

Multilevel criminal policy against trafficking of human beings and smuggling of migrants

The relationship between them and the implementation in Germany

Politica criminale multilivello contro la tratta di esseri umani e il traffico di migranti

I. Introduzione

II. Il quadro normativo internazionale

III. Traffico (smuggling) e immigrazione irregolare in Germania: lo straniero irregolare come delinquente

IV. Implementazione del delitto di tratta di persone in Germania

1. La regolamentazione prima del 2016: la tratta come delitto di risultato

2. Problemi di applicazione pratica

3. Implementazione della Direttiva sulla tratta (2016): da delitto di risultato ad atto preparatorio

4. Problemi di applicazione pratica - dati empirici

I. Introduzione

1. Differenze e similitudini tra il traffico di persone e la tratta di esseri umani
 - a. Relazioni a livello fenomenologico
 - L'ingresso irregolare o traffico di migranti si realizza quando una persona ricorre ad un terzo per potersi introdurre in modo illecito in un paese. Generalmente implica il pagamento di un prezzo
 - La tratta si realizza quando una persona è costretta a trovarsi in una situazione in cui soggiace al controllo di un'altra persona ed è vittima di sfruttamento
 - Punti di connessione: (1) la persona reclutata può essere irregolare e, pertanto, oggetto di traffico e tratta allo stesso tempo; (2) il traffico può comportare una situazione di sfruttamento dovuta ad una finalità di lucro c.d. eccessiva; (3) entrambi i fenomeni possono consistere in attività della criminalità organizzata
 - Differenze: la tratta è un delitto contro la persona individuale; il traffico incide sul diritto dello Stato a decidere chi possa stare nel suo territorio

I. Differenze e similitudini tra il traffico di persone e la tratta di esseri umani

a. Relazioni a livello fenomenologico



I. Differenze e similitudini tra il traffico di persone e la tratta di esseri umani

1. Differenze e similitudini tra il traffico di persone e la tratta di esseri umani

b. Aspetti di politica criminale

- Riferimenti comuni o indistinti ad entrambi i delitti nelle agende di politica criminale
- Sovrapposizioni negli obiettivi di contrasto alla criminalità transnazionale
 - Es.: Agenda Europea sull'immigrazione de 2015

“Action to fight criminal networks of smugglers and traffickers is first and foremost a way to prevent the exploitation of migrants by criminal networks. It would also act as a disincentive to irregular migration.”

“Migrants smuggling and trafficking are two diverse yet interlinked criminal activities perpetrated by criminal networks. The difference between the two is that in the former, migrants willingly engage in the irregular migration process by paying for the services of a smuggler in order to cross an international border, while in the latter they are the victims, coerced into severe exploitation which may or may not be linked to the crossing of a border. In reality, the two phenomena are not easy to disentangle as persons who start their journeys in a voluntary manner are also vulnerable to networks of labour or sexual exploitation.”

I. Differenze e similitudini tra il traffico di persone e la tratta di esseri umani

1. Differenze e similitudini tra il traffico di persone e la tratta di esseri umani

c. Aspetti normativi

- Progressivo rafforzamento della distinzione giuridica tra traffico e tratta
- Spagna: Fino alla riforma del 2010 non si distingue chiaramente tra tratta e traffico di persone
- Germania: Distinzione sin dall'origine. Le condotte penalmente rilevanti di traffico e ingresso irregolare di migranti non sono mai state collocate nel StGB, bensì in disposizioni penali contenute in leggi speciali (Legge sull'Immigrazione, Legge sull'asilo...)

II. Il quadro normativo internazionale

1. Quadro generale

- In ambito sovranazionale intervengono numerose fonti normative, non solo governativi, che cercano di orientare tutti i sistemi nazionali verso un processo di integrazione globale al fine del contrasto alla criminalità transnazionale.
- Gli strumenti di integrazione e armonizzazione si sviluppano a diversi livelli non necessariamente gerarchici e possono avere gradi di armonizzazione diversi e differenti approcci e obiettivi politico-criminali.
- Il legislatore nazionale è destinatario di numerose richieste di adeguamento cui deve dare attuazione salvaguardando l'armonia e la coerenza a livello interno

