

# LA GIUSTIZIA PENALE

Rivista mensile di Dottrina, Giurisprudenza e Legislazione

ISSN 1971 - 4998

## SOMMARIO

### NOTE A SENTENZA

BALLINI B., *Il nuovo art. 131-bis c.p. e la "continuazione non abituale": oltre l'ossimoro apparente*, II, 330.

GIANNELLI D., *Truffa aggravata e malversazione: concorso di reati o concorso apparente di norme? La soluzione delle Sezioni Unite. Commento a Cass. Sez. Un. 20664/2017*, II, 343.

### DIBATTITI

ROSSO V. - CARACENI L., *Dibattimento penale e poteri del giudice sulla prova*, III, 348.

RANDAZZO E., *Il "nuovo" avvocato penalista tra ordinamento e deontologia*, I, 180.

TAVERNITI MAZZA P., *Il contrasto al terrorismo tra prevenzione e repressione: i limiti della soglia di anticipazione della tutela penale ed il diritto alla sicurezza*, II, 364.

### GIURISPRUDENZA COSTITUZIONALE 1) DECISIONI DELLA CORTE

MISURE CAUTELARI - Misure cautelari personali - Custodia cautelare in carcere - Presunzione di adeguatezza della custodia cautelare in carcere per il delitto di associazione di tipo mafioso - Questione di legittimità costituzionale dell'art. 275, comma 3,

C.p.p. nella nuova formulazione per omessa previsione della possibilità di disporre una misura meno afflittiva se idonea a far fronte alle esigenze cautelari del caso concreto - Infondatezza - Ragioni, I, 161.

## 2) CORTE EUROPEA DEI DIRITTI DELL'UOMO

DIRITTO ALLA LIBERTÀ - *Discrimen* con la libertà di circolazione - Individuazione, I, 168.

LIBERTÀ DI CIRCOLAZIONE - Contenuto - Definizione - Restrizione del diritto alla libertà di circolazione - Possibilità - Condizioni - Individuazione, I, 167.

MISURE DI PREVENZIONE - Misure di prevenzione personali - Misure di prevenzione disposte sotto la vigenza della l. n. 1423 del 1956 - Violazione della libertà di circolazione di cui all'art. 2 del Protocollo n. 4 alla CEDU - Sussistenza - Ragioni, I, 168.

## GIURISPRUDENZA INDICE PER MATERIA

APPELLO - Casi di appello - Motivo di appello concernente la mancanza di prova di elementi costitutivi del fatto di reato - Legittimità - Necessità che analoga contestazione sia stata sollevata in primo grado - Esclusione - Ragioni - Fattispecie, III, 337, 83.

APPLICAZIONE DELLA PENA SU RICHIESTA DELLE PARTI - Accordo sulla revoca della sospensione condizionale della pena - Legittimità - Beneficio rinunciabile da parte dell'imputato o del suo difensore munito di procura speciale, III, 337, 84.

ATTI - Diritto all'interprete e alla traduzione di atti fondamentali - Traduzione nella lingua che l'imputato dichiara di parlare e di comprendere - Legittimità - Necessità della traduzione nella lingua madre - Esclusione, III, 338, 85.

CACCIA - Detenzione non autorizzata di esemplari di animali impagliati o imbalsamati - Concorso tra disposizione penale e disposizione regionale che preveda un illecito amministrativo - Operatività del principio di specialità di cui all'art. 9, comma 2, della l. 689 del 1981 - Prevalenza in ogni caso della norma penale su quella regionale, II, 356, 104.

CASSAZIONE (RICORSO PER) - Annullamento con rinvio - Annullamento della sentenza limitatamente alla applicazione della recidiva reiterata per intervenuta applicazione della disciplina della continuazione tra le due condanne presupposto della recidiva - Giudizio di rinvio - Nuovo giudizio di bilanciamento tra le circostanze e rideterminazione della pena - Possibilità di rivalutare la fondatezza della richiesta di applicazione della pena ex art. 444 C.p.p. - Esclusione - Fattispecie, III, 338, 86.

CASSAZIONE (RICORSO PER) - Cognizione della Corte di Cassazione - Questioni rilevabili d'ufficio - Rilevabilità d'ufficio della causa di non punibilità per particolare tenuità del fatto - Condizioni - Immediata rilevabilità dei presupposti prescritti all'art. 131 bis C.p., III, 339, 87.

CIRCONVENZIONE DI PERSONE INCAPACI - Presupposto - Infermità o deficienza psichica della persona offesa - Nozione, II, 357, 105.

