

SOMMARIO

Introduzione - La cooperazione “tradizionale” e le nuove forme di assistenza giudiziaria

Maria Riccarda Marchetti

| | |
|--|---|
| 1. Premessa | 1 |
| 2. Gli istituti disciplinati dal codice di procedura penale..... | 3 |
| 3. Le nuove forme di assistenza giudiziaria | 8 |

PARTE PRIMA

LE MODIFICHE AL CODICE DI PROCEDURA PENALE

Capitolo I - Le variazioni in tema di gerarchia delle fonti. I princìpi generali

Maria Riccarda Marchetti

I. Premessa

| | |
|--|----|
| 1. Le modifiche alla disciplina generale | 17 |
| 2. Il principio di reciprocità e la funzione della normativa codicistica ... | 19 |

Capitolo II - L'extradizione

Maria Riccarda Marchetti

| | |
|---|----|
| 1. Le indicazioni della legge delega | 23 |
| 2. Le principali variazioni in tema di estradizione passiva | 24 |
| 3. La tutela dei diritti fondamentali e i poteri del ministro della giustizia..... | 29 |
| 4. La nuova configurazione del principio di specialità..... | 35 |
| 5. Il computo della detenzione subita all'estero e la riparazione per ingiusta detenzione | 39 |

Capitolo III - La “nuova” assistenza giudiziaria: le rogatorie dall'estero e per l'estero

Ersilia Calvanese

Capo I - Le rogatorie dall'estero: il procedimento passivo

| | |
|---|----|
| 1. L'oggetto dell'assistenza giudiziaria | 43 |
| 2. Il ruolo del ministro della giustizia. La disciplina previgente... | 46 |

| | | |
|------|---|----|
| 2.1. | Le modifiche apportate in sede di riforma | 48 |
| 2.2. | Il potere di blocco delle rogatorie passive relative a Stati dell'Unione europea. L'ambito di applicabilità della norma ... | 49 |
| 2.3. | (Segue): l'ipotesi della trasmissione diretta | 53 |
| 2.4. | Il potere di blocco nelle relazioni con Stati non membri dell'Unione europea..... | 57 |
| 2.5. | Le modalità di esercizio dei poteri del ministro | 59 |
| 3. | Il procedimento di esecuzione. L'autorità designata per l'esecuzione | 60 |
| 3.1. | Il procedimento per l'esecuzione della rogatoria..... | 61 |
| 3.2. | L'oggetto del procedimento di esecuzione..... | 64 |
| 3.3. | Rogatorie per atti da compiere in più distretti giudiziari .. | 66 |
| 3.4. | I casi di rifiuto dell'assistenza | 67 |
| 3.5. | I rimedi impugnatori..... | 68 |
| 3.6. | L'esecuzione degli atti di assistenza..... | 69 |
| 4. | La rogatoria proveniente da un'autorità amministrativa straniera | 72 |

Capo II - Le rogatorie per l'estero

| | | |
|------|---|----|
| 1. | La richiesta di assistenza. I soggetti attivi..... | 75 |
| 1.1. | L'oggetto della richiesta | 76 |
| 2. | Il ruolo del ministro della giustizia..... | 77 |
| 3. | Le modalità di trasmissione della richiesta di assistenza. Il canale ministeriale..... | 79 |
| 3.1. | La trasmissione diretta..... | 80 |
| 4. | L'utilizzabilità degli atti assunti all'estero..... | 81 |
| 4.1. | La soppressione dell'ipotesi di inutilizzabilità introdotta dalla l. 367/2001 nel primo comma dell'art. 729 c.p.p. | 81 |
| 4.2. | Le altre ipotesi di inutilizzabilità..... | 84 |
| 5. | L'acquisizione di atti e informazioni da autorità straniera | 89 |
| 6. | Il regime delle impugnazioni..... | 93 |

Capitolo IV - Le modifiche in tema di effetti delle sentenze penali straniere e di esecuzione all'estero delle sentenze penali italiane

