

Camera Penale di Torre Annunziata

Intervento

**Misure cautelari e libertà personale
La custodia cautelare in Germania**

29.11.2019

Responsabile: RA Thomas Röth

Proposta per lo svolgimento

1. Dati personali
2. Intervento
 - a) Principi di diritto penale in Germania (giuridici e statistici)
 - aa) giuridici: protagonisti del procedimento penale (Polizia, Procura, Tribunale e Avvocati), fasi del procedimento penale e della successione delle istanze
 - bb) statistici (fonti, dati relativi alla situazione tedesca: due pagine PKS 2018 e una pagina Destatis/Casi della Procura 2018/Procedimenti penali 2018/Condanne e assoluzioni 2017/detenuti in esecuzione 2018, in custodia cautelare 2017)
 - b) Cornice giuridica della custodia cautelare/il detenuto
 - aa) Ordinanza di custodia cautelare ai sensi dei §§ 112 bis 130 CPP tedesco
 - bb) Esecuzione dell'ordinanza di custodia cautelare sulla base delle leggi regionali
 - cc) Situazione del detenuto
3. Discussione
4. Bibliografia
5. Conclusioni

1. Dati personali

Chi è Thomas Röth (professionalmente)?

Dal 1997 avvocato a Berlino, specializzato
in Diritto Penale

Abilitato al Tribunale Penale Internazionale
dell'Aja

Avvocato in Italia

Giudice al Consiglio Disciplinare di Berlino

2. Intervento: a) Princìpi del diritto penale

aa) Giuridici

protagonisti del procedimento penale (Polizia, Procura, Tribunale, Avvocati e detenuti)

Fasi del procedimento penale e successione delle istanze

bb) Statistici

Fonti

Statistica criminale della Polizia (PKS)

Statistica dei casi risolti della Procura della Repubblica

Procedimento penale innanzi al Tribunale Penale

Azione penale/condannati

Custodia cautelare e esecuzione penale

2. a.) aa) giuridicamente: Protagonisti del procedimento penale

In breve:

-Polizia

-Procura della Repubblica

-Tribunale penale

-Avvocati

2. a) aa) Polizia

Polizia

- La Polizia nell'ordinamento tedesco ha funzione di prevenzione e di repressione.
- E' organizzata a livello regionale (la Polizia federale ha limitate competenze).
- In generale si può affermare che i procedimenti penali divengono sempre più „polizieschi“. La Polizia svolge la parte del leone nelle indagini.
- Sempre più poliziotti di difesa (destinati in realtà prevalentemente alla prevenzione) svolgono i compiti della Polizia Criminale (c.d. Neuköllner Modell).
- In Germania ci sono circa 275.000 Poliziotti.

2. a) aa) Procura della Repubblica

- Conduce le indagini e ne decide la conclusione. E' responsabile della formulazione del capo d'imputazione e lo sostiene in udienza. Deve verificare tutte le circostanze del reato (anche quelle a discarico). Al 31.12.2016 in Germania c'erano 5.502 Procuratori e sostituti.
- La Procura di Berlino ha quasi 1.000 collaboratori ed è la più grande in Germania.
- Procuratori e sostituti sono pubblici ufficiali e non indipendenti.
- La Procura generale è l'autorità competente per le autorità per la repressione dei reati.
- La Procura è anche responsabile per l'esecuzione delle pene.

2. a) aa) Tribunali penali

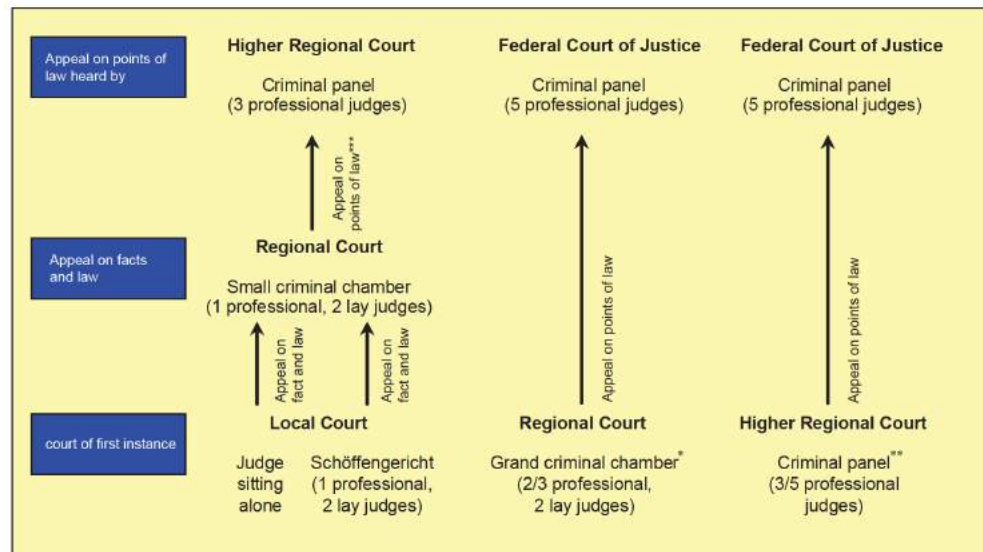
- Al maggio 2017 si trovavano in Germania:
le Preture (638),
i Tribunali (115),
le Corti d'Appello (24) 3
la Cassazione federale (1).
Al 31.12.2016 c'erano 20.739 giudici, di cui 15.161 nei
Tribunali ordinari (civili e penali).
- La competenza per materia è regolata sulla base della legge
sulla competenza dei Tribunali come segue:

2. a) aa) Tribunali penali – Competenza

- Le Preture sono competenti per i procedimenti con pena fino a 4 anni.
- I tribunali sono competenti per i procedimenti di primo grado con pena oltre i 4 anni o per la custodia in ospedale psichiatrico e per le misure di sicurezza e sempre in caso di morte (anche omicidio colposo).
- La Corte d'Appello è competente in primo grado per delitti contro lo Stato ed il suo ordine (Attentato alla pace, alto tradimento, tradimento della Patria e formazione di organizzazione terroristiche).
- La Cassazione federale non è competente per procedimenti di primo grado ai sensi dei §§ 130, 135 della legge sulla competenza dei Tribunali. Ciononostante ci sono giudici istruttori presso la Cassazione federale (la quale in generale è competente, quando il Procuratore Federale presso la Cassazione conduce le indagini, v. § 169 CPP tedesco).

2. a) aa) tribunali penali – composizione e successione delle istanze

Diagram 11: Stages of criminal court jurisdiction involving adults



* The following are Grand Criminal Chambers with special responsibilities: Schwurgericht; Wirtschaftsstrafkammer (economic offences chamber), Staatsschutzkammer (chamber for crimes against the state). The diagram omits the possibility of appeals on points of law to the higher regional court against the judgements of the Grand Criminal Chamber when the appeal refers solely to the violation of a provision of Länder legislation.

** The Higher Regional Court is the court of first instance for charges of treason and endangering the state and for charges of involvement in a terrorist association filed by the Federal Public Prosecutor.

*** Alongside the appeal on points of law against judgements by the Regional Court as an appellate court it is also possible to file an immediate appeal on points of law to the Higher Regional Court against judgements given in the first instance by the Local Court.

2. a) aa) Avvocatura in Germania

Requisito:

Abilitazione ad assumere l'incarico di Giudice (significa due esami di Stato superati).

