

# INDICE

---

	<i>pag.</i>
<i>Gli Autori</i>	XV
<i>Introduzione</i> di Paola Maggio	XVII

## PARTE I FONDAMENTI, PRESUPPOSTI, PROCEDURE

### INTERCETTAZIONI E CEDU. UN CIRCUITO A GEOMETRIA VARIABILE

di *Sergio Lorusso*

1. L'eterno ritorno delle captazioni	3
2. Lo stato dell'arte della giurisprudenza Cedu. Punti di forza e criticità	4
3. Incoerenze e rimedi	8
4. <i>Input</i> ignorati ed evoluzioni possibili	10

### QUADRO COSTITUZIONALE E NUOVE FORME DI CAPTAZIONE

di *Stefano Agosta*

1. La prospettiva <i>politica</i> e quella <i>giuridica</i> (premessa)	13
2. I benefici attesi dalla recente novella alla disciplina delle intercettazioni (nel metodo e nel merito)	17
3. Una questione (solo apparentemente) nuova: talune potenziali criticità esibite con riferimento all'art. 3 nonché agli artt. 25 e 27 Cost.	20
4. ( <i>Segue</i> ): all'art. 81, comma 3, al combinato disposto degli artt. 2, 14 e 15 nonché agli artt. 24 e 111 Cost.	24

## LA NOZIONE E LE CARATTERISTICHE

di *Valentina Bonini*

- |  |    |
|--|----|
| 1. La nozione di intercettazione: oltre l'esigenza di una astratta sistemazione  | 29 |
| 2. L'oggetto dell'intercettazione: conversazioni e comunicazioni   | 32 |
| 3. I soggetti dell'intercettazione: captanti e captati   | 41 |
| 4. Gli strumenti e le caratteristiche dell'ascolto   | 46 |
| 5. Captazione delle comunicazioni e pervasività dello strumento: nozione di intercettazione e principio di proporzionalità | 48 |

## LE CONDIZIONI PER INTERCETTARE: LE CATEGORIE DEI DELITTI

di *Rosita Del Coco – Marco Pittiruti*

- |   |    |
|---|----|
| 1. L'espansione della categoria dei delitti tra "legislazione giurisprudenziale" e logica del "doppio binario"          | 51 |
| 2. L'aggravante del "metodo mafioso"  | 55 |
| 3. I limiti di ammissibilità per le intercettazioni di comunicazioni tra presenti                                       | 59 |
| 4. Normazione per catalogo di reati e "doppio binario"  | 64 |
| 5. I reati per il cui accertamento è consentita l'intercettazione di flussi di comunicazioni informatiche o telematiche | 67 |

## LA GRAVITÀ INDIZIARIA E L'ASSOLUTA INDISPENSABILITÀ PER LE INDAGINI AL TEMPO DELLE COMUNICAZIONI DIGITALI

di *Stefano Ruggeri*

- |   |    |
|---|----|
| 1. Premessa   | 68 |
| 2. <i>Fumus delicti</i> e potenziale invasivo delle intercettazioni nell'era digitale                       | 69 |
| 2.1. Reato, colpevolezza e ricerca della prova  | 69 |
| 2.2. Gravi indizi di reato e accusa in materia penale   | 73 |
| 2.3. <i>Tatverdachtsurteil</i> e prova del fatto  | 75 |
| 3. Assoluta indispensabilità delle intercettazioni e tutela del terzo                                       | 77 |
| 4. Principio di proporzionalità e garanzie della giurisdizione tra diritto interno e giurisprudenza europea | 79 |
| 5. Conclusioni  | 85 |

## INTERCETTAZIONI E DOPPIO BINARIO TRA PULSIONI POPULISTICHE E RIGURGITI DEL DIRITTO PENALE DEL NEMICO

di *Alfredo Bargi*

- |   |    |
|---|----|
| 1. Il progressivo slittamento da un "processo al servizio della legalità sostanziale" verso una "legalità sostanziale al servizio del processo" | 87 |
|---|----|

	<i>pag.</i>
2. La sconcertante stratificazione normativa alluvionale dei convulsi interventi riformatori in un breve arco di tempo, in spregio dei principi di diritto intertemporale, nell'ottica delle pulsioni populistiche e della politica del "doppio binario"	90
3. L'asimmetrica e sconcertante assimilazione normativa della criminalità "white collar" alla "criminalità nera" nell'estensione del perimetro soggetto di applicabilità del <i>trojan</i>	92
4. Profili di incostituzionalità della disciplina dell'esecuzione, del deposito e della selezione del materiale captativo	95
4.1. L'ambigua ed evanescente disciplina dei diritti della difesa nell'udienza "stralcio" e nelle fasi successive	96
4.2. L'indebita limitazione dei diritti della difesa nella selezione delle intercettazioni dopo la conclusione delle indagini	99
4.3. L'illegittima amputazione dei diritti della difesa nella cognizione del materiale captativo nel procedimento cautelare	101
5. L'estensione dell'utilizzabilità delle intercettazioni in "procedimenti diversi" nell'ottica del diritto preventivo "populistico"	102
6. Conclusioni	104

