



DELIBERA N. 434

Del 19 settembre 2023

Oggetto: Provvedimento d'ordine ai sensi dell'art. 11 co. 1 lett. d) del Regolamento sull'esercizio dell'attività di vigilanza sul rispetto degli obblighi di pubblicazione di cui al decreto legislativo 14 marzo 2013, n. 33, e del Regolamento sull'esercizio dell'attività di vigilanza in materia di prevenzione della corruzione nei confronti della società Sport e Salute Spa

Riferimenti normativi

Articolo 1 co. 3 della legge 6 novembre 2012, n. 190; d.lgs. 33/2013, art. 45 co. 1 e 37; d.lgs. 50/2016, artt. 29 e 42; d.lgs. 36/2023, artt. 28 e 16.

Parole chiave

Società in controllo pubblico - pubblicazione verbali – conflitto di interessi

Massima

Sussiste l'obbligo di pubblicare i verbali delle commissioni di gara sul sito istituzionale dell'amministrazione. La pubblicazione, come previsto nell'allegato 9 al PNA 2022, non è tempestiva, ma solo successiva alla pubblicazione degli avvisi relativi agli esiti delle procedure. Essa deve avvenire nel rispetto dei limiti posti dall'art. 53 ("segreti tecnici e commerciali") e dall'art. 162 ("contratti secretati") del d.lgs. 50/2016 e da quelli posti in via generale dal d.lgs. 196/2003 e ss.mm.ii. in materia di dati personali. Tale obbligo di pubblicazione è in vigore fino al 31 dicembre 2023. Infatti, come chiarito nella delibera n. 264 del 20 giugno 2023, fino a tale data le stazioni appaltanti e gli enti concedenti assicurano la trasparenza dei contratti pubblici come declinata nell'allegato 9 al PNA 2022.

Visti

l'articolo 1, comma 3, della legge 6 novembre 2012, n. 190, secondo cui l'Autorità «esercita poteri ispettivi mediante richiesta di notizie, informazioni, atti e documenti alle pubbliche amministrazioni e ordina l'adozione di atti o provvedimenti richiesti dal piano nazionale anticorruzione e dai piani di prevenzione della corruzione delle singole amministrazioni e dalle regole sulla trasparenza dell'attività amministrativa previste dalla normativa vigente, ovvero la rimozione di comportamenti o atti contrastanti con i piani e le regole sulla trasparenza»;

l'articolo 45, comma 1, del decreto legislativo 14 marzo 2013, n. 33, secondo il quale l'Autorità controlla l'esatto adempimento degli obblighi di pubblicazione previsti dalla normativa vigente, esercitando poteri ispettivi mediante richiesta di notizie, informazioni, atti e documenti alle amministrazioni pubbliche e ordinando di procedere, entro un termine non superiore a trenta giorni, alla pubblicazione di dati, documenti e informazioni ai sensi del citato decreto, all'adozione di atti o provvedimenti richiesti dalla normativa vigente, ovvero la rimozione di comportamenti o atti contrastanti con le regole sulla trasparenza;

il decreto legislativo 25 maggio 2016, n. 97 «Revisione e semplificazione delle disposizioni in materia di prevenzione della corruzione, pubblicità e trasparenza, correttivo della legge 6 novembre 2012, n. 190 e del decreto legislativo 14 marzo 2013, n. 33, ai sensi dell'articolo 7 della legge 7 agosto 2015, n. 124, in materia di riorganizzazione delle amministrazioni pubbliche»;

il decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50, Codice dei contratti pubblici;

il Decreto legislativo 31 marzo 2023, n. 36, Codice dei contratti pubblici in attuazione dell'articolo 1 della legge 21 giugno 2022, n. 78, recante delega al Governo in materia di contratti pubblici (G.U. n. 77 del 31 marzo 2023 - S.O. n. 12);

il Regolamento sull'esercizio dell'attività di vigilanza sul rispetto degli obblighi pubblicazione di cui al d.lgs. 33/2013 e successive modifiche, con il quale l'Autorità ha disciplinato, tra l'altro, all'art. 11, tra gli atti conclusivi del procedimento, quello di ordine di procedere alla pubblicazione di documenti ed informazioni, ai sensi dell'art. 45 comma 1 del citato decreto;

