

# LA GIUSTIZIA PENALE

Rivista mensile di Dottrina, Giurisprudenza e Legislazione

ISSN 1971 - 4998

## SOMMARIO

### NOTE A SENTENZA

RENZETTI S., *I poteri del giudice dell'appello cautelare in sede di rinvio: spunti di riflessione dal d.lgs. n. 231/2001*, III, 211.

S. C., *Errore del giudice di merito, errore del giudice dell'esecuzione*, III, 255.

### DIBATTITI

MORCELLA M., *L'art. 416 bis c. p.: i limiti genetici e sopravvenuti della norma*, II, 220.

SCORDAMAGLIA V., *La tensione rieducativa della pena*, I, 110.

## GIURISPRUDENZA COSTITUZIONALE A) DECISIONI DELLA CORTE

**CIRCOSTANZE DEL REATO** - Concorso di circostanze aggravanti e attenuanti - Divieto di prevalenza delle circostanze attenuanti sulla recidiva reiterata di cui all'art. 99, comma 4, C.p. - Divieto di prevalenza operante anche per l'attenuante ad effetto speciale di cui all'art. 73, comma 7, del D.P.R. n. 309 del 1990 - Violazione del principio di ragionevolezza ex art. 3 Cost. - Illegittimità costituzionale *in parte qua*, I, 105.

**MISURE CAUTELARI** - Misure cautelari personali - Procedimento applicativo - Richiesta del pubblico ministero fondata su elementi non utilizzabili dal giudice del dibattimento - Violazione degli artt. 3, 27, comma 2, e 111, secondo comma, Cost. - Questione di legittimità costituzionale - Manifesta inammissibilità, I, 101.

**STUPEFACENTI** - Provvedimenti a tutela della sicurezza pubblica - Introduzione dell'art. 75 *bis* del D.P.R. n. 309 del 1990 in sede di conversione del d. l. n. 272 del 2005, art. 4 *quater* - Violazione dell'art. 77, comma 2, Cost. - Illegittimità costituzionale *in parte qua*, I, 97.

## GIURISPRUDENZA INDICE PER MATERIA

**ARRESTI DOMICILIARI** - Divieto di concessione degli arresti domiciliari in caso di condanna per il reato di evasione nel quinquennio precedente al fatto per cui si procede - Carattere assoluto del divieto - Divieto di applicazione della misura cautelare della custodia in carcere quando il giudice ritenga che la pena irrogata non sarà superiore a tre anni - Applicabilità - Esclusione, III, 242.

**ARRESTO FACOLTATIVO IN FLAGRANZA** - Convalida - Controllo del giudice - Contenuto - Valutazione *ex ante* della ragionevolezza dell'operato di polizia, III, 234.

**ATTI PERSECUTORI** - Natura - Reato abituale di evento - Elemento soggettivo - Dolo - Contenuto - Intenzione criminosa unitaria anche se graduale, II, 212, 66.

**BENI CULTURALI** - Reato di uscita o esportazione illecite - Confisca obbligatoria delle cose - Esclusione dell'applicazione del principio espresso nella sentenza della Corte Edu Varvara c. Italia - Ragioni - Cose di proprietà sin dall'origine non di un privato ma dello stato, II, 213, 67.

**BENI CULTURALI** - Reato di uscita o esportazione illecite - Confisca obbligatoria delle cose - Presupposti - Natura, II, 213, 68.

**CASSAZIONE (RICORSO PER)** - Inammissibilità del ricorso - Rilevabilità delle cause di non punibilità ex art. 129 cod. proc. pen. - Esclusione, III, 244, 44.

**CIRCOLAZIONE STRADALE** - Sinistro stradale - Malore improvviso del conducente del veicolo - Condotta colposa antecedente causalmente determinante il sinistro - Responsabilità del conducente del veicolo - Condizioni, II, 208.

**CIRCOSTANZE DEL REATO** - Circostanze aggravanti - Circo-

zione - Mero pretesto per lo sfogo di un impulso violento, II, 214, 69.

**CIRCOSTANZE DEL REATO** - Circostanze aggravanti - Circo-

**CIRCOSTANZE DEL REATO** - Concorso di circostanze aggravanti ed attenuanti - Giudizio di comparazione - Motivazione - Analitica esposizione dei criteri di valutazione - Necessità - Esclusione - Discrezionalità del giudice, II, 215, 51.

**COMPETENZA** - Competenza per territorio - Reato associativo - Criterio di determinazione - Luogo in cui si realizza l'operatività del sodalizio e si sviluppa il momento programmatico e direzionale - Organizzazione costituita da plurimi ed autonomi gruppi operanti sul territorio nazionale ed estero - Assenza di elementi fattuali identificativi del luogo di programmazione ed ideazione dell'attività del sodalizio - Applicabilità dei criteri suppletivi di cui all'art. 9 c. p. p., III, 245, 45.

