposizione penale per una mancata osservanza del regime di vaccinazione obbligatoria.

Durante la pandemia di COVID-19, come anche durante l'influenza pandemica H1N1 nel 2009, né la Confederazione né i Cantoni presero in considerazione tale regime. I numerosi decisori ai vari livelli statali svizzeri hanno mostrato grande sensibilità e senso di responsabilità rinunciando alle possibilità esistenti di un regime di vaccinazione obbligatoria. Le restanti misure volte a contenere la pandemia furono esaminate con occhio critico e ritenute sufficienti. Di conseguenza la Svizzera – diversamente da altri Paesi (cfr. sotto il capitolo «Situazione nei Paesi confinanti») – non ha mai ritenuto necessario, in nessuna fase della pandemia di COVID-19, ricorrere all'ultima ratio e ordinare un eventuale regime di vaccinazione obbligatoria.

Distinzione in base allo stato vaccinale o immunitario

Oltre al consenso a un intervento nell'integrità fisica e psichica, l'iniziativa chiede anche che un suo rifiuto non comporti pregiudizi sociali o professionali alla persona interessata. Tuttavia, nel contesto della vaccinazione anti-COVID-19, il Popolo si è espresso a tal proposito votando a favore della legge COVID-19 e dell'introduzione di un certificato di vaccinazione, guarigione o test negativo. Gli elettori giudicarono giustificato il fatto di trattare, in taluni casi, in modo differente persone vaccinate e non vaccinate. Le restrizioni legate allo stato vaccinale o immunitario devono però essere sempre concepite in modo tale che l'accesso alle prestazioni statali e all'assistenza di base rimanga sostanzialmente possibile, per esempio presentando il certificato che attesti l'attuale stato di infezione mediante un test. Inoltre, una misura deve sempre soddisfare i principi di uguaglianza di trattamento e proporzionalità. Se non fosse più ammessa una distinzione a seconda dello stato vaccinale o immunitario, non potrebbero più essere operate distinzioni oggettivamente necessarie. Un divieto di tale distinzione potrebbe rendere necessarie misure di contenimento supplementari, come per esempio le chiusure. In fin dei conti, eventuali chiusure e misure drastiche comparabili rappresenterebbero un intervento ancora più grande nella libertà personale e in certe circostanze riguardare ancora più persone, ragion per cui la distinzione a seconda dello stato vaccinale o immunitario costituisce uno strumento più blando.

Occorre infine osservare che, indipendentemente da un regime di vaccinazione obbligatoria, è possibile applicare delle misure in relazione allo stato vaccinale. Per esempio, gli allievi non vaccinati potrebbero essere esclusi temporaneamente dalle lezioni presenziali al fine di evitare un focolaio di morbillo.⁴³

43

TF, sentenza 2C_395/2019 dell'8.6.2020, consid. 3.

Situazione nei Paesi confinanti

Nei Paesi confinanti con la Svizzera ci sono diversi esempi di obblighi vaccinali nonché distinzioni a seconda dello stato vaccinale o immunitario.

Dal 1° marzo 2020, in tutta la Germania vige l'obbligo del vaccino contro il morbillo per bambini e personale operante nelle strutture collettive o sanitarie. Nel 2017 l'Italia ha emanato una legge sulle vaccinazioni obbligatorie per i bambini. L'obbligo riguarda il vaccino contro dieci malattie, tra cui morbillo, meningite, tetano, poliomielite, parotite, pertosse e varicella. Dal 30 dicembre 2017, la Francia impone ai bambini fino a 14 anni la vaccinazione contro 11 malattie tra cui morbillo, parotite, rosolia, pertosse, epatite B, tetano e poliomielite.

Anche nella lotta alla pandemia di COVID-19, i Paesi confinanti hanno introdotto obblighi vaccinali e distinzioni a seconda dello stato vaccinale o immunitario che sono stati, e sono ancora, applicati in modo differente.

