

**ACCESSO CIVICO
GENERALIZZATO.**

**Tutela di interessi privati vs.
Interesse pubblico a
conoscere.**

**Analisi di un caso e presentazione
della *checklist* per la gestione delle
istanze**

Massimo Di Rienzo
10 luglio 2018



Accesso Civico Generalizzato, ne abbiamo parlato tanto...

20 novembre 2017

WEBINAR IFEL. *La trasparenza e l'istituto dell'accesso civico generalizzato. La gestione delle istanze di accesso civico generalizzato: il «test di interesse pubblico» ed il «bilanciamento tra interessi»*

28 giugno 2017

@Spazioetico checklist Accesso Civico Generalizzato

27 giugno 2017

Slides: Accesso Civico Generalizzato. Analisi di un Parere del Garante della Privacy

Webinar IFEL: Accesso civico generalizzato “in pratica”: la Circolare applicativa DFP n. 2 del 2017, 27 giugno 2017

23 marzo 2017

Slides: Accesso civico generalizzato. Il punto di vista del dottor Rossi
Webinar IFEL: Obblighi di pubblicazione e FOIA: linee guida, questioni interpretative ancora aperte e soluzioni organizzative. Focus su: casi, soluzioni, processi logici, atteggiamenti; gestione e organizzazione di dati, documenti e istanze, Webinar IFEL del 23 marzo 2017

22 novembre 2016

Webinar IFEL: Anticorruzione e trasparenza: linee guida (in consultazione) su accesso civico e altri strumenti operativi



Brancaleone: Be' io farò di voi quattro!, un'armata veloce et ardita che sia veltro e lione al tempo istesso!

Analisi di un caso

QUEI MERAVIGLIOSI TUBI IN PVC



dott. Scavalafossa

Il caso che presentiamo è inserito nella pubblicazione «[Manuale operativo sull'accesso civico generalizzato](#)» edito da Maggioli (2018)

Prende ispirazione dai contenuti di una sentenza del T.A.R. Campania. Si tratta della sentenza n. [06028/2017](#).

E' stata oggetto di un [post](#) su [@spazioetico](#).

Ogni riferimento a persone esistenti o a fatti realmente accaduti è puramente casuale. Anche il contesto è ricostruito per mera finalità esemplificativa.

Opera distribuita con Licenza [Creative Commons Attribuzione - Non commerciale - Non opere derivate 4.0 Internazionale](#).



L'ISTANZA

- Presso l'ufficio tecnico del Comune di Corrugate di Sotto giunge una istanza di accesso civico generalizzato presentata dalla società Vedochiaro s.r.l. che ha richiesto di poter visionare ed estrarre:
 - copia degli **atti della Direzione dei lavori e/o del RUP**, di estremi e data non conosciuta, **da cui possa evincersi se l'appaltatore ha posto in opera i tubi offerti in sede di gara d'appalto.**

IL CONTESTO

•Corrugate di Sotto è un **Comune** non troppo grande né troppo piccolo, in area collinare, che vede il mare da lontano.

•Il Comune aveva dichiarato qualche anno prima **il dissesto finanziario** ed i cittadini avevano visto i servizi ridotti a causa della gestione commissariale che si era chiusa da circa due anni.

•Il 31 marzo 2017 il Comune ha indetto una **gara per l'affidamento dei lavori di estensione della rete fognaria mista**. La gara è stata vinta dalla **ditta Eredi Scarichi s.r.l.**, che, in sede di gara, ha offerto di porre in opera **tubi in PVC rigido denominati Powersewer** che, a detta di molti operatori del settore, **sono di difficile (se non impossibile) reperimento sul mercato**.

•**I lavori sono stati eseguiti e collaudati** in data 30 maggio 2018.

Applichiamo, senza indugio, i primi **4 PASSI** della nostra *checklist*

CHECKLIST @SPAZIOETICO PER LA GESTIONE DELLE ISTANZE DI ACCESSO CIVICO GENERALIZZATO

PASSO	DOMANDA	ESITO
1	Il richiedente si è correttamente identificato?	SI'
2	Il richiedente ha identificato in modo preciso i dati o i documenti oggetto dell'istanza di accesso?	SI'
3	I dati o i documenti richiesti sono soggetti a pubblicazione (per legge o per scelta dell'amministrazione)? In caso affermativo, sono effettivamente ancora pubblicati?	NO
4	Esistono esclusioni assolute all'accesso?	NO



dott. Scavalafossa

- Poniamo, per ipotesi, che chi stia gestendo questa istanza, che noi chiameremo fittiziamente **dottor Scavalafossa**, si trovi a valutare l'**ampia documentazione** relativa agli atti della Direzione lavori.
- Dal momento che l'istanza ha ad oggetto solo i documenti "da cui possa evincersi **se l'appaltatore ha posto in opera i tubi** offerti in sede di gara d'appalto", **scarta alcuni documenti**, mentre **ne analizza con attenzione altri**.

