

INDICE-SOMMARIO

<i>Introduzione</i>	1
---------------------------	---

CAPITOLO I

IMMIGRAZIONE E PLURALITÀ DI CULTURE: NUOVE SFIDE PER IL DIRITTO PENALE

Parte Prima

Precisazioni terminologiche e delimitazione del campo d'indagine

1. I 'nuovi' concetti di "cultural defense" e "reato culturalmente motivato"	13
2. Il concetto di "cultura": la sua polisemia; la sua accezione antropologica	15
3. Lo statuto <i>epistemologico</i> del concetto di "cultura"	22
4. <i>Whose cultures?</i> I gruppi socio-politici rilevanti ai fini della nostra indagine sulla <i>legge penale</i> nelle società multiculturali	29
4.1. (<i>Segue</i>): tendenziale coincidenza con culture diffuse <i>all'interno di singoli, determinati Stati</i> , le quali sono a loro volta capaci di influenzare la legge penale	32
4.2. (<i>Segue</i>): tendenziale coincidenza con i gruppi dotati di una cultura " <i>pervasiva</i> " o " <i>societale</i> ". Cenni su recenti analisi della filosofia politica	36
5. Riassumendo: la nozione di cultura <i>penalmente rilevante</i> ai fini di un'indagine sulla legge penale nelle società multiculturali	39
6. La definizione di reato culturalmente motivato	41
7. La distinzione tra società multiculturale di tipo <i>multinazionale</i> e società multiculturale di tipo <i>polietnico</i>	43
7.1. Fondamento della distinzione	43
7.2. Riflessi di questa distinzione in ambito penale	48

Parte Seconda

*Come gli Stati europei gestiscono la diversità culturale
'importata' dagli immigrati*

8.	Due modelli a confronto	54
8.1	Il modello c.d. "assimilazionista-integrazionista" alla francese	57
8.2.	Il modello c.d. "multiculturalista" all'inglese	60
8.3.	L'Italia in bilico tra i due modelli	63
8.4.	Cenni sulla posizione dell'Unione europea	66

Parte Terza

Questioni di tolleranza

9.	La tolleranza ed i suoi limiti	69
10.	La distinzione tra "restrizioni interne" e "tutele esterne"	71

CAPITOLO II

*LOCALISMO E NON-NEUTRALITÀ CULTURALE
DEL DIRITTO PENALE 'SOTTO TENSIONE'
PER EFFETTO DELL'IMMIGRAZIONE*

	Considerazioni introduttive	75
1.	IL 'LOCALISMO' DEL DIRITTO PENALE	77
1.1	<i>Vérité au delà des Pyrénées, erreur au-delà</i>	77
1.2	Origine e sviluppo storico del 'localismo' del diritto penale	81
1.3	La recente tendenza, a livello europeo, ad uno stemperamento dell'originario 'localismo' del diritto penale	85
1.4.	Riepilogo sul 'localismo' del diritto penale: <i>Paese che vai, reato che trovi</i>	86
2.	LA 'NON-NEUTRALITÀ CULTURALE' DEL DIRITTO PENALE	89
2.1.	Precisazioni preliminari. L'omogeneità culturale italiana secondo Alfredo Rocco	89
2.2.	<i>Recht ist Kulturerscheinung</i> . Primi rilievi sui nessi tra cultura e diritto, e in particolare tra cultura e diritto penale.....	93
2.3.	Le tre teorie formulate per illustrare i nessi tra cultura e diritto penale	96
2.3.1.	La teoria della <i>coincidenza</i> , o dei <i>cerchi concentrici</i> . Esposizione e critica	98
2.3.1.1.	Una variante della teoria della coincidenza: la teoria del <i>minimo etico</i> . Esposizione e critica	107
2.3.2.	La teoria della <i>separazione</i> , o dei <i>cerchi distinti</i> . Esposizione e critica	112