In Germania, Francia e Italia vigevano e vigono regimi di vaccinazione obbligatoria anti-COVID-19 specifici a seconda della professione. Tale obbligo è in vigore in Germania dal 15 marzo 2022 per il personale sanitario in strutture mediche e di cura. Dal 15 settembre 2021 la Francia applica un regime di vaccinazione obbligatoria anti-COVID-19 per il personale di strutture sanitarie e medico-sociali e nel settore dei servizi (assistenti, infermieri, volontari, pompieri ecc.). In Italia il personale sanitario è soggetto all'obbligo di vaccinazione anti-COVID-19 da aprile 2021. Inoltre, da metà dicembre 2021 fino al 15 giugno 2022, valeva anche un regime di vaccinazione anti-COVID-19 per ulteriori categorie professionali come gli insegnanti nonché per l'esercito, la polizia e l'amministrazione pubblica. I Paesi summenzionati ammettono deroghe all'obbligo vaccinale per persone guarite e per quelle che non possono farsi vaccinare per motivi di salute. Durante l'emergenza COVID-19 si sono visti di rado obblighi vaccinali non riferiti a specifiche categorie professionali. In Italia, dal 15 febbraio 2022 al 15 giugno 2022, oltre a un regime di vaccinazione obbligatoria legato alla professione, valeva un obbligo vaccinale a partire dai 50 anni. Un obbligo di vaccinazione anti-COVID-19 generale per l'intera popolazione, a partire dai 14 anni, è stato introdotto soltanto in Austria, benché anche in questo caso fossero previste alcune deroghe. Tuttavia, è stato sospeso dopo solo un mese dall'entrata in vigore e abrogato a fine luglio 2022.

Oltre a un obbligo vaccinale, oppure al posto di esso, durante la pandemia di COVID-19 i Paesi confinanti con la Svizzera hanno applicato temporaneamente ulteriori misure per operare distinzioni in base allo stato vaccinale o immunitario. Ne sono un esempio la «regola 3G» sul posto di lavoro e nei trasporti pubblici, la «regola 2G» all'entrata nel Paese e nella vita pubblica (a eccezione dei negozi di beni di prima necessità) oppure la limitazione dei contatti per incontri privati a cui partecipavano persone non vaccinate o non guarite.

L'introduzione dell'obbligo legale di vaccinarsi contro queste malattie (COVID-19, morbillo ecc.) e di altre misure di distinzione a seconda dello stato vaccinale o immunitario è stata analizzata nel dettaglio dal punto di vista costituzionale. Le Corti costituzionali francesi, italiane, austriache e tedesche hanno affrontato esplicitamente la questione e sono giunte alla conclusione che la ponderazione tra i vantaggi attesi per il bene comune e le limitazioni dei diritti fondamentali alla vita e all'integrità fisica

fosse proporzionata ed appropriata al momento della sentenza. Nel frattempo, la Corte EDU ha emesso diverse sentenze secondo cui un obbligo vaccinale sufficientemente giustificato non sarebbe in opposizione ai diritti fondamentali garantiti dalla CEDU.

L'introduzione degli obblighi vaccinali e le misure di distinzione a seconda dello stato vaccinale o immunitario è stata ogni volta oggetto di controversie. A ciò sono seguite proteste e contro-iniziative. In Francia, per esempio, i pompieri portarono un'azione di gruppo fino alla Corte EDU. In Austria vi sono iniziative popolari che chiedono ai legislatori costituzionali di vietare un obbligo vaccinale e impedire qualsiasi tipo di discriminazione delle persone non vaccinate. Queste sono state, e sono ancora, discusse in maniera esaustiva in seno al Consiglio nazionale austriaco, senza che siano state rese note ulteriori decisioni o conseguenze legali o politiche. Al momento, nei Paesi confinanti con la Svizzera, non si registrano tentativi andati a buon fine di escludere in maniera generale e costituzionale un obbligo vaccinale e una distinzione a seconda dello stato vaccinale o immunitario.

