



Bolzano/Bozen, am/li 15.11.2022
Zl. 06599il MaAI_AVAII.3.3.187.05

AUSSCHREIBUNGSPROTOKOLL NR. 5

VERBALE DI GARA N. 5

Eisenbahnachse München – Verona Brenner Basistunnel

**AP257 - INGENIEURDIENSTLEISTUNGEN FÜR
DIE EISENBAHNTECHNISCHE AUSTRÜSTUNG
SOWIE SONSTIGE LEISTUNGEN, DIE FÜR DIE
INBETRIEBNAHME DES BRENNER
BASISTUNNELS ERFORDERLICH SIND**

Das vorliegende Dokument beschreibt die von der Ausschreibungskommission im Zusammenhang mit der gegenständlichen Ausschreibung durchgeführten Tätigkeiten zur Zulassung zur Verhandlungsphase, unter Einhaltung der anzuwendenden Gesetze und der in den Ausschreibungsunterlagen angeführten Bedingungen.

Die Funktionen der in den Ausschreibungsbedingungen angegebenen "Ausschreibungsbehörde" werden direkt vom Verfahrensverantwortlichen für die Zuschlagsphase übernommen.

Die Ausschreibungskommission versammelt sich um 09:00 Uhr in einem Raum am Standort der BBT SE in Bozen.

Zusammenfassend wird Folgendes vorausgeschickt bzw. festgehalten:

- Das Vergabeverfahren der gegenständlichen Ausschreibung, einschließlich der Auftragsvergabe, unterliegt dem italienischen Recht und wird

Asse ferroviario Monaco – Verona Galleria di Base del Brennero

**AP257 - SERVIZI DI INGEGNERIA PER
L'ATTREZZAGGIO TECNOLOGICO ED ALTRE
OPERE NECESSARIE ALLA MESSA IN
ESERCIZIO DELLA GALLERIA DI BASE DEL
BRENNERO**

Il presente documento descrive le attività svolte dalla Autorità di gara in relazione alla procedura in oggetto, nel rispetto della normativa applicabile e delle condizioni poste dalla documentazione d'appalto, per l'ammissione alla fase di negoziazione.

Le funzioni di "Autorità di gara" indicate nel Disciplinare di gara saranno svolte direttamente dal Responsabile del Procedimento per la fase di aggiudicazione.

La Autorità di gara si riunisce alle ore 09:00 presso una sala nella sede di Bolzano della BBT SE.

Si premette e si ricorda in sintesi che:

- La procedura di affidamento del presente appalto, compresa l'aggiudicazione del contratto, è soggetta alle norme dell'ordinamento italiano e si svolgerà, in

GALLERIA DI BASE DEL BRENNERO - BRENNER BASISTUNNEL BBT SE



Piazza Stazione 1 • I-39100 Bolzano
Tel.: +39 0471 0622-10 • Fax: +39 0471 0622-11
Part. IVA IT02431150214 • Registro delle Imprese Bolzano 02431150214
Cap. sociale / Ges.-Kap. € 10.240.000 v.e. / i.v. • CUP / EPK I41J05000020005

Amraser Str. 8 • A-6020 Innsbruck
Tel.: +43 512 4030 • Fax: +43 512 4030-110
UID Nr.: ATU 61270868 • FN 367729d • Landesgericht Innsbruck • DVR Nr.: 1034707
E-Mail: bbt@bbt-se.com • www.bbt-se.com



insbesondere nach den Bestimmungen des G.v.D. Nr. 50 vom 18.04.2016 (neue Ausschreibungsordnung) durchgeführt.