CIRCOSTANZE DEL REATO - Circostanze aggravanti - Circostanze ad effetto speciale - Riconducibilità a tale categoria delle circostanze indipendenti che comportino un aumento di pena non superiore ad un terzo - Esclusione, II, 321.

CIRCOSTANZE DEL REATO - Circostanze attenuanti - Misura della diminuzione della pena - Discrezionalità del giudice - Obbligo di motivazione - Contenuto - Enunciazione degli elementi determinanti per la decisione purchè motivazione immune da vizi logici - Fattispecie, II, 357, 106.

DECRETO DI CITAZIONE A GIUDIZIO - Omessa indicazione dell'avviso per l'indagato della facoltà di richiedere la sospensione del procedimento con messa alla prova - Nullità del decreto ritenuta dal tribunale, con conseguente restituzione degli atti al P.M. - Atto anormale - Esclusione - Ragioni, III, 339, 88.

DIBATTIMENTO - Sentenza dichiarativa della improcedibilità dell'azione penale o della estinzione del reato - Sentenza emessa successivamente alla costituzione delle parti ex art. 484 C.p.p. - Impugnabilità con atto di appello - Ragioni - Sentenza emessa in fase dibattimentale, III, 339, 89.

DIFFAMAZIONE - Esercizio del diritto di critica - Espressioni contenute in una lettera di risposta ad altra ricevuta da parte di una pluralità di insegnanti e ai medesimi diretta - Configurabilità dell'esimente, II, 358, 107.

DIFFAMAZIONE - Esercizio del diritto di critica - Requisiti - Continenza - Nozione - Fattispecie in tema di botta e risposta giornalistico, II, 358, 108.

ESCLUSIONE DELLA PUNIBILITÀ PER PARTICOLARE TENUITÀ DEL FATTO - Cause ostative - Abitualità della condotta - Riconducibilità a tale nozione del reato continuato - Esclusione - Ragioni, II, 326.

ESCLUSIONE DELLA PUNIBILITÀ PER PARTICOLARE TENUITÀ DEL FATTO - Reato continuato - Operatività della causa di non punibilità - Esclusione - Ragioni, II, 358, 109.

ESECUZIONE - Applicazione della disciplina del reato continuato - Limiti nella determinazione della pena - Limite del triplo della pena inflitta per la violazione più grave ex art. 81, comma 3, C. p. - Operatività congiuntamente al limite della somma delle pene inflitte con ciascuna decisione irrevocabile, III, 328.

ESTINZIONE DELLA PENA - Cause ostative - Recidiva - Recidiva ritenuta subvalente rispetto alle circostanze attenuanti nel giudizio di bilanciamento - Irrilevanza, II, 359, 110.

ESTORSIONE - Condotta - Richiesta di una somma di denaro quale compenso per l'astensione da un'asta giudiziaria - Configurabilità del reato, II, 359, 111.

FURTO - Circostanze aggravanti - Aggravante dell'aver commesso il fatto su cose esposte per necessità alla pubblica fede - Bicicletta parcheggiata sulla pubblica via per una sosta momentanea - Configurabilità dell'aggravante, II, 359, 112.

FURTO - Furto in abitazione - Privata dimora - Nozione - Luoghi di lavoro - Sussumibilità nella nozione di privata dimora - Esclusione - Eccezione - Fatto avvenuto in area riservata alla sfera privata della persona offesa, II, 336.

FURTO - Sottrazione della *res* e successivo occultamento nello stesso luogo del fatto - Delitto tentato - Esclusione - Reato consumato - Ragioni - Fattispecie, II, 359, 13.

IMPUGNAZIONI - Decisione sulle questioni civili - Omessa condanna in solido del responsabile civile al risarcimento del danno e al pagamento delle spese processuali - Interesse ad impugnare dell'imputato - Esclusione - Ragioni - Solidarietà *ope legis*, III, 340, 90.

INDAGINI PRELIMINARI - Accertamenti tecnici non ripetibili - Omesso avviso alla persona offesa - Termine per dedurre la nullità - Udiienza fissata a seguito di opposizione alla richiesta di archiviazione - Omissione - Deduzione con ricorso per cassazione avverso la ordinanza di archiviazione del g.i.p. - Legittimità - Esclusione, III, 340, 91.

INDAGINI PRELIMINARI - Accertamenti urgenti - Reati in tema di stupefacenti - *Narcotest* - Valenza dell'accertamento - Prova della natura stupefacente della sostanza - Indicazioni sul principio attivo contenuto - Inidoneità, III, 341, 92.

MALVERSAZIONE IN DANNO DELLO STATO - Rapporto con il reato di truffa aggravata per il conseguimento di erogazioni pubbliche - Rapporto di specialità - Esclusione - Rapporto di sussidiarietà - Esclusione - Configurabilità del concorso materiale tra i due reati, II, 343.

