

STJ00096799

ANTONIO CAVALIERE

**L'ERRORE SULLE SCRIMINANTI
NELLA TEORIA DELL'ILLECITO PENALE**

CONTRIBUTO AD UNA SISTEMATICA TELEOLOGICA

JOVENE EDITORE

DIRITTI DI AUTORE RISERVATI

© Copyright 2000 by Casa Editrice Jovene – Napoli

Stampato in Italia

Printed in Italy

EDI.SUD – Via Circumvallazione esterna, 74 – Qualiano (NA)

INDICE SOMMARIO

<i>Elenco delle abbreviazioni</i>	pag. XIII
<i>Introduzione</i>	» 1

PARTE PRIMA

CAPITOLO PRIMO

LE ORIGINI DELLA CONTROVERSA INTORNO ALL'ERRORE SULLE SCRIMINANTI

1. La distinzione classica tra elemento oggettivo e soggettivo	» 9
2. Le origini della teoria degli elementi negativi	» 20
3. Verso il superamento della distinzione tra <i>error facti</i> ed <i>error juris</i>	» 29
4. Binding e la <i>Normentheorie</i>	» 37
4.1. La 'teoria del dolo', <i>Dolus malus</i> e ragion politica nella dottrina italiana	» 50
5. L'errore sull'antigiuridicità nella teoria del reato del positivismo sociologico e criminologico: von Liszt e Ferri	» 58

CAPITOLO SECONDO

ANTI GIURIDICITÀ ED ERRORE NELLE TEORIE DEL REATO DEL FORMALISMO POSITIVISTICO

1. Sviluppi del positivismo e tendenze antiformalistiche nella teoria dell'antigiuridicità e dell'errore all'inizio del secolo	» 81
2. La 'reazione' formalistica	» 104
2.1. L'antigiuridicità secondo von Ferneck	» 104
2.2. Antigiuridicità ed errore nella teoria belinghiana del reato	» 108
2.2.1. L'influenza bindinghiana: retribuzione e disobbedienza	» 108
2.2.2. L'emersione del <i>Tatbestand</i> e la dottrina dell'antigiuridicità	» 112
2.2.3. La concezione belinghiana dell'errore	» 120
3. Aspetti involutivi del formalismo positivisticò	» 128
3.1. Il tecnicismo giuridico e l'«inscindibilità» tra precetto e sanzione	» 132
3.2. La polemica su concezione sanzionatoria del diritto penale e antigiuridicità 'generica'	» 136

3.3. La lettura formalistica della relazione tra fatto e scriminanti	pag. 145
4. Lo sviluppo della dottrina dell'errore nel periodo dell'elaborazione del codice Rocco	» 147
4.1. Un'interpretazione 'storicizzante' della vigente disciplina dell'errore ...	» 155

CAPITOLO TERZO

LE SCRIMINANTI PUTATIVE
NELLA TEORIA DEL REATO DEI NEOKANTIANI

1. L'elaborazione penalistica neokantiana: positivismo ed antiformalismo	» 167
2. La 'soggettivizzazione' dell'illecito	» 188
3. Il <i>Tatbestand</i> come illecito tipizzato	» 197
4. L'evoluzione della teoria dell'errore in rapporto alle scriminanti	» 209
4.1. La dottrina dell'errore della corrente 'positivistica' neokantiana	» 210
4.2. La posizione della corrente neokantiana 'eticizzante'	216
5. La svolta totalitaria. Aspetti fondamentali delle dottrine nazionalsocialiste dell'antigiuridicità e dell'errore	» 223

CAPITOLO QUARTO

L'ERRORE SULLE SCRIMINANTI NEL DIBATTITO ATTUALE

1. Hans Welzel e la 'teoria rigida della colpevolezza'	» 235
1.1. Premessa	» 235
1.2. Presupposti di teoria del reato della dottrina welzeliana dell'errore	» 238
1.3. La disputa tra <i>Vorsatztheorie</i> e <i>Schuldtheorie</i> nella dottrina dell'errore	» 251
1.4. La 'rigidità' della teoria welzeliana e l'errore sulle scriminanti	» 271
2. Le teorie degli elementi negativi del fatto	» 286
3. Due correzioni 'finalistiche' della teoria rigida della colpevolezza	306
3.1. L'esclusione di una 'colpevolezza dolosa'	» 307
3.2. La <i>Tatverantwortung</i>	314
4. Verso un orientamento teleologico della dottrina dell'errore	» 330

PARTE SECONDA

CAPITOLO PRIMO

PRESUPPOSTI TELEOLOGICO-SISTEMATICI
DI UNA TEORIA DELL'ERRORE SULLE SCRIMINANTI

1. Aspetti dell'interdipendenza tra la dottrina dell'errore e la teoria generale del reato	» 343
2. Presupposti metodologici di teoria del reato	» 349
3. Dalla 'teoria delle norme' alla concezione funzionale dell'illecito penale. Disvalore d'evento e disvalore d'azione nella struttura del reato	» 357
4. Problemi generali di teoria dell'errore	» 384

4.1. Verso una riabilitazione della <i>Vorsatztheorie</i> ?	pag. 384
4.2. I recenti tentativi di recupero della distinzione <i>error facti - error juris</i> ... »	396
4.3. <i>Schuldtheorie</i> e necessaria coscienza della lesività	» 408
5. Fatto e scriminanti nella struttura teleologica dell'illecito penale	» 416
5.1. Il problema del 'rischio consentito' e la distinzione tra tipicità ed anti- giuridicità	» 434

CAPITOLO SECONDO

LE SCRIMINANTI PUTATIVE
NELLA STRUTTURA DELL'ILLECITO PENALE

1. Premesse su anti-giuridicità e scriminanti in un sistema teleologicamente orientato	» 445
1.1. L'anti-giuridicità "ai sensi del diritto penale"	» 451
2. La struttura della fattispecie scriminante: "valore d'evento" e "valore d'azione"	» 461
2.1. Per un modello 'analitico' di bilanciamento degli interessi	» 473
3. Prospettiva <i>ex ante</i> ed elementi di tipo prognostico delle cause di giusti- ficazione	» 485
3.1. Verso una costruzione <i>ex ante</i> di tutte le scriminanti?	» 492
4. L'errore sulle scriminanti come ipotesi di esclusione di un 'dolo d'illecito' ..	» 505
4.1. L'errore 'colposo' sulle scriminanti	» 514
4.2. Attualità e grado di rappresentazione nell'errore sui presupposti di una scriminante	» 526
5. Errore sulla norma scriminante ed errore sugli elementi normativi di una scriminante	» 534
5.1. L'errore sulla legittimità dell'ordine dell'autorità	546
6. Ulteriori implicazioni dell'esclusione di un illecito doloso e/o colposo in presenza di un errore sui presupposti oggettivi di una scriminante	» 554
6.1. Errore sulle scriminanti ed impedibilità	» 555
6.2. L'errore intorno alle 'scusanti' e le recenti proposte di riforma in te- ma di errore	» 569
<i>Bibliografia</i>	» 591