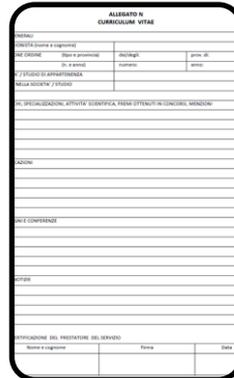
In particolare, seleziona, per una più attenta valutazione, **due categorie di documenti...**



dott. Scavalafossa



• gli **originali dei documenti contabili** o giustificativi, da cui si evince che i tubi sono stati effettivamente acquistati. In questa documentazione **nota la presenza della data di acquisto dei tubi**, nonché di dati che identificano il **venditore** ed il **prezzo di vendita** dei tubi;



• il **verbale di prova** sui materiali e relative certificazioni di qualità in cui la ditta dichiara di aver posto in opera i tubi.

A seguito di questa analisi è in grado di progredire nella compilazione della *checklist*.

CHECKLIST @SPAZIOETICO PER LA GESTIONE DELLE ISTANZE DI ACCESSO CIVICO GENERALIZZATO

PASSO	DOMANDA	ESITO
5	La richiesta di accesso impatta su interessi pubblici o privati?	SI' , sulla tutela degli interessi economici e commerciali di una persona fisica o giuridica, ivi compresi la proprietà intellettuale, il diritto d'autore e i segreti commerciali
6	Ci sono dei controinteressati?	SI' , la ditta Eredi Scarichi s.r.l.
7	E' possibile contattare i controinteressati?	SI'

È il momento per Scavalafossa di trattenere il fiato ed immergersi nel **test di pregiudizio**.

CHECKLIST @SPAZIOETICO PER LA GESTIONE DELLE Istanze di Accesso Civico Generalizzato

PASSO	DOMANDA	ESITO
8	Test di pregiudizio: Esistono situazioni concrete, in cui la diffusione dei dati o dei documenti potrebbe causare un pregiudizio ad interessi pubblici o privati? In caso affermativo, descrivere queste situazioni	

TdP STEP 1

Occorre separare le **informazioni rosse** (che potrebbero generare un pregiudizio) dalle **informazioni verdi** (che non generano alcun pregiudizio)

INFORMAZIONI ROSSE

Gli originali dei documenti contabili o giustificativi, da cui si evince che i tubi sono stati acquistati, contengono:

- dati identificativi dell'operatore economico da cui la Eredi Scarichi s.r.l. ha acquistato i tubi
- prezzo di acquisto dei tubi

Verbale di prova sui materiali e relative certificazioni di qualità in cui la ditta dichiara di aver posto in opera i tubi, contiene dati su:

- data della posa in opera
- committente dell'opera
- impresa esecutrice
- direttore dei lavori
- dati tecnici sulle prove eseguite
- ...

Gli originali dei documenti contabili o giustificativi, da cui si evince che i tubi sono stati acquistati, contengono:

- data di acquisto

INFORMAZIONI VERDI

TdP STEP 1

Occorre separare le **informazioni rosse** (che potrebbero generare un pregiudizio) dalle **informazioni verdi** (che non generano alcun pregiudizio)

INFORMAZIONI ROSSE

Gli originali dei documenti contabili o giustificativi, da cui si evince che i tubi sono stati acquistati, contengono:

- dati identificativi dell'operatore economico da cui la Eredi Scarichi s.r.l. ha acquistato i tubi**
- prezzo di acquisto dei tubi**

Verbale di prova sui materiali e relative certificazioni di qualità in cui la ditta dichiara di aver posto in opera i tubi, contiene dati su:

- data della posa in opera**
- committente dell'opera**
- impresa esecutrice**
- direttore dei lavori**
- dati tecnici sulle prove eseguite**
- ...**

Gli originali dei documenti contabili o giustificativi, da cui si evince che i tubi sono stati acquistati, contengono:

- data di acquisto**

INFORMAZIONI VERDI

IL TEST DI PREGIUDIZIO SI APPLICA SOLO ALLE INFORMAZIONI ROSSE!

TdP STEP 2

Si tratta di individuare la **natura del pregiudizio** e di valutarne la **concretezza**:

1. Individua gli interessi (pubblici o privati) che potrebbero subire un pregiudizio,
2. Descrivi il pregiudizio, valuta la durata e la concretezza.

1.INDIVIDUO GLI INTERESSI

- pregiudizio alla tutela degli interessi economici e commerciali** di una persona fisica o giuridica, ivi compresi la proprietà intellettuale, il diritto d'autore e i segreti commerciali (interesse privato).

1.DESCRIVO I PREGIUDIZI, VALUTO LA DURATA E LA CONCRETEZZA

- Il richiedente potrebbe divulgare le informazioni contenute nei documenti** contabili o giustificativi che contengono i dati dell'operatore economico da cui i tubi sono stati acquistati, nonché il prezzo di acquisto. In questo modo esporrebbe l'interessato al **rischio di perdere il vantaggio competitivo**.

•La durata del pregiudizio è **PERMANENTE**.

La concretezza del pregiudizio è **ALTA**

TdP STEP 2

Si tratta di individuare la **natura del pregiudizio** e di valutarne la **concretezza**:

1. Individua gli interessi (pubblici o privati) che potrebbero subire un pregiudizio,
2. Descrivi il pregiudizio, valuta la durata e la concretezza.



dott. Scavalafossa

Come ha fatto Scavalafossa a calcolare la **CONCRETEZZA**?

