LEGAL SOLUTION

- STUDIO LEGALE -

Le verifiche dell'Organismo di vigilanza in relazione ai rischi reato presupposto ex. Dlgs. 231/01 in materia di salute e sicurezza alla prova del Covid-19

Avv. Prof. Francesca Di Muzio, professore a contratto di diritto e procedura penale, ODV e consulente 231

Firenze, 22 giugno 2020

Premessa

- La crisi pandemica prodotta dal Coronavirus ha avuto un impatto in ogni settore e segmento della vita sociale ed economica a livello globale.
- L'impatto sul mondo delle imprese e su quelle che hanno adottato il modello 231 ha inevitabilmente aperto profili di rischio e aree di vulnerabilità che devono essere valutate, monitorate e gestite. Tra questi assumono certamente rilevanza i rischi connessi ai delitti in materia di salute e sicurezza in violazione delle norme antinfortunistiche indicati nell'art.25-septies del dlgs 231/01
- In questo contesto analizzeremo il Ruolo giocato dall' Organismo di vigilanza.

LEGAL SOLUTION
- STUDIO LEGALE -

Normativa di riferimento

- Dlgs. 81/2008- Testo unico salute e sicurezza
- Art. 25 septies del dlgs.231/01- Reati in materia di sicurezza , salute e igiene sul lavoro
- Protocollo condiviso di regolamentazione delle misure per il contrasto e il contenimento della diffusione del virus Covid-19 del 14 marzo 2020 e successivamente integrato con il DPCM 24 aprile 2020 e non da ultimo del 17 maggio 2020.
- Circolare Inail del 22 maggio 2020 n.20.
- Art.2087 c.c.

LEGAL SOLUTION
- STUDIO LEGALE -

Rischi reato salute e sicurezza

- Omicidio e lesioni colpose commessi in violazione delle norme antinfortunistiche (reati presupposto responsabilità dell'ente)

determinati dal rischio sanitario o dalla mancata adozione e adeguamento alle misure di sicurezza per i dipendenti.

LEGAL SOLUTION
- STUDIO LEGALE -

Rischi indiretti

- Reati di corruzione ;
- Malversazione ai danni dello stato, truffa per il conseguimento di erogazioni pubbliche, indebita percezione di erogazioni ai danni dello stato;
- Ricettazione, riciclaggio e autoriciclaggio;
- Impiego di cittadini di Pasi terzi;
- Delitti di criminalità organizzata;
- Delitti contro l'industria e il commercio;
- Reati tributari;
- Reati informatici.

LEGAL SOLUTION
- Studio Legale -

Rischi reato - aggiornamento del Modello?

- Il Covid- 19 non sembra imporre un'automatica revisione del Modello 231, nel quale i rischi reato e in particolare quelli relativi alla salute e sicurezza sono già adeguatamente contemplati attraverso un efficace sistema di gestione (per le PMI v. procedure semplificate per adozione MOG)
- Andrà valutato caso per caso semmai la necessità di aggiornare la procedure esistenti.
- Il Covid-19 quindi rappresenta un banco di prova per la tenuta del Modello 231 che deve essere uno strumento flessibile capace di resistere e adeguarsi a situazioni di natura emergenziale, come quella che abbiamo vissuto.

Ambito di operatività dell'ODV

- L' Art 6 lett b) del dlgs. 231/01 come noto individua l'Organismo di vigilanza che : « ha il compito di vigilare sul funzionamento e l'osservanza dei modelli e curarne l'aggiornamento.»

- Verifica delle misure adottate dall'ente per contenere i rischi di contagio e indicazioni su correttivi per contenere rischi-reato.
- L'ODV deve mantenere un livello alto di attenzione al fine di valutare la necessità di proporre una revisione o un'integrazione del Modello qualora necessari.

LEGAL SOLUTION
Studio Legale

Ambito di operatività dell'ODV

- Punto di partenza è il Regolamento dell'Organismo di Vigilanza in riferimento alle attività di:

- Pianificazione delle attività di vigilanza;
- Programmazione delle verifiche da effettuare su almeno su base annuale.

LEGAL SOLUTION
- STUDIO LEGALE -

Ambito di operatività dell'ODV

- La programmazione e lo svolgimento delle attività dovrebbe essere svolta :
- con continuità;
- con coerenza rispetto all'incarico;
- in idoneità rispetto all'attività di vigilanza ;
- in linea con agli ambiti maggiormente esposti a rischio – reati;
- in maniera sufficientemente adeguata per esprimere una valutazione sull'attuazione e adeguatezza del Modello.

