



NUOVI PERCORSI DI SVILUPPO  
DELLA CAPACITÀ AMMINISTRATIVA  
DELLA REGIONE SICILIANA

**23 febbraio 2021**  
Dipartimento della Funzione Pubblica

SEMINARIO

# La qualificazione delle istanze Il bilanciamento degli interessi nella gestione dell'accesso generalizzato

*Mariastefania De Rosa*

Avvocato e dottore di ricerca in diritto amministrativo  
esperto del Dipartimento della Funzione Pubblica  
professore a contratto di Etica Pubblica  
già funzionario giuridico ANAC



Unione Europea



Repubblica Italiana



Regione Siciliana

FSE FONDO SOCIALE EUROPEO  
**SICILIA 2020**  
PROGRAMMA OPERATIVO



FormezPA

# CONTESTO DI APPLICAZIONE DEL FOIA



# CONTESTO DI APPLICAZIONE DEL FOIA

## ATTI DI DISCIPLINA INTERNI

**PIANO TRIENNALE ANTICORRUZIONE**  
(Misure anticorruzione)

(Sezione Trasparenza)  
(Amministrazione trasparente)

**Regolamento sugli accessi**

L. n. 190/2012  
D.lgs. n. 33/2013

## ATTI DI DISCIPLINA ESTERNI

**Circolari DFP n. 2/2017 e n. 1/2019**  
**Linee guida ANAC n. 1309/2016**

Potere sanzionatorio  
generale pecuniario  
sui PTPC (d.l. n.  
90/2014)

Potere sanzionatorio  
specifico FOIA (d.lgs.  
n. 33/2013)

## SOGGETTI COMPETENTI

**RPCT-DIRIGENTI-DIPENDENTI**

**DIPARTIMENTO DELLA FUNZIONE PUBBLICA:** Regolazione FOIA e attività consultiva (tramite il CdC)

**ANAC:** Regolazione FOIA «limitata» - Vigilanza e potere sanzionatorio

**GARANTE PRIVACY** Regolazione FOIA «limitata» - Partecipazione alla fase di “riesame” del procedimento FOIA



# I TRE ACCESSI



# I tre accessi verso la p.a.

- ❑ **DIRITTO DI ACCESSO DOCUMENTALE** (l. n. 241/1990)
  - più profondo (posizione rivestiva dal soggetto, interessi, motivazione)
  - meno ampio (solo documenti)
- ❑ **DIRITTO DI ACCESSO CIVICO (SEMPLICE)** (d.lgs. n. 33/2013)
  - strumento sanzionatorio verso la p.a.
  - inadempienza agli obblighi di pubblicazione
- ❑ **DIRITTO DI ACCESSO CIVICO GENERALIZZATO** (d.lgs. n. 33/2013 e circolari del DFP n. 2/2017 e 1/2019)
  - meno profondo (il solo diritto a conoscere)
  - più ampio (documenti, dati, informazioni)

*Quali sono le condizioni strutturali degli edifici scolastici?*

*Quante ordinanze di demolizione di immobili abusivi sono eseguite?*

*In che modo sono stati assegnati gli spazi nel mercato ortofrutticolo?*



# Il d.lgs. n. 33/2013

- ❑ **DIRITTO DI ACCESSO GENERALIZZATO** ex art. 5, co. 2, d.lgs. n. 33/2013
  - ✓ finalità: controllo diffuso su funzioni e risorse e controllo democratico
  - ✓ legittimazione ampia: chiunque
  - ✓ senza motivazione
  - ✓ no interesse concreto e attuale
  - ✓ ampio ambito oggettivo: documenti, dati (dato conoscitivo come tale indipendentemente dal supporto fisico) e informazioni (rielaborazione dei dati detenuti all'interno della p.a.)
  - ✓ gratuità

# CRITERI DI QUALIFICAZIONE DELLE ISTANZE

1

**QUALI FINALITA' DEVE AVERE  
UNA ISTANZA PER ESSERE  
QUALIFICATA FOIA?**



# Le finalità del FOIA

È possibile rigettare una richiesta FOIA in base alla non coincidenza tra l'interesse che sorregge l'istanza e le finalità legislative?