Situazione a fine 2018

165.104 Avvocati abilitati

3643 Specialisti (= Fachanwalt) in Diritto Penale (di cui 802 donne)

2. a) aa) Fasi del procedimento penale

- Indagini
- Procedimento intermedio
- Dibattimento
- Istanze istruttorie
- Esecuzione

2. a) aa) grafico: chi raccoglie le informazioni

Introduction

7

Diagram 1: Statistics recorded during prosecution, sentencing and execution of sentence

| Stage of procedure | Reporting authority | Where data held |
|---|---|---|
| Investigation | | |
| Suspicion of criminal act | Police | Police crime statistics* |
| Passed on to Public Prosecutor's Office | | |
| Pending cases | Public Prosecution Office | Register of proceedings |
| Final decision (public charge, termination etc.) | Public Prosecution Office | Public prosecution business statistics* |
| Intermediate proceedings | Court | Court business statistics* |
| Main proceedings | Court | |
| Judgments | Public Prosecution Office | Conviction statistics* |
| Sentences | Public Prosecution Office | Conviction statistics* Central Federal Register |
| Execution of sentence | | |
| Prison Sentences | Public Prosecution Office | Central Federal Register |
| Suspended sentence - subject to supervision by probation officer - | Court | Probation statistics* |
| Not suspended | Public Prosecution Office | Central Federal Register |
| - when served - | Prison service | Prison statistics* |
| Remission / completion of sentence | | |
| Sentencing of repeat offenders | Public Prosecution Office or Court | Central Federal Register (basis for reconviction statistics*) |

* Source of data for the figures which follow.

2. a) bb) Fonti statistiche

Ogni anno viene pubblicata la Statistica Criminale della Polizia (PKS) e le statistiche dell'Ufficio Federale di Statistica (UFS) sul tema „Giustizia e tutela del diritto“ (v. indice letterario).

zu 2. b) bb) Statistica criminale della Polizia (PKS)

1.) Secondo la Statistica Criminale della Polizia (PKS) nell'anno 2018 si sono verificati:

5.555.520 procedimenti d'indagine della Polizia relativi a reati.

Di cui 2.471 per omicidio, omicidio colposo e suicidio assistito,

1.131.088 per criminalità di strada

1.936.315 per reati contro il patrimonio

840.783 per reati di truffa.

I casi risolti sono in totale il 57,7 %, per gli omicidi il 96,1 %.

zu 2. b) bb) PKS, grafico di 2013

Table 1: Detected cases and frequency rate

| Crimes | Detected cases | Frequency rate** |
|--|----------------|------------------|
| Total crimes | 5 961 662 | 7 247 |
| Homicides (§§ 211-213, 216, 217, 218 ff., 222*) | 2 951 | 4 |
| Sexual offences (§§ 174-184b*) | 46 793 | 57 |
| Bodily injury (§§ 223-227, 229, 230*) | 533 590 | 649 |
| Robbery, extortion resembling robbery, assault of a motor vehicle driver resembling robbery (§§ 249-252, 255, 316a*) | 47 234 | 57 |
| Total theft (§§ 242, 243-244a, 248a-c*) | 2 382 743 | 2 897 |
| including: theft under aggravating circumstances (§§ 243-244a*) | 1 084 198 | 1 318 |
| Property offences; forgery (§§ 263-283d, 246-248a, 146-152a*) | 1 151 927 | 1 400 |
| Offences under the Narcotics Act (§§ 29-30 of the Act) | 253 525 | 308 |
| others | 1 594 543 | 1 938 |

* §§ are legal provisions of offences of the Criminal Code (StGB).

** Per 100 000 population

Source: 2013 police crime statistics, published by Federal Criminal Police Office, Wiesbaden, table 2.2 – T02, p. 17.

zu 2. a) bb) Ufficio federale di statistica: Procure

2.) 4,9 Milioni di indagini delle Procure sono state concluse nel corso del 2018.

Di queste l'81,6% sono state inviate alle Procure dalla Polizia ed il restante 18,4% sono state svolte d'iniziativa delle Procure, oppure su segnalazione delle Dogane, delle autorità tributarie o amministrative

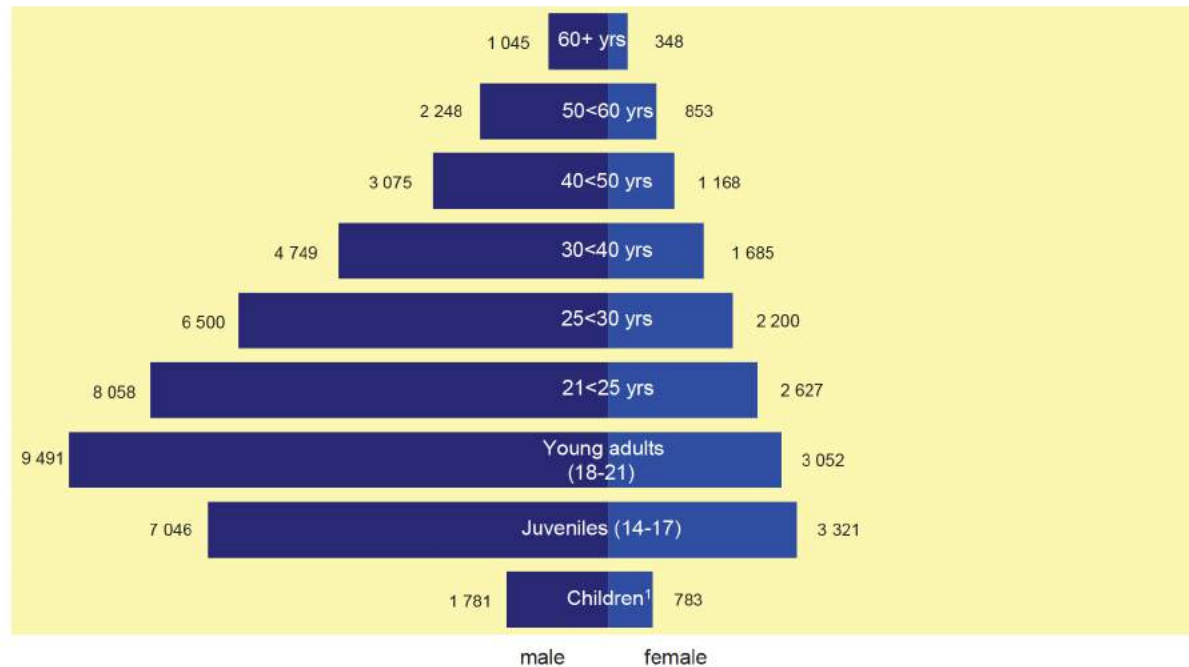
La conclusione die 4,9 Milioni di procedimenti è stata la seguente:

28,4 % ai sensi del § 170 II CPP tedesco (nessun indizio di reato), 24,7 % ai sensi § 153 (scarsa importanza), 3,4 % ai sensi del § 153 a CPP tedesco (sanzione – di solito pecuniaria), 0,2 % per incapacità del reo, nel 20 % dei casi è stato disposto il giudizio ovvero richiesto il Decreto penale di condanna, il 23,3% sono stati inviati ad altre Procure ovvero riuniti a procedimenti esistenti.

I reati contro la proprietà rappresentano il 32,3%, i reati connessi alla circolazione stradale il 18,06 %, i reati contro la persona il 9,4% ed i restanti il 22,3%.

zu 2. a) bb) PKS, grafico di 2013

Diagram 5: Suspect rate* - Germans by age and sex



* Suspect rate = number of suspects per 100 000 of the relevant age group.

