

# Cassazione penale

direttore scientifico **Domenico Carcano**  
condirettore **Mario D'Andria**  
LVI – febbraio 2016, n° 02

ISSN 1125-856x

02

20  
16

**QUESTIONI CONTROVERSE NELLA GIURISPRUDENZA DI LEGITTIMITÀ,**  
*di Gastone Andreazza doc. 64.1*

**RILEVABILITÀ D'UFFICIO DELLO IUS SUPERVENIENS IN CASSAZIONE –**  
SEZ. UN., 26 GIUGNO 2015 (DEP. 25 NOVEMBRE 2015), N. 46653 **doc. 65.1**

**IN PRESENZA DI UN RICORSO FUORI TERMINE, L'ILLEGALITÀ DELLA**  
**PENA NON È RILEVABILE D'UFFICIO IN CASSAZIONE MA È DEDUCIBILE IN**  
**SEDE DI ESECUZIONE – SEZ. UN., 26 GIUGNO 2015 (DEP. 3 DICEMBRE 2015), N. 47766,**  
**BUTERA doc. 65.2**

**LA SENTENZA DI NON DOVERSI PROCEDERE PREVISTA DAL COMMA 1-BIS**  
**DELL'ART. 469 C.P.P. – SEZ. III, 8 OTTOBRE 2015 (DEP. 27 NOVEMBRE 2015),**  
**N. 47039, doc. 65.3**

**GLI ELEMENTI COSTITUTIVI DEL REATO DI SCAMBIO ELETTORALE**  
**POLITICO-MAFIOSO – SEZ. VI, 19 MAGGIO 2015 (DEP. 16 GIUGNO 2015), N. 25302, nota di**  
**Ilaria Merenda doc. 65.4**

**PARZIALE INCOSTITUZIONALITÀ DEL DIVIETO DI SELEZIONE DEGLI**  
**EMBRIONI – C. COST., 5 NOVEMBRE 2015, N. 229 doc. 68**

Poste Italiane s.p.a. – Spedizione in a.p.  
– D.L. 353/2003 (conv. L. 27/02/2004  
n° 46) art. 1, comma 1, DCB (Varese)



GIUFFRÈ EDITORE



**comitato di direzione**

Ennio Amodio – Pietro Brignone – Francesco Caprioli – Gianfranco Ciani – Franco Coppi – Giovannangelo De Francesco – Maria Stefania Di Tomassi – Massimo Donini – Carlo F. Grosso – Giulio Illuminati – Roberto E. Kostoris – Giorgio Lattanzi – Gilberto Lozzi – Ernesto Lupo – Ferrando Mantovani – Antonio Pagliaro – Francesco Palazzo – Vincenzo Perchinunno – Roberto Rampioni – Giuseppe Riccio – Delfino Siracusano – Giulio Ubertis – Vladimiro Zagrebelsky

**coordinatori di sezione**

Marco Gambardella (diritto penale) – Pasquale Bronzo, Roberta Aprati (procedura penale)

**redazione**

Giuseppe Amato – Gastone Andreatza – Roberta Aprati – Ercole Aprile – Angelo Caputo – Gaetano De Amicis – Maria Lucia Di Bitonto – Laura Dipaola – Alfredo Gaito – Enrico Gallucci – Mario Giarrusso – Livia Giuliani – Alberto Macchia – Stefano Palla – Pierpaolo Rivello – Giuseppe Santalucia – Paola Spagnolo – Guido Todaro – Maria Vessichelli

**coordinamento redazionale**

Lucilla Sacchetto, Aurora Migliorini, Silvia D'Andria  
via Cristoforo Colombo, 115 - 00147 Roma; tel. 065136691; fax 065128205  
e-mail: casspen@giuffre.it

**alla redazione di questo fascicolo hanno collaborato**

Antonio Balsamo – Giuseppe Biondi – Giorgia Bova – Ersilia Calvanese – Chiara Carvelli – Luca Cercola – Marco Colacurci – Guido Colaiacovo – Giulia Corigliano – Fabio D'Alessio – Ombretta Di Giovine – Fabio Fiorentin – Ferdinando Franceschelli – Adriana Lagioia – Ernesto Lupo – Irene Marcelli – Gaetano Mattioli – Iliaria Merenda – Andrea Pantanella – Marina Poggi d'Angelo – Martina Pollera – Roberto Rampioni – Jacopo Rocchi – Bernardino Rossi – Chiara Rossi – Alessio Scarcella – Paola Schiavone – Eugenio Selvaggi – Annamaria Siliberti – Elvira Svariati – Arianna Zacchia

