



Bozen/ Bolzano, 12.03.2021

Ausschluss des Bieters Tundo Vincenzo SpA im Sinne des Art. 80 Abs. 5 Buchstabe c-ter des Vergabekodex und Widerruf des endgültigen Zuschlages vom 17.11.2020

für das folgende Vergabeverfahren für die Ausschreibung

AUSSCHREIBUNG AOV/SUA-SF 036/2019 / AOV/SUA-SF 036/2019 - DURCHFÜHRUNG DER SCHÜLERVERKEHRSDIENSTE IN DER AUTONOMEN PROVINZ BOZEN FÜR DIE SCHULJAHRE 2020/21 - 2021/22 - 2022/23

CIG

Los 1: 81247335C5
Los 2: 8124748227
Los 3: 8124757992
Los 4: 812476937B

Ausschreibungsbetrag:

Los 1: 8.192.539,19 €
Los 2: 7.928.368,23 €
Los 3: 5.504.712,10€
Los 4: 5.625.039,51€

PRÄMISSEN

Die Autonome Provinz Bozen hat über die Agentur für die Verfahren und die Aufsicht im Bereich öffentlichen Aufträge für Bau-, Dienstleistungs- und Lieferaufträge (AOV) am 16.12.2019 das offene Verfahren zur Vergabe des Schülertransportes auf dem ISOV /SICP Portal veröffentlicht, wobei der Zuschlag nach dem Kriterium des wirtschaftlich günstigsten Angebots – Qualität/Preis erteilt wurde.

Esclusione del concorrente Tundo Vincenzo SpA ai sensi dell'art. 80 comma 5 lettera c-ter del codice appalti con conseguente revoca dell'aggiudicazione disposta con provvedimento del 17.11.2020

per la seguente procedura di gara per l'appalto

GARA AOV/SUA-SF 036/2019 / PROCEDURA APERTA SOPRA SOGLIA EUROPEA PER L'ESECUZIONE DEI SERVIZI DI TRASPORTO SCOLASTICO NELLA PROVINCIA AUTONOMA DI BOLZANO PER GLI ANNI SCOLASTICI 2020/21 – 2021/22 – 2022/23

CIG

lotto 1: 81247335C5
lotto 2: 8124748227
lotto 3: 8124757992
lotto 4: 812476937B

Importo complessivo a base di gara:

Lotto 1: € 8.192.539,19
Lotto 2: € 7.928.368,23
Lotto 3: € 5.504.712,10
Lotto 4: € 5.625.039,51

PREMESSE

In data 16.12.2019 la Provincia Autonoma di Bolzano ha pubblicato mediante l'Agenzia per i procedimenti e la vigilanza in materia di contratti pubblici di lavori, servizi e forniture (ACP) sul portale ISOV/SICP una procedura aperta per l'affidamento del trasporto speciale scolastico, aggiudicata in base al criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa prezzo/qualità.



Der Zuschlag der oben genannten Ausschreibung wurde mit Maßnahme der Abteilung Mobilität vom 17.11.2020 prot. für alle 4 Lose an den Teilnehmer Tundo Vincenzo S.p.A. erteilt.

Die Zuschlagspreise (ohne MwSt.) sind folgende:

Los 1: € 7.427.644,87
Los 2: € 7.196.341,50
Los 3: € 4.993.824,08
Los 4: € 5.106.525,12

Im Anschluss an die Zuschlagserteilung wurden die Kontrollen gemäß Art. 80 und 83 des Kodex eingeleitet, wobei am 15.01.2021 die mit den automatischen Ausschlussgründen des Art. 80 des Vergabekodex im Zusammenhang stehenden Bescheinigungen an den EVV der Abteilung Mobilität übermittelt wurden; Das Verfahren wurde anschließend fortgeführt wobei die Ausschlussgründe basierend auf einer Ermessensentscheidung gemäß Absatz 5 des Art. 80 des Kodex berücksichtigt wurden.

Die Abteilung Mobilität hat in der Zwischenzeit aufgrund der zahlreichen Beschwerden, welche von den Gewerkschaften und anderen Vergabestellen bezugnehmend auf die Ausführung des Behindertentransportes durch die Fa. Tundo übermittelt wurden, sowie der im Zuge der Ausschreibung von Tundo getätigten Eigenerklärungen, in welchen zwei Vertragsauflösungen angeführt wurden und zwar jene der Gemeinde Fidenza und der Unione delle Terre dell'Argine, wonach die Abteilung Mobilität gegenüber dem Zuschlagsempfänger die Bewertung gemäß Art. 80, Absatz 5 Buchstabe c) und folgende in die Wege geleitet wurde.

Im Zuge dieser Überprüfungen wurden die sechs Bezirksgemeinschaften des Landes Südtirol einbezogen, für welche Tundo derzeit den Dienst des Behindertentransportes ausführt;

Diese auftraggebenden Körperschaften teilten fast ausnahmslos mit, dass der Dienst schon seit längerem nicht mehr regelmäßig ausgeführt wird, dass einige Fahrten nicht durchgeführt werden, dass das Unternehmen die Löhne an die Angestellten nicht bezahlt und, teils schon seit dem Jahr 2018 zahlreiche Vertragsstrafen angewandt wurden.

Con provvedimento della Ripartizione Mobilità del 17.11.2020 prot. il predetto appalto è stato aggiudicato, per tutti i lotti, al concorrente Tundo Vincenzo S.p.A.

I prezzi complessivi di aggiudicazione (IVA esclusa) sono i seguenti:

Lotto 1: € 7.427.644,87
Lotto 2: € 7.196.341,50
Lotto 3: € 4.993.824,08
Lotto 4: € 5.106.525,12

A seguito dell'aggiudicazione dell'appalto l'ACP ha avviato le verifiche previste dagli articoli 80 e 83 del Codice: in data 15.01.2021 sono stati inviati al RUP della Ripartizione Mobilità i certificati relativi ai motivi automatici di esclusione previsti dall'articolo 80 del Codice degli Appalti Pubblici; L'istruttoria é poi stata continuata con riferimento alle cause di esclusione "discrezionali" di cui al comma 5 dell'art. 80 del codice.

