

FILIPPO SGUBBI

DÉSIRÉE FONDAROLI

ANDREA FRANCESCO TRIPODI

DIRITTO PENALE DEL MERCATO FINANZIARIO

*Abuso di informazioni privilegiate,
manipolazione del mercato, ostacolo alle funzioni
di vigilanza della Consob, falso in prospetto*

Lezioni

Seconda edizione



CASA EDITRICE DOTT. ANTONIO MILANI
2013

PROPRIETÀ LETTERARIA RISERVATA

Copyright 2013 Wolters Kluwer Italia Srl

Prima ristampa - 2014

ISBN 978-88-13-33118-4

I diritti di traduzione, di memorizzazione elettronica, di riproduzione e di adattamento totale o parziale, con qualsiasi mezzo (compresi i microfilm e le copie fotostatiche), sono riservati per tutti i Paesi.

Le fotocopie per uso personale del lettore possono essere effettuate nei limiti del 15% di ciascun volume/fascicolo di periodico dietro pagamento alla SIAE del compenso previsto dall'art. 68, commi 4 e 5 della legge 22 aprile 1941, n. 633.

Le riproduzioni diverse da quelle sopra indicate (per uso non personale – cioè, a titolo esemplificativo, commerciale, economico o professionale – e/o oltre il limite del 15%) potranno avvenire solo a seguito di specifica autorizzazione rilasciata da EDISER Srl, società di servizi dell'Associazione Italiana Editori, attraverso il marchio CLEARedi Centro Licenze e Autorizzazioni Riproduzioni Editoriali. Informazioni: www.clearedi.org.

L'elaborazione dei testi, anche se curata con scrupolosa attenzione, non può comportare specifiche responsabilità per eventuali involontari errori o inesattezze.

Stampato in Italia - Printed in Italy

Centrofotocomposizione Dorigo - Padova

Stampato da LegoDigit Srl - Lavis (TN)

INDICE

CAPITOLO I

RIFLESSIONI INTRODUTTIVE

(*Filippo Sgubbi: rielaborazione delle lezioni a cura di Andrea Francesco Tripodi*)

1. Premessa	Pag.	1
2. Il quadro normativo di riferimento	»	3

CAPITOLO II

LE DISPOSIZIONI GENERALI

(*Filippo Sgubbi: rielaborazione delle lezioni a cura di Andrea Francesco Tripodi*)

1. Le definizioni di «strumenti finanziari», «derivati su merci», «prassi di mercato ammesse» ed «ente»	Pag.	5
2. La nozione di «informazione privilegiata»	»	7
3. L'ambito di applicazione della normativa	»	22
4. Le esenzioni	»	24
5. Le modifiche apportate dal D.lgs. n. 101 del 2009	»	28

CAPITOLO III

L'ABUSO DI INFORMAZIONI PRIVILEGIATE

(*Filippo Sgubbi: rielaborazione delle lezioni a cura di Andrea Francesco Tripodi*)

1. Premessa	Pag.	31
2. La <i>ratio</i> dell'incriminazione e l'interesse tutelato	»	32
3. I soggetti attivi	»	36
4. Le condotte tipiche	»	41
5. L'elemento soggettivo	»	50
6. La figura del <i>criminal insider</i>	»	51
7. Il presupposto delle condotte vietate	»	52
8. Il trattamento sanzionatorio	»	63

9. Questioni di diritto intertemporale	Pag. 65
10. La fattispecie contravvenzionale	» 67

CAPITOLO IV

LA MANIPOLAZIONE DEL MERCATO

(*Filippo Sgubbi: rielaborazione delle lezioni a cura di Andrea Francesco Tripodi*)

1. Premessa	Pag. 71
2. La <i>ratio</i> dell'incriminazione e l'interesse tutelato	» 73
3. I soggetti attivi	» 74
4. Le condotte tipiche	» 75
5. La concreta idoneità ad alterare sensibilmente il prezzo degli strumenti finanziari	» 94
6. L'elemento soggettivo	» 106
7. L'ipotesi contravvenzionale di cui al comma 2 <i>bis</i>	» 107
8. Il trattamento sanzionatorio	» 108
9. Manipolazione del mercato e false comunicazioni sociali	» 109

