

SOMMARIO

DICEMBRE 2015

NOTE A SENTENZA

CAPPAI M., *Il favoreggiamento personale omissivo tra diritto alla salute del latitante e dovere di denuncia del medico*, II, 646.

LEOPIZZI A., *Giustizia e certezza del diritto. Rideterminazione in sede esecutiva delle pene patteggiate per violazioni in tema di "droghe leggere" a seguito della dichiarazione di incostituzionalità della legge Fini-Giovanardi*, III, 668.

DIBATTITI

FORNACIARI M. B., *Il diritto penale del nemico nel contesto del terrorismo di guerra*, I, 335.

MAZZA O., *Il pregiudizio effettivo fra legalità processuale e discrezionalità del giudice*, III, 697.

SCORDAMAGLIA V., *Michel Foucault e la 'società disciplinare' (Il carcere visto da un filosofo)*, I, 346.

GIURISPRUDENZA COSTITUZIONALE ORDINANZE DI RINVIO

GIUDICATO - *Ne bis in idem* - Medesimo fatto - Nozione - Interpretazione data dalla giurisprudenza di legittimità - Fatto giuridico inteso come condotta, evento e nesso causale - Violazione dell'art. 4 del Prot. 7 CEDU come interpretato dalla Corte europea dei diritti dell'uomo - Questione di legittimità costituzionale - Rilevanza e non manifesta infondatezza, I, 322.

GIURISPRUDENZA INDICE PER MATERIA

ABBANDONO DI NAVE O AEROMOBILE IN PERICOLO DA PARTE DEL COMANDANTE - Elemento soggettivo - Dolo - Certezza dell'assenza di altre persone a bordo - Necessità - Esclusione - Seria rappresentazione della possibilità della presenza - Sufficienza, II, 670.

ABBANDONO DI NAVE O AEROMOBILE IN PERICOLO

DA PARTE DEL COMANDANTE - *Ratio* dell'incriminazione - Esigenza che il comandante resti a bordo per coordinare le attività di salvataggio, II, 670.

ABBANDONO DI PERSONE MINORI O INCAPACI - Bene giuridico tutelato - Valore etico-sociale della persona fisica contro situazioni di pericolo - Presupposto della condotta - Obbligo di custodia o assistenza - Fonti dell'obbligo, II, 670.

ABBANDONO DI PERSONE MINORI O INCAPACI - Elemento soggettivo - Dolo - Rimproverabilità del fatto a titolo di dolo eventuale - Possibile - Necessario *discrimen* con condotta colposa, II, 670.

ABBANDONO DI PERSONE MINORI O INCAPACI - Elemento soggettivo - Dolo generico - Volontà di abbandonare, II, 670.

APPELLO - Cognizione del giudice di appello - Misura della pena da irrogare per reato di cui all'art. 73 del D.P.R. n. 309 del 1990 in conseguenza della sentenza n. 32 del 2015 della Corte Costituzionale - Obbligo del giudice di appello di mitigare il trattamento sanzionatorio inflitto con la sentenza di primo grado vigente la disciplina dichiarata incostituzionale - Insussistenza - Potere di mantenere la medesima pena - Condizioni e limiti, III, 689, 148.

APPELLO - Cognizione del giudice di appello - Divieto di *reformatio in peius* - Appello del solo imputato - Applicazione di una misura di sicurezza personale non disposta in primo grado - Violazione, II, 654.

ARCHIVIAZIONE - Richiesta di archiviazione - Opposizione della persona offesa - Nozione di persona offesa - *Discrimen* con la persona danneggiata dal reato - Legittimazione di questa all'opposizione all'archiviazione - Esclusione - Fattispecie, III, 689, 149.

ATTI SESSUALI CON MINORENNE - Minore infrasedicenne - Rapporto di affidamento - Irrilevanza del consenso del minore - Responsabilità presunta, II, 659, 174.

CIRCOSTANZE DEL REATO - Circostanze attenuanti - Circo- stanza attenuante del danno patrimoniale di speciale tenuità - Cri- teri - Applicazione in tema di furto, rapina, ricettazione di carte di credito - Riferibilità al valore venale del documento - Suffi- cienza - Esclusione - Necessaria considerazione del valore stru- mentale delle stesse, II, 660, 175.

CIRCOSTANZE DEL REATO - Circostanze attenuanti generiche - Applicazione della pena al di sopra dei minimi edittali - Rile- vanza quale mero elemento di calcolo della misura della pena da irrogare, II, 660, 176.

CONCUSSIONE - Elemento oggettivo - Abuso della qualità - Nozione - Fattispecie, II, 661, 177.

