

## Atti a forma **vincolata**



Legge impone il rispetto di determinate **formalità** per il compimento di un atto

Vincolo al rispetto di determinate forme previene arbitri e abusi dell'autorità procedente o delle parti che compiono l'atto

## Atti a forma **libera**



Legge lascia a chi deve compiere l'atto **discrezionalità** sulle modalità di svolgimento dello stesso

Principio di **legalità** processuale

Insieme dei **requisiti di forma**  
previsti dalla legge per il  
compimento di un determinato atto



**FATTISPECIE**

Modello legale di  
riferimento

Atto compiuto **in**  
**conformità** alla sua  
fattispecie è perfetto



**ATTO PERFETTO,**  
**valido ed efficace**

Se **A**, allora **B**



Non tutte le inosservanze della legge  
causano l'**invalidità** dell'atto

**Compromesso** fra necessità che le forme  
siano rispettate ed esigenze del processo

Atto compiuto in  
**difformità** alla sua  
fattispecie è imperfetto

efficace

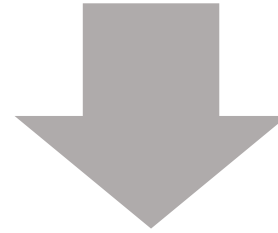
è soltanto  
**irregolare**

inefficace

è **invalido**, salvo  
limiti di deducibilità  
del vizio e sanatorie



Come facciamo a sapere se l'atto **imperfetto** è solo **irregolare** (efficace), oppure è **invalido** (inefficace)?



Ce lo dice la **legge**

**Inammissibilità**

**Nullità**

**Inutilizzabilità**

# Inammissibilità

```
graph TD; A[Inammissibilità] --> B[inosservanza termine perentorio]; A --> C[inosservanza requisiti soggettivi o oggettivi dell'atto da compiere];
```

inosservanza  
**termine** perentorio

inosservanza **requisiti**  
soggettivi o oggettivi  
dell'atto da compiere

**Giudice è svincolato dal dovere  
giuridico di tenere conto dell'atto**

**E  
S  
E  
M  
P  
I  
O**

Requisiti contenutistici la cui mancanza rende l'atto **inammissibile** e dunque **invalido**

«**Formalità** della costituzione di parte civile» (art. 78)

deve contenere, **a pena di inammissibilità**:

- a) le generalità di chi si costituisce parte civile
- b) le generalità dell'imputato nei cui confronti viene esercitata l'azione civile
- c) il nome e il cognome del difensore e l'indicazione della procura
- d) l'esposizione delle ragioni che giustificano la domanda
- e) la sottoscrizione del difensore

**E  
S  
E  
M  
P  
I  
O**

Requisiti temporali la cui mancanza rende  
l'atto **inammissibile** e dunque **invalido**

«**Termini** per costituzione di parte civile» (art. 79)

«La costituzione di parte civile può avvenire per l'udienza preliminare e, successivamente, fino a che non siano compiuti gli adempimenti previsti dall'art. 484».

«Il termine previsto dal comma 1 è stabilito a **pena di decadenza**».

# Nullità

**Principio di tassatività delle nullità (art. 177)**

«L'inosservanza delle disposizioni stabilite per gli atti del procedimento è causa di nullità **soltanto nei casi previsti dalla legge**»

**Divieto di analogia**

**Obbligo di  
dichiarazione del vizio**

**Sistema italiano è molto formalistico**



# Tecnica di previsione del vizio

```
graph TD; A[Tecnica di previsione del vizio] --> B[Nullità generali]; A --> C[Nullità speciali]; B --> D[Art. 178 indica categorie di disposizioni la cui inosservanza comporta nullità dell'atto compiuto]; C --> E[La singola disposizione stabilisce che la sua inosservanza causa nullità (es.: art. 109, 103)];
```

Nullità generali



Art. 178 indica **categorie di disposizioni** la cui inosservanza comporta nullità dell'atto compiuto

Nullità speciali



La **singola disposizione** stabilisce che la sua inosservanza causa nullità (es.: art. 109, 103)

## Nullità di ordine generale (art. 178)

È sempre prescritta a pena di nullità l'osservanza delle disposizioni concernenti:

- a) le **condizioni di capacità** del giudice e il **numero** dei giudici necessario per costituire i collegi stabilito dalle leggi di ordinamento giudiziario;
- b) l'**iniziativa** del pubblico ministero nell'esercizio dell'azione penale e la sua **partecipazione** al procedimento;
- c) l'**intervento**, l'**assistenza** e la **rappresentanza** dell'imputato e delle altre parti private nonché la citazione in giudizio della persona offesa dal reato e del querelante.

