



PROVINCIA DI PIACENZA

Ufficio di staff Bilancio, Patrimonio e Acquisti

P.O. ECONOMATO E STAZIONE UNICA APPALTANTE PER I SERVIZI

DETERMINAZIONE

Proposta n. 1687/2019

Determ. n. **1461** del **02/12/2019**

Oggetto: GARA EUROPEA A PROCEDURA TELEMATICA APERTA PER L'AFFIDAMENTO PER CONTO DEL COMUNE DI CASTEL SAN GIOVANNI DEL SERVIZIO DI TRASPORTO SCOLASTICO PER LA DURATA DI TRE ANNI SCOLASTICI. CIG: 8006435F29 - AUTORIZZAZIONE ALL'OSTENSIONE DI DOCUMENTI A SEGUITO RICHIESTA DI ACCESSO AGLI ATTI..

LA TITOLARE DELLA P.O.

In virtù dei poteri derivanti dall'incarico di Posizione Organizzativa denominata "Economato e Stazione Unica Appaltante per i Servizi", attribuita con Determinazione Dirigenziale n. 475 del 20/05/2019 dal Dirigente dell'Ufficio di Staff Bilancio, Patrimonio e Acquisti della Provincia di Piacenza;

Vista la richiesta di accesso agli atti, pervenuta tramite PEC in data 21/11/2019 alle ore 09:19:46 dalla società seconda classificata "**Sailing Tour S.r.l.**" e diretta ad ottenere estrazione di copia di quanto sotto riportato:

Tutta la documentazione amministrativa Documentazione tecnica Documentazione economica	Riferita alla Società aggiudicataria prima classificata: "T.P.S. PIACENZA SOCIETA' CONSORTILE A R.L."
--	---

Dato atto:

- che la contro interessata **"T.P.S. PIACENZA SOCIETA' CONSORTILE A R.L."** nella domanda di partecipazione alla procedura in oggetto ha dichiarato testualmente: *"che, ai fini dell'applicazione dell'art. 53, comma 5, lett. a), del D.Lgs. 50/016, non ci sono informazioni fornite nell'ambito dell'offerta che costituiscano segreti tecnici o commerciali ed autorizza, qualora un partecipante alla gara eserciti la facoltà di "accesso agli atti", la stazione appaltante a rilasciare copia di tutta la documentazione presentata per la partecipazione alla gara";*
- che, pertanto, in presenza di tale specifica autorizzazione all'accesso non si rende necessaria la composizione del conflitto tra opposte aspettative;

Rilevato ulteriormente che la richiesta di accesso, trova fondamento nell'interesse giuridicamente rilevante della richiedente, quale partecipante alla gara collocatasi seconda in graduatoria, a conoscere ogni elemento utile a tutelare i propri diritti ed interessi legittimi, anche in relazione all'eventuale proposizione di ricorso giurisdizionale;

Visto l'art. 53 del D. Lgs. 50/2016;

Ritenuto che il diritto di accesso vada riconosciuto a tutti gli atti di gara e che esso è consentito, se finalizzato all'esercizio del diritto di difesa, anche a quelle "informazioni fornite dagli offerenti nell'ambito delle offerte";

Atteso che nel contesto dell'art. 53 comma 6 del D.Lgs. n. 50/2016 citato, l'accesso agli atti deve essere teleologicamente orientato all'esercizio del diritto di difesa in giudizio, cioè deve essere prodromico alla valutazione circa l'eventuale proposizione di una iniziativa giurisdizionale;

Dato atto della legittimazione ad agire della richiedente;

Ritenuto che nella comparazione tra il diritto di difesa ed il diritto di riservatezza, la disciplina vigente dia prevalenza al diritto alla difesa;

Emerso:

- che, per costante giurisprudenza, la partecipazione alle gare di appalto comporta l'accettazione implicita, da parte del concorrente, delle regole di trasparenza ed imparzialità che caratterizzano la selezione, fermo restando l'obbligo tassativo, per il richiedente l'accesso, di utilizzare i documenti acquisiti esclusivamente per la cura e la difesa dei propri interessi giuridici;
- che, in altri termini, vi è una inevitabile accettazione del rischio di divulgazione del segreto industriale o commerciale, ove quest'ultimo sia impiegato allo scopo di acquisire un vantaggio competitivo all'interno di una gara pubblica, proprio in dipendenza dei caratteri di pubblicità e trasparenza che assistono quest'ultime (Tar Napoli Sez.VI sent.n.2934 del 27.05.2015, Tar Milano Sez.I sent.n.963 del 20.04.2015);

Atteso, quindi, che è la partecipazione stessa alla procedura comparativa che ne depotenzia implicitamente il diritto alla riservatezza, perdendo la documentazione di gara il suo carattere "privato" per formare oggetto di "pubblico dominio" (Tar Piemonte Torino sez.I n.1600/2010; Consiglio di Stato Sez.VI 30/07/2010 sentenza n.5062);

