ORDINE DEI DOTTORI COMMERCIALISTI E DEGLI ESPERTI CONTABILI
MILANO

S.A.F.
SCUOLA DI ALTA FORMAZIONE LUIGI MARTINO

Professione e disciplina della Responsabilità degli Enti

ex D.Lgs. 231/2001

Figura e ruolo dell'OdV; interazioni con gli Organi sociali

Giovanni Maria Garegnani

11 luglio 2017 Sala Convegni Corso Europa 11 Milano

Composizione

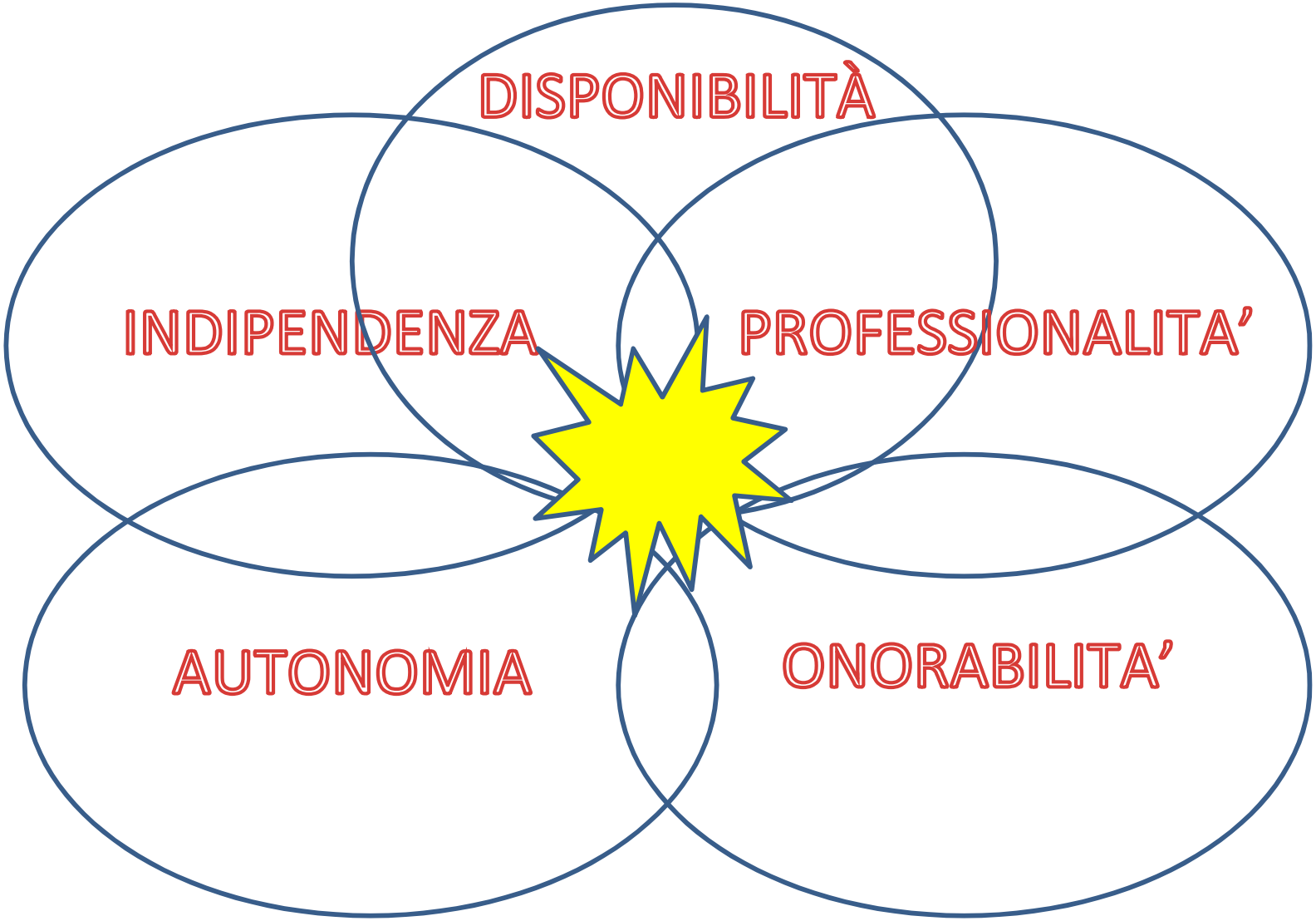
Il D.Lgs. 231/2001 all'art. 6, prevede che l'Ente non risponde se

- 1 lettera b) "il compito di vigilare sul funzionamento e l'osservanza dei modelli, di curare il loro aggiornamento sia stato affidato ad un organismo dell'ente dotato di autonomi poteri di iniziativa e di controllo",

L'art. 6 fornisce anche alcune indicazioni sulla composizione dell'organismo:

- 4) Negli enti di piccole dimensioni i compiti indicati nella lettera b) possono essere svolti direttamente dall'organo dirigente
- 4bis) Nelle società di capitali il collegio sindacale, il consiglio di sorveglianza ed il comitato per il controllo della gestione possono svolgere le funzioni dell'organismo di vigilanza di cui al comma 1) lettera b).