- “*Per prima cosa*”, nota Scavalafossa, “*si tratta di “**informazioni aziendali**”; hanno, infatti, a che fare con il meccanismo, messo in piedi dall’operatore economico, per approvvigionarsi di materiali in regime (forse) di esclusiva*”.
- Per mantenere accordi commerciali e condizioni di vendita gli altri operatori economici concorrenti **devono essere esclusi dalla condivisione di tali informazioni**.
- Inoltre, è presumibile che tali informazioni siano state **sottoposte, da parte del titolare della Eredi Scarichi s.r.l., a misure adeguate a mantenerle segrete**.

TdP STEP 2

Si tratta di individuare la **natura del pregiudizio** e di valutarne la **concretezza**:

1. Individua gli interessi (pubblici o privati) che potrebbero subire un pregiudizio,
2. Descrivi il pregiudizio, valuta la durata e la concretezza.

Come ha fatto Scavalafossa a calcolare la CONCRETEZZA?

- Le informazioni hanno sicuramente **valore economico fintantoché rimarranno segrete**, pertanto il pregiudizio è certamente permanente.
- Ha ritenuto, il nostro amico Scavalafossa, che il pregiudizio deriva dalla mera “**disclosure**” delle informazioni.
- Il vantaggio competitivo di un operatore privato, infatti, risiede nella possibilità di **tenere oscure ai competitori determinate informazioni**.
- Il pregiudizio, ovviamente, è piuttosto **rilevante**.



dott. Scavalafossa

Indicatori @spazioetico per la corretta valutazione della concretezza del pregiudizio ad interessi privati

VALUTAZIONE DELLA CONCRETEZZA DEL PREGIUDIZIO		
1	Il pregiudizio dipende da come soggetti terzi, diversi dal richiedente, useranno le informazioni	
2	Il pregiudizio dipende da come il richiedente userà le informazioni	
3	Il pregiudizio non deriva dall'uso delle informazioni, ma dal fatto che vengono diffuse.	X
4	Il pregiudizio coinvolge un gran numero di soggetti, processi o interessi	
5	Il pregiudizio può causare danni non particolarmente gravi	
6	Il pregiudizio può causare danni molto rilevanti	X
	CONCRETEZZA	ALTA

Siamo in grado, ora, di **rispondere alla domanda** che la *checklist* ci pone al Passo 8.

CHECKLIST @SPAZIOETICO PER LA GESTIONE DELLE ISTANZE DI ACCESSO CIVICO GENERALIZZATO

PASSO	DOMANDA	ESITO
8	Test di pregiudizio: Esistono situazioni concrete, in cui la diffusione dei dati o dei documenti potrebbe causare un pregiudizio ad interessi pubblici o privati? In caso affermativo, descrivere queste situazioni	pregiudizi agli interessi economici della ditta esecutrice <ul style="list-style-type: none">• future azioni del richiedente e di terzi



dott. Scavalafossa

- È ora il momento di valutare se esistono, di contro, **opportunità di conoscenza**.
Il dottor Scavalafossa considera come la **Vedochiaro s.r.l.**, promotrice dell'istanza stessa, **non eccipisca la regolarità della gara** (per questo sarebbe bastato un accesso documentale), ma intende operare un controllo sulla **regolarità della messa in opera delle tubature fognarie**. Ovviamente la ditta in questione esprime un **interesse diretto** a fare luce sulla questione in quanto seconda classificata nella gara.



Vedochiaro s.r.l.



dott. Scavalafossa

- Indirettamente, però, una volta che l'informazione **diviene “pubblica”** attraverso l'accesso generalizzato, **si darebbe l'opportunità a tutti di conoscere come sono state utilizzate le risorse pubbliche.**
- **Ciò che è stato “promesso” in sede di gara, è poi stato effettivamente realizzato?**
- **“Pensa, ad esempio, ai viadotti che crollano sulle nostre autostrade”,** tuona Scavalafossa verso la sua povera consorte quando torna a casa, **“ai tetti delle scuole che dovrebbero proteggere i nostri bambini e che crollano miseramente in seguito ad una scossa di terremoto di media intensità.**
- **Al di là dello specifico interesse commerciale dei concorrenti alle gare, allora **esiste un interesse pubblico a conoscere questo tipo di informazioni”.****

Ma non vuole essere affrettato nei suoi giudizi e, con grande senso istituzionale, Scavalafossa affronta il **Passo 9** della *checklist*.

CHECKLIST @SPAZIOETICO PER LA GESTIONE DELLE ISTANZE DI ACCESSO CIVICO GENERALIZZATO

PASSO	DOMANDA	ESITO
9	Test di interesse pubblico: l'accesso ai dati o ai documenti interessa solo al richiedente, oppure potrebbe esserci un interesse diffuso alla conoscenza del dato o del documento in questione? In caso affermativo, definire tale interesse diffuso	

TdIP STEP 1

Riconsideriamo la separazione delle **INFORMAZIONI VERDI** dalle **INFORMAZIONI ROSSE**

INFORMAZIONI ROSSE

Gli originali dei documenti contabili o giustificativi, da cui da cui si evince che i tubi sono stati acquistati, contengono:

- dati identificativi dell'operatore economico da cui la Eredi Scarichi s.r.l. ha acquistato i tubi
- prezzo di acquisto dei tubi

Verbale di prova sui materiali e relative certificazioni di qualità in cui la ditta dichiara di aver posto in opera i tubi, contiene dati su:

- data della posa in opera
- committente dell'opera
- impresa esecutrice
- direttore dei lavori
- dati tecnici sulle prove eseguite
- ...