- Die Vergabe erfolgt durch ein Verhandlungsverfahren mit vorherigem Aufruf zum Wettbewerb gemäß Art. 124 des G.v.D. Nr. 50/2016, nach dem Bestbieterprinzip auf der Grundlage des besten Preis-Leistungs-Verhältnisses gemäß Art. 95 des G.v.D. Nr. 50 vom 18. April 2016; die Preisobergrenze beträgt € 51.386.985,00 exkl. Sozialversicherungs- und Pensionsbeiträge und MwSt. und/oder anderer gesetzlicher Steuern und Abgaben.
- Am 03.06.2022 veröffentlichte die BBT SE die gegenständliche Ausschreibung im Amtsblatt der Europäischen Union, auf dem Portal der Provinz Bozen www.bandi-altoadige.it und in den sonstigen gesetzlich vorgeschriebenen Medien, mit Ende der Frist für die Qualifizierungsphase am 18.07.2022 um 12:00 Uhr;
- Am 18.07.2022 hat die Ausschreibungskommission die innerhalb der in den Ausschreibungsbedingungen festgelegten Fristen eingelangten Angebote überprüft und sich das Recht vorbehalten, weitere Überprüfungen durchzuführen.
- Am 26.07.2022 hat der Verfahrensverantwortliche im Zuge der Prüfung der von der Gesellschaft Italferr S.p.A. vorgelegten Unterlagen festgestellt, dass Frau Ing. Paola Firmi folgende Funktionen innehat:
 - die Funktion der Vorsitzenden des Verwaltungsrates von Italferr S.p.A.
 - Mitglied des Aufsichtsrates der BBT SE;

particolare, secondo le disposizioni del D.Lgs. 18.04.2016 n. 50 (nuovo codice degli appalti).

- L'affidamento avviene mediante procedura negoziata con previa indizione di gara ai sensi dell'art. 124, del D. Lgs. n. 50/2016 e con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa individuata sulla base del miglior rapporto qualità/prezzo, ai sensi dell'articolo 95 del D. Lgs. 18 Aprile 2016, n. 50 e l'importo a base di gara è pari ad € 51.386.985,00 al netto di oneri previdenziali e assistenziali e IVA e/o di altre imposte e contributi di legge.
- in data 03.06.2022 BBT SE pubblicava il bando di gara in oggetto nella GUUE, nel portale della provincia di Bolzano www.bandi-altoadige.it e nelle altre fonti di pubblicità previste dalla normativa, con scadenza del termine per la fase di qualifica in data 18.07.2022 alle ore 12:00;
- In data 18.07.2022 l'autorità di Gara ha provveduto ad esaminare le offerte pervenute entro i termini stabiliti nel disciplinare di gara riservandosi la facoltà di effettuare ulteriori verifiche.
- In data 26.07.2022 il Responsabile del Procedimento dall'esame della documentazione presentata dalla società Italferr S.p.A. constatava che l'ing. Paola Firmi ricopre:
 - il ruolo di Presidente del Consiglio di Amministrazione di Italferr S.p.A.
 - Membro del Consiglio di Sorveglianza di BBT-SE;

GALLERIA DI BASE DEL BRENNERO - BRENNER BASISTUNNEL BBT SE

Piazza Stazione 1 • I-39100 Bolzano
Tel.: +39 0471 0622-10 • Fax: +39 0471 0622-11
Part. IVA IT02431150214 • Registro delle Imprese Bolzano 02431150214
Cap. sociale / Ges.-Kap. € 10.240.000 v.e. / i.v. • CUP / EPK I41J05000020005

Amraser Str. 8 • A-6020 Innsbruck
Tel.: +43 512 4030 • Fax: +43 512 4030-110
UID Nr.: ATU 61270868 • FN 367729d • Landesgericht Innsbruck • DVR Nr.: 1034707
E-Mail: bbt@bbt-se.com • www.bbt-se.com