## Le norme rilevanti

➤ Art. 5, co. 2, d.lgs. n. 33/20133

*“Allo 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**, chiunque ha diritto di accedere ai dati e ai documenti detenuti dalle pubbliche amministrazioni, ulteriori rispetto a quelli oggetto di pubblicazione ai sensi del presente decreto, nel rispetto dei limiti relativi alla tutela di interessi giuridicamente rilevanti secondo quanto previsto dall'articolo 5-bis.”*





# Le finalità del FOIA

È possibile rigettare una richiesta FOIA in base alla non coincidenza tra l'interesse che sorregge l'istanza e le finalità legislative?

## La giurisprudenza

- Presupposto dell'istanza: strumentalità alla tutela di un interesse generale
- No interessi individuali

**1° orientamento (superato: v. infra): Consiglio di Stato, sez. V, n. 1121/2020**

## La giurisprudenza

- ammissibilità istanze egoistiche
- la finalità non è sindacabile (no motivazione): impossibile verificare/interpretare i concetti di controllo diffuso e partecipazione

**2° orientamento - Tar Campania, n. 604/2020**



# Le finalità del FOIA

È possibile rigettare una richiesta FOIA in base alla non coincidenza tra l'interesse che sorregge l'istanza e le finalità legislative?

INDICAZIONI DELL'ADUNANZA PLENARIA N. 10/2020

## La giurisprudenza

- non confondere la *ratio* dell'istituto (controllo, ecc.) con l'interesse del richiedente non necessariamente altruistico e non sottoponibile a un giudizio di meritevolezza
- no «funzionalizzazione»

## I principi di diritto del Consiglio di Stato

1. **qualunque fine** della richiesta, anche egoistico (ad es. commerciale), è **ammissibile**
2. **la PA non deve accertare** quale sia il fine o interesse del richiedente
3. **l'interprete/operatore del diritto non può «creare» limiti aggiuntivi** rispetto a quelli indicati dall'art. 5-bis, c. 1-3,

2

# I CRITERI GUIDA PER QUALIFICARE UN'ISTANZA DI ACCESSO



# Accesso Civico Generalizzato

## CRITERI GUIDA PER LA CORRETTA QUALIFICAZIONE DELL'ISTANZA

E' possibile riqualificare d'ufficio un'istanza di accesso?

### La previsione rilevante

- **Par. 2.2, Circolare n. 2/2017 del Ministro della pubblica amministrazione**  
*«[...] dato che l'istituto dell'accesso generalizzato assicura una più ampia tutela all'interesse conoscitivo, qualora non sia specificato un diverso titolo giuridico della domanda (ad es. procedimentale, ambientale, ecc.), la stessa dovrà essere trattata dall'amministrazione come richiesta di accesso generalizzato»*

# Accesso Civico Generalizzato

## CRITERI GUIDA CIRCOLARE DFP N. 2/2017 PER LA CORRETTA QUALIFICAZIONE DELL'ISTANZA

### ❑ PRINCIPIO DELLA TUTELA PREFERENZIALE DELL'INTERESSE A CONOSCERE

✓ Qualora non sia specificato un titolo giuridico della domanda (ad. es. accesso procedimentale, ambientale) *in linea di massima* è preferibile trattare l'istanza come richiesta di accesso generalizzato, in ragione del regime più favorevole.

✓ **Nei casi dubbi**, tuttavia, occorre optare per la qualificazione più favorevole al richiedente, al fine di evitare al privato e alla p.a. l'eventuale onere di un secondo procedimento di accesso con esito diverso.