## LE RICHIESTE E I PROVVEDIMENTI DI AUTORIZZAZIONE

di Paola Maggio – Veronica Virga

1. Escursioni nel multiverso delle intercettazioni	106
2. I presupposti della richiesta di intercettazioni tra <i>norma</i> e <i>pragma</i>	109
3. Il senso garantistico dell'onere motivazionale	113
4. Corretto uso del potere autorizzativo e sanzione invalidante	115
5. L'impiego della <i>relatio</i> nella motivazione: un banco di prova eretto a modello	118
6. Flessibilizzazione dell'onere motivazionale nei provvedimenti minori	120

## LA PROCEDURA D'URGENZA

di Antonino Pulvirenti

1. La delimitazione costituzionale del potere di intercettazione provvisoria attribuito al pubblico ministero	124
2. I labili limiti (giurisprudenziali) di ammissibilità dell'intercettazione urgente	132
3. Le modifiche normative alla procedura d'urgenza (il captatore informatico)	138
4. Il rapporto della nuova disciplina codicistica sul captatore informatico "urgente" con la legge speciale (art. 13 d.l. n. 152/1991)	142
5. L'urgenza <i>ex art.</i> 268, comma 3, c.p.p. e la sua (presunta) assimilabilità all'urgenza <i>ex art.</i> 267, comma 2, c.p.p.	145

## OBBLIGHI DI DEPOSITO E DIRITTI DI DIFESA

di *Katia La Regina*

1. Introduzione	149
2. Conclusione delle operazioni: la trasmissione immediata dei verbali e delle registrazioni	150
3. ( <i>Segue</i> ): il deposito <i>ex art.</i> 268 c.p.p.	153
4. ( <i>Segue</i> ): l'avviso ai difensori delle parti	156
5. ( <i>Segue</i> ): l'esame degli atti, l'accesso alle intercettazioni e la perdurante assenza del diritto alla copia	157
6. Deposito contestuale alla conclusione delle indagini	161
7. Deposito contestuale alla presentazione della richiesta di giudizio immediato	166
8. Rilievi conclusivi	168

## LA FASE DI "STRALCIO" E LE TRASCRIZIONI

di *Mauro Violante*

1. Premessa	169
2. La previgente disciplina	171
3. Le novità della l. n. 103/2017	174
4. La riforma in vigore	178

## ESECUZIONE, DOCUMENTAZIONE, ARCHIVIO

di *Giovanbattista Tona*

1. Regole di esecuzione, presidi di garanzia e sanzioni processuali	186
2. Impianti utilizzabili e (correlativamente) intercettazioni inutilizzabili	190
3. Bobine, <i>files</i> e brogliacci: come prende corpo la prova	192
4. La conservazione integrale nell'archivio tra tutela della prova e tutela della persona	196
5. Il registro riservato delle intercettazioni	198
6. La trasmissione al pubblico ministero e la successiva collocazione nell'archivio informatico	199
7. I poteri e le responsabilità del pubblico ministero	202
8. Le facoltà delle parti processuali e la difesa di parte civile	204
9. Il ruolo del giudice nella tutela della riservatezza	207

## PARTE II MODALITÀ, INNOVAZIONI E UTILIZZI

### LE CAPTAZIONI AMBIENTALI

*di Lorenzo Belvini*

- |    |  |     |
|----|--|-----|
| 1. | Il perimetro applicativo della disciplina  | 211 |
| 2. | L'ascolto nel domicilio: il <i>fumus committendi delicti</i>   | 214 |
| 3. | ( <i>Segue</i> ): i luoghi di "privata dimora"   | 216 |
| 4. | Gli ambienti da sorvegliare: contenuto del decreto autorizzativo e autonomia del pubblico ministero. Profili critici | 218 |
| 5. | L'attività intrusiva: antichi dilemmi e nuovi strumenti tecnici  | 222 |

### POLIEDRI. VIDEORIPRESE INVESTIGATIVE, UNIVERSI PROTEIFORMI, SISTEMI DI ESPERIENZA

*di Giuseppe Di Chiara*

- |    |   |     |
|----|---|-----|
| 1. | Un esergo pirandelliano: spazi vitali, manovre di libertà, scelte escludenti. Spunti per una premessa | 228 |
| 2. | Poliedri, assi di rotazione, linee d'orizzonte: per una mappa delle coordinate                        | 230 |
| 3. | Penombre: carte nautiche, videoriprese investigative e metodiche di tracciatura della rotta           | 235 |
| 4. | Amorfismi, garanzie, responsabilità, officine: appunti per una conclusione aperta                     | 244 |