CONDIZIONI DI PROCEDIBILITÀ - Querela - Formalità di presentazione - Sottoscrizione e deposito da parte del difensore anche tacitamente nominato - Validità - Sussistenza - Ragioni, III, 690, 150.

CONDIZIONI DI PROCEDIBILITÀ - Querela - Principio del *favor querelae* - Espressione della volontà querelatoria in qual- siasi forma, III, 690, 151.

DELITTO TENTATO - Violenza privata tentata - Idoneità ed uni- vocità degli atti - Valutazione - Accertamento in concreto con giu- dizio *ex ante* - Fattispecie, II, 661, 178.

DIFESA E DIFENSORI - Garanzie di libertà del difensore - Am- bito di operatività - Solo a favore di colui che riveste la qualità di difensore in forza di specifico mandato - *Ratio* - Garanzia di di- fesa dell'imputato, III, 644.

DIFESA E DIFENSORI - Nomina di sostituto da parte del difen- sore di fiducia al quale è stata rilasciata procura speciale per riti alternativi - Possibilità di esercitare poteri inerenti la procura spe- ciale da parte del sostituto - Esclusione - Giudizio abbreviato ri- chiesto dal sostituto nominato *ex art.* 102 Cod. proc. pen. - Nullità assoluta di ordine generale, III, 691, 152.

ECESSO COLPOSO - Eccesso colposo di legittima difesa - In- sussistenza degli elementi costitutivi della legittima difesa - Con- figurabilità dell'eccesso colposo - Esclusione - Superamento della proporzione fra offesa e difesa non per colpa (da errore valutativo o esecutivo), ma per scelta deliberata di una condotta reattiva, II, 654.

ESECUZIONE - Giudice dell'esecuzione - Questioni sul titolo esecutivo - Sentenza irrevocabile di applicazione di pena su ri- chiesta delle parti - Dichiarazione di illegittimità costituzionale di norma penale diversa da quella incriminatrice - Conseguenze - Rideterminazione del giudice dell'esecuzione - Limiti, III, 645.

ESERCIZIO ARBITRARIO DELLE PROPRIE RAGIONI CON VIOLENZA ALLE PERSONE - Tutelabilità della pretesa arbi- trariamente attuata da parte dell'ordinamento - Necessità - Mo- dalità esorbitanti rispetto al diritto vantato - Configurabilità di altre fattispecie criminose, II, 662, 179.

FAVOREGGIAMENTO PERSONALE - Esercente la professione sanitaria - Diagnosi e terapia in favore di persona sottoposta alle indagini o imputata - Configurabilità del reato - Esclusione - Con- dotte aggiuntive finalizzate a far eludere le investigazioni alla per- sona assistita o a sottrarla alle ricerche - Reato - Sussiste, II, 641.

GIUDICE DI PACE - Procedimento davanti al giudice di pace - Definizioni alternative del procedimento - Estinzione del reato conseguente a condotte riparatorie - Valutazione - Criteri, III, 691, 153.

IMPEDIMENTO A COMPARIRE DELL'IMPUTATO - Deten- zione per altra causa sopravvenuta alla notifica del decreto di ci- tazione per il giudizio di appello comunicata solo in udienza - Rigetto dell'istanza di differimento dell'udienza per legittimo im- pedimento - Illegittimità - Ragioni - Legittimo impedimento a comparire all'udienza - Sussistenza - Onere di tempestiva comu- nicazione - Esclusione, III, 641.

LEGITTIMA DIFESA - Legittima difesa putativa - Condizioni per la sua configurabilità - Situazione obiettiva atta a far sorgere nel soggetto la convinzione di trovarsi in presenza di un pericolo presente ed incombente, II, 654.

LEGITTIMA DIFESA - Risentimento o ritorsione - Applicabilità dell'esimente della legittima difesa almeno in forma putativa - Esclusione, II, 654.

LEGITTIMA DIFESA - Sfida - Configurabilità dell'esimente - Esclusione - Ragioni - Non necessità della difesa, II, 654.