- Vorsitzende des Planungsausschusses;
- Geschäftsführerin der Gesellschaft TFB S.p.A., die 50 % der Anteile an der BBT SE hält.
- Am 28.07.2022 hat der Verfahrensverantwortliche mit Schreiben Prot. 06325I die Vergabestelle ersucht, alle Unterlagen einzuholen, die erforderlich sind um zu überprüfen, ob Interessenkonflikte bestehen oder nicht;
- Am 29.07.2022 hat die Vergabestelle mit Schreiben Prot. 47331A die angeforderten Unterlagen übermittelt.
- Am 05.08.2022 hat der VV die von der Vergabestelle erstellten Unterlagen geprüft; da es sich um ein heikles Thema handelt und die Ausschreibung für die BBT SE von großer Bedeutung ist, erscheint es sinnvoll, die Thematik zu vertiefen;
- Am 13.10.2022 (BBT-Prot. 144653E) wurde das Rechtsgutachten der Kanzlei Freshfields Bruckhaus Deringer LLP eingeholt, das grob zusammengefasst zu folgendem Schluss gelangt:
*„Die BBT SE kann Folgendes in Betracht ziehen:
 (i) Ausschluss der BG, der auch Italferr angehört, von der derzeit laufenden Ausschreibung gemäß Art. 80, Abs. 5 lit. d) des Gesetzbuches für öffentliche Aufträge;
 (ii) oder, alternativ dazu, Aufhebung der laufenden Ausschreibung und Einleitung einer neuen Ausschreibung auf der Grundlage von Ausschreibungsunterlagen, die vom Planungsausschuss bewertet und vom Aufsichtsrat genehmigt werden, mit Stimmhaltung von Frau Ing. Firmi bei*
- Presidente del Comitato di Progettazione;
- Amministratore Delegato della società TFB S.p.A. che detiene il 50% delle quote di BBT-SE.
- In data 28.07.2022, con nota prot. 06325i, il Responsabile del Procedimento chiedeva alla Stazione Appaltante di acquisire tutta la documentazione necessaria per verificare se esistessero o meno profili di conflitto di interessi;
- In data 29.07.2022, con nota prot. 47331A la Stazione Appaltante inviava la documentazione richiesta.
- In data 05.08.2022 il RP procedeva all'esame della documentazione prodotta dalla Stazione Appaltante, considerata la delicatezza dell'argomento e l'importanza dell'appalto per BBT-SE, si ritiene opportuno di approfondire la questione;
- In data 13.10.2022 (prot. BBT 144653E) veniva acquisito il parere legale dello studio legale Freshfields Bruckhaus Deringer LLP che, in estrema sintesi, conclude che:
*“BBT-SE può valutare:
 (i) di escludere dalla gara attualmente in corso il RTI che include anche la società Italferr ai sensi dell'art. 80, comma 5, lett. d) del Codice dei Contratti pubblici;
 (ii) oppure, alternativamente, di annullare d'ufficio la gara attualmente in corso ed indire una nuova gara sulla base di una documentazione di gara valutata dal Comitato di Progettazione e approvata dal Consiglio di Sorveglianza con l'astensione dell'ing. Firmi alle relative deliberazioni”.*

den entsprechenden
Beschlussfassungen”.

- In Anbetracht der im Gutachten der Anwaltskanzlei Freshfields Bruckhaus Deringer LLP angeführten Optionen, wobei die etwaige Aufhebung der Ausschreibung in die Zuständigkeit des Vorstands fällt, hat der VV mit Schreiben 06572i vom 26.10.2022 den Vorstand um seine Entscheidung ersucht, ob das Ausschreibungsverfahren fortgesetzt werden soll oder nicht;
- Am 09.11.2022 hat der Vorstand mit Beschluss 13/2022 die Aufhebung des Ausschreibungsverfahrens AP257 beschlossen und den VV ermächtigt, in diesem Sinne zu verfahren
- Considerate le opzioni previste nel parere dello studio legale Freshfields Bruckhaus Deringer LLP, di cui l'eventuale revoca della procedura di gara è competenza del Consiglio di Gestione, il RP con nota 06572i del 26.10.2022 chiedeva al Consiglio di Gestione le proprie determinazioni in merito alla prosecuzione o meno della procedura di appalto;
- In data 09.11.2022, con Delibera 13/2022 il Consiglio di Gestione deliberava la revoca della procedura di gara AP257, autorizzando il RP a procedere in merito

Es wird Folgendes vorausgeschickt:

Am heutigen Tage erklärt der Verfahrensverantwortliche allein zum Zweck, das Verfahren im telematischen Portal abzuschließen, die Unterlagen für „**unvollständig**“, um so die Qualifizierungsphase durch Veröffentlichung des Ergebnisses „**Qualifizierungsphase - nicht vergeben**“ abzuschließen.

Tutto ciò premesso

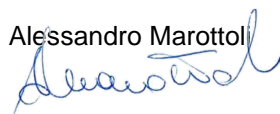
In data odierna il Responsabile del Procedimento, ai soli fini di concludere la procedura sul portale telematico, procede a dichiarare la documentazione „**Non completa**“ in modo di chiudere fase di qualifica pubblicando un esito „**fase di qualifica – non aggiudicata**“.

Die Sitzung endet um 10:00 Uhr.