¹ over 8.

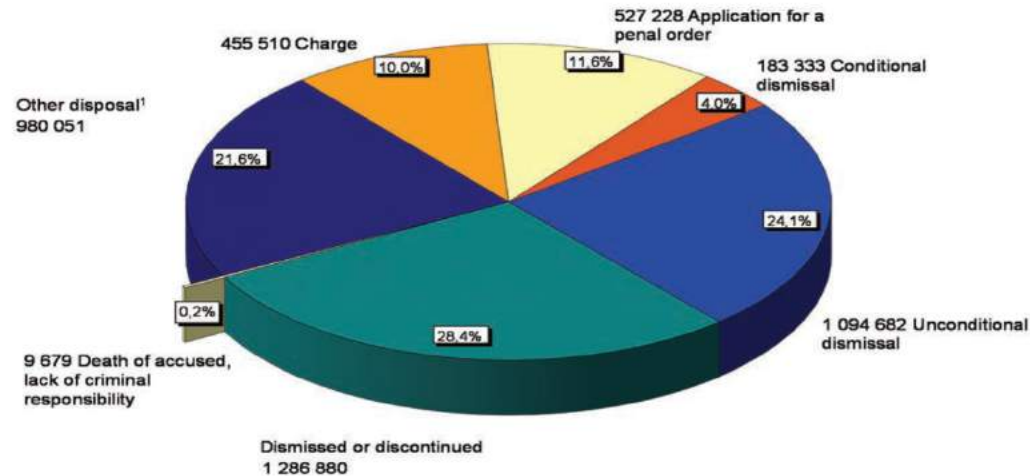
Source: 2013 police crime statistics, published by the Federal Criminal Police Office, Wiesbaden, table 6.1.1 T02, p. 52; see table 5a in annex for absolute figures.

zu 2. a) bb) UFS, grafico di 2013

20

Prosecution

Diagram 7:
Persons dealt with by the Public Prosecution Office*
Total number of persons: 5 299 731



* Other than in previous editions, persons dealt with by the Public Prosecution Office at the Regional Courts and the Local Courts are counted.

¹ Including proceedings passed on to other Public Prosecution Offices (n=245 652), to an administrative authority (regarding regulatory offences; n=256 895), in connection with another matter (n=330 884), provisional dismissal (n=15 928), recommendation that private proceedings be brought (n=227 242), application for securing proceedings (n=524), applications for simplified juvenile proceedings (n=10 551), applications for summary decisions (n=16 870).

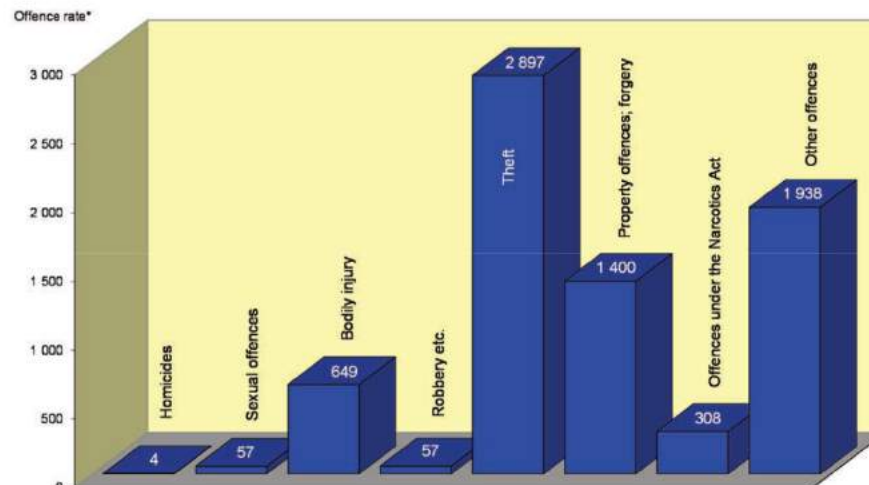
Source: 2013 public prosecution business statistics, published by the Federal Statistical Office, Wiesbaden, table 2.2.

zu 2. a) bb) PKS, grafico di 2013

Crimes and suspects - at police level

11

Diagram 3: Recorded cases



* Frequency rate = number of offences per 100 000 inhabitants.

Source: 2013 police crime statistics, published by the Federal Criminal Police Office, Wiesbaden; see table 1 for absolute figures.

It should be borne in mind that this does not represent the actual level of crime. Firstly, the crimes undetected by the police are not included, and secondly the offence is registered as described by the police or described to the police. In the course of the law enforcement process, a homicide may turn out to be an accident, or a case of bodily injury to be attempted murder.

zu 2. a) bb) Procedimenti penali innanzi ai Tribunali

3. Processi penali nel 2018

In totale sono stati aperti 673.637 nuovi processi penali nel 2018.

662.297 processi sono stati conclusi.

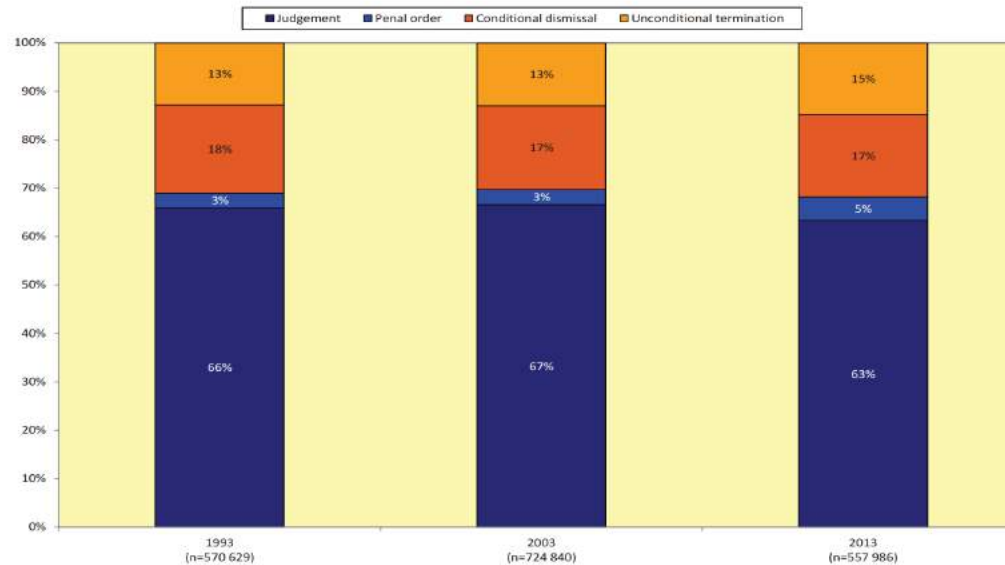
54.041 nuovi processi in secondo grado, 54.608 conclusi.

zu 2. a) bb) UFS, grafico di 2013

28

Sentencing, penal sanctions

Diagram 13 – Type of court decision*
1993, 2003, 2013**



* Here only with judgements, penal orders, conditional dismissals and unconditional termination; without other conclusions to the case and other dismissals (see diagram 12); counting unit is the court decisions of the local and regional courts related to accused persons.