SOMMARIO

- MALTRATTAMENTI IN FAMIGLIA** - Elemento oggettivo - Condotta - Compimento di più atti vessatori collegati da un nesso di abitudine ed avvinuti da un'unica intenzione criminosa - Elemento soggettivo - Dolo generico di sottoporre il soggetto passivo ad un'abituale condizione di soggezione psicologica e di sofferenza, II, 662, 180.
- MANDATO DI ARRESTO EUROPEO** - Consegna per l'estero - Rifiuto di consegna del residente nello Stato - Nozione di residente, III, 692, 154.
- MANDATO DI ARRESTO EUROPEO** - Consegna per l'estero - Rifiuto di consegna del residente nello Stato - Nozione di residente - Fattispecie, III, 692, 155.
- MINACCIA** - Elemento oggettivo - Condotta - Minacce rivolte a persona legata alla parte offesa da relazioni di parentela, di amicizia e di lavoro, con la certezza che di esse egli venga a conoscenza - Configurabilità del reato, II, 663, 181.
- MISURE CAUTELARI** - Misure cautelari personali - Criteri di scelta delle misure - Divieto di custodia in carcere per condizioni di salute - Non praticabilità in carcere di trattamenti sanitari indispensabili per la cura della malattia - Valutazione della compatibilità con l'ambiente carcerario - Effettuazione anche in concreto - Necessità, III, 692, 156.
- MISURE CAUTELARI** - Misure cautelari personali - Ordinanza applicativa - Motivazione - Requisiti imposti dalla L. 47/2015 - Autonoma valutazione - Concreta valutazione della vicenda da parte del giudice - Continuità rispetto alla normativa precedente, III, 693, 157.
- MISURE CAUTELARI** - Misure cautelari reali - Sequestro preventivo - *Fumus commissi delicti* - Verifica del giudice del riesame - Criteri di valutazione - Concorso dell'*extraneus* nel reato proprio, III, 693, 158.
- MISURE CAUTELARI** - Misure cautelari reali - Sequestro preventivo finalizzato alla confisca per equivalente - Natura sanzionatoria della confisca per equivalente - Principio d'irretroattività - Irrilevanza - Beni acquistati prima dell'entrata in vigore dell'art. 1, comma 143, della legge n. 244 del 2007 - Applicabilità della misura cautelare reale, III, 694, 159.
- MISURE CAUTELARI** - Misure cautelari reali - Sequestro preventivo funzionale alla confisca per equivalente - Beni formalmente intestati a terzi - Onere della prova della intestazione fittizia in capo al P.M., III, 694, 160.
- MISURE DI PREVENZIONE** - Misure di prevenzione patrimoniali - Sequestro preventivo finalizzato alla confisca di prevenzione - Impugnabilità - Sussiste - Richiesta di applicazione della misura patrimoniale della confisca non proceduta da sequestro - Rigetto della richiesta - Mezzo di impugnazione - Appello, III, 695, 161.
- MOLESTIA O DISTURBO ALLE PERSONE** - Molestia sessuale - Condotta - Utilizzo di espressioni verbali a sfondo sessuale o di atti di corteggiamento invasivo ed insistito - Toccamento non casuale dei glutei - Configurabilità del reato - Esclusione - Configurabilità del reato di violenza sessuale tentata o consumata, II, 663, 182.
- NOTIFICAZIONI** - Notificazioni all'imputato in caso di irreperibilità - Incompletezza delle ricerche - Nullità assoluta del decreto di irreperibilità e della conseguente notificazione mediante consegna al difensore - Imputato dimorante all'estero - Applicabilità della disciplina di cui all'art. 169, comma 4, III, 695, 162.
- OMICIDIO PRETERINTENZIONALE** - Criterio distintivo rispetto all'omicidio doloso sorretto da dolo eventuale - Elemento psicologico - Esclusione assoluta di ogni previsione dell'evento morte, II, 663, 183.
- OMMISSIONE DI REFERTO** - Causa di non punibilità di cui al secondo comma dell'art. 365 - Condizioni di operatività, II, 641.
- ORDINAMENTO PENITENZIARIO** - Misure alternative alla detenzione - Affidamento in prova al servizio sociale - Presupposti - Inizio del processo di rieducazione - Sufficienza - Criteri di valutazione - Grado di consapevolezza raggiunto, II, 664, 184.
- REATI FALLIMENTARI** - Bancarotta fraudolenta documentale - Elemento oggettivo - Possibilità di effettuare gli accertamenti relativi alla ricostruzione del patrimonio solo con l'utilizzo di particolare diligenza - Configurabilità del reato, II, 664, 185.
- REATI FALLIMENTARI** - Bancarotta fraudolenta documentale - Elemento soggettivo - Dolo generico - Sufficienza, II, 665, 186.
- REATI FALLIMENTARI** - Bancarotta fraudolenta patrimoniale - Distrazione dell'avviamento commerciale di un'azienda - Condizioni - Contestuale disposizione dell'azienda o dei fattori aziendali in grado di generare l'avviamento, II, 665, 187.
- REATI FALLIMENTARI** - Bancarotta fraudolenta per distrazione - Appropriazione da parte dell'amministratore di somme della società - Assorbimento del reato di cui all'art. 646 Cod. pen. nel reato fallimentare - Credito vantato nei confronti della società in stato di dissesto - Bancarotta preferenziale - Esclusione, II, 665, 188.
- REATI FALLIMENTARI** - Bancarotta fraudolenta per distrazione - Appropriazione da parte dell'amministratore di somme della società - Assorbimento del reato di cui all'art. 646 Cod. pen. nel reato fallimentare - Credito vantato nei confronti della società in stato di dissesto - Bancarotta preferenziale - Esclusione, II, 666, 189.
- REATO** - Elemento soggettivo - Dolo - Elemento costitutivo del reato da accertare in concreto - *Discrimen* rispetto all'imputabilità - Imputabilità - Presupposto per l'affermazione di responsabilità del reo e per la rimproverabilità a titolo di dolo - Accertamento - Criteri - Autonomia, II, 667, 190.
- SEQUESTRO DI PERSONA** - Elemento oggettivo - Condotta - Privazione della libertà personale - Costrizione - Requisiti, II, 667, 191.
- SEQUESTRO PREVENTIVO** - Sequestro preventivo di opere realizzate in zona vincolata - Esigenze cautelari - Mera esistenza della struttura abusiva, III, 696, 163.
- SOSPENSIONE DEL PROCEDIMENTO CON MESSA ALLA PROVA** - Diritto intertemporale - Termine per la presentazione dell'istanza - Dichiarazione di apertura del dibattimento già intervenuta al momento dell'entrata in vigore della legge n. 67 del 2014 - Preclusione della richiesta di applicazione della messa alla prova - Sussistenza - Violazione dell'art. 7 CEDU - Esclusione, III, 696, 164.