Composizione



Composizione

ONORABILITÀ

- non è esplicitamente richiamato dal Legislatore, ma per motivi ovvi è un requisito rilevante per i componenti dell'OdV.
- è richiamato dal codice civile e dalle leggi speciali in numerosi casi (amministratori e sindaci, con particolare riferimento a società quotate e/o esercenti attività bancaria e finanziaria). Le relative prescrizioni potrebbero essere utilizzate al fine di definire il requisito dell'onorabilità dei componenti dell'OdV.
- Poiché il requisito di onorabilità non è imposto dalla norma, nulla vieta che i Modelli prevedano requisiti rigorosi, quale l'ineleggibilità/decadenza immediata anche a fronte di una sentenza anche non definitiva, emessa a fronte della commissioni di reati
  - che prevedano la perdita dell'onorabilità nelle fattispecie disciplinate dalla legge,
  - e comunque (laddove non siano in esse ricompresi) per i reati presupposto della responsabilità degli enti ai sensi del Decreto.

Composizione

PROFESSIONALITÀ

- Anche il requisito di professionalità dei componenti dell'OdV non è esplicitamente richiamato dal Legislatore
- Il bagaglio professionale richiesto all'OdV è vastissimo, spaziando dai profili organizzativi e di controllo interno aziendale, a profili giuridico-penalistici, a profili infine tecnici di diversa natura.

Composizione

AUTONOMIA

- Il requisito in autonomia è esplicitamente richiamato dal Legislatore: l'OdV deve essere dotato di "*autonomi* poteri di iniziativa e di controllo", il che significa che l'OdV deve avere:
  - libertà di azione e di autodeterminazione (nella definizione del proprio piano di *audit*, nella selezione delle attività di verifica e nell'organizzazione, in generale, del proprio lavoro);
  - poteri autonomi di ispezione e di controllo, e quindi pieno accesso ai dati e alle informazioni aziendali rilevanti,
  - un *budget* adeguato per poter svolgere il proprio compito; è difficile ipotizzare una reale attuazione di un potere di controllo senza la possibilità di "attivazione", da parte dell'Organismo, di un autonomo utilizzo di una dotazione economica, soprattutto laddove le strutture interne aziendali risultino insufficienti.

Composizione

INDIPENDENZA E CONTINUITÀ D'AZIONE

- Sono richieste in capo all'OdV molteplici competenze, tecniche e giuridiche; la composizione collegiale dell'Organismo, fatti salvi casi di enti di piccole dimensioni, è imprescindibile.
- Occorre il giusto *mix* tra
  - soggetti esterne all'ente, in grado di conferire autorevolezza ed indipendenza all'ente medesimo,
  - soggetti interni (ma avulsi dall'operatività gestionale dell'ente), in grado di assicurare la continuità d'azione l'operato dell'OdV;
  - professionalità diverse (ai fini dell'efficacia dell'azione)
- *Vexata quaestio* sindaco / amministratore

Composizione

Survey PWC «D.Lgs 231» anno 2016 / dati 2015

- 216 società quotate: 9 organismo monocratico – 207 organismo collegiale
- tra le 207 società che hanno optato per una composizione collegiale dell'OdV
  - il 9% (18 società) ha dichiarato che l'OdV coincide con il Collegio Sindacale o equivalente
  - il 2% (4 società) ha dichiarato che l'OdV coincide con il Comitato Controllo e Rischi
  - il 10% (21 società) ha informato della presenza di almeno un componente del Consiglio di Amministrazione (o equivalente)
  - il 28% (58 società) ha informato della presenza di almeno un Amministratore indipendente
  - il 24% (50 società) ha informato della presenza di almeno un sindaco (o equivalente)
  - il 48% (100 società) ha informato della presenza del Responsabile Internal Audit nel proprio OdV;
  - il 66% (137 società) ha informato della presenza di almeno un professionista esterno, che nel 61% dei casi risulta ricoprire il ruolo di Presidente dell'Organismo stesso
  - il 7% (14 società) ha informato che la composizione prevede solo la presenza di membri esterni.

