



# DIRITTO PENALE

Giammaria Dr. Muratori

Università di Bologna e Padova

# IL DIRITTO PENALE

- 1.1 Fondamenti costituzionali del diritto penale italiano
- 1.2 Il reato
  - 1.2.1 Reato proprio e reato comune
  - 1.2.2 Reato istantaneo, permanente e abituale
  - 1.2.3 Gli altri tipi di reato
- 1.3 La struttura del reato
- 1.4 Circostanze del reato.
- 1.5 Il tentativo
- 1.6 Concorso di persone nel reato
- 1.7 Concorso di reati
- 1.8 Concorso apparente di norme
- 1.9 I Reati omissivi
- 1.10 Le misure di sicurezza

# IL DIRITTO PENALE

Il diritto penale è il complesso delle norme che descrivono i reati e le conseguenze (pene) da essi derivanti. È un ramo dell'ordinamento giuridico, e precisamente del diritto pubblico interno.

Lo Stato proibendo determinati comportamenti umani (i reati), per mezzo di una minaccia di una specifica sanzione afflittiva (la pena), tutela i valori fondanti di un popolo

# IL DIRITTO PENALE

è il tipo di sanzione, "la pena", che distingue il reato, ovvero l'illecito penale, dall'illecito civile e dall'illecito amministrativo.

è il tipo di sanzione, cioè "la pena", a distinguere la norma penale, da quella civile e amministrativa. Impropriamente si parla talvolta di "reato penale", in quanto con la definizione reato si intende già l'illecito penale stesso: cioè una violazione di legge che viene sanzionata con la pena.

In altre parole, non esistono "reati non penali". La sanzione tipica conseguente alla violazione di un precetto penale è la pena

# IL DIRITTO PENALE

Il sistema penale italiano è fondato sul doppio binario (due sanzioni):

le pene sono indirizzate a punire il fatto; le misure di sicurezza a prevenire comportamenti illeciti del reo, e si basano su un giudizio di pericolosità sociale della personalità dello stesso.

in molti casi la distinzione tra pena principale e misura di sicurezza non è però così netta.

# IL DIRITTO PENALE

l'art. 25 c. 2 Cost. dispone che «nessuno può essere punito se non in forza di una legge che sia entrata in vigore prima del fatto commesso». (principio di irretroattività).

Ulteriore e fondamentale enunciato della Costituzione nella materia oggetto di disamina è costituito dall'art. 27, in base al quale «la responsabilità penale è personale»: il che significa che ciascuno risponde esclusivamente delle azioni od omissioni a lui personalmente imputabili.

# IL DIRITTO PENALE

Non bisogna poi dimenticare l'art. 27 c. 2, in base al quale «l'imputato non è considerato colpevole sino alla condanna definitiva».

Può dirsi definitiva solo quella sentenza che sia passata in giudicato, cioè quella contro la quale non siano più esperibili rimedi giuridici: appelli o ricorsi

# IL DIRITTO PENALE

Va poi ricordato il diritto inviolabile di ciascuno alla difesa in ogni stato e grado del procedimento per la tutela dei diritti soggettivi e degli interessi legittimi, come emerge dall'art. 24 della Costituzione.

Infine, l'art. 111 pone il criterio del giusto processo, del quale corollario essenziale è il principio del contraddittorio, vale a dire il cardine di ogni processo che possa dirsi degno di questo nome: esso sta a significare che ciascuno deve poter esser messo di fronte – con tempestività e completezza – ai fatti che contro di lui sono portati e, allo stesso tempo, deve esser posto nelle condizioni di far conoscere le sue ragioni, nonché di controbattere agli argomenti avversari



# IL DIRITTO PENALE

Riassumendo si può sostenere che il diritto penale è retto da cinque principi (di cui i primi quattro detti principi fondamentali):

**PRINCIPIO DI LEGALITÀ**, sancito dall'art.1 del c.p secondo cui "Nessuno può essere punito per un fatto che non sia espressamente previsto come reato dalla legge, né con pene che non siano da essa stabilite".