Gli originali dei documenti contabili o giustificativi, da cui si evince che i tubi sono stati acquistati, contengono:

- data di acquisto

INFORMAZIONI VERDI

IL TEST DI PREGIUDIZIO SI APPLICA SIA ALLE INFORMAZIONI ROSSE CHE A QUELLE VERDI!

TdIP STEP 2

Ora si tratta di riempire la **colonna di destra della tabella**, identificando le **opportunità** che i dati e le informazioni offrono.

TEST DI INTERESSE PUBBLICO	
STEP 2: IDENTIFICAZIONE DELLE OPPORTUNITA'	
INFORMAZIONI ROSSE	DESCRIZIONE DELL'OPPORTUNITA'
<p>Gli originali dei documenti contabili o giustificativi, da cui da cui si evince che i tubi sono stati acquistati, contengono:</p> <ul style="list-style-type: none">• <u>dati identificativi dell'operatore economico da cui la Eredi Scarichi s.r.l. ha acquistato i tubi</u>• <u>prezzo di acquisto dei tubi</u>	<ul style="list-style-type: none">• Verificare l'effettiva possibilità di reperire sul mercato un fornitore che vende quei tubi in PVC

**TdIP
STEP 2**

Ora si tratta di riempire la **colonna di destra della tabella**, identificando le **opportunità** che i dati e le informazioni offrono.

TEST DI INTERESSE PUBBLICO STEP 2: IDENTIFICAZIONE DELLE OPPORTUNITA'	
INFORMAZIONI VERDI	DESCRIZIONE DELL'OPPORTUNITA'
Gli originali dei documenti contabili o giustificativi, da cui da cui si evince che i tubi sono stati acquistati, contengono: <ul style="list-style-type: none">• data di acquisto	Verificare che i tubi siano stati acquistati prima della data di dichiarazione di posa in opera
Verbale di prova sui materiali e relative certificazioni di qualità in cui la ditta dichiara di aver posto in opera i tubi, contiene dati su: <ul style="list-style-type: none">• data della posa in opera• committente dell'opera• impresa esecutrice• direttore dei lavori• dati tecnici sulle prove eseguite• ...	Verificare che l'amministrazione sia in possesso di tutta la documentazione relativa ai lavori



dott. Scavalafossa

- Dunque, la disponibilità di alcune informazioni **offrirebbe l'opportunità** di verificare l'effettivo acquisto dei tubi.
- La **data di acquisto** è un'informazione **assai utile** al fine di **operare il controllo sull'agente**, dal momento che deve essere, per forza di cose, **compatibile con la data di posa in opera**, informazione contenuta nel verbale di prova.
- **La data di acquisto, per intenderci, deve essere antecedente alla data della posa in opera.**
- Queste informazioni contenute in documenti diversi, in qualche modo, **interagiscono tra loro** creando un incremento dell'opportunità di conoscere.



dott. Scavalafossa

- **Altre informazioni**, come i dati identificativi dell'operatore economico da cui la Eredi Scarichi s.r.l. ha acquistato i tubi ed il prezzo di acquisto dei tubi, **garantirebbero la ragionevole certezza che i tubi sono, in qualche modo, disponibili sul mercato e fugherebbero il dubbio che ha portato il richiedente ad avanzare l'istanza.**
- **Le informazioni contenute nei documenti contabili, unitamente alla dichiarazione di posa in opera (informazione VERDE, sempre accessibile), fornirebbero evidenze della effettiva corretta esecuzione dell'opera.**

TdIP STEP 3

Si tratta ora di valutare la **concretezza dell'opportunità di conoscere**.

- In questo senso, prendere come unico elemento di valutazione la circostanza per cui una comunità locale stia o non stia effettivamente dibattendo nel momento in cui l'istanza viene presentata vuol dire “**banalizzare**” il contesto.

Inoltre, esiste un **permanente irrisolto dibattito a livello nazionale in merito alla qualità delle opere pubbliche** e agli scandali che spesso hanno accompagnato e accompagnano la loro programmazione, assegnazione ed esecuzione.

I concittadini, su questo argomento, mostrano di voler vigilare con attenzione.



Indicatori @spazioetico per la corretta valutazione della opportunità di conoscere delle

INFORMAZIONI VERDI:

- data di acquisto
- posa in opera

TEST DI INTERESSE PUBBLICO – STEP 3: CONCRETEZZA DELLE OPPORTUNITA'		
1	La diffusione delle informazioni potrebbe promuovere la partecipazione al dibattito pubblico	
2	La diffusione delle informazioni potrebbe promuovere un controllo sulla gestione dei procedimenti e sull'uso delle risorse pubbliche	
3	La diffusione delle informazioni potrebbe promuovere un controllo puntuale e approfondito sui soggetti che gestiscono i procedimenti e impegnano risorse pubbliche	X
4	L'opportunità può essere colta da un gran numero di soggetti (es. comunità locale, utenti di un servizio pubblico, cittadini, ecc...)	
5	Il contesto è "freddo" (l'opinione pubblica non è pronta a cogliere le opportunità generate dall'accesso alle informazioni)	
6	Il contesto è "caldo" (l'opinione pubblica è pronta a cogliere le opportunità generate dall'accesso alle informazioni)	X
	CONCRETEZZA	ALTA

