

Libera compagnia di
Arti & Mestieri Sociali

**ALLA CORTESE ATTENZIONE
DI A.S.S.E.MI. - AZIENDA SOCIALE SUD EST
MILANO**

Via Sergnano 2

20097 San Donato Milanese (MI)

**OGGETTO: PROCEDURA APERTA PER AFFIDAMENTO SERVIZIO DI EDUCATIVA TERRITORIALE
INTEGRATO CON IL SERVIZIO MINORI E FAMIGLIE I POLO - CIG 7383647A40**

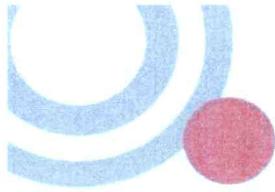
Richiesta di accesso agli atti ex art 53 D. Lgs 50/2016 e artt. 22 e ss L. 241/1990

La Libera Compagnia di arti & Mestieri Sociali, Cooperativa Sociale ONLUS, con sede in Largo Volontari del Sangue n. 2, 20097 San Donato Milanese (Mi), Cod. Fisc. e P.IVA 11222820158, in persona del legale rappresentante dott. Andrea Lorenzo Marchesi, in qualità di **operatore economico partecipante alla procedura richiamata in oggetto secondo classificato in graduatoria** (per giurisprudenza consolidata, soggetto che pertanto riveste *“una posizione particolarmente qualificata nell’ambito della procedura di gara”*)

- preso atto di quanto indicato nei verbali di gara del 26 marzo 2018, 11 aprile 2018 e 3 maggio 2018, nonché nella determina di aggiudicazione n° 140/2018;
- considerato che sussiste il seguente interesse diretto, concreto e attuale inerente ad una situazione giuridicamente tutelata e collegata ai documenti ai quali è richiesto l'accesso: **è interesse della Libera Compagnia di arti & Mestieri Sociali, Cooperativa Sociale ONLUS, seconda classificata, acquisire la sotto indicata documentazione in vista della difesa in giudizio dei propri diritti e interessi** (rif. art. 53 comma 6 D.Lgs 50/2016);

CHIEDE

per la suddetta motivazione e ai sensi dell’artt. 22, 23, 24 e 25 della L. 241/1990 e ss.mm.ii. nonché dell’art. 53 del D. Lgs 50/2016, l’accesso alla seguente documentazione relativa alla procedura di affidamento in oggetto:



Libera compagnia di
Arti & Mestieri Sociali



- offerta tecnica e offerta economica presentate dall'operatore economico **Il Melograno Società Cooperativa Sociale ONLUS**, nella loro interezza e prive di omissis;
- eventuale altra documentazione richiamata nei documenti suddetti e/o appartenente al medesimo procedimento, con particolare riferimento alle spiegazioni sul prezzo o sui costi proposti nelle offerte anormalmente basse ai sensi dell'art. 97 del D. Lgs 50/2016.

Si invita questo Spettabile Ente a voler acconsentire alle operazioni di accesso alla suddetta documentazione mediante **rilascio di copia in carta semplice**.

Sicuri che vorrete accogliere la nostra richiesta, chiediamo che la documentazione, come ogni comunicazione relativa alla presente domanda di accesso, sia inviata a:

Libera Compagnia di Arti & Mestieri Sociali
Largo Volontari del Sangue n. 2
20097 San Donato Milanese (MI)
PEC artiemestierisociali@pec.it
C.A. Giorgio Ferrara

Restando a disposizione per eventuali chiarimenti si porgono distinti saluti.

