



Il Difensore Civico

Decisione n. 8 del 23 aprile 2024

OGGETTO: Sig. (OMISSIS) – Comune (OMISSIS) - Richiesta di riesame ex art. 5, comma 8 del D.Lgs 33/2013 e successive modifiche ed integrazioni (202416197).

IL DIFENSORE CIVICO REGIONALE

VISTO il decreto legislativo 14 marzo 2013, n.33 e ss.mm.ii., contenente il “Riordino della disciplina riguardante il diritto di accesso civico e gli obblighi di pubblicità, trasparenza e diffusione di informazioni da parte delle Pubbliche Amministrazioni”;

VISTO in particolare l’art.5, comma 1, del D.Lgs. 33/2013, che recita testualmente: *“L’obbligo previsto dalla normativa vigente in capo alle pubbliche amministrazioni di pubblicare documenti, informazioni o dati comporta il diritto di chiunque di richiedere i medesimi, nei casi in cui sia stata omessa la loro pubblicazione”*;

VISTO il medesimo art.5, comma 2, del D.Lgs. 33/2013, come modificato dal D.Lgs. 97/2016, che ha introdotto, accanto all’accesso civico già disciplinato dal medesimo decreto, il c.d. “accesso civico generalizzato” che si sostanzia nel *“diritto di chiunque di accedere a dati e documenti detenuti dalle pubbliche amministrazioni, ulteriori rispetto a quelli oggetto di pubblicazione obbligatoria nel rispetto dei limiti relativi alla tutela di interessi pubblici e privati giuridicamente rilevanti”*;

VISTA la nota del 18/03/2024, acquisita al protocollo n.169 del 19/03/2024, con la quale il Sig. (OMISSIS) ha chiesto al Difensore Civico Regionale, ai sensi e per gli effetti ai sensi e per gli effetti dell’art.5, comma 8 del D.Lgs. 33/2013 e ss.mm.ii., il riesame del diniego espresso da parte del Comune di (OMISSIS), sulla propria istanza del 19/01/2024, volta ad ottenere l’ostensione della documentazione inerente l’affidamento del servizio gestione rifiuti, richiamata nella medesima istanza;

CONSIDERATO che:

- l’Amministrazione, con nota prot. n.693 del 29/02/2024, ha espresso diniego all’ostensione documentale per le ragioni nella medesima richiamate;
- il Sig. (OMISSIS), in data 01/03/2024, ha presentato istanza di riesame al Responsabile della Prevenzione della Corruzione e della Trasparenza del Comune di (OMISSIS), controdeducendo in relazione alle argomentazioni addotte dall’Ente;
- l’Amministrazione, con nota prot. n.813 del 08/03/2024 ha ribadito il diniego, seppur parzialmente, provvedendo difatti alla pubblicazione di alcuni dei documenti di interesse:

RILEVATO che il riesame presentato a questa Difesa Civica risulta notificato dall’istante al Comune di (OMISSIS);



Il Difensore Civico

ACCERTATO che i termini per la presentazione del riesame *ex lege* sono stati rispettati e non è stato proposto ricorso al TAR e che, pertanto, la domanda è ammissibile;

PRESO ATTO della nota prot. n.1112 del 06/04/2024 con la quale codesta Amministrazione, in persona del Segretario comunale, ha tra l'altro comunicato a questa Difesa Civica che:

- *“la documentazione ulteriore richiesta [...] è rinvenibile nell’Area Amministrazione Trasparente [...], riportando il link ipertestuale di collegamento al sito web dedicato;*
- *“non sono state rinvenute agli atti di questo Comune determine di liquidazione concernenti gli interessi erogati alla società che gestisce i rifiuti urbani con decorrenza 1 gennaio 2013”;*

ATTESO che, alla stregua del principio *“ad impossibilia nemo tenetur”*, anche nei procedimenti di accesso ai documenti amministrativi, l'esercizio del relativo diritto non può che riguardare - per evidenti motivi di buon senso e ragionevolezza - i documenti esistenti e non anche quelli distrutti o comunque irreperibili o mai formati (cfr. TAR Campania, Napoli, sez. V, 3 luglio 2018, n. 4411);

Tutto ciò premesso

DECIDE

- per le ragioni *ut supra* esposte, che è **IMPROCEDIBILE** l'istanza di riesame del denegato accesso presentata dal Sig. (OMISSIS), volta ad ottenere dal Comune di (OMISSIS) l'ostensione della documentazione indicata in premessa;
- che la presente Decisione è comunicata all'istante e al Comune di (OMISSIS);
- che la richiamata nota prot. n.1112 del 06/04/2024, a firma dal Segretario Comunale, sia trasmessa al Sig. (OMISSIS).

Il Difensore Civico Regionale
(Avv. Umberto Di Primio)

Copia informale, in versione informatica, di documento originale cartaceo, ai sensi degli artt. 22 e 40 del D.Lgs. n. 82/2005. Accesso agli atti consentito in conformità al Capo V artt. 22-28 della Legge 7 agosto 1990, n.241 e s.m. e i.