

INDICE

<i>Prefazione</i>	XIX
<i>Notizie sugli autori</i>	XXIII
<i>Lista delle abbreviazioni</i>	XXVII

PARTE PRIMA ACCESSO ALLA GIUSTIZIA NEL DIRITTO INTERNAZIONALE GENERALE

FRANCESCO FRANCONI
IL DIRITTO DI ACCESSO ALLA GIUSTIZIA
NEL DIRITTO INTERNAZIONALE GENERALE

1. Uso dell'espressione "accesso alla giustizia"	3
2. Il diritto individuale all'accesso alla giustizia nel diritto internazionale generale	6
3. Accesso alla giustizia come diritto degli stranieri.....	11
4. Accesso alla giustizia e "diniego di giustizia"	13
5. Accesso individuale alla giustizia internazionale	19
6. Sviluppi contemporanei	24
7. Dal diritto dello straniero ai diritti umani.....	29
8. Accesso alla giustizia come diritto umano	30
8.1. Diritto a se stante o garanzia procedurale?.....	31
8.2. L'espansione del diritto di accesso alla giustizia.....	34
8.3. Restrizioni all'accesso alla giustizia nella prassi giurisprudenziale.....	39
9. Accesso alla giustizia internazionale.....	43

NATALINO RONZITTI
L'ECCEZIONE DELLO *IUS COGENS* ALLA REGOLA
DELL'IMMUNITÀ DEGLI STATI DALLA GIURISDIZIONE
È COMPATIBILE CON LA CONVENZIONE
DELLE NAZIONI UNITE DEL 2005?

1. Premessa.....	45
2. La definitiva accettazione della nozione di norme imperative del diritto internazionale (<i>ius cogens</i>).....	47
3. Norme imperative e diniego dell'immunità dello Stato estero dalla giurisdizione: il dibattito dottrinale.....	49
4. (segue) la giurisprudenza internazionale e interna.....	50
5. Gli Stati "sponsorizzatori" del terrorismo e il diniego dell'immunità dalla giurisdizione.....	59
6. Questioni di diritto intertemporale nell'eccezione all'immunità dalla giurisdizione per violazione di norme di <i>ius cogens</i>	60
7. L'art. 12 della Convenzione delle Nazioni Unite sull'immunità dalla giurisdizione degli Stati.....	62
8. In alternativa allo Stato è possibile convenire in giudizio l'organo che ha materialmente commesso la violazione?.....	65
9. Conclusioni.....	66

PIETRO PUSTORINO
ACCESSO ALLA GIUSTIZIA E PROTEZIONE DIPLOMATICA

1. Il diritto di accesso alla giustizia quale diritto umano fondamentale...	69
2. L'incidenza degli sviluppi in tema di diritti umani sulla protezione diplomatica.....	71
3. Accesso individuale alla giustizia e verifica della ragionevolezza e non arbitrarietà della decisione statale in tema di protezione diplomatica....	73
4. Ipotesi di formazione di un diritto individuale alla protezione diplomatica per le gross violations dei diritti umani e relativo controllo giurisdizionale.....	74

OTTAVIO QUIRICO
IL DIRITTO DELLA VITTIMA DI ACCEDERE
ALLA GIUSTIZIA INTERNAZIONALE PENALE

1. Principi generali: la vittima come soggetto passivo di crimini internazionali.....	79
2. Il ruolo della vittima nei procedimenti penali interni ed internazionali....	81
3. I sistemi del TPIJ e del TPIR: definizione di "vittima" e regime di base.....	83

4. Protezione.....	85
a) Riservatezza.....	86
b) Vittimizzazione secondaria.....	88
5. Inizio, amministrazione dei processi e facoltà d'intervento.....	90
6. Sentenza	91
7. Il sistema della CPI: definizione di "vittima" e regime di base	92
8. Protezione.....	95
a) Riservatezza e vittimizzazione secondaria.....	95
b) L'Unità per le vittime ed i testimoni (UVT).....	98
9. Partecipazione personale ai processi.....	99
a) Rappresentanza legale	99
b) Notificazioni	100
c) Inizio ed amministrazione dei processi	101
d) Intervento nei processi.....	102
e) Sentenza	105
10. Riparazione.....	105
a) Disposizioni procedurali	105
b) Disposizioni sostanziali.....	107
11. Considerazioni conclusive.....	109

