

LA GIUSTIZIA PENALE

Rivista mensile di Dottrina, Giurisprudenza e Legislazione

FONDATA NELL'ANNO 1893 da Gennaro ESCOBEDO e già diretta da Giuseppe SABATINI

COMITATO SCIENTIFICO

FERRANDO MANTOVANI

Emerito di diritto penale

GIOVANNI CONSO

Ordinario di procedura penale Pres. em. Corte Costituzionale

CORRADO CARNEVALE

Presidente di sezione della Corte di Cassazione

PAOLO DELL'ANNO

Ordinario di diritto amministrativo

ORESTE DOMINIONI

Ordinario di procedura penale

ANGELO GIARDA

Ordinario di procedura penale

FAUSTO GIUNTA

Ordinario di diritto penale

CARLO FEDERICO GROSSO

Ordinario di diritto penale

GIUSEPPE RICCIO

Ordinario di procedura penale

GIORGIO SANTACROCE

Primo Presidente della Corte di Cassazione

VINCENZO SCORDAMAGLIA

Ordinario di diritto penale

GIORGIO SPANGHER

Ordinario di procedura penale

NATALE MARIO DI LUCA

Ordinario di medicina legale

FRANCESCO BRUNO

Ordinario di pedagogia sociale

Direttore Responsabile
PIETRO NOCITA

REDAZIONE: ERCOLE APRILE, Magistrato; GIOVANNI ARIOLLI, Magistrato; GUSTAVO BARBALINARDO, Magistrato; FRANCESCO BUFFA, Magistrato; VITTORIO CORASANITI, Magistrato; DIANA CAMINITI, Magistrato; LUIGI CIAMPOLI, Magistrato; ANTONELLA DE BENEDETTIS, Avvocato; ALESSANDRO DIDDI, Ricercatore procedura penale Univ. di Roma "Tor Vergata"; FILIPPO DINACCI, Professore associato procedura penale Univ. di Bergamo; FABIANA FALATO, Ricercatore procedura penale Univ. di Napoli "Federico II"; FRANCESCO FALCINELLI, Avvocato; ALESSANDRO LEOPIZZI, Magistrato; VANIA MAFFEO, Ricercatore procedura penale Univ. di Napoli "Federico II"; Dott.ssa ROBERTA MARRONI; MARCO MARIA MONACO, Dottore di Ricerca procedura penale; GIUSEPPE NOVIELLO, Magistrato; NITTO FRANCESCO PALMA, Magistrato; CATERINA PAONESSA, Dottore di Ricerca diritto penale Univ. di Firenze; PAOLO SIRLEO, Magistrato; DELIO SPAGNOLO, Magistrato; Dott.ssa TIZIANA TREVISSON LUPACCHINI, Università "Tor Vergata" di Roma; ROBERTO ZANNOTTI, Professore associato diritto penale Univ. LUMSA Roma.

Sede della Rivista: 00195 ROMA - Viale Angelico, 38

E-mail: giustpen@gmail.com

Telefono (06) 321.53.95 - Fax (06) 372.25.74

On line: www.lagiustiziapenale.org

webmaster e digital edition (ebook): Spolia - info@spolia.it

ISSN 1971 - 4998

I signori abbonati sono pregati di leggere le avvertenze e le condizioni di abbonamento. I signori abbonati sono pregati di effettuare i versamenti direttamente a mezzo del Conto Corrente Postale n. 00725002 o del conto corrente bancario IBAN IT 13 B 02008 05167 000401287612.

L'Amministrazione non risponde dei versamenti effettuati a mezzo di agenti, agenzie librerie o librerie. I cambi di indirizzo non possono avere effetto immediato, ma hanno effetto per la spedizione relativa al fascicolo successivo.

SOMMARIO

DOTTRINA

ARIOLLI G., *La retrodatazione dei termini di durata delle misure cautelari tra molteplici orientamenti della giurisprudenza di legittimità e costituzionale: questione irrisolta?*, III, 65.

