



Collana  
**Quaderni de L'altro diritto**

Direttore  
**Emilio Santoro**

Comitato scientifico  
**Alberto di Martino**  
**Chiara Favilli**  
**Realino Marra**  
**Luigi Pannarale**  
**Aldo Schiavello**  
**Danilo Zolo**

I *Quaderni de L'altro diritto* vogliono essere uno spazio per la riflessione teorico-giuridica e la ricerca sociologica sui temi del carcere e delle istituzioni penali in genere, del governo dell'immigrazione, della devianza e dell'emarginazione sociale. La collana mira a evidenziare come operi in questi campi il "diritto in azione", vale a dire il fitto reticolo di credenze, conflitti, distorsioni e transazioni sociali attraverso il quale il "diritto dei libri" viene a contatto con la vita delle persone.

Quaderni de L'altro diritto

9

Quaderni de L'altro diritto

## EUROPA UMANA

SCRITTI IN ONORE DI PAULO PINTO DE ALBUQUERQUE

a cura di  
**Davide Galliani, Emilio Santoro**

Pacini  
Giuridica

Il presente volume raccoglie i contributi che gli autori hanno deciso di dedicare a Paulo Pinto de Albuquerque, che ha da poco concluso i suoi nove anni quale giudice della Corte europea dei diritti umani. In particolare, si tratta di scritti editi e inediti di Antonio Balsamo, Paola Bilancia, Elena Bindi, Marcello Bortolato, Silvia Buzzelli, Anna Silvia Bruno, Gianni Canzio, Daniela Cardamone, Luisa Casseti, Roberto Chenal, Mario Chiavario, Sofia Ciuffoletti, Roberto Giovanni Conti, Riccardo De Vito, Angela Di Stasi, Emilio Dolcini, Elvio Fassone, Fabio Fiorentin, Giovanni Maria Flick, Davide Galliani, Gian Luigi Gatta, Fabio Gianfilippi, Glauco Giostra, Tania Groppi, Roberto Kostoris, Elisabetta Lamarque, Giovanni Mammone, Vittorio Manes, Giuseppe Martini-co, Anna Maria Maugeri, Mauro Palma, Marco Pelissero, Francesco Perrone, Oreste Pollicino, Andrea Pugiotto, Guido Raimondi, Daniela Ranalli, Barbara Randazzo, Giorgio Repetto, Antonio Ruggeri, Emilio Santoro, Vincenzo Sciarabba, Andrea Sitzia, Andrea Tamietti, Michele Taruffo, Luisa Trizzino, Giulio Ubertis, Francesco Viganò, Vladimiro Zagrebelsky.

*Europa Umana* è il *leit motiv* che ha ispirato l'attività di Paulo Pinto de Albuquerque alla Corte di Strasburgo. Ed è anche il titolo degli scritti in suo onore, grazie ai quali il lettore sarà in grado di orientarsi in molte delle principali questioni nelle quali l'Europa è chiamata ad avere un ruolo decisivo.

Gli scritti in onore di Paulo Pinto de Albuquerque sono introdotti da due contributi dei curatori, uno di Davide Galliani che ne traccia un profilo biografico e l'altro di Emilio Santoro che ne evidenzia il ruolo nel sistema convenzionale.

ISSN 2421-5880

EUROPA UMANA

Pacini  
Giuridica



€ 00,00

Quaderni de L'altro diritto

# **EUROPA UMANA**

## **Scritti in onore di Paulo Pinto de Albuquerque**

a cura di Davide Galliani, Emilio Santoro

---

  
**Pacini**  
**Giuridica**



Il presente volume è stato finanziato con i fondi per le attività base di ricerca del MIUR (FFABR 2017), responsabile scientifico prof. Davide Galliani, i fondi del Dipartimento di Scienze Giuridiche dell'Università degli Studi di Firenze e un contributo del Centro Studi per la Storia del pensiero giuridico moderno.

In copertina: *Ponte dorato* (Da Nang, Vietnam).

*Collana*

Quaderni de L'altro diritto

*Direttore*

Emilio Santoro

*Comitato scientifico*

Alberto di Martino

Chiara Favilli

Realino Marra

Luigi Pannarale

Aldo Schiavello

Danilo Zolo

ISBN 978-88-3379-291-0

ISSN 2421-5880

© Copyright 2020 by Pacini Editore Srl



Via A. Gherardesca

56121 Pisa

[www.pacineditore.it](http://www.pacineditore.it)

[info@pacineditore.it](mailto:info@pacineditore.it)

Rapporti con l'Università

Lisa Lorusso

Responsabile di redazione

Gloria Giacomelli

Le fotocopie per uso personale del lettore possono essere effettuate nei limiti del 15% di ciascun volume/fascicolo di periodico dietro pagamento alla SIAE del compenso previsto dall'art. 68, commi 4 e 5, della legge 22 aprile 1941 n. 633.

