

Indice

| | <i>pag.</i> |
|---|-------------|
| <i>Gli Autori</i> | XV |
| <i>Presentazione</i> di <i>G. Spangher, A. Marandola</i> | XVII |

Parte I

Scenari interdisciplinari

1

Persone fragili e diritti civili

di *Paolo Cendon*

| | |
|--------------------------------|----|
| 1. Un approccio unitario | 3 |
| 2. Incongruenze | 4 |
| 3. Figure della capacità | 4 |
| 4. Contagiosità applicative | 5 |
| 5. Il giudice tutelare | 5 |
| 6. Influssi disciplinari | 6 |
| 7. Indice delle questioni | 6 |
| 8. Riforme in Italia | 7 |
| 9. Altri interventi | 8 |
| 10. Vulnerabilità sparse | 9 |
| 11. No al paternalismo | 10 |
| 12. Ostacoli, combinazioni | 11 |
| 13. Creature indebolite | 11 |
| 14. Altri esempi | 12 |
| 15. L'interdizione da abrogare | 12 |
| 16. Disarmonie empiriche | 13 |

| | <i>pag.</i> |
|--------------------------------------|-------------|
| 17. Persone in coma | 13 |
| 18. Contenzioni abusive | 14 |
| 19. Sovranità tendenziali | 14 |
| 20. Automatismi rischiosi | 15 |
| 21. Privilegi sbagliati | 15 |
| 22. Vestiti su misura | 16 |
| 23. Due donne | 16 |
| 24. Dinamici e stanziali | 17 |
| 25. Sussidiarietà | 18 |
| 26. Beni del cuore | 19 |
| 27. Il patto di rifioritura | 19 |
| 28. Applicazioni | 20 |
| 29. Il progetto esistenziale di vita | 21 |
| 30. Modalità organizzative | 22 |
| 31. Libertà fin che possibile | 22 |
| 32. Sposarsi | 23 |
| 33. Rimedi | 23 |
| 34. Danni e responsabilità | 24 |
| 35. La funzione empatica | 25 |
| 36. Reprimere il dolo | 25 |
| 37. Servizi a rischio | 26 |
| 38. L'ufficio sportello | 26 |
| 39. Zona grigia | 27 |
| 40. Nuovi diritti | 28 |
| 41. Disabilità e fragilità | 29 |
| 42. I doveri | 30 |
| 43. Ombre emergenti | 30 |
| 44. Un lavoro difficile | 31 |

2

Fragilità e garanzie costituzionali

di *Marilisa D'Amico*

| | |
|--|----|
| 1. Per una lettura costituzionale delle fragilità | 33 |
| 2. La tutela costituzionale della fragilità: il divieto di discriminazioni quale strumento di tutela dei soggetti fragili | 35 |
| 3. Il contributo della Corte costituzionale: la “fragilità” nella giurisprudenza costituzionale | 37 |
| 4. (<i>Segue</i>): il caso Cappato e la tutela della fragilità nel “fine vita” | 42 |
| 5. Ulteriori indicazioni dalla giurisprudenza costituzionale: oltre il “processo penale”, tra discriminazioni e tutela delle categorie “vulnerabili” | 45 |
| 6. Riflessioni conclusive | 52 |

3

Il profilo europeodi *Antonio Balsamo*

- | | | |
|----|---|----|
| 1. | Introduzione | 55 |
| 2. | Gruppi e individui vulnerabili: due prospettive destinate a incrociarsi | 56 |
| 3. | La tutela delle vittime e dei testimoni vulnerabili: <i>a)</i> nelle raccomandazioni e Convenzioni del Consiglio d'Europa | 58 |
| 4. | (<i>Segue</i>): <i>b)</i> nella giurisprudenza della Corte europea dei diritti dell'uomo | 63 |
| 5. | (<i>Segue</i>): <i>c)</i> nella normativa dell'Unione Europea | 76 |
| 6. | La tutela degli indagati ed imputati vulnerabili | 84 |
| 7. | Il processo penale minorile nella prospettiva europea | 87 |

4

Soggetti vulnerabili e diritto penaledi *Francesco Palazzo*

- | | | |
|----|--|-----|
| 1. | Vittimologia, vittime, vittime vulnerabili | 91 |
| 2. | La vulnerabilità nel diritto processuale e nel diritto sostanziale | 92 |
| 3. | La nozione di vulnerabilità | 94 |
| 4. | La vulnerabilità nella struttura del reato | 97 |
| 5. | La vulnerabilità rispetto al contenuto offensivo del reato | 100 |
| 6. | Conclusioni | 102 |

5

Fragilità e processo penale: la prospettiva medico-legaledi *Paola Frati, Livia Besi, Raffaele La Russa, Vittorio Fineschi*