** 1993 former (Western) Federal Republic and whole of Berlin, 2003 und 2013 Germany total

Source: Court business statistics for the relevant years, published by the Federal Statistical Office, Wiesbaden, Tab. 2.3 and 4.3.; see table 13a in annex for absolute figures.

zu 2. a) bb) Punizione dei reati, condannati

4. Punizione dei reati, condannati e assolti

- Nel 2017 sono state giudicate in Germania 875.194 persone
- di queste sono state condannate 716.044 persone, di cui 579.714 uomini e 136.330 donne
- tra i maggiorenni sono state condannate 656.376 persone, delle quali 104.417 ad una pena detentiva, a loro volta tra queste 33.285 senza condizionale e 71.132 con la condizionale (fino a due anni) nonché 551.957 ad una pena pecuniaria.

zu 2. a) bb) UFS, grafico di 2013

Table 6: Court jurisdictions and number of criminal proceedings

| Type of Court | 1st instance | Appeal (on facts) | Appeal (on law) |
|---|--------------|-------------------|-----------------|
| Local court | | | |
| - Criminal judge | 459 049 | | |
| - Schöffengericht | 35 447 | | |
| - Juvenile court judge | 160 858 | | |
| - Jugendschöffengericht | 45 040 | | |
| Regional court | | | |
| - Criminal division ¹ | | 40 936 | |
| - Grand criminal division ² | 10 829 | | |
| - Juvenile criminal division ³ | 2 248 | 6 000 | |
| Higher regional court | 24 | | 5 907 |
| Federal Court of Justice | | | 2 998 |

¹ Including Wirtschaftsstrafkammer (see diagram 11).

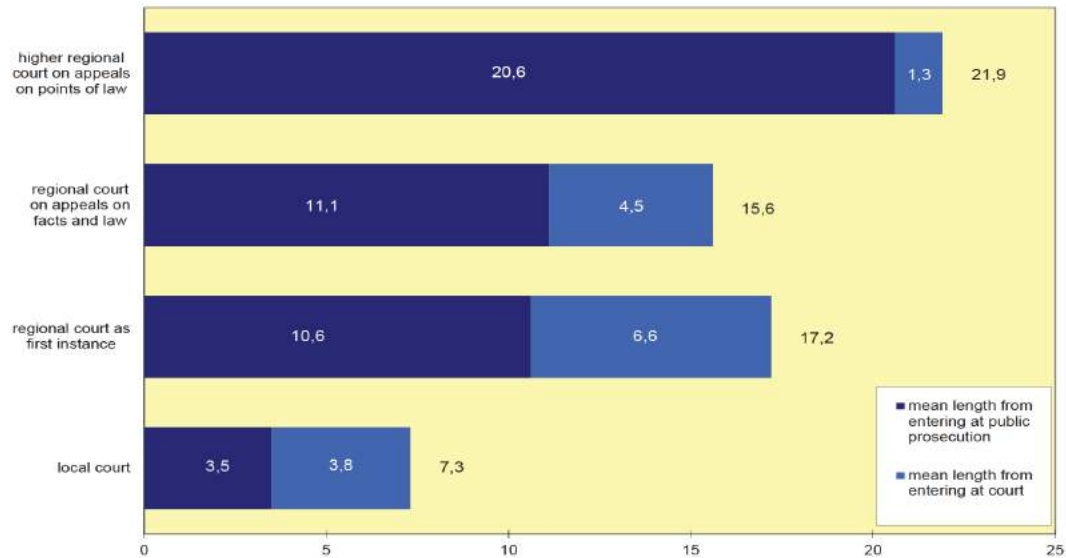
² Including Schwurgericht and Wirtschaftsstrafkammer (see diagram 11).

³ Juvenile criminal division and grand juvenile criminal division.

Source: 2013 court business statistics, published by the Federal Statistical Office, Wiesbaden, tables 1.2, 3.2, 6.2 and overview of the proceedings at the criminal panels of the Federal Court of Justice 2013, p. 16.

zu 2. a) bb) UFS, grafico di 2013

Diagram 14: Length of proceedings*

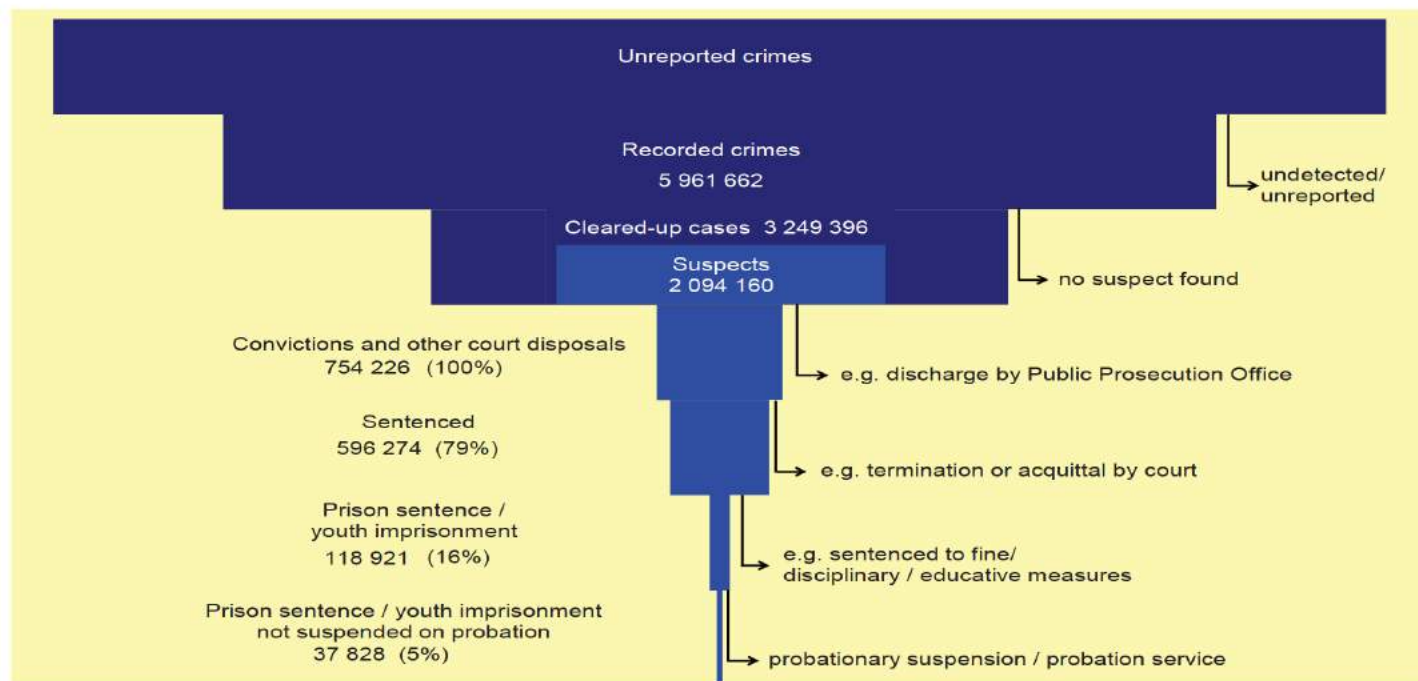


* Mean length of proceedings in months: from incoming at the higher regional court 5 907 appeals on points of law were disposed of (without first instance proceedings); at the regional court 46 936 appeals on facts and law and 13 077 first instance proceedings, at the local court 700 394 first instance proceedings were disposed of. The statistics does not record all proceedings from the stage of public prosecution: 5 903 appeals to the higher regional court (without appeals in private charge proceedings); 45 775 appeals to the regional court (without private charge proceedings and without reopening of proceedings); 12 877 first instance proceedings at the regional court (without reopening of proceedings, subsequent and objective proceedings); 695 450 first instance proceedings at the local court (without reopening of proceedings, proceedings of originally administrative fines, penal orders applied for by tax authorities, subsequent and objective proceedings).

