

# ATTIVITA' DEGLI ORGANI DI CONTROLLO E IN PARTICOLARE DELL'ORGANISMO DI VIGILANZA EX D.LGS 231/2001 IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19: VERIFICHE, ASSESSMENT, FLUSSI INFORMATIVI

Dott. Paolo Venero



**i Webinar**  
*by Directio*

WEBINAR > Emergenza Covid e ruolo dell'organismo di vigilanza ex D. Lgs. 231/2001

*A cura dell'ODCEC di Torino*

7 Maggio 2020

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

Con l'avvento del 2020, il mondo si è risvegliato con una minaccia inaspettata, inizialmente sottovalutata e che l'intera Società ed il mondo civile, quello del lavoro in particolare, non erano pronti ad affrontare. Identificato per la prima volta dalle Autorità Sanitarie della Città di Wuhan, il *virus* è stato da subito classificato come nuovo «Coronavirus» proveniente da una fonte animale.

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

In breve tempo il contagio si è propagato in gran parte del mondo occidentale ed in Asia; al momento, l'Italia è uno dei paesi che sta ancora pagando il prezzo più caro in termini di esposizione al COVID-19 e quindi di persone contagiate e persone decedute, ma gli aggiornamenti della cronaca internazionale mostrano un trend preoccupante e negativo anche in tutti gli altri paesi dell'Eurozona e delle Americhe (pochi giorni fa in USA i deceduti hanno superato quelli della guerra in Vietnam!), con forte preoccupazione degli effetti che, in un breve futuro, potrebbero essere causati dai contagi nel continente africano.

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

Le principali autorità ed istituzioni internazionali e nazionali hanno reagito alla minaccia globale definendo Linee Guida e stabilendo nuove regole sociali per il contenimento della diffusione del contagio.



In questo contesto, il mondo produttivo ha dovuto adeguarsi rivedendo, talvolta drasticamente, i propri processi, le modalità di erogazione dei propri servizi e della produzione di beni, adottando, ove possibile, modalità di lavoro «agile» (o *smart-working*) e, ove non possibile, adottando misure di tutela della salute dei lavoratori, anche in ottemperanza alle prescrizioni disposte dal Governo e dalle altre istituzioni ed Enti regolatori (es. Regioni, Province, Sindaci, Associazioni di categoria ecc...).

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

In specie nel ns Paese è stato legislativamente previsto un rischio - diretto- che costituisce un *novum*:



il rischio da contagio Covid-19, che investe inevitabilmente tutte le attività economiche a livello trasversale.

Infatti, ai sensi **dell'art. 42 del D.L. n° 18 del 17.03.2020**, l'infezione da Covid-19 contratta “in occasione di lavoro” costituisce infortunio ai sensi del D.Lgs. 81/08.

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

Il rischio di contagio, pertanto, è fenomeno naturalistico che comporta un nuovo profilo di rischio biologico ad alta intensità e che impone una **valutazione specifica ai sensi del D.Lgs. 81/2008** e l'adozione di adeguate misure, al fine della prevenzione (anche) degli illeciti di cui all'art. 25 septies D.Lgs. 231/01. Ne parleremo in termini di Documento Valutazione dei Rischi (DVR)

Dunque l'emergenza Covid 19 crea direttamente (ma anche indirettamente) potenziali profili di responsabilità penale dei soggetti apicali e/o dei loro sottoposti nell'ambito d'impresa, con conseguente possibile responsabilità amministrativa degli enti.

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

Quanto ai **profili indiretti**, basti pensare a come:



- a) il c.d. lavoro a distanza, con incremento totalizzante dello strumento informatico, possa creare (ulteriore) occasione di commissione degli **illeciti in materia di criminalità informatica** (art. 24 bis D.Lgs. 231/01);
- b) i **rapporti con le Pubbliche Autorità** (in materia di partecipazione a procedure di gara semplificate, prosecuzione dell'attività, accesso agli ammortizzatori sociali, accesso a benefici fiscali, aiuti, indennizzi e premi) possano costituire fonte di rischio sia di commissione degli illeciti immediatamente riconducibili a tali rapporti (art. 25 D.Lgs. 231/01), sia di quelli teleologicamente sensibili (artt. 24 bis e 25 quinquiesdecies D.Lgs. 231/01);

## ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

- c) il fabbisogno di determinate categorie di beni, necessariamente aventi specifiche caratteristiche, possa comportare il perpetrarsi delle fattispecie di **reato in materia di industria e commercio** (art. 25 bis1 D.Lgs. 231/01);
- d) la situazione generale possa avere grande impatto dal punto di vista della necessità della corretta **informazione societaria**, sia per le società non quotate (art. 25 ter D.Lgs. 231/01) che per le società quotate (artt. 25 ter e 25 sexies D.Lgs. 231/01, art. 187 quinquies TUF).



# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

I rischi sopra riportati a titolo esemplificativo, tuttavia, si pongono come **conseguenza indiretta** del fenomeno, costituendo l'**epidemia Covid-19** occasione ulteriore di commissione degli illeciti accennati.

Come prima si è detto **sussiste invece un rischio diretto, che costituisce un novum: il rischio da contagio Covid-19, che investe inevitabilmente tutte le attività economiche a livello trasversale.**

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *FOCUS:*

Come detto, ai sensi **dell'art. 42 del D.L. n° 18 del 17.03.2020** (“Cura Italia”) , l'infezione da Covid-19 **contratta “in occasione di lavoro” costituisce oggi infortunio ai sensi del D.Lgs. 81/2008.**



Al di là dei dubbi e delle polemiche indotte da questa nuova norma, si pone il tema , fra l'altro, circa l'onere dei datori di lavoro **d'integrare il documento di valutazione dei rischi (DVR)**, passando specificamente in rassegna altresì l'anzidetto rischio biologico.

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

In questi **stessi termini**, peraltro, s'è recentemente espressa anche l'**INAIL** (in sede del proprio [“Documento tecnico sulla possibile rimodulazione delle misure di contenimento del contagio da -Covid 19- nei luoghi di lavoro e strategie di prevenzione](#) del 23 aprile 2020).

In quell'ambito l'**INAIL** ha espressamente **affermato la necessità d'integrare il DVR con “una serie di azioni” finalizzate a prevenire il rischio di infezione da virus Covid-19 in ambiente di lavoro**, con ciò contribuendo altresì “alla prevenzione della diffusione dell'epidemia”.

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *OPINION:*

Sul punto ritengo però che **al datore di lavoro non compete una valutazione del rischio malattia COVID-19** quale possibile conseguenza della circostanza che la sua impresa, conformemente alle prescrizioni, opera -nonostante- la diffusione in Italia di un'epidemia: una tale considerazione **l'ha già formulata il Governo** e l'ha risolta ritenendo il rischio non preclusivo dello svolgimento dell'attività produttiva.

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *OPINION:*

Va quindi sempre più affermandosi la tesi secondo cui nel DVR aziendale va considerato il rischio COVID-19 conseguente alle attività lavorative che si svolgono in quella singola impresa cui il documento è redatto, cioè **va valutato il differenziale fra il rischio presente in quella azienda ed il livello di rischio presente in altre aziende**, mentre -di contro- il rischio contagio conseguente alla presenza dell'epidemia in Italia non va considerato dal **datore di lavoro**, il quale quindi **dovrà governare**, con i dovuti strumenti precauzionali, **l'eventuale rischio incrementale della propria azienda, se superiore ad altre imprese.**

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

In questo contesto dinamico ed in movimento, pare opportuno delineare alcune Linee Guida operative circa i poteri-doveri di attivazione dell'Organismo di Vigilanza ex D.Lgs. 231/01 rispetto ai rischi derivanti dall'emergenza sanitaria in corso. Su questo tema è stato redatto un utile position paper dell'associazione AODV231

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

*FOCUS: Perimetro di operatività generale dell'OdV*

Pur nella attuale situazione straordinaria, occorre prendere le mosse **dall'art. 6 D.Lgs. 231/2001, che delimita in modo assoluto l'ambito di competenza dell'OdV**, il quale – come noto – ha il “compito di vigilare sul funzionamento e l'osservanza dei modelli e di curare il loro aggiornamento”. Quindi:

**nessun compito gestorio**

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

*FOCUS: Il compito di curare l'aggiornamento del Modello*

L'OdV è tenuto a curare l'aggiornamento del Modello tutte le volte che questo è necessario.

## *OPINION*

**L'emergenza Covid-19, di per sé sola, non implica la necessità l'aggiornamento del Modello**

Infatti,

- quelli che si sono definiti **rischi indiretti** devono essere già adeguatamente mappati in un Modello ottimale, costituendo l'epidemia Covid-19 “semplice” occasione aggiuntiva di commissione di quei reati. Laddove, invece, tale occasione costituisca un novum per una specifica società (sebbene sia difficile ipotizzare il caso di un ente il cui Modello – prima d'oggi – non abbia previsto e mappato i rischi connessi all'utilizzo degli strumenti informatici, dei rapporti con la PA, etc.), l'OdV ha certamente il compito di fornire l'input per una tempestiva implementazione del Modello.



# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *OPINION*

Il ragionamento, a maggior ragione, dovrebbe valere per l'ambito della salute e sicurezza **-rischi diretti-** sui luoghi di lavoro.

Giova rammentare, infatti, che il Modello, in applicazione dell'art. 30 D.Lgs. 81/08, deve assicurare “un sistema aziendale per l'adempimento di tutti gli obblighi giuridici” dettagliatamente indicati al primo comma dell'art. 30 citato

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *OPINION'S SYNTHESIS*

Tuttavia, bisogna tenere in debita considerazione il fatto che l'**emergenza coronavirus costituisce uno stress test estremo anche del Modello di per sé idoneo:**



infatti, **sia sotto il profilo dei rischi indiretti che di quelli diretti, l'intensificazione o l'estensione delle attività sensibili potrebbe rendere opportuno un irrobustimento dei presidi ed un aggiornamento del Modello.**

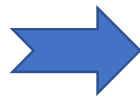
# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *OPINION'S SYNTHESIS*

L'OdV, pertanto, deve **mantenere alto il livello di allerta rispetto alla necessità di aggiornamento in considerazione della possibile eccezionale intensità e/o frequenza dei rischi già mappati** (dovendosi a maggior ragione attivare nel più remoto caso in cui l'attuale situazione comporti la sopravvenienza di rischi non precedentemente valutati nel Modello).

## *FOCUS:*

Eccezionalità dell'evento e impatto



valutazione del rischio

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

*FOCUS: Una proposta operativa*  *il Covid 19 soft risk – assessment*

Nella prassi e, soprattutto, nello spirito del “Protocollo di accordo Governo-Sindacati del 3 aprile 2020 - Prevenzione e sicurezza dei dipendenti pubblici di fronte all'emergenza sanitaria da “COVID-19”, le aziende (almeno quelle “virtuose”) hanno messo in moto una complessa ed articolata macchina organizzativa per far fronte all'imprescindibile tutela della salute dei propri dipendenti (e, indirettamente, dei loro familiari), dei collaboratori e dei propri *stakeholder* ma, ovviamente, anche per tutelare la salute del proprio business.

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *Covid 19 soft risk – assessment*

In presenza di un **Modello Organizzativo 231**, ormai **ascritto sistematicamente nel novero degli “adeguati assetti organizzativi”** di cui agli artt. 2086, 2381 e 2403 del Codice Civile, l'Organismo di Vigilanza -nella norma- sarà stato messo di volta in volta al corrente di tali provvedimenti, sia mediante **flussi informativi** che attraverso **riunioni** appositamente convocate con il Datore di Lavoro, RSPP, Medico competente.

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *Covid 19 soft risk – assessment*

Dopo questa fase di “*start up*” delle misure atte a rendere residuo il rischio Covid in azienda, e **a maggior ragione in presenza della cosiddetta Fase 2** (o di “ripartenza”), può essere utile che l’Organismo di Vigilanza, utilizzando il proprio *budget* di spesa e anche facendo ricorso a uno specifico *team* tecnico professionale, effettui una sorta di ***Covid 19 soft -assessment*** per verificare che le azioni finora adottate siano state “adeguatamente reattive” con le prescrizioni ricevute dalle Autorità competenti, al fine di tutelare la salute dei dipendenti e collaboratori, dei clienti nonché di tutti gli eventuali stakeholders con cui si è venuti e si verrà in contatto, suggerendo eventuali implementazioni .

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *Covid 19 soft risk – assessment*

Il *Team* dovrà altresì fornire all'OdV, nei prossimi mesi con cadenza periodica, un **aggiornamento dell'*assessment*, con appositi *follow-up* che tengano conto delle nuove disposizioni che verranno tempo per tempo emanate dalle Autorità, ed agite dalle imprese.**

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *Covid 19 soft risk – assessment*

In tal senso il citato *Covid 19 soft-assessment* avrà l'obiettivo di valutare le misure di mitigazione adottate dall'impresa per ridurre i possibili rischi di contagio da COVID- 19 con i seguenti benefici attesi:

- formulazione (ora per allora) di un **giudizio indipendente**;
- **valutazione** attraverso un **approccio sistemico e oggettivo**;
- **ricognizione delle normative - regolamenti e *best practices*** adottate;
- **identificazione dei possibili *gap*** e suggerimenti circa il relativo piano di miglioramento;



# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *Covid 19 soft risk – assessment*

**L'impostazione dell'assessment** si potrebbe sviluppare, in via esemplificativa, sulle seguenti aree d'intervento e disamina:

### **COMUNICAZIONE**

- Ruoli e responsabilità
- Identificazione degli *stakeolders*
- Modalità di comunicazione
- Piani di comunicazione e di informazione (interna ed esterna)
- Gestione dei *feedback* e delle richieste di informazione

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *Covid 19 soft risk – assessment*

### **ACTION PLAN**

- Attuazione, aggiornamento e revisione delle misure di mitigazione
- Messa a disposizione dei DPI
- Gestione del personale interno (mobilità, turnazione, smart working, segregazione, gestione spazi comuni, ecc.)
- Gestione del personale esterno (fornitori, visitatori, contractors ecc...)

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *Covid 19 soft risk – assessment*

### **MONITORAGGIO**

- Ruoli e responsabilità
- Identificazione degli strumenti di monitoraggio atti a verificare l'efficacia delle misure adottate
- Individuazione e monitoraggio dei KPI
- Identificazione di condizioni e comportamenti sotto-standard
- Gestione delle anomalie, degli incidenti e delle emergenze
- Audit interni

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

*Covid 19 soft risk – assessment*

## **REPORT**

- Ruoli e Responsabilità
- Reporting periodici
- Crisis management report

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *Covid 19 soft risk – assessment*

Le FASI del *Covid 19 risk assessment* procederanno secondo i tradizionali steps di

- (i) as is analysis,
- (ii) gap analysis e
- (iii) eventuali azioni di *remediation* ed implementazione, (iv) follow up.

In detto contesto in linea di massima **verranno analizzate:**

- la **struttura organizzativa predisposta per la gestione della crisi**
- **l'analisi dei rischi** e le **misure di mitigazione** pianificate
- le **risorse e le azioni** adottate per la mitigazione dei rischi

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *Covid 19 soft risk – assessment*

In particolare dovranno essere presi in considerazione:

- i documenti predisposti dalla Società (es. procedure, registrazioni, disposizioni organizzative e loro tracciabilità, reportage video-fotografici, ecc...), e
- si procederà con apposite interviste rivolte sia al Comitato di «*crisis management*» che al personale che opera in azienda.

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *Covid 19 soft risk – assessment*

La valutazione sarà condotta

1. **sia** prendendo in esame documenti, strumenti, azioni, appositamente **predisposti per l'emergenza COVID-19** (considerando tali aspetti come -eventualmente-integrativi del Sistema di Gestione Salute e Sicurezza già adottato dall'azienda),
2. **sia in funzione prospettica**, collegata alla cosiddetta “ripartenza”.

I «paletti» di riferimento saranno le (dianzi richiamate) direttive e disposizioni emanate tempo per tempo dalle autorità nazionali e da quelle locali .

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *I deliverables*

L'approccio di valutazione permetterà di **verificare il grado di compliance e la capacità di «reazione» per tutte le misure adottate dall'impresa lungo l'intero arco temporale sin qui trascorso dall'inizio della pandemia , e di verificare gli scenari futuri, in quanto possibile, ipotizzando sin d'ora le misure che dovranno essere adottate, allo stato sulla scorta delle *best – practice* in materia.**

**I principali *deliverables del Covid 19 soft risk –assessment* saranno, sostanzialmente, riferibili ai punti di forza ed ai punti di debolezza con collegate opportunità di miglioramento e relativi suggerimenti sul to-do**



# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

## *Team*

Il Team di lavoro avrà preferibilmente una **composizione multidisciplinare** (legali esperti in materia di compliance aziendale, 231 in specie, esperti in materia SSL, medici legali, virologi e/o del lavoro).

Il Team riferirà all'OdV circa gli esiti del soft assessment e dei successivi follow up, e si avvarrà della collaborazione dei diversi componenti della organizzazione del sistema di gestione della sicurezza in azienda, indicativamente: datore di lavoro, eventuale delegato ex art. 16 TUS, RSPP medico competente.

# ATTIVITA' DELL'ODV IN RELAZIONE ALL'EMERGENZA COVID-19

Nello spirito del citato Protocollo Governo-Sindacati è **inoltre opportuno coinvolgere sullo sviluppo e gli esiti del *soft assessment* gli RLS**, cioè le persone elette (o designate) a rappresentare i lavoratori in azienda per quanto concerne gli aspetti della salute e della sicurezza durante il lavoro.