



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.