

L'accostamento tra "cautele reali" e "proporzionalità" traccia la prospettiva di indagine: verificare se il principio funga da valida guida nell'esercizio del potere coercitivo, in modo da scongiurare che l'appello alle finalità di repressione e di prevenzione delle attività criminose possa corroborare inclinazioni, fatali, dell'autorità ad abusare dei provvedimenti interinali.

La verifica restituisce un quadro composito, misto di storia, ideologie, influenze, anche sovranazionali.

L'impostazione sistematica, che colloca le "disposizioni generali" nel titolo dedicato alle sole misure cautelari personali, e la natura monomorfa del vincolo reale sembrerebbero escludere l'applicabilità dell'art. 275 c.p.p., con i criteri di idoneità, proporzionalità e minima offensività ivi contenuti, e, quindi, parrebbero negare la possibilità stessa di ricercare il corretto punto di equilibrio tra scopi cautelari e compressione dei diritti del sequestrando.

La funzione riconosciuta alla proprietà, insieme alla tutela ad essa riservata in ambito sovranazionale, di contro, impongono ugualmente il principio di proporzionalità come parametro fondamentale, il cui strumentario si rivela utile per legislatore ed interpreti. Al primo, in particolare, fornisce un canone di ammissibilità per l'esercizio del potere limitativo. Ai secondi, invece, offre uno schema procedurale per sciogliere i margini di incertezza lasciati dalla legge e per fare buon governo della discrezionalità.

Lo scarto con la disciplina dettata per le misure cautelari personali evidenzia come, in relazione a quelle reali, le soluzioni codicistiche andrebbero probabilmente meglio articolate. L'intima sintonia con la concezione di Stato di diritto, però, riconoscendo il principio di proporzionalità quale custode ed artefice di legalità teleologica, propone sin da ora una sfida ambiziosa: se qualunque ipotesi di ingerenza, da parte dell'autorità, deve essere prevista ed esercitata in modo da garantire, tra gli strumenti utilizzati e lo scopo perseguito, un rapporto di idoneità, necessità e proporzionalità in senso stretto, occorre rileggere limiti e condizioni legittimanti l'ablazione, allo scopo di censurare gli eccessi sia dal lato oggettivo, sia da quello soggettivo.

LUCIANO CALÒ è dottore di ricerca in Diritto e processo penale presso l'Università di Macerata e professore a contratto di Diritto processuale penale nell'Università del Salento.

È autore di numerose pubblicazioni, tra le quali si segnalano la monografia *Il contraddittorio scientifico* (Giappichelli, Torino, 2020), nonché gli articoli *Sorveglianza speciale di pubblica sicurezza e stato di detenzione. Quando cambiare si può* (Proc. pen. giust., 2020) e *Tenuità del fatto: opera incompiuta* (Giur. cost., 2019).

ISBN 979-12-5965-157-0 ISSN 2724-6221



9 791259 651570



9 770272 462219

€ 15,00



10

GIUSTIZIA PENALE DELLA POST-MODERNITÀ

10

Collana diretta da

A. Scalfati - T. Bene - A. De Caro - G. Di Chiara - G. Garuti - S. Lorusso - M. Menna - N. Triggiani - D. Vigoni



Luciano Calò

PROPORZIONALITÀ E CAUTELE REALI

CACUCCI  EDITORE
BARI

In copertina: Clara Luiselli, *Sospensione del giudizio, Installation view* dal Tribunale della Mente, Basilica di Santa Maria Maggiore, Piazza Duomo, Città Alta, Bergamo, 2012.

