

# INDICE

*pag.*

## INTRODUZIONE

1.	Il problema del concorso apparente di norme penali e le fatiche di Sisifo	1
2.	L'irrompere del principio fondamentale di <i>ne bis in idem</i>	7
3.	Costituzionalismo penale e concorso apparente di norme	10
4.	L'obiettivo dell'indagine: ordinare il disordine	12
5.	Direttrici e articolazione dell'indagine	15

## CAPITOLO I

### **“LE TEORIE”: FONDAMENTO GIURIDICO E CRITERI DISCRETIVI DEL CONCORSO APPARENTE DI NORME**

1.	Alle origini del problema: la disciplina codicistica del 1930 e la sua ‘necessaria’ integrazione interpretativa	20
2.	Le teorie valoriali	23
2.1.	Il nucleo logico-concettuale comune delle teorie valoriali (e precisazioni terminologiche)	23
2.1.1.	La sussidiarietà in senso stretto	27
2.1.2.	La sussidiarietà in senso lato	31
2.1.3.	La consunzione	33
2.2.	Significato giuridico e fondamento teorico delle teorie valoriali	35
2.3.	Corollario delle teorie valoriali: la concezione normativa della “unicità del fatto” (progressione criminosa, antifatto e postfatto non punibili)	39
2.4.	La base legale delle teorie valoriali nell'ordinamento interno	44
3.	Le c.d. teorie naturalistiche (o della specialità in concreto)	49
3.1.	La specialità valoriale in concreto	53
3.2.	La specialità del fatto concreto	56
3.3.	La specialità bilaterale in concreto	59

	<i>pag.</i>
3.4. La specialità autenticamente in concreto (nell'approccio pluralista)	65
4. Le teorie strutturali	68
4.1. La teoria della "convergenza normativa"	70
4.1.1. Premessa: la "convergenza di norme" sullo stesso fatto come requisito generale del concorso apparente	70
4.1.2. La disciplina e la struttura della convergenza di norme penali nel sistema codicistico	75
4.1.2.1. L'estensione applicativa dell'art. 15 c.p. oltre la specialità unilaterale: specialità tra leggi e specialità bilaterale per coincidenza di sottofattispecie	76
4.1.2.2. Le clausole di riserva e la specialità reciproca delle fattispecie concorrenti	84
4.1.2.3. La rilevanza sistematica del reato eventualmente complesso (coincidenza tra sottofattispecie ed elemento particolare)	86
4.1.2.4. La generalizzata previsione del concorso apparente tra circostanze in rapporto di specialità reciproca	92
4.1.3. I limiti di rilevanza della progressione criminosa	94
4.1.4. Antefatto e postfatto non punibili come regole "eccezionali" ed estranee al principio di <i>ne bis in idem</i>	96
4.1.5. Conclusione: la "convergenza normativa" come sostrato strutturale del principio generale di <i>ne bis in idem</i> sostanziale (e come perimetro del concorso apparente)	100
4.1.6. ( <i>segue</i> ) La corrispondenza tra piano strutturale e piano valoriale	102
4.2. La teoria della "specialità bilaterale"	104
4.2.1. La "stessa materia" come perimetro normativo del concorso apparente	105
4.2.2. Interferenza ed eterogeneità: la "diversa materia" (e il concorso di reati)	108
4.2.3. L'estensione strutturale del reato complesso	110
4.2.4. Il riconoscimento del reato progressivo entro i limiti della specialità bilaterale	113
4.2.5. L'art. 68 c.p. come ipotesi di concorso formale di circostanze e di assorbimento della pena	114
4.2.6. L'individuazione della norma prevalente	116
4.2.7. Le clausole di riserva come ulteriore ipotesi di (eccezionale) assorbimento delle pene (e di deroga al concorso materiale di reati)	120

	<i>pag.</i>
5. Ricapitolazione e puntualizzazioni	123
5.1. L'essenza valoriale della specialità "in concreto"	124
5.2. Il fondamento normativo (e non logico) del confronto strutturale e della specialità reciproca	125
5.3. La plausibilità giuridica delle teorie e i fondamentali profili di divergenza	127
5.4. Il prosieguo dell'indagine: la 'scelta' della teoria più adeguata	131