A causa delle numerose lamentele trasmesse dai sindacati e da altri enti appaltanti riguardo all'esecuzione del trasporto di persone con disabilità da parte della società Tundo e delle autodichiarazioni rese da Tundo nel corso della gara d'appalto, in cui sono state citate due risoluzioni contrattuali, e precisamente, quelle disposte dal Comune di Fidenza e dall'Unione delle terre dell'Argine, la Ripartizione Mobilità ha avviato, nei confronti dell'aggiudicatario, la valutazione ai sensi dell'articolo 80, paragrafo 5, lettera c) e seguenti.

Sono state coinvolte in tali verifiche le sei Comunità comprensoriali della Provincia autonoma di Bolzano, per le quali Tundo attualmente sta svolgendo il servizio di trasporto delle persone con disabilità;

Tali enti committenti hanno riferito, quasi senza eccezione, che già da tempo il servizio non è stato più fornito regolarmente, che alcune corse non vengono più eseguite a causa di mancanza di personale, che la ditta non paga gli stipendi ai propri dipendenti e che sono state applicate, in parte anche già



dall'anno 2018, numerose penalità contrattuali.

Seitens zweier Bezirksgemeinschaften (Pustertal und Vinschgau) wurde infolge der anhaltenden Nichterfüllungen die Vertragsauflösung vorgenommen, wobei der Dienst – um Unterbrechungen zu vermeiden - ersatzweise im Dringlichkeitswege an ein anderes Unternehmen vergeben wurde.

Due Comunità Comprensoriali (Val Pusteria e Val Venosta) hanno disposto la risoluzione contrattuale a causa delle persistenti inadempienze e per evitare interruzioni, il servizio è stato affidato, in via d'urgenza, ad un'altra azienda del settore.

Auch die BZG Eisacktal musste den bis dahin durch Tundo durchgeführten Dienst aufgrund der nicht korrekten Durchführung desselben im Dringlichkeitswege an ein anderes Unternehmen vergeben (Beschluss der Gemeinde Nr. 594/2020).

Anche la Comunità Comprensoriale Valle Isarco ha dovuto affidare il servizio, fino a quel momento effettuato da Tundo, ad un'altra azienda a causa della non corretta esecuzione dello stesso. (delibera comunale n. 594/2020).

EINLEITUNG DES VERFAHRENS GEMÄSS ART. 7 DES G. N. 241/90 SOWIE ABSÄTZE 7 UND 8 DES ART: 80 DES VERGABEKODEX

Am 29.01.2021 wurde mit Bezug auf den oben angeführten Sachverhalt dem Unternehmen Tundo mit Schreiben prot. 0161299 die Einleitung des Verfahrens im Sinne des Art. 7 des Gesetzes 241/90 mitgeteilt, wobei die Verfehlungen aufgelistet wurden und dem Wirtschaftsteilnehmer eine Frist von 15 Tagen für die Vorbringung von eventuellen Gegendarstellungen eingeräumt wurde.

Am 10.02.2021 wurde mit Schreiben prot. 0112863 das kontradiktorische Verfahren erweitert und dem Unternehmen eine weitere Frist von 15 Tagen für das Vorbringen von Gegendarstellungen gewährt, da in der Zwischenzeit eine weitere Bezirksgemeinschaft den Vertrag mit dem Anbieter Tundo aufgelöst hat.

Im Detail wurde Tundo im Schreiben vom 29.01.2021 aufgefordert, sich bezugnehmend auf folgende, von den verschiedenen Auftragnehmern getroffenen Maßnahmen, zu rechtfertigen:

Gemeinde Fidenza:

Vertragsauflösung gemäß Beschluss Nr. 991/2019 aus den darin genannten Gründen, u.a. wiederholte Nichtdurchführung von Fahrten aufgrund der Abwesenheit der Fahrer, häufige

COMUNICAZIONE D'AVVIO PROCEDIMENTO DI CUI ALL'ART. 7 DELLA L. N. 241/90 E I COMMI 7 E 8 DELL'ART: 80 DEL CODICE DEGLI APPALTI PUBBLICI

Con riferimento alle predette circostanze, il 29.01.2021 è stato comunicato alla società Tundo l'avvio procedimento ai sensi dell'art. 7 della legge 241/90, elencando le infrazioni e concedendo all'operatore economico un termine di 15 giorni per presentare eventuali controdeduzioni.

Il 10.02.2021 con lettera prot. 0112863, la procedura in contraddittorio è stata integrata, con concessione di ulteriore termine di 15 giorni per presa di posizione, poiché nel frattempo un'altra Comunità comprensoriale aveva risolto il contratto con il fornitore Tundo.

Più nello specifico, alla Tundo in data 29.01.2021 è stato richiesto di presentare le controdeduzioni in ordine ai seguenti provvedimenti adottati dai vari enti committenti:

Comune di Fidenza:

Risoluzione contrattuale disposta con deliberazione 991/2019, per i motivi ivi indicati, e tra l'altro, la ripetuta mancata effettuazione di corse per assenza di autisti, frequenti ritardi,



Verspätungen, Einsatz von Fahrzeugen, die nicht dem entsprechen, was im technischen Angebot angegeben war, Umlauf von Fahrzeugen in Ermangelung einer regelmäßigen Revision.

Die Vertragsauflösung ist im ANAC-Register vermerkt.

Unione delle Terre d'Argine:

Vertragsauflösung gemäß Beschluss Nr. 1064/2018, aus den darin genannten Gründen: Die Körperschaft beanstandet u.a. schwerwiegende Verstöße, u.a. Nichteinhaltung von Sicherheitspflichten, Unterlassung von Fahrten, Verwendung von Mitteln, die nicht dem Angebot entsprechen;

Die Vergabestelle meldete den Sachverhalt an die ANAC, die jedoch die Aussetzung der Registrierungen mitteilte, weshalb der Sachverhalt derzeit nicht im ANAC-Register aufgeführt ist.

Bezirksgemeinschaft Pustertal:

- Vertragskündigung angeordnet durch Beschluss Nr. 508/BA/2020 vom 22.12.20;
- Direktvergabe im Ersatzwege der Leistung an ein anderes Unternehmen (Beschluss Nr. 464/2020 BA);
- Anwendung zahlreicher und wichtiger Strafen für verschiedene Versäumnisse, insbesondere aus Gründen, die das rollende Material betreffen,
- Einleitung des Verfahrens nach Art. 30 Abs. 6 des Vergabekodex aufgrund der Nicht Auszahlung der Löhne.