Il Regolamento sull'esercizio dell'attività di vigilanza in materia di prevenzione della corruzione e successive modifiche, con il quale l'Autorità ha disciplinato, tra l'altro, all'art. 11, tra gli atti conclusivi del procedimento, quello di ordine, indirizzato alle amministrazioni interessate, di adottare misure di prevenzione della corruzione previste dal PNA, dai suoi aggiornamenti, nonché da Linee guida avente il medesimo valore di atto di indirizzo, ai sensi del comma 2-bis dell'articolo 1 della legge n. 190 del 2012;

la delibera n. 7 del 17 gennaio 2023, recante il Piano Nazionale Anticorruzione 2022, ed il relativo allegato 9;

la delibera n. 264 del 20 giugno 2023, "Adozione del provvedimento di cui all'articolo 28, comma 4, del decreto legislativo n. 31 marzo 2023, n. 36 recante individuazione delle informazioni e dei dati relativi alla programmazione di lavori, servizi e forniture, nonché alle procedure del ciclo di vita dei contratti pubblici che rilevano ai fini dell'assolvimento degli obblighi di pubblicazione di cui al decreto legislativo 14 marzo 2013, n. 33.

Considerata



la nota prot. n. 19430 del 9.3.2023, con la quale, in attuazione della deliberazione del Consiglio dell'Autorità del 8 marzo 2023, venivano trasmessi all'Ufficio di vigilanza in materia di prevenzione della corruzione e trasparenza (UVMACT), per il seguito di competenza, gli esiti dell'attività di cui al Piano Ispettivo ANAC per l'anno 2022, con la finalità di verificare alcuni affidamenti condotti da Sport e Salute S.p.A., con specifico riferimento alla gestione delle situazioni di conflitto di interesse, dalla quale sono emerse le seguenti criticità:

- la mancata acquisizione delle dichiarazioni di non trovarsi in posizione di conflitto d'interessi da parte di tutti i soggetti coinvolti nel ciclo di procurement per tutte le fasi, e non solo dei componenti delle commissioni giudicatrici e dei segretari verbalizzanti;
- in riferimento soprattutto alle procedure aperte, nella sezione "Società trasparente", la mancata pubblicazione dei verbali di gara in difformità a quanto previsto dall'art. 29 d.lgs. 50/2016 ed alle indicazioni del PNA 2022.

la nota prot. n. 36519 del 12.5.2023, con la quale veniva comunicato l'avvio del procedimento di vigilanza ai sensi dell'art. 12 rispettivamente del Regolamento sull'esercizio dell'attività di vigilanza in materia di prevenzione della corruzione e s.m.i. e del Regolamento sull'esercizio dell'attività di vigilanza sul rispetto degli obblighi di pubblicazione di cui al decreto legislativo 14 marzo 2013, n. 33 e s.m.i. nei confronti della suddetta società, chiedendo al RPCT di fornire una dettagliata relazione informativa sulle questioni rappresentate;

la nota acquisita al protocollo n. 44530 del 9.6.2023, a mezzo della quale il RPCT ha riferito che, in base al disposto dell'art. 28 del nuovo Codice dei contratti pubblici, di cui al d.lgs. 36/2023, devono essere pubblicati la sola composizione della commissione aggiudicatrice e dei curricula dei suoi componenti, ma non anche i verbali di gara, in quanto diversamente opinando risulterebbe privo di significato il successivo art. 36, recante l'obbligo di messa a disposizione dei verbali ai candidati ed agli offerenti non definitivamente esclusi, contestualmente alla comunicazione digitale dell'aggiudicazione, anche al fine di evitare una lesione della segretezza e della riservatezza commerciale degli operatori economici, in ordine alla descrizione delle operazioni di valutazione delle offerte tecniche;