MANTOVANI F., *Embrioni crioconservati: quale futuro?*, II, 65.

VIGANÒ F., *L'adeguamento del sistema penale italiano al "diritto europeo" tra giurisdizione ordinaria e costituzionale*, I, 33.

NOTE A SENTENZA

BONATO M., *Il reato di frode assicurativa (art. 642 c.p.): brevi considerazioni su aspetti sostanziali e processuali*, III, 107.

CIVELLO G., *Un singolare caso di permuta di armi 'tipo guerra' tra il fabbricante ed il Ministero dell'Interno*, II, 88.

DIBATTITI

CANZIO G., *Relazione sull'amministrazione della giustizia nel distretto della Corte di Appello di Milano*, I, 56.

LA PISCOPIA S., *Strumenti di lotta al terrorismo internazionale. Dall'indagine tradizionale "post delictum" alle frontiere della "proactive investigation", in un viaggio dottrinario Istanbul-Rio de Janeiro con una tappa politica obbligata: Washington*, III, 115.

GIURISPRUDENZA INDICE PER MATERIA

ABUSO DI UFFICIO - Vantaggio patrimoniale - Nozione - Fattispecie relativa alla nomina di un giudice delegato di comodo in una procedura fallimentare per favorire soggetti interessati alla procedura, II, 119, 39.

APPELLO - Decisioni in camera di consiglio - Rinuncia ai motivi di impugnazione in tema di responsabilità e limitazione del gravame al solo trattamento sanzionatorio - Assenza dell'imputato all'udienza in camera di consiglio - Notificazione dell'avviso di deposito della motivazione della sentenza - Necessità - Esclusione, III, 94, 27.

APPLICAZIONE DELLA PENA SU RICHIESTA DELLE PARTI - Potere del giudice di modificare unilateralmente i ter-

SOMMARIO

mini dell'accordo - Esclusione - Fattispecie relativa alla subordinazione della sospensione condizionale della pena al risarcimento del danno in favore della parte civile non prevista dalle parti, III, 94, 28.

APPLICAZIONE DELLA PENA SU RICHIESTA DELLE PARTI - Sentenza - Insussistenza di cause di non punibilità - Motivazione specifica - Necessità - Condizioni, III, 95, 29.

ARCHIVIAZIONE - Archiviazione disposta per il delitto di associazione a delinquere finalizzata al traffico di sostanze stupefacenti - Esercizio dell'azione penale per detenzione, trasporto e cessione di stupefacenti commessi nello stesso contesto temporale - Effetti preclusivi dell'archiviazione - Esclusione, III, 95, 30.

ARMI E MUNIZIONI - Arma clandestina perché non catalogata - Soppressione del catalogo nazionale - Conseguenze - *Abolitto criminis*, II, 119, 40.

ARMI E MUNIZIONI - Armi da guerra e tipo guerra - Convenzione tra il fabbricante ed il Ministero dell'Interno per la permuta di armi usate ed armi nuove - Necessità di espressa licenza *ex art. 28 T.U.L.P.S.* - Esclusione, II, 83.

ARMI E MUNIZIONI - Armi da guerra e tipo guerra - Divieto di detenzione e raccolta di armi da guerra - Applicabilità a soggetti autorizzati alla fabbricazione di armi - Esclusione - Acquisto, detenzione e raccolta di armi usate, destinate alla riattivazione ed alla vendita da parte di questi soggetti - Legittimità, II, 82.

ARMI E MUNIZIONI - Detenzione abusiva di arma - Trasferimento dell'arma - Denuncia del cessionario - Necessità - Denuncia del cedente - Insufficienza - Fattispecie, II, 120, 41.

ARRESTO IN FLAGRANZA E FERMO - Convalida - Richiesta di convalida - Decorrenza del termine dal momento in cui il soggetto è rimasto a disposizione dell'autorità precedente - Tempi necessari per gli accertamenti dell'identità del soggetto - Esclusione, III, 96, 31.