PARTE SECONDA
ACCESSO ALLA GIUSTIZIA E DIRITTI UMANI

ANA FILIPA VRDOLJAK
ACCESS TO JUSTICE FOR MINORITY GROUPS

1. Introduction	115
2. League of Nations and Minorities Treaties	117
3. The United Nations: Charter-based and Treaty-based Schemes	124
3.1. The United Nations, its Agencies and Charter-based Human Rights Bodies	124
3.2. Treaty-based Human Rights Bodies.....	131
3.3. International Criminal Tribunals	135
4. Regional Human Rights Mechanisms	136
4.1. European Human Rights Mechanism.....	136
4.2. Inter-American System.....	142
4.3. African Commission on Human and Peoples' Rights	146
5. Conclusion.....	148

FEDERICO LENZERINI E REBECCA MORI
 ACCESSO ALLA GIUSTIZIA PER I MIGRANTI
 A RISCHIO DI VIOLAZIONE DEI DIRITTI FONDAMENTALI

1. Il carattere fondamentale dell'accesso alla giustizia per l'effettività dei diritti umani	149
2. Accesso alla giustizia e migranti a rischio di violazione dei diritti fondamentali	157
3. Limiti alla sovranità degli Stati nella determinazione delle restrizioni all'ingresso degli stranieri nel loro territorio.....	158
4. Accesso alla giustizia per i richiedenti asilo	165
5. L'estensione del principio di non-refoulement in caso di rischio di violazione flagrante del diritto di accesso alla giustizia nello Stato di destinazione.....	172

PATRIZIA VIGNI
 ACCESSO ALLA GIUSTIZIA ED ASSISTENZA CONSOLARE

1. Introduzione	175
2. Contenuto del diritto all'assistenza consolare.....	177
2.1. Assistenza consolare.....	177
2.2. Diritto alla difesa, “due process” ed assistenza consolare.....	181
3. Conseguenze della violazione del diritto all'assistenza consolare.....	184
4. Limiti al godimento del diritto all'assistenza consolare.....	192
5. Conclusioni.....	195

MIRKO SOSSAI
 ACCESSO ALLA CORTE EUROPEA DEI DIRITTI DELL'UOMO
 PER VIOLAZIONI COMPIUTE DALLE FORZE ARMATE
 DEGLI STATI CONTRAENTI ALL'ESTERO

1. Introduzione	197
2. La tutela dei diritti dell'uomo nella regione del Kosovo	199
3. Sul rapporto tra il diritto internazionale umanitario e il diritto internazionale dei diritti umani.....	201
4. In tema di applicazione extraterritoriale della Convenzione europea ..	204
5. Applicazione della Convenzione europea alle forze armate in territorio estero: occupatio bellica e operazioni di pace delle Nazioni Unite.....	210
a) Il caso Al-Skeini	210
b) I casi Behrami e Saramati.....	213
6. La ripartizione della responsabilità tra Stati e organizzazioni internazionali nel contesto di operazioni di pace	215

7. L'individuazione dell'ente responsabile.....	217
8. L'attribuzione della condotta delle truppe KFOR.....	218
9. La questione della responsabilità degli Stati membri in relazione al fatto illecito dell'organizzazione internazionale.....	224
a) Responsabilità dello Stato per il fatto illecito dei propri organi che agiscono per conto dell'organizzazione internazionale.....	224
b) Responsabilità dello Stato per fatto proprio collegato a quello dell'organizzazione.....	226
c) Responsabilità collettiva degli Stati membri dell'organizzazione internazionale.....	227
10. La rilevanza dell'articolo 103 della Carta delle Nazioni Unite.....	229
11. Conclusione.....	231

MARIAROSA CUTILLO

I *NATIONAL CONTACT POINT* DELL'OCSE SULLE IMPRESE
MULTINAZIONALI: UN MECCANISMO DI ACCESSO ALLA GIUSTIZIA
EFFETTIVO PER LA SOCIETÀ CIVILE?

