



BREVI CENNI DI DIRITTO COSTITUZIONALE, AMMINISTRAZIONE DELLA GIUSTIZIA E DIRITTO PENALE TEDESCO  
KURZE ANMERKUNGEN ZUM VERFASSUNGSRECHT, ZUR JUSTIZIVERWALTUNG UND ZUM STRAFRECHT IN DEUTSCHLAND

## Ricerca e composizione dell'informazione

*a cura di Federico Di Dario*

L'ordinamento tedesco non è basato su una costituzione (Verfassung) ma soltanto su una Legge fondamentale (Grundgesetz). I singoli stati sono invece dotati delle proprie costituzioni. La Legge fondamentale approvata nel 1949 nella Repubblica federale tedesca (Germania Ovest) è stata poi estesa nel 1990 anche alla Germania dell'est. Il sistema federale tedesco, definito da Benz, esempio di regionalizzazione senza regionalismi e cioè non connotato da forti differenze di natura etnico-culturale, trova la sua giustificazione per lo più nella razionalizzazione del sistema amministrativo e in obiettivi di carattere economico. Il sistema istituzionale è basato su un bipolarismo imperfetto (Bundestag con composizione federale e Bundesrat strumento dei Länder dotato anche di iniziativa legislativa). La Legge Fondamentale disciplina agli artt. 70 e ss. l'attribuzione delle competenze legislative. L'art. 74 regola le materie di competenza dei Länder (art. 74 co. 1 Esecuzione della pena). Teoricamente lo Stato centrale potrebbe intervenire anche su queste materie in quanto la competenza è concorrente (è ciò che è avvenuto dopo la riunificazione del '90 per ragioni di coordinamento e perequazione).

Per quanto riguarda *l'amministrazione della giustizia* lo schema allegato può essere esaustivo.

EXTRA MOENIA

TRANSNATIONALES TREFFEN | TÜBINGEN, 9.–12. OKTOBER 1011  
INCONTRO TRANSNAZIONALE | TUBINGA, 9 – 12 OTTOBRE 2011

ifold  
istituto  
formazione  
lavoro  
donne

tandemplus





BREVI CENNI DI DIRITTO COSTITUZIONALE, AMMINISTRAZIONE DELLA GIUSTIZIA E DIRITTO PENALE TEDESCO  
KURZE ANMERKUNGEN ZUM VERFASSUNGSRECHT, ZUR JUSTIZIVERWALTUNG UND ZUM STRAFRECHT IN DEUTSCHLAND

Passando all'ambito propriamente penale, di particolare interesse appare l'articolo 104 della Legge Fondamentale (Garanzie giuridiche in caso di detenzione): esso detta i principi di irretroattività della legge penale, di legalità, il diritto di difesa e in generale del giusto processo. È tuttavia da sottolineare come manchi nella Legge Fondamentale (ed anche nella Costituzione del Baden-Württemberg) una disposizione analoga all'articolo 27 comma 2 della costituzione italiana che indichi espressamente il fine rieducativo della pena. Una deficienza del genere non può però condurci a concludere che vi sia una concezione solo retributiva e general-preventiva della pena. Bisogna infatti considerare che La Legge Fondamentale si apre con “I diritti fondamentali”. Essi sono concepiti nell'ambito di una costituzione avanzata quanto quella italiana, affiancando ai diritti civili e politici anche quelli sociali. L'art. 3 comma 2 in particolare ricalca il nostro art. 3: “... Lo Stato... agisce per l'eliminazione delle situazioni esistenti di svantaggio”. Una simile concezione ha influenzato ampiamente la disciplina del diritto penale e processuale penale oltre alla giurisprudenza costituzionale in merito (come esempio portiamo la sentenza della Corte Costituzionale tedesca del 1977 sulla pena detentiva a vita). In tale contesto la funzione rieducativa della pena si pone come obiettivo fondamentale del legislatore e come principio interpretativo cardine dell'ordinamento.