## INDICE

**Il mestiere di giudice convenzionale. Breve profilo biografico di Paulo Pinto de Albuquerque** ..... pag.17  
*di Davide Galliani*

**Paulo e lo spirito della convenzione: il “pidocchio” (lo sfinimento argomentativo) nella criniera della Corte** ..... » 33  
*di Emilio Santoro*

**La Corte europea, l’ergastolo e il “diritto alla speranza”** ..... » 45  
*di Antonio Balsamo e Luisa Trizzino*

1. La “riscoperta” dell’art. 3 CEDU e il nuovo indirizzo della Corte di Strasburgo in tema di detenzione perpetua ..... » 45
2. Le indicazioni comparatistiche ..... » 56
3. Le possibili implicazioni per l’ordinamento italiano..... » 64

**Crisi nella democrazia rappresentativa, populismo e istanze di rafforzamento della democrazia diretta**..... » 69  
*di Paola Bilancia*

1. Crisi della democrazia e sfiducia nella rappresentanza politica ..... » 69
2. Democrazia rappresentativa e democrazia partecipativa-deliberativa » 72
3. Le nuove proposte di democrazia partecipativa ..... » 74
4. Conclusioni..... » 79

**Sanzioni Consob e Banca d’Italia: il punto dopo gli interventi del Consiglio di Stato, la riforma del regolamento Consob e le nuove norme dettate dal legislatore italiano** ..... » 81  
*di Elena Bindi*

1. Premessa..... » 81
2. Gli orientamenti giurisprudenziali in materia di sanzioni amministrative aventi carattere afflittivo..... » 84
3. Le prescrizioni della sentenza *Grande Stevens* della Corte EDU.... » 86
4. Le ricadute della sentenza *Grande Stevens* sulla giurisprudenza interna..... » 88
5. Le modifiche al regolamento sul procedimento sanzionatorio della Consob..... » 92

|   |            |
|---|------------|
| 6. Il decreto legislativo «Recante recepimento della direttiva 2013/36/UE del Parlamento Europeo sull'accesso all'attività degli enti creditizi e sulle imprese di investimento»..... »   | 94         |
| 7. Profili problematici della disciplina dettata dal decreto legislativo 12 maggio 2015 n. 72, in relazione all'art. 76 Costituzione. .... »  | 97         |
| 8. I criteri di maggior favore nella valutazione della entità della sanzione introdotti dal decreto legislativo 12 maggio 2015 n. 72..... »   | 101        |
| 9. Conclusioni..... »   | 102        |
| <b>Fiato alla speranza: l'ergastolo ostativo e la Costituzione..... »</b>   | <b>105</b> |
| <i>di Marcello Bortolato</i>  |            |
| 1. L'ergastolo ieri e oggi..... »   | 105        |
| 2. Ergastolo e compatibilità con la Costituzione repubblicana..... »  | 106        |
| 3. L'ergastolo "ostativo". .... »   | 108        |
| 4. La <i>quaestio</i> di costituzionalità. .... »   | 109        |
| <b>Rieducazione e nonviolenza.</b>  |            |
| <b>Un binomio indissolubile ..... »</b>   | <b>111</b> |
| <i>di Silvia Buzzelli</i>   |            |
| 1. La costruzione del discorso:<br>i termini-chiave del linguaggio penitenziario..... »   | 111        |
| 2. La linea di confine tra violenza e nonviolenza: la scelta del luogo migliore. .... »   | 113        |
| 3. L'inconfondibile riferimento all'animalità nel processo e nell'ambiente penitenziario..... »   | 115        |
| 4. L'emergere di due contraddizioni notevoli: la violenza del cammino rieducativo e il tempo sprecato..... »  | 117        |
| 5. Dalla conquista delle parole alle buone prassi..... »  | 120        |
| <b>La corte di Strasburgo tra misure discriminatorie e politiche urbane per i territori eccezionali. Il caso <i>Garib v. The Netherlands</i>..... »</b>   | <b>125</b> |
| <i>di Anna Silvia Bruno e Luisa Casseti</i>   |            |
| 1. La sentenza della Grande Camera nel caso <i>Garib v. The Netherlands</i> »   | 125        |
| 2. La scelta individuale del luogo di residenza e il (consistente) margine di apprezzamento statale in tema di politiche abitative: la debolezza – individuale e sociale – della ricorrente resta completamente nell'ombra..... » | 128        |
| 3. Le origini dell'Urban Areas Act nella città di Rotterdam e le politiche di esclusione..... »   | 133        |

4. Procedure di screening dell'*Urban Areas Act*: prove di collaborazione tra livello nazionale e locale per azioni di riqualificazione urbana ..... » 138
5. I “territori eccezionali” nelle politiche pubbliche olandesi..... » 142

**L'applicazione della Carta dei diritti fondamentali e il dialogo tra le Corti**..... » 147  
*di Giovanni Canzio*

**Le misure di prevenzione personali tra principio di legalità, garanzie giurisdizionali ed esigenza di determinatezza delle fattispecie di pericolosità generica** ..... » 155  
*di Daniela Cardamone*