1. Considerazioni introduttive.....	233
2. Le Linee Guida dell'OCSE per le imprese multinazionali e i Punti di Contatto Nazionali.....	237
3. Il ricorso presso i National Contact Point da parte delle organizzazioni non governative.....	239
4. La valutazione d'impatto sui diritti umani e il possibile contributo al funzionamento dei NCP.....	246
5. Conclusioni.....	248

APPENDICE

AREE COPERTE DALLE LINEE GUIDA OCSE
SULLE IMPRESE MULTINAZIONALI

Capitolo I – Concetti e Principi.....	251
Capitolo II – Linee politiche generali.....	251
Capitolo III – Pubblicazione di informazioni.....	252
Capitolo IV – Relazioni Industriali.....	252
Capitolo V – Ambiente.....	253
Capitolo VI – Combattere la corruzione.....	253
Capitolo VII – Interessi dei consumatori.....	253
Capitolo VIII – Scienza e tecnologia.....	254
Capitolo IX – Concorrenza.....	254
Capitolo X – Fiscalità.....	254

PARTE TERZA
ACCESSO ALLA GIUSTIZIA E GIURISDIZIONI NAZIONALI

THOMAS H. SPEEDY RICE AND BRANDIE L. REISMAN
ACCESS TO JUSTICE FOR TORT CLAIMS
AGAINST A SOVEREIGN IN THE COURTS
OF THE UNITED STATES OF AMERICA

1. Introduction	257
2. Foreign Sovereign Immunities Act: An Overview	258
2.1. Application of the FSIA	259
2.2. Determining if the Entity is a Foreign State.....	260
2.3. Providing Effective Service of Process	262
2.4. Finding an Exception to Immunity.....	263
3. The Non-commercial Tort Exception of the FSIA	266
3.1. Application of the Non-commercial Tort Exception.....	267
3.2. Determining the Basis for Jurisdiction.....	268
3.3. Identifying the Relevant Law.....	269
3.4. Applying the Discretionary Function Exception.....	269
3.5. The Influence of the Federal Tort Claims Act	270
3.6. The Basis for the Discretionary Function Exception Test.....	272
3.7. FSIA Cases Analyzing the Discretionary Function Exception.....	277
3.8. Case Survey: Sovereign Denied Immunity	278
3.9. Case Survey: Sovereign Immunity Granted.....	281
4. Amendment to the Foreign Sovereign Immunity Act by the Anti-terror- ism and Effective Death Penalty Act of 1996	286
5. Limited Access to Justice Under the Alien Tort Statute of 1789.....	293
6. Limited Access to Justice Under the Torture Victims Protection Act of 1991	301
7. Conclusion.....	303

RICCARDO PAVONI
NORME NON *SELF-EXECUTING* IN MATERIA
DI DIRITTI UMANI E DIRITTO UMANITARIO
E VIOLAZIONE DEL DIRITTO DI ACCESSO ALLA GIUSTIZIA
NELLA RECENTE PRASSI STATUNITENSE

1. Introduzione	305
2. Accesso alla giustizia e natura non self-executing dei trattati sui diritti umani	308
3. Accesso alla giustizia e natura non self-executing delle convenzioni di diritto umanitario.....	316
4. Verso l'obbligo di riconoscere la natura self-executing di norme inter- nazionali a tutela di diritti umani?.....	325

RORY STEPHEN BROWN
ACCESS TO JUSTICE FOR TORTURE VICTIMS

1. Foreign civil jurisdiction in torture claims: State immunity versus Access to justice.....	331
2. What is the law on foreign civil jurisdiction for torture claims?	332
3. What is wrong with the law?.....	335
4. What ought to be the law?.....	341
4.1. How ought the relationship of jurisdiction and access to justice be calibrated?.....	342
4.2. Who ought to be liable, and how?.....	346
4.3. How can this system be implemented?	349
5. Conclusion.....	353
6. Postscript: Access to justice in America for victims of American torture abroad.....	354

MATTEO BORDONI
ESECUZIONE DELLE SENTENZE ALL'ESTERO
ED ACCESSO ALLA GIUSTIZIA IN CASO DI GRAVI VIOLAZIONI
DEI DIRITTI FONDAMENTALI DELL'UOMO