MISURE CAUTELARI - Misure cautelari personali - Esigenze cautelari - Contestazione della circostanza aggravante dell'utilizzo del metodo mafioso - Presunzione relativa di attualità e concretezza del pericolo di recidiva - Onere della prova contraria in capo all'interessato - Mancanza - Obbligo di motivazione del giudice rispettato col mero riferimento alla mancanza di elementi indice di affievolimento della esigenza cautelare, III, 341, 93.

NON MENZIONE DELLA CONDANNA NEL CERTIFICATO DEL CASELLARIO GIUDIZIALE - Concessione - Discrezionalità da parte del giudice - Valutazione secondo i criteri di cui all'art. 133 C.p. - Necessaria motivazione *ad hoc* - Esclusione, II, 36, 114.

NOTIFICAZIONI - Notifica al difensore di fiducia - Omessa notifica al difensore dell'avviso di fissazione del giudizio di appello - Difensore presente alla udienza - Nullità relativa da eccepire entro la pronuncia della sentenza - Nullità assoluta solo nel caso di mancata partecipazione del difensore al giudizio - Ragioni, III, 341, 94.

NOTIFICAZIONI - Notificazioni al difensore - Notifica via *pec* - Perfezionamento mediante la prova dell'avvenuto ricevimento e consegna, III, 342, 95.

OMESSO VERSAMENTO DELLE RITENUTE CERTIFICATE - Apertura della procedura di concordato preventivo - Trattamento dei crediti tributari - Transazione omologata prima della consumazione del reato, ovvero la scadenza prevista per il versamento - Configurabilità del reato - Esclusione - Ragioni, II, 360, 115.

OMESSO VERSAMENTO DELLE RITENUTE PREVIDENZIALI E ASSISTENZIALI - Nuova formulazione intervenuta con d. lgs 8 del 2016 - Introduzione della soglia di punibilità - Elementi costitutivi del reato - Definizione, II, 361, 116.

ORDINAMENTO PENITENZIARIO - Liberazione anticipata - Condannati alla pena dell'ergastolo ammessi alla liberazione con-

dizionale con sottoposizione alla misura di sicurezza della libertà vigilata - Computo di tali periodi al fine della operatività della liberazione anticipata - Possibilità - Effetti - Anticipazione della cessazione della libertà vigilata ed estinzione della pena, II, 350.

PARTE CIVILE - Risarcimento del danno derivante da reato - Transazione parziale stipulata tra la parte civile e terzo garante coobbligato in solido con l'imputato - Validità anche in favore dell'imputato - Esclusione - Ragioni, III, 342, 96.

RAPPORTI GIURISDIZIONALI CON AUTORITÀ STRANIERE - Estradizione per l'estero - Tutela dei diritti fondamentali della persona - Condizione ostativa all'extradizione - Sottoposizione del condannato a trattamenti crudeli, disumani o degradanti - Accertamento - Onere di allegazione di elementi e circostanze in capo all'imputato - Possibilità per la Corte di appello di richiedere informazioni complementari - Fattispecie, III, 343, 97.

RAPPORTI GIURISDIZIONALI CON AUTORITÀ STRANIERE - Rogatorie all'estero - Norme applicabili nel compimento dell'atto - Norme dello Stato in cui l'atto viene compiuto - Limiti - Rispetto dei principi fondamentali dell'ordinamento italiano - Fattispecie in tema di intercettazioni, III, 343, 98.

RICETTAZIONE E RICICLAGGIO - Condotte aventi ad oggetto i proventi del reato di bancarotta fraudolenta - Configurabilità anche se condotte antecedenti la dichiarazione di fallimento - Condizioni - Purchè si tratti di condotte distrattive *ex se* idonee ad integrare il reato di appropriazione indebita, rispetto al quale la bancarotta è reato complesso, II, 361, 117.

RICUSAZIONE - Termini e forme per la dichiarazione di ricusazione - Presentazione dell'atto scritto contenente la dichiarazione di ricusazione presso la cancelleria del giudice competente a decidere - Invio della dichiarazione per posta - Inammissibilità - Ragioni, III, 344, 99.

RIPARAZIONE PER L'INGIUSTA DETENZIONE - Cause ostative - Condotta gravemente colposa dell'imputato - Nozione - Comportamenti deontologici scorretti - Rilevanza ai fini del giudizio di non meritevolezza dell'indennizzo - Fattispecie, III, 344, 100.