**attività di consulenza redazionale**

Lucilla Sacchetto, Silvia D'Andria

**consulente per inglese giuridico**

Nicoletta Montefusco

**concept e graphic design**

Carmi e Ubertis Milano

**composizione**

Tipografia «MORI & C. S.p.A.»

**testo composto in**

LinoLetter™ Font Family (*Linotype, R. Haus e Linotype Staff, 1992*)  
Adobe Garamond™ Font Family (*Adobe Systems, C. Garamond e R. Slimbach, 1499-1561, 1989*)  
Myriad Font Family (*Adobe Systems, C. Twombly e R. Slimbach, 1992*)

**stampa**

Tipografia «MORI & C. S.p.A.» - 21100 Varese - Via F. Guicciardini 66

## in questo fascicolo

### RILEVABILITÀ D'UFFICIO DELLO *IUS SUPERVENIENS* IN CASSAZIONE

**SEZ. UN., 26 GIUGNO 2015 (DEP. 25 NOVEMBRE 2015), N. 46653**

Nel caso di ricorso inammissibile, la S.C. può rilevare d'ufficio lo *ius superveniens*, annullando sul punto relativo alla misura della pena, anche se la stessa rientra nella cornice editale sopravvenuta, **doc.65.1**

### IN PRESENZA DI UN RICORSO FUORI TERMINE, L'ILLEGALITÀ DELLA PENA NON È RILEVABILE D'UFFICIO IN CASSAZIONE, MA È DEDUCIBILE IN SEDE DI ESECUZIONE

**SEZ. UN., 26 GIUGNO 2015 (DEP. 3 DICEMBRE 2015), N. 47766, BUTERA**

In presenza di un ricorso inammissibile, perché presentato fuori termine, l'illegalità della pena non può essere rilevata d'ufficio in sede di legittimità, ma può essere dedotta davanti al giudice dell'esecuzione, **doc.65.2**

### LA SENTENZA DI NON DOVERSI PROCEDERE PREVISTA DAL COMMA 1-BIS DELL'ART. 469 C.P.P.

**SEZ. III, 8 OTTOBRE 2015 (DEP. 27 NOVEMBRE 2015), N. 47039**

Anche la declaratoria di non punibilità per particolare tenuità del fatto, pronunciata ai sensi dell'art. 469, comma 1-bis, c.p.p., presuppone la mancata opposizione dell'imputato e del p.m.; ai fini di detta pronuncia, è necessario notificare alla persona offesa l'avviso di fissazione della relativa udienza in camera di consiglio, **doc. 65.3**

### GLI ELEMENTI COSTITUTIVI DEL REATO DI SCAMBIO ELETTORALE POLITICO-MAFIOSO

**SEZ. VI, 19 MAGGIO 2015 (DEP. 16 GIUGNO 2015), N. 25302**

Per la configurabilità del reato di cui all'art. 416-ter c.p., solo quando il soggetto è intraneo ad una consorceria di tipo mafioso, non è necessario che l'accordo concernente lo scambio contempli l'attuazione o la programmazione di una campagna elettorale mediante intimidazioni,

*nota di Ilaria Merenda* **doc.65.4**

### PARZIALE INCOSTITUZIONALITÀ DEL DIVIETO DI SELEZIONE DEGLI EMBRIONI

**C. COST., 5 NOVEMBRE 2015, N. 229**

È incostituzionale l'art. 13, commi 3, lett. b), e 4, l. n. 40/2004, nella parte in cui si prevede come ipotesi di reato la condotta di selezione degli embrioni anche nel caso in cui la stessa sia finalizzata ad evitare la trasmissione di gravi malattie genetiche, **doc.68**

