

INDICE

Premessa 11

Abbreviazioni 17

CAPITOLO I

Diritto penale e transizione nell'esperienza italiana

1. Il contesto storico-giuridico della transizione italiana 21
 - 1.1. Le lenti metodologiche del diritto penale e il contributo prospettico della giustizia di transizione 21
 - 1.2. Superamento del passato: il contesto 26
2. La persecuzione penale dei delitti fascisti commessi in Italia (1944-1946) 33
 - 2.1. Il diritto applicabile: Il r.d.lg. 26 maggio 1944, n. 134 (*Punizione dei delitti e degli illeciti del fascismo*) 36
 - 2.2. Il diritto applicabile: Il d.lg.luog. 27 luglio 1944, n. 159 (*Sanzioni contro il fascismo*) 37
 - 2.3. Il giudicante: le Corti straordinarie d'Assise (CAS) 41
 - 2.4. Le presunzioni di *collaborazionismo* 44
 - 2.5. L'attività delle Corti straordinarie d'Assise. Un bilancio 45
 - 2.6. Il "grande ripiegamento": dalla pena alla clemenza 48
 - 2.7. L'esercizio del potere di clemenza: l'*amnistia Togliatti* 49
 - 2.8. Gli interventi di clemenza successivi (1946-1966) 54
3. Gli altri delitti: i militari all'estero, la Resistenza, i tedeschi 57
 - 3.1. La persecuzione penale dei delitti commessi all'estero da militari italiani 58
 - 3.2. La persecuzione penale dei delitti della Resistenza 69
 - 3.3. La persecuzione penale dei delitti commessi dai tedeschi 71

CAPITOLO II

L'amnistia Togliatti in the books e in action

1. *L'amnistia Togliatti* come paradigma della transizione italiana 101
2. Excursus sulla clemenza collettiva: l'amnistia nel Regno d'Italia 108
 - 2.1. Le amnistie paternalistiche dell'età giolittiana 111

| | |
|---|-----|
| 2.2. Le amnistie faziose del fascismo | 117 |
| 2.3. Riflessi della prassi legislativa sull'istituto dell'amnistia | 118 |
| 3. Analisi delle sanzioni contro il fascismo | 120 |
| 3.1. L'art. 2 d.lg.luog. 27 luglio 1944, n. 159: il delitto per i membri del governo e i gerarchi | 121 |
| 3.2. L'art. 3 d.lg.luog. 27 luglio 1944, n. 159: <i>atti rilevanti</i> | 122 |
| 3.3. <i>Collaborazionismo</i> : il concetto | 125 |
| 3.4. L'art. 5 d.lg.luog. 27 luglio 1944, n. 159: <i>collaborazionismo</i> | 131 |
| 4. Analisi dell' <i>amnistia Togliatti</i> | 141 |
| 4.1. La Relazione del Ministro | 143 |
| 4.2. Il contenuto del provvedimento | 145 |
| 5. L'applicazione dell'amnistia. Dalla <i>law in the books</i> alla <i>law in action</i> | 149 |
| 5.1. Persone rivestite di elevate funzioni di direzione civile, politica o di comando militare | 150 |
| 5.1.1. Elevate funzioni e <i>collaborazionismo</i> | 151 |
| 5.1.2. Elevate funzioni e <i>atti rilevanti</i> | 152 |
| 5.2. Fatti di strage, sevizie particolarmente efferate, omicidio o saccheggio | 153 |
| 5.2.1. Fatti di... omicidio | 153 |
| 5.2.2. Fatti di... saccheggio | 155 |
| 5.2.3. Sevizie particolarmente efferate | 155 |
| 5.2.4. Delitti compiuti a scopo di lucro | 157 |

CAPITOLO III

L'amnistia Togliatti. Un sindacato critico

| | |
|--|-----|
| 1. La clemenza collettiva in Italia. Strumenti ermeneutici e ruolo critico del diritto | 161 |
| 1.1. Clemenza collettiva e Costituzione | 168 |
| 1.2. Quale ruolo critico per la scienza penalistica? | 173 |
| 2. <i>L'amnistia Togliatti</i> alla prova del sindacato intrinseco ed estrinseco | 180 |
| 3. Le responsabilità del "colpo di spugna" | 183 |
| 4. Profili di diritto internazionale sull'amnistia e forme di amnistia transizionale | 187 |
| 5. Qualificare <i>l'amnistia Togliatti</i> nel quadro comparato | 203 |
| 6. <i>L'amnistia Togliatti</i> al vaglio dello Statuto di Roma della Corte Penale Internazionale | 208 |

CAPITOLO IV

La transizione amnesica italiana: l'eredità dell'amnistia

| | |
|---|-----|
| 1. L'amnistia nella transizione amnesica italiana e l'amnistia nella transizione obliosa spagnola | 213 |
| 2. Sulla non equivalenza fra amnistia e transizione e sul rapporto complesso fra le due | 220 |
| 2.1. L'amnistia e il ruolo costituente dell'antifascismo | 224 |
| 2.2. Transizione, verità e vittime | 229 |

| | |
|--|-----|
| 3. L'impatto sul paradigma memoriale | 238 |
| 3.1. L'Europa e l'edificio memoriale postbellico | 241 |
| 3.2. Il paradigma memoriale eurounitario post 1989 | 247 |
| 3.3. L'anomalia italiana | 255 |
| 4. Diritto penale e "questione ebraica". Un percorso di autoassoluzione? | 261 |
| 4.1. La <i>Sboah</i> nei processi e nella legislazione dell'immediato dopoguerra | 261 |
| 4.2. L'innesto del paradigma eurounitario: la Giornata della Memoria e l'aggravante di negazionismo | 271 |
| 4.3. Il d.d.l. Fiano: quando il simbolo è una minaccia per la democrazia | 278 |
| 5. Lo specchio della transizione degli anni '90. Il diritto penale per uscire dalla guerra e il diritto penale per uscire da <i>Tangentopoli</i> | 288 |
| 5.1. Un elemento di differenza fra le due transizioni: sulla maggiore responsabilità del legislatore del 1993 | 294 |
| 5.2. Un elemento di analogia e continuità: l'abdicazione del legislatore e la responsabilità lasciata alla magistratura | 295 |

CAPITOLO V

L'oblio della clemenza

| | |
|---|-----|
| 1. Transizione italiana: un bilancio difficile | 299 |
| 2. Il possibile ruolo odierno della clemenza collettiva | 301 |
| 3. Il rapporto fra clemenza collettiva e potestà punitiva | 310 |
| 4. Lo strumento penale per tutelare la memoria? | 318 |
| 5. Fra amnistia e amnesia | 322 |

Bibliografia

329