

Premessa 1

Lo Stato di diritto è stato raggiunto con la piena tutela della persona, attraverso il riconoscimento dell'integrità e dell'inviolabilità del suo corpo fisico, dal potere dispositivo altrui



Premessa 2

L'art.111 Costituzione riconosce il principio del contraddittorio nel processo penale solo con riferimento alle prove dichiarative

Giurisprudenza:

1. Interpretazione oggettiva
2. Principio di non dispersione della prova



Premessa 3

I mezzi di prova nel processo penale sono tassativi

L'art.189 c.p.p. disciplina le prove atipiche, disponendo che il giudice le può ammettere, sentite le parti sulle modalità per la loro assunzione



Premessa 4

Nella ICT society ogni informazione della nostra vita viene digitalizzata.

Ogni informazione relativa ad una persona fisica è un dato personale ai sensi del codice privacy



3 grandi categorie di prove digitali atipiche:

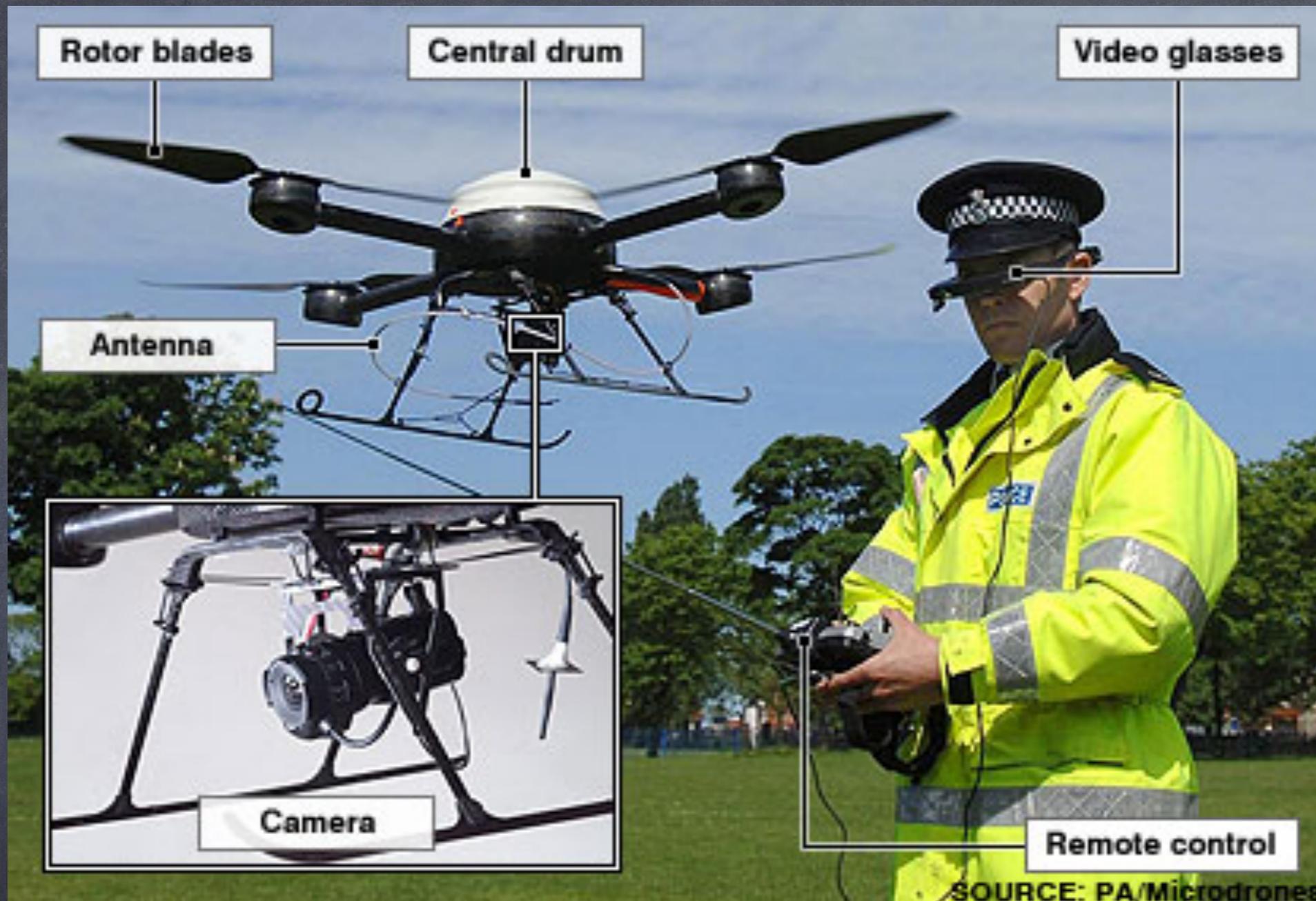
- intercettazioni non riconosciute tali
- prove biometriche
- intrusioni telematiche