ARRESTO IN FLAGRANZA E FERMO - Provvedimento di fermo emesso dal P.M. nei confronti di persona condannata in primo grado - Legittimità, III, 96, 32.

ASSOCIAZIONE PER DELINQUERE - Associazioni di tipo mafioso - Diversità dei connotati strutturali - Prova dell'esistenza - Applicabilità di "massime di esperienza" identiche a sodalizi diversi - Esclusione, II, 120, 42.

ASSOCIAZIONE PER DELINQUERE - Associazione di tipo mafioso - Prova della sua esistenza - Specifiche modalità dei reati fine - Rilevanza - Fattispecie in cui sono state ritenute rilevanti le numerose estorsioni, le usure e il favoreggiamento della latitanza di capi cosca della *ndrangheta*, II, 121, 43.

ASSOCIAZIONE PER DELINQUERE - Associazione di tipo mafioso - Prove dirette e indirette - Rapporti di parentela e semplici frequentazioni dei componenti l'associazione - Utilizzabilità al fine di provare la sussistenza dell'organizzazione o l'appartenenza ad essa - Limiti - Utilizzabilità al fine dell'adozione di misure cautelari - Condizioni, II, 122, 44.

ASSOCIAZIONE PER DELINQUERE - Organizzazione creata per scopi leciti - Fatti penalmente rilevanti commessi da singoli componenti - Rilevanza ai fini della configurabilità del reato associativo - Esclusione - Fattispecie relativa a reati commessi in concorso da appartenenti allo stesso ufficio pubblico, II, 123, 45.

CASSAZIONE (RICORSO PER) - Motivi - Mancata assunzione di prova decisiva - Prova decisiva - Nozione, III, 97, 33.

CASSAZIONE (RICORSO PER) - Ricorso dell'imputato - Sentenza di appello di proscioglimento per prescrizione pronunciata *de plano* prima del dibattimento - Interesse dell'imputato alla dichiarazione della sua nullità - Sussistenza, III, 97, 34.

CAUSE DI GIUSTIFICAZIONE - Eccesso colposo - Insussistenza degli elementi costitutivi della scriminante - Configurabilità - Esclusione, II, 123, 46.

CIRCOSTANZE DEL REATO - Circostanze aggravanti comuni - Motivi abietti o futili - Motivo futile - Presupposto - Identificazione in concreto della ragione giustificatrice del reato - Necessità - Fattispecie relativa all'esclusione dell'aggravante con riferimento a un reato commesso per gelosia, II, 124, 47.

CIRCOSTANZE DEL REATO - Circostanze aggravanti speciali - Circostanza aggravante della transnazionalità - Presupposti - Contributo di un gruppo criminale organizzato transnazionale distinto da quello cui è riferibile il reato - Necessità - Fattispecie in cui la circostanza è stata esclusa sulla sola base dell'espansione all'estero dell'attività criminosa, II, 124, 48.

COMPETENZA - Competenza per territorio - Modifica dell'imputazione avvenuta nel corso del dibattimento - Dichiarazione di incompetenza - Possibilità - Esclusione, III, 98, 35.

COMPETENZA - Competenza per territorio - Reati associativi - Criterio di determinazione, III, 99, 36.

CONCORSO DI PERSONE NEL REATO - Circostanze attenuanti - Partecipazione di minima importanza al reato - Importanza causale minima e marginale - Necessità - Fattispecie relativa a concorso nel reato di omicidio volontario in cui il concorrente, pur non avendo partecipato all'esecuzione del reato, era stato presente in tutte le fasi rafforzando il proposito criminoso, II, 125, 49.

CONTRASTI NEGATIVI TRA PUBBLICI MINISTERI - Competenza per territorio - Frode assicurativa - Criterio di determi-

SOMMARIO

nazione - Luogo in cui sono state realizzate le falsificazioni e in cui sono pervenute le denunce di sinistro - Fattispecie, III, 105.