II. Il quadro normativo internazionale



II. Il quadro normativo internazionale

- Il predominio della prospettiva della criminalità organizzata si manifesta nelle definizioni di tratta e traffico
- Il traffico di persone non è definito in base ad una strategia globale rispetto all'immigrazione irregolare e rispetto al diritto dello Stato di decidere chi possa attraversare le sue frontiere, ma è disciplinato dal punto di vista della persona oggetto di traffico come vittima di sfruttamento da parte delle reti criminali.
- Confusioni nelle definizioni di traffico e tratta che si possono riprodurre (o meno) nella legislazione nazionale

II. Il quadro normativo internazionale

- La definizione di tratta fornita dalle Nazioni Unite (Protocollo di Palermo) si è affermata nella legislazione sovranazionale e si è diffusa in altri strumenti, specialmente in ambito europeo e dell'Unione Europea
- Europa
 - Convenzione del Consiglio d'Europa sul contrasto alla tratta del 2005
 - Cooperazione
 - Valutazione (GRETA e Comitato delle Parti)
- Unione Europea
 - Legislazione quadro: Decisione Quadro 2002/629/JAI relativa alle migliori pratiche, norme e procedimenti in materia di lotta alla tratta di esseri umani e misure di prevenirla

II. Il quadro normativo internazionale

- Direttive: Direttiva 2011/36/UE relativa alla prevenzione e alla lotta contro la tratta di esseri umani e alla protezione delle vittime (sostituisce la Decisione Quadro, estende il concetto di tratta e riduce l'ammontare delle pene)

2. Implementazione nel diritto interno

- Difficoltà dal punto di vista della sistematica e della coerenza interna, nonché del rispetto della tradizione codificatoria
- Differente approccio
- Creazione di nuovi beni giuridico-penali, discordanze con i termini tecnici tradizionali, criminalizzazione delle fasi precedenti alla lesione di beni giuridici, etc.
- In altri casi, il sistema nazionale già dispone di un quadro normativo sufficiente

III. Traffico e immigrazione irregolare in Germania: lo straniero come delinquente

1. L'ingresso e la permanenza illegale (§ 95 I 1-3 y § 95 II 1 della Legge sulla Permanenza – prima era la Legge sugli stranieri)
2. L'aiuto all'ingresso degli stranieri (smuggling) come forma di partecipazione qualificata (§ 96 Legge sulla permanenza)
 - Induzione o ausilio all'ingresso irregolare ottenendo un vantaggio, in modo reiterato o favorendo più stranieri
 - Induzione o ausilio all'ingresso irregolare, operando:
 - Professionalmente
 - Come membro di un gruppo criminale
 - Portando armi
 - Con un trattamento inumano e degradante o mettendo in pericolo la vita o a rischio la salute