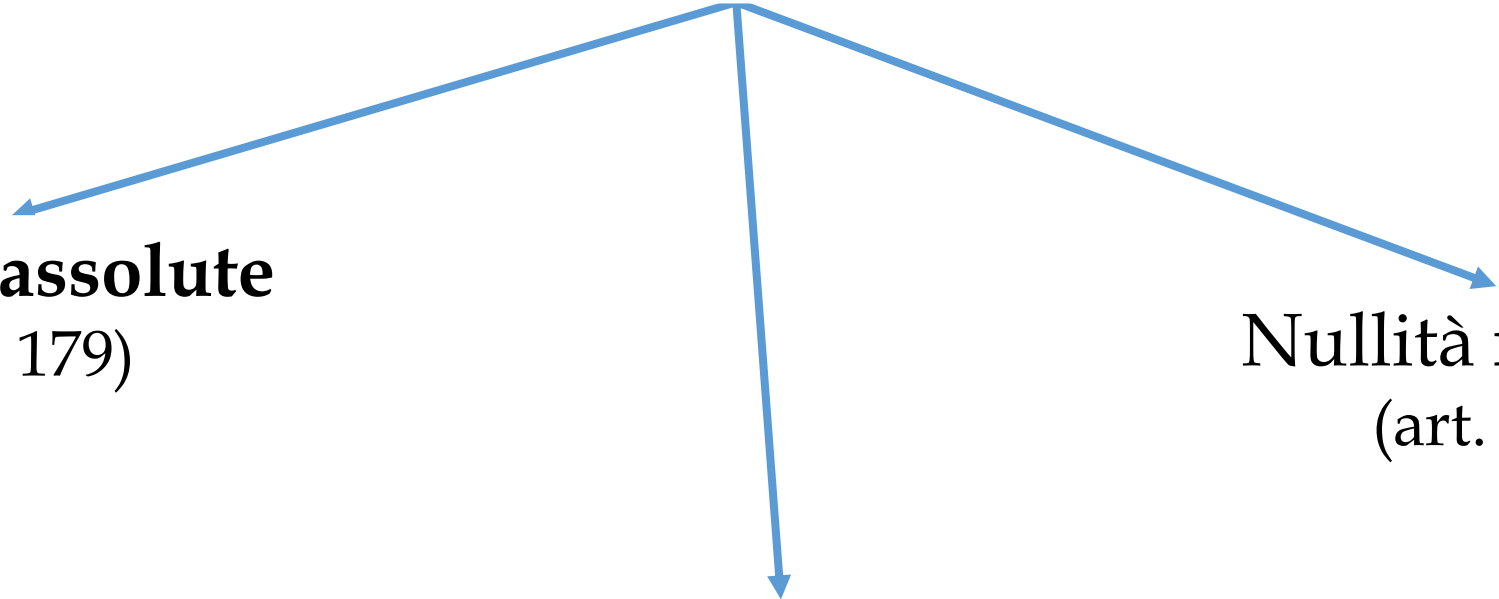
# Regime di rilevabilità del vizio

Non tutte le nullità sono eccepibili dalle parti  
o rilevabili dal giudice allo stesso modo

**Nullità assoluta**  
(art. 179)

**Nullità relative**  
(art. 181)

**Nullità intermedie**  
(art. 180)



## Nullità assolute (art. 179)

- le nullità previste dall'art. **178 c. 1 lett. a)**
- quelle concernenti l'iniziativa del **pubblico ministero** nell'esercizio dell'azione penale
- quelle derivanti dalla omessa citazione dell'**imputato**
- quelle derivanti dall'assenza del **difensore** dell'imputato nei casi in cui ne è obbligatoria la presenza

Sono **insanabili** e possono essere rilevate **anche di ufficio** in ogni stato e grado del procedimento