Vincenzo Picciotti

| | | |
|----|--|----|
| 1. | Genesi della riforma di un settore normativo (ritenuto) "sostanzialmente stabile". Il Progetto Riccio. La legge delega | 98 |
|----|--|----|

| | | |
|--------|--|-----|
| 2. | Uno sguardo d'insieme..... | 103 |
| 3. | Gli interventi operati sugli artt. 730-731..... | 105 |
| 3.1. | Le (tentate) miglieie lessicali in tema di competenza... | 105 |
| 3.2. | Le "novità" nelle modalità di acquisizione della sentenza nel riconoscimento agli effetti penali e delle informazioni supplementari nel riconoscimento a fini esecutivi | 106 |
| 4. | La rimodulazione di garanzie procedurali e termini nella deliberazione della corte d'appello, nonché nell'applicazione delle misure coercitive..... | 108 |
| 4.1. | Gli interventi riguardanti la disciplina della c.d. garanzia giurisdizionale | 108 |
| 4.2. | Rilievi critici..... | 109 |
| 4.2.1. | La "cartolarizzazione" del contraddittorio (nei soli casi di riconoscimento non ai fini di esecuzione penale) | 109 |
| 4.2.2. | Termini per la decisione e di durata massima della misura cautelare..... | 112 |
| 4.2.3. | Le modifiche in tema di ricorso per cassazione . | 115 |
| 5. | Le modifiche "sostanziali" dei presupposti e dei contenuti della pronuncia di riconoscimento a fini d'esecuzione. I poteri di "garanzia" e "vigilanza" del ministero della giustizia | 117 |
| 5.1. | Gli interventi operati sull'art. 735. L'(ulteriore) esplicitazione del principio di non aggravamento | 117 |
| 5.1.1. | ... e l'inutile interpolazione del comma 6 in tema di riconoscimento delle decisioni di confisca | 119 |
| 5.2. | L'adeguamento dell'art. 733 all'ipotesi di riconoscimento <i>sub condicione</i> . Il correlato (apparente) ampliamento dei poteri ministeriali negli artt. 734- <i>bis</i> e 742- <i>bis</i> | 120 |
| 5.2.1. | La genesi delle nuove norme. Un (ulteriore) esempio di imperizia del legislatore delegante? .. | 120 |
| 5.2.2. | "A silver lining in every cloud". La legittimazione (in linea di principio) del trasferimento "condizionato" | 125 |
| 5.2.3. | Profili applicativi: la "condizione" della specialità; l'acquisizione di garanzie volte a scongiurare il rischio di trattamenti disumani e degradanti..... | 132 |
| 6. | Le modifiche in tema di indagini e sequestro a fini di confisca... | 136 |

| | | |
|------|---|-----|
| 6.1. | Origine, <i>ratio</i> e struttura della norma | 136 |
| 6.2. | L'intervento di riforma. Il "massivo" rinvio al regime rogatorio..... | 139 |
| 6.3. | (Segue): le "novità" in tema di competenza, «procedura di esecuzione» ed «esecuzione», rimedi avverso il provvedimento di sequestro | 142 |
| 6.4. | (Segue): il "taglio" dei termini di durata massima del sequestro a fini di confisca | 145 |
| 7. | Breve promemoria <i>de iure (re)condendo</i> | 146 |

Capitolo V - Il trasferimento dei procedimenti penali

Eugenio Selvaggi

Capo I - Il trasferimento dei procedimenti penali: i precedenti

| | | |
|----|--|-----|
| 1. | Il trasferimento dei procedimenti penali come "cessione di giurisdizione": dove ci troviamo ora | 149 |
| 2. | ... e da dove siamo partiti | 155 |
| 3. | La Convenzione sul trasferimento delle procedure penali del Consiglio d'Europa | 157 |
| 4. | I successivi sviluppi in seno al Consiglio d'Europa | 163 |
| 5. | La decisione quadro 2009/948/GAI sulla prevenzione e la risoluzione dei conflitti di giurisdizione: <i>parturient montes, nascetur ridiculus mus</i> | 164 |
| 6. | Il d.lgs. 15 febbraio 2016, n. 29 | 167 |

Capo II - Le modifiche al libro XI del codice di procedura penale

| | | |
|------|--|-----|
| 1. | La legge delega n. 149 del 2016..... | 169 |
| 2. | Il trasferimento dei procedimenti penali. In generale..... | 170 |
| 2.1. | Procedimenti penali, procedimenti giurisdizionali, procedimenti paralleli..... | 171 |
| 2.2. | <i>Bis in idem</i> ; stessi fatti | 175 |
| 2.3. | Il trasferimento dei procedimenti e la cooperazione giudiziaria tradizionale (estradizione e mandato d'arresto europeo): il caso Petruhin..... | 176 |
| 3. | La legge delega. Principi e criteri direttivi..... | 177 |
| 4. | Disposizioni generali | 179 |
| 5. | Assunzione di procedimenti penali dall'estero..... | 182 |

| | |
|--|-----|
| 5.1. Effetti della richiesta nello Stato ricevente il trasferimento..... | 184 |
| 6. Trasferimento di procedimenti penali all'estero | 186 |
| 7. Qualche breve considerazione conclusiva ... e qualche domanda..... | 189 |