1. Il sistema della prevenzione personale sul banco di prova della Corte di Strasburgo: l'opinione parzialmente dissenziente del giudice Paulo Pinto de Albuquerque.....» 155
2. La incompatibilità *ratione materiae* con l'art. 5 della Convenzione in continuità con la giurisprudenza costante della Corte EDU..... » 160
3. Esame della legittimità delle misure di prevenzione da un punto di vista sostanziale: violazione dell'articolo 2 del protocollo 4 della Convenzione per la mancanza di un'adeguata “base legale” dell'ingerenza nel diritto alla libertà di movimento..... » 162
4. Il principio di proporzionalità nelle misure di prevenzione: l'opinione concorrente dei Giudici Raimondi, Villiger, Šikuta, Keller e Kjølbros. .... » 164
5. Il principio di legalità quale presupposto di legittimazione delle misure di prevenzione: il difficile equilibrio tra legalità preventiva e legalità repressiva..... » 167
6. Il difficile equilibrio tra diritto penale della libertà e irrinunciabilità della prevenzione ..... » 171

**Il principio di legalità e la centralità dei diritti fondamentali** ..... » 173  
*di Roberto Chenal*

- Introduzione..... » 173
1. La prospettiva nazionale: dalle fonti del diritto ai diritti fondamentali.» 174
  2. La prospettiva convenzionale: dalla centralità dei diritti fondamentali a una nuova nozione di principio di legalità..... » 178
    - 2.1. La *ratio* del principio di legalità convenzionale..... » 180
    - 2.2. La trasversalità del principio di legalità convenzionale ..... » 182
    - 2.3. I soggetti vincolati dal principio di legalità..... » 184

|   |              |
|---|--------------|
| 2.4. Il contenuto della legalità europea.....   | » 184        |
| 2.4.1. L'oggetto della base legale .....  | » 185        |
| 2.4.2. La qualità della legge e in particolare la nozione di<br>prevedibilità. Il ruolo della giurisprudenza .....  | » 188        |
| 2.5. La conformità dell'ingerenza al diritto interno.....   | » 197        |
| <b>Dal caso Bolzaneto alla nuova legge. Definire la tortura<br/>per non vederla più .....</b>   | <b>» 199</b> |
| <i>di Mario Chiavario</i>   |              |
| <b>Sul Boss Provenzano giusta severità sì ma disumanità mai .....</b>   | <b>» 201</b> |
| <i>di Mario Chiavario</i>   |              |
| <b>Diritti migranti. Il <i>judicial borrowing</i> come strumento di protezione<br/>dei diritti a livello transnazionale .....</b>   | <b>» 203</b> |
| <i>di Sofia Ciuffoletti</i>   |              |
| 1. Introduzione.....  | » 203        |
| 2. <i>Mal nommer les choses</i> .....   | » 204        |
| 3. Un caso di studio. Il diritto di voto dei detenuti da Israele a Hong<br>Kong .....   | » 205        |
| 4. Conclusione. Dialogo, prestito, migrazione .....   | » 211        |
| Bibliografia.....   | » 214        |
| <b>La radice <i>umanitaria</i> dei diritti fondamentali e le scelte politiche<br/>come limite “valicabile” dal giudice nazionale. La lezione, ancora<br/>attuale, della vicenda legata al bombardamento NATO sulla<br/>Radiotelevisione serba dell'aprile 1999.....</b> | <b>» 215</b> |
| <i>di Roberto Giovanni Conti</i>  |              |
| 1. Premesse.....  | » 215        |
| 2. La vicenda del ponte di Varvarin e le decisioni del giudice tedesco »  | 218          |
| 3. Corte dir. uomo, 14 dicembre 2006, GC, <i>Markovic c. Italia</i> .....   | » 219        |
| 4. Qual è lezione del caso <i>Markovic</i> .....  | » 223        |
| 5. Qualche breve conclusione.....   | » 234        |
| <b>L'orologio della società e la clessidra del carcere.<br/>Riflessioni sul tempo della pena.....</b>   | <b>» 237</b> |
| <i>di Riccardo De Vito</i>  |              |
| 1. Tempo ed esecuzione penale.....  | » 237        |
| 2. Tempo della Costituzione e giudice del tempo.....  | » 238        |
| 3. Il tempo alle origini della prigione.....  | » 240        |

- 4. Il tempo dentro il carcere. .... » 242
- 5. Nuovo tempo per un nuovo carcere. E per una nuova sanzione... » 246
- 6. *Post scriptum*. Breve e (forse) fuori tema, ma necessario..... » 249

**Equo processo ed obbligo di motivazione del mancato rinvio pregiudiziale alla Corte di giustizia da parte del giudice di ultima istanza nella giurisprudenza della Corte di Strasburgo** ..... » 251  
*di Angela Di Stasi*

