

Cassazione penale

direttore scientifico **Domenico Carcano**
condirettore **Mario D'Andria**
LVI – gennaio 2016, n°01

ISSN 1125-856x

OI

20
16

**QUESTIONI CONTROVERSE NELLA GIURISPRUDENZA DI LEGITTIMITÀ, di
Giuseppe Santalucia doc. 1.1**

**L'INCOSTITUZIONALITÀ DELLA RECIDIVA OBBLIGATORIA – C. COST., 23
LUGLIO 2015, N. 185, nota di Davide Bianchi doc. 2.1**

**VALIDE LE NOTIFICHE TRAMITE PEC ESEGUITE DAGLI UFFICI
GIUDIZIARI GIÀ AUTORIZZATI, ANCHE SE EFFETTUATE PRIMA DEL
15 DICEMBRE 2014 – SEZ. UN., 26 GIUGNO 2015 (DEP. 22 LUGLIO 2015), N. 32243,
NEDZVETSKYI, osservazioni di Giuseppe Caputo doc. 2.2**

**LE MODALITÀ DI NOMINA DEL DIFENSORE DI FIDUCIA DA PARTE
DELL'ENTE INDAGATO – SEZ. UN., 28 MAGGIO 2015 (DEP. 28 LUGLIO 2015), N. 33041,
GABRIELLONI, note di Enrico Gallucci e Gianluca Varraso doc. 2.3**

**LE PRONUNCE DELLA CASSAZIONE NEL PROCESSO “MAFIA CAPITALE” –
SEZ. VI, 10 APRILE 2015 (DEP. 9 GIUGNO 2015), N. 24535 doc. 2.4**

**LA FORZA INTIMIDATRICE DELL'ASSOCIAZIONE MAFIOSA – SEZ. VI, 10 APRILE
2015 (DEP. 8 GIUGNO 2015), N. 24536 doc. 2.5**

**CONFIGURABILITÀ DEL REATO DI CUI ALL'ART. 416-BIS C.P. ANCHE IN
ASSENZA DI REATI FINE E DI ESTERIORIZZAZIONE DEL C.D. METODO
MAFIOSO – SEZ. V, 3 MARZO 2015 (DEP. 21 LUGLIO 2015), N. 31666, nota di Andrea
Apollonio doc. 2.6**

Poste Italiane s.p.a. – Spedizione in a.p.
– D.L. 353/2003 (conv. in 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

Valerio Aiuti – Ludovica Alfani – Giuseppe Amarelli – Andrea Apollonio – Giacomo Barbara – Davide Bianchi – Giorgio Bova – Lucio Camaldo – Giuseppe Caputo – Chiara Carvelli – Gianfederico Cecanese – Luca Cercola – Guido Colaiacovo – Eleonora Colombo – Fabio D'Alessio – Letterio De Domenico – Giovannangelo De Francesco – Giorgio Deroma – Gabriella Di Paolo – Enrico Gallucci – Francesco Paolo Gisonni – Adriana Lagioia – Irene Marcelli – Andrea Marchini – Stefano Marcolini – Gaetano Mattioli – Davide Padrone – Andrea Pantanella – Marina Poggi d'Angelo – Martina Pollera – Domenico Potetti – Jacopo Rocchi – Bernardino Rossi – Chiara Rossi – Francesca Ruggieri – Giuseppe Schena – Paola Schiavone – Elvira Svariati – Gianluca Varraso

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

L'INCOSTITUZIONALITÀ DELLA RECIDIVA OBBLIGATORIA

C. COST., 23 LUGLIO 2015, N. 185

È incostituzionale l'art. 99, comma 5, c.p. nella parte in cui prevede l'obbligatorietà della recidiva ove si tratti di uno dei delitti indicati dall'art. 407, comma 2, lett. a), c.p.p.,

nota di Davide Bianchi doc.2.1

VALIDE LE NOTIFICHE TRAMITE PEC ESEGUITE DAGLI UFFICI GIUDIZIARI GIÀ AUTORIZZATI, ANCHE SE EFFETTUATE PRIMA DEL 15 DICEMBRE 2014

SEZ. UN., 26 GIUGNO 2015 (DEP. 22 LUGLIO 2015), N. 32243, NEDZVETSKYI

Anche dopo l'entrata in vigore del d.l. n. 179/2012, sono valide le notificazioni a persona diversa dall'imputato eseguite per via telematica dagli uffici giudiziari già autorizzati con d.m. 1° ottobre 2012,

osservazioni di Giuseppe Caputo doc.2.2

LE MODALITÀ DI NOMINA DEL DIFENSORE DI FIDUCIA DA PARTE DELL'ENTE INDAGATO

SEZ. UN., 28 MAGGIO 2015 (DEP. 28 LUGLIO 2015), N. 33041, GABRIELLONI

È ammissibile la richiesta di riesame avverso il decreto di sequestro preventivo presentata dal difensore di fiducia del rappresentante dell'ente non formalmente costituito, sempre che non sia stata già comunicata l'informazione di garanzia,

note di Enrico Gallucci e Gianluca Varraso doc.2.3

LE PRONUNCE DELLA CASSAZIONE NEL PROCESSO "MAFIA CAPITALE"

