INDICE

pag.

INTRODUZIONE

1. Il rapporto ambivalente tra diritti umani e diritto penale	1
2. Obblighi convenzionali di tutela penale: inquadramento preliminare	5
3. Impostazione del problema	7
4. Articolazione del lavoro	13
5. Nota stilistica	14

CAPITOLO I

IL PROBLEMA DEGLI OBBLIGHI CONVENZIONALI DI TUTELA PENALE

1. Fede laica e missionari armati	17
2. Obblighi convenzionali di tutela penale: un falso problema?	26
2.1. Il contenuto	26
2.2. Il beneficiario	29
2.3. I riflessi interni	32
3. Obblighi convenzionali di tutela penale: un problema nuovo?	37
3.1. I riflessi interni	37
3.1.1. <i>Segue</i> : obblighi convenzionali <i>versus</i> obblighi eurounitari	47
3.2. Il contenuto	60
3.3. Il beneficiario	63
4. Un primo punto fermo: gli obblighi convenzionali di tutela penale come problema	66

CAPITOLO II

DIRITTI UMANI E DIRITTO PENALE: DUE UNIVERSI IN ESPANSIONE

SEZIONE I

L'ESPANSIONE DEI DIRITTI UMANI

1.	Delimitazione	71
2.	Diritti umani e sovranità statale	76
2.1.	Diritti umani nello Stato	79
2.2.	Diritti umani contro lo Stato	81
2.3.	Diritti umani oltre lo Stato? Una precisazione	87
2.3.1.	<i>Segue: l'obbligo di due diligence</i>	92
3.	Universalizzazione, proliferazione, regionalizzazione	95

SEZIONE II

L'ESPANSIONE DEL DIRITTO PENALE

4.	Introduzione	101
5.	La perdita di selettività dei criteri di incriminazione	102
5.1.	<i>Segue: l'ascesa della vittima di reato</i>	110
6.	I formanti	120
7.	Le traiettorie	134
8.	Espansione dei diritti umani e del diritto penale: sintesi e raccordo	144

CAPITOLO III

TUTELA DEI DIRITTI UMANI ED ESPANSIONE DEL DIRITTO PENALE

SEZIONE I

DIRITTI UMANI COME FONDAMENTO DEL DIRITTO PENALE

1.	Disambiguazione	145
2.	Diritti umani come fattore di espansione del diritto penale. Inquadramento preliminare	148

SEZIONE II

DIRITTI UMANI E OBBLIGHI COSTITUZIONALI
DI TUTELA PENALE

3.	Introduzione	158
4.	Obblighi costituzionali espressi	159
4.1.	L'influenza dell'art. 13 co. 4 Cost. sul legislatore	164
4.1.1.	<i>Excursus</i> : l'obbligo di accertamento degli «atti di tortura» nella sentenza costituzionale n. 192 del 2023	171
4.2.	L'influenza dell'art. 13 co. 4 Cost. sul giudice	179
5.	Obblighi costituzionali impliciti	185
5.1.	La tradizionale impostazione di chiusura	189
6.	Il possibile ampliamento del sindacato costituzionale <i>in malam partem</i>	195
6.1.	«Norme di favore» <i>versus</i> «norme favorevoli»	197
6.2.	La riemersione degli obblighi impliciti. L'indizio nella sentenza di inammissibilità del referendum sull'art. 579 c.p.	201
6.2.1.	L'ulteriore allargamento dell'area penale costituzionalmente necessaria. Il formante dottrinale: le «macroviolazioni di beni costituzionali primari»	209
6.2.2.	<i>Segue</i> : lo spunto dei «fatti eversivi dell'ordine costituzionale»	214
6.3.	Il formante giurisprudenziale: gli «insostenibili vuoti di tutela»	218
6.3.1.	Uno scenario realistico: i sospetti d'incostituzionalità della legge che abroga l'art. 323 c.p.	222
7.	Espansione del diritto penale e Costituzione: un quadro di sintesi	228

SEZIONE III

DIRITTI UMANI E OBBLIGHI INTERNAZIONALI
DI TUTELA PENALE

8.	Introduzione	237
9.	Alle radici della 'svolta penale': diritti umani e lotta all'impunità	238

	<i>pag.</i>
10. Le sedi della lotta all'impunità	243
10.1. Diritto internazionale umanitario	243
10.2. Diritto penale internazionale	246
10.3. La giurisdizione 'quasi penale' dei sistemi di tutela dei diritti umani	250
11. Le direttrici della lotta all'impunità	256
11.1. L'obbligo di incriminazione, prosecuzione e punizione	256
11.2. Il divieto di clemenza	266
12. Espansione del diritto penale e diritti umani: un quadro di sintesi	272

CAPITOLO IV

LA CORTE EUROPEA DEI DIRITTI DELL'UOMO: PRINCIPI, STRUMENTI, TECNICHE

1. Il Consiglio d'Europa	279
2. La CEDU. Il catalogo dei diritti	280
3. La natura della CEDU e la funzione della Corte europea	283
4. L'interpretazione della CEDU. Premessa	288
4.1. Interpretazione teleologica e dell'effetto utile	294
4.2. Interpretazione evolutiva e consenso	297
4.3. Sussidiarietà e margine nazionale d'apprezzamento	302
5. L'espansione della CEDU	305
6. I diritti	306
7. Gli obblighi	310
8. Obblighi negativi e obblighi positivi	312
9. Classificazione degli obblighi positivi	319
9.1. Obblighi sostanziali e obblighi procedurali. Cenni e rinvio	319
9.2. Obblighi diretti e obblighi indiretti	321
9.3. La funzione di 'supplenza' degli obblighi positivi	327
10. CEDU e sovranità statale: un quadro di sintesi	330

