

Esercitazione n.1 – liceità appalto.

Vigente l'articolo 29 del DLGS 276/2003 che così stabilisce:

l'art. 29 - Appalto - comma 1, del decreto legislativo 276/2003, afferma che "1. Ai fini della applicazione delle norme contenute nel presente titolo, il contratto di appalto, stipulato e regolamentato ai sensi dell'articolo 1655 del codice civile, si distingue dalla somministrazione di lavoro per la organizzazione dei mezzi necessari da parte dell'appaltatore, che può anche risultare, in relazione alle esigenze dell'opera o del servizio dedotti in contratto, dall'esercizio del potere organizzativo e direttivo nei confronti dei lavoratori utilizzati nell'appalto, nonché per la assunzione, da parte del medesimo appaltatore, del rischio d'impresa"

Un azienda di servizi sanitari si rivolge al Vostro studio e Vi sottopone un capitolato d'appalto per l'assunzione di servizi infermieristici, al fine di verificare se esso configuri un appalto lecito e non venga a costituire un contratto di somministrazione in frode alla legge.

Il progetto di gara che Vi viene sottoposto presenta le seguenti clausole:

1. Criterio di aggiudicazione dell'appalto al massimo ribasso con riferimento ad una tariffa media oraria – resta a carico del soggetto aggiudicatario il pagamento degli oneri contributivi e previdenziali.
2. Il costo del servizio è legato esclusivamente alle ore di manodopera impiegata.
3. E' previsto che il personale infermieristico impiegato dall'azienda aggiudicataria è tenuto a svolgere la propria attività nell'interesse e sotto il controllo del committente.
4. Le turnazioni verranno definite dai responsabili del settore e potranno subire variazioni estemporanee.
5. L'orario di lavoro sarà definito sulla base della necessità come da CCNL di comparto.
6. Il prestatore di lavoro dovrà svolgere la propria attività secondo le disposizioni impartite dalla ASL per l'esecuzione e la disciplina del rapporto di lavoro ed è tenuto all'osservanza di tutte le linee guida e protocolli emanati dalla ASL.
7. Ai singoli lavoratori verranno forniti i badges per la rilevazione degli orari di bollatura, utilizzati da tutti gli altri dipendenti dall'azienda ospedaliera.
8. Si elencano quindi tutta una serie di regole di comportamento riferibili alle linee guida aziendali (ASL), come osservanza del segreto professionale, rispetto del regolamento aziendale e della tutela della privacy.

9. Rispetto puntuale della programmazione dell'attività formulata dal coordinatore della struttura complessa, rispetto delle indicazioni organizzative dei coordinatori.
10. Previsione in base alla quale le prestazioni infermieristiche richieste dovranno essere svolte nelle 24 ore per 7 giorni la settimana.
11. Previsione in base alla quale la ditta aggiudicataria, sarà responsabili del personale operante e, nei casi di interruzione di singole prestazioni di lavoro per causa imputabile al lavoratore o alla ditta fornitrice, quest'ultima sarà tenuta, con onere a proprio carico alla sostituzione dei prestatori, entro 24 ore e, nel caso in cui un infermiere non dovesse presentarsi in servizio è prevista l'immediata sostituzione da parte della ditta, in caso contrario, sarà applicata una penale di euro 250 al giorno
12. Si attribuisce all'impresa aggiudicataria la fornitura delle divise agli infermieri, il lavaggio, la stiratura.
13. Incombe sull'impresa aggiudicataria l'onere di dare garanzia di continuità della prestazione, mantenendo l'assegnazione dello stesso operatore al medesimo servizio.
14. L'azione disciplinare nei confronti dei prestatori di lavoro sarà esercitata dalla ditta aggiudicataria.
15. La ditta aggiudicataria dovrà nominare un responsabile reperibile tutti i giorni sulle 24 ore, in grado di risolvere eventuali problemi connessi all'espletamento del servizio.
16. La ditta aggiudicataria per tutto il tempo di permanenza nelle aree di pertinenza ASL dovrà rispondere per tutti i danni ad essa imputabili anche omissivi del proprio personale per danni a persone o cose.
17. La ditta aggiudicataria è obbligata ad assicurare i prestatori per gli infortuni e le malattie professionali.
18. Il personale della ditta aggiudicataria dovrà essere istruito e formato dall'azienda fornitrice in relazione alle tipologie dell'attività da svolgere, garantendo uno standard qualitativo e quantitativo di attività conforme a quanto richiesto.

Tenute presenti le prescrizioni dell'articolo 29 del DLGS 276/2003, si valutino le prescrizioni contenute nel capitolato d'appalto, fornendo eventuali suggerimenti al cliente.

2. Si rivolge al Vostro studio un lavoratore che ha lavorato alle dipendenze di una ditta edile nell'ambito di un appalto e non ha ricevuto il proprio compenso.

Aggiudicatario dell'appalto è un consorzio di cui la ditta fa parte.

L'art. 141, comma quarto, prima parte, DPR n. 554 del 1999 in materia di appalto di lavori pubblici, stabilisce che l'affidamento dei lavori da parte della società consortile aggiudicataria - costituita da imprese artigianali individuali - alle singole imprese consorziate non costituisce subappalto.

Da informazioni assunte la ditta datrice di lavoro non è in grado di pagare il dovuto. Risulta inoltre che quest'ultima non ha ancora percepito il compenso relativo all'appalto.

Scelgono gli studenti le seguenti opportunità e quindi la motivano:

1. Agire ex articolo 1676 codice civile? O agire ex articolo 29 DLGS 276/2003?
2. E' possibile dirigere l'azione contro il consorzio, nonostante la norma che ne esclude la veste di appaltatore?
3. Appalto e sicurezza.

Anteriormente all'entrata in vigore della legge 123/2007, un imprenditore appalta una modesta opera di costruzione ad un pensionato che già aveva lavorato nel settore delle costruzioni, ma che non risultava iscritto alla camera di commercio e non aveva dipendenti.

Quest'ultimo, nello svolgimento dell'opera che richiede lavori in altezza, si avvale di un parente che, salito su di un impalcatura cade al suolo e muore.

In primo grado, l'imprenditore è ritenuto responsabile dell'accaduto. Egli intende appellare e si rivolge al Vostro studio per conoscere la fondatezza di un eventuale appello.

Valutate in maniera positiva o negativa l'ipotesi e quindi motivare la scelta.