### FAVORITISMO PER SUPERARE UN CONCORSO PUBBLICO: COSTITUISCE ABUSO DI UFFICIO

**SEZ. II, 18 MARZO 2015 (DEP. 10 LUGLIO 2015), N. 29498**

Ai fini della configurabilità del reato di cui all'art. 323 c.p., costituisce ingiusto vantaggio patrimoniale il procurare illegittimamente ad un soggetto già dipendente del S.S.N. il superamento del concorso per l'ammissione ad un corso di laurea specialistica a numero chiuso, *osservazioni di Bernardino Rossi* **doc.72**

### LA RILEVANZA DELLE AGGRAVANTI AD EFFETTO SPECIALE AI FINI DELL'APPLICABILITÀ DELLA SOSPENSIONE CON MESSA ALLA PROVA

**SEZ. VI, 30 GIUGNO 2015 (DEP. 10 SETTEMBRE 2015), N. 36687**

Quando si procede per reati diversi da quelli di cui al combinato disposto degli artt. 168-bis, comma 1, c.p. e 550, comma 2, c.p.p., il limite editale previsto per l'applicabilità dell'istituto della sospensione con messa alla prova si determina tenendo conto delle aggravanti ad effetto speciale,

*nota di Luca Cercola* **doc.91**

### LA NATURA DEL REATO DI SCARICO DI ACQUE REFLUE CONTENENTI SOSTANZE PERICOLOSE CON VALORI ECCEDENTI I LIMITI TABELLARI

**SEZ. III, 10 FEBBRAIO 2015 (DEP. 22 MAGGIO 2015), N. 21463**

Lo scarico di acque reflue contenenti sostanze pericolose eccedenti i limiti tabellari integra il reato di pericolo di cui all'art. 137 d.lg. n. 152/2006, che esclude ogni valutazione del giudice sulla gravità, entità e ripetibilità della condotta,

*nota di Arianna Zacchia* **doc.108**

---

## sommario

### sez. 1 attualità (64.1-64.4)

#### | doc. 64.1

QUESTIONI CONTROVERSE NELLA GIURISPRUDENZA DI LEGITTIMITÀ di **GASTONE ANDREAZZA**  
P.434

#### | doc. 64.2

**ERNESTO LUPO** – *Cassazione e legalità penale (Convegno Parma, 9-10 ottobre 2015 - Relazione introduttiva)* P.438

#### | doc. 64.3

**ROBERTO RAMPIONI** – *La non punibilità per la particolare tenuità del fatto* P.459

#### | doc. 64.4

ATTUALITÀ NORMATIVE a cura di **PASQUALE BRONZO** P.472

### sez. 2 decisioni in primo piano (65.1-65.6)

#### | doc. 65.1

RILEVABILITÀ D'UFFICIO DELLO *IUS SUPERVENIENS* IN CASSAZIONE – Sez. un., 26 giugno 2015 (dep. 25 novembre 2015), n. 46653 P.476

#### | doc. 65.2

IN PRESENZA DI UN RICORSO FUORI TERMINE, L'ILLEGALITÀ DELLA PENA NON È RILEVABILE D'UFFICIO IN CASSAZIONE MA È DEDUCIBILE IN SEDE DI ESECUZIONE – Sez. un., 26 giugno 2015 (dep. 3 dicembre 2015), n. 47766, Butera P.492

#### | doc. 65.3

LA SENTENZA DI NON DOVERSI PROCEDERE PREVISTA DAL COMMA 1-BIS DELL'ART. 469 C.P.P. – Sez. III, 8 ottobre 2015 (dep. 27 novembre 2015), n. 47039 P.502

#### | doc. 65.4

GLI ELEMENTI COSTITUTIVI DEL REATO DI SCAMBIO ELETTORALE POLITICO-MAFIOSO – Sez. VI, 19 maggio 2015 (dep. 16 giugno 2015), n. 25302 P.514  
con nota di **ILARIA MERENDA**, *La rilevanza del metodo mafioso nel nuovo art. 416-ter c.p.: la Cassazione alla ricerca del "compromesso" interpretativo* P.522