## Nullità «intermedie» (art. 180)

**Tranne quelle elencate nell'art. 179**, le nullità previste dall'art. 178:

- sono rilevate anche di ufficio
- non possono più essere rilevate né dedotte dopo la deliberazione della sentenza di primo grado ovvero, se si sono verificate nel giudizio, dopo la deliberazione della sentenza del grado successivo

Sono «intermedie» le nullità riguardanti l'inosservanza di disposizioni che rientrano nelle categorie *ex art. 178*, meno le nullità «assolute» *ex art. 179*

## Nullità relative (art. 181)

Le nullità **diverse da quelle previste dall'art. 178** «sono dichiarate su eccezione di parte»

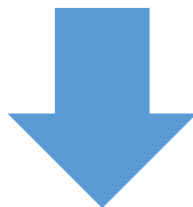


sono «relative» le nullità riguardanti l'inosservanza di disposizioni che non fanno parte delle categorie *ex art. 178*

Seguono **regimi di rilevabilità diversificati**, a seconda del momento in cui si sono verificate (tempi più brevi delle intermedie)

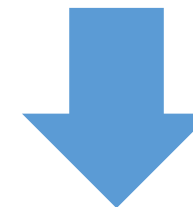
## Riassumendo...

L'inosservanza di  
disposizioni che rientrano  
nelle categorie *ex art.* 178...



Causano nullità **assolute** (art.  
179) o **intermedie** (art. 180)

Tutte le altre...



Sono nullità **relative** (art. 181)



Attenzione anche a **limiti di deducibilità e sanatorie** per nullità intermedie e relative

### **Limiti di deducibilità** (art. 182)

- 1) Nullità intermedie e relative non possono essere eccepite da chi vi ha dato o ha concorso a **darvi causa** ovvero **non ha interesse** all'osservanza della disposizione violata
- 2) Quando la **parte vi assiste**, la nullità di un atto deve essere eccepita prima del suo compimento ovvero, se ciò non è possibile, immediatamente dopo



## Sanatorie (art. 183)

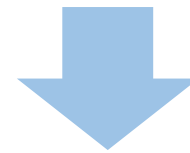
Nullità intermedie e relative si sanano:


- 1) se la parte interessata ha **rinunciato** espressamente ad eccepirle ovvero ha **accettato gli effetti** dell'atto
- 2) se la parte si è **avvalsa della facoltà** al cui esercizio l'atto omesso o nullo è preordinato

# Gli effetti della dichiarazione di nullità (art. 185)

## Primo effetto

«La nullità di un atto rende invalidi gli atti **consecutivi** che **dipendono** da quello dichiarato nullo»



Sono invalidi pure gli atti successivi che hanno come **presupposto** giuridico necessario quello dichiarato nullo per primo  Nullità «**derivata**»



## Secondo effetto

«Il giudice che dichiara la nullità di un atto ne dispone la **rinnovazione**, qualora sia necessaria e possibile, ponendo le spese a carico di chi ha dato causa alla nullità per dolo o colpa grave»

**MA**

Se l'atto deve essere rinnovato **in una fase o grado diverso** da quello in cui la nullità è stata rilevata

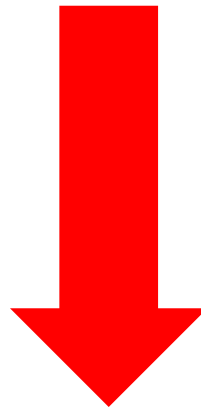
**Terzo effetto** (non vale per le nullità riguardanti le prove)

La dichiarazione di nullità comporta la **regressione del procedimento** allo stato o al grado in cui è stato compiuto l'atto nullo

# Inutilizzabilità

Introdotta solo con il  
nostro attuale codice

Invalidità riguardante esclusivamente le prove



La prova «inutilizzabile» non può essere posta a  
fondamento di una **decisione** del giudice o di  
un atto/richiesta del p.m. o della p.g.