Source: 2013 court business statistics, published by the Federal Statistical Office, Wiesbaden, tables 2.5, 4.5, 5.5 and 8.4.

zu 2. a) bb) PKS, grafico di 2013

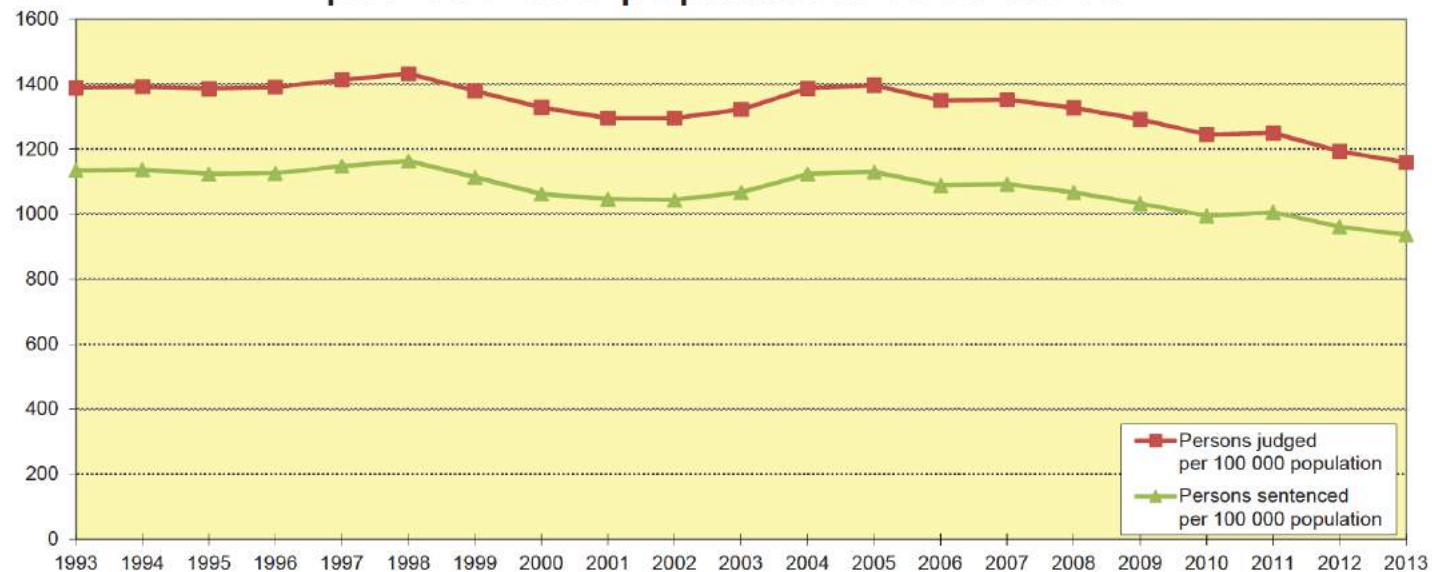
Diagram 2: Review of the criminal law enforcement process
(excluding traffic offences)



* Source: 2013 police crime statistics, published by the Federal Criminal Police Office, Wiesbaden, table 24, p. 66 and table 55, p. 92; 2013 conviction statistics (Strafverfolgungsstatistik), published by the Federal Statistical Office, Wiesbaden, table 2.1, 2.3 and 4.1.

zu 2. a) bb) UFS, grafico di 2013

Diagram 16: Persons judged and sentenced per 100 000 population 1993-2013



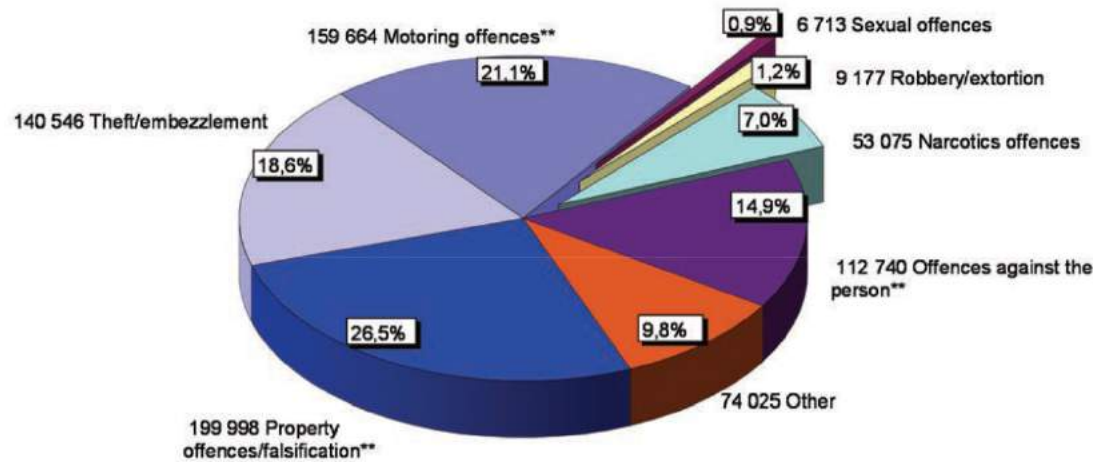
* Until 1994 former (Western) Federal Republic, from 1995 to 2006 former (Western) Federal Republic and whole of Berlin, from 2007 Germany total.

Source: Conviction statistics for the relevant years, published by the Federal Statistical Office, Wiesbaden; see table 16a in annex for absolute figures.

zu 2. a) bb) UFS, grafico di 2013

Diagram 17: Sentences by category of crime*

Total of persons sentenced: 755 938



* Only the most serious offence; offences according to the criminal code (StGB).

** Motoring offences: §§ 142, 222, 230, 315b, 315c, 316, 323 StGB; §§ 21, 22, 22a of the Road Traffic Act. Unlike the categories of offences contained in table 1, offences against the person include: §§ 185-189, 169-173, 201-206, 211-222, 223-231, 234-241a StGB; property offences/falsification include: §§ 257-261, 263-266b, 267-281, 283-305a StGB.
Source: 2013 conviction statistics, published by the Federal Statistical Office, Wiesbaden, table 2.1.

zu 2. a) bb) Custodia cautelare e detenzione in carcere

5.) Persone in custodia cautelare nel 2017 e detenute in esecuzione della pena nel 2018