- | | | |
|----|-------------------------|-----|
| 1. | Premessa | 105 |
| 2. | La vittima del reato | 106 |
| 3. | La tutela della vittima | 107 |
| 4. | La donna | 109 |
| 5. | Il minore | 113 |
| 6. | Il tossicodipendente | 117 |

6

Soggetti fragili tra psicologia e dirittodi *Antonietta Curci*

- | | | |
|----|------------------------|-----|
| 1. | Il testimone "fragile" | 125 |
|----|------------------------|-----|

| | <i>pag.</i> |
|--|-------------|
| 1.1. La memoria come processo costruttivo | 125 |
| 1.2. Il paradigma del <i>misinformation effect</i> | 126 |
| 1.3. La suggestionabilità interrogativa | 127 |
| 1.4. Idoneità a testimoniare generica e specifica | 128 |
| 2. La tutela della vittima nel rispetto delle esigenze processuali | 129 |
| 2.1. Categorie della fragilità | 129 |
| 2.2. Memoria e trauma | 132 |
| 3. Il contributo scientifico della psicologia nel processo | 135 |

7

Vulnerabilità e processo penale nella prospettiva criminologica

di *Gemma Marotta, Giulio Vasaturo*

| | |
|---|-----|
| 1. La giustizia dei vulnerabili | 139 |
| 2. La vittimologia dei vulnerabili | 140 |
| 3. La testimonianza dei vulnerabili | 144 |
| 4. La vulnerabilità del minore | 146 |
| 5. La vulnerabilità dello straniero | 149 |
| 6. La vulnerabilità delle donne in gravidanza o con figli in tenera età | 150 |
| 7. La vulnerabilità delle vittime di violenza domestica e di genere | 151 |
| 8. Il garantismo dei vulnerabili | 153 |

Parte II

Le situazioni di fragilità nel processo penale

1

Le disabilità: profili di diritto civile e penale

di *Flora Trapani*

| | |
|---|-----|
| 1. Il concetto di disabilità oggi | 157 |
| 2. Gli studi sulla disabilità e il quadro ordinamentale nel contesto costituzionale | 158 |
| 3. Profili di diritto civile: il quadro normativo di riferimento | 164 |
| 3.1. L'amministrazione di sostegno | 170 |
| 3.2. I figli disabili nei giudizi della crisi familiare | 178 |
| 3.3. La condizione dei disabili nella legge 22 giugno 2016, n. 112 | 179 |
| 3.3.1. Gli strumenti negoziali <i>ex art. 6, legge n. 112/2016</i> | 181 |
| 3.3.2. Il <i>trust</i> del "dopo di noi" | 181 |

| | <i>pag.</i> |
|---|-------------|
| 3.3.3. I vincoli di destinazione <i>ex art. 2645-ter c.c.</i> | 184 |
| 3.3.4. Il contratto di affidamento fiduciario | 186 |
| 3.3.5. I requisiti strutturali comuni ai diversi strumenti | 189 |
| 3.3.6. Brevi osservazioni | 191 |
| 4. Il problema della copertura finanziaria | 194 |
| 5. Profili di diritto penale | 198 |
| 5.1. Le disposizioni di parte generale | 200 |
| 5.2. Le disposizioni di parte speciale | 201 |
| 5.3. Brevi conclusioni | 204 |

2

Infermità mentaledi *Andrea Chelo*

| | |
|---|-----|
| 1. Premessa: infermità mentale e imputato | 207 |
| 2. Infermità mentale e imputato: la patologia processualmente rilevante | 208 |
| 3. (<i>Segue</i>): l'accertamento dell'incapacità e le soluzioni processuali | 214 |
| 3.1. La sospensione del processo nei casi di infermità mentale transitoria | 221 |
| 3.1.1. La nomina del curatore speciale | 223 |
| 3.1.2. L'assunzione delle prove a processo sospeso | 224 |
| 3.1.3. Lo svolgimento di indagini a procedimento sospeso | 224 |
| 3.1.4. La posizione della parte civile | 225 |
| 3.1.5. La revoca dell'ordinanza di sospensione | 227 |
| 3.2. La definizione del processo nei casi di infermità mentale irreversibile | 230 |
| 3.2.1. La sentenza di improcedibilità e la sua impugnazione | 232 |
| 3.2.2. La definizione del procedimento in fase di indagini | 235 |
| 3.2.3. L'impossibilità di definire il procedimento in caso di applicazione di una misura di sicurezza | 237 |
| 4. La libertà personale dell'imputato infermo di mente | 240 |
| 4.1. (<i>Segue</i>): la custodia cautelare in luogo di cura | 242 |
| 4.2. (<i>Segue</i>): le misure di sicurezza applicate in via provvisoria | 247 |
| 4.3. (<i>Segue</i>): la scelta tra misura cautelare e misura di sicurezza | 251 |
| 5. Le notificazioni all'imputato infermo di mente e all'interessato infermo di mente nel giudizio di esecuzione | 253 |
| 6. Considerazioni conclusive | 255 |