San Giuliano Milanese, 29 giugno 2018

Libera Compagnia di Arti & Mestieri Sociali

Il legale rappresentante

Andrea Lorenzo Marchesi

(Documento firmato digitalmente)



AZIENDA SOCIALE SUD EST MILANO

Ente Capofila Distretto Sociale Sud Est Milano

A.S.S.E.MI. - Prot. n. 4004 del 06/07/18

San Donato Milanese, 04.07.2018

Spett.le IL MELOGRANO Società
Cooperativa Sociale ONLUS
Via A Grandi n. 44 - 20090
Segrate (MI)

Trasmissione tramite PEC

**OGGETTO: Procedura aperta per l'affidamento del servizio di educativa territoriale in integrazione al servizio minori e famiglia – I polo (CIG 7383647A40).
Richiesta di accesso agli atti ai sensi dell'art. 53 del D.Lgs. 50/2016 e s.m.i.**

Si comunica che, in data 03.07.2018 (protocollo A.S.S.E.MI. n. 3903), è stata trasmessa all'Azienda scrivente richiesta di accesso agli atti ai sensi dell'art. 22, 23, 24, e 25 della L. 241/1990 e s.m.i., da parte dell'organizzazione Libera Compagnia di Arti & Mestieri Sociali Cooperativa Sociale a.r.l., in qualità di operatore economico secondo classificato nella graduatoria relativa alla procedura in oggetto, ed *in considerazione della stessa di acquisire la documentazione in vista della difesa in giudizio dei propri diritti e interessi*, ai sensi dell'art. 53 D.Lgs. 50/2016 e s.m.i.

L'accesso agli atti di cui sopra si riferisce nel dettaglio alla documentazione indicata nella richiesta di cui si allega copia, ai sensi dell'art. 3 c. 1 del D.P.R. 184/06.

Pertanto, si chiede di presentare all'Azienda scrivente, in qualità di controinteressati, eventuale *motivata opposizione* alla suddetta richiesta, nel termine di 10 giorni dalla ricezione della presente comunicazione, ai sensi dell'art. 3 c. 2 del D.P.R. 184/06.

Cordiali saluti.



Per il Direttore Generale
Dott.ssa A.S. Cristina Gallione



Il Melograno Società Cooperativa Sociale ONLUS
Via A. Grandi, 44 - 20090 Segrate MI
e-mail: ilmelograno@ilmelogranonet.it
Tel. 02 70630724 - Fax 02 26688294
P.IVA 12874300150

ALLA CORTESE ATTENZIONE
DI ASSEMI – AZIENDA SOCIALE SUD EST MILANO
Via Sergnano 2
San Donato M.se (MI)

Pagina 1 di 3

**OGGETTO: PROCEDURA APERTA PER L’AFFIDAMENTO DEL SERVIZIO DI EDUCATIVA
TERRITORIALE IN INTEGRAZIONE AL SERVIZIO MINORI E FAMIGLIA – I POLO
(CIG 7383647A40)**

ESCLUSIONE DAL DIRITTO DI ACCESSO (ART. 53 COMMA 5 DEL D.LGS 18 APRILE 2016 N. 50)

Con la presente e in riferimento alla Vs. del 6 luglio 2018 prot. 4004 richiamata in oggetto siamo ad inviare la nostra opposizione alla richiesta di accesso agli atti formulata dalla Libera Compagnia di Arti & Mestieri Sociali Cooperativa Sociale a.r.l. Il Melograno Società Cooperativa Sociale ONLUS, non autorizza l’accesso a terzi tramite la produzione di copie di tutte le parti dell’offerta in quanto l’intero progetto tecnico organizzativo rappresenta un segreto tecnico perché riassume il modus operandi e quindi descrive le modalità tecniche e gestionali, ossia il patrimonio di competenze e risorse professionali che la cooperativa è in grado di esprimere. Di seguito si elencano le ragioni che portano ad opporre diniego totale alla richiesta.