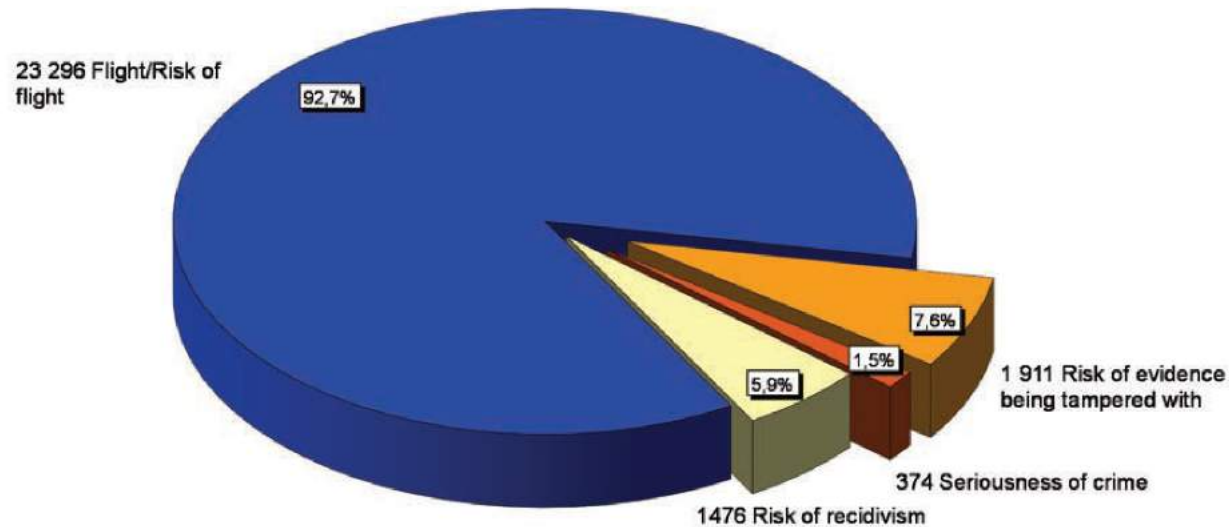
- 29.548 persone in custodia cautelare, di cui 27.556 uomini e 1.992 donne (10.02.2017)

- 50.957 persone in detenzione e custodia di sicurezza (566) al 31.03.2018 in 180 carceri (73.336 posti disponibili).

zu 2. a) bb) UFS, grafico di 2013

Diagram 9: Reasons for Remand Custody*

Total persons in remand custody: 25 135



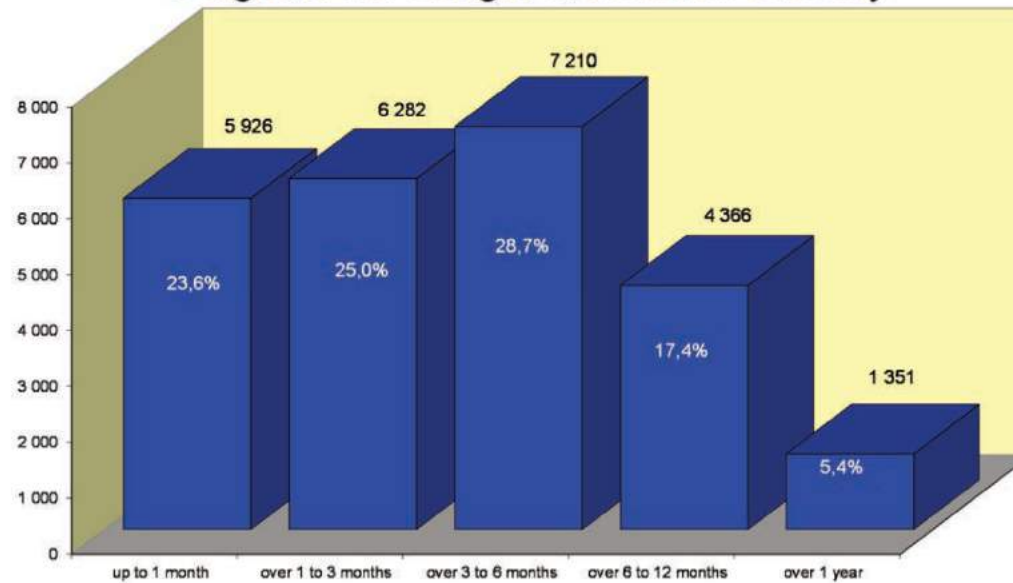
* Several reasons at once are possible; therefore the total exceeds 100 %.
Source: 2013 conviction statistics, published by the Federal Statistical Office, Wiesbaden, table 6.1.

zu 2. a) bb) UFS, grafico di 2013

Prosecution

23

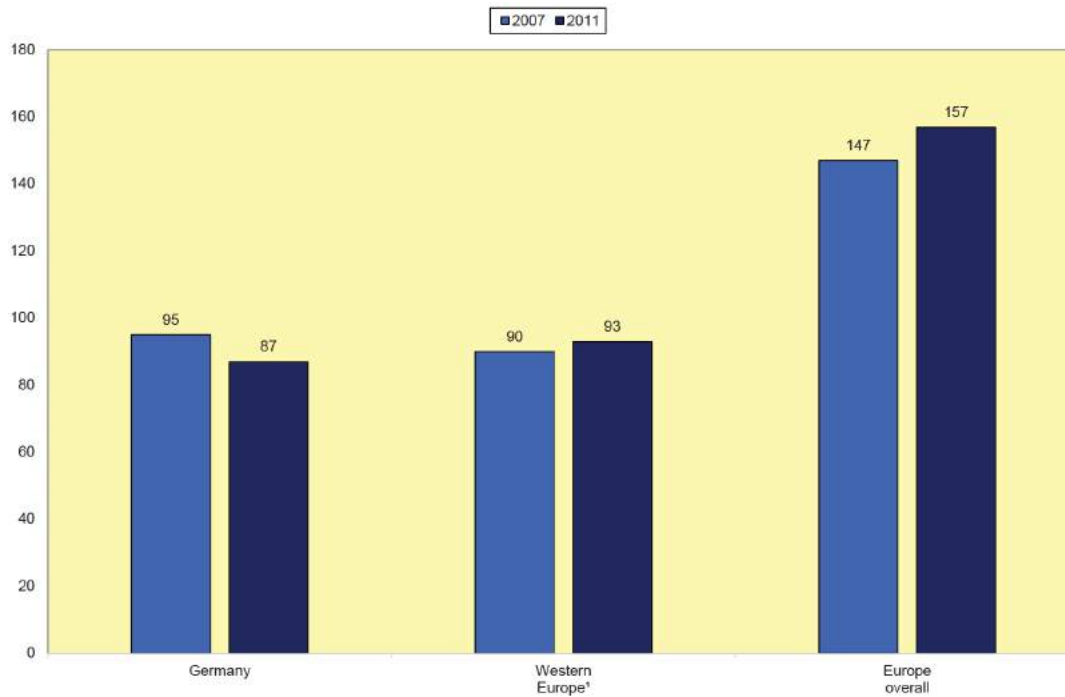
Diagram 10: Length of remand custody



Source: 2013 conviction statistics, published by the Federal Statistical Office; see table 10a in annex for absolute figures.

zu 2. a) bb) Secondo Jehle (v. Bibliografia)

Diagram 45: Prison rates* in Europe 2007 and 2011



* Stock of prisoners and pre-trial detainees at date: September 1st, per 100 000 population

¹ Western and Northern Europe; mean calculated by the author

2. b) Cornice giuridica della custodia cautelare e degli interessati

aa) Ordinanza ai sensi die §§ 112 - 130 CPP tedesco

bb) Esecuzione ai sensi delle relative leggi delle singole regioni

cc) Situazione dei detenuti

2. b) aa) Presupposti della custodia cautelare/verifica

1. Competenza
2. Sospetti urgenti
3. Motivi della custodia in carcere
 - a) Fuga o rischio di fuga
 - b) pericolo di inquinamento della prova
 - c) Pericolo di reiterazione del reato
 - d) Indispensabilità della custodia (gravità dei fatti)
 - e) Motivi „apocrifi“
4. Appropriatelyzza
5. Impugnazioni
 - a) Convalida
 - b) Reclamo

2. b) aa) 1. Competenza

Nella fase delle indagini preliminari il GIP è competente per l'emissione dell'ordine di custodia in carcere, successivamente il Tribunale competente, che deve verificare i punti da 1 a 4 della tavola precedente.