1. Premessa.....	357
1.1. L'esecuzione in Stati terzi (enforcement) quale strumento di estensione giuridica e geografica della forza del giudicato.....	359
1.2. Il crescente utilizzo di civil claims per procedere nei confronti degli autori di gross human rights violations	361
2. Gli ostacoli alla dichiarazione di eseguibilità (exequatur) delle pronunce all'estero. Problemi di eseguibilità in Europa delle pronunce rese in base ad un titolo di giurisdizione esorbitante e delle sentenze di condanna al pagamento di punitive damages. Il regime privilegiato di circolazione delle decisioni nello spazio giudiziario europeo.....	365
2.1. Rilievi critici sulla circolazione dei monetary judgments resi nei confronti degli Stati autori di violazioni dello ius cogens ed il c.d. ordine pubblico internazionale: la decisione della Corte suprema tedesca nel caso Distomo	370
3. Gli ostacoli alla esecuzione materiale delle sentenze all'estero: il caso Cittadini statunitensi c. Iran	377
3.1. L'eterogeneità delle leggi nazionali in materia di esecuzione e la difficoltà di individuare assets sottoponibili ad esecuzione	379
3.2. Le questioni ancora irrisolte dell'esecuzione forzata nello spazio giudiziario europeo ed il libro verde della Commissione europea sul sequestro dei conti correnti bancari	380
3.3. Ulteriori profili problematici, dovuti alla personalità giuridica internazionale del soggetto esecutato: immunità dei beni dello Stato dalla esecuzione e diritto di accesso alla giustizia	382

3.4. I tentativi di armonizzazione della materia e le prospettive di sviluppo.....	385
4. Conclusioni.....	387

PARTE QUARTA
ACCESSO ALLA GIUSTIZIA
ED ESECUZIONE DI OBBLIGHI INTERNAZIONALI

MASSIMILIANO MONTINI
ACCESSO ALLA GIUSTIZIA PER RICORSI AMBIENTALI

1. Introduzione	391
2. Accesso alla giustizia per ricorsi ambientali ai sensi della Convenzione europea dei diritti dell'uomo	393
3. Accesso alla giustizia per ricorsi ambientali ai sensi della Convenzione di Aarhus.....	399
4. Accesso alla giustizia per ricorsi ambientali nell'ordinamento comunitario	403
5. Accesso alla giustizia per ricorsi ambientali in Italia.....	414
6. Garanzie formali o sostanziali?	418

ANDREA ATTERITANO
TARGETED SANCTIONS E TUTELA GIURISDIZIONALE

1. Introduzione	423
2. La celere diffusione del meccanismo delle liste in ambito ONU.....	425
3. Le targeted sanctions e il procedimento di listing.....	428
4. Il de-listing prima della ris. 1730 (2006)	432
5. In seguito alla costituzione del focal point.....	434
6. Il decision making process nei comitati delle sanzioni	435
7. Il diritto al previo contraddittorio nelle procedure di listing e de-listing	436
8. Il diritto di accesso ai documenti.....	438
9. Il diritto a un ricorso successivo.....	439
10. Il diritto d'accesso alla giustizia di individui ed entità listate precedentemente alla costituzione del focal point.	440
11. Le novità apportate dalla costituzione del focal point.	442
12. Margini di intervento delle autorità giudiziarie statali: esclusione.....	445
13. L'attuazione delle targeted sanctions negli ordinamenti interni: problemi concernenti la tutela del diritto individuale di accesso alla giustizia nelle tradizioni costituzionali europee.	447
14. Prospettive di sviluppo del meccanismo delle liste.	449
15. Il coinvolgimento delle corti statali.	449

16. La costituzione di un organismo terzo, imparziale e indipendente in ambito ONU.....	451
17. Una maggiore cooperazione tra gli Stati nella fase che precede il listing.....	452
18. Questioni concernenti il diritto di accesso alla giustizia nelle targeted sanctions decise dal Consiglio di Sicurezza a sostegno di sanzioni internazionali classiche: rinvio.....	453
19. Il diritto di accesso alla giustizia nelle liste europee.....	454
20. Considerazioni conclusive.....	457

