

21. Libertà di comunicazione ed espressione

LIBERTA' E SEGRETEZZA DELLA CORRISPONDENZA

Articolo 15 Cost.

La libertà e la segretezza della corrispondenza e di ogni altra forma di comunicazione sono inviolabili.

La loro limitazione può avvenire soltanto per atto motivato della autorità giudiziaria con le garanzie stabilite dalla legge

- Corrispondenza quale particolare forma d'espressione:

a) effettuata tramite “corrispondenza e ogni altra forma di comunicazione” (art. 15.1 Cost.), cioè per via “epistolare, telegrafica, telefonica, informatica o telematica ovvero (...) con ogni altra forma di comunicazione a distanza” (art. 616.4 c.p.):

- e-mail, sms, servizi VOIP, mailing list, newsgroup, chat..

21. Libertà di comunicazione ed espressione

- b) personale e intersoggettiva:** comunicazione tra soggetti determinati o determinabili

- c) riservata** per *animus* del mittente
 - no ad alta voce o per mezzo radio-tv; busta aperta; cartolina

- d) attuale:** comunicazione non storica, artistica o letteraria
 - es.: le corrispondenze epistolari

21. Libertà di comunicazione ed espressione

Oggetto: libertà e segretezza delle comunicazioni

- **Libertà** di scegliere mezzo, destinatario e contenuto della comunicazione (senza limite del buon costume)
- **Segretezza**: il contenuto della comunicazione non deve essere né rivelato dal mittente o dal destinatario (l. 69/2019 sul *revenge porn*), né conosciuto da soggetti da loro diversi
- **Libertà e segretezza** sono aspetti
 - complementari: la corrispondenza è libera perché segreta e segreta per poter essere libera
 - distinti: corrispondenza segreta anche quando non libera (fermo); libera anche quando non segreta (intercettazione)

21. Libertà di comunicazione ed espressione

La tutela contro le interferenze

- Tutela ampia verso le interferenze provenienti
 - non solo, come in passato, dalle autorità **pubbliche**
 - ma anche **private** grazie alle moderne tecnologie
 - divieto di conoscere comunicazioni altrui (artt. 616- 620 c.p. “delitti contro la inviolabilità dei segreti”)
 - coniuge, genitore detective privati, spionaggio industriale; gestori telefonici (registrazione servizio clienti)

21. Libertà di comunicazione ed espressione

Le garanzie a tutela della libertà di comunicazione

Articolo 15.2 Cost.

La loro limitazione può avvenire soltanto per atto motivato della autorità giudiziaria con le garanzie stabilite dalla legge

- **Limitazioni** solo per
 - atto motivato dell'autorità giudiziaria (riserva di giurisdizione)
 - principalmente giudice per le indagini preliminari e giudice del dibattimento
 - con le garanzie (e non nei casi) stabilite dalla legge (riserva di legge)
- **Mancata previsione dei poteri preventivi dell'autorità di pubblica sicurezza in caso di necessità ed urgenza**

21. Libertà di comunicazione ed espressione

Le intercettazioni

- **Diritti da bilanciare:** segretezza della comunicazione e riservatezza sui dati personali (art. 15 Cost.); diritto della stampa ad informare e dei cittadini a essere informati (art. 21 Cost.); obbligo di azione penale per perseguire reati (art. 112 Cost.)
- **Intercettazioni quando:**
 - a) un soggetto (terzo o uno degli interlocutori)
 - b) con mezzi tecnici idonei (strumentalità)
 - c) acquisisce conoscenza di comunicazioni segrete e riservate (segretezza)
 - d) ad insaputa degli interessati (clandestinità)
 - e) fisicamente assenti (telefoniche) o presenti in luoghi privati, pubblici o aperti al pubblico (ambientali)

21. Libertà di comunicazione ed espressione

- **Disposte** dal G.I.P., su richiesta del P.M. (che ne seleziona la rilevanza) per massimo 15 gg. (prorogabili di fatto per tutta la durata delle indagini) nei soli casi previsti dalla legge (art. 266 ss. c.p.p.), cioè
 - solo per i reati più gravi (mafia, terrorismo, delitti contro la PA)
 - in presenza di gravi indizi di reato (tranne mafie o terrorismo)
 - se assolutamente indispensabili per proseguire l'indagine

21. Libertà di comunicazione ed espressione

LA LIBERTA' DI ESPRESSIONE

Articolo 21.1 Cost.