### sez. 3 decisioni della Corte costituzionale (66-71)

#### | doc. 66

SULLE 'DISCRASIE' NEL REGIME DI PROCEDIBILITÀ DEI REATI DI INADEMPIMENTO DEGLI OBBLIGHI DI ASSISTENZA FAMILIARE: IL PUNTO DI VISTA DELLA CONSULTA – C. cost., 5 novembre 2015, n. 220 P.534  
con osservazioni di **ERCOLE APRILE** P.539

---

## sommario

**| doc. 67**

PER LA CORTE COSTITUZIONALE VA VALUTATA DAL LEGISLATORE LA OBSOLESCENZA DELLA CAUSA DI NON PUNIBILITÀ DI CUI ALL'ART. 649 C.P. – C. cost., 5 novembre 2015, n. 223 p.543  
con osservazioni di **ERCOLE APRILE** p.548

**| doc. 68**

PARZIALE INCOSTITUZIONALITÀ DEL DIVIETO DI SELEZIONE DEGLI EMBRIONI – C. cost., 5 novembre 2015, n. 229 p.551

**| doc. 69**

IL DIVIETO DI RIABILITAZIONE DEL NOTAIO NEL CASO DI CONDANNA PER I REATI PREVISTI DALL'ART. 159, COMMA 3, L. N. 89/1913 – C. cost., 19 novembre 2015, n. 234 p.555

**| doc. 70**

LA RETROATTIVITÀ DELLA NORMA CHE PREVEDE L'INCANDIDABILITÀ E IL DIVIETO DI RICOPRIRE CARICHE ELETTIVE E DI GOVERNO NEL CASO DI CONDANNA DEFINITIVA PER DELITTI NON COLPOSI – C. cost., 19 novembre 2015, n. 236 p.559

**| doc. 71**

LA CONSULTA PUNTUALIZZA QUALI SONO LE CONDIZIONI PER L'APPLICAZIONE DELLA DISCIPLINA DEL REATO CONTINUATO AI RECIDIVI REITERATI – C. cost., 26 novembre 2015, n. 241 p.567  
con osservazioni di **ERCOLE APRILE** p.569

### sez. 4 decisioni della Corte di cassazione (72-121)

#### 4\_1 codice penale (72-86)

**| doc. 72**

FAVORITISMO PER SUPERARE UN CONCORSO PUBBLICO: COSTITUISCE ABUSO DI UFFICIO – Sez. II, 18 marzo 2015 (dep. 10 luglio 2015), n. 29498 p.572  
con osservazioni di **BERNARDINO ROSSI** p.573

**| doc. 73**

L'APPLICAZIONE DEL C.D. "METODO STAMINA" CONFIGURA IL DELITTO DI COMMERCIO O SOMMINISTRAZIONE DI MEDICINALI GUASTI – Sez. VI, 21 aprile 2015 (dep. 15 giugno 2015), n. 24242 p.578

**| doc. 74**

SEQUESTRO E CONFISCA DEI PROFITTI GENERATI DAL DELITTO DI ASSOCIAZIONE PER DELINQUERE: AUTONOMI RISPETTO A QUELLI PRODOTTI DAI REATI-FINE – Sez. III, 4 marzo 2015 (dep. 25 giugno 2015), n. 26721 p.584  
con osservazioni di **CHIARA ROSSI** p.589



---

## sommario

**| doc. 75**

LE CONDIZIONI DI CONFIGURABILITÀ DELL'AGGRAVANTE DELLA DESTREZZA NEL FURTO – Sez. II, 18 febbraio 2015 (dep. 4 marzo 2015), n. 9374 P.595  
con osservazioni di GAETANO MATTIOLI P.598

**| doc. 76**

È PUBBLICO UFFICIALE IL PROTUTORE DELL'INCAPACE ANCHE IN ASSENZA DI FORMALE INVESTITURA – Sez. V, 5 maggio 2015 (dep. 12 ottobre 2015), n. 41004 P.600

**| doc. 77**

I RAPPORTI TRA IL DELITTO DI RIDUZIONE IN SCHIAVITÀ E QUELLI DI SFRUTTAMENTO DELLA PROSTITUZIONE – Sez. III, 5 febbraio 2015 (dep. 23 luglio 2015), n. 32322 P.604