## CAPITOLO II

### ANATOMIA E TASSONOMIA DELLA GIURISPRUDENZA

#### SEZIONE PRIMA

#### LE SEZIONI UNITE SUL CONCORSO DI NORME PENALI: ANATOMIA DELLE DECISIONI

1. Alle radici dei problemi: il necessario confronto con il <i>caos</i> giurisprudenziale	134
2. Il concorso apparente di norme nell'evoluzione della giurisprudenza delle Sezioni Unite	141
2.1. Saccheggio, furto e rapina (Cass., Sez. Un., 4 maggio 1946, Cataffo)	144
2.2. Ingiuria a militare inferiore e oltraggio a pubblico ufficiale (Cass., Sez. Un., 30 maggio 1959, Majer)	149
2.3. Insubordinazione militare e violenza, minaccia, resistenza od oltraggio a pubblico ufficiale (Cass., Sez. Un., 10 marzo 1970, Galiotta e Id., 24 aprile 1976, Cadinu)	152
2.4. Furto ed estrazione abusiva di arena (Cass., Sez. Un., 20 luglio 1966, Mariano e Id., 19 maggio 1969, Papadia)	156
2.5. Bancarotta fraudolenta e truffa (Cass., Sez. Un., 7 dicembre 1979, n. 10622, Proietti)	159
2.6. Truffa e spendita di monete false (Cass., Sez. Un., 7 luglio 1981, n. 6713, Santamaria)	162
2.7. Rivelazione di segreti e pubblicazione arbitraria di atti del procedimento penale (Cass., Sez. Un., 19 gennaio 1982, n. 420, Emiliani)	164
2.8. Tentata truffa, falso in atto pubblico e falso in attestato (Cass., Sez. Un., 16 settembre 1986, n. 9418, Giovannelli)	166
2.9. Esercizio di giochi d'azzardo e organizzazione di operazioni di lotteria o di sorte (Cass., Sez. Un., 22 giugno 1995, n. 16, Grassi)	168

	<i>pag.</i>
2.10. Ubriachezza e guida in stato di ebbrezza (Cass., Sez. Un., 5 febbraio 1996, n. 1299, Cirigliano)	172
2.11. Contrabbando e contrabbando di tabacco lavorato estero (Cass., Sez. Un., 8 gennaio 1998, n. 119, Deutsch)	173
2.12. Utilizzo di fatture false e dichiarazione infedele (Cass., Sez. Un., 7 novembre 2000, n. 27, Di Mauro)	177
2.13. Indebita detenzione e utilizzo di carte di credito, ricettazione e truffa (Cass., Sez. Un., 7 giugno 2001, n. 22902, Tiezzi)	181
2.14. Ricettazione e commercio di prodotti falsi (Cass., Sez. Un., 7 giugno 2001, n. 23427, Ndiaye)	185
2.15. Ricettazione, detenzione per la vendita di supporti informatici sprovvisti del marchio Siae, acquisto di prodotti informatici contraffatti (Cass., Sez. Un., 23 dicembre 2005, n. 47164, Marino)	189
2.16. Commercio di sostanze dopanti, ricettazione, esercizio abusivo di professione e somministrazione di medicinali pericolosi (Cass., Sez. Un., 25 gennaio 2006, n. 3087, Cori)	193
2.17. Truffa aggravata per il conseguimento di erogazioni pubbliche o a danno dello Stato, indebita percezione e reati di falso (Cass., Sez. Un., 24 settembre 2007, n. 16568, Carcivi e Id., 25 febbraio 2011, n. 7537, Pizzuto)	199
2.18. Falsa attestazione e falso ideologico per induzione (Cass., Sez. Un., 28 giugno 2007, n. 35488, Scelsi)	203
2.19. Omicidio e frode processuale (Cass., Sez. Un., 25 ottobre 2007, n. 45583, Volpe)	207
2.20. Associazione a delinquere, associazione di stampo mafioso e associazione per traffico stupefacenti (Cass., Sez. Un., 13 gennaio 2009, n. 1149, Magistris)	208
2.21. Truffa aggravata ai danni dello Stato e frode fiscale (Cass., Sez. Un., 19 gennaio 2011, n. 1235, Giordano)	214
2.22. Sottrazione o danneggiamento di cose sottoposte a sequestro e abusiva circolazione di veicolo sottoposto a sequestro (Cass., Sez. Un., 21 gennaio 2011, n. 1963, Di Lorenzo)	221
2.23. Ricettazione e acquisto di prodotto contraffatto (Cass., Sez. Un., 8 giugno 2012, n. 22225, Micheli)	225
2.24. Omesso versamento delle ritenute e dell'IVA e omessi versamenti periodici (Cass., Sez. Un., 12 settembre 2013, n. 37425, Favellato e Id., 12 settembre 2013, n. 37424, Romano)	229
2.25. Associazione a delinquere e riciclaggio (Cass., Sez. Un., 13 giugno 2014, n. 25191, Iavarazzo)	233
2.26. Minaccia a pubblico ufficiale e istigazione di militare a disobbedire leggi (Cass., Sez. Un., 14 aprile 2017, n. 18621, Zimarmani)	235

