

**«Il principio *chi inquina paga* nella  
disciplina dei siti contaminati»**

**6 Aprile 2023**

“Le successioni societarie e  
la gestione dei profili  
di responsabilità”

Cosimo Pacciolla  
Head of Legal Risk Management & Integrated Compliance  
Kuwait Petroleum Italia S.p.A

# “Responsabilità Ambientale”



- Il contesto

# “Responsabilità Ambientale”

- Contesto Giuridico – La Costituzione

Articolo 9...oggi

La Repubblica promuove lo sviluppo della cultura e la ricerca scientifica e tecnica [cfr. artt. 33, 34].

Tutela **il paesaggio** e il patrimonio storico e artistico della Nazione

***Tutela l'ambiente, la biodiversità e gli ecosistemi, anche nell'interesse delle future generazioni***



# “Responsabilità Ambientale”



## ○ Contesto Giuridico – La Costituzione

Art. 41...oggi

L'iniziativa economica privata **è libera**

Non può svolgersi in contrasto con la utilità sociale o in modo da recare danno **alla salute, all'ambiente**, alla sicurezza, alla libertà, alla dignità umana.

**La legge** determina i programmi e i controlli opportuni perché l'attività economica pubblica e privata possa essere indirizzata e coordinata a fini sociali.

# “Responsabilità Ambientale”

- Contesto Giuridico – La Costituzione – oggi...

## Articolo 117 ex L. 3 del 2001

La materia “**tutela dell’ambiente**, dell’ecosistema e dei beni culturali” è affidata **alla competenza legislativa esclusiva dello Stato**; la “**valorizzazione dei beni culturali e ambientali**” è invece **assegnata alla legislazione concorrente fra Stato e Regioni**.



# “Responsabilità Ambientale”

- Contesto Giuridico – Sent. TAR Lombardia – Sez. Stac. Brescia – 008131/2019 Reg. Prov. Coll.

*...la responsabilità ex art. 2051 c.c. per il danno cagionato da cosa in custodia. **Il proprietario di un'area contaminata è custode della stessa, e dunque deve adoperarsi per impedire che dalla situazione di inquinamento derivino danni a terzi, senza potersi esimere dimostrando di non essere l'autore dell'inquinamento.***

*Se l'area contaminata è affidata in gestione a un soggetto distinto, [omissis] la responsabilità per la custodia è solidale, **salvo diversa pattuizione tra le parti interessate.***

# “Responsabilità Ambientale”

- Contesto Giuridico –

## **Art. 452 bis Codice Penale**

È punito con la reclusione da due a sei anni e con la multa da euro 10.000 a euro 100.000 chiunque **abusivamente cagiona una compromissione o un deterioramento significativi e misurabili:**

- 1) delle acque o dell'aria, o di porzioni estese o significative del suolo o del sottosuolo;
- 2) di un ecosistema, della biodiversità, anche agraria, della flora o della fauna.

# “Responsabilità Ambientale”

- Contesto Giuridico – Sent. TAR Lombardia – Sez. Stac. Brescia – 008131/2019 Reg. Prov. Coll.

***...l'obbligo a carico del proprietario incolpevole di sostenere le spese della bonifica nei limiti del valore di mercato acquisito dall'area in esito agli interventi di bonifica, quando tali interventi siano eseguiti d'ufficio dall'amministrazione.***



# “Responsabilità Ambientale”

- Contesto Giuridico – Sent. TAR Lombardia – Sez. Stac. Brescia – 008131/2019 Reg. Prov. Coll.