La principale fonte del diritto penale è lo *Strafgesetzbuch*. Procedendo ad una sommaria analisi notiamo che i minori di 14 anni non sono punibili. Fino ai ventun'anni a giudicare sono tribunali speciali. Per ciò che concerne il diritto penale sostanziale anche nel sistema tedesco la punibilità trova giustificazione nella colpevolezza e nella pericolosità sociale del soggetto. La disciplina è stata sottoposta a riforma nel 1975 e prevede due tipi di pena: detentiva e pecuniaria. La pena detentiva è inflitta per i reati più gravi, in caso di recidiva o ancora in caso di impossibilità di pagare la pena pecuniaria. Su quest'ultimo punto dopo aspre critiche la materia è stata riformata ed oggi le singole legislazioni degli Stati prevedono i modi in cui la pena pecuniaria possa compensarsi con prestazioni lavorative. La pena detentiva è di un solo tipo, non è prevista infatti la distinzione tra arresto e reclusione. Nella dottrina e nel dibattito politico si discute molto sulla praticabilità di pene detentive brevi, per gli effetti negativi sul soggetto. Proprio per questo assume rilievo fondamentale nel sistema giuridico tedesco la sospensione condizionale.

EXTRA MOENIA

TRANSNATIONALES TREFFEN | TÜBINGEN, 9.–12. OKTOBER 2011  
INCONTRO TRANSNAZIONALE | TUBINGA, 9 – 12 OTTOBRE 2011

ifold istituto  
formazione  
lavoro  
donne

tandemplus





BREVI CENNI DI DIRITTO COSTITUZIONALE, AMMINISTRAZIONE DELLA GIUSTIZIA E DIRITTO PENALE TEDESCO  
KURZE ANMERKUNGEN ZUM VERFASSUNGSRECHT, ZUR JUSTIZIVERWALTUNG UND ZUM STRAFRECHT IN DEUTSCHLAND

Attraverso questo istituto, in base a dati statistici, viene sospeso condizionalmente il 65 % delle pene. Alla base della concessione della sospensione condizionale vi è la prognosi di risocializzazione del reo. La sospensione può andare dai due ai cinque anni. La sanzione pecuniaria occupa l'83 per cento dei casi di condanna. D'altra parte la riforma del '75 riduceva ampiamente l'applicazione della pena detentiva per ridurre gli effetti dissocializzanti. Altro obiettivo perseguito dalla riforma è stato quello di ridurre al minimo la comminazione di pene detentive brevi che di fatto oggi vengono applicate solo in casi particolari. La pena pecuniaria è basata su tassi giornalieri e va commisurata alla situazione economica del soggetto, alla classe sociale, al lavoro che svolge. Nell'attuale sistema penale tedesco l'unica pena accessoria è la sospensione della patente. Per ciò che concerne le misure di sicurezza e di rieducazione esse si affiancano alle pene e vengono spesso applicate in luogo di esse. Criterio basilare è la pericolosità del reo. Le misure in questione sono:

- internamento in un ospedale psichiatrico.
- internamento in un istituto di disintossicazione.
- ritiro della patente e sospensione dal lavoro.
- sorveglianza sulla condotta.
- internamento in un istituto di custodia.

Tra queste la più applicata è il ritiro della patente.

Per chiudere citiamo le conseguenze accessorie del reato:

- -interdizione pubblici uffici.
- -perdita elettorato attivo e passivo.
- -pubblicazione sentenza di condanna.
- -confisca dei beni.

**EXTRA MOENIA**

TRANSNATIONALES TREFFEN | TÜBINGEN, 9.–12. OKTOBER 2011  
INCONTRO TRANSNAZIONALE | TUBINGA, 9 – 12 OTTOBRE 2011

**ifold** istituto  
formazione  
lavoro  
donne

**tandemplus**





BREVI CENNI DI DIRITTO COSTITUZIONALE, AMMINISTRAZIONE DELLA GIUSTIZIA E DIRITTO PENALE TEDESCO  
KURZE ANMERKUNGEN ZUM VERFASSUNGSRECHT, ZUR JUSTIZIVERWALTUNG UND ZUM STRAFRECHT IN DEUTSCHLAND

Di seguito il testo della *Legge Fondamentale* e della *Costituzione del Baden-Württemberg*.

Per ulteriori informazioni sul sistema penale tedesco:

- *L'evoluzione del diritto penale tedesco in un confronto con quello italiano*, Manfred Maiwald.
- *Codice Penale Tedesco*, CEDAM.
- *I principi del diritto penale tedesco*, G. Fornasari.
- *Lezioni di diritto penale comparato*, F. Palazzo, M. Papa.
- *La giustizia senza spada. Uno studio comparato su giustizia riparativa e mediazione penale*, Mannozi Grazia.

EXTRA MOENIA

TRANSNATIONALES TREFFEN | TÜBINGEN, 9.–12. OKTOBER 1011  
INCONTRO TRANSNAZIONALE | TUBINGA, 9 – 12 OTTOBRE 2011

ifold istituto  
formazione  
lavoro  
donne

tandemplus