### ❑ PRINCIPIO DEL MINOR AGGRAVIO POSSIBILE NELL'ESERCIZIO DEL DIRITTO

- ✓ no richiesta al cittadino di adempiere a formalità o oneri procedurali
- ✓ no dichiarazione di inammissibilità di una domanda per motivi formali o procedurali

**3**

# **COME GESTIRE LE ISTANZE MULTIPLE, ANCIPI TI O CONGIUNTE**



# Accesso Civico Generalizzato

## CRITERI GUIDA PER LA CORRETTA QUALIFICAZIONE DELL'ISTANZA

### PRINCIPI NELL'ADUNANZA PLENARIA N. 10/2020

8.4. Il riferimento dell'istanza ai soli presupposti dell'accesso documentale **non preclude** alla pubblica amministrazione di esaminare l'istanza **anche sotto il profilo dell'accesso civico generalizzato**, laddove l'istanza contenga tutti gli elementi utili a vagliarne l'accoglimento sotto il profilo "civico", **salvo** che il privato abbia inteso espressamente far valere e limitare il proprio interesse ostensivo solo all'uno o all'altro aspetto.

8.5. (...) la pubblica amministrazione, nel rispetto del contraddittorio con eventuali controinteressati, deve esaminare l'istanza nel suo complesso, nel suo "anelito ostensivo", **evitando inutili formalismi e appesantimenti procedurali tali da condurre ad una defatigante duplicazione del suo esame.**

### Principi di diritto del Consiglio di Stato

**Analizzare l'istanza sotto tutti i profili (sufficienza dei presupposti) – Analizzare istanze congiunte**

**Verificare se il privato ha limitato l'accesso (espressamente e inequivocabilmente)? Dubbi: basta solo il titolo?**

**Necessità di instaurare il dialogo cooperativo col richiedente**

**Evitare formalismi: respingere richiesta ex 241 già processata e chiedere la formulazione istanza FOIA**

**Risposta onnicomprensiva**



4

# IL DIALOGO COOPERATIVO E' OBBLIGATORIO?





# Accesso Civico Generalizzato

## La previsione rilevante

### Par. 8, Circolare n. 2/2017 del Ministro della pubblica amministrazione

*L'accesso civico generalizzato «pone a carico delle pubbliche amministrazioni l'obbligo di **erogare un servizio conoscitivo**, che consiste nel condividere con la collettività il proprio patrimonio di informazioni secondo le modalità indicate dalla legge. **Per realizzare questo obiettivo** e, più in generale, le finalità di partecipazione e accountability proprie del c.d. modello FOIA, è auspicabile che le amministrazioni si adoperino per soddisfare l'interesse conoscitivo su cui si fondano le domande di accesso, evitando atteggiamenti ostruzionistici. Nel trattare una richiesta, è **necessario che l'amministrazione instauri un "dialogo cooperativo" con il richiedente [...]**»*

- IN DIVERSE FASI DEL PROCEDIMENTO FOIA** (istanza poco chiara o generica, comunicazione costi, istanze onerose)
- SOSPENSIONE DEL TERMINE** possibile ex art. 2, co. 7 L. n. 241/1990
- PRINCIPIO GENERALE PER TUTTI GLI ACCESSI**
- OBBLIGATORIETA'**: ADUNANZA PLENARIA N. 10/2020
- SE MANCA = DINIEGO ILLEGITTIMO** -- > giurisprudenza



# LIMITI E DIVIETI ALL'ACCESSO CIVICO GENERALIZZATO

1. ECCEZIONI RELATIVE: ART. 5-BIS, COMMI 1 E 2
2. ECCEZIONI ASSOLUTE: ART. 5-BIS, COMMA 3
3. ECCEZIONI PROCEDURALI: NON SCRITTE



# MODALITA' DI RISPOSTE IN CASO DI LIMITI ED ECCEZIONI ALL'ACCESSO

## RISPOSTE **PARZIALI** in virtù di attività di bilanciamento Consiglio di Stato, sez. V, 6 aprile 2020, n. 2309: pronuncia esemplare

- ✓ Non è una risposta esaustiva su tutti i dati e/o documenti richiesti
- ✓ È diniego parziale
- ✓ Adeguata motivazione in ordine alla parte della richiesta di cui non si consente l'accesso.
- ✓ Correlazione motivazione con limite/eccezione