La seduta si conclude alle ore 10:00.

Galleria di Base del Brennero Brenner Basistunnel BBT SE

Der Verfahrensverantwortliche für die Ausschreibungsphase /
Il Responsabile del Procedimento per la fase di gara

Alessandro Marottol


DELIBERA DEL CONSIGLIO DI GESTIONE

BESCHLUSS DES VORSTANDES

Beschluss Delibera N°	13/2022
Datum Data	09.11.2022

1 GEGENSTAND

Ausschreibung AP 257 „Ingenieurdienstleistungen für die „Bahntechnische Ausrüstung und andere, für die Inbetriebnahme des Brenner Basistunnels

erforderliche Bauwerke“.

Genehmigung der geänderten strategischen Zielsetzung für Planung und Bauausführung der bahntechnischen Ausrüstung und des Erfordernisses zum Widerruf der gegenwärtig laufenden Ausschreibung.

2 EINFÜHRUNG

Am heutigen Tag hat der Vorstand das gegenständliche Thema besprochen. Der Vorstand ist übereingekommen nachfolgenden Beschluss zu fassen.

3 BESCHREIBUNG

Unter Berücksichtigung

- der Optimierungen der bahntechnischen Ausrüstung für den Brenner Basistunnel,
- die daraus resultierende Änderung der Rahmenbedingungen mitsamt der Neuordnung der Zuständigkeiten in der Betriebsphase (Beschluss im Aufsichtsrat vom 17.10.2022, Beschluss der Hauptversammlung noch ausstehend)
- der äußerst zeitintensiven Versuche, unterschiedliche nationale Vorgaben, wenn überhaupt möglich, zu harmonisieren,
- des Ergebnisses der ersten Ausschreibungsphase für die Planung, an der eine geringe Anzahl an Wirtschaftsteilnehmern (drei Bietergemeinschaften) teilgenommen hat, davon eine mit Italferr als federführendes Unternehmen,

1 OGGETTO

Bando di gara AP 257 "Servizi di ingegneria per l'attrezzaggio tecnologico e altre opere necessarie alla messa in esercizio della Galleria di Base del Brennero".

Approvazione della modifica dell'obiettivo strategico per la progettazione e realizzazione dell'attrezzaggio ferroviario nonché della necessità di dover revocare l'attuale bando di gara in corso.

2 PREMESSA

In data odierna il Consiglio di Gestione ha discusso e deliberato in merito a quanto in oggetto ed ha stabilito quanto di seguito riportato.

3 DESCRIZIONE

Considerato che

- le ottimizzazioni all'attrezzaggio ferroviario per la Galleria di Base del Brennero,
- la conseguente modifica della Condizioni Quadro prevedente la riassegnazione delle responsabilità della fase di esercizio (Delibera del Consiglio di Sorveglianza del 17.10.2022, nelle more della relativa delibera in Assemblea dei Soci)
- i tentativi estremamente impegnativi dal punto di vista temporale di armonizzare - ove possibile - le prescrizioni nazionali diverse tra loro
- il risultato della prima fase di gara per la progettazione che ha visto la partecipazione di un numero ristretto di operatori economici (tre raggruppamenti) di cui uno con capofila Italferr, che, in base ai pareri legali acquisiti, potrebbe

was auf der Grundlage der eingeholten Rechtsgutachten zu Schwierigkeiten bei der Fortführung der Ausschreibung führen könnte, sofern keine geeigneten Maßnahmen zur Vorbeugung möglicher Interessenkonflikte ergriffen werden,

wurden zu vertiefende Überlegungen und Diskussionen über mögliche Verbesserungen an der derzeitigen Ausschreibungsstruktur angestellt.