Evidenziato che a fronte di tale interesse non può opporsi il diritto alla riservatezza degli altri partecipanti in quanto, con l'ammissione alla gara, la documentazione prodotta, inclusa l'offerta presentata, è stata assoggettata ad un giudizio di **valutazione comparativa** e, dunque, non rientra più nella sfera di dominio riservato nella singola impresa (cfr. *Tar Lazio Sez.III 30.03.2006 n.2212*, *Tar Lazio Roma 20.09.2013 n.8375*; *Consiglio di Stato Sez.V n.4078/2002*; *Cons. Stato, sez. VI, 19 ottobre 2009, n. 6393*; *7 giugno 2006, n. 3418*; *TAR Puglia, Lecce, sez. II, 31 gennaio 2009, n. 166* e da ultimo, *Cons. Stato, sezione VI, ordinanza n. 524 del 2010 nella quale è ribadito che è sempre consentito l'accesso, anche se sono in gioco interessi tecnici e commerciali, quando ciò sia funzionale alla difesa in giudizio in relazione alla procedura di affidamento del contratto nell'ambito del quale viene formulata la richiesta di accesso*);

Sottolineato, infine, che la limitazione dell'accesso alla sola visione e non all'estrazione di copia, è superata dalla disciplina dettata dalla legge n. 15 del 2005 che ha modificato in parte qua la legge n. 241 del 1990 e che attualmente il diritto di accesso comprende sia la visione che il rilascio di copia del documento richiesto (cfr. *TAR Puglia, Bari, sez. I, 24 gennaio 2007, n. 337*; *Cons. Stato, sez. VI, 19 ottobre 2009, n. 6393*);

AUTORIZZA

l'accesso, da parte di "**Sailing Tour S.r.l.**" (seconda classificata nella procedura di cui trattasi), alla documentazione amministrativa (busta A), all'offerta tecnica (busta B) e all'offerta economica (busta C) presentate sia da "**T.P.S. PIACENZA SOCIETA' CONSORTILE A R.L.**", mediante ritiro della suddetta documentazione in formato digitale presso la sede della Provincia di Piacenza, in Via Garibaldi n. 50, Piano 1, Stanza 101, a decorrere da **martedì 3 dicembre 2019** (o nei giorni successivi) nei seguenti orari: **dalle ore 8:30 alle ore 13:00**. La persona individuata per il ritiro dovrà presentarsi munita di delega e di idoneo supporto digitale per il trasferimento documenti e dovrà fare riferimento alla sottoscritta ovvero alla dott.ssa Paola Bailo.

Precisa che tutti i provvedimenti amministrativi, sino ad ora adottati nonché i verbali della Commissione Giudicatrice e del Seggio di Gara relativi alla procedura in oggetto, come indicato anche nel disciplinare di gara, sono disponibili e direttamente accessibili, in quanto pubblicati sul sito Internet della Provincia di Piacenza, Sezione Servizi ai Comuni, S.U.A. Stazione Unica Appaltante, Sottosezione "Trasparenza - Art. 29 D. Lgs n. 50/2016" di cui al seguente link:

<https://www.provincia.pc.it/traspcucdett.php?idx=174&token=95620ec49287422d75636c354022e126>

AMMONISCE

la richiedente "Sailing Tour Srl" affinché l'utilizzo ed il trattamento dei dati stessi sia tassativo, circoscritto ed esclusivo per la cura e la difesa dei propri interessi giuridici inerenti la procedura di gara in oggetto, con

riserva in caso contrario di opportuna tutela nelle sedi giudiziarie.

DISPONE

per la sopracitata richiedente, il divieto di comunicare e diffondere i dati dei quali è venuto a conoscenza, al fine di evitare di incorrere nel reato di trattamento illecito di dati previsto e punito dall'art. 167 del decreto legislativo n. 196/2003.

AVVERTE

che il presente atto è impugnabile presso il competente Tar Emilia Romagna, sezione di Parma nei termini di legge.

Responsabile del procedimento è la sottoscritta dott.ssa Elena Malchiodi.

**Sottoscritta dal Dirigente
(MALCHIODI ELENA)
con firma digitale**



PROVINCIA DI PIACENZA

Servizio Personale e Affari Generali
Relazione di Pubblicazione

Determina N. 1461 del 02/12/2019

Ufficio di staff Bilancio, Patrimonio e Acquisti

Oggetto: GARA EUROPEA A PROCEDURA TELEMATICA APERTA PER L'AFFIDAMENTO PER CONTO DEL COMUNE DI CASTEL SAN GIOVANNI DEL SERVIZIO DI TRASPORTO SCOLASTICO PER LA DURATA DI TRE ANNI SCOLASTICI. CIG: 8006435F29 - AUTORIZZAZIONE ALL'OSTENSIONE DI DOCUMENTI A SEGUITO RICHIESTA DI ACCESSO AGLI ATTI..

La su estesa determinazione viene oggi pubblicata all'Albo Pretorio per quindici giorni consecutivi ai sensi dell'art. 52 comma 1 dello Statuto vigente.

Piacenza li, 02/12/2019

Sottoscritta per il Dirigente del Servizio
Il funzionario delegato
(CAPRA MONICA)
con firma digitale