4.2 Ripercussioni in caso di accettazione

Con la loro iniziativa, i promotori intendono escludere un obbligo vaccinale e una distinzione a seconda dello stato vaccinale. Si deve pertanto partire dal presupposto che, stando alla loro volontà, è da escludere in questo ambito una restrizione dell'integrità fisica e psichica alle condizioni di cui all'articolo 36 Cost. Soltanto questa interpretazione conferisce coerenza alla loro richiesta di impedire un obbligo vaccinale o una distinzione a seconda dello stato vaccinale, e quindi i pregiudizi sociali o professionali che ne deriverebbero. Ne è un esempio concreto la possibilità conferita allo Stato di prevedere un obbligo vaccinale per ragioni di politica sanitaria (legislazione sulle epidemie) o di definire normative legate allo stato vaccinale in ambito sociale e professionale. Così facendo, conformemente alla volontà dei promotori dell'iniziativa, per esempio la possibilità di un regime di vaccinazione obbligatoria o la definizione di limitazioni di accesso o di entrata vincolate a un certificato di vaccinazione (p. es. un certificato COVID-19 per persone vaccinate ai sensi dell'art. 6a della legge COVID-19) non sarebbe ammessa.

Il campo di applicazione della norma prevista dall'iniziativa va ben oltre il tema della vaccinazione. Nulla indica tuttavia che i promotori dell'iniziativa intendano attuare una normativa così restrittiva nei tanti altri ambiti interessati, per esempio nel diritto di polizia. Visto il vastissimo campo di applicazione dell'iniziativa, non si può ragionevolmente supporre che la nuova disposizione possa sostituirsi alla ponderazione degli interessi secondo l'articolo 36 Cost. in tutti gli ambiti in cui lo Stato interviene sul corpo umano. Piuttosto gli interventi nell'integrità fisica o psichica (p. es. da parte della polizia o dell'esercito o concernenti procedure di perseguimento penale, stranieri e richiedenti l'asilo, la protezione dei minori e degli adulti oppure il settore sanitario) devono restare possibili purché siano rispettate le condizioni di cui all'articolo 36 Cost. L'eventuale volontà dei promotori dell'iniziativa non può prevalere nell'interpretazione della nuova disposizione per il contesto delle vaccinazioni. Poiché la formulazione proposta non fa riferimento alla vaccinazione, non è possibile operare una distinzione tra questo ambito, chiaramente auspicato dai promotori, e gli altri interessati dall'iniziativa.

Una nuova disposizione costituzionale che viene inserita in un quadro normativo deve essere interpretata in relazione al resto della Costituzione. Nel presente caso la norma prevista dall'iniziativa non può essere interpretata indipendentemente dal resto del primo capitolo Cost. sui diritti fondamentali. La volontà presunta dei promotori dell'iniziativa si oppone al seguente fatto: se avessero voluto limitare il campo di applicazione dell'articolo 36 Cost. (criteri generali per la restrizione di diritti fondamentali), avrebbero dovuto esprimerlo chiaramente nel testo dell'iniziativa. A originare l'iniziativa sono stati la vaccinazione e altri interventi nella libertà personale correlati alla lotta alla pandemia. Tuttavia, per come è formulato, il testo dell'iniziativa va ben oltre e tocca a livello tematico molti altri ambiti giuridici.

In ultimo spetterebbe al legislatore ed eventualmente ai tribunali valutare se ed eventualmente in che misura il nuovo articolo 10 capoverso 2^{bis} Cost. possa essere limitato secondo le condizioni dell'articolo 36 Cost. oppure se valga in termini assoluti. Se il dibattito pubblico si concentrasse, come finora dichiarato dai promotori dell'iniziativa, sulle questioni dell'obbligo vaccinale e di una distinzione a seconda dello stato vaccinale, in caso di accettazione dell'iniziativa si potrebbe concludere da un punto di vista politico che se non altro la possibilità attuale di un regime di vaccinazione obbligatoria (cfr. n. 4.1) o la definizione di restrizioni di accesso e di entrata vincolate a un certificato di vaccinazione (p. es. certificato COVID-19 per persone vaccinate ai sensi dell'art. 6a della legge COVID-19) sono considerate inammissibili dall'eletturato e debbano quindi essere adeguate dal legislatore.