CAPITOLO V

L'ILLECITO AMMINISTRATIVO
DI ABUSO DI INFORMAZIONI PRIVILEGIATE

(*Andrea Francesco Tripodi*)

1. La duplice via sanzionatoria e i rapporti tra illecito penale e illecito amministrativo	Pag. 113
2. La figura dell' <i>insider</i> secondario	» 117
3. L' <i>insider trading</i> colposo	» 131
4. I fatti compiuti nell'ambito dei sistemi multilaterali di nego- ziazione	» 133

CAPITOLO VI

L'ILLECITO AMMINISTRATIVO
DI MANIPOLAZIONE DEL MERCATO

(*Désirée Fondaroli*)

1. Premessa	Pag. 135
2. La condotta: a) la diffusione di informazioni, voci o notizie	» 136
3. (<i>segue</i>) La diffusione di informazioni ad opera dei giornalisti (art. 187 <i>ter</i> , comma 2)	» 140
4. (<i>segue</i>) b) Le condotte di alterazione dei meccanismi di for- mazione del prezzo degli strumenti finanziari (art. 187 <i>ter</i> , comma 3)	» 143

INDICE

VII

5. I “motivi legittimi” e le “prassi di mercato ammesse”	Pag. 149
6. L’elemento soggettivo	» 155
7. La circostanza aggravante (art. 187 <i>ter</i> , comma 5)	» 156
8. Rapporti tra illecito penale (art. 185) e illecito amministrativo (art. 187 <i>ter</i>)	» 158

CAPITOLO VII

SANZIONI AMMINISTRATIVE ACCESSORIE

E CONFISCA

(Désirée Fondaroli)

1. Le sanzioni amministrative accessorie	Pag. 165
2. Le ipotesi speciali di confisca	» 168

CAPITOLO VIII

LA RESPONSABILITÀ DELL'ENTE

(Désirée Fondaroli)

1. Premessa	Pag. 193
2. L’art. 25 <i>sexies</i> d.lgs. n. 231/2001	» 195
3. L’art. 187 <i>quinquies</i> t.u.f.	» 204

CAPITOLO IX

LA CONSOB E GLI ABUSI DI MERCATO

(Désirée Fondaroli)

1. Poteri e funzioni della Consob	Pag. 209
2. Le operazioni sospette	» 220
3. La procedura sanzionatoria	» 225

CAPITOLO X

RAPPORTI TRA PROCEDIMENTI

E RUOLO DELLA CONSOB

(Andrea Francesco Tripodi)

1. La disciplina dei rapporti tra procedimenti	Pag. 233
2. Il ruolo della Consob nel processo penale	» 243
3. Conclusioni	» 253

CAPITOLO XI

L'OSTACOLO ALLE FUNZIONI DI VIGILANZA
DELLA CONSOB*(Andrea Francesco Tripodi)*

1. Premessa	Pag. 255
2. Interesse tutelato	» 260
3. Condotta incriminata; elemento psicologico	» 260
4. I rapporti tra l'illecito penale e l'illecito amministrativo	» 264
5. I rapporti tra l'art. 170 <i>bis</i> t.u.f. e l'art. 2638 c.c.	» 269
6. Il trattamento sanzionatorio	» 275

CAPITOLO XII

IL FALSO IN PROSPETTO

(Filippo Sgubbi)

1. Premessa	Pag. 277
2. La storia tormentata del reato di falso in prospetto	» 278
3. I soggetti attivi del delitto	» 281
4. L'oggetto materiale del delitto	» 282
5. Le condotte tipiche	» 284
6. L'idoneità ad indurre in errore i destinatari	» 287
7. Il dolo	» 290
8. Tempo e luogo di consumazione del delitto	» 291
<i>Bibliografia</i>	Pag. 293