## Due modalità di previsione (come la nullità)

Ipotesi di inutilizzabilità  
«**generale**»



Art. 191

Ipotesi di inutilizzabilità  
«**speciale**»



Inutilizzabilità previste  
dalle singole disposizioni

## Le «prove illegittimamente acquisite» (art. 191)

C. 1. «Le **prove acquisite** in violazione dei **divieti** stabiliti dalla **legge** non possono essere utilizzate»

C. 2. «L'inutilizzabilità è rilevabile anche di ufficio in ogni stato e grado del procedimento»

Forma di tutela del principio di  
**legalità** in materia probatoria

## Inutilizzabilità «speciale» (art. 141 bis)

**E**  
**S**  
**E**  
**M**  
**P**  
**I**  
**O**

«Ogni interrogatorio di persona che si trovi, a qualsiasi titolo, in stato di detenzione, e che non si svolga in udienza, deve essere documentato integralmente, a pena di inutilizzabilità, con mezzi di riproduzione fonografica o audiovisiva. Quando si verifica una indisponibilità di strumenti di riproduzione o di personale tecnico, si provvede con le forme della perizia, ovvero della consulenza tecnica. Dell'interrogatorio è anche redatto verbale in forma riassuntiva»



Disposizione **autonoma** che prescinde  
dall'operatività dell'art. 191

**E  
S  
E  
M  
P  
I  
O**

Inutilizzabilità «**generale**» (art. 234 c. 3)

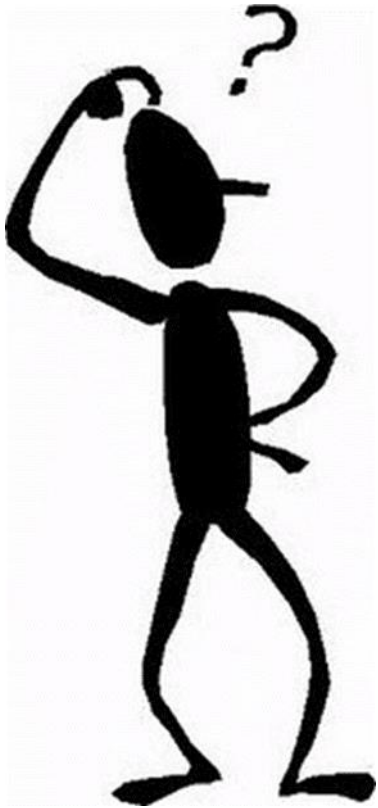
«È **vietata** l'acquisizione di documenti che contengono informazioni sulle voci correnti nel pubblico intorno ai fatti di cui si tratta nel processo o sulla moralità in generale delle parti, dei testimoni, dei consulenti tecnici e dei periti»



Se questo divieto viene violato, agisce l'**art. 191**



## Problemi interpretativi sollevati dal testo dell'art. 191



Il termine «**prove**»

Atti di indagine

Prove formate nel  
giudizio



Il termine «legge»

Prove illegittime

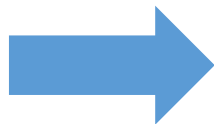
Prove illecite

Prove incostituzionali



Quali possono essere le **fonti del «divieto»**?  
Solo la legge processuale, o anche quella  
sostanziale? E la Costituzione?

**Prova  
«illecita»**



La **prova rubata** è stata ottenuta  
in violazione del divieto di  
rubare. È acquisibile nel processo?

**Prova  
«incostituzionale»**



Possono esserci divieti probatori  
direttamente **nella Costituzione**, la cui  
violazione comporta inutilizzabilità?



Il termine «**divieti**»

**Divieti espliciti**

**Divieti impliciti**

# ESEMPIO

## Divieto esplicito

Art. 220 c. 2: «**non sono ammesse** perizie per stabilire l'abitudine o la professionalità nel reato, la tendenza a delinquere, il carattere e la personalità dell'imputato e in genere le qualità psichiche indipendenti da cause patologiche

## Divieto implicito

Art. 266 c. 1: «l'intercettazione di conversazioni o comunicazioni telefoniche e di altre forme di telecomunicazione è **consentita** nei procedimenti relativi ai seguenti reati...»