la richiesta di parere all'Ufficio URAC prot. n. 59182 del 20.7.2023, alla quale veniva fornito riscontro a mezzo nota prot. n. 62166 del 28.7.2023, richiamando i chiarimenti forniti con la delibera n. 264 del 20 giugno 2023, secondo cui fino al 31 dicembre 2023 le stazioni appaltanti e gli enti concedenti assicurano la trasparenza dei contratti pubblici come declinata nell'allegato 9 al PNA 2022, in attuazione di quanto previsto dall'art. 225, comma 2, lett. a) e b), e dall'art. 224, co. 4, del d.lgs. 36/2023;

la nuova verifica espletata sul sito istituzionale della società Sport e Salute Spa, sezione "società trasparente", sottosezione "bandi di gara e contratti", dalla quale è emerso che la stessa risulta articolata in ulteriori sottosezioni, che accolgono le informazioni oggetto di pubblicazione suddivise in base alla procedura di aggiudicazione (affidamenti diretti; procedure pubbliche; procedure negoziate; sponsorizzazioni/partner commerciali). Ciascuna sottosezione contiene separatamente i dati sugli affidamenti espletati nel corso del 2023 e quelli relativi agli anni precedenti, in apposita sezione denominata "archivio". Accedendo alla singola procedura risultano pubblicati i documenti relativi alla gara, come a titolo esemplificativo la determina a contrarre, il bando, il disciplinare, il provvedimento di aggiudicazione. Non risultano invece pubblicati i verbali di gara;

In materia di prevenzione della corruzione

le misure adottate da Sport e Salute Spa per l'individuazione e la gestione dei conflitti di interessi nelle procedure di affidamento, in merito alle quali la relazione informativa del RPCT precisava che le dichiarazioni di assenza di situazioni ostative, per i contratti che non comportano l'impiego di fondi PNRR o fondi strutturali, vengono acquisite solo all'atto di assegnazione all'ufficio o dell'incarico, fatta eccezione per il RUP e per i commissari di gara, che sono tenuti a rendere la dichiarazione per ogni singolo affidamento. Viceversa, per i contratti finanziati con fondi PNRR e strutturali, la dichiarazione viene acquisita ad ogni incarico, con precisa indicazione dell'oggetto della procedura. Veniva altresì riferito che il Codice Etico della società reca una specifica definizione di conflitto di interessi, ponendo in capo ai dipendenti ed ai dirigenti l'obbligo di comunicare tempestivamente al RPCT la presenza di circostanze di fatto e di diritto che possono rilevare in tal senso. Sono previsti una serie di altri obblighi e divieti, come ad esempio l'esclusione dalle commissioni aggiudicatrici di coloro che prima dell'assunzione abbiano prestato attività lavorativa o professionale in favore di uno dei fornitori partecipanti. In attuazione dei principi contenuti nel Codice etico la società si è dotata di un'apposita procedura aziendale, DRU 25 – "gestione dei conflitti di interesse", che individua le tipologie di conflitti rilevanti, le modalità di rilevazione e di valutazione e soluzione degli stessi, nonché di un Regolamento interno per la nomina, la composizione ed il funzionamento delle commissioni giudicatrici;

la verifica sul PTPCT relativo al triennio 2023-2025, approvato in data 10 marzo 2023, con particolare riferimento alle misure di prevenzione dei conflitti di interessi, dalla quale è emerso che la materia è stata trattata nel par. 7, ove vengono sintetizzati il contenuto delle disposizioni normative vigenti e le indicazioni operative desumibili dagli atti di soft law adottati a livello nazionale ed internazionale, ivi compresa l'esemplificazione di misure di prevenzione della corruzione da inserire nei PTPCT;

che pur prendendo atto delle disposizioni contenute nel Codice Etico e nella procedura aziendale all'uopo richiamata, è stata comunque ravvisata l'assenza nel Piano delle concrete modalità di acquisizione e verifica delle dichiarazioni da parte di Sport e Salute Spa, con indicazione dei soggetti tenuti a rendere e ricevere le dichiarazioni, della periodicità delle stesse e dei controlli posti in essere, in conformità alle indicazioni metodologiche contenute nel PNA 2022, Parte speciale, "conflitti di interessi in materia di contratti pubblici". Si ravvisa pertanto l'opportunità di provvedere all'integrazione del vigente PTPCT, inserendo le modalità attuative delle misure adottate o che si intendono adottare per presidiare adeguatamente l'area di rischio.