PARTE SECONDA

L'ASSISTENZA GIUDIZIARIA TRA I PAESI MEMBRI DELL'UE

Sezione I - La Convenzione UE di assistenza giudiziaria in materia penale del 2000

Capitolo I - Genesi della Convenzione. La tardiva ratifica e la sua attuale operatività

Lorenzo Salazar

| | |
|---|-----|
| 1. Premessa | 195 |
| 2. Cosmogonia di una Convenzione..... | 196 |
| 3. Il vento nuovo della MAP | 200 |
| 4. Gli epigoni della MAP | 204 |
| 5. I primi saranno gli ultimi: il difficile cammino della ratifica italiana | 206 |
| 6. Le dichiarazioni italiane depositate all'atto della ratifica | 209 |
| 7. Relazioni con l'attuazione della decisione quadro sulle squadre investigative comuni ed il recepimento della direttiva OEI | 211 |
| 8. "La MAP è morta; lunga vita alla MAP ...?" | 212 |

Capitolo II - I problemi di diritto transitorio e l'intreccio tra gli strumenti vigenti. Una bussola per l'interprete

Chiara Maria Paolucci

| | |
|--|-----|
| 1. Introduzione..... | 215 |
| 2. L'ordine europeo di indagine penale. La sostituzione delle pre- vigenti discipline sovranazionali dell'assistenza giudiziaria in ambito UE. Primi cenni di inquadramento..... | 222 |
| 2.1. L'ambito soggettivo di applicazione dell'OEI..... | 224 |
| 2.2. L'ambito oggettivo di applicazione dell'OEI | 225 |
| 2.2.1. Gli atti ricompresi nell'ambito di operatività dell'OEI | 225 |
| 2.2.2. Gli atti esclusi dall'ambito di operatività dell'OEI... | 229 |

| | | |
|--------|--|-----|
| 2.2.3. | La decorrenza dell'effetto sostitutivo della direttiva OEI rispetto agli strumenti preesistenti..... | 232 |
| 2.2.4. | Gli accordi e le intese bilaterali ulteriormente semplificatrici e agevolatrici | 234 |
| 3. | Conclusioni..... | 235 |

Capitolo III - Il principio del reciproco riconoscimento e la sua attuazione nel diritto interno

Gaetano De Amicis

| | | |
|----|---|-----|
| 1. | La codificazione del principio del mutuo riconoscimento | 239 |
| 2. | Gli aspetti centrali della riforma del codice di rito | 242 |
| 3. | La prevalenza del diritto europeo | 245 |
| 4. | Il carattere sussidiario della disciplina codicistica..... | 246 |
| 5. | Le modalità di esecuzione degli strumenti di mutuo riconoscimento..... | 248 |
| 6. | La centralità della tutela dei diritti fondamentali nel nuovo sistema della cooperazione giudiziaria e il ruolo della Corte di giustizia..... | 251 |
| 7. | Il controllo giudiziario delle decisioni oggetto delle procedure di mutuo riconoscimento | 259 |

Sezione II - L'ordine europeo di indagine penale

Capitolo I - I presupposti e i limiti dell'ordine di indagine europeo nella procedura passiva

Paola Spagnolo

| | | |
|------|---|-----|
| 1. | L'Ordine di indagine europeo: un nuovo strumento di cooperazione..... | 263 |
| 2. | Le singole attività: una ricognizione..... | 268 |
| 3. | I motivi di rifiuto dell'OEI..... | 270 |
| 4. | I motivi di rifiuto e di restituzione dell'art. 10 d.lgs. 108/2017... | 273 |
| 4.1. | (Segue): la verifica della doppia incriminazione e le sue deroghe | 279 |
| 5. | Gli altri motivi di rifiuto | 282 |
| 6. | L'atto di indagine "alternativo" e la verifica dell'adeguatezza .. | 284 |
| 7. | L'irruzione della proporzionalità | 288 |

Capitolo II - IL procedimento passivo di riconoscimento ed esecuzione (ARTT. 4-6, 8, 12-14 D.LGS. N. 108/2017)