III. Traffico e immigrazione irregolare in Germania: lo straniero come delinquente

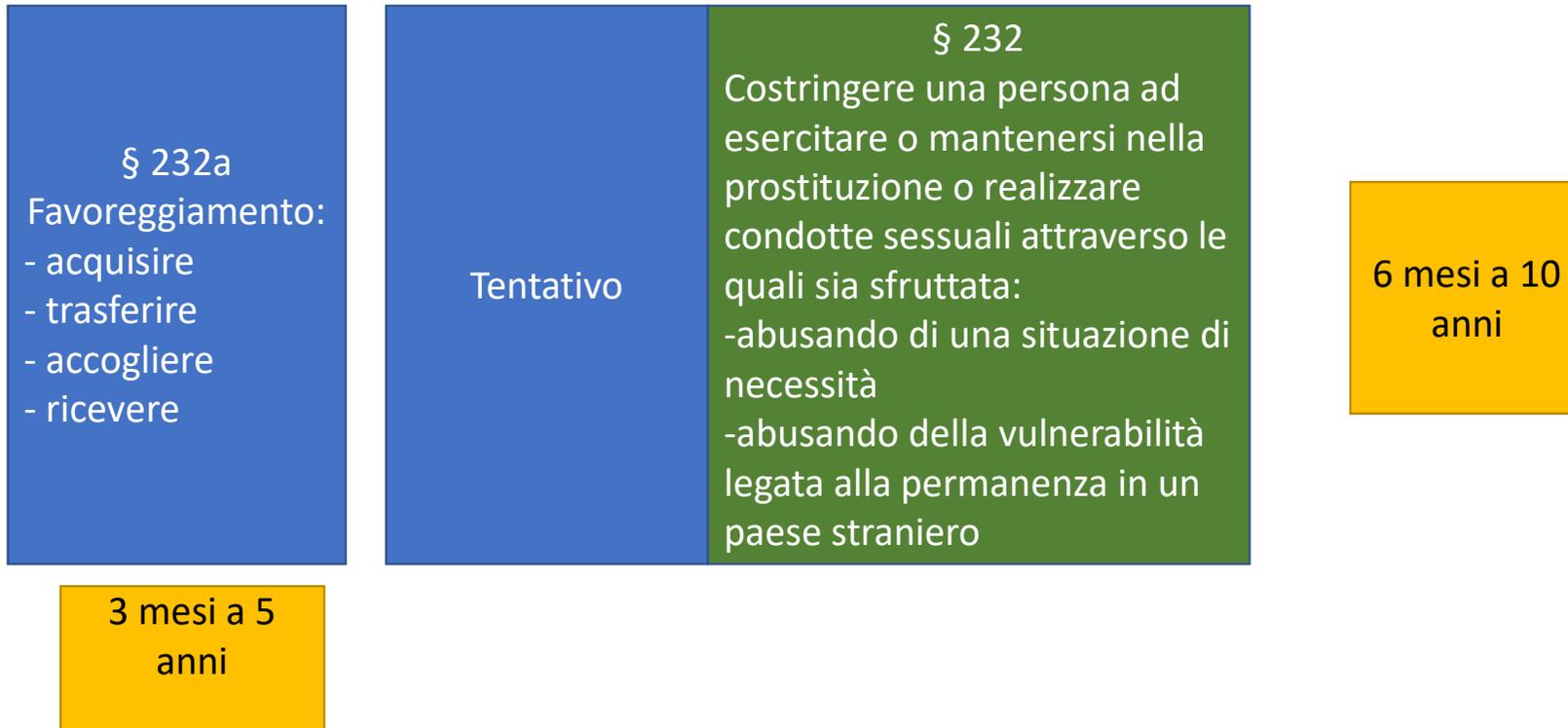
3. L'aiuto all'ingresso di stranieri cui consegua la morte dello straniero o qualora concorrano più circostanze aggravanti (§ 97 Legge della permanenza)

Nota comparativa sulla situazione in Spagna

- L'art. 318 bis CP prima e dopo la riforma del 2010:
- Prima del 2010: il favoreggiamento dell'immigrazione o del traffico illegale come concetto o tipo base e la tratta per lo sfruttamento sessuale come modalità aggravata, altresì con altre circostanze aggravanti (scopo di lucro, condotte coattive, abuso della situazione di vulnerabilità, vittima minorenne, messa in pericolo, appartenenza ad una organizzazione, ecc.)
- Dal 2010 al 2015: Il favoreggiamento dell'immigrazione o del traffico illegale come titolo autonomo di reato, differenziato dalla tratta
- Dal 2015: nuova formulazione, atipicità dell'ausilio di carattere umanitario, partecipazione di persone giuridiche