## RISPOSTE **DIFFERITE** in virtù del principio di proporzionalità

- ✓ Se ricorrono cumulativamente due condizioni:
  1. pregiudizio concreto ad uno degli interessi pubblici o privati
  2. pregiudizio di carattere transitorio
- ✓ Adeguata motivazione
- ✓ Correlazione motivazione con limite/eccezione

Consiglio di Stato, sez. V, 6 aprile 2020, n. 2309: pronuncia esemplare

5

# LIMITI PROCEDURALI ALL'ACCESSO



# LIMITI PROCEDURALI ALL'ACCESSO

## RICHIESTA MANIFESTAMENTE ONEROSA O SPROPORZIONATA - MASSIVE- VESSATORIE

### Sintomi:

- ✓ mole elevata di dati e/o documenti;
- ✓ carico di lavoro in grado di interferire con il buon andamento dell'attività amministrativa.

### Cosa fare:

- ✓ necessità di attivare il dialogo cooperativo;
- ✓ se infruttuoso: diniego motivato in riferimento ai seguenti criteri:

1. la natura dell'attività di elaborazione (es. oscuramento di dati personali) necessaria per verificare se e in quale misura i dati e/o i documenti richiesti siano accessibili;
2. le risorse interne che occorrerebbe impiegare per soddisfare la richiesta (preferibilmente da quantificare in rapporto al numero di ore di lavoro per unità di personale);
3. Possibilità di ricorrere alle soglie di sostenibilità, preferibilmente definite *ex ante*, consistenti nell'indicazione del numero di ore di lavoro in rapporto a ciascuna istanza o gruppo di istanze;
4. la serietà del pregiudizio che la trattazione della richiesta arrecherebbe al buon funzionamento dell'ufficio e/o della pubblica amministrazione nel suo complesso.

✓ (par. 7, lett. b) Circolare n. 2/2017, in giurisprudenza, cfr. Tar Lazio, sez. II-ter, n. 4977/2018; Id., sez. II-quater, n. 2994/2018; Tar Puglia, sez. III, n. 234/2018; Tar Lombardia, sez. III, 1951/2017; Tar Emilia-Romagna, sez. II, n. 645/2017).

Consiglio di Stato, sez. V, 26 marzo 2020 n. 2129



### SOGLIE DI SOSTENIBILITA'

- Numero massimo di ore di lavoro che la p.a. può dedicare alla trattazione dell'accesso in un limitato arco temporale
- Riguarda una singola richiesta o un insieme di richieste
- Provenienti da uno stesso soggetto o centro di interessi
- Superato il limite previsto, la pretesa del singolo non può essere soddisfatta perché in grado di compromettere il buon andamento dell'attività amministrativa.

# LIMITI PROCEDURALI ALL'ACCESSO

## RICHIESTA GENERICA

### Sintomi:

- ✓ assoluta indeterminatezza e ambiguità dell'oggetto e impossibilità di individuare i dati e/o i documenti richiesti;

### Cose da fare:

- ✓ attivazione del dialogo cooperativo;
- ✓ se infruttoso, dichiarazione di inammissibilità l'istanza, comunicata al richiedente;

(par. 4.2 Linee guida ANAC; par. 3.1 Circolare n. 2/2017; in giurisprudenza, cfr. Tar Veneto, sez. I, n. 171/2018; Tar Lazio, sez. II-bis, n. 9023/2017).

## RICHIESTA REITERATA

### Sintomi:

- ✓ oggetto identico o coincidente con altre richieste già presentate da uno stesso richiedente;

### Cose da fare:

- ✓ qualora la p.a. abbia già fornito una risposta esaustiva (ma non necessariamente favorevole) alla precedente richiesta, le istanze successivamente reiterate sono da considerarsi inammissibili e, in casi estremi, le amministrazioni sono esonerate dal fornire una risposta;

(par. 7, lett. d), Circolare n. 2/2017, in giurisprudenza, cfr. Tar Veneto, sez. I, n. 536/2018).