Tommaso Rafaraci

| | |
|---|-----|
| 1. Un ruolo “a tutto tondo” per il procuratore della Repubblica distrettuale..... | 295 |
| 2. Predeterminazione legale dell’ufficio territorialmente “competente” (anche in caso di pluralità di atti) e risoluzione dei contrasti tra procure distrettuali..... | 298 |
| 3. I termini per il riconoscimento e l’esecuzione dell’OEI e i casi di rinvio..... | 300 |
| 4. L’esecuzione dell’OEI da parte del procuratore della Repubblica distrettuale. Garanzie difensive..... | 302 |
| 5. La procedura per gli atti che devono essere autorizzati o compiuti dal giudice..... | 304 |
| 6. La partecipazione dell’autorità di emissione all’esecuzione | 306 |
| 7. Il trasferimento delle prove..... | 307 |
| 8. Le impugnazioni..... | 307 |

Capitolo III - La procedura attiva

Stefano Marcolini

| | |
|---|-----|
| 1. Generalità..... | 313 |
| 2. Legittimazione attiva..... | 315 |
| 3. Contenuto | 317 |
| 4. Procedimento: emissione..... | 319 |
| 5. (Segue): esecuzione | 321 |
| 6. (Segue): conoscibilità ed utilizzazione | 322 |
| 7. Disposizioni specifiche: il trasferimento temporaneo di persone detenute e l’audizione a distanza..... | 324 |
| 8. (Segue): operazioni presso banche..... | 328 |
| 9. (Segue): operazioni investigative “proattive” | 328 |
| 10. (Segue): intercettazioni e <i>data retention</i> | 329 |
| 11. Riflessioni finali | 334 |

Capitolo IV - I diritti della difesa nelle dinamiche dell’ordine europeo di indagine penale

Elisa Lorenzetto

| | |
|---|-----|
| 1. Diritti in filigrana..... | 337 |
| 2. I diritti della difesa nella procedura passiva | 346 |

| | | |
|------|--|-----|
| 2.1. | Riconoscimento | 348 |
| 2.2. | Impugnazioni | 354 |
| 2.3. | Esecuzione | 360 |
| 3. | I diritti della difesa nella procedura attiva..... | 364 |
| 3.1. | Emissione | 365 |
| 3.2. | Emissione su richiesta della difesa..... | 367 |
| 3.3. | Esecuzione | 374 |
| 3.4. | Impugnazione | 376 |
| 3.5. | Utilizzabilità | 378 |

PARTE TERZA

I NUOVI STRUMENTI DELL'ASSISTENZA GIUDIZIARIA

Capitolo I - Le squadre investigative comuni

Giovanni Barrocu

| | | |
|------|--|-----|
| 1. | La normativa sovranazionale | 383 |
| 2. | I soggetti dell'accordo | 390 |
| 3. | Lo scambio e l'utilizzabilità delle informazioni..... | 393 |
| 4. | La disciplina interna..... | 398 |
| 5. | Il procedimento..... | 402 |
| 6. | La richiesta dall'estero | 404 |
| 6.1. | I soggetti del procedimento e l'utilizzabilità degli atti... | 413 |

Capitolo II - Le operazioni di infiltrazione

Giovanni Barrocu

| | | |
|----|--|-----|
| 1. | Premessa | 421 |
| 2. | Le operazioni sotto copertura | 421 |
| 3. | Consegne controllate e osservazione transfrontaliera | 432 |

Capitolo III - Le indagini bancarie

Rosanna Belfiore

| | | |
|------|---|-----|
| 1. | Introduzione..... | 437 |
| 2. | Le indagini bancarie nella cooperazione giudiziaria: il quadro delle fonti..... | 439 |
| 2.1. | Le fonti pattizie | 439 |
| 2.2. | Le fonti UE..... | 442 |
| 3. | Le indagini bancarie nella direttiva sull'ordine europeo di indagine penale | 443 |

| | |
|---|-----|
| 4. (Segue) ... e nel decreto attuativo della direttiva..... | 449 |
| 5. Rilievi conclusivi..... | 457 |

Capitolo IV - Le intercettazioni telefoniche

Francesca Nanni

| | |
|---|-----|
| 1. Premessa | 459 |
| 2. La direttiva UE | 461 |
| 3. Le intercettazioni ambientali..... | 466 |
| 4. Intercettazione di conversazioni con il consenso di uno degli interlocutori..... | 468 |
| 5. Le videoregistrazioni | 470 |
| 6. Le intercettazioni preventive | 474 |
| 7. Le intercettazioni per la ricerca dei latitanti | 475 |
| 8. La normativa interna..... | 477 |
| 8.1. Procedura passiva..... | 477 |
| 8.2. Acquisizione dei dati esterni delle comunicazioni..... | 483 |
| 8.3. Procedura attiva..... | 487 |
| 9. Conclusioni..... | 490 |