Intercettazioni non riconosciute tali

- Videoregistrazioni di immagini non comunicative
- GPS tracking

Il c.p.p. prevede per le intercettazioni telefoniche, telematiche e tra presenti un regime di garanzia atteso che il mezzo di ricerca della prova incide sulla libertà di comunicazione (art.15 Cost.) e sull'inviolabilità del domicilio (art.14 Cost.)

L'intercettazione può (deve) essere autorizzata dal Giudice, solo se ricorrono gravi reati, gravi indizi di colpevolezza e la misura è assolutamente indispensabile per la prosecuzione delle indagini



Videoriprese di immagini
non comunicative

Cass., Sez. Un.,
28/03/2006, n.26795

- Case history: lap dance nel privé
- La tutela costituzionale del domicilio può essere riconosciuta solo se il rapporto tra persona e luogo giustifica una protezione del luogo anche in caso di assenza della persona
- Altri luoghi sono meritevoli di tutela sotto il profilo della riservatezza, tutelata ai sensi dell'art.2 Cost. (privo delle riserve di legge e giurisdizione)
- Le videoriprese non comunicative sono prove atipiche

Corte Cost., 16/05/2008, n. 149

"Affinché scatti la protezione dell'art.14 Cost., non basta che un certo comportamento venga tenuto in luoghi di privata dimora, ma occorre altresì che esso avvenga in condizioni tali a renderlo tendenzialmente non visibile ai terzi"

Se l'azione, pur svolgendosi in luoghi di privata dimora, può essere liberamente osservata dagli estranei, il titolare non può vantare una pretesa di riservatezza e le videoregistrazioni a fini investigativi debbono essere considerate come svolte in luoghi pubblici o aperti al pubblico



GPS tracking

- La giurisprudenza lo equipara alle classiche operazioni di osservazione e pedinamento, nonostante l'evidente intrusione nella sfera privata e la lesione della libertà di circolazione (art. 16 Cost.)
- Le risultanze del tracking vengono acquisite come prove atipiche
- In realtà vengono assunte o con la testimonianza della P.G. o come documenti (che sono due prove tipiche)

- ◉ La prova atipica dovrebbe essere, esattamente come tutte le altre prove tipiche, una prova ancora da assumere: l'atipicità è riferita solo alla modalità di assunzione
- ◉ La prova atipica è invece divenuta per interpretazione giurisprudenziale un mezzo atipico di ricerca della prova
- ◉ Di fatto è una prova pre-costituita
- ◉ La presunzione di certezza della prova digitale, in uno con la mancanza di contraddittorio, rasentano l'introduzione di prove legali

Corte Suprema U.S.A.

27 gennaio 2012

- Case history: ... un altro night club!
- L'installazione di un GPS su di un'auto senza warrant e senza consenso viola il IV Emendamento
- Majority opinion (Scalia): violazione della proprietà privata
- Concurring opinion (Alito): violazione della reasonable expectation of privacy

Sotomayor's concurring opinion

"Il caso poteva essere agevolmente risolto con l'interpretazione letterale della norma, ma la questione giuridica sottesa all'incontenibile potere dello Stato di monitorare i cittadini rimane aperta e irrisolta"



Prove biometriche

- Ognuno di noi lascia molte tracce elettroniche nel corso della vita quotidiana, ma lascia anche impronte 🙌, capelli 🧑, immagini 🎥 ...
- Il corpo fisico viene smaterializzato e trasformato in dati informativi (corpo digitale)

Cos'è la biometria?

Misurazione, con procedure
informatiche, delle variabili
fisiologiche e/o
comportamentali tipiche degli
organismi attraverso
metodologie matematiche e
statistiche

• La procedura di autenticazione/ identificazione biometrica si snoda in due fasi:

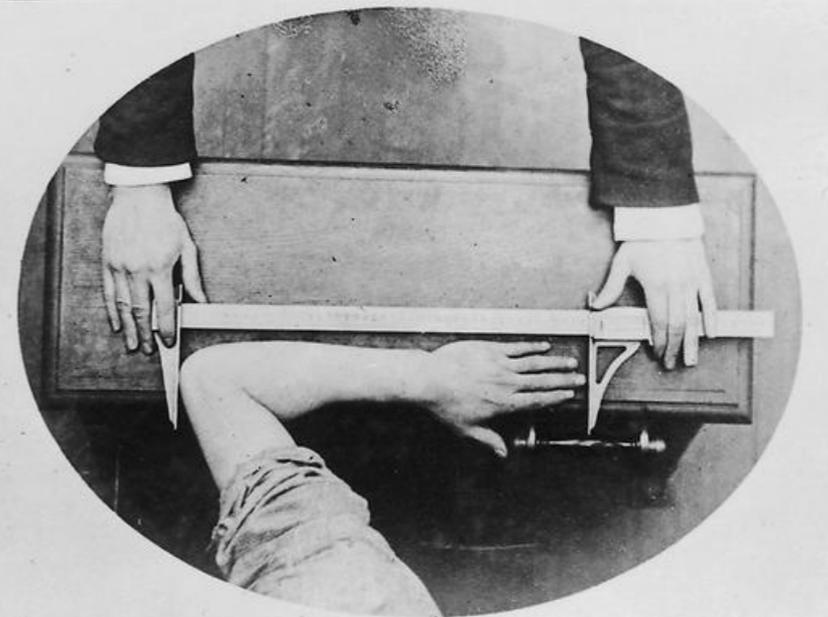
1. registrazione di un modello matematico da un campione materiale (enrollment)
2. Verifica mediante comparazione del dato corrente da autenticare/ identificare con il o con i modelli (template) registrati

- L'applicazione nei procedimenti penali riguarda soprattutto l'identificazione dell'autore del reato
- L'identificazione sensoriale viene automatizzata
- Tradizionalmente l'identificazione penale avveniva secondo lo schema 1 a 1 (e.g. riconoscimento personale con "birilli", perizia fonica, calligrafica)

- La procedura informatica avviene invece secondo lo schema 1 a N
- Il sistema, infatti, confronta il dato corrente da identificare con tutti i modelli presenti nella banca dati ed effettua l'identificazione
- La creazione di banche dati è ineludibile!

Alphonse Bertillon

Fu il primo, a fine '800, ad
introdurre un metodo di
classificazione dei criminali
basato sulla misurazione
corporea



- AFIS (automated fingerprint identification system): accessibile a tutti i Paesi aderenti al Trattato di Prüm
- APIS (automated palmprint identification system)
- DNA fingerprinting: La legge 85/2009 ha istituito la banca dati nazionale ed il laboratorio centrale di analisi, ma ad oggi non è stato emanato il regolamento ministeriale di attuazione



Facial recognition

Punti di repere

nasion: radice del
naso

trichion: attaccatura
dei capelli

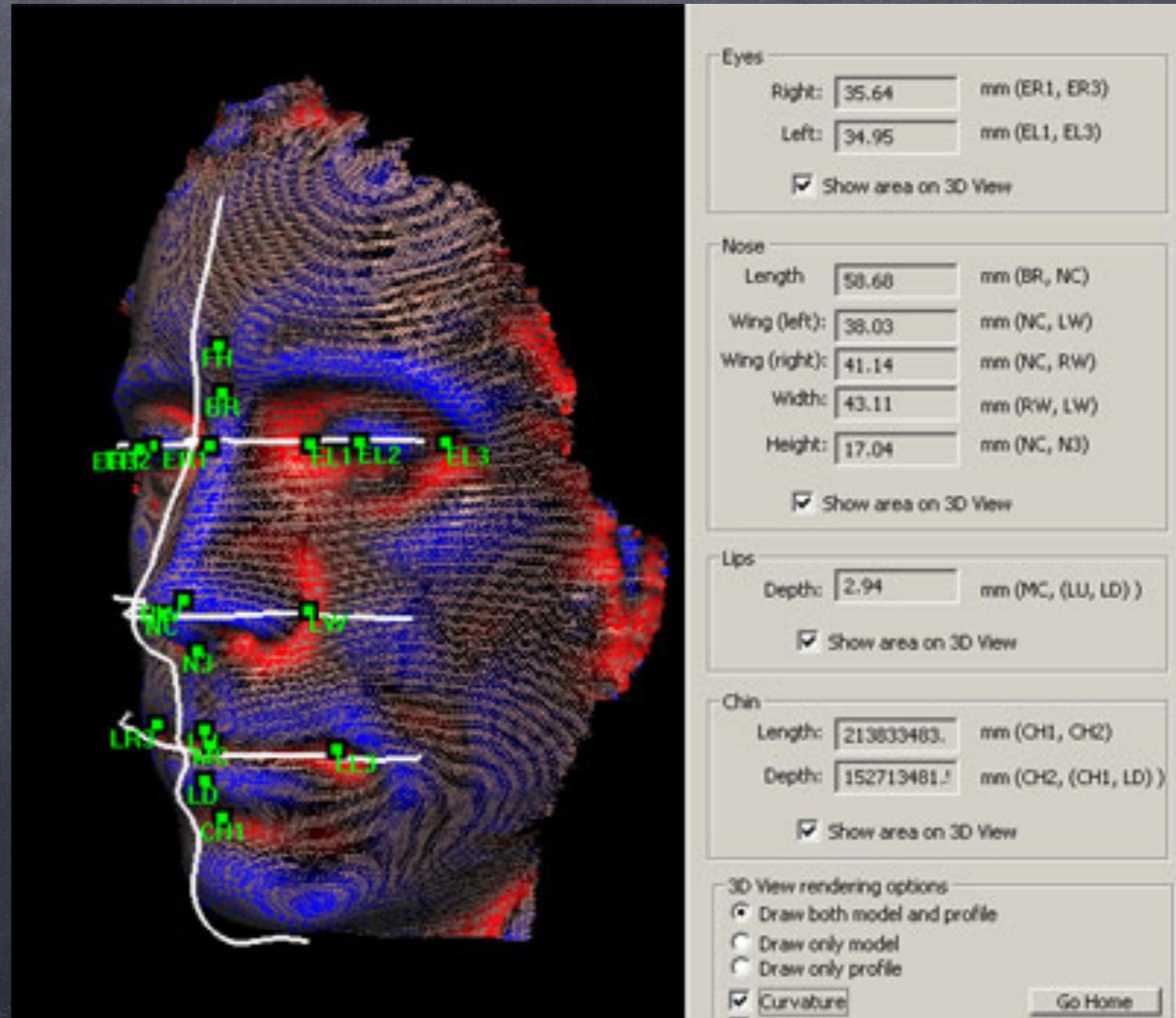
zygion: punto più
sporgente dello zigomo