L'importanza di questo principio è rafforzata anche dall'art. 25 della Costituzione il quale, infatti, stabilisce che "Nessuno può essere punito se non in forza di una legge che sia entrata in vigore prima del fatto commesso".

# IL DIRITTO PENALE

Il principio di legalità esprime l'applicazione di quattro "sotto principi":

- 1) la riserva di legge della fonte penale;
- 2) l'irretroattività della norma penale;
- 3) la sufficiente determinatezza e la tassativa applicazione della norma penale;
- 4) il divieto di analogia in malam partem di norma non eccezionale (cfr art. 14 Prel.).

# IL DIRITTO PENALE

**PRINCIPIO DI MATERIALITÀ** non si può ravvisare un reato se la volontà criminale non si manifesta in una condotta esterna

**PRINCIPIO DI OFFENSIVITÀ** la volontà criminale deve manifestarsi in un comportamento esterno che leda o ponga in pericolo uno o più beni giuridici

**PRINCIPIO DI COLPEVOLEZZA** un fatto può essere penalmente attribuito solo se vi sono i presupposti per ritenere sia obiettivamente ed oggettivamente imputabile al suo agente. Questo principio si desume direttamente dal disposto dell'articolo 27 comma 1 Costituzione, secondo cui "la responsabilità penale è personale".

# IL DIRITTO PENALE

**PRINCIPIO DI FRAMMENTARIETÀ** che esprime come l'applicazione del diritto penale, avvenga in modo puntiforme, a seguito di una scelta del legislatore che decide quali fatti specifici debbano essere classificati come reati e quindi puniti, lasciando alcune aree dell'agire umano scoperte dal suo intervento. I vuoti di tutela, necessari e positivi, rappresentano una garanzia e una caratteristica inevitabile.

Essi sono, in primo luogo, garanzia liberale: fondata sulla concezione della libertà quale regola e dell'illecito penale quale eccezione (nella Costituzione Italiana, principio di tassatività). In secondo luogo la frammentarietà è caratteristica inevitabile per via dell'impossibilità di sottoporre alle norme penali tutto l'universo dei fatti e quindi di attuare una completa punizione dei reati.

# IL DIRITTO PENALE

il diritto penale è diviso in tre elementi costitutivi:

*fatto, personalità, conseguenze.*

*Fatto Giuridico: rappresenta l'oggettività del diritto penale, senza di esso si avrebbe un diritto penale del sospetto, che andrebbe a commisurare la pena in assenza della conseguenza di un comportamento. La necessità di un elemento oggettivo comporta che non sono ammessi processi alle intenzioni, e, secondo un orientamento prevalente, il fatto è penalmente rilevante se viola il principio di lesività (Nullum crimen sine iniuria).*

# IL DIRITTO PENALE

Personalità: rappresenta il momento illuminante del diritto penale, significa che il soggetto, affinché possa esser punito deve essere imputabile. Non esiste una norma simile (a parte e più limitatamente v. art. 428 c.c.) nell'ordinamento civilistico, in diritto penale l'imputabilità rappresenta la soggettività di diritto penale, senza di questa non avrebbe senso infliggere al colpevole la pena, poiché questa (art. 27 Costituzione) ha finalità retributiva e riabilitativa, e di nessun reinserimento sociale potrebbe beneficiare chi non è in grado di comprendere il significato della pena stessa.

# IL DIRITTO PENALE

Conseguenze: sono rappresentate dalle sanzioni che seguono la violazione della norma penale. Anche in diritto civile vi sono delle conseguenze sanzionatorie alla violazione della normativa di riferimento, ma con l'essenziale differenza che queste hanno solo carattere pecuniario o obbligatorio e consistono in risarcimenti derivanti da responsabilità (contrattuale o extracontrattuale) non potendo mai avere carattere privativo della libertà personale.