(Documento di AODV231 , le verifiche dell'ODV Programmazione e svolgimento, 2016)

- In questo quadro l'emergenza ha determinato un'intensificazione dei controlli, del monitoraggio e delle verifiche in capo all'ODV. Una vigilanza « rafforzata» che ha visto potenziati i flussi informativi da e verso l'ente, soprattutto nella prima fase dell'emergenza.

LEGAL SOLUTION
- STUDIO LEGALE -

L’ODV nel sistema dei controlli

- L’ODV non dovrà sostituirsi alle funzioni aziendali, e non lo deve fare né nella fase di emergenza ma in generale, in quanto non riveste questa funzione nel sistema di compliance aziendale.
- L’occasione verificatasi con l’emergenza Covid -19 ha offerto l’occasione anche per rivedere il ruolo dell’ODV nel sistema dei controlli interni aziendali!!!!
- L’ODV dunque non deve sostituirsi alle funzioni interne, nel caso di specie all’RSPP al medico competere, al datore di lavoro, e al sistema di controlli interni , non ha ruoli direttivi e non può assumere decisioni.
- L’ODV può solo sollecitare, monitorare, suggerire ed invitare l’organo amministrativo ad assumere le decisioni per evitare i rischi a cui è esposta l’impresa.

LEGAL SOLUTION
- STUDIO LEGALE -

I compiti dell'ODV

- Centrale il ruolo dell'ODV nel monitoraggio delle azioni intraprese dall'azienda. Fondamentale l'interlocuzione costante con gli organi apicali di controllo.
- Informativa al datore di lavoro e all'RSPP, al medico competente in merito all'emergenza impatto, evidenziando i rischi connessi alla 231.
- Esame della documentazione ricevuta verificando l'adeguatezza delle misure adottate in riferimento al Protocollo condiviso di regolamentazione delle misure di contrasto e il contenimento della diffusione del virus degli ambenti di lavoro (versione del 24 aprile 2020).
- Verifica quindi dell'adeguamento delle procedure adottate alle modifiche previste dal Governo per la Fase 2.

LEGAL SOLUTION
- STUDIO LEGALE -

Verifiche ODV

- Intensificazione dei flussi informativi e dei flussi comunicativi mediante la casella di posta dell'ODV;
- Sistematicità di flussi informativi da parte dell'ODV in merito ai provvedimenti emergenziali con richiesta di informazioni circa i conseguenti adempimenti da parte della società;
- Verifica della valutazione del rischio biologico effettuata dal datore di lavoro (addendum al DVR) ;
- Verifica della costituzione del Comitato di Crisi;
- Verifica dell'andamento del protocollo adottato tramite l'invio della check list e il confronto costante con il Comitato di crisi, l 'RSPP e il Medico competente e gli organi di controllo;
- Recezione e analisi di eventuali comunicazioni;
- Confronto con gli organi apicali e di controllo.

(*Documento AODV231 del 4 maggio 2020 « doveri e ambiti di attivazione dell' ODV in relazione al rischio contagio da Covid-19 nelle aziende)*

LEGAL SOLUTION
- STUDIO LEGALE -

Verifiche ODV

- Verifica protocollo fase 2 e check list di monitoraggio
- Flussi informativi dal comitato di crisi all'ODV e viceversa.
- Audit da remoto e in presenza con gli organi apicali, con il comitato di crisi ecc.
- Predisposizione di una check list sulle misure di contenimento da compilare periodicamente (almeno ogni 15 giorni)
- Verbalizzazione dell'attività- reportistica e documentalità .

(*Documento del Consiglio Nazionale dei Dottori commercialisti ed esperti contabili pubblicato il 27 aprile 2020- Position Paper Confindustria giugno 2020)*

LEGAL SOLUTION
- STUDIO LEGALE -

Esempio di Check.list di monitoraggio (rischi reato salute e sicurezza) *da effettuarsi almeno ogni 15 giorni nella Fase 2.

Nome AZIENDA	CHECK – LIST Attuazione delle procedure promozionali e di contenute alla diffusione del contagio da COVID-19 nei luoghi di lavoro

Azienda:

Sede:

Tipologia lavoro:

È costituito in azienda il Comitato per l'applicazione e la verifica delle regole del protocollo di regolamentazione con la partecipazione delle rappresentanze sindacali aziendali e del RLS?