L. Calò Proporzionalità e cautele reali

GIUSTIZIA PENALE DELLA POST-MODERNITÀ

10

Luciano Calò

PROPORZIONALITÀ E CAUTELE REALI

CACUCCI  EDITORE
BARI

GIUSTIZIA PENALE DELLA POST-MODERNITÀ

Direzione

A. Scalfati - T. Bene - A. De Caro - G. Di Chiara - G. Garuti
S. Lorusso - M. Menna - N. Triggiani - D. Vigoni

PROPRIETÀ LETTERARIA RISERVATA

© 2022 Cacucci Editore - Bari

Via Nicolai, 39 - 70122 Bari – Tel. 080/5214220

<http://www.cacucci.it> e-mail: info@cacucci.it

Ai sensi della legge sui diritti d'Autore e del codice civile è vietata la riproduzione di questo libro o di parte di esso con qualsiasi mezzo, elettronico, meccanico, per mezzo di fotocopie, microfilms, registrazioni o altro, senza il consenso dell'autore e dell'editore.

Indice

CAPITOLO I ARCHETIPO

- | | |
|--|----|
| 1. Alla ricerca del fondamento | 9 |
| 2. Il richiamo all'art. 275 c.p.p. | 13 |
| 3. Il riconoscimento della proporzionalità come principio “di sistema” | 18 |
| 4. Problemi definitivi | 21 |

CAPITOLO II IDONEITÀ

- | | |
|--|----|
| 1. Il primo gradino | 29 |
| 2. L'attitudine a realizzare il fine prefissato | 32 |
| 3. Postulati di legittimità | 37 |
| 4. Il giudizio sull' <i>an</i> della cautela. Tra fattispecie penale ... | 47 |
| 5. <i>Segue</i> : ... ed esigenze tipizzate | 58 |

CAPITOLO III NECESSARIETÀ

- | | |
|---|----|
| 1. Il secondo gradino | 67 |
| 2. Alternative cautelari | 69 |
| 3. Il giudizio sul <i>quomodo</i> della cautela. Tra entità dei crediti e valore dei beni sequestrati ... | 76 |
| 4. <i>Segue</i> : ... perimetro dell'imputazione e qualità dei <i>pericula</i> ... | 78 |
| 5. <i>Segue</i> : ... presunzioni ed “equivalenze” | 81 |

CAPITOLO IV
PROPORZIONALITÀ IN SENSO STRETTO

1. Il terzo gradino	91
2. Il giudizio sul <i>quantum</i> della cautela. Tra ragioni creditorie ...	92
3. <i>Segue</i> : ... facoltà esercitabili sul bene sottoposto a vincolo ...	99
4. <i>Segue</i> : ... apprensione della <i>res</i> destinata alla confisca diretta ...	103
5. <i>Segue</i> : ... valorizzazione del <i>tantundem</i>	106
Bibliografia	123

GIUSTIZIA PENALE DELLA POST-MODERNITÀ

Direzione

A. Scalfati - T. Bene - A. De Caro - G. Di Chiara - G. Garuti
S. Lorusso - M. Menna - N. Triggiani - D. Vigoni

1. **Teresa Bene** (a cura di), *Informazione e giustizia penale*, 2018.
2. **Clelia Iasevoli** (a cura di), *La cd. legge ‘spazzacorrotti’. Croniche innovazioni tra diritto e processo penale*, 2019.
3. **Vania Maffeo**, *Tempi e nomina juris nelle indagini preliminari. L’incertezza del controllo*, 2020.
4. **Danila Certosino**, *Persona in vinculis e diritto al colloquio*, 2020.
5. **Elga Turco**, «Tenuità del fatto» e processo penale, 2020.
6. **Rosa Maria Geraci**, *Il mutuo riconoscimento nella cooperazione processuale: genesi, sviluppi, morfologie*, 2020.
7. **Paolo Troisi**, *Le investigazioni digitali sotto copertura*, 2022.
8. **Antonio Vele**, *La prova documentale nel processo penale*, 2022.
9. **Nicola Triggiani** (a cura di), *Informazione e giustizia penale. Dalla cronaca giudiziaria al “processo mediatico”*, 2022.
10. **Luciano Calò**, *Proporzionalità e cautele reali*, 2022.