- 1. Brevi cenni sul diritto all'equo processo ai sensi dell'art. 6 della CEDU. L'assenza di riferimento all'obbligo di motivazione della sentenza nel testo convenzionale..... » 252
- 2. L'emersione di un obbligo generale di motivazione della sentenza quale fattore di equità del processo nella giurisprudenza "creativa" della Corte europea dei diritti dell'uomo. .... » 256
- 3. (*segue*) In particolare: la rilevanza della motivazione in caso di diniego di rinvio pregiudiziale alla Corte di giustizia da parte del giudice di ultima istanza..... » 263
- 4. Motivazione del mancato rinvio pregiudiziale a garanzia di un processo equo: il giudice nazionale nel "dialogo indiretto" tra sistema CEDU e ordinamento UE. .... » 269

**Dalla Corte Edu una nuova condanna per l'Italia: l'ergastolo ostativo contraddice il principio di umanità della pena\*** ..... » 273  
*di Emilio Dolcini*

- 1. Ergastolo ostativo, Costituzione e CEDU: da Corte costituzionale n. 135/2003 a Corte Edu 2019 Viola c. Italia. .... » 273
- 2. Umanità della pena, rieducazione del condannato, dignità dell'uomo ..... » 275
- 3. Il dialogo fra le Corti: il carattere inumano dell'ergastolo ostativo » 277
- 4. Le possibili ricadute della sentenza Viola c. Italia sul diritto interno » 280

**La giustizia e il perdono** ..... » 285  
*di Elvio Fassone*

**Discrezionalità giudiziale (e suoi limiti) nella "giurisdizione rieducativa"** ..... » 291  
*di Fabio Fiorentin*

- 1. Premessa. La fine della legalità "legicentrica" e l'avvento di un mondo entropicamente disconnesso..... » 291
  - 1.1. La "giurisdizione rieducativa" come paradigma della funzione

|  |     |
|--|-----|
| “giuscreativa” di matrice giurisprudenziale. .... »  | 294 |
| 2. L’“accessibilità” alla giurisprudenza della magistratura<br>di sorveglianza..... »            | 297 |
| 3. La “prevedibilità” delle decisioni della magistratura<br>di sorveglianza..... »               | 299 |
| 3.1. La “prevedibilità” dal punto di vista europeo e il “doppio binario<br>penitenziario”..... » | 307 |
| 3.2. Il profilo soggettivo della “prevedibilità”..... »  | 309 |
| 4. “Oltre ogni ragionevole dubbio”? ..... »  | 311 |
| 5. La corrispondenza tra il “chiesto” e il “pronunciato”. ..... »                                | 314 |
| 6. La discrezionalità nel momento esecutivo delle misure alternative»                            | 315 |
| 7. Giuscreatività e vincolo costituzionale. .... »   | 316 |
| 8. Alcune considerazioni in chiusura..... »  | 322 |
| Bibliografia..... »  | 325 |

|  |            |
|--|------------|
| <b>Il percorso europeo verso la pari dignità sociale. Da Auschwitz alla<br/>Carta di Nizza attraverso la Costituzione..... »</b> | <b>327</b> |
| <i>di Giovanni Maria Flick</i>   |            |

|  |            |
|--|------------|
| <b>Esiste un diritto che non sia umano? A proposito della possibilità della<br/>Corte di Strasburgo di accordare il risarcimento anche quando non è<br/>stato chiesto..... »</b> | <b>339</b> |
| <i>di Davide Galliani</i>  |            |

|   |            |
|---|------------|
| <b>La pena nell’era della ‘cimmigration’: tra Europa e Stati Uniti..... »</b> | <b>347</b> |
| <i>di Gian Luigi Gatta</i>  |            |

|   |     |
|---|-----|
| 1. ‘Cimmigration’. Ovvero, la criminalizzazione del diritto<br>dell’immigrazione: tre strategie..... »                    | 347 |
| 2. Prima strategia: conseguenze penalistiche per violazioni del diritto<br>dell’immigrazione. .... »                      | 349 |
| 2.1. In Europa..... »   | 350 |
| 2.2. Negli Stati Uniti. .... »  | 351 |
| 3. Seconda strategia: conseguenze di diritto dell’immigrazione connesse<br>a condanne penali. .... »                      | 353 |
| 3.1. In Europa..... »   | 353 |
| 3.2. Negli Stati Uniti ..... »  | 355 |
| 4. Terza strategia: ricorso a misure e procedure di tipo penalistico<br>nell’ambito del diritto dell’immigrazione. .... » | 361 |
| 4.1. In Europa..... »   | 362 |