### CAPTATORE INFORMATICO: LO STRUMENTO E L'IMPIEGO

*di Roberta Aprati*

- |    |  |     |
|----|--|-----|
| 1. | Il captatore informatico                         | 248 |
| 2. | Le fonti normative e l'assetto giurisprudenziale | 252 |
| 3. | I nuovi nodi problematici                        | 257 |

### INTERCETTAZIONI DI FLUSSI TELEMATICI

*di Orietta Bruno*

- |    |   |     |
|----|---|-----|
| 1. | Sullo sfondo  | 266 |
| 2. | Le coordinate normative                                       | 274 |
| 3. | ( <i>Segue</i> ): la contro-palingenesi                       | 279 |
| 4. | Le intercettazioni informatiche e telematiche                 | 283 |
| 5. | ( <i>Segue</i> ): le incertezze di una disciplina accantonata | 286 |

6. Trattati comuni con la disciplina delle intercettazioni di comunicazioni o conversazioni	293
7. ( <i>Segue</i> ): il ricorso al captatore informatico	295
8. ( <i>Segue</i> ): aspetti procedurali	301
9. ( <i>Segue</i> ): l'utilizzabilità delle risultanze	306
10. ( <i>Segue</i> ): gli ultimi ritocchi	309
11. La captazione di contenuti <i>e-mail</i> : l' <i>iter</i>	312
12. ( <i>Segue</i> ): i dubbi	328
13. Concludendo	329

### INTERCETTAZIONI MEDIANTE TROJAN: FRA ACCERTAMENTO DEI REATI E TUTELA DI NUOVI BENI GIURIDICI NELLA SOCIETÀ TECNOLOGICA

di *Roberto Flor*

1. All'origine fu la c.d. perquisizione <i>online</i>	334
2. Dalla <i>Online Durchsuchung</i> alla "versione italiana" del c.d. captatore informatico nel prisma del <i>lawful hacking</i>	336
3. L'indispensabilità di ricorrere a metodologie investigative a contenuto tecnologico e le esigenze di tutela dei diritti fondamentali al centro del dibattito giurisprudenziale europeo	341
4. Dalla riservatezza informatica alla <i>cybersecurity</i> : verso la nascita di nuovi beni giuridici da tenere distinti dalla riservatezza personale e dalla segretezza delle comunicazioni	345
4.1. Il dibattito penalistico in Italia a partire dall'introduzione della l. n. 547/1993	345
4.2. Verso una definizione della <i>cybersecurity</i> quale nuovo bene giuridico	351
5. Le indagini ad alto contenuto tecnologico e l'invasione nei diritti fondamentali: la rilevanza della <i>CIA-Triad Protection</i>	355

### INUTILIZZABILITÀ DEI RISULTATI DELLE INTERCETTAZIONI: DIRITTI DIFENSIVI E PRASSI GIURISPRUDENZIALI

di *Luigi Giordano*

1. Le coordinate generali della disciplina dell'inutilizzabilità dei risultati delle intercettazioni	359
2. Il divieto di utilizzazione dei risultati delle intercettazioni eseguite fuori dai casi previsti dalla legge	362
3. ( <i>Segue</i> ): l'emersione di un fatto-reato diverso	364
4. ( <i>Segue</i> ): il divieto di utilizzazione dei risultati delle intercettazioni in procedimenti diversi	365
5. ( <i>Segue</i> ): i riflessi della sentenza "Cavallo" sulla giurisprudenza di legittimità successiva	367

	<i>pag.</i>
6. ( <i>Segue</i> ): la modifica all'art. 270 c.p.p. ad opera del d.l. n. 161/2019 e della l. n. 7/2020	370
7. ( <i>Segue</i> ): la peculiare disciplina per la circolazione dei risultati delle captazioni compiute tramite <i>trojan</i>	371
8. La violazione dei presupposti e delle forme del provvedimento autorizzativo	374
9. ( <i>Segue</i> ): la violazione della disciplina per l'utilizzo del captatore informatico	378
10. I vizi del procedimento esecutivo	380
11. L'inutilizzabilità dei risultati delle intercettazioni compiute per mezzo del <i>trojan horse</i>	383