2.3.3. La teoria del <i>rapporto di implicazione</i> , o dei <i>cerchi intersecantisi</i> . Esposizione e dimostrazione del suo fondamento	115
2.4. I “punti di vista” dai quali emerge che le intersezioni tra norme penali e norme culturali contribuiscono ad un maggior ‘successo’ del diritto penale	118
2.4.1. La prevenzione generale c.d. positiva	121
2.4.2. La prevenzione speciale intesa come rieducazione	123
2.4.3. La possibilità di conoscere la norma penale violata	125
2.4.4. Cenni su alcune esperienze di ‘insuccesso’ di codici penali che non presentavano alcuna significativa intersecazione con le norme culturali dei soggetti cui erano destinati	128
2.5. I “settori” all’interno dei quali le norme penali si intersecano con le norme culturali	130
2.5.1. Le norme penali all’interno delle quali compaiono elementi normativi c.d. culturali	132
2.5.2. Altre norme penali ‘impregnate’ di cultura	144
2.6. Riepilogo sulla ‘non-neutralità culturale’ del diritto penale: <i>diritto penale è fortemente impregnato di cultura</i>	151
3. Conclusioni: le implicazioni di ‘localismo’ e ‘non-neutralità culturale’ del diritto penale in ordine al fenomeno dei reati culturalmente motivati commessi dagli immigrati	152

CAPITOLO III

PANORAMA DI GIURISPRUDENZA EUROPEA SUI REATI CULTURALMENTE MOTIVATI

Considerazioni introduttive: a) la rilevanza prasseologica dei reati culturalmente motivati in Europa	157
(Segue) b) la riconducibilità dei reati culturalmente motivati a (poche) categorie delittuose	159
(Segue) c) nel <i>nostro</i> passato, il <i>loro</i> presente	162
1. Violenze in famiglia: a) maltrattamenti e sequestri di persona a danno di familiari	165
2. Violenze in famiglia (segue): b) sequestri di giovani donne, finalizzati ad imporre un matrimonio combinato	178
3. Violenze in famiglia (segue): c) soppressione dei familiari che si ribellano alle regole e al codice etico della famiglia d’origine	182
4. Reati a difesa dell’onore: a) la vendetta di sangue	193
5. Reati a difesa dell’onore (segue): b) omicidi a difesa dell’onore sessuale	197

6. Reati a difesa dell'onore (<i>segue</i>): c) reati a difesa dell'onore personale (autostima, reputazione)	205
7. Reati di riduzione in schiavitù	208
8. Reati contro la libertà sessuale: a) violenze sessuali su ragazze minorenni	213
9. Reati contro la libertà sessuale (<i>segue</i>): b) violenze sessuali su donne maggiorenni	216
10. Reati contro la libertà sessuale (<i>segue</i>): c) violenze sessuali intraconiugali	220
11. Mutilazioni genitali femminili, circoncisioni maschili rituali e tatuaggi ornamentali 'a cicatrici' (c.d. scarificazioni)	224
12. Reati in materia di sostanze stupefacenti	229
13. Inadempimento dell'obbligo scolastico	237
14. Reati concernenti l'abbigliamento rituale	237
15. Altri reati commessi dall'immigrato in una situazione di errore sul fatto che costituisce il reato ovvero di errore sulla legge che prevede il fatto come reato	241
16. "Pane e cioccolata": quando l'imputato è un immigrato italiano	251
17. Alla ricerca di una soluzione per i problemi posti dai reati culturalmente motivati	258

CAPITOLO IV

TEORIA E PRASSI DELLA C.D. *CULTURAL DEFENSE* NELL'ORDINAMENTO STATUNITENSE

Parte Prima

Considerazioni introduttive

1. Premessa	262
2. La società multiculturale degli Stati Uniti	263
3. La <i>cultural defense</i>	265
3.1. Definizione e funzione della <i>cultural defense</i> : annotazioni preliminari	265
3.2. L'esistenza di alcuni risalenti casi giurisprudenziali coinvolgenti una <i>cultural defense</i> 'ante litteram'	268
3.3. La <i>cultural defense</i> dal 1985 ad oggi, nella giurisprudenza e nella dottrina	270

Parte Seconda

Casistica giurisprudenziale

4. Premessa: riconduzione dei reati rispetto ai quali è stata invocata una <i>cultural defense</i> a (poche) categorie delittuose	272
---	-----

4.1. Omicidio dei figli e tentativo di suicidio da parte del coniuge tradito	274
4.2. Reati di sangue a difesa dell'onore	278
4.2.1. Uxoricidi per causa d'onore sessuale	278
4.2.2. Altri omicidi per causa d'onore sessuale	282
4.2.3. Omicidi a difesa dell'onore personale (autostima, reputazione)	284
4.3. Altri fatti di sangue culturalmente motivati	287
4.4. Reati contro la libertà sessuale	294
4.4.1. Abusi sessuali a danno di minori	294
4.4.1.1. Rapporti sessuali con spose-bambine	294
4.4.1.2. Baci, carezze e toccamenti delle parti intime di fanciulli	295
4.4.2. Altre violenze sessuali	299
4.5. Reati in materia di sostanze stupefacenti	302
4.6. Porto abusivo di armi	305
4.7. Reticenza dell'imputato durante il processo	308