# IL DIRITTO PENALE

L'ordinamento italiano recepisce 4 principi spazio/personali, che non sono applicati in maniera esclusiva o tendenzialmente rilevante, ma in modo concorrente e coordinato:

**principio di territorialità:** La legge penale punisce chiunque delinqua nello stato di riferimento;

**principio di difesa** (o di tutela): La legge penale si applica a coloro che commettono reati che offendano beni appartenenti allo stato di riferimento o cittadini dello stesso;

**principio di universalità:** La legge penale si applica a tutti i reati, ovunque e da chiunque commessi;

**principio di personalità:** La legge penale si applica a tutti i reati commessi da un cittadino dello stato di riferimento, indipendentemente dal locus commissi delicti



# IL DIRITTO PENALE

I limiti personali del diritto penale si estrinsecano attraverso il principio di obbligatorietà che sottopone alla legge penale tutti coloro, cittadini o stranieri, che si trovino nel territorio dello stato italiano e, in casi specifici, anche cittadini e stranieri che si trovino all'estero.

# IL DIRITTO PENALE

Il reato è un atto umano, commissivo o omissivo, al quale l'ordinamento giuridico ricollega una sanzione penale in ragione del fatto che tale comportamento sia stato definito come antigiuridico in quanto costituisce un'offesa a un bene giuridico o un insieme di beni giuridici (che possono essere beni di natura patrimoniale o anche non patrimoniali) tutelati dall'ordinamento da un'apposita norma incriminatrice. Rientra, quindi, nella più ampia categoria dell'illecito.

# IL DIRITTO PENALE

Per quanto riguarda gli elementi essenziali del reato (in assenza dei quali lo stesso non esiste) essi sono:

- il fatto tipico (condotta umana, evento e nesso di causalità che lega la condotta all'evento)
- la colpevolezza (imputazione soggettiva del fatto che si risolve in un giudizio di colpevolezza)
- l'antigiuridicità (contrasto tra la norma e il fatto) (teoria della tripartizione che si differenzia da quella della bipartizione proprio per la presenza dell'antigiuridicità dell'illecito).

# IL DIRITTO PENALE

è reato l'illecito penale, cioè la violazione di una norma che prevede come sanzione una delle pene previste dall'art. 17 del Codice Penale:

delitti: ergastolo, reclusione e multa

contravvenzioni: arresto e ammenda.

# IL DIRITTO PENALE

Le contravvenzioni scaturiscono storicamente dai cosiddetti reati di polizia con cui si esprimeva la regolamentazione disciplinare della vita associata.

Esse sono "mala quia prohibita" (male perché proibiti), cioè repressi solo in rapporto alle mutevoli esigenze di comune ordine e sicurezza.

I delitti invece sono reati che violano norme a tutela di diritti naturali. Essi sono "mala in se" (male in sé), cioè lesivi di un bene preesistente. Per essi è necessario il dolo, mentre per le contravvenzioni basta anche solo la colpa.

# IL DIRITTO PENALE

Sono delitti i reati al cui verificarsi l'ordinamento penale ricollega le pene seguenti:

- l'ergastolo,
- la reclusione,
- la multa.

Sono contravvenzioni i reati al cui verificarsi l'ordinamento penale ricollega le pene seguenti:

- l'arresto,
- l'ammenda.

# IL DIRITTO PENALE

Per i delitti si risponde quindi a titolo di dolo, e solo se espressamente previsto dalla legge penale a titolo di colpa, per le contravvenzioni si risponde indifferentemente per dolo o per colpa.

Inoltre, il delitto tentato è configurabile esclusivamente per i delitti.

# IL DIRITTO PENALE

Per i delitti si risponde quindi a titolo di dolo, e solo se espressamente previsto dalla legge penale a titolo di colpa, per le contravvenzioni si risponde indifferentemente per dolo o per colpa.