	<i>pag.</i>
2.27. Truffa aggravata e malversazione ai danni dello Stato (Cass., Sez. Un., 28 aprile 2017, n. 20664, Stalla)	238
2.28. Porto di arma clandestina e porto illegale di arma (Cass., Sez. Un., 12 settembre 2017, n. 41588, La Marca)	242
2.29. Omicidio aggravato e atti persecutori (Cass., Sez. Un., 26 ottobre 2021, n. 38402, Magistri)	249

## SEZIONE SECONDA

### L'ANALISI SISTEMATICA DELLE PRONUNCE: UNA POSSIBILE TASSONOMIA

1. Introduzione all'analisi giurisprudenziale	256
2. Il confronto strutturale "apparente": la costante e decisiva rilevanza di considerazioni sistematiche e valoriali	257
3. La medesimezza naturalistica del fatto come presupposto necessario del concorso apparente	262
4. La completa sovrapposizione delle condotte e la valorizzazione del fatto concreto	265
5. La rilevanza del <i>ne bis in idem</i> "europeo": la consistenza dell' <i>idem factum</i>	267
6. Le fondamentali istanze della legalità penale nella definizione del concorso apparente	269
7. Confronto strutturale e ridefinizione ermeneutica delle fattispecie penali	273
8. Sintesi: una possibile tassonomia della giurisprudenza nomofilattica delle Sezioni Unite	277
9. Risultato intermedio: problemi, asserzioni e postulati da sottoporre alla prova del principio di <i>ne bis in idem</i>	279

## CAPITOLO III

### LA DIMENSIONE COSTITUZIONALE E PRESCRITTIVA DEL *NE BIS IN IDEM* SOSTANZIALE

1. Alla ricerca di una bussola normativa: un contenuto costituzionale del <i>ne bis in idem</i> sostanziale?	286
2. <i>Ne bis in idem</i> sostanziale e principio di proporzionalità	290
3. Il <i>ne bis in idem</i> "europeo": garanzia processuale e/o sostanziale?	299
3.1. L'ambiguità di contenuto della formulazione della disposizione normativa	299
3.2. <i>Idem factum</i> naturalistico come presupposto strutturale della dimensione processuale della garanzia	302

	<i>pag.</i>
3.3. La ricezione della garanzia fondamentale nel nostro ordinamento: la sentenza della Corte Costituzionale n. 200 del 2016	309
3.4. La peculiare fisionomia normativa del <i>ne bis in idem</i> in relazione ai meccanismi punitivi “a doppio binario”	312
3.5. Risultato intermedio: la triplice funzione (e il triplice volto) del principio di <i>ne bis in idem</i>	321
4. Il <i>double jeopardy principle</i> nell’ordinamento degli Stati Uniti d’America	323
4.1. Il <i>double jeopardy</i> tra divieto di <i>multiple prosecutions</i> e divieto di <i>multiple punishments</i>	326
4.2. La <i>same offense</i> come presupposto della garanzia: il <i>Blockburger test</i>	333
4.3. L’incertezza del <i>Blockburger test</i> e gli intrecci con la teoria della <i>lesser included offense</i>	337
4.4. Discrezionalità legislativa, legalità della pena e ‘relatività’ del divieto costituzionale di <i>multiple punishments</i>	343
5. Il principio costituzionale di <i>ne bis in idem</i> nell’ordinamento tedesco	348
5.1. La tradizionale dimensione processuale dell’art. 103 comma 3 GG	349
5.2. Principio costituzionale di <i>ne bis in idem</i> e unicità di azione ( <i>Tateinheit</i> )	352
5.3. Principio costituzionale di <i>ne bis in idem</i> e pluralità di azioni ( <i>Tatmehrheit</i> )	356
5.4. Lo <i>Schuldprinzip</i> costituzionale come limite alla duplicazione processuale e punitiva	362
5.5. <i>Fazit</i> : i possibili riflessi sulla disciplina del concorso apparente di norme penali	366
6. Il principio costituzionale di <i>non bis in idem</i> nell’ordinamento spagnolo	372
6.1. Il <i>ne bis in idem</i> come corollario implicito dei principi costituzionali di “legalidad” e “tipicidad”	373
6.2. La “triplice identità”: il <i>mismo fundamento</i> come ‘ulteriore’ presupposto applicativo della garanzia	375
6.3. L’intreccio con la dimensione processuale nel rapporto tra sanzioni penali e sanzioni amministrative	377
6.4. L’autentica dimensione “sostanziale” del <i>ne bis in idem</i> elaborato dal <i>Tribunal Constitucional</i> e la centralità del <i>mismo fundamento</i>	387
6.5. Il <i>mismo hecho</i> e la dimensione “normativa” del fatto	391