Tutti hanno diritto di manifestare liberamente il proprio pensiero con la parola, lo scritto e ogni altro mezzo di diffusione

- La libertà di manifestazione del pensiero come “pietra angolare” della democrazia pluralista (e non protetta)
 - tanto più se anticonformista (negazionismo) ed antisistema
- Libertà non solo di **manifestare** il pensiero ma soprattutto di **divulgarlo** (C. cost. 1/1956)
 - ad una pluralità indeterminata di destinatari
 - diversa da libertà di comunicazione (art. 15 Cost.)
 - tutte le modalità (orali e scritte) e i tipi del proprio pensiero
 - con ogni mezzo di diffusione: cinema, teatro, radio, tv, internet

21. Libertà di comunicazione ed espressione

Profilo soggettivo

- Tutti, inclusi stranieri, formazioni sociali, enti
- La particolare tutela della
 - a) libertà di **culto religioso** (art. 19 Cost.)
 - b) **insindacabilità** (parlamentari, consiglieri regionali, giudici costituzionali, membri Csm) in base al nesso funzionale tra espressioni ed esercizio delle funzioni
 - c) libertà di **insegnamento** (art. 33.1 Cost.)

21. Libertà di comunicazione ed espressione

Profilo oggettivo: l'ampia tutela dell'art. 21 Cost.

- La libertà d'espressione in senso **positivo**
 - diritto di autore
 - illegittimità della pirateria informatica perché diffusione dell'opera dell'ingegno altrui senza il suo consenso
 - obiezione di coscienza
 - diritto a non subire discriminazioni o conseguenze illegittime (licenziamento per violazione obblighi aziendali)
- La libertà d'espressione in senso **negativo**: diritto al silenzio; diritto al segreto

21. Libertà di comunicazione ed espressione

- Diritto non di disporre ma di **accedere e costituire mezzi di informazione**
- **Diritto (attivo) di informare** (diritto di cronaca)
- **Diritto (passivo) di essere informati**
- **Diritto (riflessivo) d'informarsi**
 - **individuale**: diritto di accesso agli atti e documenti pubblici, solo però se il richiedente è legittimato (d.lgs. 97/2016 *Freedom of Information Act*)
 - **sociale**: pluralismo delle fonti e dell'assetto informativo (v. giurisprudenza costituzionale sul sistema televisivo)

21. Libertà di comunicazione ed espressione

La libertà d'espressione tramite Internet

- La «**forza democratizzante**» di Internet:
 - libertà d'espressione non più limitata sotto il profilo soggettivo (risorse economiche) e oggettivo (limitazione frequenze)
 - informazione non più top down ma orizzontale e circolare
 - realizzazione effettiva del free market places of ideas in cui alla fine prevalgono quelle vere e migliori

21. Libertà di comunicazione ed espressione

- I **pericoli per la democrazia:**

- nuovi limiti a causa del digital e cultural divide
- potere economico e culturale dei giganti del Web (scandalo Cambridge Analytica)
- diffusione di hate speech e fake news
- rischio di auto-isolamento nelle filter bubble in cui trovare conferma dei propri pre-giudizi (echo chamber)

21. Libertà di comunicazione ed espressione

- Il problema della **regolazione generale della Rete**:
 - privata, tramite *policy* aziendali, o pubblica?
 - nazionale, europea o internazionale?
- I **motori di ricerca e i gestori del sito** devono:
 - non ricercare gli illeciti ma segnalarli all'autorità giudiziaria
 - rimuoverli su richiesta dell'autorità giudiziaria, del titolare del diritto leso o quando loro illiceità è di ragionevole constatazione (specie cyberbullismo), pena corresponsabilità
- **Testate giornalistiche telematiche** assimilabili alla stampa cartacea con medesime garanzie costituzionali (divieto di autorizzazioni e censure), obblighi e responsabilità

21. Libertà di comunicazione ed espressione

LE TUTELE PARTICOLARI DELLA LIBERTA' D'ESPRESSIONE

La libertà artistica e scientifica

Articolo 33.1 Cost.