Bezirksgemeinschaft Eisacktal:

- direkte Auszahlung der Gehälter gemäß Art. 30, Absatz 6 des Vergabekodex;
- Anwendung verschiedener Strafen bei Nichteinhaltung;
- direkte Vergabe der Leistung an ein anderes Unternehmen als Ersatz, weil die Leistung nicht mehr ordnungsgemäß erbracht wurde (Beschluss Nr. 594/2020);

Bezirksgemeinschaft Wipptal:

- Anwendung verschiedener und bedeutender Strafen ab 2020 für verschiedene Missstände;

l'utilizzo di mezzi non corrispondenti a quanto indicato nell'offerta tecnica, la circolazione di mezzi in assenza di regolare revisione.

La risoluzione è iscritta al casellario ANAC.

Unione delle Terre d'Argine:

Risoluzione contrattuale disposta con delibera n. 1064/2018, per i motivi ivi indicati: l'ente lamenta tra l'altro gravi inadempimenti, tra i quali, l'inosservanza degli obblighi di sicurezza, la mancata effettuazione di corse, l'uso di mezzi non corrispondenti a quelli dell'offerta;

La stazione appaltante ha segnalato il fatto all'ANAC, che però ha comunicato la sospensione delle iscrizioni al Casellario, motivo per cui il fatto attualmente non risulta dal casellario ANAC.

Comunità comprensoriale Valle Pusteria:

- Risoluzione contrattuale disposta con delibera n. 508/BA/2020 dd. 22/12/20;
- Affidamento diretto in via sostitutiva del servizio ad altra ditta (delibera n. 464/2020 BA);
- Applicazione di numerose ed importanti penali per inadempienze varie, soprattutto per motivi legati al parco rotabile,
- Avvio della procedura di cui all'art. 30 comma 6 del codice appalti per mancato pagamento degli stipendi.

Comunità comprensoriale della Valle Isarco:

- pagamento diretto degli stipendi ex art 30, comma 6 del codice appalti;
- applicazione di varie sanzioni per inadempimenti;
- affidamento diretto del servizio in via sostitutiva ad altra ditta perché non è più stato effettuato correttamente il servizio (delibera n. 594/2020);

Comunità comprensoriale Alta Val D'Isarco

- applicazione di varie ed importanti sanzioni a partire dal 2020 per vari disservizi;



Bezirksgemeinschaft Salten – Schlern:

- Einleitung des Verfahrens nach Art. 30, Absatz 6 des Vertragsgesetzes wegen Nichtzahlung der Gehälter durch die Firma Tundo.

Am 15.02.2021 wurden seitens des Unternehmens die Rechtfertigungen bzw. Gendarstellungen übermittelt.

Darin wurden im Allgemeinen folgende Argumente vorgebracht:

- 1) in erster Linie wurde festgehalten, dass das Unternehmen wegen der COVID-19 Pandemie in Schwierigkeiten geraten ist und dass die Nichterfüllungen und Vertragsstrafen in erster Linie damit in Zusammenhang zu bringen sind;
- 2) Was die Nichtbezahlung der Gehälter anbelangt, wurde mitgeteilt, dass diese nun zum größten Teil bezahlt wurden;
- 3) Bezugnehmend auf die von den Vergabestellen vorgenommenen Vertragsauslösungen wegen Nichterfüllung wurde betont, dass aufgrund der gerichtlichen Anfechtung der Maßnahmen diese nicht definitiv sind und somit nicht in die Ermessensbewertung des EEV einfließen können.

Bezugnehmend auf die spezifischen Vorhaltungen betreffend die einzelnen Vertragsverhältnisse wird von Tundo zusätzlich noch folgendes behauptet:

- Vertragsauflösung durch die Gemeinde Fidenza:
Zusätzlich zur nicht Endgültigkeit der Vertragsauflösung durch die Gemeinde wird angeführt, dass den Pönalen im Vergleich zum Auftragswert einen vergleichsweise geringen Betrag aufweisen;
- Vertragsauflösung der Unione delle Terre d'Argine: seitens Tundo wird angeführt, dass die Eintragung ins ANAC Register nicht nur gemäß Mitteilung des Präsidenten vom 10 Juli 2019 der ANAC ausgesetzt, sondern archiviert wurde.
Das entsprechende Dokument der ANAC wurde zwar angegeben, der Dokumentation jedoch nicht beigelegt.

Comunità comprensoriale Salto Sciliar:

- avvio procedimento ex art. 30, comma 6 codice appalti per mancato pagamento degli stipendi da parte della società Tundo.

Il 15.02.2021, la società ha presentato le sue motivazioni e controdeduzioni.

Sono stati presentati i seguenti argomenti di natura generale:

- 1) in prima istanza, si è detto che l'azienda era in difficoltà a causa della pandemia da COVID-19 e che le inadempienze e le penalità contrattuali erano principalmente legate a questo motivo;
- 2) per quanto riguarda il mancato pagamento degli stipendi, è stato comunicato che la maggior parte degli stessi sono stati pagati;
- 3) con riferimento alle risoluzioni contrattuali disposte dalle quattro stazioni appaltanti sopra enunciate, è stato sottolineato che a causa dell'impugnazione in tribunale dei provvedimenti, esse non sono definitive e quindi non possono essere considerate ai fini delle valutazioni in atto;

Per quanto riguarda le contestazioni specifiche relative alle singole risoluzioni contrattuali, Tundo sostiene anche quanto segue:

- Risoluzione contrattuale da parte del Comune di Fidenza:
Oltre ad evidenziare il carattere non definitivo del provvedimento risolutorio con riferimento alle penali sostiene che le penali sono di importo relativamente trascurabile rispetto al valore del contratto;
- Cessazione del contratto dell'Unione delle Terre d'Argine:
Tundo segnala che l'iscrizione nel registro ANAC non è stata sospesa secondo la comunicazione del Presidente del 10 luglio 2019 dell'ANAC, ma archiviata. Il documento ANAC indicato a conferma di quanto affermato non è stato però allegato alla documentazione trasmessa.