Composizione

- Pertanto
  - l'11% delle società ha un OdV che coincide con il Collegio Sindacale o il CCR
  - il 7% delle società ha un OdV composto da soli componenti esterni
  - l'82% delle società ha un OdV «misto» (indipendenti, sindaci, amministratori, internal audit)
  - le figure più diffuse sono il professionista esterno (66%) e l'internal audit (48%)
  - il professionista esterno nel 61% dei casi è il Presidente dell'OdV

Composizione

- Competenze dei membri esterni (71 evidenze)
  - circa il 36% delle società (51 società) il cui OdV prevede la presenza di almeno un componente esterno menziona competenze di natura legale, con particolare specializzazione in diritto penale e/o societario;
  - circa il 13% delle società (19 società) il cui OdV prevede la presenza di almeno un componente esterno menziona competenze aziendalistiche;
  - 1 società menziona altre competenze, quali, ad esempio in materia di salute e sicurezza sul lavoro ed ambientale.

Composizione

INDIPENDENZA	CONTINUITÀ DI AZIONE
Esterno	Internal audit
Sindaco	Amministratore
Amministratore	Sindaco
Internal audit	Esterno

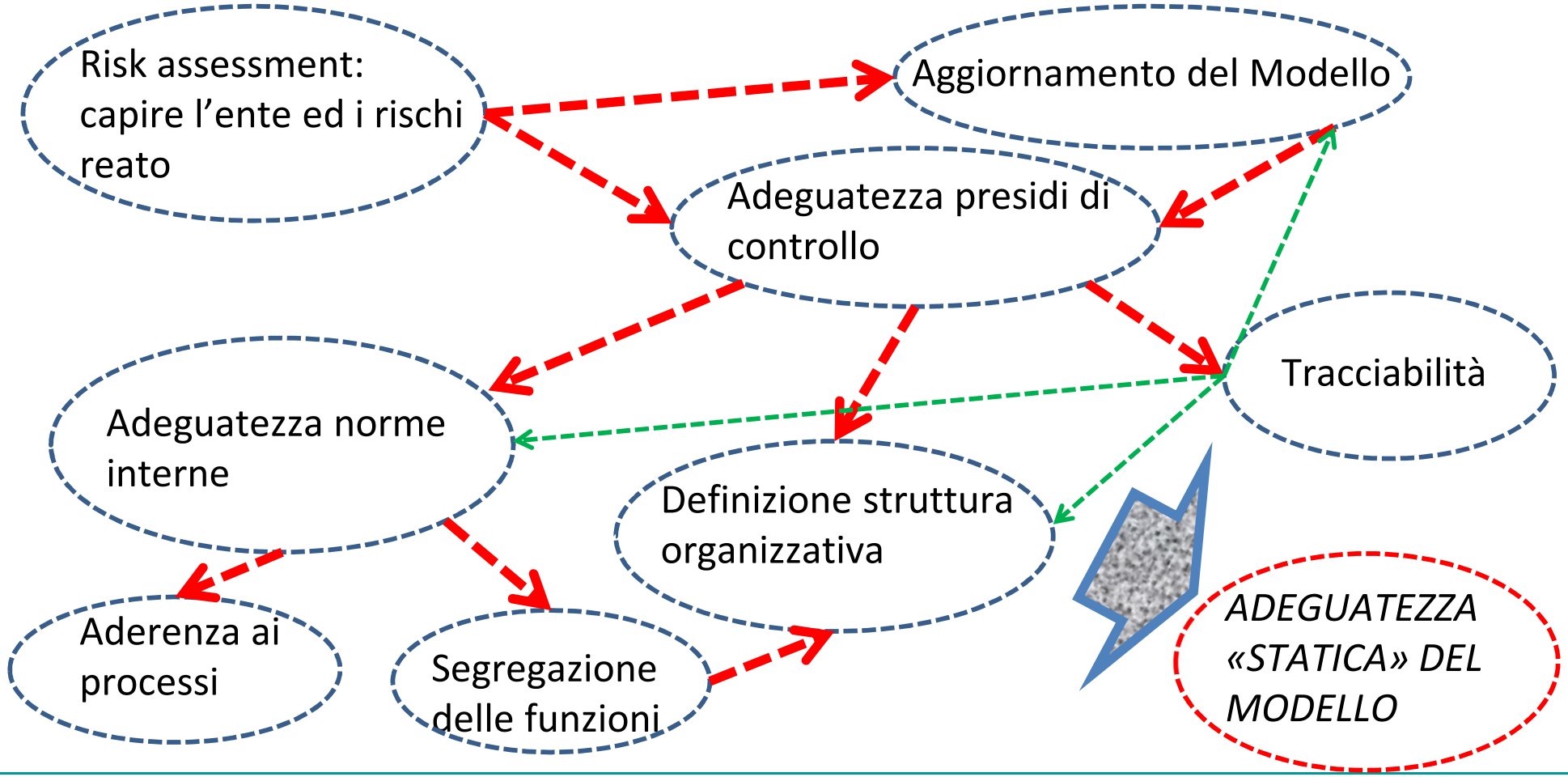
Dinamiche operative

L’art. 6 fornisce alcune indicazioni sull’attività dell’OdV:

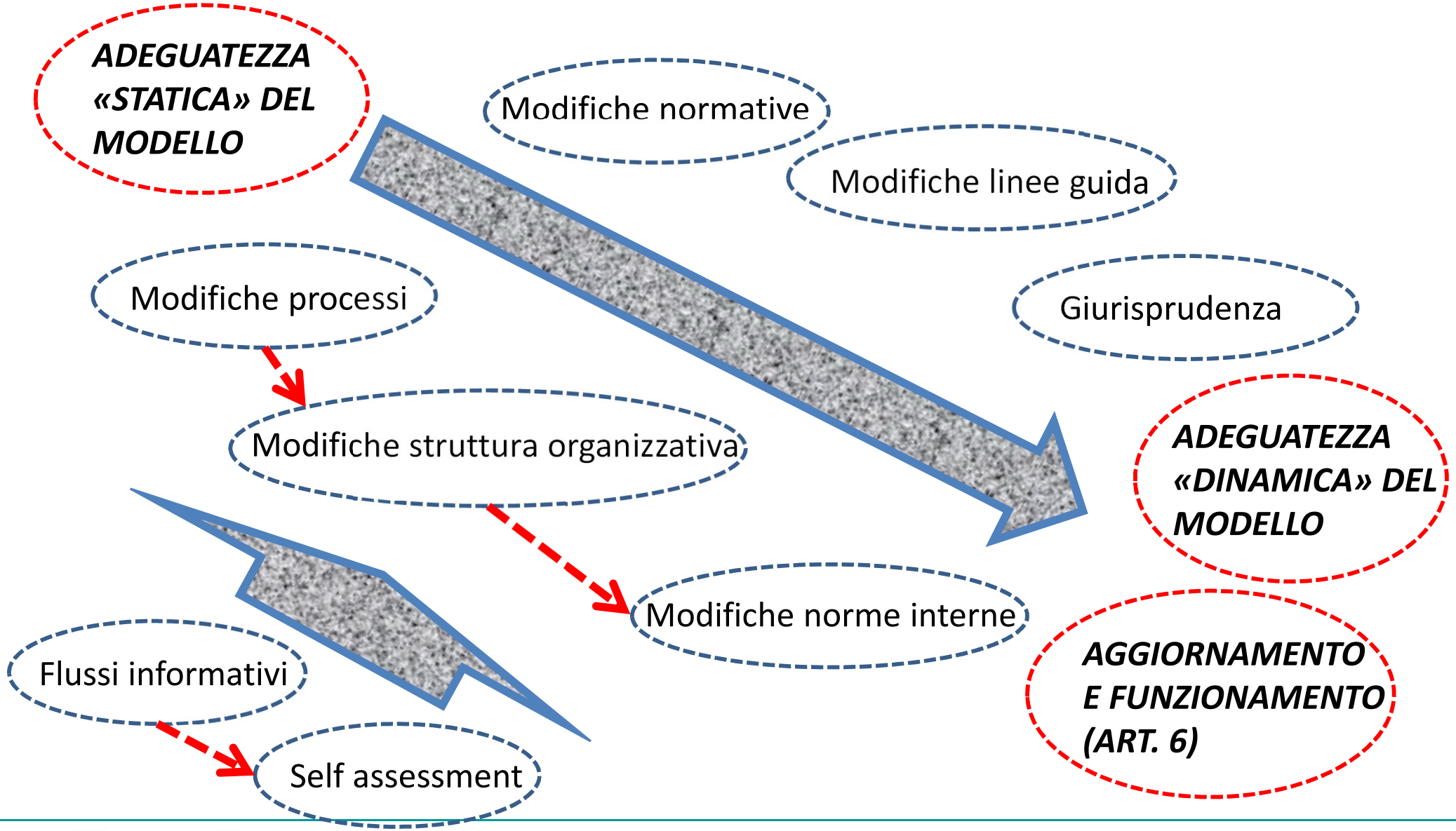
- il compito di vigilare sul ***funzionamento*** e l'***osservanza*** dei modelli di curare il loro ***aggiornamento*** …
- prevedere obblighi di ***informazione*** nei confronti dell'organismo …