|  |       |
|--|-------|
| 4.2. Negli <i>Stati Uniti</i> .....  | » 366 |
| 5. Conclusione: un problema di garanzie e di tutela dei diritti fondamentali dell'uomo, ai confini del diritto penale. Ovvero, del divieto di importare dal diritto penale tecniche e strumenti di tutela dei beni giuridici senza equivalenti garanzie sostanziali e procedurali..... | » 373 |
| <b>Tra gusci di noce e tende di cielo: un percorso per la tutela dei diritti dei detenuti</b> .....  | » 383 |
| <i>di Fabio Gianfilippi</i>  |       |
| 1. Il primo passo. ....  | » 383 |
| 2. Uno sguardo all'interno. ....   | » 383 |
| 3. Un'analisi degli strumenti. ....  | » 387 |
| 4. Fuori le mura.....  | » 391 |
| <b>La riforma della riforma penitenziaria: un nuovo approccio ai problemi di sempre</b> .....  | » 393 |
| <i>di Glauco Giostra</i>   |       |
| 1. Il quarantennale dell'ordinamento penitenziario: vischiosi retaggi e fermenti di riforma. ....  | » 393 |
| 2. Il significato politico del disegno di legge delega per la riforma dell'ordinamento penitenziario.....  | » 395 |
| 3. L'inedita iniziativa degli "Stati generali dell'esecuzione penale". ...   | » 397 |
| 4. Un importante risultato politico-culturale.....   | » 398 |
| 5. Abbassare i ponti levatoi psicologici tra società extramuraria e società intramuraria. ....   | » 399 |
| <b>La Corte costituzionale e la storia profetica. Considerazioni a margine della sentenza n. 238/2014 della Corte costituzionale italiana</b> .....  | » 401 |
| <i>di Tania Groppi</i>   |       |
| 1. Una sentenza storica. ....  | » 401 |
| 2. "Vollì, e vollì sempre, fortissimamente vollì". ....  | » 401 |
| 3. Una storia di tempi lunghi.....   | » 405 |
| <b>Ordine di investigazione europeo e tutela dei diritti fondamentali</b> »  | 409   |
| <i>di Roberto E. Kostoris</i>  |       |
| 1. Premessa .....  | » 409 |
| 2. Quattro prospettive da cui esaminare i diritti fondamentali nell'o.e.i. ....  | » 410 |
| 3. Il richiamo al rispetto dei diritti fondamentali sanciti dall'art. 6 TUE»   | 411   |

|  |       |
|--|-------|
| 4. I diritti fondamentali nella cornice del rapporto tra <i>lex fori</i> e <i>lex loci</i> .....                                       | » 413 |
| 5. Tutela dei diritti e motivi di rifiuto.....   | » 416 |
| 6. L'o.e.i. richiesto dalla difesa.....  | » 417 |
| 7. Il diritto di reclamo dell'o.e.i.....   | » 418 |
| 8. Giusto processo e regole di valutazione della prova.....  | » 419 |
| 9. Diritti fondamentali e vaglio di proporzionalità. ....  | » 420 |
| 10. L'o.e.i. come strumento paradigmatico del diritto europeo.....   | » 423 |
| <b>Navigare a vista. Il giurista italiano e la maternità surrogata</b> .....   | » 425 |
| <i>di Elisabetta Lamarque</i>  |       |
| 1. Codesto solo oggi possiamo dirti: ciò che non siamo, ciò che non vogliamo. ....   | » 425 |
| 2. Una coordinata costituzionale in più per una navigazione sicura. »  | 427   |
| 3. Navigare a vista tenendo la rotta.....  | » 429 |
| <b>Per uno statuto unitario dell'apprezzamento della pericolosità sociale. Le misure di prevenzione a metà del guado?</b> .....        | » 433 |
| <i>di Raffaello Magi</i>   |       |
| 1. I dubbi sulla nozione di pericolosità sociale e sulla sua traduzione normativa.....   | » 433 |
| 2. Alcune ragioni per il suo mantenimento nel sistema integrato.....   | » 435 |
| 3. Le tendenze normative in tema di prevenzione.....   | » 436 |
| 4. In particolare la confisca disgiunta e le sue forme di realizzazione. »   | 439   |
| 5. La risposta della giurisprudenza ai nuovi temi ed alcune proposte per l'adeguamento ai principi costituzionali e convenzionali. ... | » 440 |
| 6. Conclusioni.....  | » 444 |
| <b>The relationship between the constitutional courts and the supreme courts. In particular, the italian experience</b> .....          | » 447 |
| <i>Giovanni Mammone</i>  |       |
| 1. Introduction.....   | » 447 |
| 2. Constitution and constitutionalism in the social-historic evolution of Europe. ....   | » 448 |
| 3. Supreme Courts and Constitutional Courts.....   | » 451 |
| 4. The Supreme Courts and the multi-level legal system.....  | » 452 |
| 5. The dialogue among the Courts. ....   | » 453 |
| 6. Constitutional Courts and European Courts: the driving role of the Supreme Courts. ....   | » 454 |