Se no, sono state comunque coinvolte e informate le seguenti figure:

☐ RLS/RLST ☐ Medico competente ☐ RSPP

AZIONI	SI	NO	NOTE
1. Sono previste le necessarie informazioni ai lavoratori, fornitori e chi entra in azienda. Quale modalità è adottata (affissione-distribuzione) 1.1 Se distribuita ad personam c'è riscontro dell'avvenuta consegna 1.2 Se affissi sono ben visibili e facilmente leggibili anche a distanza			
2. Ci sono controlli all'entrata dell'azienda			
3. Ci sono imprese che entrano in azienda, quali: pulizie, lavori in appalto, manutenzione impianti e macchine aziendali: 3.1 Se sì, ricevono le informazioni necessarie 3.2 Sono previste per loro ingressi indipendenti, con orari diversi dai lavoratori dell'azienda per evitare di incontrarsi 3.3 Sono previsti luoghi diversi per i fornitori e lavoratori di imprese terze (pulizia appalto) diversi come servizi igienici e spogliatoi			

Nome AZIENDA	CHECK – LIST Attuazione delle procedure promozionali e di contenute alla diffusione del contagio da COVID-19 nei luoghi di lavoro

4. Sono previste procedure di carico e scarico per i fornitori, che evitino contatti con i lavoratori dell'azienda			
5. Sono previste le procedure per informare il datore di lavoro in caso di esposizione e/o sintomi a covid-19 da parte dei lavoratori			
6. È prevista la procedura di misurazione della temperatura corporea, praticata da personale sanitario: 6.1 Se sì, avviene nel rispetto delle norme della privacy			
7. È stato previsto lo smart working			
8. Si si stanno usando gli strumenti di riduzione della presenza lavorativa contrattualmente previsti			
9. Sono state rivisite le turnazioni esistenti			
10. C'è una rotazione del personale			
11. Sono previste modalità di accesso diversi per entrata ed uscita dei lavoratori in azienda che evitino contatti			
12. È prevista e mantenuta la distanza interpersonale di almeno 1 metro negli ambienti di lavoro (produttivi-magazzini-uffici) e nei luoghi comuni (mense, spogliatoi, aree comuni)			
13. Sono distribuite le protezioni personali quali: - mascherine - guanti - occhiali - altro: = ...			
14. Sono distribuite a tutti i lavoratori			
15. Le mascherine sono del tipo Ce: - FFP2 - FFP3 - altro:			

Nome AZIENDA	CHECK – LIST Attuazione delle procedure promozionali e di contenute alla diffusione del contagio da COVID-19 nei luoghi di lavoro

16. È stata fatta la necessaria formazione/addestramento per l'uso delle protezioni			
17. La protezione è idonea alla mansione e alla persona (per caratteristiche ergonomiche o di protezione del lavoratore)			
18. Sono previsti idonei contenitori per lo smaltimento dei materiali di protezione dismessi			
19. È prevista la sanificazione dei reparti e dei locali utilizzati per la produzione alla fine di ogni turno			
20. Sulle singole postazioni, attrezzature e strumenti (pulpiti, postazioni in linea, pc, tastiere ecc...) viene fatta la pulizia-sanificazione giornaliera			
21. Sono stati messi a disposizione o potenziati da parte dell'azienda idonei prodotti igienizzanti per lavarsi le mani			
22. Sono stati predisposti tutti i protocolli, in sintonia con le autorità sanitarie, da attivare nel caso di contagiati o situazioni a rischio			

Osservazioni:

Luogo: F.to:

LEGAL SOLUTION
- STUDIO LEGALE -

Conclusioni

- L’emergenza Covid-19 ci riporta l’attenzione sull’importanza del ruolo dell’ODV quale motore dell’implementazione e del corretto funzionamento del Modello organizzativo all'interno delle aziende .
- Fondamentale quindi che questi abbia un ruolo effettivo, richiamando i requisiti di professionalità, onorabilità, continuità dell’azione, autonomia che gli sono propri.

Se un Modello organizzativo solo sulla carta non funziona, non potrà comunque funzionare se l’Organismo di vigilanza è solo sulla carta!!!!!!

LEGAL SOLUTION
- Studio Legale -

LEGAL SOLUTION

- STUDIO LEGALE -

Grazie per l’attenzione

Avv. Prof. Francesca Di Muzio, professore a contratto di diritto e procedura penale, ODV e consulente 231

mail: avv.francescadimuzio@gmail.com

www.legalsolution.eu