CAPITOLO V

**GLI OBBLIGHI DI TUTELA PENALE NELLA
GIURISPRUDENZA DELLA CORTE EUROPEA**

SEZIONE I

ORIGINI E CONTESTUALIZZAZIONE

1.	Introduzione	335
2.	La lotta all'impunità nel Consiglio d'Europa	337
2.1.	Lotta all'impunità e <i>soft law</i>	338
2.2.	Lotta all'impunità e 'convenzioni penali'	341
2.3.	<i>Excursus</i> : lotta all'impunità e diritto dell'Unione europea. Cenni	344
3.	Giurisprudenza convenzionale e obblighi di tutela penale. Il <i>leading case</i>	346

SEZIONE II

NATURA, TASSONOMIA E CONTENUTI

4.	Una giurisprudenza di complessa sistematizzazione	353
4.1.	L'estensione	353
4.2.	L'ubiquità	355
4.3.	La natura	364
4.4.	Mappatura selettiva	367
5.	Obblighi di tutela penale <i>ex-ante</i>	368
5.1.	Obblighi d'incriminazione	368
5.1.1.	Schiavitù, servitù, lavoro forzato	369
5.1.1.1.	<i>Segue</i> : tratta d'esseri umani	371
5.1.2.	Tortura, trattamenti inumani e degradanti	373
5.1.2.1.	<i>Segue</i> : condotte dei privati. Gli abusi sessuali	379
5.1.3.	Violenza domestica e di genere	386
5.1.4.	Tutela dei diritti della personalità e nuove tecnologie	394
5.1.4.1.	<i>Segue</i> : la cyber-violenza	398
5.1.5.	Discriminazione basata sull'orientamento sessuale	401
5.2.	Obblighi di regolamentazione	403

	<i>pag.</i>
5.2.1. Uso della forza pubblica	406
5.2.2. Tutela di soggetti vulnerabili	417
5.2.3. Regolamentazione di attività lecite rischiose	425
5.2.4. Reati informatici e obblighi dei <i>service provider</i>	434
5.3. Obblighi di adozione di misure preventivo-protettive	436
6. Obblighi di tutela penale <i>ex-post</i>	443
6.1. Obblighi di condurre indagini. Cenni	446
6.1.1. <i>Segue</i> : reati non intenzionali	448
6.2. Obblighi di contestazione e interpretazione	459
6.3. Obblighi di punizione	466
7. Giurisprudenza europea e obblighi di tutela penale: un quadro di sintesi	478

CAPITOLO VI

OBBLIGHI CONVENZIONALI E ORDINAMENTO INTERNO

SEZIONE I

POTESTÀ PUNITIVA DELLA CORTE EDU E PRINCIPI FONDAMENTALI

1. Introduzione	484
2. Obblighi convenzionali e principio di legalità	487
2.1. Istanza garantistica	491
2.2. Istanza partecipativa	494
2.3. La differenza tra Corte costituzionale e Corte europea	496
3. Obblighi convenzionali e principio di sussidiarietà	499
3.1. Problemi di contenuto	500
3.2. Problemi di metodo	503
4. Obblighi convenzionali e finalità della pena	508
4.1. Aspetti problematici	512
4.1.1. La pena come rimedio	513
4.1.2. Il 'lato oscuro' della deterrenza	515
4.1.3. La risocializzazione dimezzata	520
5. Spunti per un tentativo di razionalizzazione	523
5.1. Affinamento del metodo	525
5.2. Ridefinizione del contenuto	527

pag.

SEZIONE II

L'INFLUENZA DEGLI OBBLIGHI CONVENZIONALI
SU GIUDICE NAZIONALE E CORTE COSTITUZIONALE

6.	Introduzione	531
7.	Il rango interno della CEDU nella prospettiva degli obblighi di tutela	532
7.1.	Profili di continuità. « <i>Tutela sistemica</i> » e « <i>predominio assiologico della Costituzione</i> »	534
7.1.1.	<i>Segue</i> : il vincolo del « <i>diritto consolidato</i> »	536
7.2.	Profili di novità. Gli obblighi di tutela effettiva dei diritti fondamentali delle vittime potenziali di aggressione	538
8.	Un punto preliminare: l'impossibilità di applicare direttamente norme CEDU contenenti obblighi di tutela penale	541
9.	Obblighi convenzionali di tutela penale e interpretazione conforme	543
9.1.	Casi di adempimento spontaneo	547
9.2.	Casi aperti. (I) La legittima difesa domiciliare	552
9.3.	(II) La tortura di mano pubblica	557
9.3.1.	Dubbi relativi al contenuto degli obblighi sovranazionali	559
9.3.2.	Dubbi relativi ai limiti dell'interpretazione conforme	561
9.3.3.	La soluzione del (non) problema	564
9.4.	Un quadro di sintesi	568
10.	Obblighi convenzionali e sindacato di legittimità costituzionale	570
10.1.	Casi di inadempimento multilivello. Il disegno di legge che riforma il delitto di tortura	574
10.1.1.	Violazione dell'art. 13 co. 4 Cost.	575
10.1.2.	Violazione dell'art. 117 co. 1 Cost.	577
10.2.	Possibili effetti	582
	BIBLIOGRAFIA	585