

**Beschluss der Kommission für die
Führungskräfte des öffentlichen
Landessystems**

**Delibera della Commissione per la
dirigenza del sistema pubblico
provinciale**

Nr. 19

Sitzung vom

Seduta del

23.6.2025

Anwesend sind

Sono presenti

Vorsitzender

Bernhard Lageder

Presidente

Mitglied

Alexander Steiner

Componente

Mitglied

Eros Magnago

Componente

Mitglied

Albrecht Matzneller

Componente

Mitglied

Luca Armanaschi

Componente

Sekretär

Peter Kinzner

Segretario

Betreff

Oggetto

Aufhebung im Selbstschutzwege im Sinne von Artikel 21-*nonies* des Gesetzes vom 7. August 1990, Nr. 241, des Beschlusses der Kommission für die Führungskräfte des öffentlichen Landessystems vom 17. Mai 2023, Nr. 34 betreffend „Landesgesetz vom 21. Juli 2022, Nr. 6, - Südtiroler Sanitätsbetrieb: Eintragung mit Vorbehalt in die erste Ebene des einheitlichen Führungsstellenplans auf Landesebene“, bzw. Rücknahme des Rechtsaktes wegen Nichtigkeitsmängeln nach Artikel 1418 ZGB, in Ausübung privatrechtlicher Führungsbefugnisse.

Annulamento in autotutela ai sensi dell'articolo 21-*nonies* della legge 7 agosto 1990, n. 241, della delibera della Commissione per la dirigenza del sistema pubblico provinciale del 17 maggio 2023 n. 34 recante “Legge provinciale 21 luglio 2022, n. 6, - Azienda Sanitaria dell’Alto Adige: Iscrizione con riserva nella prima fascia del ruolo unico della dirigenza a livello provinciale”, rispettivamente ritiro dell’atto, per vizi di nullità ex articolo 1418 cod. civ., nell’esercizio di poteri gestori di natura privatistica.

Artikel 2 des Landesgesetzes vom 21. Juli 2022 Nr. 6, von nun an LG Nr. 6/2022, betreffend „Regelung der Führungsstruktur des öffentlichen Landessystems und Ordnung der Südtiroler Landesverwaltung“ sieht vor, dass sich der einheitliche Führungsstellenplan auf Landesebene (von nun an einheitlicher Führungsstellenplan) in die erste und die zweite Ebene gliedert, welcher von der Kommission für die Führungskräfte des öffentlichen Landessystems verwaltet wird.

L'articolo 2 della legge provinciale 21 luglio 2022, n. 6, d'ora in avanti l.p. n. 6/2022, recante la “Disciplina della dirigenza del sistema pubblico provinciale e ordinamento dell’Amministrazione provinciale”, prevede che il ruolo unico della dirigenza a livello provinciale (d'ora in avanti ruolo unico) si articola nella prima e nella seconda fascia e ne affida la gestione a questa Commissione.

Artikel 23 („Übergangsbestimmungen für den Südtiroler Sanitätsbetrieb“) des LG Nr. 6/2022 sieht folgendes vor:

- „Den Personen, die in den Abschnitt A des Verzeichnisses der Führungskräfte und Führungskräfteanwärter und -anwärterinnen des Südtiroler Sanitätsbetriebes laut Dekret des Landeshauptmanns vom 18. November 2019, Nr. 28, eingetragen sind und zum 1. Januar 2022 eine Führungsposition innehaben, wird die Qualifikation als Führungskraft der ersten Ebene zuerkannt“ (Absatz 1).

- „Den Personen, die in den Abschnitt B des Verzeichnisses der Führungskräfte und Führungskräfteanwärter und -anwärterinnen des Südtiroler Sanitätsbetriebes laut Dekret des Landeshauptmanns vom 18. November 2019, Nr. 28, eingetragen sind und zum 1. Januar 2022 eine Führungsposition innehaben, wird die Qualifikation als Führungskraft der zweiten Ebene zuerkannt.“ (Absatz 2).