Inoltre, il delitto tentato è configurabile esclusivamente per i delitti.

Riassumendo quindi il delitto richiede il dolo e la punibilità a titolo di colpa rappresenta l'eccezione; mentre nelle contravvenzioni si risponde indifferentemente a titolo di dolo/colpa a meno che non si versi in casi eccezionali in cui è la struttura del fatto contravvenzionale a richiedere o uno o l'altro



# REATO PROPRIO E REATO COMUNE

il reato comune può essere commesso da chiunque, il reato proprio può invece essere commesso soltanto da colui che rivesta una determinata qualifica o abbia uno status precisato dalla norma, o possieda un requisito necessario per la commissione dell'illecito

# REATO ISTANTANEO, PERMANENTE E ABITUALE

A seconda della natura e del momento consumativo del reato, in pratica della durata dell'illecito, e sotto l'aspetto degli effetti dell'azione delittuosa, il reato può essere istantaneo, permanente, continuato, abituale o professionale.

A) Il reato istantaneo si ha quando la condotta con la quale si viola la norma (e quindi si produce l'offesa al bene o valore tutelato dalla norma penale incriminatrice) si compie in un solo momento, in una sola frazione di tempo, come accade ad esempio per il reato contravvenzionale di spari in luogo pubblico.

B) Il reato permanente è il reato in cui l'evento lesivo e la sua consumazione perdurino per un certo lasso di tempo, come accade per il sequestro di persona.

# REATO ISTANTANEO, PERMANENTE E ABITUALE

C) il reato abituale è caratterizzato da pluralità di condotte, che il legislatore considera in modo unitario come una condotta unica. Un esempio di questo tipo è il reato di maltrattamenti in famiglia o la relazione incestuosa. Ciò non toglie però che ogni singolo atto possa rilevare penalmente autonomamente (per esempio le eventuali percosse o ingiurie subite in famiglia o la singola unione carnale tra parenti al fine di determinazione dell'incesto).

# GLI ALTRI TIPI DI REATO

A) Reato di condotta: tenere una certa condotta, a prescindere dal risultato (necessaria l'analisi del nesso di causalità da parte del giudice)

B) Reato a forma vincolata e a forma libera. Con riguardo alla condotta si distinguono invece i reati a forma vincolata e i reati a forma libera. I reati a forma vincolata sono quei reati per i quali la norma penale descrive un'azione connotata da specifiche modalità. In questo caso il bene protetto dalla norma penale è tutelato penalmente solo contro determinate modalità di azione e non altre. I reati a forma libera sono i reati in cui la fattispecie è descritta facendo riferimento all'evento, potendo essere le più varie le modalità della azione (ad es. la norma penale che punisce l'omicidio tutela il bene della vita indipendentemente dalle modalità di aggressione).

## GLI ALTRI TIPI DI REATO

C) Reato di danno e reato di pericolo che si ha con riguardo alla offesa arrecata al bene giuridico protetto dalla norma penale e distinguiamo quindi i reati di danno e i reati di pericolo. I reati di danno si configurano quando l'evento giuridico si sostanzia nella effettiva lesione del bene giuridico tutelato dalla norma penale incriminatrice. I reati di pericolo che si hanno, invece, nell'ipotesi in cui l'evento giuridico si sostanzia nella vera messa in pericolo del bene o valore tutelato dalla norma penale. In tal caso dunque la tutela offerta dal diritto penale ai beni giuridici è anticipata in quanto viene anticipata la stessa soglia di tutela del bene.

# CIRCOSTANZE DEL REATO

In diritto penale le circostanze, dal latino *circumstantia* (*circumstare*, stare attorno), sono elementi non costitutivi del reato che, accedendo a una fattispecie già perfetta, comportano un inasprimento o una mitigazione della pena edittale. All'interno della categoria delle circostanze vengono individuate diverse distinzioni (alcune delle quali sono state accolte nel codice penale italiano):

**Circostanze attenuanti e circostanze aggravanti:** le prime comportano una mitigazione della pena, le seconde comportano un aggravamento della pena edittale.