IV. Implementazione del delitto di tratta di esseri umani in Germania

1. La regolamentazione prima del 2016: la tratta come delitto di risultato



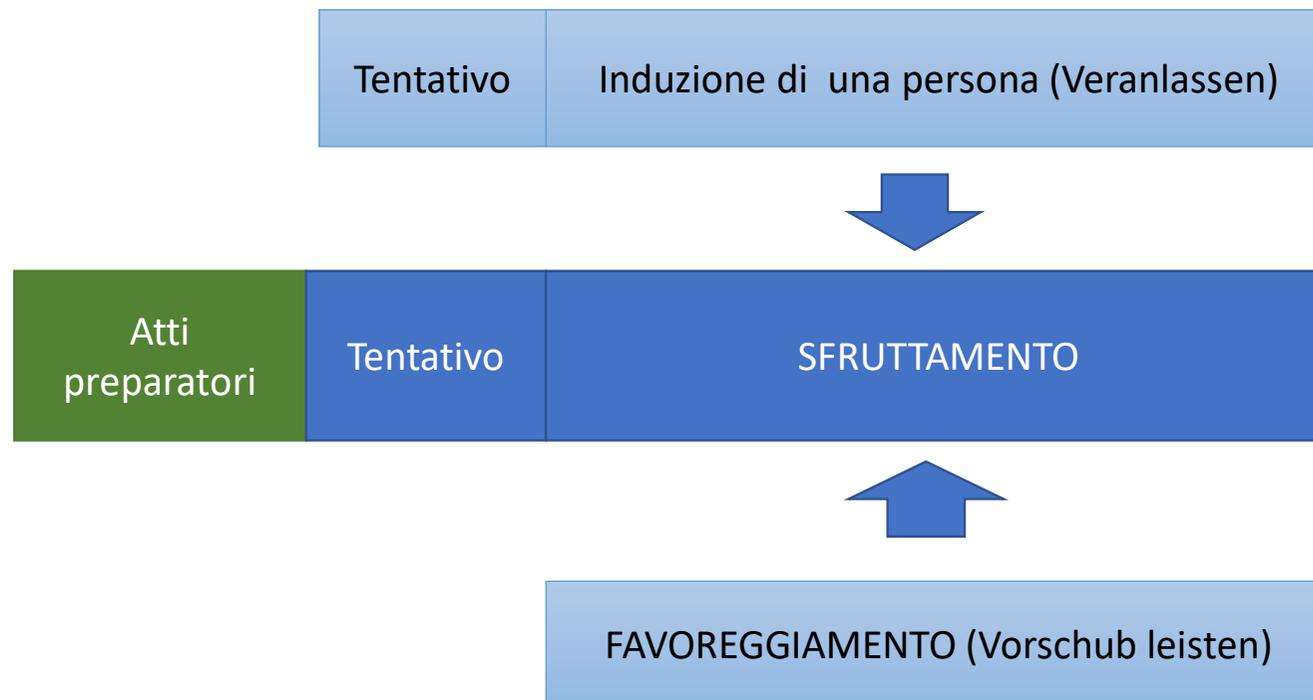
IV. Implementazione del delitto di tratta di esseri umani in Germania

2. Problemi di applicazione pratica

- Indagini complesse e lunghe
- Mancanza di risorse
- Mancanza di testimonianze delle vittime
- Riconduzione a delitti di immigrazione illegale e traffico per motivi di economia processuale

IV. Implementazione del delitto di tratta di esseri umani in Germania

3. Riforma del 2016: implementazione della Direttiva sulla tratta



IV. Implementazione del delitto di tratta di esseri umani in Germania

§ 323

CONDOTTA	MEZZI	FINALITA'	PENA
-adescare -trasportare -trasferire -accogliere -ricevere una persona	-approfittare della necessità personale o economica -approfittare della vulnerabilità legata alla permanenza in un paese straniero -mezzi coercitivi o inganni -sequestro, "impossessamento" qualificazioni	- Sfruttamento - Schiavitù - Estrazione di organi	6 mesi a 5 anni 6 mesi a 10 anni 6 M a 10 A 1 a 10 anni

IV. Implementazione del delitto di tratta di esseri umani in Germania

- § 232

FINALITÀ'

Sfruttamento:

- praticando la prostituzione o realizzando condotte sessuali
- lavorativo
- praticando l'accattonaggio
- Per commettere delitti

