

PUBBLICAZIONI DEL DIPARTIMENTO DI SCIENZE GIURIDICHE
UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI ROMA «LA SAPIENZA»

1. LEOPOLDO TULLIO (a cura di), *La nuova disciplina del trasporto aereo. Commento della Convenzione di Montreal del 28 maggio 1999*, 2006.
2. FABIO VECCHI, *Gli accordi tra potestà civili ed autorità episcopali*, 2006.
3. ANDREA LONGO, *I valori costituzionali come categoria dogmatica. Problemi e ipotesi*, 2007.
4. BEATRICE SERRA, *Arbitrium et aequitas nel diritto amministrativo canonico*, 2007.
5. GIANLUCA BASCHERINI, *Immigrazione e diritti fondamentali. L'esperienza italiana tra storia costituzionale e prospettive europee*, 2007.
6. LUIGI COLACINO CINNANTE, *Pubblica amministrazione e trasformazioni dell'ordinamento*, 2007.
7. G. CASSANDRO - A. LEONI - F. VECCHI (a cura di), *Arturo Carlo Jemolo. Vita ed opere di un italiano illustre. Un Professore dell'Università di Roma*, 2007.
8. ROBERTA CALVANO (a cura di), *Legalità costituzionale e mandato d'arresto europeo*, 2007.
9. LAURA RONCHETTI, *Il nomos infranto: globalizzazione e costituzioni. Del limite come principio essenziale degli ordinamenti giuridici*, 2007.
10. VINCENZO CERULLI IRELLI (a cura di), *Il procedimento amministrativo*, 2007.
11. FABIO FRANCESCHI, *La condizione degli enti ecclesiastici in Italia nelle vicende politico-giuridiche del XIX secolo*, 2007.
12. SILVIA SEGNALINI, *L'editto Carboniano*, 2007.
13. VINCENZO MARINELLI, *Studi sul diritto vivente*. Prefazione di Augusto Cerri, 2008.
14. PAOLA COCO, *L'imputazione del contributo concorsuale atipico*, 2008.
15. MAURA GARCEA, *I gruppi di società di persone*, 2008.
16. FRANCO MODUGNO - PAOLO CARNEVALE (a cura di), *Trasformazioni della funzione legislativa. IV. Ancora in tema di fonti del diritto e rapporti Stato-Regione dopo la riforma del Titolo V della Costituzione*, 2008.
17. MARCO GAMBARDELLA, *L'abrogazione della norma incriminatrice*, 2008.
18. GIUSEPPE CRICENTI, *I diritti sul corpo*, 2008.
19. DONATELLA BOCCHESI, *L'ipoteca sulla nave in costruzione*, 2008.
20. ELEONORA RINALDI, *Legge ed autonomia locale*, 2008.
21. LUCIA GIZZI, *Il getto pericoloso di cose*, 2008.
22. GIANLUCA CIAMPA, *Il delitto di riduzione o mantenimento in schiavitù o in servitù*, 2008.