Tutto quanto sopra premesso,

Il Consiglio dell'Autorità Nazionale Anticorruzione

nell'adunanza del 19 settembre 2023

DELIBERA

L'adozione nei confronti della società Sport e Salute Spa, ai sensi dell'art. 11 co. 1, lett. d), del Regolamento sull'esercizio dell'attività di vigilanza sul rispetto degli obblighi di pubblicazione di cui al decreto legislativo 14 marzo 2013, n. 33, e del Regolamento sull'esercizio dell'attività di vigilanza in materia di prevenzione della corruzione, di un provvedimento di ordine:

- in materia di trasparenza, di provvedere alla pubblicazione dei verbali delle commissioni di gara sul sito istituzionale con le modalità indicate dalla delibera n. 264 del 20 giugno 2023, secondo cui fino al 31



dicembre 2023 le stazioni appaltanti e gli enti concedenti assicurano la trasparenza dei contratti pubblici come declinata nell'allegato 9 al PNA 2022. La pubblicazione non è tempestiva, ma solo successiva alla pubblicazione degli avvisi relativi agli esiti delle procedure. Essa deve avvenire nel rispetto dei limiti posti dall'art. 53 ("segreti tecnici e commerciali") e dall'art. 162 ("contratti secretati") del d.lgs. 50/2016 e da quelli posti in via generale dal d.lgs. 196/2003 e ss.mm.ii. in materia di dati personali. In particolare devono ritenersi operanti, quanto ai dati personali, i limiti previsti in via generale dal d.lgs. 196/2003, così come modificato dal GDPR nonché dall'art. 7 bis, co. 3, del d.lgs. 33/2013, che prevede l'anonimizzazione dei dati personali contenuti anche in documenti oggetto di pubblicazione. Quanto alle eventuali privative industriali, opera la previsione dell'art. 53 co. 3 del d.lgs. 50/2016, che sottrae le informazioni fornite nell'ambito dell'offerta o a giustificazione della medesima che costituiscano, secondo motivata e comprovata dichiarazione dell'offerente, segreti tecnici o commerciali (lett. a), oltre che all'accesso, anche ad ogni forma di divulgazione, ivi inclusa quindi la pubblicazione;

- in materia di prevenzione della corruzione, di integrare il PTPCT vigente, perché, pur prendendo atto delle disposizioni contenute nel Codice Etico e nella procedura aziendale all'uopo richiamata dal RPCT, è stata comunque ravvisata l'assenza nel documento della descrizione delle concrete modalità di acquisizione e verifica delle dichiarazioni da parte di Sport e Salute Spa, con indicazione dei soggetti tenuti a rendere e ricevere le dichiarazioni, della periodicità delle stesse e dei controlli sulla veridicità di quanto dichiarato, in conformità alle indicazioni metodologiche contenute nel PNA 2022, Parte speciale, "conflitti di interessi in materia di contratti pubblici".

Il Responsabile per la prevenzione della corruzione e della trasparenza della società Sport e Salute Spa avrà cura di assicurare l'adeguamento al presente provvedimento di ordine, dandone riscontro a questa Autorità entro 30 giorni dal ricevimento della presente, all'indirizzo PEC protocollo@pec.anticorruzione.it.

In caso di mancato adeguamento a quanto disposto con il presente atto, si procederà ai sensi dell'art. 20, comma 3, dei sopra citati Regolamenti di vigilanza.

Il presente provvedimento:

- è comunicato al RPCT, al Presidente del Consiglio di amministrazione e, per conoscenza, all'OIV od organismo con funzioni analoghe, ed è pubblicato sul sito istituzionale dell'Autorità, a norma dell'art. 20 co. 1 dei Regolamenti.

Il Presidente
Avv. Giuseppe Busia

Depositato presso la Segreteria del Consiglio in data 29 settembre 2023

Il Segretario verbalizzante, Valentina Angelucci

Atto firmato digitalmente