Nach Kenntnisnahme, dass:

- aus diesen vertiefenden Überlegungen hervorging, dass es zweckmäßig wäre, den Gegenstand der Leistungen, die derzeit der Ausschreibung zugrunde liegen, durch eine Änderung der erforderlichen Planungsschritte zu begrenzen.
- diese Änderungen auch der Zielsetzung entsprechen, die Arbeiten der bahntechnischen Ausrüstung im Rahmen von zwei nationalen GC-Ausschreibungen auf der Grundlage der nationalen Vergabe- und Vertragsrechtsbestimmungen zu vergeben.
- dazu die Veranlassung folgender Schritte unabdingbar ist:
 - Widerruf, der am 03.06.2022 bekanntgegebenen Ausschreibung AP 257;
 - Neuausschreibung, beschränkt auf die Phasen 1 und 2 (somit wird die Phase 3, welche die technische Unterstützung und die Koordinierung in der Bauausführungsphase betrifft, ausgeschlossen); die Phase 2 wird nach der Verhandlungsphase außerdem aktualisiert werden, um sie für das Konzept der zwei getrennten Ausschreibungen geeignet zu machen;
 - Die neue Ausschreibung sieht vor, dass die ursprünglich vorgesehenen vertieften Analysen als Voraussetzung in der Planung direkt im Rahmen der Planungsleistung der Phase 1 durchgeführt werden; dementsprechend sind die Ausschreibungsunterlagen entsprechend diesem Erfordernis anzupassen.

Unter Berücksichtigung der rechtlichen Beurteilung der Rechtsexperten der BBT SE, laut der:

creare delle criticità nel proseguo della gara ove non fossero adottate le opportune misure di prevenzione di potenziali conflitti di interesse

hanno comportato riflessioni approfondite e discussioni su possibili miglioramenti da approntare all'attuale struttura della gara.

Preso atto

- che da queste riflessioni approfondite, è emersa l'opportunità di limitare l'oggetto delle prestazioni attualmente poste a base della procedura di gara mediante la modifica degli step di progettazione necessari.
- che tali modifiche risultano anche più in linea con l'obiettivo di affidare i lavori di attrezzaggio tecnologico mediante due bandi di GC nazionali basati sui diritti di appalto e di contratto nazionali.
- che a tal fine è assolutamente necessario attuare i seguenti passaggi:
 - revoca del bando di gara AP 257 pubblicata in data 03.06.2022;
 - nuovo bando di gara, limitato alle fasi 1 e 2, (escludendo quindi la fase 3 relativa all'assistenza tecnica e coordinamento in fase di esecuzione delle opere); la fase 2 sarà inoltre aggiornata a seguito del confronto in fase di procedura negoziata per renderla idonea anche con lo schema di due gare separate;
 - il nuovo bando di gara prevedrà che le analisi di approfondimento originariamente previste, propedeutiche alla progettazione, saranno direttamente sviluppate all'interno della prestazione progettuale di fase 1, di conseguenza la documentazione di gara dovrà essere adeguata in coerenza con tale esigenza.

Considerata la valutazione giuridica espressa dai legali di BBT SE, secondo la quale:

Die vorgeschlagene Änderung ist aus rechtlicher Sicht durchaus legitim und im Hinblick auf das Risiko einer Rechtsstreitigkeit seitens der derzeitigen Teilnehmer an der Ausschreibung, die widerrufen werden würde, nicht besonders kritisch.

Es wird nämlich folgendes festgestellt:

- die Vergabestelle hat stets das Recht ihre Entscheidungen bei Vorliegen einer angemessenen Begründung zu revidieren, den Unternehmen wird kein Schaden zugefügt, da sie an der zukünftigen Ausschreibung teilnehmen können;*
- in Anbetracht der Tatsache, dass es sich um eine reine Anfangsphase der aktuellen Ausschreibung handelt, sind den teilnehmenden Unternehmen keine wesentlichen Kosten entstanden.*
- Die Unternehmen können an der zukünftigen Ausschreibung teilnehmen; dies gilt auch für Italferr, sofern die BBT SE alle erforderlichen Maßnahmen zur Vermeidung eines Interessenskonfliktes trifft.*

Nach Kenntnisnahme, dass die neue Ausschreibung, deren Auftragssumme geringer ist, vermutlich zu einer größeren Beteiligung von Unternehmen und somit zu einem intensiveren Wettbewerb führen, was für eine öffentliche Vergabestelle stets ein wichtiges Ziel ist.

Nach Kenntnisnahme, schließlich weist die Phase 3 auch unter dem Gesichtspunkt einer ordnungsgemäßen und effizienten Vertragsverwaltung zweifellos einige kritische Aspekte auf, da sie Leistungen vorsieht, die einerseits optional und daher für die Unternehmen, die an der Ausschreibung teilnehmen wollen, ungewiss sind, und andererseits erst einige Jahre nach dem Ausschreibungsverfahren erbracht werden sollen, so dass das Risiko besteht, dass die Preise für die Leistungen so lange im Voraus nicht angemessen festgelegt werden können.