2. b) aa) 2. Sospetti urgenti

Fondamento:

Deve sussistere un'alta probabilità di condanna ed una molta bassa di assoluzione.

Occorre tenere conto:

- Devono essersi verificati fatti rilevanti.
- Le circostanze a discarico addotte dall'indagato devono essere approfondite.
- L'alta probabilità deve essere deducibile in giudizio, non devono esserci ragioni per limitazioni processuali o di esclusione della pena.

2. b) aa) 3. Casi in cui si dispone la custodia cautelare

Presupposti di un'ordinanza di custodia cautelare sono determinati fatti, quali:

- a) Fuga o pericolo di fuga**
- b) Pericolo di inquinamento delle prove**
- c) Pericolo di ripetizione del reato**
- d) Indispensabilità della custodia**
- e) motivi apocrifi**

Esamineremo in dettaglio soltanto il pericolo di fuga.

2. b) aa) 3. a) Fuga

Fuga

L'indagato è in fuga o vive nascosto. Viene considerato in fuga chi si allontana dal suo luogo di residenza abituale, al fine di sfuggire (almeno temporaneamente) ad un procedimento penale.

Problemi:

- Indagato tedesco o straniero che si trova in luogo noto all'estero
- Le autorità non conoscono il luogo di residenza attuale
- Presentarsi dopo una fuga per evitare la custodia

2. b) aa) 3. a) Pericolo di fuga

Può essere disposta la custodia cautelare, quando a causa di determinati fatti, che devono essere integralmente provati, sulla base dell'apprezzamento delle circostanze del caso concreto sussiste il pericolo, nel senso di un'alta probabilità, che l'indagato si sottragga al procedimento penale.

E' sempre necessaria una comparazione tra gli indizi a favore del rischio di fuga e quelli contro. Allo stesso modo occorre considerare il comportamento dell'indagato nel corso della libertà provvisoria ai fini di una decisione prognostica.

Gli indizi possono essere:

- Preparazione alla fuga
- Legami sociali
- Situazione abitativa, lavorativa e professionale
- Situazione patrimoniale
- ulteriori circostanze (personalità, tossicodipendenza, contatti e beni all'estero, precedente condotta dell'indagato, revoca della condizionale, ulteriori indagini in corso)

2. b) aa) 3. a) Pericolo di fuga

Parole chiave:

- Estradizione degli imputati stranieri
- Età e salute dell'indagato
- Situazione lavorativa e professionale
- Origine straniera dell'indagato
- Documenti d'identità
- Situazione patrimoniale
- Preparazione alla fuga
- Possibilità di libertà provvisoria
- Libertà provvisoria per indagati di altri Stati EU
- Cauzione e altre garanzie
- Condotta di vita

2. b) aa) 3. a) Pericolo di fuga

- Possibile revoca della condizionale in altri procedimenti
- Personalità dell'indagato
- Segnalazioni alla Polizia e obbligo di segnalazione
- Possibilità di riuscita della fuga
- Contatti sociali (Rn. 525), in particolare matrimonio e famiglia
- Procedimento per decreto penale in alternativa all'ordine di arresto
- Pena applicabile in concreto
- Dipendenza
- Risarcimento alle vittime del reato
- Inquinamento del procedimento e rischio di fuga
- Condotta in precedenti procedimenti penali
- Condotta nei presente procedimento
- Obiettivi difensivi e possibilità di realizzazione
- Pendenza di altre indagini a carico
- Mancanza di fissa dimora
- Situazione abitativa

2. b) aa) 3. a) Pericolo di fuga

Indagato straniero

La nazionalità straniera di un indagato costituisce un indizio di pericolo di fuga soltanto quando mancano rapporti più stretti con la Germania.

Rileva il motivo della presenza in Germania (solo provvisorio, nel caso in presenza di microcriminalità viene disposta una cauzione / altrimenti eventuale soluzione del problema con un procedimento di Decreto di condanna).

Per stranieri residenti all'interno della Germania (status giuridico e conseguente valutazione della sussistenza di legami con la Germania e di contatti con la Madrepatria)

•

Rischio di fuga per cittadini EU

Cittadini di un Paese EU con residenza in Germania: pericolo di fuga, quando torna nella Madrepatria al fine di sfuggire al procedimento penale (ad esempio non per motivi di lavoro).

Residenza dello straniero in un altro Paese EU

Se si trova solo provvisoriamente in Germania (significa ritorno nella Madrepatria; soltanto quando non vuole sottostare al procedimento penale, anche se in genere non è sufficiente in mancanza di altre circostanze).

Importante nella pratica: Pena applicabile in concreto (Pena netta)

2. b) aa) 3. a) Pericolo di fuga

Misure alternative al carcere in caso di pericolo di fuga

Ad esempio le misure di cui al § 116 CPP tedesco

- Segnalazione del cambio di residenza
- Obbligo di comunicazione
- Ritiro dei documenti validi per l'espatrio
- Blocco dei conti correnti e libretti di risparmio
- Divieto di lasciare una determinata area
- Soggiorno in strutture con terapie socioterapeutiche
- Braccialetto elettronico (soltanto in Assia dal 2007)
- Cauzione
- Libertà provvisoria per gli indagati di un altro Stato EU (Riserva dell'onere di libertà provvisoria alle autorità competenti dello Stato di soggiorno)

Attenzione, perché l'ordinanza di libertà provvisoria non può essere emessa sotto condizione, tuttavia l'ordine di rilascio può essere condizionato all'assunzione della vigilanza della libertà provvisoria nello Stato di esecuzione.

2. b) aa) 3. a) Pericolo di fuga (critica)

Critica scientifica

1. Il pericolo di fuga è in assoluto il motivo di maggiore applicazione della custodia cautelare (oltre l'80%).
2. Viene utilizzato molto spesso anche per reati bagatellari e come unico motivo; tuttavia soltanto nel 51% dei casi di ordinanze di custodia cautelare per pericolo di fuga alla fine c'è una condanna senza condizionale (v. Gebauer, Morgenstern e Wolf nell'indice bibliografico), vice versa 49 % con condanne con la condizionale, assoluzioni, archiviazioni
3. Dr. Wolf ha esaminato 169 atti d'imputazione. In tali casi le Corti d'Appello avevano approvato il pericolo di fuga, ma a causa della lentezza delle indagini/del tribunale hanno rimesso in libertà gli indagati. La Dr.ssa Wolf ha verificato, che solo 14 persone (**8,3 %**) si sono sottratti al Tribunale.

2. b) aa) 3. a) Pericolo di fuga (critica)

Oltre 20.000 detenuti si trovano ingiustamente in custodia cautelare a causa del pericolo di fuga nel 2018 ca. 92 % (18.400 persone)

Altri risultati

Il pericolo è estremamente basso quando:

- non ci sono ne contatti ne proprietà/capitale all'estero (vice versa può aumentare il pericolo)
- si ha un lavoro permanente o una fissa dimora e un soggiorno legale (vice versa può aumentare il pericolo)

L'età, educazione, precedenti penali, ricchezza e gravità del reato non incidono sul pericolo di fuga (soprattutto se mancano).

La tossicodipendenza funge semmai da inibitore del pericolo di fuga.

Le confessioni non evitano la custodia cautelare.

Il MAE in Germania: la giurisdizione dovrebbe considerare gli altri paesi EU come la madrepatria.

Il controllo dei gip ad oggi non considera questi risultati.