Goldstein-Harmon

Analisi metrica
(definisce gli spazi
che caratterizzano il
volto)

Gabbia strutturale
(tridimensionale)



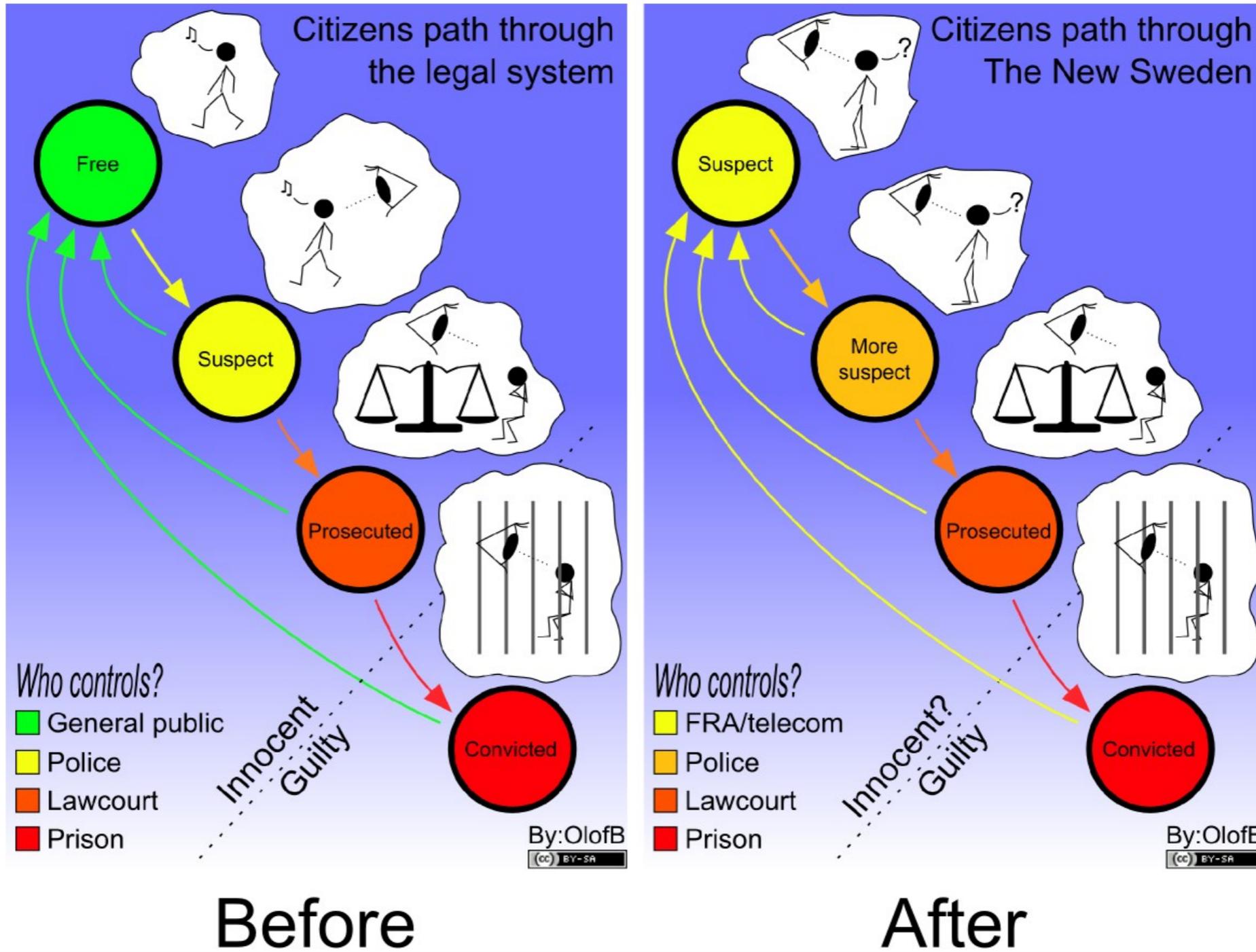
- Il riconoscimento facciale giudiziario è strettamente connesso alla videosorveglianza pubblica
- Oggi le immagini spesso sono ancora a bassa risoluzione o analogiche e quindi poco affidabili
- Rispetto al riconoscimento online o mobile non è completamente automatizzato
- Non ci sono database