23. ROMOLO DONZELLI, *La tutela giurisdizionale degli interessi collettivi*, 2008.
24. ELENA TASSI SCANDONE, *Leges Valeriae de provocatione. Repressione criminale e garanzie costituzionali nella Roma repubblicana*, 2008.
25. ALESSANDRO ZAMPONE, *Il rischio dell'impossibilità della prestazione nel contratto di passaggio*, 2008.
26. FABRIZIO MARONGIU BUONAIUTI, *Litispendenza e connessione internazionale. Strumenti di coordinamento tra giurisdizioni statali in materia civile*, 2008.
27. VALERIO MAIO, *Contratto collettivo e norme di diritto*, 2008.
28. LUIGI PRINCIPATO, *La pubblicità commerciale. Fondamento costituzionale e limiti*, 2008.
29. MASSIMILIANO PACIFICO, *Il danno nelle obbligazioni*, 2008.
30. FRANCO MODUGNO (a cura di), *Attuazione e integrazione della Costituzione*, 2008.
31. LEOPOLDO TULLIO (a cura di), *Nuovi profili di responsabilità e di assicurazione nel diritto aeronautico - Nuevos enfoques de la responsabilidad y del seguro en el derecho aeronáutico*, 2009.
32. ANDREA BARTOCCI, *Ereditare in povertà. Le successioni a favore dei Frati Minori e la scienza giuridica nell'età avignonese (1309-1376)*, 2009.
33. GIUSEPPE SANTORO-PASSARELLI (a cura di), *Francesco Santoro-Passarelli e l'autonomia collettiva. Prima e dopo*, 2009.
34. DANIELE PICCIONE, *Libertà costituzionali e giudice amministrativo*, 2009.
35. ROBERTA PELEGGI, *La compensazione: profili di diritto comparato e di diritto del commercio internazionale*, 2009.
36. BERARDINO LIBONATI (a cura di), *Giuseppe Ferri e il legislatore*, 2009.
37. ALESSANDRA MIGNOLLI, *L'azione esterna dell'Unione europea e il principio della coerenza*, 2009.
38. EMILIANO MARCHISIO, *Usi alternativi del gruppo di società. La regolazione dei gruppi tra disciplina del «governo» delle società e diritto settoriale delle imprese*, 2009.
39. AA.VV., *Studi in memoria di Gian Antonio Micheli*, 2010.
40. INES CIOLLI, *Il territorio rappresentato. Profili costituzionali*, 2010.
41. DOMENICO MEZZACAPO, *Dirigenza pubblica e tecniche di tutela*, 2010.
42. ALESSANDRO ODDI, *Il «giusto processo» dinanzi alla Corte dei conti*, 2010.
43. NICOLA VICECONTE, *La forma di governo nelle regioni ad autonomia ordinaria. Il parlamentarismo iper-razionalizzato e l'autonomia statutaria*, 2010.
44. GIUSEPPE SANTORO-PASSARELLI (a cura di), *Rappresentanza sindacale e contratto collettivo*, 2010.
45. MARIA CHIARA GERMANI, *La tutela penale delle dichiarazioni «testimoniali» rese nel corso di un procedimento penale*, 2010.
46. ROBERTA APRATI, *La notizia di reato nella dinamica del procedimento penale*, 2010.
47. LINDA CERASO, *I servizi di interesse economico generale e la concorrenza «limitata». Profili interni, comunitari e internazionali*, 2010.

48. LUIGI CAPOGROSSI COLOGNESI, *Scritti scelti*, 2010.
49. SILVIA SPINACI, *Libertà di circolazione, cittadinanza europea, principio di eguaglianza*, 2011.
50. IRENE SIGISMONDI, *Il principio del buon andamento tra politica e amministrazione*, 2011.
51. BARBARA MASTROPIETRO, *Destinazione di beni ad uno scopo e rapporti gestori*, 2011.
52. ROMOLO DONZELLI, *L'azione di classe a tutela dei consumatori*, 2011.
53. APAC (a cura di), *Prospettive per un governo dell'aviazione civile in Italia. Quale veste giuridica per l'ENAC* (Roma, 26 maggio 2010), 2011.
54. ERNESTO APA, *La pubblicità commerciale. Struttura, natura e referenti costituzionali*, 2011.
55. SIRO DE FLAMMINEIS, *Forme e specie della partecipazione nel medesimo reato*, 2011.
56. ANDREA MIGLIONICO, *La tutela del risparmio fra intervento pubblico e gestione privata*, 2011.
57. MARIA TERESA NAPOLI, *La Regia Monarchia di Sicilia. «Ponere falcem in alienam messem»*, 2012.
58. NICOLA MADÍA, *La tutela penale della libertà di concorrenza nelle gare pubbliche*, 2012.
59. AA.VV., *Per Gaetano Lo Castro. Omaggio degli allievi*, 2012.
60. AA.VV., *Il lavoro nei call center: profili giuridici*, 2012.
61. DANIELA DI OTTAVIO, *Ricerche in tema di «querela inofficiosi testamenti». I. Le origini*, 2012.
62. ERSI BOZHEKU, *L'infanticidio. Spunti e rilievi di parte generale*, 2012.
63. GIOVANNI BONATO, *La natura e gli effetti del lodo arbitrale. Studio di diritto italiano e comparato*, 2012.
64. PASQUALINA FARINA, *L'aggiudicazione nel sistema delle vendite forzate*, 2012.
65. ROBERTA CALVANO, *La legge e l'Università pubblica. I principi costituzionali e il riassetto dell'Università italiana*, 2012.
66. PAOLA COCO, *La tutela della personalità individuale nel nuovo sistema 'antistalking'*, 2012.
67. FULVIO COSTANTINO, *Autonomia dell'amministrazione e innovazione digitale*, 2012.
68. FRANCESCO COMPAGNA, *Illecito penale ed insindacabilità parlamentare*, 2012.
69. MARIA CHIARA ROMANO, *Autonomia comunale e situazioni giuridiche soggettive. I regolamenti conformativi*, 2012.
70. MARCO PIERDONATI, *Dolo e accertamento nelle fattispecie penali c.d. "pregnanti"*, 2012.