**CAPITOLO IV**  
**NE BIS IN "IDEM CRIMEN" E PERIMETRO**  
**DEL CONCORSO APPARENTE**

**SEZIONE PRIMA****DALLA FUNZIONE ALLA STRUTTURA DEL  
PRINCIPIO DI NE BIS IN IDEM SOSTANZIALE**

- |  |     |
|--|-----|
| 1. La confusione dei contenuti precettivi del principio <i>ne bis in idem</i> : l'importanza di "distinguere le distinzioni"                             | 402 |
| 2. La garanzia processuale: <i>ne bis in idem factum sit actio</i>   | 406 |
| 2.1. La necessaria dimensione empirico/naturalistica dell' <i>idem factum</i> processuale  | 411 |
| 2.2. L'estensione naturalistica dello stesso fatto processuale   | 414 |
| 3. La garanzia sostanziale: <i>ne bis in idem crimen sit poena</i>   | 418 |
| 3.1. La dimensione normativa del fatto: <i>l'idem crimen</i>   | 421 |
| 3.2. Unicità normativa e pluralità naturalistica del fatto   | 427 |
| 4. Conclusione intermedia: la "necessaria" adesione all'impostazione pluralista e alle teorie valoriali del concorso apparente                           | 434 |
| 5. <i>Ne bis in idem</i> processuale vs. concorso apparente di norme   | 439 |
| 6. Il fondamento costituzionale del principio di <i>ne bis in idem</i> sostanziale nel nostro ordinamento  | 445 |
| 7. Cumulo giuridico, commisurazione/assorbimento della pena e proporzionalità: una soluzione pragmaticamente accettabile ma sistematicamente discutibile | 451 |

**SEZIONE SECONDA****L'ACCERTAMENTO DEL CONCORSO  
APPARENTE DI NORME PENALI**

- |  |     |
|--|-----|
| 1. La relativa funzionalità delle teorie strutturali (e della specialità bilaterale)                 | 454 |
| 1.1. I correttivi valoriali alle tesi strutturali  | 460 |
| 1.2. La reale "funzione" del confronto logico-strutturale  | 465 |
| 2. La valorizzazione della (autentica) "specialità in concreto" e il legame di stretta strumentalità | 467 |
| 3. Pluralità di fatti e sussidiarietà in concreto  | 470 |
| 4. La ridefinizione ermeneutica dei confini della tipicità in relazione al concorso di norme penali  | 475 |
| 5. Sussidiarietà e consunzione 'in concreto' e dimensione tipologica della norma penale              | 478 |

	<i>pag.</i>
6. La centralità del “fatto concreto” nella valutazione del concorso apparente	485
7. Il concorso apparente in relazione all’ <i>Aussenzione</i> della fattispecie penale	490
8. Assorbimento normativo e “integrale valutazione del fatto”	495
9. La casistica delle Sezioni Unite alla prova del giudizio di assorbimento (e del <i>ne bis in idem</i> sostanziale)	500
10. Ricapitolazione e punto di approdo dell’indagine: il “ <i>test</i> di assorbimento in concreto” nel concorso di norme penali	527
10.1. Coerenza assiologica e fruibilità processuale della criteriologia di accertamento	530
10.2. La legalità della criteriologia valoriale	532
 <b>BIBLIOGRAFIA</b>	 537