Indicatori @spazioetico per la corretta valutazione della opportunità di conoscere delle INFORMAZIONI ROSSE:

- **dati identificativi del venditore**
- **prezzo**

TEST DI INTERESSE PUBBLICO – STEP 3: CONCRETEZZA DELLE OPPORTUNITA'

1	La diffusione delle informazioni potrebbe promuovere la partecipazione al dibattito pubblico	X
2	La diffusione delle informazioni potrebbe promuovere un controllo sulla gestione dei procedimenti e sull'uso delle risorse pubbliche	
3	La diffusione delle informazioni potrebbe promuovere un controllo puntuale e approfondito sui soggetti che gestiscono i procedimenti e impegnano risorse pubbliche	
4	L'opportunità può essere colta da un gran numero di soggetti (es. comunità locale, utenti di un servizio pubblico, cittadini, ecc...)	
5	Il contesto è "freddo" (l'opinione pubblica non è pronta a cogliere le opportunità generate dall'accesso alle informazioni)	
6	Il contesto è "caldo" (l'opinione pubblica è pronta a cogliere le opportunità generate dall'accesso alle informazioni)	X
	CONCRETEZZA	MEDIA

Il test di interesse pubblico è positivo (almeno per le informazioni VERDI), quindi ora dobbiamo affrontare il **Passo 10** della *checklist*.

CHECKLIST @SPAZIOETICO PER LA GESTIONE DELLE ISTANZE DI ACCESSO CIVICO GENERALIZZATO

PASSO	DOMANDA	ESITO
10	Calcolo dei rischi e delle opportunità: l'interesse pubblico alla trasparenza è pari o superiore alla tutela di altri interessi pubblici o privati (art. 5 bis cc. 1 e 2 d.lgs. 33/2013?)	

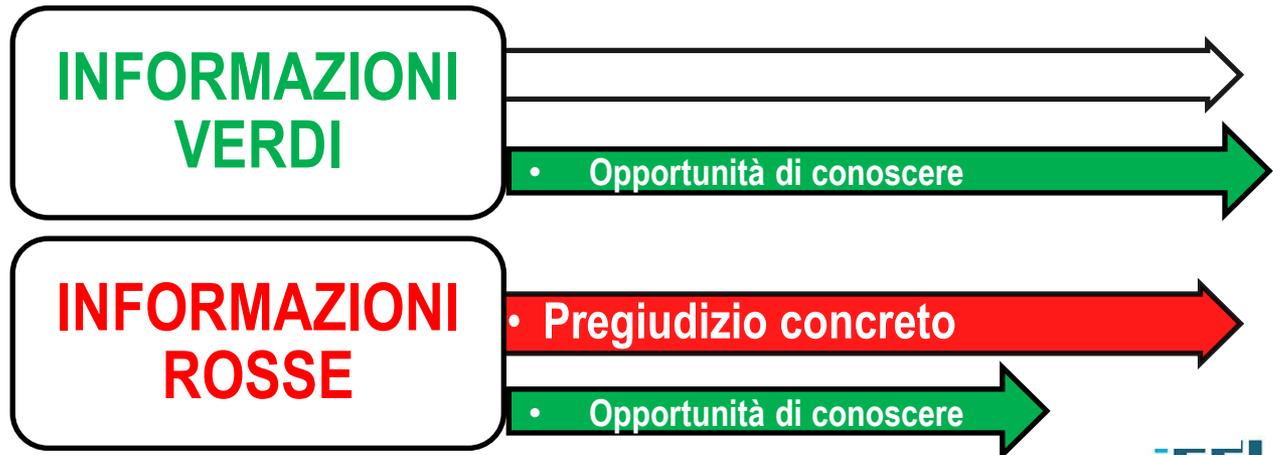
- “*Quale è la mia situazione?*” Rimugina Scavalafossa.
- “*Ho sia informazioni ROSSE che VERDI*”.
- Con grande sollievo, scopre che le **informazioni che generano un’ALTA OPPORTUNITA’ sono le VERDI** (che, peraltro non generano pregiudizio).

In questo caso non c’è alcun problema a dare accesso.

In merito alle **informazioni ROSSE** (identità del venditore e prezzo di acquisto), esse generano un moderato incremento (**OPPORTUNITA’ MEDIA**) dell’opportunità di conoscere, a fronte, invece, di un **pregiudizio assai concreto al controinteressato**.