Dal punto di vista giuridico, invece, è prevedibile che si verifichi un conflitto nell'attuazione della disposizione. Si deve partire dal presupposto che si raggiungerebbe rapidamente un ampio consenso sul fatto che il nuovo articolo 10 capoverso 2^{bis} Cost. da un lato non riguarda soltanto la vaccinazione e dall'altro deve sottostare alle condizioni generali di restrizione esposte all'articolo 36 Cost. La disposizione non ha dunque il carattere assoluto che il testo, preso singolarmente, fa presumere. Ciononostante la nuova disposizione costituzionale comporta una grande incertezza giuridica, poiché al momento non è possibile prevedere gli effetti concreti della sua interpretazione e attuazione da parte delle autorità di applicazione del diritto, ovvero l'amministrazione pubblica e i tribunali. Emergerebbero così una serie di nuove questioni delicate. Considerata la formulazione categorica del nuovo articolo 10 capoverso 2^{bis} Cost., sussiste un forte rischio che le deroghe al requisito del consenso per interventi nell'integrità fisica nonché al divieto di punizione e pregiudizio nel caso di un rifiuto del consenso debbano essere classificate come restrizioni gravi, che necessitano di una base legale formale. Pertanto Confederazione e Cantoni dovrebbero verificare in vasti ambiti giuridici se esista una base legale formale sufficiente per tali deroghe. In caso contrario, dovrebbero creare ulteriori normative per soddisfare i requisiti di cui all'articolo 36 capoverso 1 Cost. Oltre al problema della necessità di una base legale formale, il nuovo articolo 10 capoverso 2^{bis} Cost. influirebbe anche sulla verifica della proporzionalità delle misure. Il disciplinamento esplicito di un determinato aspetto della libertà personale nella Costituzione è un segno dell'importanza a esso accordata dal legislatore. Quest'ultima giustifica una verifica più severa della proporzionalità. Le conseguenze di tale verifica nei tanti ambiti interessati dal nuovo articolo 10 capoverso 2^{bis} Cost. sono difficili da stimare.

Per riassumere si può affermare che l'iniziativa crea aspettative che non possono essere soddisfatte. Se il testo della norma viene preso alla lettera, questo porta a un'enorme incertezza giuridica. Se viene interpretato unitamente alle altre disposizioni costituzionali, almeno dal punto di vista giuridico porta al massimo a un inasprimento dei requisiti posti a una base legale formale per le limitazioni del requisito del consenso e a una ponderazione degli interessi un po' più severa.

4.3 Prego e difetti dell'iniziativa

Un pregio dell'iniziativa è quello di rilanciare il dibattito su vasta scala sul tema del regime di vaccinazione obbligatoria e della distinzione a seconda dello stato vaccinale. L'integrità fisica e psichica sono un diritto fondamentale centrale. Si può tangere questo diritto in assenza di un consenso soltanto alle severe condizioni di cui all'articolo 36 Cost. Tuttavia, andando oltre un semplice regime di vaccinazione obbligatoria e la distinzione a seconda dello stato vaccinale, l'iniziativa sembra essere uno strumento inappropriato per discutere le richieste dei promotori. Sarebbe più opportuno esaminare e discutere questi temi nel quadro delle misure di lotta contro la pandemia in occasione della revisione della LEp, piuttosto che trattarli a livello costituzionale in modo troppo ampio.

Inoltre, l'iniziativa ignora il fatto che attualmente in Svizzera non vi sono né un regime di vaccinazione obbligatoria generale né una base giuridica per una coercizione vaccinale e dunque una tale disposizione costituzionale sembra a priori superflua.