- III. Was die Vertragsauflösung und den Pönalen durch die Bezirksgemeinschaft Pustertal anbelangt, wird seitens Tundo - zusätzlich zum Argument, dass die Auflösungsmaßnahme nicht definitiv ist - angeführt, dass das nicht Funktionieren des Dienstes auf das Fehlen des Fahrpersonals zurückzuführen war, welches sich in Quarantäne befand, und auf die Schnelle nicht ersetzt werden konnte. Weiters werden die Fahrzeugscheine der verwendeten Fahrzeuge beigelegt, um zu belegen, dass diese den einzuhaltenden vertraglichen Vorgaben entsprechen.
- IV. Bezirksgemeinschaft Eisacktal: es wird angeführt, dass die Behauptungen der Bezirksgemeinschaft, welche mit der Anwendung der Pönalen in Verbindung stehen, nicht stimmen und dass die Maßnahmen angefochten wurden. Es wird angeführt, dass auch hier die Übergabe des Dienstes an einen anderen Anbieter nur deshalb notwendig war, weil Tundo das eigene Personal in Quarantäne hatte;
- V. Bezirksgemeinschaft Wipptal: auch hier werden die von der Bezirksgemeinschaft vorgebrachten Gründe bestritten und auf die gerichtliche Anfechtung verwiesen;

Was die nachträglich am 10.02.2021 von der Abteilung 38 an Tundo übermittelte Vorhaltung betreffend die Vertragsauflösung durch die Bezirksgemeinschaft Vinschgau anbelangt, wurden die Gegendarstellungen am 26/02/2021 übermittelt.

Die Abteilung Mobilität hat oben angeführten und erhaltenen allgemeinen und spezifischen Gegendarstellungen geprüft und ist dabei zu folgendem Schluss gekommen:

- 1) Es ist zwar so, dass die Situation betreffend die Nichterfüllungen seitens des Unternehmens sich im COVID Zeitraum, also im Jahr 2020, nachweislich verschlimmert hat, allerdings wurde seitens der Bezirksgemeinschaften bereits vor dem Auftreten der Pandemie zahlreiche

- III. Per quanto riguarda la risoluzione contrattuale e le penali imposte dalla Comunità comprensoriale Valle Pusteria, Tundo sostiene - oltre all'argomento che il provvedimento di risoluzione non è definitivo - che il mancato funzionamento del servizio era dovuto all'assenza del personale di guida, che era in quarantena e non poteva essere sostituito rapidamente. Inoltre, si allegano le Carte di circolazione dei veicoli utilizzati per dimostrare che sono conformi alle prescrizioni contrattuali da rispettare.
- IV. Comunità comprensoriale Valle Isarco: Tundo afferma che le dichiarazioni della comunità comprensoriale relative all'applicazione delle sanzioni non sono corrette e che le misure sono state contestate nuovamente l'impresa afferma che anche in questo caso l'affidamento del servizio ad un altro fornitore è stato necessario solo perché Tundo aveva il proprio personale in quarantena;
- V. Comunità comprensoriale Alta Val D'Isarco: anche in questo caso, le ragioni addotte dalla comunità distrettuale sono contestate e viene fatto riferimento all'impugnazione giudiziaria;

Per quanto riguarda la successiva comunicazione della Ripartizione 38 inviata a Tundo il 10 febbraio 2021 relativa alla risoluzione del contratto da parte della Comunità comprensoriale della Val Venosta, le controdeduzioni sono state presentate in data 26/02/2021.

La Ripartizione Mobilità ha verificato le controdeduzioni generiche e specifiche ed è pervenuta a seguente conclusione:

1. La situazione delle inadempienze da parte dell'azienda sembra effettivamente peggiorata in modo dimostrabile nel periodo COVID, cioè nel 2020. Tuttavia, in realtà, già prima della pandemia le sunnominate Comunità comprensoriali avevano applicato varie sanzioni e



Pönalen angewandt und Nichterfüllungen vorgehalten. Die Bezirksgemeinschaft Pustertal hat mit Schreiben vom 17.02.2021 prot. 0161299 mitgeteilt, dass die Nichterfüllungen nicht mit der COVID Situation in Zusammenhang stehen, sondern vom Personalmangel, welcher wiederum auf die Nicht-Bezahlung der Gehälter zurückzuführen ist, verursacht wurden, was in jenem Fall dazu geführt hat, dass von 17 Linien nur mehr 1 bedient wurde (siehe auch Beschluss betreffend die Vertragsauflösung Nr. 508/2020). Sanktionen und Vorhaltungen wegen Nichterfüllungen wurden seit September 2018 praktiziert. Ebenso die BZG Eisacktal und Vinschgau haben bestätigt, dass die Vertragsverletzungen und Nichterfüllungen zeitlich bereits auf Herbst 2018 zurückgeführt werden können.

Auch die BZG Vinschgau hat mit Schreiben vom 01.03.2021 prot. 0161142 bestätigt, dass die Ausfälle an Personal mit der damit verbundenen Nicht -Bedienung der Linien nicht mit der COVID Pandemie, sondern mit der fehlenden Zahlung der Löhne in Zusammenhang stehen.

Anhand der Mitteilungen der auftraggebenden Körperschaften gilt somit als erwiesen, dass die Dienste bereits vor der COVID 19 Pandemie nicht vertragskonform ausgeführt wurden, und somit bereits vor dem Zeitraum der Pandemie schwere anhaltende Mängel vorlagen, welche die berufliche Zuverlässigkeit der Gesellschaft Tundo fraglich erscheinen lassen.

- 2) Einige Bezirksgemeinschaften haben aufgrund der anhaltenden Nichtbezahlung der Gehälter gegenüber der Fa. Tundo das Verfahren gemäß Art. 30 Absatz 6 des Vergabekodex eingeleitet. Die Gehälter wurden teils direkt von den Verwaltungen an die Angestellten bezahlt.
- 3) In Bezug auf den im konkreten Fall relevanten Rechtsrahmen ist zu beachten, dass Artikel 80, Absatz 5°, Buchstabe c-ter) des gesetz-vertretenden Dekrets Nr. 50/2016 (eingeführt durch das GD Nr. 135/2018, umgewandelt in das Gesetz 12/2019), der *ratione temporis* auf die

contestato delle inadempienze. La Comunità comprensoriale Valle Pusteria con comunicazione del 17.02.2021 prot. 0161299 ha informato che le inadempienze non sono legate alla situazione COVID, ma sono dovute alla mancanza di personale, a sua volta dovuta al mancato pagamento degli stipendi, con la conseguenza che su 17 linee affidate solo 1 è stata gestita (vedi anche la delibera relativa alla risoluzione del contratto n. 508/2020).