- Sul tema il TAR della Puglia – Lecce, Sez. II – sentenza 5 febbraio 2016 n. 261 – ha chiarito che la disciplina contenuta nel codice dei contratti pubblici costituisce una sorta di microsistema normativo, collegato alla peculiarità del settore considerato, pur all’interno delle coordinate generali dell’accesso tracciate dalla L. 241/1990; tale norma specifica i principi di cui all’art. 24 della L. 241/1990 sul bilanciamento degli interessi contrapposti alla trasparenza ed alla riservatezza, rispetto ai quali è però più puntuale e restrittiva, definendo esattamente l’ambito di applicazione della esclusione dall’accesso, ancorandola, sul piano della legittimazione soggettiva attiva, al solo concorrente che abbia partecipato alla selezione e, su quello oggettivo, alla sola esigenza di una difesa in giudizio, sicché la previsione risulta molto più rigida di quella contenuta nel citato art. 24 della L. 241/1990, il quale contempla un ventaglio più ampio di possibilità consentendo l’accesso ove necessario per la tutela della posizione giuridica del richiedente, senza alcuna restrizione alla sola dimensione processuale. Da ciò consegue la necessità di un accurato controllo in ordine alla effettiva utilità della documentazione richiesta, ovvero sia un giudizio prognostico che non può prescindere dalle eventuali preclusioni processuali in cui sia incorso il richiedente. Tale rigorosa interpretazione





Il Melograno Società Cooperativa Sociale ONLUS
Via A. Grandi, 44 - 20090 Segrate MI
e-mail: ilmelograno@ilmelogranonet.it
Tel. 02 70630724 - Fax 02 26688294
P.IVA 12874300150

si impone alla luce dei principi affermati dalla Corte di giustizia UE (Sez. III, 14 febbraio 2008, C-450/06) in tema di bilanciamento, nelle controversie in materia di appalti, fra esigenze di difesa delle parti e tutela della riservatezza delle imprese e dei loro segreti commerciali quali espressione dei superiori valori della concorrenza e del mercato; principi secondo cui, in relazione alle disposizioni comunitarie (quali l'art. 6 della direttiva 2004/18/CE), non solo le stazioni appaltanti ma anche gli organi giurisdizionali nazionali investiti di un ricorso concernente le determinazioni inerenti l'aggiudicazione di un appalto pubblico, oltre a garantire la sicurezza delle informazioni acquisite giudizialmente, devono poter decidere di non trasmettere alle parti tali informazioni se ciò risulti necessario a garantire la tutela della leale concorrenza o degli interessi legittimi degli operatori economici.

- L'accesso agli atti, per come sopra declinato dal combinato disposto tra la L. 241/1990 e il D.Lgs 50/2016, è subordinato all'esistenza di un interesse "diretto, concreto e attuale, corrispondente ad una situazione giuridicamente tutelata e collegata al documento al quale è chiesto l'accesso" (art. 22 comma 1 lettera b della L. 241/1990).
- **La Libera compagnia di Arti & Mestieri sociali a r.l. argomenta la propria richiesta al fine di "acquisire la [...] documentazione in vista della difesa in giudizio dei propri diritti e interessi"; invia però la propria richiesta il 29 giugno, ossia 25 giorni dopo la comunicazione di aggiudicazione, mostrando un interesse non già alla difesa di presunti diritti (i termini per la proposizione di un eventuale ricorso sono oggi decorsi) quanto piuttosto un interesse di natura commerciale; la richiesta presentata dalla Libera compagnia di Arti & Mestieri sociali a r.l. pare pertanto non soltanto generica, ma anche strumentalmente distorta.**
- **Per tale ragione chiediamo di non concedere l'accesso agli atti all'Operatore Economico richiedente, risultando l'eventuale accesso immotivato e sproporzionato nel bilanciamento tra diritto di accesso – legittimo in talune circostanze definite dal codice dei contratti, che qui però non ricorrono – e diritto alla tutela del proprio know how.**
- L'opposizione di cui alla presente è pertanto motivata, come previsto dal comma 5, lett. a) dell'art. 53 del D.lgs 53/2016, da esigenze di tutela di segreti tecnici e commerciali che afferiscono alle strategie aziendali, al know how tecnico e commerciale, alle scelte organizzative e alle modalità operative che caratterizzano l'identità dell'operatore economico in relazione al servizio in oggetto.
- L'offerta presentata dalla scrivente consiste nell'applicazione all'oggetto di gara dell'insieme del patrimonio di conoscenze pratiche, esperienze e capacità organizzative che ne caratterizzano l'identità imprenditoriale. Si tratta in sostanza della formula commerciale elaborata dalla cooperativa. L'accesso alla documentazione tecnico-economica da parte di



