

Convegno

Le misure di prevenzione: inquadramento storico, fattispecie di pericolosità, prevenzione personale

FATTISPECIE DI PERICOLOSITÀ E GIUDIZIO DI PERICOLOSITÀ

16 settembre 2021

Elena Mariani

I destinatari delle misure di prevenzione

❖ Fattispecie
pericolosità

di

❖ Pericolosità per la
sicurezza pubblica

➤ pericolosità
generica/comune

➤ nozione

➤ pericolosità qualificata

➤ metodi di accertamento



Il giudizio di pericolosità in sede di prevenzione

- prima fase di tipo “constatativo”:
inquadramento del soggetto in una fattispecie di pericolosità
- seconda fase di tipo essenzialmente “prognostico”:
valutazione della concreta pericolosità per la sicurezza pubblica

(Cass., sez. I, 11 febbraio 2014, n. 23641; Cass., sez. I, 24 marzo 2015, n. 31209; Cass., sez. II, 19 gennaio 2018, n. 11846)

Fattispecie di pericolosità

Pericolosità generica
(art. 1 D.lgs. 159/11)

Coloro che debba ritenersi, sulla base di elementi di fatto, che sono abitualmente dediti a traffici delittuosi (lett. a)

➤ Dichiarata incostituzionale per radicale imprecisione che nemmeno l'interpretazione giurisprudenziale è riuscita a sanare, dal momento che il concetto di "traffici delittuosi" non è stato definito in maniera univoca

(Corte cost., 24 gennaio 2019, n. 24)

Coloro che per la condotta ed il tenore di vita debba ritenersi, sulla base di elementi di fatto, che vivono abitualmente, anche in parte, con i proventi di attività delittuose (lett. b)

- realizzazione di *attività delittuose produttive di un reddito illecito* (il provento)
- non episodicità delle predette attività, ma il loro *perdurare per un significativo intervallo temporale* nel corso della vita del proposto
- *destinazione*, almeno parziale, del provento al soddisfacimento dei bisogni di *sostentamento* della persona e del suo nucleo familiare

Non rileva, quindi, la commissione di un qualsiasi illecito

(Cass., sez. I, 24 marzo 2015, n. 31209; Cass., sez. I, 19 aprile 2018, n. 43826)

Coloro che per il loro comportamento debba ritenersi, sulla base di elementi di fatto, che sono dediti alla commissione di reati che offendono o mettono in pericolo l'integrità fisica o morale dei minorenni, la sanità, la sicurezza o la tranquillità pubblica (lett. c)

- *reati* – quindi anche contravvenzioni – lesivi di tali beni giuridici
- fatti commessi in un significativo intervallo temporale della vita del proposto e con cadenze tali dall'assumere, complessivamente valutati, valenza espressiva di un carattere *non occasionale o sporadico* dell'attività criminosa

(Cass., sez. V, 19 gennaio 2018, n. 15492)

Pericolosità qualificata
(art. 4 D.lgs. 159/11)

Pericolosità di tipo mafioso (lett. a)

Indiziati di appartenere alle associazioni di cui all'art. 416 *bis* c.p.

- *ogni comportamento* che, pur non integrando gli estremi del reato di associazione di tipo mafioso, sia *funzionale agli interessi* dei poteri criminali e costituisca una sorta di terreno favorevole permeato di cultura mafiosa
- *situazione di contiguità* all'associazione nella quale il proposto offra un *'contribuito fattivo'* alle attività ed allo sviluppo del sodalizio criminoso
- non sufficienti mera *'contiguità ideologica'*, comunanza di *'cultura mafiosa'* o *'frequentazione'* con soggetti coinvolti nel sodalizio

(Cass., sez. VI, 29 gennaio 2014, n. 9747; Cass., sez. VI, 08 gennaio 2016, n. 3941; Cass., sez. I, 14 giugno 2017, n. 54119; Cass., sez. I, 10 ottobre 2017, n. 48441; Cass., sez. un., 30 novembre 2017, n. 111)

Pericolosità in ambito prevalentemente associativo (lett. b)

➤ soggetti indiziati di uno dei reati previsti dall'art. 51, c. 3 *bis*, c.p.p.:

- *indiziati del delitto di associazione per delinquere diretta alla commissione dei delitti di riduzione in schiavitù, tratta di persone, traffico di organi, ingresso illegale di stranieri nel territorio dello Stato, prostituzione e pornografia minorile, violenza sessuale, contraffazione o uso di marchi o brevetti, commercio di prodotti con segni falsi*
- *indiziati dei delitti di riduzione in schiavitù, tratta di persone, associazioni di tipo mafioso anche straniere, scambio elettorale politico-mafioso, attività organizzate per il traffico illecito di rifiuti, sequestro di persona a scopo di estorsione, delitti commessi avvalendosi delle condizioni previste dall'art. 416 bis c.p. o al fine di agevolare l'attività delle associazioni, associazione finalizzata al traffico illecito di sostanze stupefacenti, associazione per delinquere finalizzata al contrabbando di tabacchi lavorati esteri*

➤ soggetti indiziati del delitto di cui all'art. 12 *quinquies*, c. 1, d.l. 8 giugno 1992, n. 306, convertito con modif. dalla l. 7 agosto 1992, n. 356 (oggi art. 512 *bis* c.p.):

- *indiziati di trasferimento fraudolento di valori*

➤ soggetti indiziati del delitto di cui all'art. 418 c.p.:

- *indiziati del delitto di assistenza agli associati*

Pericolosità generica (lett. c)

➤ soggetti di cui all'art. 1

Pericolosità di tipo terroristico...

- indiziati di uno dei reati previsti dall'art. 51, c. 3 *quater*, c.p.p.:
 - *indiziati di delitti consumati o tentati con finalità di terrorismo*
- *coloro che, operanti in gruppi o isolatamente, pongano in essere atti preparatori, obiettivamente rilevanti, ovvero esecutivi diretti a sovvertire l'ordinamento dello Stato, con la commissione di uno dei reati previsti dal capo I del titolo VI del libro II del codice penale o dagli articoli 284, 285, 286, 306, 438, 439, 605 e 630 c.p.:*
 - *tra i quali strage, incendio, inondazione, frana o valanga, naufragio, disastro aviatorio, disastro ferroviario, attentati alla sicurezza dei trasporti e degli impianti di energia elettrica, del gas, delle pubbliche comunicazioni, delle installazioni nucleari, crollo di costruzioni o altri disastri dolosi, fabbricazione o detenzione di materie esplodenti, insurrezione armata contro i poteri dello Stato, guerra civile, banda armata, epidemia, avvelenamento di acque o di sostanze alimentari, sequestro di persona, sequestro di persona a scopo di estorsione*
- *coloro che compiono atti preparatori, obiettivamente rilevanti, ovvero atti esecutivi diretti alla commissione dei reati con finalità di terrorismo anche internazionale ovvero a prendere parte ad un conflitto in territorio estero a sostegno di un'organizzazione che persegue le finalità terroristiche di cui all'art. 270 *sexies* c.p.:*
 - *foreign fighters* (lett. d)

...pericolosità di tipo terroristico

➤ coloro che “fuori dei casi indicati nelle lettere d), e) ed f), siano stati condannati per uno dei delitti previsti nella l. 2 ottobre 1967, n. 895, e negli artt. 8 e seguenti della l. 14 ottobre 1974, n. 497, e successive modificazioni, quando debba ritenersi, per il loro comportamento successivo, che siano proclivi a commettere un reato della stessa specie col fine indicato alla lettera d)”:

- *coloro che, avendo già subito una condanna per delitti inerenti al controllo delle armi o per contravvenzione agli obblighi inerenti alla sorveglianza speciale, siano ritenuti proclivi a reiterare la condotta al fine di sovvertire l'ordinamento dello Stato o di commettere delitti a matrice terroristica (lett. g)*

Pericolosità politico-fascista

- *coloro che abbiano fatto parte di associazioni politiche disciolte ai sensi della l. 20 giugno 1952, n. 645, e nei confronti dei quali debba ritenersi, per il comportamento successivo, che continuino a svolgere una attività analoga a quella precedente (lett. e)*
- *coloro che compiano atti preparatori, obiettivamente rilevanti, ovvero esecutivi diretti alla ricostituzione del partito fascista ai sensi dell'articolo 1 l. n. 645 del 1952, in particolare con l'esaltazione o la pratica della violenza (lett. f)*

Istigatori, mandanti e finanziatori (lett. h)

➤ *istigatori, mandanti e finanziatori dei reati indicati nelle lettere precedenti:*

- coloro che forniscono somme di denaro o altri beni conoscendo lo scopo cui sono destinati
- coloro che fanno sorgere in altri un proposito criminoso prima inesistente o che rafforzano l'altrui proposito criminoso già esistente ma non ancora consolidato (artt. 110 e 115 c.p.)