SOSPENSIONE DEL PROCEDIMENTO CON MESSA ALLA PROVA - Ordinanza di rigetto - Impugnabilità - Autonoma ricorribilità per cassazione - Possibilità - Sussistenza, III, 697, 165.

SOSPENSIONE DEL PROCEDIMENTO CON MESSA ALLA PROVA DELL'IMPUTATO - Presupposti - Delitti puniti con pena non superiore a quattro anni o di cui all'art. 550 secondo comma C.p.p. - Criteri per la determinazione della pena - Applicazione dei criteri generali di cui agli artt. 4, 278, 379 e 550 C.p.p. - Contestazione di circostanze aggravanti ad effetto speciale - Esclusione della sospensione, II, 667, 192.

STUPEFACENTI - Coltivazione non autorizzata di piante da stupefacente - Offensività della condotta - Maggiore potenzialità lesiva rispetto alla detenzione della sostanza pronta per l'uso - Potenziali ulteriori sviluppi della condotta, II, 668, 193.

STUPEFACENTI - Consumo di gruppo - Non punibilità - Condizioni, II, 668, 194.

STUPEFACENTI - Disciplina applicabile in tema di "droghe leggere" - Sentenza n. 32 del 2014 della corte costituzionale - Effetti - Reviviscenza del previgente trattamento sanzionatorio più favorevole - Conseguenze in caso di applicazione della pena su richiesta - Necessità di rideterminare la pena - Modalità di rideterminazione - Nuova negoziazione tra le parti dell'accordo

originario mediante incidente di esecuzione - Mancato nuovo accordo o pena ritenuta non congrua - Poteri officiosi di rideterminazione della pena in capo al giudice dell'esecuzione - Sussistenza - Possibilità di sospendere condizionalmente la nuova pena - Sussistenza, III, 646.

STUPEFACENTI - Disciplina applicabile in tema di "droghe leggere" - Sentenza n. 32 del 2014 della corte costituzionale - Effetti - Reviviscenza del previgente trattamento sanzionatorio più favorevole - Conseguenze in caso di applicazione della pena su richiesta - Necessità di rideterminare la pena - Sussistenza, III, 646.

TRUFFA - Truffa aggravata ai danni dello Stato - Condotta - Fittizia esposizione di somme corrisposte al lavoratore finalizzata ad indurre in errore l'istituto previdenziale sul diritto al conguaglio di dette somme - Reato - Configurabile - Reato di cui all'art. 37 della legge n. 689 del 1981 - Configurabilità - Esclusione - Erogazione di contributi previdenziali sulla base di una autocertificazione falsa - Reato di indebita percezione di erogazioni a danno dello Stato - Configurabilità, II, 669, 195.

TRUFFA - Truffa contrattuale - Condotta - Artifici e raggiri - Pagamento di merci effettuato con assegni privi di copertura e per mezzo del sistema degli acquisti successivi - Configurabilità del reato - Condizioni - Mancanza di diligenza o prudenza da parte della persona offesa - Rilevanza - Esclusione, II, 669, 196.