Certificato 390428 UNI EN ISO 9001:2008 servizi socio-educativi, socio-assistenziali, ricreativi, prima infanzia, attività di formazione



Il Melograno Società Cooperativa Sociale ONLUS
Via A. Grandi, 44 - 20090 Segrate MI
e-mail: ilmelograno@ilmelogranonet.it
Tel. 02 70630724 - Fax 02 26688294
P.IVA 12874300150

terzi – non giustificata dalle ragioni esposte - consentirebbe non già di tutelare quell'interesse concreto e/o anche solo potenziale richiamato della giurisprudenza, quanto piuttosto di dedurre le strategie commerciali adottate dalla cooperativa per gestire i servizi in modo efficiente ed efficace, garantendo l'equilibrio economico. È evidente, perciò, che, se si permettesse all'impresa richiedente di avere accesso alla documentazione tecnica e progettuale, indirettamente, si darebbe accesso a quel know how che Il Melograno ha legittimo interesse a tenere segreto, per poterlo utilizzare in futuro in altri confronti concorrenziali. Le altre imprese concorrenti che dovessero accedere senza limitazioni all'offerta potrebbero pertanto così avvalersi delle conoscenze cui hanno avuto accesso, in altre gare alle quali la cooperativa scrivente parteciperà, mettendo a rischio il principio di concorrenza.

Per quanto sopra esposto e in subordine, si richiede:

- con riferimento alla specifica richiesta, di inibire sia la visione che l'estrazione di copia anche parziale delle documentazione tecnico-economica presentata;
- di limitare in ogni caso l'accesso di terzi alla sola visione, permettendo previamente alla scrivente di inviare copia dell'offerta con omissis in corrispondenza delle parti tecniche e commerciali di maggiore rilevanza, adottando anche tutti gli accorgimenti utili ad evitarne la divulgazione.
- di concedere alla scrivente, in caso di accesso da parte di un operatore economico alla documentazione tecnico-economica, speculare diritto, avendo le controinteressate nel procedimento, quale contropartita, la possibilità di esercitare un identico diritto di accesso per conseguire o difendere l'aggiudicazione (TAR Lombardia, sezione staccata di Brescia - Sezione Prima, REG. SEN. N. 00521/2008).

Con ogni ulteriore riserva di diritto e di ragione, già confermandosi a vostra disposizione per ogni eventuale occorrenza e/o necessità, sicuri che vorrete accogliere le sopraesposte argomentazioni, si porgono i più cordiali saluti.

Segrate, 12 luglio 2018

Il Melograno SCS ONLUS

Il legale rappresentate

Matteo M. Tamburri

IL MELOGRANO ONLUS
SOCIETÀ COOPERATIVA SOCIALE A R.L.
VIA A. GRANDI 44 - 20090 SEGRATE (MI)
P.IVA E C.F. 12874300150



Certificato 390428 UNI EN ISO 9001:2008 servizi socio-educativi, socio-assistenziali, ricreativi, prima infanzia, attività di formazione

Cognome... **TAMBURRI**
Nome... **MATTEO MARIA**
nato il... **25/09/1971**
(atto n. **1112 I S. A**)
a... **DESIO (MI)**
Cittadinanza... **ITALIANA**
Residenza... **CUSANO MILANINO**
Via... **MARCONI 39**
Stato civile... **-----**
Professione... **IMPIEGATO**
CONNOTATI E CONTRASSEGNI SALIENTI
Statura... **cm. 172**
Capelli... **BRIZZOLATI**
Occhi... **CASTANI**
Segni particolari... **N.N.**