***L'intervento di bonifica assunto volontariamente ai sensi dell'art. 245 comma 1, nonché dell'art. 252 comma 5, del Dlgs. 152/2006, costituisce una gestione di affari altrui, che, in applicazione analogica della norma generale ex art. 2028 c.c., deve essere portata a compimento, o comunque proseguita finché l'amministrazione non sia in grado di far subentrare l'autore dell'inquinamento.***

# “Responsabilità Ambientale”

- Contesto Giuridico –

## **Art. 452 terdecies Codice Penale**

Salvo che il fatto costituisca più grave reato, **chiunque, essendovi obbligato** per legge, per ordine del giudice ovvero di un'autorità pubblica, **non provvede alla bonifica**, al ripristino o al recupero dello stato dei luoghi è punito con la pena della reclusione da uno a quattro anni e con la multa da euro 20.000 a euro 80.000.

# “Responsabilità Ambientale”

- Contesto Giuridico – Sent. TAR Lombardia – Sez. Stac. Brescia – 008131/2019 Reg. Prov. Coll.

*Se vi è accordo tra le parti private, l'obbligo evidentemente decade, essendo ininfluyente che l'intervento sia realizzato da un soggetto diverso dagli autori dell'inquinamento, qualora non vi siano sostanziali differenze qualitative nel risultato.*

*...rimane fermo l'obbligo di proseguire nell'attività di bonifica a carico del soggetto che ha assunto volontariamente questo impegno.*

# “Responsabilità Ambientale”

- Contesto Giuridico – Sent. TAR Lombardia – Sez. III – 00156/2022 Reg. Prov. Coll.

***L’assunzione volontaria dell’obbligo di caratterizzazione o di bonifica da parte del proprietario interessato pertanto impone allo stesso di portare a termine tale incombenza, senza potervisi sottrarre***

# “Responsabilità Ambientale”

*Il trasferimento di una azienda con problemi ambientali, quindi, comporta la necessità di **individuare i confini tra la responsabilità dei soggetti interessati** , sia sotto il profilo delle sanzioni applicate o applicabili, sia con riguardo agli obblighi di eliminazione della situazione d'inquinamento*

*Eventuali clausole di esonero da responsabilità che possono assumere rilevanza nei confronti della P.A., possono essere concordate tra le parti private, incidendo sugli oneri gravanti sull'impresa per eliminare le c.d. «passività ambientali»*

# “Responsabilità Ambientale”

*In occasione di **fusioni o acquisizioni** è invalsa la prassi di condizionare l'efficacia di un accordo contrattuale alla preventiva valutazione dei siti e delle organizzazioni, c.d. **Due diligence ambientale** nota nel sistema americano EASO (ISO 14015/2001 – Gestione ambientale – Valutazione ambientale di siti ed organizzazioni*

# “Responsabilità Ambientale”

## ***Due Diligence Ambientale:***

*La Due Diligence Ambientale (DDA) riguarda quindi lo studio del **territorio** e della **storicità dell'area** produttiva, l'Identificazione delle **passività ambientali** associate a contaminazione di aria, suolo, sottosuolo o corpi idrici, la valutazione delle **prescrizioni legali**, l'Identificazione di **non conformità** con conseguente gestione delle azioni correttive e preventive; la **valutazione del rischio** e la **quantificazione in termini economici** delle non conformità e/o passività riscontrate.,*

# “Responsabilità Ambientale”

Due Diligence on site

Due Diligence documentale

CONSAPEVOLEZZA





# “Responsabilità Ambientale”

*Due Diligence Ambientale:*

la DDA si divide in due fasi **successive e complementari** o **alternative** tra loro:

- la prima (di ricerca **documentale**) finalizzata all'individuazione delle possibili non conformità e passività ambientali;
- la seconda (di **indagini in situ**) mirata alla quantificazione delle eventuali passività ambientali riscontrate nella precedente fase e alla loro relativa valutazione economica.