|   |              |
|---|--------------|
| 7. The Constitution as a written rule?.....   | » 455        |
| 8. The Systems of constitutional Justice .....  | » 455        |
| 9. The Italian Constitutional Court .....   | » 456        |
| 10. The systems of constitutional justice in Europe: centralised review<br>and interlocutory access. The role of the Supreme Courts. ....   | » 458        |
| 11. The systems of constitutional justice in Europe.....  | » 458        |
| 12. The interpretation of the law as the meeting point of the<br>constitutional and ordinary jurisdictions?.....  | » 458        |
| 13. Conclusions. ....   | » 460        |
| <b>Aiuto a morire, dignità del malato, limiti dell'intervento penale.....</b>   | <b>» 461</b> |
| <i>di Vittorio Manes</i>  |              |
| <b>Corti costituzionali (o supreme) e “disobbedienza funzionale”.<br/>Critica, dialogo e conflitti nel rapporto fra diritto interno<br/>e diritto delle Convenzioni (CEDU e Convenzione americana<br/>sui diritti umani).....</b> | <b>» 479</b> |
| <i>di Giuseppe Martinico</i>  |              |
| Introduzione.....   | » 479        |
| 1. Oltre la 49/2915: uno sguardo al diritto comparato.....  | » 479        |
| 2. La disobbedienza funzionale dei giudici nazionali: definizione,<br>esempi e “tecniche” .....   | » 482        |
| 3. L'America latina.....  | » 496        |
| 4. Conclusioni (aperte) .....   | » 499        |
| <b>La giurisprudenza della Corte Europea dei diritti dell'uomo sui diritti<br/>dei detenuti tra istanze garantiste e compromessi politici .....</b>   | <b>» 503</b> |
| <i>di Anna Maria Maugeri</i>  |              |
| 1. Premessa .....   | » 503        |
| 2. La violazione dell'art. 2.....   | » 506        |
| 3. La violazione dell'art. 5.....   | » 507        |
| 4. L'art. 3 CEDU: divieto di tortura e di trattamento o pena disumano<br>o degradante come principio fondamentale e assoluto. La tutela<br>della dignità umana.....   | » 508        |
| 4.1. Ambito di applicazione .....   | » 511        |
| 4.2. Obblighi negativi e positivi derivanti dal divieto di tortura e<br>trattamento disumano o degradante.....  | » 511        |
| 5. Obblighi negativi. La distinzione tra tortura e trattamenti disumani e<br>degradanti; il criterio della gravità.....   | » 512        |

|   |              |
|---|--------------|
| 5.1. Misure che incidono sulla libertà residua del condannato: i regimi speciali e il sovraffollamento carcerario .....                                     | » 516        |
| 5.2. La violazione del diritto alla salute come trattamento disumano e degradante .....   | » 519        |
| 5.3. Il divieto di estradizione e il rifiuto di esecuzione del mandato di arresto europeo connesso al rischio di violazione dell'art. 3 CEDU.....           | » 520        |
| 6. Obblighi positivi: tutela effettiva, indagine effettiva e giusto processo»   | 523          |
| 6.1. Onere della prova.....   | » 525        |
| 7. La giurisprudenza della Corte Europea dei diritti dell'uomo sull'ergastolo ostativo .....  | » 527        |
| 7.1. La <i>contraddittoria</i> giurisprudenza della Corte Edu dopo <i>Vinter</i> »  | 532          |
| 8. La violazione dell'art. 8 CEDU (diritto al rispetto della vita privata e familiare).....   | » 534        |
| 9. Conclusioni.....   | » 535        |
| <b>Operare giustizia negli ambiti della restrizione della libertà personale »</b>   | <b>539</b>   |
| <i>di Mauro Palma</i>   |              |
| 1. A partire dalla giustizia .....  | » 539        |
| 2. Il confine labile tra restrizione e privazione della libertà.....  | » 544        |
| 3. Il paradosso della privazione della libertà in vari contesti.....  | » 549        |
| <b>Gli effetti della sentenza De Tommaso sulla disciplina delle misure di prevenzione dopo le recenti posizioni della Corte costituzionale»</b>             | <b>555</b>   |
| <i>di Marco Pelissero</i>   |              |
| 1. Il consolidamento delle misure di prevenzione.....   | » 555        |
| 2. Lo sviluppo giurisprudenziale tra riscoperta delle misure di prevenzione e argini di garanzia .....  | » 558        |
| 3. La natura non punitiva delle misure di prevenzione: la tassatività debole e il carattere ripristinatorio della confisca di prevenzione.....»             | 560          |
| 4. La fattispecie a pericolosità generica salvata dalla sent. n. 24 del 2019.»  | 563          |
| 5. Il limite della proporzione nel sequestro e nella confisca .....   | » 565        |
| 6. La fattispecie a pericolosità generica incostituzionale.....   | » 567        |
| 7. L'incostituzionalità delle prescrizioni generiche della sorveglianza speciale di pubblica sicurezza .....  | » 568        |
| 8. Osservazioni conclusive.....   | » 571        |
| <b>L'efficacia conformativa della giurisprudenza della Corte Europea dei Diritti dell'Uomo sulla tutela nazionale del diritto alla <i>privacy</i> .....</b> | <b>» 575</b> |
| <i>di Francesco Perrone</i>   |              |

