

INDICE

pag.

INTRODUZIONE

1. Ragioni dell'indagine: gli attacchi all'*habeas corpus* nell'era della globalizzazione 1
2. La chiave di analisi: la conformazione giuridica dell'*habeas corpus* 5
 - 2.1. L'*habeas corpus* come regola nazionale e le sue manipolazioni legislative 5
 - 2.2. L'*habeas corpus* come principio sovranazionale e le sue manipolazioni giurisprudenziali 6

CAPITOLO I

L'*HABEAS CORPUS* COME REGOLA E COME PRINCIPIO: I FONDAMENTI DOGMATICI DELLA DISTINZIONE

1. La rilevanza della distinzione fra “regole” e “principi” ai fini della costruzione delle garanzie processuali 7
2. Le garanzie processuali come regole: i bilanciamenti legislativi e l'ideale della fattispecie 11
3. Le garanzie processuali come principi: i bilanciamenti giurisprudenziali 13
4. L'antidoto della legalità contro la tirannia delle regole e l'indeterminatezza dei principi 16
 - 4.1. La legalità come prevedibilità 17
 - 4.2. La legalità come proporzionalità 19

PARTE PRIMA
LE MANIPOLAZIONI LEGISLATIVE
DELL'*HABEAS CORPUS* COME REGOLA

CAPITOLO II
LE MATRICI DELL'*HABEAS CORPUS* COME REGOLA

SEZIONE PRIMA
LA MATRICE COSTITUZIONALE

1. Dalla negazione dell'*habeas corpus* all'art. 13 Cost. 29
2. La genesi inglese: lo spostamento del baricentro del potere dal Re al Parlamento 32
3. L'*Habeas Corpus Act* del 1679: un archetipo per i legislatori nazionali 34
4. La recezione dell'*habeas corpus* nelle Costituzioni statali 36

SEZIONE SECONDA
LA MATRICE CONVENZIONALE E IL
LIMITE DEL MARGINE DI APPREZZAMENTO NAZIONALE

1. Tra Costituzione e CEDU 39
2. La dimensione applicativa della CEDU: il potere para-normativo della Corte europea dei diritti dell'uomo 42
3. Il valore (non vincolante ma) orientativo delle norme create dalla Corte europea 45
4. Allontanarsi da Strasburgo: la mappa del margine di apprezzamento nazionale 48
5. Le condizioni per invocare il margine di apprezzamento 50
 - 5.1. L'assenza di una norma convenzionale rilevante 51
 - 5.2. La presenza di una norma nazionale equivalente alla norma convenzionale 53
6. La conseguente portata della matrice convenzionale dell'*habeas corpus* 56

CAPITOLO III
GLI *ESSENTIALIA* DELLE FATTISPECIE LEGISLATIVE
DI *HABEAS CORPUS*

- | | |
|---|----|
| 1. Un triplice freno all'arbitrio del Parlamento | 59 |
| 2. Il primo elemento indefettibile delle regole sull' <i>habeas corpus</i> : le finalità della privazione della libertà imposte dalla riserva di legge rinforzata | 61 |
| 3. Il secondo elemento: la stretta necessità della privazione della libertà | 67 |
| 4. Il terzo elemento: l'accertamento storico del giudice | 69 |

CAPITOLO IV
LE MANIPOLAZIONI LEGISLATIVE DELL'*HABEAS*
CORPUS NEL NOME DELLA SICUREZZA

SEZIONE PRIMA
IL PARADIGMA DELLA SICUREZZA

- | | |
|---|----|
| 1. La sicurezza come diritto alla protezione dagli altri individui | 75 |
| 2. La legittimità della carcerazione <i>ante iudicium</i> per la tutela della sicurezza | 77 |
| 3. La tutela della sicurezza tramite le riduzioni dell' <i>habeas corpus</i> | 83 |
| 4. La tutela della sicurezza tramite le sospensioni dell' <i>habeas corpus</i> | 85 |

SEZIONE SECONDA
LE RIDUZIONI DELL'*HABEAS CORPUS*
NELLA CARCERAZIONE *ANTE IUDICIUM*

- | | |
|--|----|
| 1. La riduzione dell' <i>habeas corpus</i> attraverso la tecnica delle presunzioni legali | 88 |
| 2. L'assedio al potere di accertamento storico del giudice: un attacco su più fronti | 91 |
| 3. Il fronte della presunzione assoluta di presenza delle esigenze cautelari: il superamento della trincea eretta dalla sentenza n. 64 del 1970 della Corte costituzionale e la fioritura dei <i>pericula libertatis</i> | 95 |

