

Massime per Atto Ricercato: Parere sulla Normativa del 08/02/2012 - rif. AG 3/12

Parere sulla Normativa del 08/02/2012 - rif. AG 3/12 d.lgs 163/06 Articoli 69 - Codici 69.1

Istanza di parere, ai sensi dell'art. 69, comma 3, del D.Lgs. n. 163/2006, formulata dal Ministero della Salute- La clausola che richiama, quale condizione di esecuzione dell'appalto, la necessità di impiantare il trattamento dei dati personali sul territorio italiano, non può ritenersi conforme ai principi comunitari, in quanto appare discriminatoria e limitativa della libera circolazione dei servizi e della dinamica concorrenziale del mercato. Non si può ritenere, pertanto, che essa possa essere pubblicata sul bando di gara in oggetto, ai sensi dell'art. 69, comma 3, del D.Lgs. n. 163/2006. Non appaiono, infatti, adeguatamente tutelate tanto le condizioni di concorrenzialità del mercato, quanto la libertà imprenditoriale degli operatori economici comunitari potenziali interessati all'aggiudicazione. Le norme comunitarie e la disciplina di recepimento prevedono, dunque, espressamente che deve trattarsi di condizioni di esecuzione, con ciò chiarendo implicitamente che le stesse non possono costituire barriere all'ingresso, nella forma della richiesta di elementi di ammissibilità dell'offerta. Esse pongono delle ipotesi esemplificative dalle quali si ricava che tali condizioni possono attenere ad esigenze sociali o ambientali, ma anche ad altre esigenze perseguite dall'amministrazione, purché non in contrasto con i predetti principi comunitari (Parere sulla normativa 26 febbraio 2009, n. 4; Parere sulla normativa 7 maggio 2009, n. 15).