dott. Scavalafossa





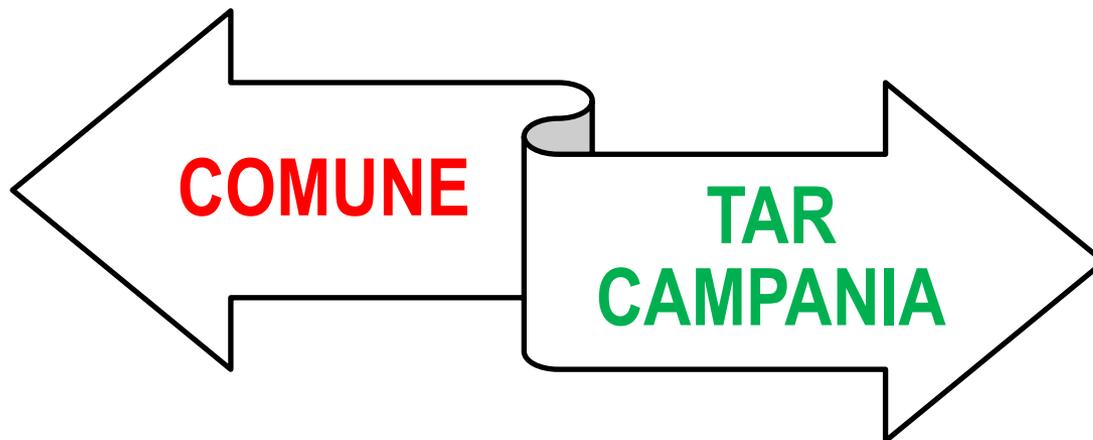
dott. Scavalafossa

- Il dottor Scavalafossa conclude: “**Darò accesso alla dichiarazione di posa in opera.**
- **Inoltre, darò accesso anche alla fattura!**
- **E’ in questo documento che si capisce che i tubi sono stati acquistati prima della posa in opera.**
- **Credo, tuttavia, che dovrò oscurare le informazioni relative all’identità del venditore e al prezzo di acquisto”.**

Non gli resta che eseguire gli **ultimi Passi** della *checklist*.

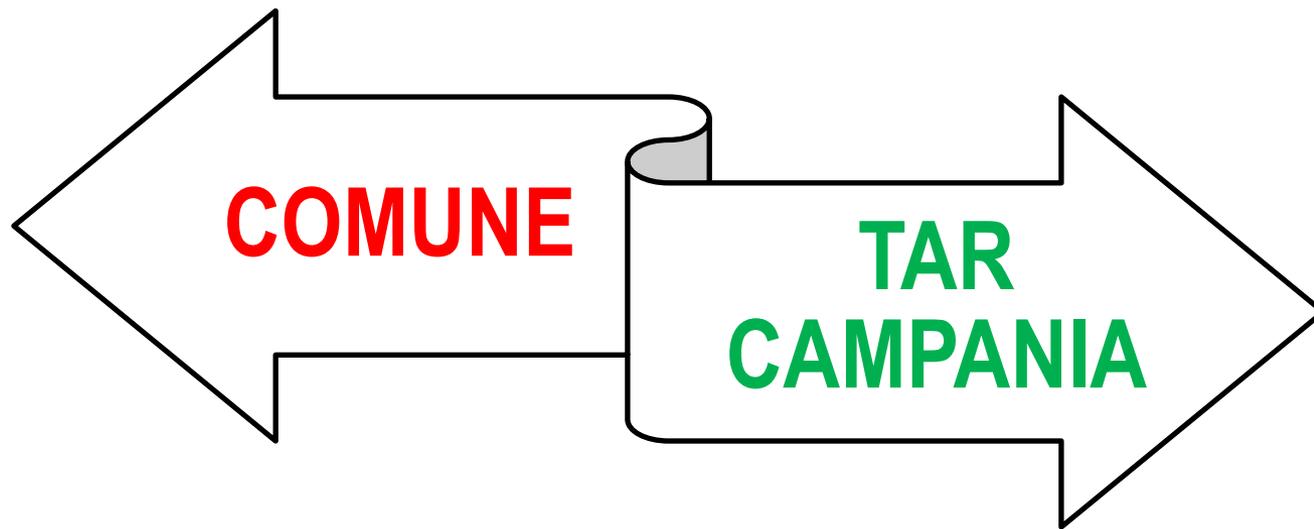
CHECKLIST @SPAZIOETICO PER LA GESTIONE DELLE ISTANZE DI ACCESSO CIVICO GENERALIZZATO

PASSO	DOMANDA	ESITO
11	E' possibile autorizzare totalmente l'accesso ai dati o ai documenti?	NO
12	E' necessario differire l'accesso?	NO
13	E' possibile autorizzare parzialmente l'accesso?	SI' <ul style="list-style-type: none">• originali dei documenti contabili o giustificativi, da cui si evince che i tubi sono stati effettivamente acquistati. Oscureamento dei dati relativi a:<ul style="list-style-type: none">○ identificazione del venditore○ prezzo di vendita• verbale di prova sui materiali e relative certificazioni di qualità in cui la ditta dichiara di aver posto in opera i tubi.
14	E' necessario negare l'accesso?	NO