RIPARAZIONE PER L'INGIUSTA DETENZIONE - Mancata corrispondenza tra pena inflitta e pena effettivamente eseguita conseguenza di vicende successive alla condanna - Sussistenza del diritto all'indennizzo - Esclusione - Ragioni - Fattispecie in tema di rideterminazione della pena in sede di esecuzione a seguito di declaratoria di incostituzionalità della norma incriminatrice, III, 344, 101.

RIPARAZIONE PER L'INGIUSTA DETENZIONE - Pena interamente espiata prima della declaratoria di incostituzionalità della norma incriminatrice - Diritto all'indennizzo - Esclusione - Ragioni, III, 345, 102.

SCAVALCAMENTO E INVASIONE DI CAMPO IN OCCASIONE DI MANIFESTAZIONI SPORTIVE - Condotta di superamento indebito di una recinzione o separazione degli impianti in cui si svolgono manifestazioni sportive - Configurabilità della contravvenzione - *Discrimen* con l'illecito amministrativo di ingresso negli impianti in violazione del regolamento d'uso - *Rationes* dei due illeciti, II, 362, 118.

SENTENZA - Termine per la redazione della motivazione - Sospensione dell'attività nel periodo feriale - Sottoposizione alla

---

---

SOMMARIO

---

sospensione non solo del termine per impugnare *ex art. 585 C.p.p.* ma anche del termine di deposito della motivazione - Questione rimessa alle Sezioni Unite perché ritenuta di particolare rilievo stante il contrasto giurisprudenziale, III, 321.

SEQUESTRO PROBATORIO - Annullamento del decreto di sequestro a seguito di riesame - Persistenza del vincolo sul bene - Esclusione - Utilizzabilità degli elementi acquisiti a sostegno di un successivo sequestro preventivo - Possibilità - Ragioni, III, 345, 103.

SORVEGLIANZA - Procedimento di sorveglianza - Legittimo impedimento del difensore - Causa di rinvio dell'udienza camerale, III, 334.

SPESE DI GIUSTIZIA - Decreto di pagamento delle spettanze degli ausiliari del magistrato - Competenza del magistrato che procede - Individuazione - Magistrato che ha la materiale disponibilità degli atti al momento della richiesta di liquidazione - Competenza del P.M. dopo l'archiviazione, III, 346, 104.

SUCCESSIONE DI LEGGI PENALI NEL TEMPO - Individuazione della legge più favorevole al reo - Necessità di considerare ciascuna norma nel suo complesso - Possibilità di combinare disposizioni più favorevoli dell'una e dell'altra legge - Esclusione - Fattispecie, II, 362, 119.

SUCCESSIONE DI LEGGI PENALI NEL TEMPO - Pluralità di leggi successive al fatto - Individuazione della legge più favorevole al reo - Necessario confronto di tutte le leggi succedutesi, non solo tra quella vigente al momento del fatto e quella vigente alla data della decisione - Fattispecie in tema di prescrizione del reato di violenza sessuale, II, 363, 120.

TERMINI PROCESSUALI - Sospensione dei termini processuali nel periodo feriale - Presentazione di istanza di riesame durante il periodo feriale - Rinuncia implicita alla sospensione dei termini - Esclusione - Espresa manifestazione di volontà della parte di rinunciare alla sospensione dei termini - Necessità - Conseguenze, III, 346, 105.

TESTIMONIANZA - Facoltà di astensione dei prossimi congiunti - Situazione di convivenza *more uxorio* - Riconoscimento della facoltà di astenersi dal deporre ad un soggetto convivente ma non coniuge dell'imputato - Possibilità - Accertamento della situazione di fatto - Necessità - Sindacabilità in sede di legittimità - Esclusione - Condizioni - Fattispecie, III, 346, 106.

TESTIMONIANZA - Segreto professionale - Infondatezza del segreto - Provvedimento del giudice con cui ordina al testimone di deporre - Impugnabilità - Esclusione, III, 347, 107.

TESTIMONIANZA - Segreto professionale - Segreto opponibile da parte dei ministri delle confessioni religiose - Estensione - Opponibilità rispetto a tutte le notizie apprese nell'ambito di attività connesse all'esercizio del ministro religioso - Limite - Informazioni apprese nello svolgimento di attività sociale, III, 347, 108.

TRATTAMENTO ILLECITO DEI DATI PERSONALI - Condotta di illecito trattamento - Nozione, II, 363, 121.

UDIENZA PRELIMINARE - Decreto che dispone il giudizio - Contestazione del fatto "ad oggi" o "tutt'ora" - Delimitazione della durata del reato permanente - Fattispecie in tema di violazione degli obblighi economici in capo al genitore separato, III, 348, 109.