Capitolo V - Il trasferimento temporaneo di soggetti detenuti per indagini o assunzione di prove

Raffaele Piccirillo

| | |
|--|-----|
| 1. Premessa. L'assistenza giudiziaria "a distanza ravvicinata" | 493 |
| 2. Il trasferimento temporaneo di persone detenute a fini di indagine o di prova. La Convenzione europea di assistenza giudiziaria del 1959 e la Convenzione di Bruxelles del 2000 | 495 |
| 3. Il trasferimento temporaneo nel Decreto attuativo della Convenzione MAP..... | 497 |
| 4. Il trasferimento nella direttiva OEI | 499 |
| 5. Il trasferimento temporaneo del decreto di recepimento della direttiva OEI | 501 |
| 6. La disciplina del codice | 503 |
| 7. <i>Focus</i> sulla clausola di specialità nel trasferimento temporaneo di detenuti a fini di prova: il quadro sovranazionale..... | 505 |
| 7.1. (Segue): il quadro delle norme attuative interne | 507 |
| 7.2. Le cause di purgazione della specialità..... | 509 |

Capitolo VI - Le videoconferenze e le conferenze telefoniche transnazionali

Raffaele Piccirillo

| | |
|--|-----|
| 1. Le nuove discipline introdotte nel 2017 e il loro ambito esterno di applicazione..... | 511 |
| 2. Il perimetro interno dei tre nuovi interventi tra esame a distanza e videoconferenza partecipativa..... | 513 |
| 2.1. I limiti dell'art. 205-ter disp. att. c.p.p. e il loro superamento da parte degli artt. 726-quinquies e 729-quater del riformato Libro XI..... | 518 |
| 3. I casi previsti dagli accordi internazionali..... | 521 |
| 4. L'esame transnazionale a distanza del testimone assistito e della persona imputata in procedimento connesso o collegato | 524 |
| 5. Il presupposto dell'audizione in videoconferenza: l'inopportunità o l'impossibilità del trasferimento del dichiarante davanti all'autorità giudiziaria che procede | 526 |
| 6. Il limite giuridico | 530 |
| 7. Il limite tecnologico | 531 |
| 8. I requisiti supplementari della rogatoria e dell'ordine europeo di videoconferenza | 533 |
| 9. La comparizione dei soggetti di prova..... | 535 |
| 10. Lo svolgimento della videoconferenza transnazionale: le modalità di esecuzione..... | 536 |
| 10.1. Le garanzie riconosciute alla persona sottoposta ad audizione..... | 539 |
| 10.2. Il verbale dell'audizione | 540 |
| 10.3. L'impegno a reprimere reticenza e falsità..... | 541 |
| 11. Peculiarità della videoconferenza finalizzata al telesame e al tele-interrogatorio della persona sottoposta al procedimento o alla sua partecipazione al procedimento in corso nello Stato richiedente. Il consenso necessario | 543 |
| 11.1. Attuazione del diritto di difesa..... | 544 |
| 11.2. Videoconferenza partecipativa, legittimo impedimento e specialità estradizionale..... | 545 |
| 12. Conferenze telefoniche | 548 |
| 12.1. La scelta del legislatore italiano di disciplinare il solo versante passivo..... | 549 |
| 12.2. La ragione pratica e l'ambito dei soggetti di prova esaminabili mediante conferenza telefonica nelle fonti sovranazionali..... | 551 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 12.3. | I presupposti..... | 552 |
| 12.4. | La clausola della compatibilità con i principi fondamentali e la presenza all'atto dell'autorità giudiziaria dello Stato richiesto | 553 |
| 12.5. | Modalità esecutive..... | 554 |

Conclusioni - C'è un altro mondo là fuori: ovvero il futuro della cooperazione giudiziaria

Eugenio Selvaggi

| | | |
|----|---|-----|
| 1. | Come è cambiata la cooperazione giudiziaria | 557 |
| 2. | La proporzionalità quale criterio per una cooperazione efficace | 558 |
| 3. | Cooperazione giudiziaria nei procedimenti contro le persone giuridiche..... | 560 |
| 4. | Cooperazione giudiziaria e pena di morte | 561 |
| 5. | Cooperazione giudiziaria e mondo informatico..... | 562 |
| 6. | Esplorare campi finora inesplorati..... | 564 |
| 7. | Cooperazione giudiziaria con la Corte penale internazionale... | 565 |

Sitografia ragionata

Eugenio Selvaggi

| | |
|-------------------------------|------------|
| Indice analitico | 575 |
|-------------------------------|------------|