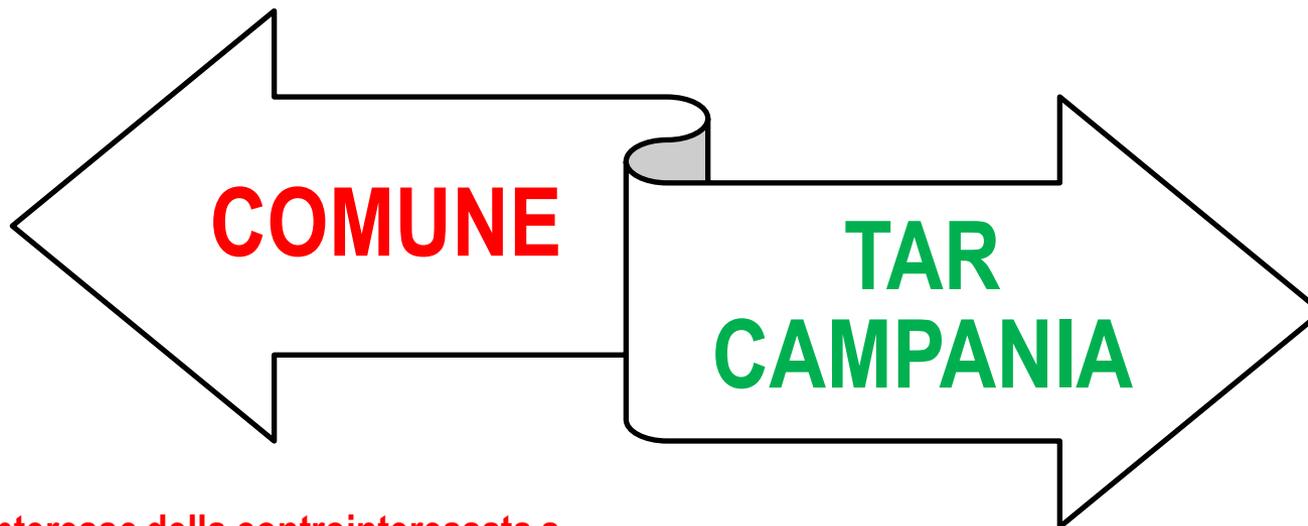
- Secondo il Comune, **l'istanza sarebbe generica**, non sarebbe chiaro il tipo di informazione richiesta e avrebbe una *“latitudine abnorme, siccome astrattamente riferibile ad una pluralità indifferenziata di atti”*.

- Il TAR chiarisce. Sul punto è agevole replicare **che l'informazione richiesta è assolutamente puntuale in quanto limitata a sapere se sono stati collocati i tubi in PVC della qualità promessa in sede di gara.**
- Deve rammentarsi che l'accesso civico generalizzato ha ad oggetto non solo documenti ma anche **“dati e informazioni”**.
- E' evidente che nella fattispecie **non risulta complicato per l'amministrazione individuare la documentazione in suo possesso dalla quale possa evincersi l'informazione richiesta.**

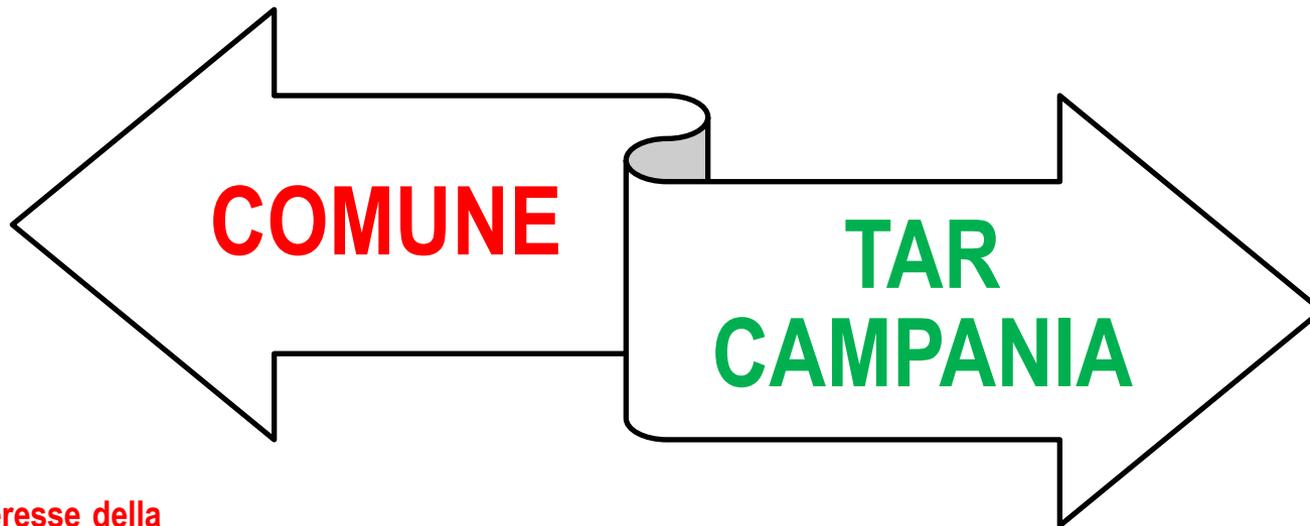


- L'istanza sarebbe ispirata da **motivazioni diverse** (quelle del concorrente che ha perso la gara) e, pertanto, **non si conforma allo spirito dell'accesso civico generalizzato**;
- inoltre, non vi sarebbero i presupposti di cui al d.lg. n. 163/2006 per concedere l'accesso agli atti **avendo la ricorrente fatto acquiescenza agli esiti della gara.**