**Circostanze comuni e circostanze speciali:** sono comuni le circostanze previste per tutti reati, speciali quelle prescritte solo per determinati reati.

# CIRCOSTANZE DEL REATO

**Circostanze ad effetto comune, circostanze ad effetto speciale e circostanze ad efficacia speciale:** le prime comportano un aumento o una diminuzione della pena fino ad un terzo; le seconde comportano un aumento o una diminuzione della pena superiore ad un terzo; le circostanze ad efficacia speciale comportano invece una pena di specie diversa rispetto a quella prevista per il cosiddetto "reato base".

**Circostanze soggettive e circostanze oggettive:** sono oggettive le circostanze che riguardano la natura, la specie, i mezzi, l'oggetto, il tempo, il luogo e ogni altra modalità dell'azione; la gravità del danno e del pericolo; le condizioni o le qualità personali dell'offeso. Sono soggettive quelle concernenti le condizioni o le qualità personali del colpevole; l'intensità del dolo o il grado della colpa i rapporti tra il colpevole e l'offeso; le circostanze inerenti alla persona del colpevole.

# CIRCOSTANZE DEL REATO

**Circostanze tipiche e circostanze generiche:** le prime sono previste dal legislatore, le seconda sono stabilite dal giudice (art.62bis). Sotto questo profilo si noti come per le seconda, a seguito di legge 251/2005, sia stata prevista la limitazione della discrezionalità del giudice ex art. 133 c.p. per soggetti con recidiva reiterata.



# IL TENTATIVO

Il delitto tentato, contrapposto al delitto consumato, indica in diritto penale un delitto che non è giunto alla sua consumazione perché non si è verificato l'evento voluto dal reo o perché, per ragioni indipendenti dalla sua volontà, l'azione non è comunque giunta a compimento. Il codice penale italiano disciplina il tentativo all'art. 56, rubricato delitto tentato: « Chi compie atti idonei, diretti in modo non equivoco a commettere un delitto, risponde di delitto tentato, se l'azione non si compie o l'evento non si verifica. Il colpevole di delitto tentato è punito: con la reclusione da ventiquattro a trenta anni, se dalla legge è stabilita per il delitto la pena di morte; con la reclusione non inferiore a dodici anni, se la pena stabilita è l'ergastolo; e, negli altri casi con la pena stabilita per il delitto, diminuita da un terzo a due terzi.

## IL TENTATIVO

Se il colpevole volontariamente desiste dall'azione, soggiace soltanto alla pena per gli atti compiuti, qualora questi costituiscano per sé un reato diverso. Se volontariamente impedisce l'evento, soggiace alla pena stabilita per il delitto tentato, diminuita da un terzo alla metà. »

# CONCORSO DI PERSONE NEL REATO

Nel caso di concorso di persone nel reato, tutti rispondono dello stesso reato, ma il legislatore recupera le differenze tra i diversi concorrenti attraverso l'istituto delle circostanze rapportando la responsabilità del concorrente al ruolo effettivamente rivestito nel concorso.

Ad esempio in quei casi (articolo 46, 54, 86) nei quali sia soltanto uno dei concorrenti a rispondere effettivamente del reato. Si tratta cioè di quei casi in cui un soggetto abbia realizzato un reato a mezzo di un'altra persona non imputabile o non punibile e perciò non punibile.

