



An die Vergabestellen im Interessenbereich des Landes
An die Berufskammern der Provinz Bozen

Alle stazioni appaltanti di interesse provinciale
Agli ordini professionali della provincia di Bolzano

Rundschreiben Nr. 8 vom 15. Oktober 2024

Angemessene Vergütung – Anmerkungen in Bezug auf die Anwendbarkeit des Gesetzes Nr. 49/2023 auf die Dienstleistungen in den Bereichen Architektur und Ingenieurwesen

Werte öffentliche Auftraggeber,

in Ermangelung einer gesetzgeberischen oder klärenden Bestimmung seitens des staatlichen Gesetzgebers bleibt die Frage der Anwendbarkeit des Gesetzes vom 21.4.2023, Nr. 49 („Bestimmungen über eine angemessene Vergütung für freiberufliche Dienstleistungen“) auf die Verfahren zur Vergabe von Dienstleistungen in den Bereichen Architektur und Ingenieurwesen bis heute umstritten.

Die Verwaltungsrechtsprechung entschied zunächst, dass das Honorar, das auf Grundlage der im Ministerialdekret vom 17.06.2016 festgelegten Tabellen berechnet wurde und als Grundlage für die Ausschreibung diente, bindend war und nicht unterboten werden konnte, wobei ein Preisabschlag auf den Preis nur auf die allgemeinen Kosten und Nebenkosten zulässig war.

Die jüngere Verwaltungsrechtsprechung hält es hingegen als eine mit dem Kodex des öffentlichen Vergaberechts und den nationalen und europäischen Grundsätzen besser im Einklang stehende Lösung für zulässig, den gesamten Ausschreibungsbetrag in allen Positionen, einschließlich der Honorare, unterbieten zu können.

ANAC selbst hatte in einigen Gutachten (Nr. 101 vom 28. Februar 2024, Nr. 40 vom 30. Juli 2024) und in einer Mitteilung ihres Präsidenten vom 19.04.2024, die Möglichkeit für den Auftraggeber befürwortet, im Rahmen seines Ermessens die Ausschreibung ohne Einschränkung bei den Preisabschlägen durchführen zu können.

Circolare n. 8 del 15 ottobre 2024

Equo compenso – Indicazioni sull'applicabilità della legge n. 49/2023 agli appalti di servizi di architettura e ingegneria

Spettabili Amministrazioni aggiudicatrici,

in assenza di un intervento legislativo o chiarificatore da parte legislatore statale, rimane ad oggi dibattuta la questione relativa all'applicabilità della legge 21.04.2023, n. 49 („Disposizioni in materia di equo compenso delle prestazioni professionali“) alle procedure di affidamento dei servizi di architettura e ingegneria.

La giurisprudenza amministrativa si è inizialmente pronunciata considerando inderogabile e non ribassabile il compenso professionale, calcolato sulla base delle tabelle ministeriali di cui al DM 17.06.2016 e posto a base di gara, consentendo il ribasso sul prezzo limitatamente alle sole spese generali ed oneri accessori.

La giurisprudenza amministrativa più recente ha invece ritenuto ammissibile, quale soluzione maggiormente in linea con il codice dei contratti pubblici e con i principi nazionali ed europei, il ribasso dell'intero importo a base di gara in tutte le sue voci, ivi compresi i compensi professionali.

La stessa ANAC in alcuni pareri (n. 101 del 28 febbraio 2024, n. 40 del 30 luglio 2024) ed in una nota del suo Presidente del 19.04.2024 ha avuto modo di affermare la facoltà per la stazione appaltante, nell'ambito della propria discrezionalità, di impostare la gara senza limitazioni al ribasso della componente relativa al prezzo.



Um das Gesetz Nr. 49/2023 besser mit dem Kodex der öffentlichen Verträge zu koordinieren, sieht ANAC jene Anwendungsmöglichkeit als die beste an, die bisher in den von der Agentur für öffentliche Verträge (AOV) zur Verfügung gestellten Mustervorlagen der Ausschreibungsbedingungen zugunsten der in Artikel 2 des LG Nr. 16/2015 genannten Körperschaften und Einrichtungen des Landes umgesetzt wurde, d.h. die Alternative, einen Preisabschlag für den gesamten in der Ausschreibung festgelegten Betrag, einschließlich der Honorare, zu ermöglichen.

Diesbezüglich hat jedoch zuletzt das Verwaltungsgericht Bozen mit Urteil Nr. 231 vom 09.10.2024 die Entscheidung eines öffentlichen Auftraggebers für rechtswidrig erklärt, mit welcher der Preisabschlag auch auf die Preiskomponente des Honorars gewährt worden war.

In Anbetracht dieses neuen Urteils und des erhöhten Risikos von Rechtsstreitigkeiten, sollte weiterhin der Preisabschlag auf den gesamten Ausschreibungsbetrag gestattet sein, wird aktuell als zweckmäßig erachtet, die Verfahren für die Vergabe von Dienstleistungen in den Bereichen Architektur und Ingenieurwesen so zu gestalten, dass der Preisabschlag nur auf den Teil der Kosten und Nebenkosten gewährt wird. Dies alles unbeschadet zukünftiger anderslautender Urteile der höheren Gerichte oder neuer Legislativmaßnahmen.

Dementsprechend wird die Agentur für öffentliche Verträge die Ausschreibungs- und Vergabeunterlagen, die den in Artikel 2 des LG Nr. 16/2015 genannten Körperschaften zur Verfügung gestellt werden, anpassen.

In un'ottica di coordinamento della legge n. 49/2023 con il Codice dei contratti pubblici, ANAC individua, quale miglior opzione applicativa, quella recepita sino ad oggi nei disciplinari-tipo messi a disposizione dall'Agenzia Contratti Pubblici (ACP) in favore degli enti e delle strutture provinciali di cui all'art. 2 della LP n. 16/2015, vale a dire l'alternativa che consente di praticare il ribasso sull'intero importo posto a base di gara, compresi i compensi inclusi.

In tale contesto si è pronunciato sulla questione, da ultimo, il TRGA Bolzano, con sentenza n. 231 del 09.10.2024, che ha ritenuto illegittima la scelta di una stazione appaltante di consentire la formulazione del ribasso anche sulla componente del prezzo relativa al compenso professionale.

Alla luce di quest'ultima pronuncia, e in considerazione dell'aumentato rischio di contenzioso che potrebbe derivare dal consentire l'effettuazione del ribasso sull'intero importo a base di gara o di affidamento, allo stato attuale si reputa opportuno impostare le procedure di affidamento dei servizi di architettura e ingegneria consentendo il ribasso sulla sola quota spese ed oneri accessori, fatti salvi contrari pronunciamenti giurisprudenziali di rango superiore o interventi normativi che dovessero sopravvenire.

L'Agenzia per i Contratti Pubblici provvederà, di conseguenza, ad adeguare la documentazione di gara e di affidamento messa a disposizione degli enti individuati dall'art. 2 della LP n. 16/2015.

Der Generalsekretär | Il segretario generale

Eros Magnago

(mit digitaler Unterschrift unterzeichnet | sottoscritto con firma digitale)