- Dopo i fatti dell'11.09.2001 gli U.S.A. hanno imposto i passaporti biometrici
- Regolamento (CE) N. 2252/2004 prevede l'obbligo per Paesi Schengen di adottare passaporti con microchip contenenti impronte digitali e l'immagine frontale del volto
- In Francia la Corte Costituzionale ha da poco bloccato una proposta di legge sulla protection de l'identitè

Intrusioni telematiche

- Data retention
- Geolocalizzazione

Data retention directive



Data retention

- Artt. 5, 6 e 15 Dir. 2002/58/EC (e-privacy)
- WP 29 opinion 4/2005: parere negativo
- Dir. 2006/24/EC (Frattoni)
- Sentenza ECJ del 2009 (C-301/06): La direttiva DR rientra nel secondo pilastro
- Sentenze delle Corti Costituzionali rumena (2009), tedesca (2010) e ceca (2011)

- I meta-data di traffico telefonico e telematico (art.132 cod. privacy) sono dati storici non acquisiti in tempo reale e non concernono il contenuto della comunicazione
- La Corte Costituzionale, pur pronunciando una sentenza interpretativa di rigetto (n.81/1993), rileva che l'art.15 Cost. tutela non solo la libertà e la segretezza delle comunicazioni, ma anche i diritti inviolabili della personalità di cui all'art.2 Cost.
- La stessa Corte Costituzionale, con sentenza 281/1998, "auspica" nuovamente un intervento legislativo riformatore

- La tendenza è di ampliare il campo di applicazione della DR perché è la chiave di volta delle indagini nel cloud computing
- Arrêt francese n.2011-291
- Proposta inglese CCDP



Geolocalizzazione

Tra data retention e cell tracking

• 3 mezzi di geolocalizzazione:

1. Cell ID

2. GPS

3. WiFi

Big Business vs. Big Broker

Who has you back?



Come uscirne?

1. Interpretazione della prova digitale più garantista ed orientata al rispetto delle libertà fondamentali
2. Costituzionalizzazione "forte" del diritto alla protezione dei dati personali (habeas data)
3. Applicazione diretta nell'ordinamento interno dell'art.8 CEDU e dell'art.8 Carta dei diritti fondamentali UE

THEY WERE WATCHING ME.
THEY GOT BORED...





Datemi sei righe scritte dal più onesto
degli uomini e vi troverò qualche
cosa sufficiente a farlo impiccare

"L'uomo di vetro è immagine nazista, è l'argomento con il quale tutti i regimi totalitari vogliono impadronirsi della vita delle persone.

Se non avete nulla da nascondere, non avete nulla da temere.

E così, appena qualcuno vuole rivendicare un brandello di intimità, diventa un "cattivo cittadino" sul quale lo Stato autoritario esercita le sue vendette."

Prof. Rodotà

Grazie!

Monica A. Senor

www.penalistiassociati.it

senor@penalistiassociati.it

@MASenor

Tutto è in CC 3.0 IT