PARTE QUINTA
ACCESSO ALLA GIUSTIZIA NEL DIRITTO
DELL'UNIONE EUROPEA

MARCO GESTRI
PORTATA E LIMITI DEL DIRITTO INDIVIDUALE
DI ACCESSO ALLA GIUSTIZIA
NELL'ORDINAMENTO DELL'UNIONE EUROPEA

1. Rilevanza dell'indagine sull'esperienza dell'Unione e relative peculiarità.....	463
2. Il diritto alla tutela giurisdizionale quale principio generale dell'ordinamento comunitario, corollario della rule of law.....	466
3. Il quadro emergente dai Trattati in merito all'accesso alla giustizia degli individui: i ricorsi in annullamento e in carenza.....	468
4. (segue) strumenti alternativi ai ricorsi diretti per la tutela del singolo nei confronti di atti di portata generale: il rinvio pregiudiziale di validità....	471
5. Carenze che si manifestano nei confronti del secondo e terzo pilastro..	476
6. Riforma dei Trattati e revisione dei meccanismi di accesso alla giustizia..	480
7. Restrizioni al diritto di accesso alla giustizia risultanti dal principio del limitato sindacato giurisdizionale sugli atti comunitari adottati per conformarsi ad obblighi derivanti dalla Carta ONU.....	484
8. Conclusioni.....	494

IVANA PALANDRI
MEZZI ALTERNATIVI DI ACCESSO ALLA GIUSTIZIA
NEL DIRITTO COMUNITARIO

1. Premessa.....	501
2. Il Mediatore europeo.....	502
3. Il Garante europeo per la protezione dei dati.....	512
4. Mezzi alternativi di accesso alla giustizia predisposti dagli ordinamenti nazionali in applicazione di normative comunitarie.....	524
5. Osservazioni conclusive.....	531

FEDERICO CASOLARI
L'ACCESSO DEGLI INDIVIDUI ALLA GIUSTIZIA
RISPETTO ALLE MISURE DI RECEPIMENTO, NELL'AMBITO
DELL'UNIONE EUROPEA, DELLE DECISIONI DEL CONSIGLIO
DI SICUREZZA IN MATERIA DI LOTTA AL TERRORISMO
INTERNAZIONALE

1. Oggetto e piano dell'indagine	533
2. Il caso Sison: lotta al terrorismo internazionale e tutela dell'interesse individuale all'accesso agli atti	536
3. Le sentenze Kadi e Yusuf e la teoria dell'"immunità giurisdizionale" degli atti comunitari che recepiscono le decisioni del Consiglio di Sicurezza.....	538
4. Un parziale ridimensionamento della teoria emersa nei casi Kadi e Yusuf: le sentenze Ayadi e Hassan e l'incidenza del diritto comunitario sulla procedura di de-listing	548
5. La "reviviscenza" dello standard comunitario di tutela dei diritti individuali: il caso Organisation des Modjahedines du peuple d'Iran (OMPI) e la prassi recente delle istituzioni politiche	553
6. Conclusioni e prospettive future	558

GIACOMO DI FEDERICO
ATTIVITÀ AMMINISTRATIVA E
SINDACATO GIURISDIZIONALE NELL'UNIONE EUROPEA:
L'ESEMPIO DELLA CONCORRENZA

1. Premessa.....	567
2. Tutela giurisdizionale e diritto antitrust: i vantaggi correlati ad una procedimentalizzazione dell'agire amministrativo	569
3. Il controllo sulla legalità degli atti amministrativi in materia di concorrenza: locus standi e motivi di ricorso.....	571
4. (segue) il controllo sui provvedimenti che implicano complesse valutazioni economiche o sono espressione di una autonoma potestà regolamentare	576
5. (segue) vizi di forma e vizi di procedura.....	580
6. La tutela cautelare	583
7. Il sindacato di merito sulle sanzioni imposte per violazione degli articoli 81 e 82 TCE.....	585
8. Le altre azioni giudiziarie a tutela dei singoli	589
9. Conclusioni.....	594

PARTE SESTA
ACCESSO ALLA GIUSTIZIA E COMMISSIONI DI VERITÀ E
RICONCILIAZIONE

TULLIO SCOVAZZI
CONSIDERAZIONI GENERALI SULLE COMMISSIONI
DI VERITÀ E RICONCILIAZIONE

1. Nozione e obiettivi delle Commissioni	599
2. Elementi di differenza	602
3. Il rapporto tra Commissioni e procedimenti giudiziari	604
4. La prospettiva del diritto internazionale.....	606
5. I casi analizzati	613