3

**Le patologie fisiche nella dinamica processuale:
tra apparente sensibilità legislativa e persistenti criticità**di *Teresa Alesci*

| | |
|-------------|-----|
| 1. Premessa | 257 |
|-------------|-----|

| | <i>pag.</i> |
|---|-------------|
| 2. Il <i>deficit</i> linguistico-uditivo e il principio di oralità | 258 |
| 3. Il rilievo delle condizioni fisiche nella vicenda cautelare tra diritto alla salute e esigenze personali | 266 |
| 4. Una fragilità “diffusa” dall’epidemia da Covid-19 | 272 |

4

La condizione della persona anziana

di *Leonardo Suraci*

| | |
|--|-----|
| 1. Introduzione | 281 |
| 2. La nozione di “grave impedimento” e gli altri profili di rilevanza dell’età nell’ambito dell’incidente probatorio | 284 |
| 3. La tutela della libertà personale nel processo. L’anziano e le misure cautelari | 290 |
| 4. La condizione della persona anziana e la fase dell’esecuzione penale | 298 |

5

La posizione del minore nel processo penale

di *Katia La Regina*

| | |
|--|-----|
| 1. La protezione del minore vittima o testimone nel diritto europeo e internazionale | 309 |
| 2. Il minorenni nel codice di rito: uno sguardo d’insieme | 316 |
| 3. L’incertezza sulla minore età | 321 |
| 4. Le possibili declinazioni della vulnerabilità minorile | 325 |
| 5. Il minore fonte di prova e la protezione a macchia di leopardo: le indagini preliminari | 330 |
| 6. (<i>Segue</i>): il processo | 338 |
| 7. Considerazioni conclusive | 341 |

6

La “doppia fragilità” del migrante e il processo penale

di *Angelo Caputo*

| | |
|--|-----|
| 1. Introduzione | 343 |
| 2. Tra nuove schiavitù e repressione del traffico di migranti: lo statuto processuale di persona “vulnerabile” alla prova delle migrazioni | 345 |
| 3. Il processo penale dello straniero e il “diritto speciale” delle migrazioni | 350 |
| 4. Criminalizzare per espellere: il “processo speciale” dello straniero irregolare | 353 |

7

Tossicodipendenza e processo penale

di *Luca Della Ragione*

- | | | |
|----|---|-----|
| 1. | La disciplina speciale per le misure cautelari nei confronti del tossicodipendente | 363 |
| 2. | Reati del tossicodipendente e continuazione | 367 |
| 3. | Brevi osservazioni | 370 |
| 4. | Questioni applicative a seguito delle sentenze della Corte costituzionale n. 32/2014 e n. 40/2019 | 373 |
| 5. | Tossicodipendenti ed esecuzione penale | 381 |
| | 5.1. Sospensione dell'esecuzione della pena (art. 90) | 385 |
| | 5.1.1. Presupposti applicativi, natura ed effetti | 385 |
| | 5.1.2. La disciplina procedimentale | 391 |
| | 5.2. Presupposti per l'affidamento in casi particolari e il regime della misura (art. 94). La misura alternativa della detenzione domiciliare per le pene non superiori a diciotto mesi (legge n. 199/2010) | 394 |
| | 5.2.1. La disciplina procedimentale | 398 |
| 6. | La sanzione sostitutiva del lavoro di pubblica utilità | 400 |

8

La tutela del rapporto genitoriale

di *Gian Marco Baccari*

- | | | |
|----|---|-----|
| 1. | La genitorialità: cenni introduttivi | 403 |
| 2. | Regime probatorio e protezione degli affetti | 405 |
| 3. | Il diritto all'affettività e la vicenda cautelare | 409 |
| 4. | La tutela della genitorialità nella fase esecutiva della pena | 415 |
| 5. | Riflessioni conclusive | 423 |

9

Vulnerabilità e processo penale

di *Lucia Parlato*

- | | | |
|----|---|-----|
| 1. | Premessa | 427 |
| 2. | Vittime vulnerabili e particolarmente vulnerabili: quando si è "super" | 429 |
| 3. | (<i>Segue</i>): ... e quando si appartiene a un'ulteriore categoria da tutelare | 433 |
| 4. | Non solo vittime: uno sguardo ad altri soggetti | 435 |

| | <i>pag.</i> |
|---|-------------|
| 5. Particolare vulnerabilità soggettiva, oggettiva e “caso per caso” | 439 |
| 6. Le coordinate incerte di una diagnosi di vulnerabilità: proteggere da cosa? | 441 |
| 6.1. (<i>Segue</i>): cadenze della verifica | 443 |
| 7. Contromisure rispetto a una vulnerabilità acclarata | 445 |
| 7.1. Le cautele che circondano la narrazione dei fatti | 446 |
| 7.2. (<i>Segue</i>): le dinamiche del secondo grado di giudizio | 449 |
| 8. Forme di tutela improprie e obblighi statali: i fattori “tempo” e “informazione” | 451 |