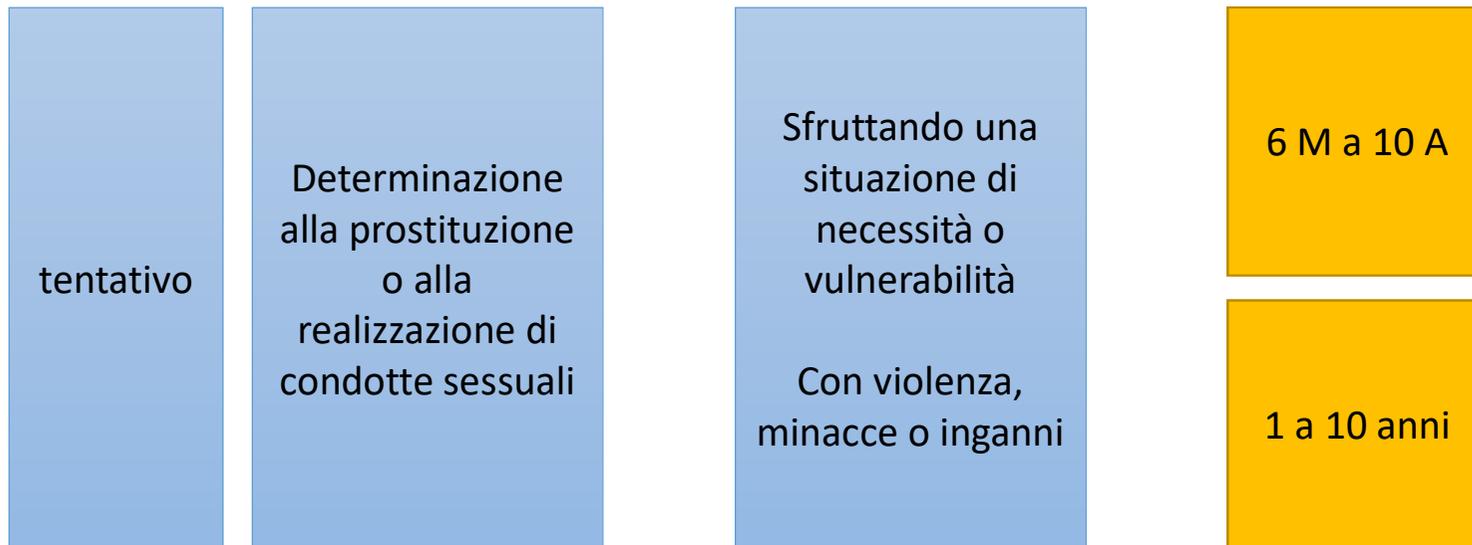
Schiavitù, servitù o similari

Estrazione di organi

IV. Implementazione del delitto di tratta di esseri umani in Germania

1. Prostituzione

§ 323a Prostituzione forzata



IV. Implementazione del delitto di tratta di esseri umani in Germania

1. Prostituzione

§ 181a (2) Favoreggiamento della prostituzione

Agevolare contatti
sessuali
professionalmente a chi
pratici la prostituzione

Minimo 3
anni

IV. Implementazione del delitto di tratta di esseri umani in Germania