MARCO PIERDONATI

DOLO E ACCERTAMENTO
NELLE FATTISPECIE PENALI
C.D. “PREGNANTI”



JOVENE EDITORE
NAPOLI 2012

INDICE

CAPITOLO PRIMO

L'ACCERTAMENTO NELLA TEORIA GENERALE DEL DOLO. IMPOSTAZIONE DEL PROBLEMA IN RAPPORTO ALLE FATTISPECIE C.D. "PREGNANTI"

1. "Semplicismo" e "semplificazione" del dolo nell'esperienza giurisprudenziale: spunti per una riflessione sulla "crisi" dell'accertamento dell'elemento psicologico p. 1
2. Un'ipotesi di lavoro. Le fattispecie a condotta c.d. "pregnante" come paradigmi di dolo "senza accertamento": i delitti contro la fede pubblica (in specie la falsità ideologica in atti pubblici); la tutela penale dell'onore (in specie la diffamazione con il mezzo della stampa); la criminalità economica (in specie la bancarotta fraudolenta) » 5
3. Le presunzioni di dolo quali *praesumptiones iudicis*. La trama del "sillogismo giudiziario" » 13
4. "Punti di contatto" fra diritto penale e processo nella ricostruzione del dolo. Una "rilettura" del tema dell'accertamento in chiave (anche) sostanziale » 17
5. Attualità e preminenza di una "teoria" sugli indicatori del dolo ... » 28
6. Quadro ragionato e linee di sviluppo dell'indagine » 36

CAPITOLO SECONDO

DAL *DOLUS IN RE IPSA* AI NUOVI SCHEMI DI DOLO "SENZA ACCERTAMENTO"

1. Alle origini delle presunzioni. Un "primitivo", ma sempre attuale automatismo deduttivo: il *dolus in re ipsa* » 40
2. (*Segue*) Il dolo come mero "riflesso" dell'*immutatio veri* nella falsità documentale di tipo ideologico » 48
3. I meccanismi presuntivi nel diritto penale della postmodernità. Il "fantasma" del dolo eventuale e la sua riduzione a pura "parafraresi verbale" » 53

4. (<i>Segue</i>) Le insufficienze della formula “accettazione del rischio” p.	61
5. Dolo “da posizione” e bancarotta fraudolenta. I “classici” casi Sindona e Banco ambrosiano	» 65
6. (<i>Segue</i>) Gli “scandali” finanziari del nuovo secolo. In particolare: il <i>default</i> della Parmalat	» 78
7. (<i>Segue</i>) Il problema del reato “collegiale”	» 89
8. “Declassamento” del dolo in entità colpose e forme di responsabilità “per equivalente”	» 97
9. (<i>Segue</i>) Il “declassamento” del dolo nel rapporto tra cronaca putativa e diffamazione a mezzo stampa	» 105
10. (<i>Segue</i>) Rilievi intermedi: indifferenza fra dolo e colpa anche nei delitti?	» 119
11. Dalla diagnosi dei casi pregressi alla risoluzione dei casi futuri: l’(ab)uso delle massime di comune esperienza	» 124
12. <i>Intime conviction</i> , “verdetti immotivati” in punto di dolo e soluzioni secondo il canone applicativo <i>in dubio contra reum</i> . In particolare: la motivazione “apparente” della decisione e la tecnica della motivazione <i>per relationem</i>	» 130
13. (<i>Segue</i>) “Autorità” del precedente e adeguamento agli indirizzi consolidati della giurisprudenza	» 138
14. (<i>Segue</i>) La motivazione “non contestuale” al dispositivo	» 142
15. Il <i>gap</i> tra “teorica enunciazione” del principio di diritto e sua “effettiva applicazione”	» 146
16. La mancata indicazione dei presupposti del dolo nel capo d’imputazione	» 150

CAPITOLO TERZO

SIGNIFICATO E LIMITI DELLE PRESUNZIONI
NEL SISTEMA COSTITUZIONALE E CODICISTICO

1. L’“assillo” dell’accertamento e gli ostacoli all’introspezione psicologica. Il fondamento delle presunzioni	» 159
2. L’estraneità delle presunzioni al diritto penale del fatto concreto. Dimensione personale della responsabilità e principio di proporzionalità della sanzione	» 168
3. Gli effettivi contenuti della formula prevista dall’art. 43, co. 1, c.p.: «il delitto è doloso, o secondo l’intenzione»	» 175
4. Presunzione d’innocenza e <i>standard</i> dimostrativi più rigorosi	» 183
5. (<i>Segue</i>) La corretta distribuzione dell’onere probatorio	» 189
6. Stile del contraddittorio e diritto di “difendersi provando”	» 198