**| doc. 78-86 codice penale – massimario annotato P.607****4\_2 codice di procedura penale (87-107)****| doc. 87**

L'UTILIZZABILITÀ DEI RILIEVI FOTOGRAFICI EFFETTUATI NEL CORSO DI VERIFICHE ISPETTIVE O AMMINISTRATIVE – Sez. III, 5 marzo 2015 (dep. 30 giugno 2015), n. 27118 P.616

**| doc. 88**

I LIMITI DEL POTERE DEL GIUDICE DELL'ESECUZIONE NELLA RIDETERMINAZIONE DELLA PENA NEL CASO DI INCOSTITUZIONALITÀ DI NORMA PENALE DIVERSA DA QUELLA INCRIMINATRICE – Sez. I, 28 maggio 2015 (dep. 22 luglio 2015), n. 32193 P.620

**| doc. 89**

I CRITERI DI SCELTA DELLE MISURE CUSTODIALI DOPO LE MODIFICHE INTRODOTTE DALLA LEGGE N. 47 DEL 2015 – Sez. VI, 22 settembre 2015 (dep. 1° dicembre 2015), n. 47513 P.625  
con osservazioni di CHIARA CARVELLI P.626

**| doc. 90**

I CRITERI DI INDIVIDUAZIONE DEI REATI AI QUALI PUÒ APPLICARSI LA SOSPENSIONE CON MESSA ALLA PROVA – Sez. VI, 9 dicembre 2014 (dep. 13 febbraio 2015), n. 6483 P.629

**| doc. 91**

LA RILEVANZA DELLE AGGRAVANTI AD EFFETTO SPECIALE AI FINI DELL'APPLICABILITÀ DELL'ISTITUTO DELLA SOSPENSIONE CON MESSA ALLA PROVA – Sez. VI, 30 giugno 2015 (dep. 10 settembre 2015), n. 36687 P.633  
con nota di LUCA CERCOLA, *Incertezze interpretative sull'ambito d'applicazione della messa alla prova* P.636

**| doc. 92**

GIUDIZIO ABBREVIATO E RESTITUZIONE NEL TERMINE PER APPELLARE LE SENTENZE CONTUMACIALI – Sez. IV, 4 febbraio 2015 (dep. 16 marzo 2015), n. 11141 P.644  
con osservazioni di GUIDO COLAIACOVO P.647

## sommario

| **doc. 93-107** codice di procedura penale – massimario annotato P.649

### 4\_3 leggi speciali (108-121)

| **doc. 108**

LA NATURA DEL REATO DI SCARICO DI ACQUE REFLUE CONTENENTI SOSTANZE PERICOLOSE CON VALORI ECCEDENTI I LIMITI TABELLARI – Sez. III, 10 febbraio 2015 (dep. 22 maggio 2015), n. 21463 P.660

con nota di **ARIANNA ZACCHIA**, *L'astrettezza del pericolo e l'offensività della condotta nel reato di scarico extra tabellare* P.663

| **doc. 109**

LA DELEGA DI FUNZIONI IN MATERIA AMBIENTALE – Sez. III, 21 maggio 2015 (dep. 2 luglio 2015), n. 27862 P.680

con osservazioni di **MARINA POGGI D'ANGELO** P.682

| **doc. 110**

I REQUISITI DI AMMISSIBILITÀ DELLA RICHIESTA DI RIDUZIONE PENA EX ART. 2 D.L. N. 92 DEL 2014 – Sez. I, 11 giugno 2015 (dep. 11 giugno 2015), n. 43727 P.686

| **doc. 111**

L'OBBLIGO DEL MAGISTRATO DI SORVEGLIANZA DI PROCEDERE A SEGUITO DI RECLAMO EX ART. 35-TER ORD. PENIT. ANCHE IN MANCANZA DELL'ATTUALITÀ DEL PREGIUDIZIO – Sez. I, 11 giugno 2015 (dep. 11 giugno 2015), n. 43722 P.688

con nota di **FABIO FIORENTIN**, *"Rimedi compensativi" per l'inumana detenzione: l'attualità del pregiudizio non è (probabilmente) rilevante per il risarcimento* P.692