SEZ. VI, 10 APRILE 2015 (DEP. 9 GIUGNO 2015), N. 24535

Il concorso eventuale nella corruzione è configurabile anche con un'attività di intermediazione finalizzata a realizzare il collegamento tra gli autori necessari. Ai fini del reato di cui all'art. 416-bis c.p., la forza intimidatrice del vincolo associativo può essere diretta anche soltanto a minacciare le essenziali condizioni esistenziali, economiche o lavorative di specifiche categorie di soggetti; ed il suo riflesso esterno non deve necessariamente tradursi nel controllo di una determinata area territoriale, **doc.2.4**

LA FORZA INTIMIDATRICE DELL'ASSOCIAZIONE MAFIOSA

SEZ. VI, 10 APRILE 2015 (DEP. 8 GIUGNO 2015), N. 24536

La forza intimidatrice di un'associazione mafiosa può venire acquisita anche con la creazione di una struttura organizzativa che, in virtù di contiguità politiche ed elettorali, con l'uso di prevaricazioni e con una sistematica attività corruttiva, determini un sostanziale annullamento della concorrenza, **doc.2.5**

CONFIGURABILITÀ DEL REATO DI CUI ALL'ART. 416-BIS C.P. ANCHE IN ASSENZA DI REATI FINE E DI ESTERIORIZZAZIONE DEL C.D. METODO MAFIOSO

SEZ. V, 3 MARZO 2015 (DEP. 21 LUGLIO 2015), N. 31666

Il reato di cui all'art. 416-bis c.p. sussiste, in presenza di una nuova articolazione periferica di un sodalizio mafioso radicato nell'area tradizionale di competenza, anche in difetto della commissione di reati-fine e della esteriorizzazione della forza intimidatrice, quando la nuova struttura territoriale sia collegata a quella "madre" ed abbia un analogo modulo organizzativo,

nota di Andrea Apollonio doc.2.6

LA RESPONSABILITÀ DEI CAPI DELLE ASSOCIAZIONI MAFIOSE PER I REATI COMMESSI DAI PARTECIPANTI

SEZ. VI, 17 SETTEMBRE 2014 (DEP. 27 FEBBRAIO 2015), N. 8929

Non sussiste la responsabilità del "capo famiglia" di un'associazione mafiosa, a titolo di concorso nel reato-fine "eccellente", qualora, pur essendo a conoscenza dei progetti in corso e del coinvolgimento dei "suoi" uomini, non abbia prestato una fattiva e concreta collaborazione, **doc.5**

L'AGGRAVANTE DI CUI ALL'ART. 7 D.L. N. 152/1991 NEL CASO DI FAVOREGGIAMENTO PERSONALE

SEZ. V, 25 FEBBRAIO 2015 (DEP. 24 GIUGNO 2015), N. 26699

Sussiste l'aggravante di cui all'art. 7 d.l. n. 152/1991 quando la condotta favoreggiatrice, diretta ad aiutare taluno a sottrarsi alle ricerche dell'autorità, sia consapevolmente posta in essere a vantaggio di un dirigente di un'associazione mafiosa, **doc.8**

sommario

sez. 1 attualità (1.1-1.3)

| doc. 1.1

QUESTIONI CONTROVERSE NELLA GIURISPRUDENZA DI LEGITTIMITÀ di **GIUSEPPE SANTALUCIA** P.8

| doc. 1.2

GIOVANNANGELO DE FRANCESCO – *Brevi spunti sul caso Contrada* P.12

| doc. 1.3

ATTUALITÀ NORMATIVE a cura di **PASQUALE BRONZO** P.19

sez. 2 decisioni in primo piano (2.1-2.6)

| doc. 2.1

L'INCOSTITUZIONALITÀ DELLA RECIDIVA OBBLIGATORIA – C. cost., 23 luglio 2015, n. 185 P.22
con nota di **DAVIDE BIANCHI**, *Cade l'ipotesi speciale di obbligatorietà: la Consulta prosegue nell'opera di disinnesco degli automatismi della recidiva* P.30