CONTRASTI NEGATIVI TRA PUBBLICI MINISTERI - Competenza per territorio - Frode assicurativa - Criterio di determinazione - Luogo in cui ha sede legale la società assicuratrice - Fattispecie, III, 105.

CORRUZIONE - Reato impossibile - Configurabilità - Condizioni - Fattispecie relativa alla promessa di compiere un atto contrario ai doveri di ufficio poi non compiuto per ragioni contingenti, II, 125, 50.

DIBATTIMENTO - Contumacia dell'imputato - Omessa dichiarazione - Nullità a regime intermedio - Sanabilità, III, 99, 37.

DIFESA E DIFENSORI - Patrocinio dei non abbienti a spese dello Stato - Revoca *ex officio* dell'ammissione - Ricorso per cassazione - Inammissibilità - Reclamo al presidente dell'ufficio di appartenenza del giudice che ha emesso il provvedimento, III, 100, 38.

EDILIZIA - Lavori in zone sismiche - Reato di omessa denuncia dei lavori e presentazione dei progetti - Natura di reato permanente, II, 126, 51.

ESECUZIONE - Applicazione dell'indulto - Procedimento - Opposizione del P.M. avverso l'ordinanza applicativa dell'indulto oltre i limiti di legge - Ordinanza *de plano* del giudice dell'esecuzione - Nullità assoluta - Fattispecie, III, 100, 39.

FAVOREGGIAMENTO PERSONALE - Associazione per delinquere di tipo mafioso - Incompatibilità - Fattispecie del reato, II, 126, 52.

FAVOREGGIAMENTO PERSONALE - Dichiarazioni rese da persona informata sui fatti alla polizia giudiziaria - Falsità su circostanze già note alla polizia giudiziaria - Configurabilità del reato - Fattispecie relativa a rifiuto di indicare il nome del fornitore della sostanza stupefacente già identificato dalla polizia giudiziaria che aveva assistito allo spaccio, II, 127, 53.

FURTO - Bene giuridico protetto - Relazione di fatto con una cosa mobile anche priva di titolo giuridico o realizzata in modo clandestino o illecito - Conseguenze sulla legittimazione a proporre querela - Fattispecie alla legittimazione a proporre querela del responsabile di un supermercato, II, 70.

FURTO - Circostanza aggravante speciale dell'uso del mezzo fraudolento - Caratteri della condotta - Insidiosità, astuzia, scalrezza idonea a vanificare le difese apprestate - Necessità - Fattispecie in cui è stata esclusa la configurabilità dell'aggravante nel caso di occultamento sulla persona o in una borsa di merce esposta in un negozio *self-service*, II, 69.

IMPUGNAZIONI - Impugnazione del P.M. - Omessa notifica alle parti private - Nullità o inammissibilità dell'impugnazione - Esclusione - Effetti, III, 101, 40.

IMPUGNAZIONI - Impugnazione proposta con mezzo di grave diverso da quello prescritto - Conversione - Valutazione dell'effettivo contenuto dell'atto e dell'intenzione dell'impugnante - Necessità - Conseguenze - Fattispecie, III, 101, 41.

IMPUTATO - Dichiarazioni etero-accusatorie rese in procedimento definito prima dell'entrata in vigore della l. n. 63 del 2001 - Utilizzabilità in procedimento per il medesimo fatto iniziato successivamente all'entrata in vigore di tale legge - Possibilità - Condizioni - Osservanza delle formalità di cui all'art. 64, comma 3, lett. c) Cod. proc. pen. - Limiti, III, 101, 42.

MANDATO DI ARRESTO EUROPEO - Procedura attiva di consegna - Competenza funzionale - Giudice procedente, III, 102, 43.

MANDATO DI ARRESTO EUROPEO - Rifiuto della consegna - Reati commessi in tutto o in parte nel territorio italiano - Condizioni per il rifiuto - Esercizio immediato e contestuale dell'azione penale per i medesimi fatti - Necessità - Esclusione, III, 102, 44.