Firma del titolare... *Matteo Tamburri*

CUSANO MILANINO 11/06/2012
d'ordine del SINDACO
Elena Soffiantini
Elena Soffiantini

Impronta del dito indice sinistro



Diritto fisso 10,32 euro
Diritto di segreteria 0,00





Libera compagnia di

Arti & Mestieri Sociali



A.S.S.E.MI. - AZIENDA SOCIALE SUD EST MILANO
Via Sergnano 2
20097 San Donato Milanese (MI)

OGGETTO: procedura aperta per l'affidamento del servizio di educativa territoriale in integrazione al servizio minori e famiglia - I Polo (CIG 7383647°40) - specifica a nostra richiesta di accesso agli atti del 2.07.2018.

Con riferimento alla Vostra nota del 20.07.2018, n°4307, e in particolare alla richiesta di specifiche sulle ragioni di interesse giuridico sottese alla nostra istanza di accesso agli atti del 2.07.2018, si rileva come, ad avviso della scrivente Libera Compagnia di Arti & Mestieri Sociali, Cooperativa Sociale ONLUS, operatore economico partecipante alla procedura richiamata in oggetto, la difesa in giudizio dei propri diritti e interessi, da noi evocata a fondamento dell'istanza medesima, possa esplicarsi non solamente avanti il Giudice Amministrativo, ma pure innanzi all'Autorità Giudiziaria Ordinaria, e ciò nei termini prescrizionali a Voi noti, certamente non decorsi.

Si ritiene tale precisazione ampiamente soddisfacente la richiesta di specificazione presente.

Ci preme rilevare egualmente, in aggiunta, come anche in vista della valutazione circa un ricorso alla Giustizia Amministrativa la nostra istanza sia stata presentata ampiamente in tempo. La decorrenza dei termini per un eventuale ricorso al Tar si è verificata, semmai, a causa dei tempi di trasmissione e risposta tra codesto Ente e la contro interessata, il cui accenno ad un nostro presunto "*interesse di natura commerciale*" non merita peraltro commento.

Ciò in disparte, si rinnova pertanto la richiesta di accesso agli atti precedentemente inoltrata, con riferimento alla consegna di tutta la documentazione amministrativa, tecnica ed economica dell'operatore economico "Il Melograno" società cooperativa sociale.

Con la precisazione tuttavia che, riconoscendoci, in quanto analogo operatore economico, nelle *esigenze di tutela dei segreti tecnici e commerciali che afferiscono alle strategie aziendali* e nella necessità di individuare un bilanciamento dei contrastanti interessi, affinché non sia compromesso il principio di concorrenza, ci dichiariamo sin d'ora disponibili, con riferimento al solo documento "Offerta Tecnica", a limitare la nostra istanza di accesso nella forma della mera visione assistita, eventualmente anche in presenza della parte contro interessata.

Alla luce di quanto sopra, fiduciosi che vorrete accogliere la nostra richiesta, attendiamo un Vostro cortese riscontro.

Restando a disposizione per eventuali chiarimenti si porgono distinti saluti.

San Giuliano Milanese, 27 luglio 2018

Libera Compagnia di Arti & Mestieri Sociali

Il legale rappresentante

Andrea Lorenzo Marchesi

(Documento firmato digitalmente)



AZIENDA SOCIALE SUD EST MILANO

Ente capofila Distretto Sociale Sud Est Milano

San Donato Milanese, 02 agosto 2018

Spett.le. Libera Compagnia di Arti & Mestieri
Sociali a.r.l.
Via Labriola n.30
20098 San Giuliano Milanese (MI)

p.c. Il Melograno Società Cooperativa
Sociale Onlus
Via A. Grandi n.44
20090 Segrate (MI)

Oggetto: procedura aperta per l'affidamento del servizio di educativa territoriale in integrazione al servizio minori e famiglia – I Polo (CIG 7383647 A 40) – Riscontro a specifica del 27.07.18 di Libera Compagnia di Arti & Mestieri Sociali a.r.l. su richiesta di accesso agli atti del 02.07.18.