Parte Terza

Un bilancio della prassi e della dottrina statunitense

5. I vari canali attraverso i quali può assumere rilievo la 'motivazione culturale'	309
5.1. Rilevanza della 'motivazione culturale' in sede di <i>plea bargaining</i>	311
5.2. Rilevanza della 'motivazione culturale' in sede dibattimentale al fine del riconoscimento di una <i>criminal defense</i> tradizionale	312
5.3. Rilevanza della 'motivazione culturale' in sede di <i>sentencing</i>	317
6. La c.d. prova culturale (<i>cultural evidence</i>)	319
6.1. Le modalità con le quali può essere fornita la prova culturale ...	319
6.2. Ammissibilità e rilevanza della prova culturale	321
6.2.1. I requisiti di ammissibilità e di rilevanza della prova culturale concernenti la <i>persona</i> dell'imputato	322
6.2.2. I requisiti di ammissibilità e di rilevanza della prova culturale concernenti la <i>relazione</i> tra cultura d'origine e fatto commesso	324
7. Il dibattito dottrinale sulla opportunità di riconoscere rilevanza alla <i>cultural defense</i>	325
7.1. Argomenti della dottrina a sostegno della <i>cultural defense</i>	326
7.1.1. Colpevolezza e <i>individualized justice</i>	326
7.1.2. Pluralismo culturale e diritto 'alla propria cultura'	327
7.1.3. Mancanza di esigenze preventive	329
7.2. Argomenti della dottrina <i>contraria</i> alla <i>cultural defense</i>	330
7.2.1. Violazione del principio di uguaglianza a vantaggio degli autori e a discapito delle vittime dei reati culturalmente motivati	330

7.2.2. Rischio di pregiudizi per le donne appartenenti ai gruppi culturali di minoranza	332
7.2.3. Difficoltà concettuali ed applicative poste dal concetto di “cultura”	337
7.2.4. Rafforzamento e diffusione di stereotipi culturali negativi sui gruppi di minoranza	340
7.2.5. Pregiudizio per la funzione di prevenzione generale del diritto penale	342
7.2.6. Effetti negativi sul processo di integrazione degli immigrati	344
8. Il dibattito dottrinale sulla opportunità di formalizzare la <i>cultural defense</i> come nuova ed autonoma <i>criminal defense</i>	345
8.1. Argomenti <i>a sostegno</i> della formalizzazione della <i>cultural defense</i> ...	346
8.2. Argomenti <i>contrari</i> alla formalizzazione della <i>cultural defense</i>	347
9. Conclusioni. Alcune indicazioni per l'osservatore italiano	348

CAPITOLO V

QUALE RILEVANZA PENALE PER LA ‘MOTIVAZIONE CULTURALE’?

Parte Prima

Considerazioni introduttive

1. Gli interrogativi sollevati dai reati culturalmente motivati	354
2. Il significato dell'assenza di soluzioni legislative di parte generale	355
3. Le linee dell'indagine ancora da compiere	359
3.1. Profili di diritto penale sostanziale	359
3.2. Profili di diritto penale processuale. Cenni	360
4. Alcune significative ‘variabili’: livello di offensività del fatto commesso; natura della norma culturale osservata; grado di integrazione del soggetto agente nella cultura del Paese d'arrivo	361

Parte Seconda

De iure condito

1. Rilevanza della ‘motivazione culturale’ a livello del fatto di reato? ...	364
1.1. Principio di territorialità	364
1.2. Accertamento del fatto di reato e ‘motivazione culturale’ del fatto concreto	365
1.3. Gli elementi normativi culturali di fattispecie	367
2. Rilevanza della ‘motivazione culturale’ a livello di antiggiuridicità? ...	371
2.1. Esercizio di un diritto (art. 51 c.p.): <i>a</i>) diritto previsto nell'ordinamento giuridico d'origine dell'immigrato	371