Sanzioni e richiami per inadempienze sono stati praticati da settembre 2018. Anche le Comunità comprensoriali Valle Isarco e val Venosta hanno confermato, che le violazioni ed inadempienze contrattuali sono riconducibili all'arco temporale dell'autunno 2018;

Anche la Comunità comprensoriale Val Venosta ha confermato con lettera del 01.03.2021, prot.n. 0161142, che la mancanza di personale e il conseguente non funzionamento delle linee non sono legati alla pandemia di COVID, ma al mancato pagamento degli stipendi.

Sulla base delle comunicazioni degli enti committenti, risulta quindi comprovato che i servizi non sono stati eseguiti conformemente al contratto già prima della pandemia di COVID 19, e, che quindi già prima di quel periodo, sono esistite carenze gravi e persistenti, che fanno dubitare dell'affidabilità professionale della società Tundo

2. Alcune comunità comprensoriali hanno avviato la procedura di cui all'articolo 30, paragrafo 6, del Codice degli appalti a causa del persistente mancato pagamento degli stipendi alla Tundo. Gli stipendi in parte sono stati pagati in via diretta dalle Amministrazioni
3. Con riferimento al quadro normativo che assume rilievo nel caso concreto, si evidenzia che l'art. 80, comma 5°, lett. c-ter) D.Lgs. 50/2016 (introdotto dal D.L. 135/2018, convertito in legge. 12/2019), applicabile *ratione temporis* alla gara in questione, prevede l'esclusione dalla



fragliche Ausschreibung anwendbar ist, den Ausschluss des Wirtschaftsteilnehmers von der Teilnahme am Ausschreibungsverfahren vorsieht, der "erhebliche oder anhaltende Mängel gezeigt hat bei der Ausführung eines früheren Beschaffungsauftrags, die zu dessen Kündigung wegen Nichterfüllung oder zu einer Verurteilung zur Zahlung von Schadensersatz oder anderen vergleichbaren Sanktionen geführt haben...".

Nach dem jetzigen Wortlaut schließt - im Gegensatz zur früheren Fassung des Art. 80 Abs. 5 Buchst. c) - welcher die erheblichen Mängel bei der Erfüllung eines früheren Vertrages zu den schweren beruflichen Verfehlungen zählte - die bloße Einleitung eines Verfahrens gegen die Vertragskündigung den Ausschluss von der Ausschreibung nicht aus, sofern der Ausschluss unter Berücksichtigung der seit dem Verstoß verstrichenen Zeit und der Schwere des Verstoßes gerechtfertigt ist.

Entgegen der Behauptung des Unternehmens sind die Kündigungsmaßnahmen daher für die Zwecke der bestehenden Ermessensentscheidungen relevant, auch wenn sie nicht endgültig sind.

Was den zeitlichen Faktor anbelangt, so gilt gemäß Art. 80 Abs. 10-bis des Vergabekodex, dass die Vergabestelle jene Vertragsauflösungen wegen Nichterfüllung berücksichtigen kann, welche im vorangehenden Dreijahreszeitraum verfügt wurden.

Die Frist läuft ab dem Datum der Maßnahme.

Sämtliche Vertragsauflösungen fallen in den von den Bestimmungen vorgegebenen Zeitrahmen.

Was die zusätzlichen Gegendarstellungen von Tundo bezogen auf die einzelnen Vertragsverhältnisse anbelangt, nimmt die Abteilung wie folgt Stellung:

I. Vertragsauflösung durch die Gemeinde Fidenza:

partecipazione alla procedura d'appalto dell'operatore economico che "abbia dimostrato significative o persistenti carenze nell'esecuzione di un precedente contratto di appalto che ne hanno causato la risoluzione per inadempimento ovvero la condanna al risarcimento del danno o altre sanzioni comparabili...".

In base alla formulazione attuale, a differenza della precedente versione dell'art. 80, comma 5°, lett. c), che faceva rientrare le significative carenze nell'esecuzione di un precedente contratto di appalto tra i gravi illeciti professionali, la semplice instaurazione di un giudizio avverso la risoluzione contrattuale non preclude l'esclusione dalla gara, purché l'esclusione venga motivata con riferimento al tempo trascorso dalla violazione ed alla gravità della stessa.

Pertanto, contrariamente a quanto asserito dalla società, i provvedimenti risolutivi assumo rilevanza ai fini delle valutazioni discrezionali in atto anche se non rivestono carattere definitivo.

Quanto al fattore tempo, l'art. 80 comma 10-bis del codice appalti prevede che la stazione appaltante deve prendere in considerazione le risoluzioni contrattuali per inadempimento disposte nel triennio antecedenti.

Tale termine decorre dal momento dell'adozione del provvedimento.

Tutte le risoluzioni contrattuali documentate rientrano nel periodo considerato dalle disposizioni sopra citate.

Per quanto riguarda le ulteriori controdeduzioni di Tundo relative ai singoli rapporti contrattuali, la Ripartizione si pronuncia come segue:

I. Risoluzione del contratto da parte del Comune di Fidenza:



Es wird die Auffassung vertreten, dass das Argument, wonach die Höhe der von der Gemeinde Fidenza verhängten Strafen, gering sei, für die hier anstehenden Bewertungen nicht relevant ist.

Die Verwaltung äußert ihr Urteil über die Zuverlässigkeit eines Unternehmens auf der Grundlage der Gesamtheit der Strafen und Vorhaltungen, die im Rahmen der verschiedenen Vertragsbeziehungen, auch mit anderen Auftraggebern, angewandt wurden.

Im vorliegenden Fall (wie im folgenden Abschnitt zu den einzelnen beteiligten öffentlichen Auftraggebern näher ausgeführt wird) sind die gegen Tundo verhängten Sanktionen wegen nicht ordnungsgemäßer Ausführung des Auftrags durch die örtlichen öffentlichen Auftraggeber nicht nur zahlreich, sondern auch - in ihrer Gesamtheit und zumindest teilweise auch einzeln - erheblich.

Im konkreten Fall wurden seitens mehrerer Bezirksgemeinschaften wiederholt teils auch hohe Vertragsstrafen angewandt. Seitens der Bezirksgemeinschaft Pustertal beläuft sich der Wert der verhängten Pönale im Zeitraum von September 2018 bis Dezember 2020 auf 197.600,00 Euro

Im Detail unterteilen sich diese in 178.800,00 Euro für den gesamten Zeitraum wegen der unzureichenden Anzahl von Fahrzeugen 4x4, sowie in 18.800,00 Euro für den Zeitraum Oktober – Dezember 2020 wegen nicht durchgeführter Linien.

