



The New Era of Smuggling in the Mediterranean Sea

Irregular immigration, human trafficking and Criminal law: the Spanish experience

Prof. Dr. JUAN CARLOS HORTAL IBARRA
UNIVERSIDAD DE BARCELONA



UNIVERSITÀ
DEGLI STUDI
DI PALERMO

18 MARCH 2019

UNIVERSITY OF PALERMO, DEPARTMENT OF LAW

La tutela penale in materia di immigrazione clandestina: un approfondimento sull'esperienza spagnola

- I. Introduzione
- II. Distinzione tra traffico di migranti e tratta di essere umani
- III. Evoluzione normativa in materia di immigrazione irregolare e traffico di migranti
- IV. L'art. 318 bis CP: struttura e configurazione tipica



I. Introduzione

- 15 anni di ritardo e 5 riforme per adeguare il codice penale spagnolo agli impegni internazionali ed europei assunti dalla Spagna
- Confusione endemica tra traffico di migranti e tratta di esseri umani
 - Confusione che permane nella Ley Organica (“LO”) 4/2000, nella LO 11/2003 e nella LO 5/2010
 - Cambio di paradigma con la LO 1/2015

II. Distinzione tra traffico di migranti e tratta di essere umani

- Caratteristiche comuni: stretto legame che intercorre con il fenomeno della criminalità organizzata
 - Consiglio Europeo di *Tempere* (Finlandia)
 - 2000 Convenzione ONU di Palermo contro la criminalità organizzata transnazionale



II. Distinzione tra traffico di migranti e tratta di essere umani

- Differenze tra traffico di migranti (migrant smuggling) e tratta di esseri umani (human trafficking)
 - Unilateralità o pluralità della condotta
 - Vittimizzazione
 - Transnazionalità
 - Fonte di lucro

II. Distinzione tra traffico di migranti e tratta di essere umani

Traffico di migranti

- Normativa internazionale
 - Protocollo del 2000 contro il traffico illecito di migranti per terra, mare e aria (art. 4 e art. 6)
- Normativa europea
 - Direttiva 2002/90/CE (art. 1.1. a, art. 1.1. b, art. 1.2., art.2)
 - Decisione Quadro 2002/946/JAI

III. Evoluzione normativa in materia di immigrazione irregolare e traffico di migranti

- Prima della LO 4/2000 (*Ley Organica sobre derechos y libertades de los extranjeros en España y su integración social*) → Art. 313.1 CP
- LO 4/2000 → Inserisce nel codice penale spagnolo il titolo XV bis (Delitti contro i diritti dei cittadini stranieri), che contiene al suo interno la nuova fattispecie di cui all'art. 318 bis

III. Evoluzione normativa in materia di immigrazione irregolare e traffico di migranti

- LO 11/2003, del 29 settembre (attuativa della Decisione Quadro 2002/629/JAI - poi sostituita dalla Direttiva 2011/36/UE – e della Decisione Quadro 2002/946/JAI)
- LO 13/2007
- LO 5/2010
 - prima distinzione tra traffico illecito di migranti e immigrazione clandestina e tratta di esseri umani: art. 177 bis CP.
- LO 1/2015



IV. L'art. 318 bis CP: struttura e configurazione tipica

LO 1/2015 configura il “favoreggiamento” distinguendo:

A. Aiuto intenzionale all'ingresso e al transito illegale nel territorio spagnolo (art. 318 bis, co. 1)

- Condotta: aiutare intenzionalmente un persona che non sia cittadino di uno Stato membro dell'UE ad entrare nel territorio spagnolo o a transitare in esso in violazione della normativa sull'ingresso o il transito degli stranieri - (art. 1.1 a) della Direttiva 2002/90/CE

- Pena: detenzione da tre mesi a un anno o multa da tre a dodici mesi

B. Aiuto intenzionale a soggiornare in territorio spagnolo (art. 318 bis, co. 2)

IV. L'art. 318 bis CP: struttura e configurazione tipica

A. Aiuto intenzionale all'ingresso e al transito illegale nel territorio spagnolo (art. 318 bis, co. 1)

- Causa di esclusione della pena: l'aiuto prestato per finalità umanitarie - art. 318 bis, co. 1, par. II, CP

➤ Causa di esclusione della pena o causa di giustificazione speciale?

➤ “*Humanitaria*” → “*Ayuda humanitaria*”



IV. L'art. 318 bis CP: struttura e configurazione tipica

A. Aiuto intenzionale all'ingresso e al transito illegale nel territorio spagnolo

- Circostanze aggravanti:

finalità di lucro (art. 318 bis, co. 1, par. 3) e aver commesso il fatto nell'ambito di una organizzazione criminale che si dedichi alla commissione di tali reati (art. 318 bis, co. 3)

IV. L'art. 318 bis CP: struttura e configurazione tipica

B. Aiuto intenzionale a soggiornare in territorio spagnolo (art. 318 bis, co. 2)

- Condotta: aiutare intenzionalmente, con finalità di lucro, un persona che non sia cittadino di uno Stato membro dell'UE ad soggiornare nel territorio spagnolo in violazione della normativa sul soggiorno degli stranieri
- Pena: multa da tre a dodici mesi o detenzione da tre mesi a un anno
- E' necessario lo scopo di lucro