MISURE CAUTELARI PERSONALI - Impugnazioni - Cassazione (Ricorso per) - Giudizio di rinvio - Deducibilità di cause di nullità o inutilizzabilità relative alle fasi anteriori, in precedenza non rilevate - Possibilità - Esclusione - Ragioni - Fattispecie in cui la Corte ha ritenuto preclusa la possibilità di rilevare una causa di nullità assoluta in un'ipotesi in cui l'annullamento con rinvio era avvenuto limitatamente alle esigenze cautelari, III, 103, 45.

MISURE CAUTELARI PERSONALI - Rigetto della misura richiesta per il reato di associazione finalizzata al traffico di sostanze stupefacenti - Successiva ordinanza impositiva della misura per cessione, trasporto e detenzione di stupefacenti - Effetto preclusivo del primo provvedimento - Esclusione, III, 103, 46.

MISURE CAUTELARI PERSONALI - Termini di durata massima della custodia cautelare - Complessità del dibattimento derivante dalla riunione dei processi - Sospensione dei termini di custodia - Legittimità, III, 103, 47.

MISURE DI PREVENZIONE - Sorveglianza speciale di pubblica sicurezza - Esecuzione nei confronti di persona sottoposta all'affidamento in prova al servizio sociale - Ammissibilità - Condizioni - Fattispecie, III, 104, 48.

ORDINAMENTO PENITENZIARIO - Assegnazione del detenuto ad istituto di categoria diversa da quella prevista dal regolamento penitenziario - Lesione dei diritti del detenuto - Esclusione - Fattispecie, III, 104, 49.

ORDINAMENTO PENITENZIARIO - Detenuto in regime spe-

SOMMARIO

ciale *ex art. 41 bis* Ord. pen. - Ricezione di libri e periodici - Limitazioni - Legittimità - Ragioni, III, 105, 50.

PECULATO - Utilizzo di connessione *internet* per fini personali - Peculato d'uso - Configurabilità, II, 128, 54.

REATO CONTINUATO - Detenzione in carcere o altra misura limitativa della libertà personale - Effetti sulla continuazione - Interruzione automatica dell'unicità del disegno criminoso - Esclusione - Elementi rivelatori della continuazione - Verifica in concreto - Necessità, II, 128, 55.

SEGRETO DI STATO - Potere politico esclusivo del Presidente del Consiglio dei ministri - Esercizio azione penale - Possibilità - Utilizzabilità delle prove coperte dal segreto - Esclusione, I, 43.

SENTENZA - Sentenza di non luogo a procedere - Controllo di legittimità della motivazione - Adesione del giudice alle conclusioni del perito - Dimostrazione dell'esattezza scientifica della perizia - Esclusione - Argomentazioni del consulente -

Valutazione - Necessarietà, III, 82.

STUPEFACENTI - Consumo di gruppo nella duplice ipotesi di acquisto di gruppo e di mandato all'acquisto collettivo ad uno dei consumatori - Modifiche introdotte con l'art. 4 *bis* del decreto-legge 30 dicembre 2005, n. 272 convertito con la legge 21 febbraio 2006, n. 49 - Configurazione di un reato in sostituzione del preesistente illecito amministrativo - Esclusione - Condizioni, II, 98.

UDIENZA PRELIMINARE - Sentenza di non luogo a procedere - Insufficienza e contraddittorietà degli elementi acquisiti - Parametri di valutazione - Innocenza dell'imputato - Esclusione - Impossibilità di sostenere l'accusa in dibattimento - Criterio di valutazione corretto se correlato a giudizio prognostico di immutabilità del quadro probatorio, III, 81.

UDIENZA PRELIMINARE - Sentenza di non luogo a procedere - Ricorso per Cassazione - Controllo di legittimità - Ambito - Elementi acquisiti dal P.M. nel corso delle indagini - Esclusione - Verifica del rispetto dei parametri di cui all'art. 192 Cod. proc. pen. - Esclusione, III, 82.