Ancora sui «**divieti**»

Divieti di **ammissione** probatoria  
(*an* della prova)

Divieti di **assunzione** probatoria  
(*quomodo* della prova)

# Il procedimento probatorio

AMMISSIONE

ASSUNZIONE

VALUTAZIONE

ACQUISIZIONE

# E S E M P I O

Sono entrambi divieti di **ammissione** probatoria

Art. 220 c. 2: «**non sono ammesse** perizie per stabilire l'abitudine o la professionalità nel reato, la tendenza a delinquere, il carattere e la personalità dell'imputato e in genere le qualità psichiche indipendenti da cause patologiche

Art. 266 c. 1: «l'intercettazione di conversazioni o comunicazioni telefoniche e di altre forme di telecomunicazione è **consentita** nei procedimenti relativi ai seguenti reati:...»



## Esistono invece divieti di **assunzione probatoria**?

Art. 214 c. 1. «**Svolgimento** della ricognizione»

«Allontanato colui che deve eseguire la ricognizione, il giudice procura la presenza di almeno due persone il più possibile somiglianti, anche nell'abbigliamento, a quella sottoposta a ricognizione. Invita quindi quest'ultima a scegliere il suo posto rispetto alle altre, curando che si presenti, sin dove è possibile, nelle stesse condizioni nelle quali sarebbe stata vista dalla persona chiamata alla ricognizione. Nuovamente introdotta quest'ultima, il giudice le chiede se riconosca taluno dei presenti e, in caso affermativo, la invita a indicare chi abbia riconosciuto e a precisare se ne sia certa».

**E  
S  
E  
M  
P  
I  
O**

## Soluzione giurisprudenziale **tradizionale**

Inutilizzabilità opererebbe solo in caso di violazione di **divieti di *an*** e non per inosservanze di disposizioni di *quomodo*, salve previsioni di inutilizzabilità speciali (es. art. 64, 141 *bis*, 271)

Cass., sez. VI, n. 40973/2008

«La sanzione dell'inutilizzabilità prevista in via generale dall'art. 191 cod. proc. pen. si riferisce alle prove acquisite in violazione dei divieti stabiliti dalla legge e non a quelle la cui assunzione, pur consentita, sia avvenuta senza l'osservanza delle formalità prescritte, dovendosi applicare in tal caso la disciplina delle nullità processuali»

## Orientamento minoritario

Cass., sez. I, n. 5758/2015

«Va affermato che per esservi inutilizzabilità dell'atto a rilievo probatorio [...] è necessaria l'avvenuta violazione di un divieto stabilito dalla legge, **che può riferirsi tanto all'an** (mezzo di prova vietato in quanto tale) **che al *quomodo*** (elusione di modalità realizzative specifiche dell'atto), come è dimostrato dalla scelta normativa di espressione del concetto attraverso il sintagma «**prove acquisite**» [...], posto che l'acquisizione è l'effetto finale del procedimento di immissione del dato dimostrativo nel contesto formalizzato dell'indagine o della sede processuale in senso proprio»





«Non sono, dunque, da condividersi - ad avviso del Collegio - gli arresti di questa Corte tendenti a negare in assoluto la possibile riconduzione del generale vizio di inutilizzabilità (ad eccezione delle previsioni speciali) a **violazioni delle modalità di realizzazione** di atti a rilievo probatorio, posto che tali decisioni non si confrontano con il pieno significato della scelta normativa di utilizzare la descritta **nozione di 'acquisizione'**, tale da conferire potenziale rilievo alla violazione del divieto di legge anche sul terreno delle modalità di raccolta o introduzione del dato conoscitivo nel procedimento».

E  
S  
E  
M  
P  
I  
O

Art. 211  
«Presupposti del confronto»

«Il confronto è **ammesso esclusivamente** fra persone già esaminate o interrogate, quando vi è disaccordo fra esse su fatti e circostanze importanti»

Divieto di ammissione implicito

Art. 212

«Modalità del confronto»

E

S

E

M

«Il giudice, richiamate le precedenti dichiarazioni ai soggetti tra i quali deve svolgersi il confronto, chiede loro se le confermano o le modificano, invitandoli, ove occorra, alle reciproche contestazioni».

