

# Indice

|   | <i>pag.</i> |
|---|-------------|
| <i>Gli Autori</i>   | XV          |
| <i>Presentazione</i><br>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 europeo**di *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 penale**di *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-legale**di *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 diritto**di *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 mentale**di *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 economica**di *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 fragili**di *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 cautelari**di *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 |