|  |              |
|--|--------------|
| 1. Il caso <i>López Ribalda</i> dinanzi alla giurisdizione nazionale..... »  | 575          |
| 2. Profili di incompatibilità con l'art. 8 Cedu: il principio di proporzione nel giudizio di bilanciamento .....   | » 577        |
| 3. La tutela della <i>privacy</i> del lavoratore in luogo pubblico..... »  | 579          |
| 4. Il giudizio di bilanciamento dell'art. 8, par. 2 Cedu e l'adempimento da parte dello Stato dell'obbligo conformativo: spunti comparatistici .....   | » 580        |
| 5. Il ruolo del <i>soft law</i> nell'adempimento dell'obbligo conformativo da parte dello Stato. In particolare il valore giuridico delle decisioni del Comitato Europeo dei Diritti Sociali..... »  | 583          |
| 6. La sentenza <i>Libert c. Francia</i> : il giudizio di bilanciamento in un caso di accesso a <i>files</i> "personali". In particolare, il ruolo della <i>policy</i> aziendale..... »               | 587          |
| 7. L'adempimento dell'obbligo conformativo da parte dello Stato italiano: l'art. 4, comma 3 dello Statuto dei Lavoratori .....   | » 590        |
| 8. Profili di incompatibilità con l'art. 6 Cedu: l'utilizzazione in giudizio dei dati personali..... »   | 592          |
| <br>   |              |
| <b>L'“autunno caldo” della Corte di giustizia in tema di tutela dei diritti fondamentali in rete e le sfide del costituzionalismo alle prese con i nuovi poteri privati in ambito digitale .....</b> | <b>» 595</b> |
| <i>di Oreste Pollicino</i>   |              |
| <br>   |              |
| <b>La parabola del sovraffollamento carcerario e i suoi insegnamenti costituzionalistici .....</b>   | <b>» 611</b> |
| <i>di Andrea Pugiotto</i>  |              |
| 1. Promossi?..... »  | 611          |
| 2. Anomia normativa..... »   | 613          |
| 3. Tono costituzionale .....   | » 618        |
| 4. Fallacia normativistica..... »  | 624          |
| 5. Nulla è falso ma tutto è finto..... »   | 626          |
| 6. Tabù demagogico .....   | » 630        |
| 7. Deludente giurisprudenza .....  | » 632        |
| <br>   |              |
| <b>Le autorità amministrative indipendenti e la corte europea dei diritti dell'uomo .....</b>  | <b>» 637</b> |
| <i>di Guido Raimondi</i>   |              |

**L'evoluzione della giurisprudenza della Corte Europea dei diritti dell'uomo in materia di reclusione perpetua reale: verso la costruzione di un autonomo diritto al reinserimento sociale..... » 649**

*di Daniela Ranalli*

- Introduzione..... » 649
- 1. La giurisprudenza *Kafkaris*: il divieto di pene *incomprimibili* (*de jure e de facto*) inteso come astratta speranza di scarcerazione » 650
- 2. Il salto di qualità della giurisprudenza *Vinter*: obbligo di riesame della pena e concreta possibilità di liberazione ..... » 651
- 3. Un passo avanti verso la concreta “prospettiva di liberazione”: i casi *Öcalan c. Turchia* e *Trabelsi c. Belgio* ..... » 654
- 4. Un passo avanti (*Murray c. Paesi Bassi*) e uno indietro (*Hutchinson c. Regno Unito*)..... » 656
- 5. Considerazioni conclusive ..... » 660

**Sussidiarietà della tutela convenzionale e nuove prove di dialogo tra le Corti: novità in tema di *accessibilità* del giudizio costituzionale dopo le ‘sentenze gemelle’ (e la sentenza n. 49 del 2015). Commento a *Parrillo c. Italia*, GC, sentenza 27 agosto 2015 ..... » 663**

*di Barbara Randazzo*

- 1. Premessa ..... » 663
- 2. L'eccezione del Governo italiano sul mancato previo esaurimento dei rimedi interni..... » 664
- 3. Il ragionamento della Grande Camera: una posizione interlocutoria?..... » 665
- 4. L'apertura di una minoranza del collegio: l'opinione concordante comune dei giudici Casadevall, Raimondi, Berro, Nicolaou e Dedov ..... » 666
- 5. Sul rinvio della discussione sulla questione di costituzionalità pendente in attesa della decisione della Grande Camera: uno strumento di coordinamento dei sistemi di tutela non coerente col principio di sussidiarietà..... » 667
- 6. Da Strasburgo a Roma: qualche suggerimento ..... » 669

**Tra procedura e legittimazione politica. Il (fragile) momento costituzionale della Corte europea dei diritti dell'uomo..... » 671**