TULLIO SCOVAZZI
L'AMNISTIA NELL'ESPERIENZA DELLA COMMISSIONE
PER LA VERITÀ E RICONCILIAZIONE DEL SUDAFRICA

1. Premessa.....	615
2. Gli atti legislativi rilevanti.....	616
3. Il procedimento di fronte al Comitato	618
4. I requisiti formali.....	621
5. La natura del reato.....	622
6. La rivelazione della verità.....	626
7. La riparazione alle vittime.....	629
8. La valutazione dei risultati	630
9. "Often they merely stated that they had learned the truth ..."	632

GABRIELLA CITRONI
LA COMMISSIONE DELLA VERITÀ E RICONCILIAZIONE PERUVIANA
E L'ACCESSO ALLA GIUSTIZIA
PER LE VITTIME DEL CONFLITTO INTERNO ARMATO
ED I LORO FAMIGLIARI

1. Introduzione	635
2. Le leggi di auto-amnistia peruviane	637
3. L'esperienza della Commissione della Verità e Riconciliazione peruviana	638
4. Il rapporto finale	641
5. Le misure adottate per attuare le raccomandazioni della Commissione della Verità e Riconciliazione.....	644
6. L'accesso alla giustizia di fronte ai tribunali peruviani: tre sentenze...	653

7. I casi di violazioni dei diritti umani di fronte agli organi del sistema interamericano.....	657
8. Conclusioni.....	661

GABRIELLA CITRONI
LA COMMISSIONE DELLA VERITÀ IN EL SALVADOR
E LA NEGAZIONE DELL'ACCESSO ALLA GIUSTIZIA

1. L'esperienza della Commissione della Verità in El Salvador.....	665
2. Il rapporto finale della Commissione della Verità: dalla pazzia alla speranza.....	669
3. Misure adottate all'indomani della pubblicazione del rapporto finale della Commissione della Verità.....	677
4. Un ambiguo approccio nei confronti della giustizia	684
5. El Salvador e la Commissione interamericana dei diritti umani.....	685
6. Il caso Monsignor Oscar Arnulfo Romero y Galdámez c. El Salvador .	686
7. El Salvador e la Corte interamericana dei diritti umani: il caso delle sorelle Serrano Cruz.....	689
8. Conclusioni.....	694

ILARIA TANI
L'ESPERIENZA DELLA COMMISSIONE NAZIONALE
SULLA SCOMPARSА DI PERSONE IN ARGENTINA

1. Il "Processo di riorganizzazione nazionale".....	697
2. L'azione repressiva e la sistematica violazione dei diritti umani secondo la ricostruzione della Commissione Nazionale sulla Scomparsa di Persone	703
3. Il potere giudiziario durante il regime secondo la ricostruzione della Commissione Nazionale sulla Scomparsa di Persone: una garanzia di impunità.....	709
4. La CONADEP: il passaggio alla democrazia, la creazione della Commissione e il suo mandato	713
4.1. La composizione della Commissione e il suo funzionamento	718
4.2. Le conclusioni e le raccomandazioni della Commissione.....	721
5. Giustizia di transizione e riparazioni: considerazioni sull'esperienza argentina	723
6. Trent'anni di amnistie: una storia di impunità	726
7. Declaratoria di incostituzionalità delle c.d. leggi del perdono: la fine dell'impunità?.....	737
8. Considerazioni conclusive.....	743

MAGDA ROSSI
GUATEMALA: IL SILENZIO DELLA MEMORIA

1. Origine e mandato della Comisión para el Esclarecimiento Histórico (CEH) in Guatemala.....	747
2. Quadro giuridico di riferimento: il diritto internazionale in materia di diritti umani, il diritto internazionale umanitario e i principi comuni..	754
3. I limiti della CEH: verità senza volto?	758
4. Contenuto del rapporto “Guatemala: Memoria del silencio” e conclusioni della CEH: le principali violazioni dei diritti dell’uomo in Guatemala	761
5. Raccomandazioni finali	762
6. Considerazioni relative al lavoro della CEH sulla base della normativa internazionale	765
7. Memoria od oblio?	766
<i>Indice analitico</i>	779