Die Bezirksgemeinschaft Wipptal hat im Zeitraum von November 2018 bis Oktober 2020 laut übermittelter Aufstellung Vertragsstrafen im Wert von 15.440,00 Euro verhängt

Es verhält sich demnach so, dass die gegenüber des Unternehmen Tundo von den verschiedenen Auftraggebern wegen nicht regulärer Vertragsausführung angewandten Vertragsstrafen, nicht nur Vielzahl, sondern zudem auch,

Per quanto riguarda le penali si ritiene che l'argomento, riferito all'esiguità del valore delle penali inflitte dal Comune di Fidenza, non ha rilievo ai fini delle valutazioni in questione.

L'Amministrazione esprime il giudizio sull'affidabilità di un'impresa sulla base dell'insieme delle penali e contestazioni inflitte nell'ambito dei vari rapporti contrattuali in essere anche con altre stazioni appaltanti.

Nella specie (come si vedrà più in dettaglio nella sezione che segue riferita alle singole stazioni appaltanti coinvolte) le penali inflitte alla società Tundo per non regolare esecuzione contrattuale da parte degli enti committenti comprensoriali sono non solo numerose ma anche - nel loro complesso, e, almeno in parte, anche singolarmente - importanti.

In questo caso specifico, diverse Comunità comprensoriali hanno ripetutamente applicato penalità contrattuali, alcune delle quali erano elevate. Da parte della Comunità comprensoriale Valle Pusteria, il valore delle sanzioni imposte nel periodo da settembre 2018 a dicembre 2020 ammonta a 197.600,00 euro.

In particolare, 178.800,00 euro per l'intero periodo a causa del numero insufficiente di veicoli 4x4 e 18.800,00 euro per il periodo ottobre - dicembre 2020 a causa di linee non eseguite.

La Comunità comprensoriale Alta Val D'Isarco, nel periodo da novembre 2018 a ottobre 2020, ha imposto sanzioni contrattuali per un importo di 15.440,00 euro.

Risulta quindi che le penali contrattuali applicate alla società Tundo dalle varie amministrazioni aggiudicatrici per l'inadempimento del contratto sono non solo numerose, ma anche, considerate nel loro insieme, e in parte anche singolarmente, di proporzioni significative.



gesamtheitlich, und zum Teil auch einzeln betrachtet, von bedeutendem Ausmaß sind.

II. Vertragsauflösung durch die Unione delle Terre d'Argine:

Der Nachweis der Archivierung des Verfahrens betreffend die Eintragung ins ANAC Register wurde nicht beigelegt, weshalb der Einwand nicht berücksichtigt werden kann;

III. Vertragsauflösung durch die Bezirksgemeinschaft Pustertal:

Im Beschluss Nr. 508/2020 zur Auflösung des Vertrages führt die Körperschaft unter den Begründungen unter anderem an, dass von den 17 Linien nur mehr eine von Tundo bedient wurde.

Laut Auskunft der Bezirksgemeinschaft ist diese Situation auf Personalmangel zurückzuführen, welcher durch Streiks und Kündigungen aufgrund der anhaltenden Nicht Auszahlung der Löhne hervorgerufen wurde.

Was die Fahrzeuge anbelangt, so hat Tundo laut Auskunft der Bezirksgemeinschaft von den 6 gemäß Vertrag einzusetzenden Fahrzeugen nur 4 davon verwendet, was zu wiederholten Anwendungen von Strafen geführt hat.

Die Übermittlung der Fahrzeugscheine allein erklärt allerdings nicht, weshalb diese 6 Fahrzeuge dann im Konkreten nicht regelmäßig eingesetzt wurden

IV. Bezirksgemeinschaft Eisacktal und Wipptal:

Das reine Abstreiten („*das Erklärungen werden gänzlich abgelehnt*“) der von den BZG Eisacktal und Wipptal getätigten Vorhaltungen sowie die gerichtliche Anfechtung der Maßnahmen hindern gemäß der neuen Formulierung des Art. 80, Absatz 5, Buchstabe c-ter des Kodex der Verträge die Verwaltung nicht daran, auch diese Elemente zu berücksichtigen.

II. Risoluzione del contratto da parte dell'Unione delle Terre d'Argine:

La prova dell'archiviazione della procedura relativa all'iscrizione nel registro dell'ANAC non è stata allegata, quindi l'obiezione non può essere presa in considerazione;

III. Risoluzione del contratto da parte della Comunità comprensoriale Val Pusteria:

Nella delibera n. 508/2020 di risoluzione del contratto, la Comunità afferma, tra le ragioni di risoluzione, che solo su una delle 17 linee affidate con il contratto, Tundo eseguiva ancora il servizio.

Secondo la Comunità comprensoriale, questa situazione è dovuta alla carenza di personale causata da scioperi e licenziamenti dovuti al persistente mancato pagamento dei salari.

Per quanto riguarda i veicoli, secondo le informazioni fornite dalla Comunità comprensoriale, dei 6 veicoli da utilizzare come da contratto, Tundo ne ha utilizzati solo 4, il che ha portato a ripetute applicazioni di penalità.

Pertanto, la trasmissione da parte di Tundo delle Carte di circolazione dei veicoli da sola non spiega perché questi 6 veicoli non sono stati poi utilizzati regolarmente in termini concreti.

IV. Comunità comprensoriali Alta Val D'Isarco:

La semplice contestazione (*“si respinge in toto quanto dichiarato”*) delle dichiarazioni delle Comunità comprensoriali Valle Isarco e Alta Val D'Isarco e l'impugnazione dei provvedimenti nella nuova formulazione dell'art. 80 comma 5 lettera c-ter del codice contratti, non impediscono all'amministrazione di prendere in considerazione anche questi elementi. Proprio come nel caso della Comunità



Genauso wie bei der BZG Pustertal ist auch in diesem Falle das Fehlen des Personals größtenteils auf die fehlende Zahlung der Löhne zurückzuführen.

Am 24.02.2021 teilt die BZG der Abteilung Mobilität nämlich mit, dass nach Austausch mit Vertretern der Gewerkschaften, das Verfahren laut Art. 30 Absatz 6 des Vergabekodex eingeleitet und dementsprechend einige Löhne an Mitarbeiter der Firma Tundo Vincenzo AG ausbezahlt hat.