**DIBATTIMENTO** - Istruzione dibattimentale - Poteri del presidente in ordine all'esame dei testimoni - Condizionamento dei testimoni - Possibilità di far valere tale irregolarità in sede di impugnazione - Condizioni - Necessità di immediata contestazione e formalizzazione in udienza, III, 246, 46.

**DIBATTIMENTO** - Provvedimenti del giudice in ordine alla prova - Potere di revoca dell'ammissione di prove ritenute superflue o di ammissione di prove già escluse nel corso del dibattimento - Potere più ampio rispetto a quello esercitabile in fase di atti preliminari al dibattimento - *Discrimen*, III, 246, 47.

**ESECUZIONE** - Giudice dell'esecuzione - Competenze del giudice dell'esecuzione - Provvedimento che dispone la confisca - Mezzo di impugnazione - Opposizione al giudice dell'esecuzione - Proposizione del ricorso per cassazione - Conversione in opposizione - Ragioni, III, 246, 48.

**ESECUZIONE** - Giudice dell'esecuzione - Potere del giudice dell'esecuzione di rideterminare la pena illegale per sopravvenuta illegittimità costituzionale della norma penale - Pena applicata su richiesta ex art. 444 C.p.p. - Modalità e condizioni della ride-

**ESECUZIONE** - Poteri del giudice dell'esecuzione - Possibilità di disporre la confisca del profitto in sede esecutiva - Sussistenza - Presupposti - Obbligatorietà della confisca, III, 248, 50.

**ESECUZIONE DELLE PENE DETENTIVE** - Condannato agli arresti domiciliari per il fatto oggetto della condanna - Sospensione dell'esecuzione dell'ordine di carcerazione - Possibilità di disporre la misura alternativa della espulsione dello straniero - Esclusione - Insussistenza del requisito dello *status* di detenzione in carcere, III, 238.

**ESECUZIONE DELLE PENE DETENTIVE** - Giudice competente - Pena base inflitta superiore al massimo edittale - Sussistenza aggravante speciale compatibile con pena inflitta - Esclusione diminuzione di pena, III, 252.

**ESERCIZIO ARBITRARIO DELLE PROPRIE RAGIONI** - Ele-

mento soggettivo - Contenuto del dolo - Definizione - *Discrimen* con il reato di estorsione, II, 215, 72.

ESERCIZIO ARBITRARIO DELLE PROPRIE RAGIONI CON VIOLENZA ALLE PERSONE - Elementi costitutivi del reato - Nozioni, II, 215, 73.

FALSITÀ IN ATTI - Falsità ideologica commessa dal privato in atto pubblico - Falsità ideologica per induzione in errore del pubblico ufficiale - Concorso di reati - Configurabilità - Condizioni - Idoneità dell'azione dell'autore "mediato" - Parametri di valutazione, II, 193.

GIUDICE DI PACE - Procedimento dinanzi al giudice di pace - Mancata comparizione della persona offesa-querelante previamente avvisata all'udienza - Valenza quale remissione tacita della querela, III, 226.

IMPUGNAZIONI - Procedimento cautelare - Procuratore della Repubblica presso il Tribunale - Potere impugnazione indipendentemente da conclusioni P.M. di udienza, III, 193.

IMPUTABILITÀ - Capacità di intendere e di volere - Vizio della capacità di volere e non di quella di intendere - Autonoma rilevanza - Condizioni - Onere dell'interessato di dimostrare il carattere cogente nel singolo caso dell'impulso all'azione illecita, II, 216, 74.

IMPUTABILITÀ - Capacità di intendere e di volere - Vizio totale o parziale di mente - Disturbi della personalità - Rilevanza - Condizioni, II, 216, 75.

INCARICATO DI UN PUBBLICO SERVIZIO - Soggetti delegati alla riscossione di tasse automobilistiche - Sussistenza della qualifica, II, 217, 76.

LEGITTIMO IMPEDIMENTO - Impedimento a comparire del difensore - Impegno professionale in altro procedimento - Validità - Condizioni, III, 248, 51.

MISURE CAUTELARI PERSONALI - Impugnazioni - Appello - Effetto devolutivo integrale, III, 193.

MISURE CAUTELARI - Impugnazioni - Ricorso per cassazione - Annullamento con rinvio - Giudice del rinvio - Obbligo decisione su temi oggetto del ricorso - Poteri valutazione ulteriori questioni - Sussistono se sanato vizio rilevato da Cassazione, III, 193.

MISURE CAUTELARI - Misure cautelari personali - Esigenze cautelari - Pericolo di inquinamento probatorio e pericolo di reiterazione dei reati - Condizioni - Concretezza e attualità dei *pericula* - Provvedimento applicativo - Motivazione - Riferimento alle circostanze di fatto effettive e non congetturali, III, 249, 52.