## RICHIESTA DI DATI E/O INFORMAZIONI NON ESISTENTI

### Sintomi:

- ✓ oggetto costituito da dati e/o documenti che la p.a. ritiene non esistenti;

### Cose da fare:

- ✓ la p.a. risponda per iscritto al richiedente comunicandogli l'inesistenza dei dati e/o dei documenti richiesti e, pertanto, l'impossibilità di soddisfare la domanda.
- ✓ obbligo della p.a. di "certificare" la situazione di inesistenza (Tar Campania, n. 3247/2019)



6

# ECCEZIONI RELATIVE E ASSOLUTE ALL'ACCESSO CIVICO GENERALIZZATO



# I limiti all'accesso civico generalizzato

## ECCEZIONI RELATIVE: ART. 5-BIS, COMMI 1 E 2

### INTERESSI PUBBLICI

- ✓ la sicurezza pubblica e l'ordine pubblico; la sicurezza nazionale;
- ✓ la difesa e le questioni militari;
- ✓ le relazioni internazionali;
- ✓ la politica e la stabilità finanziaria ed economica dello Stato;
- ✓ la conduzione di indagini sui reati e il loro perseguimento; il regolare svolgimento di attività ispettive

BILANCIAMENTO

### INTERESSI PRIVATI

- ✓ la protezione dei dati personali, in conformità con la disciplina legislativa in materia;
- ✓ la libertà e la segretezza della corrispondenza;
- ✓ gli interessi economici e commerciali di una persona fisica o giuridica, ivi compresi la proprietà intellettuale, il diritto d'autore e i segreti commerciali.

## ECCEZIONI ASSOLUTE: ART. 5-BIS, COMMA 3

- ✓ Segreto di Stato
- ✓ Divieti di divulgazione espressamente previsti da leggi di settore
- ✓ Rinvio (problematico) all'art. 24, comma 1, l. 241/1990

NO BILANCIAMENTO



# Eccezioni relative

Le eccezioni si dicono “relative” quando la loro applicazione richiede un bilanciamento

## APPROCCIO INTERPRETATIVO P.A.:

- DISCREZIONALITA’- BILANCIAMENTO – CONTEMPERAMENTO INTERESSI CON PARI DIGNITA’ GIURIDICA
- PROVVEDIMENTO MOTIVATO: CORRELAZIONE DELLA MOTIVAZIONE CON I LIMITI E DIVIETI. NO GENERICITA’

### INTERESSI PUBBLICI (ART. 5-BIS, COMMA 1)

- ❑ **Sicurezza pubblica e ordine pubblico (sicurezza urbana)**
  - ✓ evitare vanificazione/sabotaggio azione delle forze di polizia
- ❑ **Sicurezza nazionale**
  - ✓ interesse dello Stato all’integrità territoriale e delle istituzioni democratiche
- ❑ **Difesa e questioni militari**
  - ✓ difesa della patria (art. 52 Cost.).
- ❑ **Relazioni internazionali**
  - ✓ rapporti intercorrenti tra Stati sovrani e quelli tra i vari soggetti internazionali
- ❑ **Politica e stabilità finanziaria ed economica dello Stato**
  - ✓ atti relativi ai processi di formazione e determinazione della politica monetaria e valutaria dello Stato, nonché quelli relativi al fabbisogno del bilancio, alla politica fiscale ed all’emissione dei titoli di debito pubblico, alla gestione delle finanze pubbliche
- ❑ **Condizione indagini su reati e perseguimento**
  - ✓ interesse sotteso alla conduzione di indagini sui reati connesso alla sicurezza e all’ordine pubblico e all’esercizio di attività giudiziaria
- ❑ **Regolare svolgimento delle attività ispettive**
  - ✓ attività ispettiva e azioni preordinate ad acquisire gli elementi conoscitivi necessari per lo svolgimento delle funzioni di competenze delle ppaa.