*di Giorgio Repetto*

**La “federalizzazione” dei diritti fondamentali, all'incrocio tra etica, scienza e diritto..... » 685**

*di Antonio Ruggeri*

1. Alla ricerca della ottimale salvaguardia dei diritti fondamentali attraverso il concorso e il giusto dosaggio di etica, scienza e diritto..... » 685
2. Il rischio della deriva soggettivistica in ordine alla ricognizione dei diritti fondamentali e il modo più adeguato a pararlo, facendo riferimento a *consuetudini culturali* di riconoscimento invalse nel corpo sociale e delle quali si rendano quindi interpreti e garanti gli operatori (in ispecie, i giudici) ..... » 691
3. La salvaguardia dei diritti attraverso la cooperazione di legislatori e giudici: agli uni spettando la posizione della disciplina iniziale, di principio, e agli altri la produzione delle regole idonee a svolgerli in relazione alle peculiari esigenze dei casi, tutti comunque dovendo fare i conti con lo sviluppo scientifico e tecnologico ed attingendo alle illuminanti indicazioni offerte dall’etica ..... » 695
4. La “federalizzazione” dei diritti, testimoniata dalle “catene” di atti giurisdizionali che vengono a formazione a più livelli ordinamentali e istituzionali, all’insegna del principio della massimizzazione della tutela, quale si mette a fuoco e realizza nelle singole esperienze processuali, ricevendo luce ed orientamento sia dalla scienza che dall’etica ..... » 699
5. La lezione che viene da Corte cost. n. 84 del 2016 e i tre insegnamenti che la stessa ci somministra ..... » 702
6. Riassumendo e concludendo: le conferme che vengono al modello “federale” di salvaguardia dei diritti dal presente contesto segnato da una integrazione sovranazionale avanzata e dallo sviluppo impetuoso della scienza e della tecnica, pur sempre bisognoso tuttavia di alimentarsi e rigenerarsi costantemente dall’etica ..... » 703

**I fondamenti del costituzionalismo alla prova del caso Diciotti: il sindacato sulle decisioni parlamentari e il punto di equilibrio fra poteri.....» 707**  
*di Emilio Santoro*

**L’“interpretazione conforme” tra Costituzione e CEDU: cenni ricostruttivi e spunti di riflessione..... » 719**  
*di Vincenzo Sciarabba*

**Personal computer e controlli “tecnologici” del datore di lavoro .... » 745**  
*di Andrea Sitzia*

1. Il contesto fattuale: le potenzialità del controllo nell’era tecnologica ..... » 745
2. La Corte europea dei diritti dell’uomo e la sentenza *Barbulescu vs. Romania* ..... » 748
3. Il monitoraggio e l’art. 8 l. n. 300 del 1970..... » 753

|   |              |
|---|--------------|
| <b>Les « zones d’ombre » entre le licite et l’illicite et la légalité des délits et des peines aux termes de l’article 7 de la Convention européenne des Droits de l’Homme – un bref aperçu de jurisprudence.....</b> | <b>» 757</b> |
| <i>di Andrea Tamietti</i>   |              |
| <b>Diritto sostanziale e processo .....</b>   | <b>» 765</b> |
| <i>di Michele Taruffo</i>   |              |
| <b>Equità e proporzionalità <i>versus</i> legalità processuale: eterogenesi dei fini?.....</b>  | <b>» 771</b> |
| <i>di Giulio Ubertis</i>  |              |
| 1. L’ispirazione originaria.....  | » 771        |
| 2. La sua deformazione .....  | » 773        |
| 3. Il suo necessario rispetto .....   | » 774        |
| <b>L’adeguamento del sistema penale italiano al “diritto europeo” tra giurisdizione ordinaria e costituzionale. Piccolo <i>vademecum</i> per giudici e avvocati penalisti .....</b>                                   | <b>» 777</b> |
| <i>di Francesco Viganò</i>  |              |
| 1. Una premessa metodologica.....   | » 777        |
| 2. Istruzioni per l’uso: una ‘checklist’ per il giudice .....   | » 778        |
| 3. Un’operazione preliminare: l’interpretazione della norma europea .....   | » 779        |
| 4. Prima verifica: la norma europea è direttamente applicabile? A) Le norme della CEDU e dei protocolli addizionali .....   | » 781        |
| 5. ( <i>Segue</i> ): B) le norme dell’Unione europea.....   | » 784        |
| 6. Seconda verifica: la norma interna è suscettibile di interpretazione conforme? .....   | » 786        |
| 7. Il ruolo di ultima istanza della Corte costituzionale .....  | » 789        |
| 8. Un dubbio, e un auspicio conclusivo .....  | » 790        |
| <b>Corte cost. n. 49 del 2015, giurisprudenza della Corte europea dei diritti umani, art. 117 Cost., obblighi derivanti dalla ratifica della Convenzione .....</b>  | <b>» 791</b> |
| <i>di Vladimiro Zagrebelsky</i>   |              |
| <b>Fonti.....</b>   | <b>» 803</b> |
| <b>Gli autori.....</b>  | <b>» 807</b> |