- In primo luogo, deve osservarsi che l'istanza **non è stata formulata ai sensi della normativa sugli appalti che qui non viene in rilievo.**
- In secondo luogo, va rilevato che l'accesso civico ha “lo scopo di favorire forme diffuse di controllo sul perseguimento delle funzioni istituzionali e sull'utilizzo delle risorse pubbliche e di promuovere la partecipazione al dibattito pubblico..”. Sotto tale profilo **la richiesta di verificare l'effettiva posa in opera dei tubi promessi dalla controinteressata rientra pienamente nella finalità voluta dalla legge** di consentire un controllo sull'uso delle risorse pubbliche.
- Ritiene, inoltre, il Collegio che **l'indagine sulle “reali motivazioni” del richiedente l'accesso civico generalizzato esuli dai compiti attribuiti al Comune che deve limitarsi a verificare che non ricorrano casi di esclusione previsti dalla legge.**



- **Prevale l'interesse della controinteressata a mantenere riservati i propri canali di approvvigionamento e le relative condizioni;**
- sul punto la controinteressata invoca la lettera c) del comma 2 dell'art. 5 bis del d.lg. n. 33/2013 a mente del quale l'accesso civico è rifiutato "se il diniego è necessario per evitare un pregiudizio concreto alla tutela di uno dei seguenti interessi privati...c) gli interessi economici e commerciali di una persona fisica o giuridica, ivi compresi la proprietà intellettuale, il diritto d'autore e i segreti commerciali".
- La domanda di accesso della ricorrente è **unicamente volta a sapere se siano stati posti in opera i tubi** (le cui qualità sono state descritte nella gara e, dunque, note) promessi con l'offerta;
- in questo senso, **l'amministrazione dovrà consentire l'accesso solo al documento nel quale è contenuta tale informazione (senza disvelare "i canali di approvvigionamento e le relative condizioni"** che l'impresa aggiudicataria è riuscita a ottenere e ciò in assoluta coerenza con le statuizioni di questo Tribunale)... **(segue)**



- **Prevale l'interesse della controinteressata a mantenere riservati i propri canali di approvvigionamento e le relative condizioni;**
- sul punto la controinteressata invoca la lettera c) del comma 2 dell'art. 5 bis del d.lg. n. 33/2013 a mente del quale l'accesso civico è rifiutato "se il diniego è necessario per evitare un pregiudizio concreto alla tutela di uno dei seguenti interessi privati...c) gli interessi economici e commerciali di una persona fisica o giuridica, ivi compresi la proprietà intellettuale, il diritto d'autore e i segreti commerciali".
- (segue) ...Si rammenta in proposito che l'accesso civico generalizzato (a differenza dell'accesso ordinario) ha ad oggetto non solo documenti ma anche meri "dati e informazioni". **Entro questi limiti** (e il Comune dovrà eventualmente **oscurare** gli atti dai quali possano evincersi le particolari modalità di approvvigionamento dei tubi e le condizioni economiche ottenute dalla controinteressata) **non si ravvisa alcun confliggente interesse economico e commerciale** che possa subire un pregiudizio dalla conoscenza dell'informazione in questione. **E', infatti, come detto già noto il tipo di tubi** (in PVC rigido denominati Alvehol prodotti dalla Sirci di diametro mm. 800 e mm. 1.200 con rigidità anulare SN 16) che l'impresa ha garantito in sede di gara di utilizzare, **pertanto, non si comprende a quale segreto tecnico e know how riservato faccia riferimento la controinteressata** essendo l'informazione richiesta unicamente tesa a verificare l'effettiva posa in opera degli stessi (in linea con la finalità dell'accesso civico generalizzato che consente un controllo diffuso sull'operato della p.a.).
- In altri termini, non si ravvisa dalla divulgazione dell'informazione in questione un pregiudizio concreto agli interessi della ditta aggiudicataria

Perché una **checklist**?

- Durante i nostri corsi di formazione presso le pubbliche amministrazioni, abbiamo rilevato **alcune difficoltà**, comuni a quasi tutti gli uffici:



- non sono chiari i **criteri** da seguire per verificare la ricevibilità delle istanze;

- spesso si valutano le motivazioni del richiedente, *come se si stesse facendo l'istruttoria di un **accesso documentale** ex L. 241/1990;*

- in alcuni ci si **dimentica di contattare i controinteressati**;

- le **motivazioni dei dinieghi sono eccessivamente generiche.**

Checklist @SPAZIOETICO: Regole generali

● l'ufficio deve seguire la "Logica ACG" e quindi **presumere che i dati o i documenti richiesti siano pienamente accessibili**;

● la *checklist* deve essere usata come una sorta di "**prova del 9**", per confermare o smentire la presunzione di accessibilità;

● l'ufficio deve sempre tenere a mente che i documenti e i dati diffusi con ACG sono "**pubblici**": di conseguenza non deve considerare solo gli interessi del richiedente e del controinteressato, ma anche gli **interessi della comunità di persone entro cui i dati e i documenti, in quanto pubblici, potrebbero essere diffusi**;

● la *checklist* deve essere utilizzata **rispettando l'ordine (non casuale) in cui sono stati compilati i PASSI**: dal PASSO 1 al passo 14;

la decisione finale dell'ufficio deve **basarsi esclusivamente sulle informazioni e sulle considerazioni ricavabili dalla checklist**.

Formazione IFEL *per i Comuni*



Grazie per l'attenzione

Massimo Di Rienzo

@spazioetico

spazioeticomail@gmail.com

<https://spazioetico.com/>

I materiali didattici saranno disponibili su
www.fondazioneifel.it/formazione



Twitter



Facebook



YouTube

