



SETTORE I
Servizi Generali e Legali – SUA – Risorse Umane
SERVIZIO AFFARI LEGALI

Prot.

Fermo, data protocollo

Agli OO.EE.

Pubblicazione sul sito istituzionale dell'Ente

OGGETTO: Modalità di esercizio del diritto di accesso agli atti di gara ai sensi degli artt. 35 e 36 del D. Lgs. n. 36/2023. Comunicazioni

In osservanza alle disposizioni in materia di diritto di accesso agli atti delle procedure di affidamento dei contratti pubblici di cui agli artt. 35 e 36 del D. Lgs. n. 36/2023 “Codice dei contratti pubblici” (in seguito Codice), in vigore dallo 01/01/2024, la SUA assicura agli OO.EE. partecipati alle gare di appalto l’accesso agli atti in modalità digitale, mediante acquisizione diretta dei dati e delle informazioni inseriti nella piattaforma di e-procurement Net4market.

Al riguardo si comunica che la S.U.A., contestualmente alla comunicazione dell’aggiudicazione di cui all’art. 90 del Codice, provvederà a rendere digitalmente disponibili dalla propria piattaforma di negoziazione Net4market, mediante consultazione della scheda di gara “Reportistica”, nell’apposito spazio denominato “Accesso ai documenti di gara”, la seguente documentazione:

- l’offerta dell’aggiudicatario a tutti i candidati e offerenti non definitivamente esclusi (art. 36, comma 1, del Codice);
- le offerte presentate dagli OO.EE. collocatisi nei primi cinque posti in graduatoria, con possibilità di consultazione reciproca della documentazione di gara che la SUA rende ostensibile, senza formulare una specifica istanza di accesso agli atti (art. 36, comma 2, del Codice).

Per quanto concerne la consultazione del contenuto delle offerte tecniche, si rappresenta che qualora in sede di domanda di partecipazione alla gara l’O.E. abbia ritenuto opportuno, ai sensi dell’art. 35, comma 4, lettera a), del Codice, oscurare parti dell’offerta tecnica per la presenza di segreti tecnici e commerciali, la S.U.A., nell’ambito della comunicazione di aggiudicazione di cui all’art. 90 del Codice, come previsto dall’art. 36, comma 3, del Codice, comunica “*le decisioni assunte riguardo le eventuali richieste di oscuramento di parti delle offerte*”.

Sulla scorta dell’orientamento giurisprudenziale consolidato, osservato *ex multis* dal Consiglio di Stato (cfr: Consiglio di Stato sez. III - 23/02/2024, n. 1832, Consiglio di Stato sez. III, 16.02.2021 n. 1428) si osserva infatti che le esigenze di segretezza tecnica o commerciale possono

essere fatte valere solo per le singole informazioni sottoposte a tutela brevettuale o a privativa industriale o commerciale, puntualmente e motivatamente indicate dallo stesso O.E., pur restando in capo alla SUA l'autonomo e discrezionale apprezzamento circa la validità e la pertinenza delle ragioni prospettate a sostegno del diniego opposto (cfr: T.A.R. Campania sez. II - Napoli, 30/01/2020, n. 437, T.A.R. Trentino-Alto Adige sez. I - Trento, 19/04/2023, n. 59).

Si puntualizza che, come stabilito dall'art. 36, comma 4, del Codice, la decisione della SUA riguardo alla documentazione di gara resa digitalmente ostensibile, è impugnabile unicamente mediante ricorso al TAR notificato e depositato entro dieci giorni dalla comunicazione dell'aggiudicazione di cui all'art. 90 del Codice.

Per quanto concerne gli OO.EE. collocatisi in graduatoria in posizioni successive alla quinta, è possibile presentare istanza motivata di accesso agli atti mediante inoltro via PEC all'indirizzo provincia.fermo@emarche.it.

La Dirigente

Dott. Lucia Marinangeli

Servizio Affari Legali

Dott. ssa Lina Simonelli

Funzionario Amministrativo

Mail: lina.simonelli@provincia.fm.it

Tel. 0734/232382