CAPITOLO QUARTO
 VERSO UN METODO “CONCRETO” E “INDIVIDUALIZZATO”
 DI ACCERTAMENTO DEL DOLO

Sezione prima

PREMESSE ALL'ANALISI DEGLI INDICATORI DEL DOLO

1. Il dolo come *probatio* “non” *diabolica*. Sulla “praticabilità” di una verifica dell’elemento soggettivo in sede processuale p. 206
2. Recupero e ri-espansione dei contenuti psicologici: dalla consapevolezza del comportamento materiale alla volontà dell’evento offensivo » 213
3. (*Segue*) ...nella falsità ideologica in atti pubblici » 219
4. (*Segue*) ...nella diffamazione con il mezzo della stampa » 232
5. (*Segue*) ...nella bancarotta fraudolenta » 239
6. L’esigenza di uno stretto collegamento fra dolo e tema di prova ... » 255

Sezione seconda

PROPOSTA PER UNA “MODELLISTICA”
 DI SPECIFICI INDICATORI (POSITIVI E NEGATIVI) DEL DOLO

7. Il problema della “comunicabilità” fra *mens rea* e osservazione esterna del giudice. Un tentativo di soluzione: gli *indicatori* del dolo » 258
8. Il ruolo “sostenibile” dalle massime di comune esperienza: indicatori in vista di un “primo accostamento” all’atteggiamento psicologico » 263
9. La concretezza e l’individualità del giudizio come indicatori ai fini di un compiuto sviluppo dell’*iter* dimostrativo » 271
10. La concretezza del giudizio » 273
11. L’evento offensivo reale » 274
12. Modalità della condotta, suoi elementi relazionali e circostanze concomitanti » 285
13. (*Segue*) Il tecnicismo della materia e la complessità della vicenda » 292
14. (*Segue*) Gli ulteriori dati “di contesto” e il problema del “consenso al delitto” » 298
15. Le circostanze preesistenti al fatto. Il controllo preventivo sulla veridicità dell’informazione da parte del pubblico ufficiale (sull’esempio della verifica dell’identità personale operata dal notaio) e del cronista (sull’esempio dell’intervista giornalistica) » 305
16. “Segnali d’allarme” di crisi dell’impresa e dolo omissivo » 316
17. (*Segue*) Per una ripartizione più puntuale della responsabilità penale all’interno delle organizzazioni complesse » 321

18. (<i>Segue</i>) Il caso Bipop Carire	p. 330
19. Le circostanze successive al fatto	» 338
20. L'individualità del giudizio	» 341
21. La "struttura cognitiva"	» 345
22. Il "movente"	» 354
23. (<i>Segue</i>) Il rapporto fra "movente" e dolo nella bancarotta fraudolenta	» 362

CAPITOLO QUINTO

"FASI" E "MODI"

NELLA RICOSTRUZIONE GIUDIZIALE DEL DOLO

1. La formazione delle prove: "onere" dimostrativo a carico dell'accusa e "interesse" all'allegazione per la difesa	» 375
2. Libera valutazione dei risultati probatori e libero convincimento "motivato" del giudice di merito	» 383
3. La risoluzione dei casi dubbi: il canone <i>in dubio pro reo</i>	» 392
4. (<i>Segue</i>) La regola processuale della colpevolezza «al di là di ogni ragionevole dubbio». Le indubbie potenzialità del "nuovo" inciso	» 398
5. (<i>Segue</i>) Riflessi sostanziali del canone <i>in dubio pro reo</i> e divieto di analogia nell'interpretazione delle norme incriminatrici	» 411
6. Motivazione della sentenza e suo controllo in Cassazione	» 417

CAPITOLO SESTO

SINTESI CONCLUSIVA DEI RISULTATI RAGGIUNTI

1. Il fenomeno del dolo "senza accertamento": alcune conferme "sul campo"	» 433
2. Per un superamento "già" <i>de iure condito</i> della logica delle presunzioni	» 440
3. Riepilogo delle principali acquisizioni di diritto comparato. In particolare: il contributo dell'esperienza tedesca a una "dogmatica" dell'accertamento del dolo e lo studio degli <i>Indikatoren</i>	» 446
4. (<i>Segue</i>) Gli istituti della <i>mise en danger délibérée</i> e della <i>recklessness</i> . Ovvero: come affrontare i problemi probatori "per mano" del diritto penale sostanziale	» 459
5. Prospettive <i>de iure condendo</i> . Definizione e (criteri di) accertamento del dolo eventuale nel Codice penale?	» 465
<i>Elenco delle abbreviazioni</i>	» 471
<i>Bibliografia</i>	» 473