V. Vertragsauflösung durch die
Bezirksgemeinschaft Vinschgau:

Unter Bezugnahme auf diese Maßnahme, die der Verwaltung erst nach Eröffnung des Kreuzverhörs mitgeteilt wurde, weshalb Tundo eine weitere Frist für Gegenvorstellungen eingeräumt wurde, erklärt das Unternehmen, dass das, was in dem Beschluss angegeben ist, nicht der Wahrheit entspricht.

Im Beschluss Nr. 61 vom 02.02.2021 wird als Begründung u.a. angeführt, dass die Fa. Tundo aktuell nur mehr eine von den 7 vorgesehenen Linien bedient. Das Unternehmen führt hingegen an, 5 von den 7 Linien bedient zu haben.

Anschließend hat die Bezirksgemeinschaft am 01/03/21 mit Mitteilung prot. 0161147 die Richtigkeit der im Beschluss angegebenen Gründe bestätigt und ausdrücklich die Linien angegeben, welche vom Nichtfunktionieren betroffen sind. Es wird zusätzlich erklärt, dass das Fehlen von Personal nicht auf die COVID Pandemie sondern auf die fehlenden Lohnzahlungen zurückzuführen ist.

Auf Grundlage der Gesamtheit der hier angeführten Überlegungen werden die Gegendarstellungen der Fa. Tundo **als nicht ausreichend erachtet**, um die Vertrauenswürdigkeit, Verlässlichkeit und Integrität des Anbieters angemessen zu untermauern.

Diese Eigenschaften sind in Bezug auf den konkreten Auftragsgegenstand nämlich unerlässlich. Bei dem ausschreibungs-

comparatoriale Valle Pusteria, la mancanza di personale in questo caso è in gran parte dovuta al mancato pagamento degli stipendi.

Infatti, il 24/02/2021, la Comunità compensoriale informa la Ripartizione Mobilità che, dopo scambi con i rappresentanti dei sindacati, ha avviato la procedura secondo l'articolo 30, comma 6 del Codice degli appalti pubblici e ha di conseguenza pagato alcuni salari ai dipendenti della società Tundo Vincenzo SpA.

V. Risoluzione del contratto da parte della
Comunità compensoriale Val Venosta:

In riferimento a questo provvedimento, portato a conoscenza della Rip. 38 solo dopo l'avvio del contraddittorio, motivo per cui alla Tundo sono stati concessi nuovi termini per controdeduzioni integrative, l'impresa afferma che quanto indicato nella delibera non corrisponde al vero.

Nella delibera n. 61 del 02.02.2021 nelle motivazioni tra l'altro si legge che la società Tundo attualmente serve solo una delle 7 linee previste. La società invece afferma di aver servito 5 linee su 7.

Successivamente, la Comunità compensoriale con comunicazione dd. 01/03/21 prot. 0161147 conferma la correttezza dei motivi riportati nella delibera indicando espressamente le linee interessate dal disservizio. Dichiaro inoltre che la mancanza di personale era dovuta non alla pandemia Covid ma al mancato pagamento degli stipendi.

Sulla base dell'insieme delle sopra indicate considerazioni, le controdeduzioni presentate dalla ditta Tundo **non sono considerate sufficienti** a comprovare adeguatamente la serietà, l'affidabilità e l'integrità del fornitore.

Infatti, queste caratteristiche sono essenziali in relazione all'oggetto specifico del contratto. Il servizio oggetto del bando di gara riguarda il



gegenständlichen Dienst geht es darum, minderjährige Schüler, zum Großteil noch Kinder, pünktlich und regelmäßig und sicher in die Schule und dann von der Schule nach Hause zu transportieren.

Regelmäßige oder auch nur sporadische Unregelmäßigkeiten in der Ausführung der Transporte sowie auch der Einsatz von nicht sicheren Fahrzeugen bzw. Fahrzeugen, welche für das Berggebiet nicht geeignet sind, wären absolut nicht akzeptabel und tolerierbar.

Da es sich um einen essenziellen Dienst handelt, welcher tagtäglich und ohne Unterbrechungen funktionieren muss, wäre in jenen Fällen eine unverzügliche Organisation von Ersatzdiensten erforderlich, mit den damit verbundenen organisatorischen sowie auch technischen Aufwänden, sowie Schwierigkeiten und Unannehmlichkeiten für Eltern und Passagiere.

Im konkreten Fall scheinen daher alle Bedingungen für den Ausschluss von Tundo Vincenzo S.p.A. und den Widerruf der Auftragsvergabe zugunsten desselben Unternehmens erfüllt zu sein.

Insbesondere die verschiedenen Vertragsauflösungen, die wegen Nichterfüllung verfügt wurden (insgesamt 4 Vertragsauflösungen von welchen die Abteilung 38 Kenntnis hat), die damit verbundene Notwendigkeit, den wesentlichen Dienst dringend einem anderen Betreiber zu übertragen, die zahlreichen Vertragsstrafen, die teilweise bereits 2018 verhängt wurden, die fehlende Durchführung des Dienstes auf vielzähligen übergebenen Linien und im Allgemeinen, die Gesamtheit an Nichterfüllungen, welche der Tundo Vincenzo S.p.A. von den verschiedenen Vergabestellen vorgehalten wurden, deren Wiederholung im Übrigen auf einen fachlichen Mangel hinweist, **der nicht nur sporadisch und marginal, sondern vielmehr wiederholt, anhaltend und insgesamt schwerwiegend** ist, sowie die Nichtbezahlung der Gehälter an seine Mitarbeiter stellen gesamtheitlich betrachtet Faktoren dar, die die Schlussfolgerung nahelegen, dass der betreffende Wirtschaftsteilnehmer in Bezug auf die auszuführende Dienstleistung nicht vertrauenswürdig ist. In Anbetracht der Natur des Dienstes ist es eine grundlegende

trasporto di alunni minorenni, la maggior parte dei quali sono ancora bambini, da e verso la scuola, servizio questo che va eseguito regolarmente e con puntualità e assicurando la sicurezza delle persone trasportate.

Irregolarità frequenti o anche solo sporadici nell'esecuzione dei trasporti, come anche l'utilizzo di mezzi di trasporto non sicuri e non adatti al territorio montano, costituiscono situazioni assolutamente inaccettabili e intollerabili.