A riscontro di vs. comunicazione del 27.07.18 protocollata da A.S.S.E.M.I. al n. 4594 del 01.08.18 con indicazione delle specifiche sulle ragioni di interesse giuridico sottostante alla richiesta di accesso agli atti della procedura in oggetto pervenuta tramite pec in data 02.07.18, si consente l'accesso alla documentazione amministrativa, tecnica ed economica della partecipante alla procedura Il Melograno Società Cooperativa Sociale Onlus nella forma della visione assistita.

A seguito della presa visione della documentazione sopradetta si consente l'estrazione in copia, in carta semplice, solamente della documentazione amministrativa ed offerta economica, per permettere l'eventuale difesa in giudizio.

Si precisa che come da richiesta effettuata dal Melograno Società Cooperativa Sociale Onlus nella nota del 12.07.18, recante protocollo A.S.S.E.M.I. n.4142 del 13.07.18, si concede specularmente diritto alla controparte, riconoscendo alla contro interessata nel procedimento la possibilità di esercitare un identico diritto di accesso per conseguire o difendere l'aggiudicazione.

Si invita pertanto a prendere appuntamento con l'impiegata amministrativa di A.S.S.E.M.I. Rag. Ylenia Toletti, scrivendo ad assemi@legalmail.it.

Si precisa che il soggetto richiedente è invitato a trattare il documento acquisito nell'ambito dell'accesso agli atti alla procedura sopra detta, nel rispetto della dovuta tutela della riservatezza dei terzi e dei dati in essa contenuti.

L'occasione è gradita per porgere distinti saluti.

IL DIRETTORE GENERALE
Dott.ssa A.S. Cristina Gallione

5020 del 23/08/18



AZIENDA SOCIALE SUD EST MILANO

Ente capofila Distretto Sociale Sud Est Milano

San Donato Milanese, 23 agosto 2018

Spett.le. Libera Compagnia di Arti & Mestieri
Sociali a.r.l.
Via Labriola n.30
20098 San Giuliano Milanese (MI)

Oggetto: procedura aperta per l'affidamento del servizio di educativa territoriale in integrazione al servizio minori e famiglia – I Polo (CIG 7383647 A 40) – accesso agli atti da parte di Libera Compagnia di Arti & Mestieri Sociali a.r.l. – visione assistita documentazione amministrativa, tecnica ed economica dell'operatore economico il Melograno Società Cooperativa Sociale Onlus - estrazione copia in carta semplice consentita della sola documentazione amministrativa ed offerta economica.

In riferimento al sopradetto accesso agli atti della richiedente Libera Compagnia di Arti & Mestieri Sociali a.r.l., svoltosi in data 23/08/18 nella forma della visione assistita alla documentazione amministrativa, tecnica ed economica della partecipante alla procedura Il Melograno Società Cooperativa Sociale Onlus, come da richiesta si procede all'estrazione della copia in carta semplice e consegna della sola documentazione consentita, di seguito elencata:

- Documentazione amministrativa
- Documentazione economica

Si precisa che il soggetto richiedente è invitato a trattare i documenti acquisiti nell'ambito dell'accesso agli atti alla procedura sopra detta, nel rispetto della dovuta tutela della riservatezza dei terzi e dei dati in essa contenuti.

Si specifica inoltre che il richiedente dichiara ad oggi soddisfatta la richiesta di accesso agli atti con la consegna avvenuta del materiale e firmando per ricevuta la presente.

Firma per ricevuta



L. DIRETTORE GENERALE
Dott.ssa A.S. Cristina Gallione

Azienda Sociale Sud Est Milano – ASSEMI – sede legale: Via Sergnano, 2, 20097 San Donato Milanese
02 90662321– 02 90662322 – fax: 02 90662330 – CF 97529770154 – P.IVA 09374930965
assemi@legalmail.it - www.incrociocomuni.it