### L'USO DEI RISULTATI DELLE INTERCETTAZIONI IN "PROCEDIMENTI DIVERSI"

di *Elvira Nadia La Rocca*

1. Coefficienti ideali in via di erosione	385
2. "Regola" ed "eccezione" nel nuovo modello per l'utilizzabilità <i>aliunde</i> degli esiti captati	388
3. Il "procedimento diverso" tra norma e prassi	392
4. La circolazione dei risultati ottenuti tramite captatore informatico	395
5. L'uso delle captazioni nel procedimento <i>ad quem</i> tra presunzione di legalità e limitate prerogative di difesa	399

### ACQUISIZIONE DEI DATI ESTERNI

di *Elena Andolina*

1. La progressiva definizione dei limiti all'archiviazione ed acquisizione dei <i>traffic data</i> nel diritto vivente eurounitario	402
2. Il mancato adeguamento dello <i>jus conditum</i> ai <i>leading cases Digital Rights e Tele 2 Sverige</i>	404
3. L'esorbitante innalzamento dei tempi di conservazione dei dati di traffico	405
4. La ricostruzione "deformante" del <i>proportionality check</i> nella giurisprudenza nazionale	407
5. ( <i>Segue</i> ): dalla sentenza <i>Ministerio Fiscal</i> alle sentenze della Corte di Giustizia nelle cause riunite del 6 ottobre 2020	410
6. I <i>dicta</i> della Grande Camera nel caso <i>H.K. c. Prokuratuur</i>	411
7. La riforma dell'art. 132 Codice della <i>privacy</i> : un adeguamento solo parziale al diritto UE	416
8. La nuova disciplina del momento di accessibilità ai dati "esteriori" delle comunicazioni telefoniche e telematiche	418
9. ( <i>Segue</i> ): la sorte dei tabulati pregressi	422

## PARTE III

### DISCIPLINE PARTICOLARI E REGIMI INTERTEMPORALI

#### LE INTERCETTAZIONI ANTE DELICTUM

di *Cesare Trabace*

- |    |  |     |
|----|--|-----|
| 1. | Premessa: dalla repressione alla prevenzione                                     | 427 |
| 2. | La nascita e l'evoluzione dell'istituto  | 429 |
| 3. | L'introduzione delle fattispecie c.d. speciali                                   | 436 |
| 4. | I profili problematici e il discutibile disinteresse del legislatore recente     | 439 |
| 5. | Le intercettazioni preventive mediante <i>trojan horse</i> e <i>IMSI catcher</i> | 442 |

#### LE INTERCETTAZIONI TRA ASSISTITO E DIFENSORE

di *Marilena Colamussi*

- |    |  |     |
|----|--|-----|
| 1. | La "riservatezza" nei contatti tra difensore e assistito. Evoluzione normativa                                     | 444 |
| 2. | Il divieto di intercettazione delle comunicazioni tra difensore e assistito come baluardo delle garanzie difensive | 448 |
|    | 2.1. I soggetti tutelati   | 451 |
|    | 2.2. Il perimetro applicativo del divieto  | 453 |
| 3. | La violazione del divieto. Teoria e prassi   | 454 |
| 4. | La rimodulazione normativa: più dubbi che risposte   | 457 |

#### L'ASCOLTO DI COLLOQUI DELLE CARICHE ISTITUZIONALI

di *Francesca Delvecchio*

- |    |  |     |
|----|--|-----|
| 1. | La tutela rafforzata della riservatezza dei titolari di <i>munera</i> pubblici e il silenzio della riforma. Considerazioni preliminari | 460 |
| 2. | La disciplina delle intercettazioni dirette, indirette e fortuite nei confronti dei parlamentari                                       | 462 |
| 3. | ( <i>Segue</i> ): il Capo dello Stato  | 466 |
| 4. | ( <i>Segue</i> ): il Presidente del Consiglio e i ministri   | 467 |
| 5. | L'inutilizzabilità "soggettiva" tra riforma e controriforma: serve una (nuova) riforma?  | 469 |

#### LA RICERCA DEL LATITANTE

di *Gaia Tessitore*

- |    |  |     |
|----|--|-----|
| 1. | La latitanza   | 474 |
| 2. | La disciplina delle intercettazioni per la ricerca del latitante | 480 |

Indice

	<i>pag.</i>
3. I problemi interpretativi e l'utilizzazione probatoria dei risultati delle captazioni	483
4. Un itinerario correttivo	487

LA COMPLESSA "TRANSIZIONE"  
DELLE NOVITÀ IN MATERIA DI INTERCETTAZIONI

di *Giorgio Piziali*

1. Il diritto transitorio	491
2. La riforma del d.lgs. 29 dicembre 2017, n. 216: il regime transitorio	492
3. La transitorietà prorogata	498
4. La nuova riforma: il d.l. 30 dicembre 2019, n. 161 e il rinnovato regime transitorio	499
 <i>Bibliografia</i>	 507
 <i>Indice analitico</i>	 547