| doc. 2.2

VALIDE LE NOTIFICHE TRAMITE PEC ESEGUITE DAGLI UFFICI GIUDIZIARI GIÀ AUTORIZZATI, ANCHE SE EFFETTUATE PRIMA DEL 15 DICEMBRE 2014 – Sez. un., 26 giugno 2015 (dep. 22 luglio 2015), n. 32243, Nedzvetskyi P.43
con osservazioni di **GIUSEPPE CAPUTO** P.49

| doc. 2.3

LE MODALITÀ DI NOMINA DEL DIFENSORE DI FIDUCIA DA PARTE DELL'ENTE INDAGATO – Sez. un., 28 maggio 2015 (dep. 28 luglio 2015), n. 33041, Gabrielloni P.51
con note di **ENRICO GALLUCCI**, *Modalità di esercizio delle facoltà difensive da parte dell'ente indagato. La suprema Corte individua una soluzione ragionevole e rispettosa dei diritti dell'ente* P.66
e di **GIANLUCA VARRASO**, *Il "compromesso" delle Sezioni unite in tema di costituzione ed esercizio dei diritti difensivi dell'ente "incolpato" nel procedimento de societate* P.73

| doc. 2.4

LE PRONUNCE DELLA CASSAZIONE NEL PROCESSO "MAFIA CAPITALE" – Sez. VI, 10 aprile 2015 (dep. 9 giugno 2015), n. 24535 P.87

| doc. 2.5

LA FORZA INTIMIDATRICE DELL'ASSOCIAZIONE MAFIOSA – Sez. VI, 10 aprile 2015 (dep. 8 giugno 2015), n. 24536 P.112

| doc. 2.6

CONFIGURABILITÀ DEL REATO DI CUI ALL'ART. 416-BIS C.P. ANCHE IN ASSENZA DI REATI FINE E DI ESTERIORIZZAZIONE DEL C.D. METODO MAFIOSO – Sez. V, 3 marzo 2015 (dep. 21 luglio 2015), n. 31666 P.118
con nota di **ANDREA APOLLONIO**, *Rilievi critici sulle pronunce di "Mafia Capitale": tra l'emersione di nuovi paradigmi e il consolidamento nel sistema di una mafia soltanto giuridica* P.125

sommario

sez. 3 decisioni della Corte Costituzionale (3-4)

| doc. 3

RIDUZIONE DELLA SOSPENSIONE DELLA PATENTE NEL CASO DI ESITO POSITIVO DEL LAVORO DI PUBBLICA UTILITÀ – C. cost., 9 ottobre 2015, n. 198 p.150

| doc. 4

LE COMPETENZE PROFESSIONALI DEL SOSTITUTO DEL DIFENSORE DI FIDUCIA – C. cost., ord., 15 ottobre 2015, n. 201 p.155

sez. 4 decisioni della Corte di cassazione (5-59)

4_1 codice penale (5-26)

| doc. 5

LA RESPONSABILITÀ DEI CAPI DELLE ASSOCIAZIONI MAFIOSE PER I REATI COMMESSI DAI PARTECIPANTI – Sez. VI, 17 settembre 2014 (dep. 27 febbraio 2015), n. 8929 p.158

| doc. 6

NON È CONFIGURABILE IL CONCORSO APPARENTE DI NORME TRA IL DELITTO DI ATTI SESSUALI CON MINORENNE E QUELLO DI CORRUZIONE DI MINORENNI – Sez. III, 26 novembre 2014 (dep. 16 aprile 2015), n. 15827 p.183
con osservazioni di CHIARA ROSSI p.186

| doc. 7

GLI ELEMENTI COSTITUTIVI DELLA COOPERAZIONE NEL DELITTO COLPOSO – Sez. IV, 18 settembre 2014 (dep. 7 aprile 2015), n. 14053 p.189

| doc. 8

L'AGGRAVANTE DI CUI ALL'ART. 7 D.L. N. 152/1991 NEL CASO DI FAVOREGGIAMENTO PERSONALE – Sez. V, 25 febbraio 2015 (dep. 24 giugno 2015), n. 26699 p.196
con osservazioni di DAVIDE PADRONE p.198

| doc. 9

CONFIGURABILITÀ DEL REATO DI CUI ALL'ART. 624-BIS C.P. NEL CASO DI FURTO IN UN CAMPER – Sez. VII, 12 gennaio 2015 (dep. 18 febbraio 2015), n. 7204 p.200

| doc. 10

L'INDULTO PER I REATI PERMANENTI – Sez. I, 21 gennaio 2015 (dep. 30 aprile 2015), n. 18230 p.201
con osservazioni di CHIARA ROSSI p.202

| doc. 11

L'INGIURIA MEDIANTE COMPORAMENTI MATERIALI – Sez. V, 25 giugno 2014 (dep. 8 gennaio 2015), n. 460 p.206