1. Prostituzione

§ 181a (1) Prossenetismo

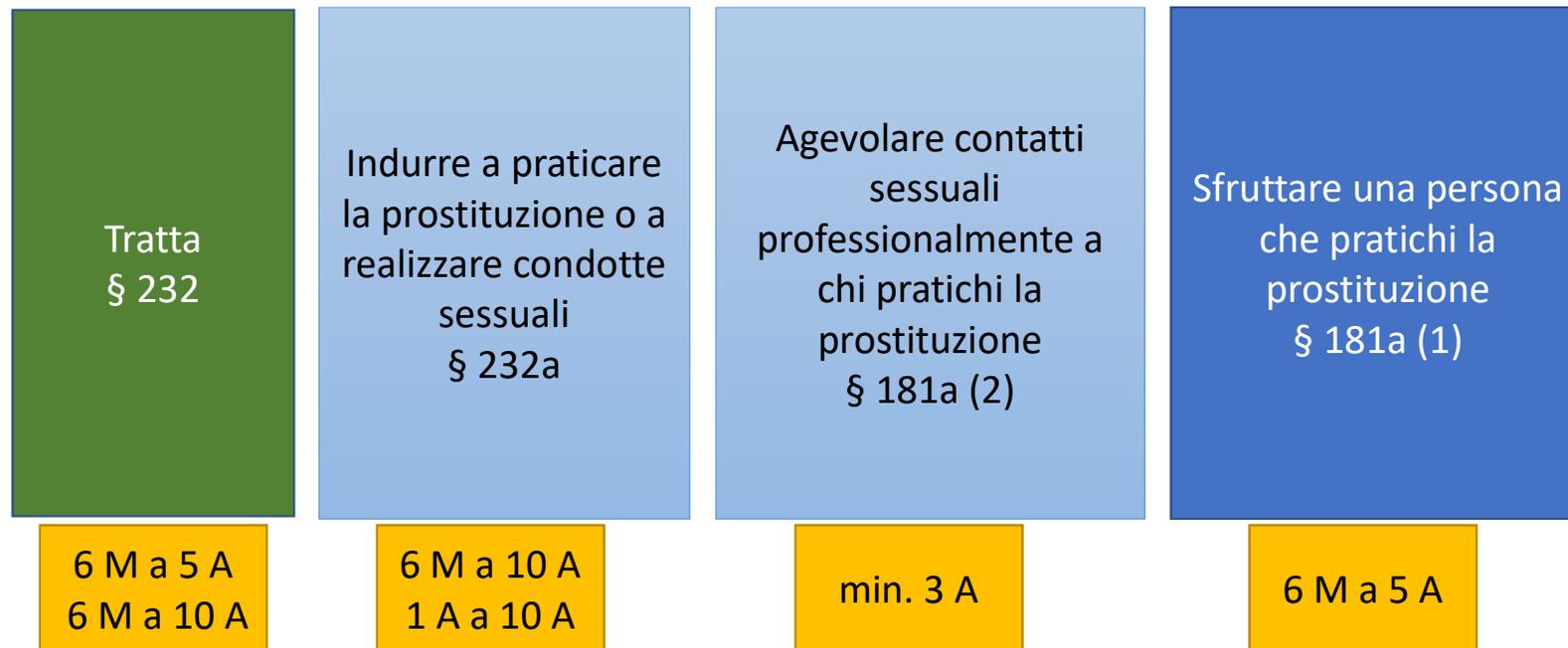
Tentativo non
punibile

Sfruttare una persona
che pratici la
prostituzione

6 mesi a 5
anni

IV. Implementazione del delitto di tratta di esseri umani in Germania

1. Prostituzione



IV. Implementazione del delitto di tratta di esseri umani in Germania

1. Prostituzione

§ 232a (6)

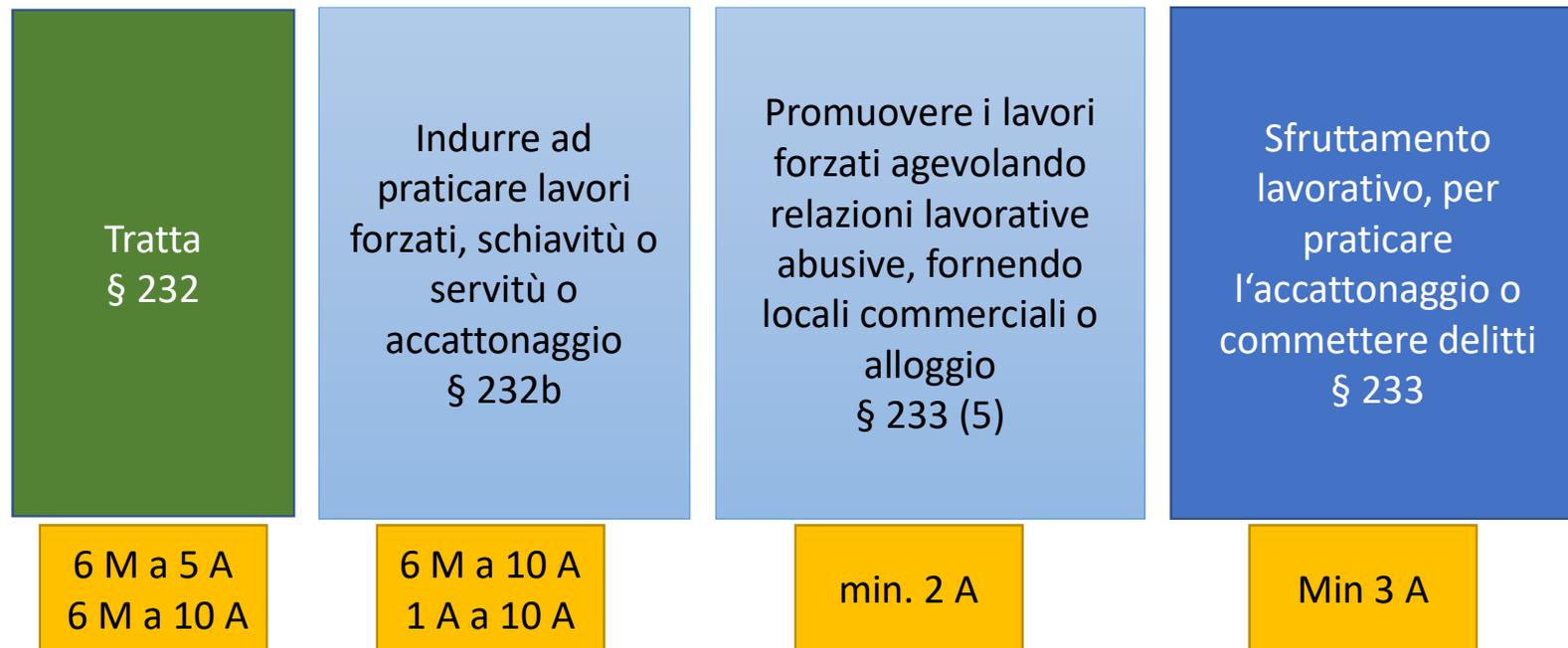
Intrattenere contatti
sessuali con le vittime