Dinamiche operative

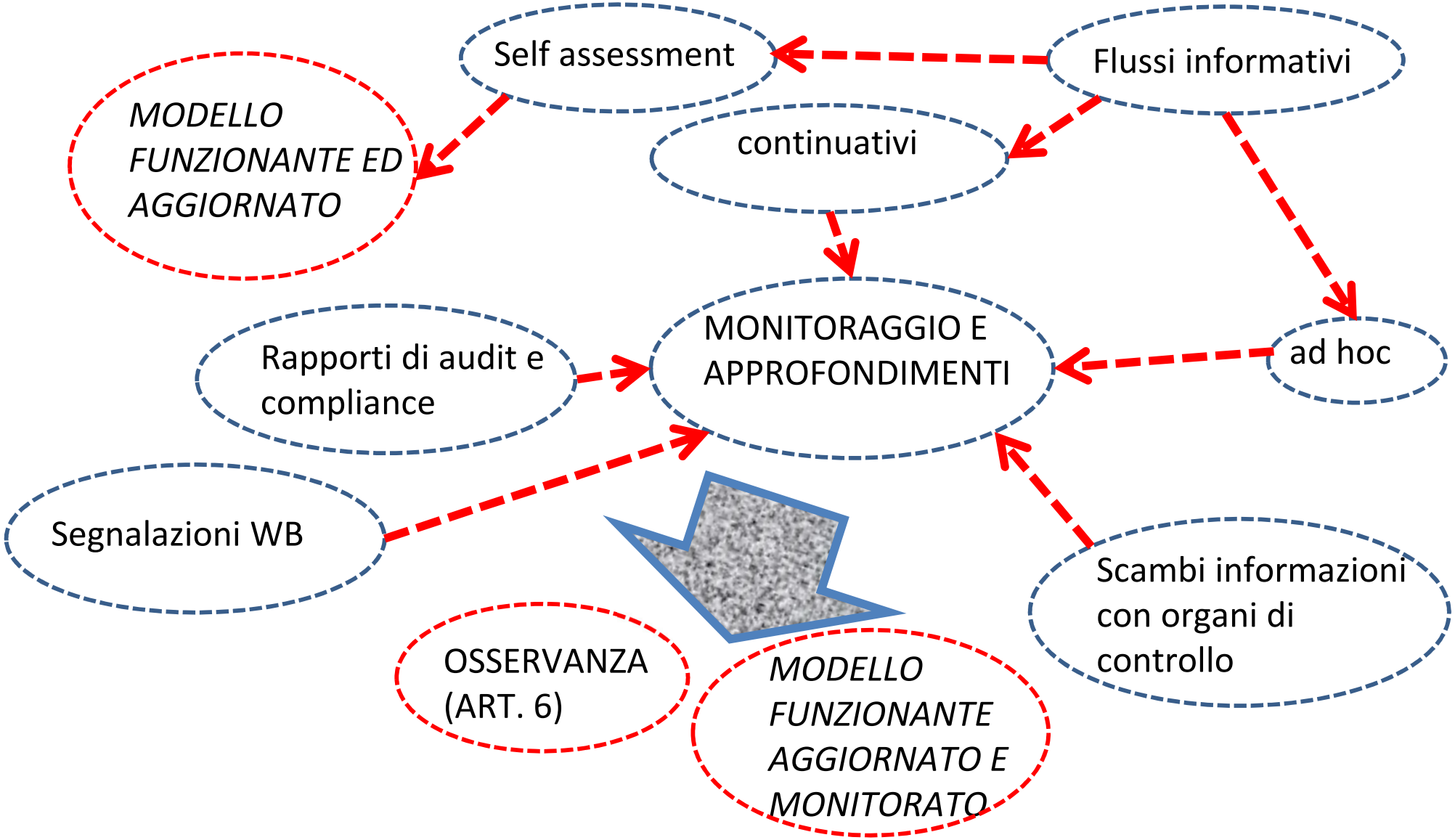
Le verifiche di base (iniziali – nel continuo)



Dinamiche operative



Dinamiche operative



Dinamiche operative

Regole di funzionamento (cfr. PP Regolamento OdV aodv231)

PROGRAMMAZIONE «ROLLING»

Archiviazione documentazione

Verbalizzazione riunioni
Utile monitorare nei verbali l'avanzamento del programma e le riprogrammazioni

Relazioni al Consiglio con programma lavori e relativo avanzamento