2. b) aa) 3. a) Pericolo di fuga (critica)

Miglioramenti

Soltanto quando il pericolo è ovvio, si dovrebbe applicare la custodia. „Ovvio“ vuol dire:

- Aumentare la validità della prognosi (deve avere una probabilità più alta del 50 % = fortuna non basta)
- si consiglia un bilancio dei conti di gestione secondo i risultati della pagina precedente:
 - Il vantaggio della libertà derivante da una fuga in relazione alla vita essendo in fuga, capitale e contatti all'estero
 - Lo svantaggio della fuga: perdita di legami sociali, famiglia, professione/lavoro

2. b) aa) 4. Proporzionalità

E' necessario valutare se la detenzione è sproporzionata rispetto alla rilevanza del bene, alla sanzione prevista e alle conseguenze che ne derivano .

Argomenti:

- Il valore del bene (l'aspetto del reato/la difesa dell'ordinamento giuridico)
- Livello previsto della pena
- Le conseguenze dell'arresto per l'imputato e il suo ambiente sociale e familiare

2. b) aa) 5. Impugnazioni

- a) Richiesta di revoca del mandato di cattura ossia concessione di un ordine di garanzia
- b) Richiesta di riesame (di solito con dibattimento orale)
- c) Reclamo in carcere (di solito senza dibattimento orale)
- d) Ulteriori denunce
- e) ricorso costituzionale
- f) Esame successivo della legittimità di un mandato d'arresto
- g) Riesame in Corte d'Appello dopo/ogni 6 mesi (§ 121 c.p.p. tedesco)
- h) La pubblica accusa o il Tribunale presentano il fascicolo alla Corte d'Appello 6 mesi dopo l'arresto. Inoltre, la Corte d'Appello esamina se la procedura è stata accelerata. In effetti è l'unico vero mezzo di potere (vedere le statistiche sulla durata della detenzione preventiva e le spiegazioni sul rischio di fuga).

2. b) bb) Esecuzione della custodia cautelare

1. La custodia cautelare ha forza di legge
2. § 119 c.p.p. tedesco - Condizioni
 - può essere disposta solo per singoli casi
 - solo in presenza di un pericolo reale (che va oltre il rischio di detenzione)
3. Principio/procedura e argomenti secondo le rispettive leggi sulla detenzione in custodia cautelare
 - a) Le restrizioni alla libertà sono consentite solo per ragioni di sicurezza e ordine pubblico, non a causa delle spese finanziarie e/o personali (come purtroppo avviene nella prassi). Principio di separazione di altri tipi di detenzione e altri detenuti in custodia cautelare
 - b) Procedura dopo l'ammissione alla detenzione
 - Perquisizione dopo l'ammissione
 - trattamento di identificazione ufficiale
 - Intervista di registrazione
 - aiuto sociale
 - c) argomenti

Visite/rifornimento di viveri/dimensioni delle celle/dotazioni della cella di detenzione (custodia personale, abbigliamento)/alimentazione/acquisto in carcere/lavoro in prigione, paghetta, assistenza sociale, radio, TV, console di gioco, lettore CD, laptop, computer, giornali e riviste/comunicazioni - e opportunità di lavoro all'interno del carcere/tempo libero, sport / pratica religiosa / comunicazione con il mondo esterno (tranne la visita), cure mediche, misure disciplinari, restrizioni, perquisizioni, misure contro la dipendenza/trasmissione di informazioni in tribunale e pubblici ministeri/consegna di oggetti corrispondenza con privati/ricezione di pacchi/esecuzione

2. b) cc) La condizione dell'Interessato

1. Strappato immediatamente dalla vita
2. In un ambiente nuovo ed estraneo fortemente regolamentato
3. Quasi nessuna libertà (camminata in cortile per poco tempo)
4. Insieme ad altre persone sconosciute che vogliono eventualmente spiare
5. Aumenta il pericolo di problemi mentali e impreparato a difendersi (carcerazione preventiva ha forza di legge)

2. c) Conclusione

La custodia cautelare è l'intervento più intrusivo dello stato nella vita di un indagato.

La custodia cautelare è la privazione della libertà di una persona innocente.

La custodia cautelare crea sentenze definitive grazie alle confessioni! È regolato solo in modo molto approssimativo in Germania.

Il numero di detenuti sottoposti a custodia cautelare varia a seconda della "moda" del diritto penale. Rischio di fuga come motivo di detenzione: solo il 51% degli arrestati per questo motivo è stato condannato a pena detentiva senza condizionale.

Il rischio di fuga è spesso accolto erroneamente dai tribunali (solo circa l'8 per cento di "tasso di successo").

Se inflitto, è urgente offrire/espandere il sistema con rimedi più lievi (come il braccialetto alla caviglia).

Non sussiste una vera valutazione. Gli stessi studi che dimostrano l'accoglimento spesso errato del rischio di fuga non riescono a cambiare nulla.

Conclusione: urgente necessità di riparazione, in particolare la prognosi deve essere migliorata.

3. eventuale: Discussione e 4. Bibliografia

1. Gebauer, Michael: Die Rechtswirklichkeit der Untersuchungshaft in der Bundesrepublik Deutschland, 1987
2. Herrmann, David: Untersuchungshaft, ZAP Verlag, 1. Auflage; 2008
2. Jehle, Jörg-Martin: Strafrechtspflege in Deutschland, 6. Aufl., 2015 zu finden unter:
https://www.bmjv.de/SharedDocs/Downloads/EN/StudienUntersuchungenFachbereiche/Crime_Prevention_and_Criminal_Justice_United_Nations_Congress_2010.html (i grafici sono presi da questo documento)
3. König, Stefan: Anwaltkommentar Untersuchungshaft, Deutscher Anwaltverlag, 2011
4. Morgenstern, Christine: Die Untersuchungshaft, 1. Aufl., 2018
5. Schlothauer, Weider, Nobis: Untersuchungshaft, 5. Auflage, 2016, Heidelberger
6. Wiesneth, Christian: Die Untersuchungshaft, 1. Auflage, 2010
7. Wolf, Lara: Die Fluchtprognose im U-Haft-Recht, Baden-Baden, 1. Auflage, 2017

4. Bibliografia

Statistik

https://www.bka.de/DE/AktuelleInformationen/StatistikenLagebilder/PolizeilicheKriminalstatistik/PKS2018/pks2018_node.html

https://www.destatis.de/DE/Themen/Staat/Justiz-Rechtspflege/_inhalt.html;jsessionid=BE1E5747BD479EC362450DEC63C13FC4.internet722

<https://www.bka.de/DE/AktuelleInformationen/StatistikenLagebilder/InternationaleStatistiken/EuropeanSourcebook/europeanSourcebook.html>

<http://www.uni-goettingen.de/de/104832.htmlde/62140.html>

https://www.bmjv.de/DE/Service/Statistiken/Statistiken_node.html

5. Conclusione: siamo arrivati alla fine!

Spero di aver suscitato il Vostro interesse per la situazione della Giustizia penale in Germania e della custodia cautelare.

Grazie per l'attenzione e la pazienza!

Rechtsanwalt/Avvocato Thomas Röth,

Specializzato in Diritto Penale

Eisenacher Str. 2, 10777 Berlin

Tel: +49/30/20615760 Fax +49/30/20615765

Email: ra.roeth@liebert-roeth.de

www.liebert-roeth.de/it/

5. Fine vera: il proverbio non è vero („meno lavorare piu Italia“), da una pubblicità per un pezzo di teatro

WENIGER ARBEITEN

MEHR ITALIEN