MISURE CAUTELARI - Misure cautelari personali - Interrogatorio della persona sottoposta a misura cautelare personale - Omesso deposito prima dell'interrogatorio dell'ordinanza applicativa della misura, della richiesta del P.M. e degli atti con essa presentati - Nullità dell'interrogatorio - Nullità a regime intermedio deducibile fino al compimento dell'interrogatorio - Conseguenze - Perdita di efficacia della misura, III, 249, 53.

MISURE CAUTELARI - Misure cautelari personali - Richiesta del pubblico ministero supportata da elementi investigativi sen-

sibili - Provvedimento del giudice che dispone la misura richiesta - Possibilità del pubblico ministero di oscurare gli elementi al fine di impedire la *discovery* - Esclusione - Riesame - Garanzia del contraddittorio, III, 250, 54.

MISURE DI PREVENZIONE - Confisca - Beni intestati a terzi - Presunzione di fittizietà dell'intestazione - Onere della prova in capo al pubblico ministero - Disponibilità indiretta del bene - Nozione, II, 217, 77.

MISURE DI PREVENZIONE - Confisca - Presunzione relativa di illecita provenienza dei beni - Onere di allegazione in capo al preposto della lecita provenienza dei beni - Sufficienza, II, 218, 78.

MISURE DI PREVENZIONE - Confisca - Terzo titolare di diritto di credito su beni confiscati - Credito strumentale alla attività illecita - Tutela del terzo - Condizioni - Prova di aver ignorato in buona fede il nesso di strumentalità - Fattispecie in tema di operazioni bancarie, II, 218, 79.

MISURE DI PREVENZIONE - Natura - Misure funzionali ad impedire il compimento di atti criminali, II, 218, 80.

MISURE DI SICUREZZA - Misure di sicurezza patrimoniali - Confisca c.d. allargata *ex art. 12 sexies d. l. n. 306 del 1992* - Presunzione relativa di illecita accumulazione - Onere di allegazione da parte del soggetto attinto - Dimostrazione della provenienza dei mezzi impiegati per l'acquisto dei beni da legittime disponibilità finanziarie - Libertà dei mezzi di prova e libero convincimento del giudice, II, 219, 81.

NOTIFICAZIONI - Notificazioni all'imputato non detenuto - Elezione di domicilio - Notificazione effettuata nelle forme dell'art. 157, comma ottavo *bis*, C.p.p. al difensore di fiducia - Nullità intermedia, III, 250, 55.

NOTIFICAZIONI - Notificazioni presso il domicilio dichiarato o eletto - Elezione del domicilio presso il difensore di fiducia - Morte del difensore domiciliatario - Impossibilità di notificazione sopravvenuta all'elezione del domicilio - Mancata conoscenza dell'imputato della morte del difensore di fiducia - Non imputabilità al destinatario della omessa notificazione - Applicabilità del primo periodo dell'art. 161, comma 4, c. p. p. - Esclusione - Applicabilità degli artt. 157 e 159 c. p. p., III, 250, 56.

PECULATO - Denaro riscosso dal concessionario del servizio di riscossione delle imposte - Appartenenza del denaro alla pubblica amministrazione sin dalla consegna all'esattore - Omesso versamento delle somme ricevute - Appropriazione rilevante *ex art. 314 C. p.*, II, 219, 82.

PECULATO - Elemento oggettivo - Possesso per ragione di ufficio o di servizio - Nozione, II, 220, 83.

PROCEDIMENTO DI PREVENZIONE - Partecipazione del terzo al procedimento di applicazione della confisca - Successivo incidente di esecuzione - Inammissibilità, III, 251, 57.

PROCEDIMENTO DI PREVENZIONE - Principio di terzietà ed imparzialità del giudice - Disciplina della incompatibilità e ricusazione del giudice - Estensione anche al procedimento di prevenzione - Ragioni, III, 251, 58.

PROCEDIMENTO DI PREVENZIONE - Ricusazione - Deci-

---

---

SOMMARIO

---

sione sulla dichiarazione di ricusazione - Rilevazione di una questione controversa ed insuscettibile di essere giudicata manifestamente infondata - Procedura *ex art. 41 c. p. p.* - Esclusione, III, 252, 59.

RESPONSABILITÀ DA REATO DEGLI ENTI - Autonomia della responsabilità dell'ente - Assoluzione dell'autore del reato presupposto per causa diversa dalla insussistenza del fatto - Idoneità ad escludere la responsabilità dell'ente - Esclusione, II, 198.

RESPONSABILITÀ DA REATO DEGLI ENTI - Misure interdittive - Preclusione - Revoca - Condizioni - Risarcimento danno

ed eliminazione conseguenze dannose reato - Limite processuale - Prima apertura dibattimento primo grado, III, 193.

RESPONSABILITÀ DA REATO DEGLI ENTI - Profitto di rilevante entità - Giudizio di merito - Parametri valutativi - Impugnabilità, III, 193.

RESPONSABILITÀ DA REATO DEGLI ENTI - Profitto di rilevante entità - Nozione, III, 193.