| **doc. 112**

L'INTERESSE O VANTAGGIO DELL'ENTE IN RELAZIONE AI DELITTI COLPOSI PREVISTI DALL'ART. 25-SEPTIES DEL D.LG. N. 231/2001 – Sez. IV, 23 giugno 2015 (dep. 16 luglio 2015), n. 31003 P.701

con nota di **GIULIA CORIGLIANO**, *L'imputazione oggettiva del reato colposo all'ente ed il criterio dell'interesse o vantaggio* P.703

| **doc. 113-121** leggi speciali – massimario annotato P.723

### sez.5 giurisprudenza di merito (122)

| **doc. 122**

FRAUDOLENTA UTILIZZAZIONE, DA PARTE DI CANDIDATI A PUBBLICA SELEZIONE, DI INFORMAZIONI PROVENIENTI DALL'ESTERNO CAPTATE CON TELEFONI CELLULARI – Trib. Bari, Sez. I, 19 gennaio 2015 (dep. 20 aprile 2015) P.730

con osservazioni di **CHIARA ROSSI** P.735

---

## sommario

### sez. 6 osservatori (123-128)

#### 6\_1 panorama internazionale (123-128)

##### | doc. 123

IL DIRITTO A CONOSCERE GLI ATTI PROCESSUALI PER LO STRANIERO DEVE ESSERE EFFETTIVO – C. giust. UE, 15 ottobre 2015, C-216/14, Covaci P.740  
con osservazioni di GIUSEPPE BIONDI P.745

##### | doc. 124

ACCOLTO IL PRINCIPIO DI ESTENDERE IL CAMPO DEL MANDATO D'ARRESTO EUROPEO – C. giust. UE, 25 settembre 2015, C-463/15, PPU, A. P.751

##### | doc. 125

GIUDIZIO IN CASSAZIONE E ADESIONE DEL DIFENSORE ALL'ASTENSIONE DEGLI AVVOCATI – C. eur. dir. uomo, 1° settembre 2015, n. 20034/11, Giorgini c. Italia P.753

##### | doc. 126

LA GRANDE CAMERA SI PRONUNCIA SUL NEGAZIONISMO (GENOCIDIO DEGLI ARMENI) – C. eur. dir. uomo, Grande Camera, 15 ottobre 2015, n. 27510/08, Perinçek c. Svizzera P.755

##### | doc. 127

SOLO LA CONOSCENZA EFFETTIVA DEL PROCESSO È COMPATIBILE CON IL GIUSTO PROCESSO – C. eur. dir. uomo, 13 ottobre 2015, n. 28263/09, Baratta c. Italia P.755

##### | doc. 128

NEI FATTI DI GENOCIDIO LA RESPONSABILITÀ DELLO STATO NON PUÒ PRESCINDERE DALLA VOLONTÀ COLPEVOLE – C. intern. giust., 3 febbraio 2015, Croazia c. Serbia P.757  
con nota di FERDINANDO FRANCESCHELLI, *Nessuna responsabilità per genocidio: la Corte internazionale di giustizia esclude il dolo specifico nel caso Croazia c. Serbia* P.758

### sez. 7 opinioni e documenti (129-131)

##### | doc. 129

CORTE DI CASSAZIONE - UFFICIO DEL MASSIMARIO, *Rassegna delle pronunce della Corte costituzionale in materia penale (aprile-settembre 2015)* P.776

##### | doc. 130

MARCO COLACURCI, *La nozione di "materia penale" nella sentenza n. 49/2015 della Corte costituzionale: un'argine alla pan-penalizzazione?* P.794

##### | doc. 131

OMBRETTA DI GIOVINE, *La particolare tenuità del fatto e la "ragionevole tutela" del diritto ad una morte degna di aragoste, granchi, fors'anche mitili* P.807



---

## sommario

### sez. 8 segnalazioni (132)

| **doc. 132** INDICE BIBLIOGRAFICO a cura di GUIDO COLAIACOVO P.822

**indice analitico alfabetico** P.I

**indice delle disposizioni di legge** P.VII

cassazione penale - n. 02 - 2016

P.431 |

---

© Copyright Giuffrè 2016. Tutti i diritti riservati. P.IVA 00829840156

**Utente:** SUPERIORE DELLA MAGISTRATURA SCUOLA - www.iusexplorer.it - 15.03.2016