### INTERESSI PRIVATI (ART. 5-BIS, COMMA 2)

- *la protezione dei dati personali*
- *la libertà e segretezza della corrispondenza*
- *gli interessi economici e commerciali di una persona fisica o giuridica, ivi compresi la proprietà intellettuale, il diritto d’autore e i segreti commerciali*

# 7

## LE ECCEZIONI RELATIVE LE DUE FASI DEL BILANCIAMENTO

FASE 1

**TEST DEL DANNO/PREGIUDIZIO**  
("HARM TEST")

FASE 2

**TEST DELL'INTERESSE PUBBLICO**  
("PUBLIC INTEREST TEST" O "P.I. OVERRIDE")

### Base normativa

*L'accesso civico di cui all'articolo 5, comma 2, è rifiutato se il diniego è necessario per **EVITARE UN PREGIUDIZIO** concreto alla tutela di uno degli interessi pubblici o privati*

### Lacuna

**ASSENZA DELLA CLAUSOLA DEL PUBLIC INTEREST!**

*Manca la formula: "A MENO CHE non è prevalente l'interesse pubblico alla conoscenza" oppure "a meno non faccio un danno alla collettività"*



# Il bilanciamento

## IL BILANCIAMENTO – FASE 1

### IL TEST DEL DANNO

La domanda da porsi: **l'ostensione del dato o documento può arrecare un pregiudizio a un interesse pubblico o privato protetto dalle eccezioni?**

- **NO**, nessun rischio di pregiudizio  **accesso consentito**
  
- **Sì**, rischio di pregiudizio  **valutazioni ulteriori**
  - ✓ Natura del pregiudizio: **concreto** (non generico e astratto), **specifico, serio?**
  - ✓ Probabilità del rischio: **ragionevolmente prevedibile** o meramente ipotetico?
  - ✓ Nesso causale tra accesso e pregiudizio: **diretto** o indiretto?



# Il bilanciamento

## IL BILANCIAMENTO – FASE 2

### IL TEST DELL'INTERESSE PUBBLICO A SAPERE

La seconda domanda: **il diniego può arrecare un pregiudizio all'interesse (del) pubblico a conoscere le informazioni in questione?** Si tratta, cioè, di informazioni rilevanti per la collettività?

- **NO**, nessun rischio di pregiudizio  **accesso negato**
  
- **Sì**, rischio di pregiudizio  **valutazioni ulteriori** (identiche e “rovesciate” rispetto alla fase 1)
  - ✓ Natura del pregiudizio: **concreto** (non generico e astratto), **specifico, serio?**
  - ✓ Probabilità del rischio: **ragionevolmente prevedibile** o meramente ipotetico?
  - ✓ Nesso causale tra accesso e pregiudizio: **diretto** o indiretto?
  - ✓ Riferimento al contesto temporale in cui viene formulata la domanda di accesso: **possibilità differimento o accesso parziale**



# Il bilanciamento

## IL BILANCIAMENTO FINALE

***Il bilanciamento è un esame comparativo di due pregiudizi***

- ✓ *all'interesse protetto dall'eccezione*
- ✓ *all'interesse conoscitivo della collettività*

**Domanda riassuntiva:** il danno che il diniego arrecherebbe all'interesse conoscitivo della collettività è **più o meno rilevante** del danno che l'accoglimento arrecherebbe all'interesse protetto dall'eccezione?

**Domanda finale:** è possibile **contemperare** gli interessi (alla riservatezza e alla conoscenza) tra loro contrapposti?