| doc. 12

IL "MOBBING" IN DANNO DI LAVORATORE DIPENDENTE: PRESUPPOSTI E REQUISITI FATTUALI – Sez. VI, 22 ottobre 2014 (dep. 22 dicembre 2014), n. 53416 p.208

sommario

con nota di **LUDOVICA ALFANI**, *La rilevanza penale delle condotte di mobbing nelle aziende di grandi dimensioni* P.213

| **doc. 13-26** **codice penale – massimario annotato** P.228

4_2 codice di procedura penale (27-48)

| **doc. 27**

LE CONDIZIONI PER L'APPLICABILITÀ DELL'ISTITUTO DELLA PARTICOLARE TENUITÀ DEL FATTO IN CASSAZIONE – Sez. III, 2 luglio 2015 (dep. 22 luglio 2015), n. 31932 P.240
con osservazioni di **LETTERIO DE DOMENICO** P.242

| **doc. 28**

OPERATIVITÀ DEL DIVIETO DI UN SECONDO GIUDIZIO ANCHE NEL CASO IN CUI IL PRECEDENTE SI SIA CONCLUSO CON ORDINANZA CON CONTENUTO DECISORIO – Sez. IV, 27 gennaio 2015 (dep. 5 giugno 2015), n. 24222 P.246

| **doc. 29**

L'AUTORIZZAZIONE ALL'IMPUTATO AGLI ARRESTI DOMICILIARI PER PRESENTARSI IN UDIENZA SENZA SCORTA – Sez. IV, 23 giugno 2015 (dep. 6 luglio 2015), n. 28620 P.249

| **doc. 30**

INAPPLICABILITÀ DEL PRINCIPIO DI RETROATTIVITÀ DELLA *LEX MITIOR* IN AMBITO PROCESSUALE – Sez. IV, 21 maggio 2015 (dep. 12 giugno 2015), n. 24861 P.252

| **doc. 31**

NON È NECESSARIA UNA MOTIVAZIONE AGGIUNTIVA PER DISPORRE L'ADOZIONE DEL BRACCIALETTO ELETTRONICO – Sez. II, 20 gennaio 2015 (dep. 16 febbraio 2015), n. 6505 P.255
con nota di **DOMENICO POTETTI**, *Questioni in tema di arresti domiciliari con il "braccialetto elettronico"* P.259

| **doc. 32**

CONCORDATO PREVENTIVO E OMESSO VERSAMENTO DEL DEBITO IVA – Sez. III, 12 marzo 2015 (dep. 16 aprile 2015), n. 15853 P.278

| **doc. 33**

PERQUISIZIONE E SEQUESTRO DI SISTEMA INFORMATICO E SEGRETO DEL GIORNALISTA – Sez. VI, 24 febbraio 2015 (dep. 10 giugno 2015), n. 24617 P.286
con nota di **GIUSEPPE SCHENA**, *Ancora sul sequestro di materiale informatico nei confronti di un giornalista* P.296

| **doc. 34-48** **codice di procedura penale – massimario annotato** P.307

4_3 leggi speciali (49-59)

| **doc. 49**

IL MOMENTO CONSUMATIVO DEL REATO DI FRODE IN COMPETIZIONI SPORTIVE – Sez. III, 23 marzo 2015 (dep. 21 luglio 2015), n. 31623 P.320
con osservazioni di **GIORGIO DEROMA** P.346

sommario

| doc. 50

LA DESTINAZIONE DEI MATERIALI PROVENIENTI DA DEMOLIZIONE – Sez. III, 14 maggio 2015 (dep. 8 luglio 2015), n. 29084 P.349

| doc. 51-59 leggi speciali – massimario annotato P. 354

sez. 5 osservatori (60-61)**5_1 panorama internazionale (60-61)****| doc. 60**

STEFANO MARCOLINI, *La prescrizione del reato tra diritto e processo: dal principio di legalità sostanziale a quello di legalità processuale* P.362

| doc. 61

ELEONORA COLOMBO, *La banca dati del DNA in Italia: prime considerazioni nel panorama europeo, alla luce del regolamento attuativo* P.375

sez. 6 opinioni e documenti (62-63)**| doc. 62**

GIANFEDERICO CECANESE, *La vocatio in iudicium e l'avviso all'indagato della possibilità di chiedere un rito alternativo* P.394

| doc. 63

GIUSEPPE AMARELLI, *I nuovi reati ambientali e la responsabilità degli enti collettivi: una grande aspettativa parzialmente delusa* P.405

indice analitico alfabetico P.I

indice delle disposizioni di legge P.VII