L'arte e la scienza sono libere e libero ne è l'insegnamento.

- La libertà artistica e scientifica contro l'arte e la scienza di Stato cioè funzionale ai suoi interessi
- Non soggette al limite del **buon costume** perché «l'arte non è mai oscena ma l'osceno non è mai arte» sicché «o fai poesia, o vai in carcere» (Pasolini).
- La satira e i suoi limiti: libertà di critica o artistica? (*Charlie Hebdo*)

21. Libertà di comunicazione ed espressione

La libertà d'insegnamento

- La **libertà dell'insegnamento**
 - *cosa* insegnare; istituzione scuole private
- La **libertà nell'insegnamento** in scuole e università
 - statali non su *cosa* ma *come* insegnare limitata da
 - “norme generali sull'istruzione” (programmi oggetto d'insegnamento) che “la Repubblica detta” (art. 33.2 Cost.)
 - dovere d'imparzialità a tutela delle finalità educative

21. Libertà di comunicazione ed espressione

- private dove può incontrare «limiti necessari a realizzarne le finalità» (C. cost. 195/1972, 6) riguardanti
 - contenuto insegnamento (art. 38 Concordato su cui C. cost. 195/1972 caso Cordero e C. EDU 20.10.2009 caso Vallauri)
 - comportamento personale? (art. 3.3 d.lgs. 216/2003; docenti di religione e in istituti cattolici)

21. Libertà di comunicazione ed espressione

IL LIMITE ESPPLICITO ALLA LIBERTA' DI ESPRESSIONE: IL BUON COSTUME

Articolo 21.6 Cost.

Sono vietate le pubblicazioni a stampa, gli spettacoli e tutte le altre manifestazioni contrarie al buon costume. La legge stabilisce provvedimenti adeguati a prevenire e a reprimere le violazioni.

- Il buon costume
 - non morale corrente o coscienza etica ma comune senso del pudore e della pubblica decenza per rispettare la dignità umana
 - limite storico e non assoluto
 - anticoncezionali, nudo
 - tranne arte e scienza (art. 33 Cost.)

21. Libertà di comunicazione ed espressione

- Strumenti di controllo
 - **misure preventive** (un tempo nulla osta censura film, divieto minori)
 - **misure successive** (sequestro stampati, film)
 - **sanzioni penali** (reati)

21. Libertà di comunicazione ed espressione

I LIMITI IMPLICITI ALLA LIBERTA' D'ESPRESSIONE

La tutela di diritti fondamentali individuali

- Diritto alla **riservatezza**
 - cedevole però rispetto al diritto d'informazione su fatti di pubblico interesse quale condizione imprescindibile della sovranità popolare ex art. 1 Cost. (Cass., civ. 16236/2010)
- La **tutela del diritto all'onore e della reputazione** come espressione della dignità della persona
 - divieto di pubblicazione immagini persone ammanettate
 - reati d'**ingiuria** (depenalizzato) e **diffamazione** specie su internet...

