



QUESITO

Una piccola azienda con un MOG231 completo e con un OdV monocratico esterno, visti i costi di gestione intende passare (nel caso sia possibile) ad un MOG231 focalizzato sui soli reati della salute e sicurezza.

In questo caso sceglierà di adottare le "Procedure semplificate" previste con la pubblicazione in Gazzetta Ufficiale del Decreto Ministeriale 13 febbraio 2014.

In tal caso la Direzione (o il Titolare) inoltre intende assumere il ruolo di OdV monocratico e di affidare gli Audit interni periodici sul Sistema Salute e Sicurezza ad un Auditor esterno qualificato. La domanda è la seguente: in tal caso sfruttando il DM del 13 febbraio 2014, il Titolare o la Direzione può assumere il ruolo di OdV monocratico ?

Ed in caso di eventuale giudizio per infortunio, questa scelta è in grado di tutelare l'azienda o è invece solo una "apparente concessione" fatta dal DM-2014?

RISPOSTA

Avv. Roberto Sammarchi

Sul piano formale la scelta è legittima: l'art. 6, co. 4, D.Lgs. 231/2001 e il D.M. 13 febbraio 2014 consentono alle piccole imprese di affidare all'organo dirigente i compiti dell'OdV.

In giudizio, però, potrebbe essere opposto il carattere solo apparente della soluzione adottata. Se titolare o direzione coincidono con il datore di lavoro, in caso di infortunio si crea un corto circuito tra controllore e controllato. La Cassazione nega l'esimente se l'OdV è privo di autonomia dai vertici e il sistema disciplinare risulta inapplicabile verso l'apicale. D'altra parte, l'auditor esterno svolge la verifica tecnica, ma non ha i poteri continui di vigilanza richiesti per l'effettività dell'OdV. C'è poi un ulteriore profilo: nei giudizi ex art. 25-septies d.lgs. 231/2001, il requisito dell'interesse o vantaggio dell'ente (art. 5) viene costantemente ravvisato dalla giurisprudenza di legittimità nel risparmio di spesa (anche per consulenze, presidi organizzativi e controlli) o nell'incremento dei ritmi produttivi a scapito delle cautele antinfortunistiche. La delibera con cui l'azienda revoca o non rinnova l'OdV esterno per accentrare l'incarico sul titolare offre all'accusa la prova documentale di un depotenziamento volontario dei controlli dettato da logiche economiche.

Per ridurre i costi mantenendo la tutela legale, si potrebbe nominare lo stesso auditor esterno quale OdV monocratico, unificando in un solo incarico verifiche tecniche e vigilanza autonoma.