(Salvo denuncia)

3 mesi a 5
anni

IV. Implementazione del delitto di tratta di esseri umani in Germania

2. Sfruttamento lavorativo, accattonaggio, commissione di delitti



IV. Implementazione del delitto di tratta di esseri umani in Germania

3. Estrazione di organi



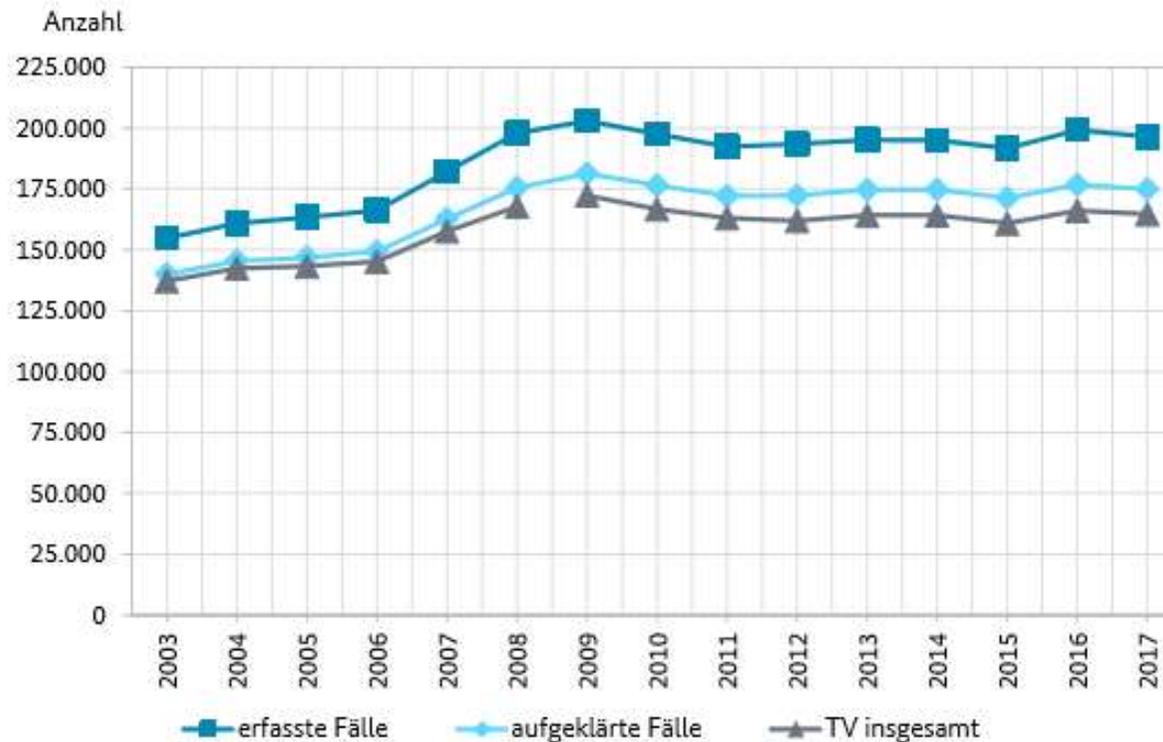
V. Problemi applicativi e dati empirici

- Il passaggio da un delitto di risultato a un delitto di pericolo astratto ha avuto pochi risultati pratici ai fini dell'applicabilità della fattispecie di tratta di persone
- Continua a trattarsi di “reati di controllo” che non vengono denunciati e che richiedono un grande sforzo per essere individuati
- La difficoltà di dimostrare gli elementi di tipicità rendono ancor più necessario concentrare le indagini sulle dichiarazioni delle vittime e dei terzi
- Nonostante alcuni miglioramenti, gli ultimi dati forniti dagli organi di polizia non sono incoraggianti

2.5 STRAFTATEN GEGEN DIE PERSÖNLICHE FREIHEIT (-230000-)

Im Berichtsjahr 2017 wurden 196.560 Fälle von Straftaten gegen die persönliche Freiheit registriert. Ihr Anteil an der Gesamtkriminalität beträgt 3,4 %/3,5 %.

Entwicklung Straftaten gegen die persönliche Freiheit
4 - 2.5 - G01



Grazie per l'attenzione

Dr. Teresa Manso Porto, mag. ius. comp

t.manso@mpicc.de