21. Libertà di comunicazione ed espressione

La tutela di altri interessi costituzionali pubblici

- **Il buon andamento dell'economia nazionale**
 - reato di aggio (art. 501 c.p.)
 - diritto al **segreto** professionale, aziendale, industriale
- **L'interesse al regolare funzionamento e alla realizzazione della giustizia**
 - segreto investigativo e/o istruttorio su atti del procedimento penale cui sono tenuti anche i giornalisti, a meno che d'interesse generale

21. Libertà di comunicazione ed espressione

- **La tutela dell'onore e del prestigio delle istituzioni:** reati oggi
 - incostituzionali (esposizione bandiere estere)
 - abrogati (ad es. propaganda antinazionale)
 - **depenalizzati** (vilipendio alle istituzioni, alla bandiera o ai simboli della Repubblica)
 - **reati di opinione** da perseguire non se mera critica all'ordine pubblico ideale ma solo se c'è "concreta idoneità offensiva" a commettere reati (C. cost. 531/2000) in modo da colpire non le idee ma il metodo violento

21. Libertà di comunicazione ed espressione

- **L'interesse alla sicurezza dello Stato**

- l'obbligo di **segreto** (giudiziario, militare, di Stato, professionale, d'ufficio) cui sono tenuti taluni soggetti (Capo dello Stato, funzionari pubblici, militari, magistrati, appartenenti ai servizi segreti)
 - ma non per quanti segnalino illeciti “nell'interesse dell'integrità della pubblica amministrazione” (*whistleblowing*)
- reato di **apologia** e **propaganda sovversiva** (art. 272 c.p.) dichiarato incostituzionale (C. cost. 87/1966)
- reato di propaganda per la ricostituzione del **partito fascista** e pubblica esaltazione di esponenti, principi, fatti e metodi del fascismo, oppure delle sue finalità antidemocratiche, o di idee e metodi razzisti (art. 4 l. 645/1952 modificato da l. 205/1993)

21. Libertà di comunicazione ed espressione

- **La tutela della sicurezza e dell'ordine pubblico**
 - reato d'**istigazione a delinquere** e **apologia di reato**
 - divieto di propagandare idee fondate su superiorità razziale o etnica, o istiga a commettere atti di discriminazione o di violenza per motivi razziali, etnici, nazionali o religiosi
 - aggravante di negazionismo
- **La tutela del sentimento religioso**
- **La tutela dei minori**
 - divieto diffusione identità minori soggetti a procedimento penale; disciplina televisiva

21. Libertà di comunicazione ed espressione

LA LIBERTA' DI STAMPA

- Divieto di **autorizzazioni** [alla pubblicazione] o **censure** [sul contenuto] **preventive** sugli stampati (art. 21.2 Cost.)
 - piuttosto obbligo di registrazione presso tribunale civile per evitare stampa anonima e affermare responsabilità del direttore per omesso controllo (C. cost. 3/1956)
- Piuttosto **sequestro successivo** [nei luoghi di diffusione] **per atto motivato dell'autorità giudiziaria** (art. 21.3 Cost.) in due casi previsti dalla **legge sulla stampa** (riserva di legge)
 - 1) delitti espressamente previsti (pubblicazioni contrarie al buon costume, apologia fascismo, plagio, violazione segreto istruttorio)
 - 2) omessa indicazione del direttore responsabile, dell'editore e dello stampatore

21. Libertà di comunicazione ed espressione

Il sequestro della stampa in casi di assoluta urgenza

Articolo 21.4 Cost.

[Nei due casi suddetti] Quando vi sia **assoluta urgenza** e non sia possibile il tempestivo intervento dell'autorità giudiziaria, **il sequestro** della stampa periodica può essere eseguito da **ufficiali della polizia giudiziaria**, che devono immediatamente, e non mai oltre **ventiquattro ore**, fare denuncia all'autorità giudiziaria. Se questa non lo convalida nelle ventiquattro ore successive, il sequestro s'intende revocato e privo di ogni effetto”

21. Libertà di comunicazione ed espressione

IL SISTEMA RADIOTELEVISIVO

- Il **pluralismo interno della RAI** quale concessionaria del servizio pubblico radiotelevisivo
- Il **pluralismo esterno degli operatori privati**: dal duopolio RAI – FININVEST all'attuale pluralismo grazie al digitale terrestre e satellitare