

Indice

pag.

Introduzione

1. Le recenti riforme “*consent-based*” dei reati sessuali in Europa e le diverse soluzioni adottate sotto il profilo della tipicità e della colpevolezza 2
2. Il consenso sessuale nella Convenzione di Istanbul (2011) 6
3. La giurisprudenza della Corte EDU in materia di consensualità degli atti sessuali 8

Capitolo I

Il diritto penale sessuale *consent-based* e i suoi modelli normativi tra criticità dogmatiche, esigenze di tutela delle vulnerabilità e rischi di “panpenalizzazione”

1. Il “consenso sessuale” nella sua complessità empirica e giuridico-penale, e le differenze con il concetto di “volontarietà sessuale” 13
 - A) La dimensione interiore/attitudinale, e quella esteriore/comunicativa, del “consenso sessuale” 13
 - B) La rilevanza penale del consenso tra esclusione della tipicità (*Einverständnis*) e dell’antigiuridicità (*Einwilligung*) 14
 - C) Le differenze tra consenso e “volontarietà” 16
 - 1.1. Consenso/volontarietà sessuale e condotta fraudolenta del(la) partner: *rape by deception?* 18
 - 1.2. Il c.d. “*bad sex*” tra costrizione e pressione: le minacce bagatellari o di un male non ingiusto, la manipolazione emotiva e le c.d. “proposte indecenti” 27

	<i>pag.</i>
1.3. Gli atti sessuali con persone non pienamente capaci di intendere e/o volere per cause transeunti	34
1.3.1. Lo stato di incoscienza/sonno e il “consenso sessuale preventivo”	36
1.3.2. Le interazioni sessuali con persone che abbiano assunto alcol o droghe, e l’eventuale rilevanza del loro “ <i>intoxicated consent</i> ”	39
2. Oltre l’approccio <i>coercion-based</i> : i modelli normativi attraverso cui si attribuisce rilevanza all’autodeterminazione dei partner sessuali tra dissenso, consenso e “volontarietà”	43
2.1. Il modello “dissensuale” (“ <i>no means no</i> ”)	44
2.2. Il modello “consensuale puro” (“ <i>only yes means yes</i> ”)	47
2.3. Il modello “consensuale affermativo” (“ <i>only affirmative yes means yes</i> ”): verso un diritto penale sessuale “progressista”?	49
2.4. Il modello della “volontarietà”	55

Capitolo II

Le riforme *consent-based* dei reati sessuali in Europa: Finlandia (2023), Paesi Bassi (2024), Svizzera (2024) e Rep. Ceca (2025)

1. Quadro generale dei modelli di disciplina dei reati sessuali caratterizzanti gli ordinamenti europei al 31 gennaio 2025	60
2. Finlandia	61
3. Paesi Bassi	64
4. Svizzera	67
5. Repubblica Ceca	70

Capitolo III

La riforma del diritto penale sessuale in Polonia (2025) e la rilevanza “residuale” del consenso

1. L’evoluzione storica dal 1932 alla riforma del 2025	74
2. La centralità della <i>vis</i> e le peculiarità dell’inganno quale modalità commissiva nella legislazione <i>ante reforma</i>	76

	<i>pag.</i>
3. Le ipotesi – meno gravemente sanzionate – di abuso sessuale <i>ex artt.</i> 198 e 199/1 c.p.pl	83
4. La valorizzazione del consenso sessuale nella sentenza del <i>Sąd Najwyższy</i> n. 280 del 21 dicembre 2023	86
5. La novella legislativa del 2025 e le criticità date dalla mancanza di una riforma organica	88
5.1. Il progetto di riforma (non approvato) del 2021	88
5.2. Le innovazioni legislative apportate dalla riforma del 2025	89
5.3. Una “svolta consensuale” a metà? Le criticità della riforma polacca del 2025 e il fondamentale ruolo affidato alla giurisprudenza in sede applicativa	90