Il testo dell'iniziativa non sembra essere sufficientemente adatto alla struttura normativa del diritto costituzionale. Al momento non è possibile stimare in modo affidabile le conseguenze di un'accettazione dell'iniziativa. Un grande problema dell'iniziativa è l'incertezza giuridica derivante dal fatto che tocca numerosi ambiti giuridici molto diversi tra loro.

Infine, in riferimento alla richiesta che non si faccia alcuna distinzione a seconda dello stato vaccinale o immunitario, occorre osservare che a quanto sembra i promotori dell'iniziativa vogliono contemplare questa distinzione per azioni sia di privati sia di istituzioni pubbliche. Tuttavia l'inasprimento proposto nell'articolo 10 capoverso 2^{bis} Cost. si applica sostanzialmente soltanto all'attività dello Stato e non riesce a vietare distinzioni a seconda dello stato vaccinale o immunitario nell'ambito privato.

4.4 Compatibilità con gli impegni internazionali della Svizzera

L'articolo 10 capoverso 2^{bis} Cost. previsto dall'iniziativa popolare tocca gli ambiti di tutela di diverse garanzie assicurate da convenzioni internazionali per la protezione dei diritti umani, per esempio il diritto alla vita (art. 2 CEDU⁴⁴; art. 6 Patto ONU II⁴⁵), il divieto di schiavitù e di lavoro forzato (art. 4 CEDU; art. 8 Patto ONU II), il diritto alla libertà e alla sicurezza (art. 5 CEDU; art. 9 Patto ONU II), il divieto di tortura

⁴⁴ RS **0.101**, entrata in vigore per la Svizzera il 28.11.1974

⁴⁶ RS **0.107**, entrata in vigore per la Svizzera il 26.03.1997

(art. 3 CEDU; art. 7 Patto ONU II), il diritto alla libertà di movimento e alla libertà di scelta della residenza (art. 12 Patto ONU II) oppure anche il divieto di espellere una persona illegalmente (art. 13 Patto ONU II). Sono interessati anche la Convenzione del 20 novembre 1989⁴⁶ sui diritti del fanciullo, la quale segnatamente all'articolo 3 capoverso 1 garantisce che in tutte le decisioni relative ai fanciulli di competenza delle istituzioni pubbliche o private, l'interesse superiore del fanciullo deve essere una considerazione permanente, nonché la Convenzione del 13 dicembre 1996⁴⁷ sui diritti delle persone con disabilità. Quest'ultima chiede all'articolo 3 lettera a «il rispetto per [...]l'autonomia individuale, compresa la libertà di compiere le proprie scelte». In questi casi l'iniziativa non pone praticamente alcun problema, poiché conformemente al suo orientamento va oltre i diritti individuali tutelati nelle convenzioni, mettendo l'accento sul requisito del consenso del singolo. Le restrizioni ammesse dei diritti garantiti dalla CEDU e dal Patto ONU II non sono legate al consenso della persona interessata, bensì all'interesse pubblico o alla tutela dei diritti di terzi. Sono ammesse nello specifico restrizioni che poggiano su una base legale e sono necessarie in una società democratica per il mantenimento della sicurezza pubblica, la protezione dell'ordine pubblico, della salute e della morale oppure la salvaguardia dei diritti e delle libertà altrui (cfr. p. es. art. 9 e 10 CEDU). L'articolo 5 capoverso 1 lettere a–f CEDU enuncia numerosi casi in cui la privazione della libertà è ammessa senza il consenso della persona interessata: ad esempio in seguito a condanna da parte di un tribunale competente, in stato di arresto per indagare presunti reati commessi, per sorvegliare l'educazione di minori, per prevenire la penetrazione irregolare nel territorio o nel corso di un procedimento d'espulsione o d'extradizione. In questi casi la CEDU e il Patto ONU II tendono a lasciare allo Stato un più ampio margine d'azione rispetto all'iniziativa.