Pericolosità in ambito sportivo (lett. i)

- *persone indiziate di avere agevolato gruppi o persone che hanno preso parte attiva, in più occasioni, alle manifestazioni di violenza di cui all'art. 6 l. 13 dicembre 1989, n. 401*
- *persone che, per il loro comportamento, debba ritenersi, anche sulla base della partecipazione in più occasioni alle medesime manifestazioni, ovvero della reiterata applicazione nei loro confronti del divieto previsto dallo stesso articolo, che sono dedite alla commissione di reati che mettono in pericolo l'ordine e la sicurezza pubblica, ovvero l'incolumità delle persone in occasione o a causa dello svolgimento di manifestazioni sportive*

Pericolosità inerente alla pubblica amministrazione (lett. i *bis*)

➤ soggetti indiziati del delitto di cui all'art. 640 *bis* c.p.:

- *indiziati del delitto di truffa aggravata per il conseguimento di erogazioni pubbliche*

➤ soggetti indiziati del delitto di cui all'art. 416 c.p., finalizzato alla commissione di taluno dei delitti di cui agli artt. 314, c. 1, 316, 316 *bis*, 316 *ter*, 317, 318, 319, 319 *ter*, 319 *quater*, 320, 321, 322 e 322 *bis* c.p.:



- *soggetti indiziati del delitto di associazione per delinquere finalizzata alla commissione dei delitti di peculato, malversazione a danno dello Stato, indebita percezione di erogazioni a danno dello Stato, concussione, corruzione anche di membri delle Corti internazionali o di organi e funzionari delle Comunità europee, di organizzazioni internazionali e di Stati esteri*

Pericolosità nelle relazioni personali (lett. i *ter*)

➤ soggetti indiziati dei delitti di cui agli artt. 572 e 612 *bis*
c.p.:

- *indiziati di maltrattamenti contro familiari e conviventi e di atti persecutori*

Passaggio

- dal “*tipo normativo dell’autore pericoloso*”: giudizio di demerito sociale per il modo di essere 
al “*presunto autore di reato*”:
indizi di reità (anche di elevato spessore)
- da una *valutazione prognostica*, basata sulle caratteristiche personali e di vita dell’autore pericoloso 
ad una *costruzione in chiave diagnostica*, basata su fattispecie criminose

Tentativo di maggiore tipizzazione/precisione/determinatezza
con previsione di “elementi di fatto” e richiamo a “fattispecie penali” ma



- ❖ scarsamente indizianti circa la reale pericolosità del soggetto, poiché non si fondano su solidi indici criminologici, ma su un modello indiziaro
- ✓ poco utilizzata la maggior parte delle fattispecie di pericolosità qualificata
- ❖ ancora escluse tipologie delittuose oggi più rilevanti



- ✓ no funzione di prevenzione, ma ruolo di sostituto della condanna nei casi in cui difetta la prova



da strumenti *sine o praeter delictum* a strumenti *sine o praeter probationem delicti*, a “pene del sospetto”

Pericolosità per la sicurezza pubblica

- assenza di definizione della nozione di pericolosità a fini preventivi
- assenza di norme che stabiliscano dettagliatamente i criteri in base ai quali effettuare la valutazione

Nozione

Ci si rifà alla definizione di “pericolosità sociale” in art. 203, c. 1, c.p. in tema di misure di sicurezza

➤ Progressivo abbandono della distinzione ‘*qualitativa*’

(probabilità del ricorrere di situazioni gravemente disfunzionali per l’ordinario svolgimento dei rapporti sociali / probabilità che chi ha commesso un reato o un quasi-reato commetta nuovi reati)

➤ Distinzione meramente “*quantitativa*”

(solo i reati indicati nel catalogo delle fattispecie preventive / qualsiasi reato)

Accertamento

➤ Rinvio all'art. 133 c.p. (in tema di commisurazione della pena):

- giudizio del tutto differente sulla persona (gravità del reato - capacità a delinquere / prognosi comportamentale)
- omnicomprensività degli elementi sintomatici
 - non fornita chiave di lettura univoca
 - suscettibili di diverso apprezzamento a seconda delle convinzioni (politiche, culturali, religiose, personali) e dell'esperienza del giudice
- mancato utilizzo di metodi e strumenti scientifici per identificare e soppesare gli specifici fattori di rischio e protettivi



Metodo intuitivo: soggettivo, non obiettivo e non verificabile