2.2. Esercizio di un diritto (art. 51 c.p.): <i>b</i>) diritto ‘alla propria cultura’ (da solo o in aggiunta al diritto alla libertà religiosa)	373
2.3. Concezione gradualistica dell’antigiuridicità e situazioni quasi-scriminanti	381
3. Rilevanza della ‘motivazione culturale’ a livello di colpevolezza?	382
3.1. ‘Motivazione culturale’ e imputabilità	385
3.2. ‘Motivazione culturale’ e possibilità di conoscere la norma penale violata	391
3.2.1. L’ignoranza inevitabile della norma penale violata nella giurisprudenza in tema di reati ‘culturalmente motivati’	391
3.2.2. I fattori da cui può dipendere la valutazione di inevitabilità dell’ignoranza della norma penale violata	394
3.2.2.1. Naturalità o artificialità del reato	394
3.2.2.2. Grado di eterogeneità tra cultura italiana e cultura d’origine	395
3.2.2.3. Durata del soggiorno nel Paese d’arrivo	398
3.2.2.4. Esistenza, nel Paese d’origine, di una norma penale dal contenuto analogo alla norma penale violata (con un breve <i>excursus</i> sul pluralismo giuridico di tipo soggettivistico)	399
3.2.2.5. Pluralità di fattori	403
3.2.3. <i>L’error de comprensión culturalmente condicionado</i> nell’esperienza sud-americana (cenni)	404
3.2.4. Osservazioni conclusive su ‘motivazione culturale’ e possibilità di conoscere la norma penale violata	405
3.3. ‘Motivazione culturale’ e dolo o colpa	408
3.3.1. Dolo ed errore sul fatto	408
3.3.1.1. In particolare, errore sugli elementi normativi culturali	412
3.3.2. La fisionomia dell’agente-modello (a seconda dei casi: <i>homo eiusdem conditionis et professionis</i> , uomo medio/normale/ragionevole, <i>reasonable man</i>) nei reati culturalmente motivati	413
3.4. ‘Motivazione culturale’ e in-esigibilità della condotta	417
3.4.1. Concezione gradualistica della colpevolezza e situazioni quasi-scusanti	419
4. Rilevanza della ‘motivazione culturale’ a livello di punibilità?	422
5. Rilevanza della ‘motivazione culturale’ in sede di commisurazione della pena?	424
5.1. Commisurazione della pena <i>in senso stretto</i>	425
5.1.1. Motivi a delinquere	426
5.1.2. Le condizioni di vita individuale, familiare e sociale del reo	427
5.2. Circostanze attenuanti ed aggravanti	430

5.2.1. Circostanza attenuante dell'aver agito per motivi di particolare valore morale o sociale (art. 62 n. 1 c.p.). Il parametro per la valutazione dei motivi	431
5.2.2. Circostanza aggravante dell'aver agito per motivi abietti o futili (art. 61 n. 1 c.p.). Il parametro per la valutazione dei motivi	435
5.2.2.1. Applicazioni giurisprudenziali dell'aggravante dei motivi abietti o futili a reati culturalmente motivati	439
5.2.2.2. Questioni analoghe discusse nella giurisprudenza tedesca in relazione ai <i>niedrige Beweggründe</i>	441
5.2.3. Circostanza attenuante c.d. della provocazione (art. 62 n. 2 c.p.). L'“ingiustizia” del fatto altrui	442
5.2.3.1. Questioni analoghe discusse nella giurisprudenza inglese e americana in relazione alla <i>provocation</i>	445
5.2.4. Circostanze attenuanti generiche (art. 62 <i>bis</i> c.p.)	447
5.2.4.1. “Circostanze diverse” che potrebbero essere prese in considerazione dal giudice ai fini della concessione delle attenuanti generiche all'autore di un reato culturalmente motivato...	449
5.2.4.2. In particolare, le situazioni quasi-scriminanti e le situazioni quasi-scusanti	450
5.2.4.3. In particolare, l'ignoranza <i>non</i> inevitabile della legge penale violata	451
5.2.4.4. In particolare, gli stati emotivi e passionali	453
5.2.4.5. In particolare, le situazioni che realizzano <i>solo in parte</i> il modello legale delle attenuanti di cui all'art. 62 nn. 1 e 2 c.p.	454
5.2.4.6. In particolare, altre situazioni	456
5.2.4.7. Applicazioni giurisprudenziali delle circostanze attenuanti generiche a reati culturalmente motivati	457
5.2.4.8. Considerazioni conclusive in tema di circostanze attenuanti generiche	459
5.2.5. Altre circostanze attenuanti indefinite	460

Parte Terza
De iure condendo

1. Il dibattito in corso nella dottrina americana sulla formalizzazione della <i>cultural defense</i> : rinvio	462
2. Proposte di riforma legislativa per dare rilevanza esplicita alla ‘motivazione culturale’	463

<i>A mo' di conclusione</i>	466
<i>Bibliografia</i>	475