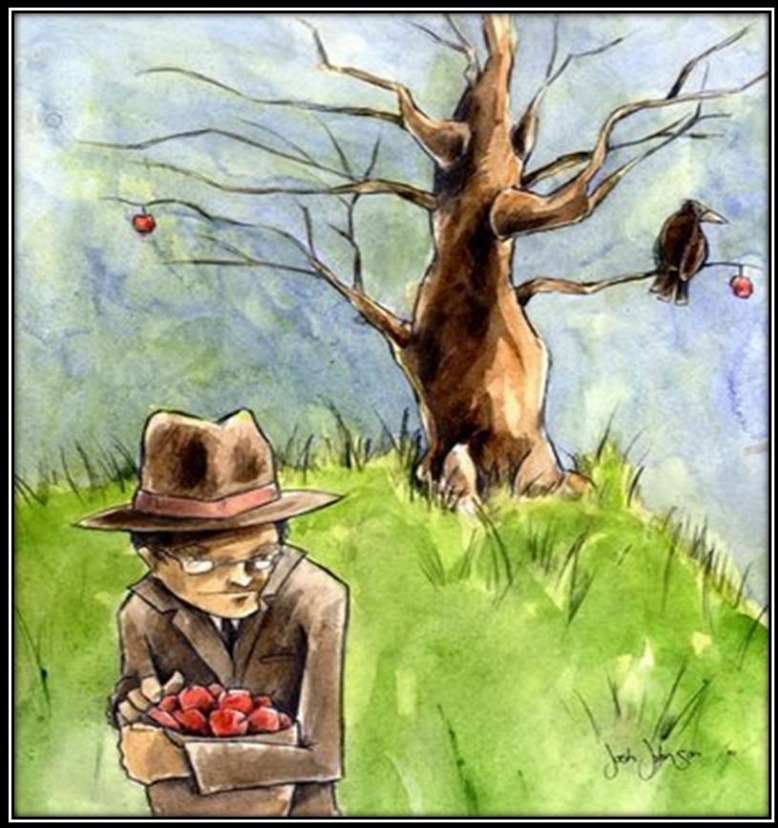
P

I

O

«Nel verbale è fatta menzione delle domande rivolte dal giudice, delle dichiarazioni rese dalle persone messe a confronto e di quanto altro è avvenuto durante il confronto».

**Divieto di assunzione implicito**



Esiste l'inutilizzabilità **derivata**?

Data per assodata l'inutilizzabilità per le decisioni giudiziali, la prova può invece essere usata per **reperire ulteriori prove**?

trasmette il vizio alla prova B, scoperta grazie a essa?

Prova A

Prova B

affetta da  
inutilizzabilità

Es.: intercettazioni inutilizzabili  
portano alla scoperta di un  
testimone chiave

di per sé acquisita  
secondo le regole





Si ritiene, per lo più, che non esista per **due ragioni**

**1** Non è stata prevista una disposizione come l'art. 185 c. 1 per le nullità...

**2** ...e, in ogni caso, fra prove non sussistono **nessi di dipendenza giuridica** come quelli che causano la nullità derivata





Possibili applicazioni della sentenza C. eur.,  
Grande camera, 1 giugno 2010, *Gäfgen c. Germania*

Violazione del diritto

Prova A

Prova B

Prova C

**Non conta** tanto il  
legame fra A, B e C, ossia  
se una prova è in grado  
di contagiare quella  
successivamente scoperta

**Conta** il fatto che anche  
B e C derivano dalla  
violazione del diritto

# Abnormità

Vizio creato dalla giurisprudenza per neutralizzare quei provvedimenti giurisdizionali affetti da **anomalie talmente eccentriche**, da non rientrare in una categoria legislativa di invalidità

ammesso ricorso per Cassazione,  
nei normali termini per impugnare

P.m. chiede archiviazione perché è ignoto autore del reato e g.i.p. gli ordina di formulare l'imputazione

P.m. chiede rinvio a giudizio e g.i.p. dispone l'archiviazione

# Che conseguenze può avere la mera **irregolarità**?

Obbligo di osservanza delle norme processuali (art. 124)

1. I magistrati, i cancellieri e gli altri ausiliari del giudice, gli ufficiali giudiziari, gli ufficiali e gli agenti di polizia giudiziaria sono tenuti a osservare le norme di questo codice anche **quando l'inosservanza non importa nullità o altra sanzione processuale.**
2. I dirigenti degli uffici vigilano sull'osservanza delle norme anche ai fini della **responsabilità disciplinare.**