10

Violenza sulle donne. Le prime forme di protezione: il c.d. “Codice rosso”

di *Antonella Marandola*

| | |
|---|-----|
| 1. Premessa | 455 |
| 2. Il sistema normativo multilivello | 456 |
| 3. La definizione domestica | 460 |
| 4. Le indicazioni della Corte europea: dalla repressione alla prevenzione quale diritto “soggettivo” alla tempestività e completezza delle indagini | 461 |
| 5. La legislazione interna | 466 |
| 6. Il c.d. “Codice rosso”: le prime attività di protezione (procedimentale) della vittima della violenza di genere o domestica | 469 |
| 7. L’estensione delle informazioni sulle cautele e altre forme di restrizione dell’autore del fatto quale forma di “protezione indiretta” della vittima | 474 |
| 8. La nuova prospettiva: il trattamento del condannato | 478 |
| 9. <i>Lockdown</i> per Covid-19 e violenza di genere | 482 |

11

La condizione del detenuto

di *Alessandro Diddi*

| | |
|---|-----|
| 1. Introduzione | 485 |
| 2. La difesa tecnica dell’imputato detenuto | 487 |
| 3. L’autodifesa dell’imputato detenuto | 490 |
| 4. Le limitazioni all’esercizio della difesa tecnica | 497 |
| 5. L’inattuazione del principio di territorialità e le ricadute sul diritto di difesa | 502 |
| 6. Le limitazioni alla partecipazione dell’imputato | 504 |
| 7. Gli ostacoli all’esercizio dell’autodifesa | 507 |
| 8. Conclusioni | 511 |

12

La fragilità economicadi *Laura Dipaola*

- | | | |
|----|--|-----|
| 1. | Dalla fragilità diffusa alla fragilità economica | 515 |
| 2. | I “poveri” come soggetti fragili | 516 |
| 3. | La garanzia della difesa attraverso le interferenze tra gli istituti della difesa d’ufficio e del patrocinio a spese dello Stato | 517 |
| 4. | L’identikit del non abbiente | 519 |
| 5. | Tratti salienti della disciplina del patrocinio a spese dello Stato | 522 |
| | 5.1. I destinatari del beneficio | 524 |
| | 5.2. Ambito giurisdizionale di riferimento | 527 |
| | 5.3. La domanda di ammissione: requisiti, presentazione e delibazione | 528 |
| | 5.4. Impugnazione dei provvedimenti in materia di patrocinio a spese dello Stato | 531 |
| 6. | Considerazioni conclusive | 533 |

13

L’interazione linguistica nel procedimento penale con i soggetti fragilidi *Iacopo Benevieri*

- | | | |
|----|---|-----|
| 1. | Il procedimento penale come evento linguistico: cenni introduttivi | 535 |
| 2. | L’asimmetria della comunicazione nel procedimento penale | 536 |
| 3. | La conversazione asimmetrica nel procedimento penale con i soggetti “fragili” | 538 |
| | 3.1. L’interazione comunicativa con i minori | 540 |
| | 3.2. L’interazione comunicativa con i soggetti con disabilità cognitive | 544 |
| 4. | Conclusioni. Riequilibrare le diseguglianze comunicative | 547 |

14

Fragilità della persona, Covid-19 e processo penale

Sez. A)

Profili generali e misure cautelaridi *Giorgio Spangher*

- | | | |
|----|--|-----|
| 1. | L’art. 32 Cost. e la tutela della salute | 549 |
| 2. | Il silenzio del legislatore e le note della Procura generale della Corte di Cassazione | 550 |

| | <i>pag.</i> |
|---|-------------|
| 3. I possibili interventi a tutela dei soggetti fragili | 552 |
| 4. Un auspicio: le “buone prassi” diventino il regime della cautela | 554 |

Sez. B)

L’esecuzione penale ai tempi del Covid-19 tra fragilità ed incertezze
di Sabrina Tirabassi

| | |
|--|-----|
| 1. La prima fase: la chiusura totale del carcere verso l’esterno | 557 |
| 2. Seconda fase: il parziale “reflusso” della normativa emergenziale | 559 |
| 3. Le successive applicazioni | 563 |
| 3.1. Dai decreti cc.dd. “antiscarcerazioni” ... | 563 |
| 3.2. ... al decreto c.d. “Ristori” | 569 |
| 4. In conclusione | 571 |