	<i>pag.</i>
4. Il fronte della presunzione assoluta di stretta necessità della carcerazione: l'art. 275 comma 3 c.p.p. eroso dalla Corte costituzionale e ridimensionato dalla l. n. 47 del 2015	99
4.1. L'assenza di una piattaforma induttiva a sostegno della presunzione assoluta	102
4.2. L'auspicabile superamento degli ultimi bastioni della presunzione assoluta nei procedimenti per associazione mafiosa, sovversiva e terroristica	108
4.3. L'impossibilità di attenuare la presunzione assoluta tramite l'interpretazione conforme alla Costituzione	115
5. Il fronte della presunzione relativa della presenza delle esigenze cautelari: il pericolo dell'azzeramento degli <i>input</i> cognitivi a disposizione del giudice	119

SEZIONE TERZA

LE SOSPENSIONI DELL'*HABEAS CORPUS* NEL CONTRASTO AL TERRORISMO

1. La sospensione dell' <i>habeas corpus</i> nella detenzione amministrativa dei sospetti terroristi	122
2. La compressione dell'accertamento storico del giudice tramite la breccia dell'art. 15 CEDU: il caso dell' <i>Antiterrorism, Crime and Security Act</i> 2001 inglese	125
3. La compressione dell'accertamento storico del giudice tramite l'apposizione del segreto di Stato. <i>Quis custodiet ipsos custodes?</i>	131
4. La soluzione anglosassone: il controllo giurisdizionale in camera di consiglio e il problema della deferenza verso le decisioni del potere esecutivo	137
4.1. Alcune degenerazioni statunitensi: dalla presunzione relativa di affidabilità delle affermazioni del potere esecutivo di <i>Hamdi c. Rumsfeld</i> alle ambiguità di <i>Boumediene c. Bush</i>	139
4.2. L'evoluzione britannica: dai <i>Control Order</i> alle <i>Terrorism Prevention and Investigation Measure</i>	143
5. La soluzione della Corte europea dei diritti dell'uomo: l'illusoria pretesa di quantificare il peso delle prove secretate	146
6. La soluzione italiana: la deriva della concezione oggettiva del segreto di Stato	148
7. I capisaldi dell'accertamento storico: una prospettiva <i>de iure condendo</i>	153

PARTE SECONDA
LE MANIPOLAZIONI GIURISPRUDENZIALI
DELL'*HABEAS CORPUS* COME PRINCIPIO

CAPITOLO V
LE GARANZIE PROCESSUALI COME PRINCIPI
NEL SISTEMA DELL'UNIONE EUROPEA

1. La mutazione genetica dell' <i>habeas corpus</i> in un principio	159
2. La progressiva sostituzione delle regole nazionali con il diritto dell'Unione	162
3. L'incompletezza del diritto dell'Unione e le integrazioni par normative della Corte di giustizia	166
4. La subordinazione della giurisprudenza nazionale	171
4.1. La compressione del margine di apprezzamento nazionale	171
4.2. Il ridimensionamento della Corte costituzionale	175
5. La forza espansiva dei diritti fondamentali declinati come principi	178
6. Alla ricerca di un controlimito al potere eurounitario: la barriera della legalità processuale	182
6.1. Il necessario adeguamento alla tutela convenzionale	184
6.2. Il dovere di motivare il distacco dai canoni nazionali di proporzione	188

CAPITOLO VI
LE MANIPOLAZIONI GIURISPRUDENZIALI
DELL'*HABEAS CORPUS* CON IL *PASSEPARTOUT*
DEL MANDATO DI ARRESTO EUROPEO

1. Un <i>habeas corpus</i> più flessibile per un arresto senza frontiere	199
2. La disattivazione delle fattispecie nazionali di privazione della libertà attraverso l'interruttore del mutuo riconoscimento	201
3. La sostituzione delle garanzie nazionali con l'obbligo di rispettare i "diritti fondamentali"	204
4. Tre profili di erosione dell' <i>habeas corpus</i>	205

	<i>pag.</i>
4.1. L'eliminazione dell'accertamento dei presupposti fattuali dell'arresto	205
4.1.1. Il tentativo del legislatore italiano di introdurre la verifica dei gravi indizi di colpevolezza	208
4.1.2. La reazione giurisprudenziale: la teoria della "garanzia equivalente"	210
4.2. L'eliminazione dell'accertamento dei presupposti penalistici dell'arresto: la previsione della lista dei reati a consegna obbligatoria e la sua difesa in <i>Advocaten Voor De Wereld</i>	213
4.3. L'eliminazione del contraddittorio e la sua giustificazione in <i>Radu</i>	217
5. L'auspicabile rinascita del <i>fumus delicti</i>	219

CONCLUSIONI

1. Una garanzia fragile	229
2. Il pericolo di una degenerazione reciproca	230
3. Una reazione doverosa	231

<i>Bibliografia</i>	233
---------------------	-----