- **No (risposta ammissibile solo SE** il documento nella sua interezza contiene dati la cui diffusione può danneggiare l'interesse protetto dall'eccezione in modo concreto, specifico, serio, prevedibile e diretto) **▶▶ diniego totale**
- **Sì, in caso contrario ▶▶ accesso parziale** (es. oscuramento/rimozione dei dati sensibili/riservati)
- Riferimento al contesto temporale in cui viene formulata la domanda di accesso: **possibilità differimento o accesso parziale**





# ECCEZIONI ASSOLUTE



# Eccezioni assolute

Le **eccezioni** si dicono “**assolute**” quando la loro applicazione **non richiede un bilanciamento** (già effettuato ex ante dalla legge, come per gli obblighi di pubblicazione)

**APPROCCIO INTERPRETATIVO P.A.: NO DISCREZIONALITA'- NO BILANCIAMENTI**

**3 ipotesi (ART. 5-BIS COMMA 3):**

## 1. Segreto di Stato

- ✓ Finalità: salvaguardia interessi dello Stato quali integrità della Repubblica, difesa delle istituzioni, indipendenza dello Stato, difesa militare dello Stato
- ✓ Il potere di disporlo spetta al Presidente del Consiglio dei Ministri

## 2. Divieti di divulgazione espressamente previsti da leggi di settore

- ✓ Segreti disciplinati dalle leggi di settore: statistico, militare, bancario, scientifico, industriale, professionale, pareri legali in un procedimento contenzioso
- ✓ Leggi che dettano regole specifiche sull'accesso ai documenti:
  - ❖ Contratti pubblici
  - ❖ Dati idonei a rivelare lo stato di salute (art. 22 Codice privacy, art. 7 bis, co. 6, d.lgs. n. 33/2013)
  - ❖ Dati idonei a rivelare la vita sessuale (art. 7 bis, co. 6, d.lgs. n. 33/2013)
  - ❖ Dati identificativi di persone fisiche beneficiarie di aiuti economici da cui è possibile ricavare informazioni relative allo stato di salute ovvero alla situazione di disagio economico sociale degli interessati (art. 24, co. 4, dlgs n. 33/2013)



# Eccezioni assolute

## 3. Il problematico rinvio all'art. 24, co. 1, l. 241/1990: “era proprio necessario?”

### art. 24, comma 1, l. 241/1990

#### 1. Il diritto di accesso è escluso:

- a) per i documenti coperti da segreto di Stato [già coperto dall'art. 5-bis, c. 3] e nei casi di segreto o di divieto di divulgazione espressamente previsti dalla legge [già coperto dall'art. 5-bis, c. 3] dal regolamento governativo di cui al comma 6 e dalle P.A. ai sensi del comma 2 del presente articolo [delegificazione incostituzionale: v. sotto]
  - b) nei procedimenti tributari, per i quali restano ferme le norme specifiche [già coperto dall'art. 5-bis, c. 3]
  - c) nei confronti dell'attività della P.A, diretta all'emanazione di atti normativi, amministrativi generali, di pianificazione e di programmazione [contraria alla ratio e ai fini del FOIA-escludere solo atti propedeutici]
  - d) nei procedimenti selettivi, nei confronti dei documenti amministrativi contenenti informazioni di carattere psicoattitudinale relativi a terzi [unica altra previsione applicabile]
2. Le singole pubbliche amministrazioni individuano le categorie di documenti (...) sottratti all'accesso ai sensi del comma 1 [incostituzionale per contrasto con la riserva di legge posta dall'art. 10 CEDU e quindi con l'art. 117 Cost.]

- Vi sarebbe l'introduzione di un limite ulteriore al FOIA (e invece sono tassativi)
- Le pp.aa., riguardo al FOIA, non possono disciplinare limiti nei regolamenti
- Semmai possono essere utilizzati solo come ausilio interpretativo

Adunanza Plenaria, Cons. Stato n. 10/20  
Circolare DFP n. 1/2019





# ***GRAZIE!!!***

## ***Mariastefania De Rosa***

Avvocato e dottore di ricerca in diritto amministrativo  
esperto del Dipartimento della Funzione Pubblica  
professore a contratto di Etica Pubblica  
già funzionario giuridico ANAC



Unione Europea



Repubblica Italiana



Regione Siciliana

FSE FONDO SOCIALE EUROPEO  
**SICILIA 2020**  
PROGRAMMA OPERATIVO



Formez**PA**