Tutte le misure appena citate possono essere adottate senza il consenso della persona interessata. Non si può tuttavia accettare un'incompatibilità dell'articolo 10 capoverso 2^{bis} Cost. previsto dall'iniziativa popolare con gli impegni internazionali della Svizzera. Infatti, come già illustrato nel dettaglio, l'iniziativa popolare non deve essere interpretata separatamente dalle altre disposizioni costituzionali centrali, cui sono conformi anche gli impegni internazionali contratti dalla Svizzera. Il rischio di collisione materiale non concerne tutti gli aspetti toccati dall'iniziativa per i quali la Svizzera ha impegni vincolanti in virtù di convenzioni internazionali. Secondo il nostro Collegio tale rischio, laddove presente, può essere limitato se la Svizzera darà un po' più di peso agli interessi individuali delle persone interessate nell'ambito dell'attuazione degli impegni internazionali.

5 Conclusioni

Il nostro Consiglio riconosce che interventi medici come una vaccinazione necessitano di un consenso. Tuttavia l'accettazione dell'iniziativa comporterebbe conseguenze indesiderate che andrebbero ben oltre il tema delle vaccinazioni e del settore sanitario. Inoltre, l'iniziativa non è sufficientemente adatta alla struttura normativa del

⁴⁶ RS **0.107**, entrata in vigore per la Svizzera il 26.03.1997

⁴⁷ RS **0.109**, entrata in vigore per la Svizzera il 15.05.2014

diritto costituzionale: con l'accettazione della nuova disposizione sorgerebbero molte incertezze giuridiche.

Il nostro Consiglio è tuttavia del parere che l'iniziativa, la quale ha profonde conseguenze sulle restrizioni dell'integrità fisica e psichica in ambiti centrali dell'attività dello Stato, si spinga troppo oltre. In riferimento al regime di vaccinazione obbligatoria, nella votazione popolare del 22 settembre 2013⁴⁸ nel quadro del referendum sulla LEp il Popolo si esprime già chiaramente favorevole alla possibilità vigente di un regime di vaccinazione obbligatoria limitato a determinati gruppi di persone, confermando così che questo strumento deve rimanere a disposizione per la lotta contro epidemie future. Il nostro Collegio ritiene inoltre adeguato – come anche confermato dal Popolo – che nel contesto della lotta alla pandemia le persone senza certificato vaccinale o immunitario possano incontrare alcune limitazioni della partecipazione alla vita pubblica.

Per queste ragioni il nostro Collegio respinge l'iniziativa e ritiene che non siano necessari controprogetti diretti o indiretti. Come già illustrato, le basi legali vigenti consentono un'introduzione del regime di vaccinazione obbligatoria, ma soltanto a condizioni restrittive e come ultima ratio. Occorre altresì affermare che la distinzione a seconda dello stato vaccinale o immunitario si era dimostrata una misura efficace nella lotta alla pandemia e rappresenta un intervento nei diritti fondamentali meno invasivo di quanto lo siano le chiusure di strutture.

Il nostro Consiglio ritiene attualmente opportuno affrontare la questione relativa al disciplinamento del regime di vaccinazione obbligatoria nel quadro della futura revisione della LEp. I relativi lavori sono stati avviati, con un ampio coinvolgimento degli attori già prima della procedura di consultazione, prevista attualmente per l'ultimo trimestre del 2023. Eventuali obiezioni alla normativa attualmente vigente, non soltanto per quanto riguarda il regime di vaccinazione obbligatoria, ma anche ad esempio relativamente all'obbligo di certificato, verranno raccolte in questo contesto. Pertanto anche le vostre Camere potranno affrontare nel dettaglio queste questioni nel loro dibattito sulla revisione.

Il nostro Consiglio propone pertanto alle Camere federali di sottoporre l'iniziativa popolare al voto del Popolo e dei Cantoni, senza controprogetto diretto o indiretto e con la raccomandazione di respingerla.