Non soltanto sarà l'autore mediato a dover rispondere da solo, ma egli sarà anche soggetto ad un aumento di pena

# CONCORSO DI REATI

In diritto penale, l'espressione concorso di reati si riferisce alla ipotesi in cui un unico soggetto è al contempo responsabile di più reati. In Italia il fenomeno è disciplinato dagli articoli 71 e seguenti del codice penale, nei quali si distingue tra concorso materiale di reati e concorso formale di reati. Il concorso materiale si ha nell'ipotesi che uno stesso soggetto con più azioni od omissioni commette una pluralità di reati (ad esempio quando tizio con diversi colpi di pistola uccide più persone). Il concorso materiale si definisce omogeneo quando il soggetto commette più violazioni di una stessa norma penale; si definisce eterogeneo quando si violano norme diverse con una pluralità di azioni o omissioni.

# CONCORSO DI REATI

Il codice penale punisce duramente il concorso materiale dei reati, adottando il cumulo materiale delle pene, rispondente al principio *tot crimina tot poenae* secondo cui il reo risponderà della somma delle pene previste per i singoli reati; tale asprezza di trattamento è però temperata dalla previsione di alcuni limiti, la pena non può superare i 30 anni se si tratta di reclusione, i 5 anni se si tratta di arresto e comunque il quintuplo della pena più grave.

# LE MISURE DI SICUREZZA

Le misure di sicurezza sono provvedimenti previsti dai vari sistemi penali, adottate per "risocializzare" il condannato ritenuto socialmente pericoloso. Può essere promossa l'educazione o la cura a seconda delle esigenze al fine di neutralizzare la pericolosità del soggetto. Vanno distinte dalla pena (che ha una funzione retributiva quando il soggetto è condannato ed è proporzionata al reato commesso). Le misure di sicurezza possono essere rinnovate ad intervallo di sei mesi, a seguito di una valutazione in cui emerge che la pericolosità permane. Si può applicare la misura di sicurezza a qualsiasi soggetto che, non punibile o non imputabile, abbia commesso un delitto o un quasi delitto (artt. 49 e 115 codice penale). Il soggetto è socialmente pericoloso perché si ritiene probabile che commetta altri reati.

## LE MISURE DI SICUREZZA

Le misure di sicurezza possono applicarsi solo se la legge lo prevede nella singola fattispecie di reato. È il giudice, dove previsto, a valutare se sussiste la pericolosità sociale del reo. Il giudice valuta la pericolosità sociale attenendosi ai criteri stabiliti dall'articolo 133 codice penale, valutando quindi la gravità del reato commesso e la capacità a delinquere del reo. Le misure di sicurezza si applicano soltanto se si verificano due condizioni, ovvero l'esistenza di un reato commesso e della pericolosità del reo. La prima condizione può subire una deroga eccezionale soltanto nel caso del delitto impossibile e dell'accordo o istigazione senza commissione (semi-reati). La durata è indeterminata nel massimo, e può durare fino alla morte del soggetto: in ogni caso non cessa fino a che non viene a mancare l'elemento essenziale della pericolosità del reo.

# LE MISURE DI SICUREZZA

Questa indeterminatezza viene definita relativa, e consiste in controlli periodici di un magistrato di sorveglianza (in passato era presente un riesame del giudice dopo un minimo di tempo previsto indicativamente dalla legge, ma questo sistema è stato abbandonato dopo la sentenza n.110/74 della Corte Costituzionale).



# LE MISURE DI SICUREZZA

Le misure di sicurezza si dividono in:

## **PERSONALI:**

### A) Detentive:

- per soggetti imputabili: colonia agricola o casa di lavoro (artt.216-218 c.p.)
- per soggetti semi-imputabili: casa di cura e di custodia (artt.219-221 c.p.)
- per soggetti non imputabili: ospedale psichiatrico giudiziario (art.222 c.p.)
- per i minori: riformatorio giudiziario (artt.223-227 c.p.)

# LE MISURE DI SICUREZZA

B) Non detentive:

- libertà vigilata,
- divieto di soggiorno in uno o più comuni o in una o più province
- espulsione dello straniero dallo Stato,
- divieto di frequentare osterie e pubblici spacci di bevande alcoliche

## **PATRIMONIALI:**

A) cauzione di buona condotta

B) confisca