Trattandosi di un servizio essenziale, che deve funzionare quotidianamente e senza interruzioni, l'Amministrazione in questi casi sarebbe costretta ad organizzare immediatamente dei servizi sostitutivi, con i relativi sforzi e difficoltà organizzative e tecniche, oltre al malcontento dei genitori e passeggeri.

Pertanto, nel caso concreto appaiono sussistere tutti i presupposti per l'esclusione della Tundo Vincenzo S.p.A., e la revoca dell'aggiudicazione a suo tempo disposta a favore della medesima ditta.

In particolare, le varie risoluzioni contrattuali disposte per inadempimento (nel complesso sono 4 le risoluzioni a conoscenza della Ripartizione 38), la collegata necessità in concreto emersa di affidare dei servizi essenziali in via d'urgenza ad altro operatore, le numerosissime penali, in parte applicate già dall'anno 2018 da parte di varie stazioni appaltanti, la mancata effettuazione del servizio su varie linee affidate, e più generale, le inadempienze complessivamente contestate alla Tundo Vincenzo S.p.A. da parte dei vari enti committenti, la cui ripetizione peraltro è indice di una carenza professionale non solo episodica e marginale ma invece, **ripetitiva, persistente e complessivamente grave**, come anche il mancato pagamento degli stipendi ai propri dipendenti, nel loro complesso costituiscono elementi che inducono a ritenere che l'operatore economico in questione non sia affidabile in rapporto alla prestazione da effettuare. In considerazione della natura del servizio é esigenza fondamentale affidare questo appalto ad imprese che offrano sufficienti garanzie di integrità ed affidabilità.



Anforderung, den Auftrag einem Unternehmen anzuvertrauen, welches Eigenschaften wie Integrität und Zuverlässigkeit ausreichend sicherstellen.

Die von der Fa. Tundo im Jänner 2021 ergriffene Maßnahme der Kapitalerhöhung reicht nicht aus, um die Integrität und Vertrauenswürdigkeit des Wirtschaftsteilnehmers in der Vertragsausführung zu untermauern.

In Anbetracht der Schwere und der Wiederholung der Nichterfüllungen durch Tundo gegenüber verschiedenen öffentlichen Auftraggebern, und schließlich in Anbetracht der kurzen Zeit, die seit den Maßnahmen verstrichen ist, ist der Wirtschaftsteilnehmer, der den Auftrag erhalten hat, nicht im Besitz der oben genannten moralischen Voraussetzungen der Zuverlässigkeit und Integrität.

Diese Ausrichtung wird von der vorherrschenden Verwaltungsrechtssprechung bestätigt (siehe Staatsrat, Sez. V, 4. Februar 2019, Nr. 827; Staatsrat, Sez. V, 21 Juli 2020, Nr. 4648, sowie Staatsrat Sez. III, Nr. 7730/2020).

Aus diesen Gründen verfügt der EEV folgendes:

1. **die Rechtswirksamkeit** des für die im Betreff genannten Dienste zugunsten des Wirtschaftsteilnehmers TUNDO Vincenzo AG, mit Sitz in 73010 – Zollino (LE), erteilten Zuschlages **nicht zu bestätigen**;
2. den **Zuschlag** zugunsten von Tundo Vincenzo S.p.A., welcher mit Maßnahme der Abteilung Mobilität vom 17.11.2020 prot. 0783178 erteilt wurde, **zu widerrufen**
3. den Teilnehmer Tundo Vincenzo S.p.A. gemäß Art. 80 Absatz 5 Buchstabe c-ter des GvD Nr. 50/2016 vom Verfahren auszuschließen, **da aufgrund der im Zuge der Ausführung vorliegenden schwerwiegenden beruflichen Mängel die berufliche Vertrauenswürdigkeit nicht gegeben ist.**

La misura adottata dall'operatore Tundo nel gennaio 2021, consistente in un aumento di capitale, non può essere considerata sufficiente a dimostrare l'integrità e l'affidabilità dell'operatore economico nell'esecuzione del contratto.

Considerata la gravità e la ripetitività delle inadempienze della ditta Tundo, che sono state poste in essere nei confronti di stazioni appaltanti diverse, e, preso atto del tempo esiguo trascorso dal momento dei provvedimenti adottati, l'operatore economico aggiudicatario non è in possesso dei sopra indicati presupposti morali di affidabilità ed integrità.

Ciò trova conferma anche alla luce della consolidata giurisprudenza amministrativa (v. Cons.Stato, sez.V, 4 febbraio 2019, n.827; Cons.Stato, sez.V, 21 luglio 2020, n.4648 nonché Cons.Stato sez.III, n.7730/2020).

Per tali motivi il RUP dispone quanto segue:

1. di **non confermare l'efficacia dell'aggiudicazione** disposta a favore del concorrente TUNDO Vincenzo S.p.A., con sede legale a 73010 – Zollino (LE) per i servizi indicati nelle premesse **per i motivi sopra esposti**;
2. di **revocare** l'aggiudicazione in favore di Tundo Vincenzo S.p.A., disposta dalla Ripartizione Mobilità con provvedimento dd. 17.11.2020 prot. 0783178
3. di escludere dal procedimento il concorrente Tundo Vincenzo S.p.A., ai sensi dell' **art.80, comma 5, lett.c-ter, del decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50, per la mancanza di affidabilità contrattuale e professionale dell' operatore economico in ragione dei gravi errori professionali commessi nello svolgimento della sua attività.**



Gegen diese Maßnahme kann Rekurs an das zuständige Gericht mit dem Beistand eines Rechtsanwalts eingeleitet werden, wobei die Frist für die Einreichung der Beschwerde 30 Tage ab Erhalt dieser Maßnahme gemäß Art. 120 Absatz 5 des Gesetzesdekrets Nr. 104/2010 der Verwaltungsprozessordnung beträgt.

Avverso il presente provvedimento è ammesso il ricorso al Tar competente con il patrocinio di un avvocato, il termine per la presentazione del ricorso è di 30 giorni dal ricevimento del presente provvedimento ai sensi dell'art. 120 comma 5 del D.Lgs n. 104/2010 codice del processo amministrativo.

Der EEV/ il RUP
(digital unterzeichnet/firmato digitalmente)
Martin Vallazza