5 BESCHLUSS

In Anbetracht des beigefügten Berichts, nach Kenntnisnahme der technisch-operativen Begründung des Antrags und unter Berücksichtigung der obigen Ausführungen beschließt der Vorstand:

La modifica proposta è senz'altro legittima sotto il profilo legale e non risulta particolarmente critica sotto il profilo del rischio di contenzioso da parte degli attuali partecipanti alla gara che si andrebbe a revocare.

Infatti:

- la stazione appaltante ha sempre il diritto di rivedere le proprie decisioni in presenza di adeguate motivazioni; non si crea un danno alle imprese in quanto queste possono partecipare alla futura gara;*
- vista la fase meramente iniziale della gara attuale le imprese partecipanti non hanno sostenuto costi di un qualche rilievo.*
- Tutti gli operatori economici potranno partecipare nuovamente alla nuova gara di appalto, inclusa Italferr, a condizione che BBT SE attui tutti i provvedimenti necessari volti ad evitare conflitti di interesse.*

Preso atto, inoltre, che la nuova gara, essendo di importo meno significativo, presumibilmente determinerebbe un allargamento della partecipazione delle imprese e quindi un aumento della concorrenza, obiettivo sempre rilevante per una stazione appaltante pubblica.

Preso atto, infine, che anche sotto il profilo di una corretta ed efficace gestione contrattuale, la fase tre presenta indubbiamente alcuni profili critici, dovuti al fatto che si affidano con essa prestazioni da un lato opzionali e quindi incerte per le imprese che intendono partecipare alla gara, dall'altro da realizzare a diversi anni di distanza dalla procedura di gara con conseguente rischio di non essere in grado di quotare adeguatamente prestazioni con così tanto anticipo

5 DELIBERA

Vista la relazione allegata, preso atto della motivazione tecnico-operativa a base della richiesta e considerato quanto sopra, il Consiglio di Gestione: delibera:



- Erteilung der Ermächtigung an den RUP zum Widerruf der am 03.06.2022 veröffentlichten Ausschreibung AP 257;
- Vorbereitung einer neuen Ausschreibung, beschränkt auf die Phasen 1 und 2 (somit würde die Phase 3, welche die technische Unterstützung und die Koordinierung in der Bauausführungsphase betrifft, ausgeschlossen); die Phase 2 wird nach den Verhandlungen außerdem aktualisiert werden, um sie auch für die Festlegung der zwei getrennten nationalen Ausschreibungen für die Ausführung der bahntechnischen Ausrüstung geeignet zu machen
- dass die neue Ausschreibung vorsieht, dass die ursprünglich vorgesehenen vertieften Analysen als Voraussetzung in der Planung direkt im Rahmen der Planungsleistung der Phase 1 durchgeführt werden; dementsprechend sind die Ausschreibungsunterlagen entsprechend dem besagten Erfordernis anzupassen.
- di autorizzare il RUP alla revoca del bando di gara AP 257 pubblicata in data 03.06.2022.
- di autorizzare la predisposizione di un nuovo bando di gara, limitato alle fasi 1 e 2 (escludendo quindi la fase 3 relativa all'assistenza tecnica e coordinamento in fase di esecuzione delle opere); la fase 2 sarà inoltre aggiornata a seguito del confronto in fase di procedura negoziata per renderla idonea anche con l'obiettivo di due gare separate per l'affidamento di realizzazione dell'attrezzaggio;
- che il nuovo bando di gara prevedrà che le analisi di approfondimento originariamente previste, propedeutiche alla progettazione, saranno direttamente sviluppate all'interno della prestazione progettuale di fase 1, di conseguenza la documentazione di gara dovrà essere adeguata in coerenza con tale esigenza.

Galleria di Base del Brennero – Brenner Basistunnel BBT SE

DI Martin Gradnitzer

Dott. Ing. Gilberto Cardola

Anlagen / Allegati:

1	BERICHT FÜR DEN VORSTAND RELAZIONE PER IL CONSIGLIO DI GESTIONE