# “Responsabilità Ambientale”

*Due Diligence Ambientale:*

## **Analisi documentale**

*In questa fase, si esaminano tutte le informazioni documentali disponibili relative alla superficie oggetto di intervento (contesto di inserimento della proprietà).*

*Si analizzano in particolare:*

- destinazione d'uso (passata e presente)*
- materiali e impianti*
- processi produttivi (passati e presenti)*
- autorizzazioni, concessioni, altre valutazioni/indagini/certificati*
- aspetti di interesse ambientale (come contaminazioni suolo/sottosuolo/acque di falda, presenza di materiali contenenti amianto, presenza di rifiuti, emissioni, serbatoi interrati, etc.).*

*Complementare alla verifica documentale, è l'esecuzione di uno o più sopralluoghi sul campo.*

# “Responsabilità Ambientale”

*Due Diligence Ambientale:*

## ***Indagine in situ***

*Indagini integrative volte alla **caratterizzazione** del sottosuolo e al censimento dei rifiuti e degli altri materiali o situazioni di potenziale rischio.*

*Nel pianificare tale attività, si redige un piano di indagini integrative con l'obiettivo di definire nel dettaglio:*

- numero di indagini ambientali da effettuare*
- tipo di indagine ambientale*
- ubicazione delle indagini ambientali e il set analitico di riferimento*
- la modalità esecutiva dei campionamenti e delle analisi.*

# “Responsabilità Ambientale”

*Due Diligence Ambientale:*

*Indagine in situ*

## **Attenzione!**

*Qualora si accertasse una contaminazione dei terreni (anche solo potenziale), è necessario avviare l'immediata comunicazione agli Enti e attivare, a seconda dei casi, le relative procedure di messa in sicurezza, di analisi rischio sanitario-ambientale sito specifica o di eventuale bonifica ambientale.*

*Da qui l'importanza della formalizzazione di un “**protocollo**” tra le parti finalizzato alla gestione del processo nel caso di accertamento di una contaminazione significativa ai sensi della normativa applicabile*

## “Responsabilità Ambientale”

*Il regime legale delle garanzie in materia di vendita si presenta di **dubbia applicabilità nell'ambito delle acquisizioni aventi ad oggetto pacchetti azionari** o quote societarie dato che si tende ad escludere che questioni attinenti al patrimonio ovvero a singoli beni societari, possano di per sé incidere sul negozio di cessione relativo alle azioni o quote della società.*

# “Responsabilità Ambientale”

## **Le clausole contrattuali di garanzia:**

*Clausole di matrice ambientale volte a ripartire preventivamente tra i contraenti le conseguenze giuridiche ed economiche negative legate all'esistenza di eventuali passività ambientali*

- Clausole di **manleva** da claim ambientali
- Clausole di **garanzia ecologica** (o *enviromental compliance*)
- Clausole di «**indemnity**»
- Clausole di «**enviromental liability**»

# “Responsabilità Ambientale”

*Le clausole contrattuali di garanzia:*

- Clausole di **manleva** da claim ambientali
  1. Azione civile verso l'acquirente
  2. Provvedimenti amministrativi (i.e. ordinanze)
  3. Procedimenti penali (?)

# “Responsabilità Ambientale”

*Le clausole contrattuali di garanzia:*

- **Clausole di garanzia ecologica**

*Termini più ampi ed esaurienti rispetto alla manleva ed hanno ad oggetto la **garanzia della conformità** dei beni e delle proprietà trasferite alla normativa ambientale vigente e dell'assenza di oneri ambientali gravanti sugli stessi*



# “Responsabilità Ambientale”

*Le clausole contrattuali di garanzia:*

- Clausole di «**Indemnity**»

*Le indemnity clauses hanno la funzione di disciplinare le conseguenze e le obbligazioni del venditore in caso di violazione delle dichiarazioni e garanzie pattuite.*

# “Responsabilità Ambientale”

*Le clausole contrattuali di garanzia:*

- Clausole di «**environmental liability**»

*Le «environmental liability» clauses hanno la funzione di disciplinare le conseguenze e le obbligazioni delle parti in caso di emersione di passività ambientali.*

“Responsabilità Ambientale”

Grazie!