Capitolo IV

Centralità del consenso e criticità dell’abolizione del delitto di “abuso sessuale” nella riforma del diritto penale sessuale spagnolo (leggi organiche nn. 10/2022 e 4/2023)

1. La legislazione penale sessuale spagnola <i>ante reforma</i>	97
1.1. La <i>agresión sexual</i> <i>ex art.</i> 178 c.p.e	99
1.2. L’abuso sessuale di cui al previgente art. 181 c.p.e	100
2. I principali contenuti della riforma del 2022 e della “controriforma” del 2023	101
2.1. L’ampliamento del delitto di aggressione sessuale (art. 178 c.p.e) alle ipotesi precedentemente qualificate quali “abusi sessuali” (art. 181 c.p.e prev.)	102
2.2. Le modifiche normative apportate dalla ‘controriforma’ (LO n. 4/2023)	103
3. <i>Solo si es si</i> : la norma definitoria del “consenso sessuale” <i>ex art.</i> 178 c.p.e	104
3.1. La formulazione dell’ <i>Anteproyecto</i> (2020)	104
3.2. La vigente norma definitoria <i>ex art.</i> 178 c.p.e tra “consenso puro” e “consenso affermativo”	105
3.3. Il rifiuto della concezione “affermativa” del consenso sessuale nella giurisprudenza spagnola di legittimità <i>post reforma</i>	107

Capitolo V

Colpevolezza ed erronea supposizione del consenso/volontarietà del partner sessuale: l'incriminazione degli atti sessuali colposi con la riforma svedese del 2018, e la riforma della disciplina dell'errore sul consenso (2022) nella legislazione penale del *New South Wales* (Australia)

- | | | |
|--------|---|-----|
| 1. | La riforma del diritto penale sessuale svedese del 2018, e l'introduzione dei reati di "Stupro colposo" e "Aggressione sessuale colposa" | 114 |
| 1.1. | Il diritto penale sessuale svedese <i>ante riforma</i> | 115 |
| 1.2. | I principali contenuti della riforma del 2018, e le ulteriori modifiche apportate nel 2022 | 117 |
| 1.3. | Gli atti sessuali "non volontari" nel diritto penale sessuale svedese vigente | 119 |
| 1.4. | L'incriminazione degli atti sessuali colposi e il requisito normativo della gravità della colpa (" <i>grovt oaktsamhet</i> "/" <i>gross negligence</i> ") | 122 |
| 1.4.1. | Il requisito della "gravità" della colpa | 123 |
| 1.4.2. | I principali orientamenti esegetici della giurisprudenza di legittimità della <i>Högsta Domstolen</i> in materia di "Stupro colposo" | 124 |
| 1.4.3. | I reati sessuali colposi nei primi cinque anni di applicazione da parte delle corti svedesi di merito | 128 |
| 2. | La riforma della normativa in materia di " <i>Knowledge about consent</i> " (2022) dello Stato australiano del <i>New South Wales</i> | 131 |

Capitolo VI

La svolta consensualistica – fino ad ora – solo giurisprudenziale del diritto penale sessuale italiano: considerazioni *de iure condito* e spunti *de iure condendo*

- | | | |
|----|--|-----|
| 1. | L'incriminazione degli "atti sessuali non consensuali" nella recente giurisprudenza della Cassazione | 136 |
|----|--|-----|

	<i>pag.</i>
2. Verso l'introduzione del "consenso affermativo" in via giurisprudenziale?: l'orientamento della Cassazione che qualifica come errore sul precetto l'erronea supposizione del consenso (sessuale)	138
3. Il delitto sessuale colposo quale alternativa "costituzionalmente percorribile" al consenso affermativo per un rafforzamento della tutela delle vittime?	144
4. Le recenti proposte di riforma legislativa della normativa penale sessuale italiana	146
5. Linee guida per una riforma " <i>consent-based</i> " del diritto penale sessuale italiano	149
 Considerazioni conclusive La necessità di evitare la "torsione paternalistica" della tutela penale della libertà sessuale (degli adulti)	 155
 Bibliografia	 171