- „Die Personen, die zum 1. Januar 2022 nur die Eignung für eine Ernennung erlangt haben, die in den Abschnitten A und B des Verzeichnisses der Führungskräfte und Führungskräfteanwärter und -anwärterinnen des Südtiroler Sanitätsbetriebes vorgesehen ist, werden gemäß Dekret des Landeshauptmanns vom 18. November 2019, Nr. 28, für einen Zeitraum von zwei Jahren ab Inkrafttreten dieses Gesetzes in einem gesonderten Abschnitt des einheitlichen Stellenplans laut Artikel 2 im Auslaufrang eingetragen. Wird der Person innerhalb dieses Zeitraums kein Führungsauftrag erteilt und damit gleichzeitig die entsprechende Qualifikation als Führungskraft anerkannt, verliert der/die Betroffene die Eignung und wird aus dem Stellenplan laut Artikel 2 gestrichen.“ (Absatz 3).

- „Es wird in erster Anwendung vorgesehen, dass den Personen laut den Absätzen 1 und 2 ein Führungsauftrag im Sinne dieses Gesetzes für eine Dauer von drei beziehungsweise vier Jahren erteilt wird.“ (Absatz 4).

- „Die Gewinner und die Gewinnerinnen der

L'articolo 23 (“Disposizioni transitorie per l’Azienda Sanitaria dell’Alto Adige“) della l.p. n. 6/2022 prevede quanto segue:

- “Alle persone iscritte nella Sezione A dell’albo dirigenti e aspiranti dirigenti dell’Azienda Sanitaria dell’Alto Adige ai sensi del decreto del Presidente della Provincia 18 novembre 2019, n. 28, che al 1° gennaio 2022 ricoprono incarichi dirigenziali, è riconosciuta la qualifica di dirigente di prima fascia.” (comma 1).

- “Alle persone iscritte nella Sezione B dell’albo dirigenti e aspiranti dirigenti dell’Azienda Sanitaria dell’Alto Adige ai sensi del decreto del Presidente della Provincia 18 novembre 2019, n. 28, che al 1° gennaio 2022 ricoprono incarichi dirigenziali, è riconosciuta la qualifica di dirigente di seconda fascia.” (comma 2).

- “Le persone che al 1° gennaio 2022 sono in possesso della mera idoneità alle nomine previste nelle sezioni A e B dell’Albo dirigenti e aspiranti dirigenti dell’Azienda Sanitaria dell’Alto Adige sono iscritte ai sensi del decreto del Presidente della Provincia 18 novembre 2019, n. 28, a esaurimento, in una sezione separata del ruolo unico di cui all’articolo 2 per un periodo di due anni decorrenti dalla data di entrata in vigore della presente legge. Trascorso tale periodo senza il conferimento di un incarico dirigenziale con contestuale riconoscimento della corrispondente qualifica dirigenziale, l’interessato/interessata decade dall’idoneità ed è cancellato/cancellata dal ruolo unico di cui all’Art. 2.” (comma 3).

- “In sede di prima applicazione, alle persone di cui ai commi 1 e 2 è conferito un incarico dirigenziale ai sensi della presente legge per la durata di tre ovvero quattro anni”. (comma 4).

- “I vincitori e le vincitrici delle procedure

bei Inkrafttreten dieses Gesetzes abgeschlossenen und laufenden Auswahlverfahren zur Besetzung von Führungsstrukturen des Südtiroler Sanitätsbetriebes werden bei Auftragserteilung in die entsprechende Ebene des einheitlichen Stellenplans laut Artikel 2 eingetragen. Für die Personen, die bei genannten Auswahlverfahren nur die Eignung zur Ernennung gemäß den Abschnitten A und B des Verzeichnisses der Führungskräfte und Führungskräfteanwärter und -anwärterinnen des Südtiroler Sanitätsbetriebes, erlangt haben, kommt Absatz 3 zur Anwendung.“ (Absatz 5).

Mit Beschluss der Kommission für die Führungskräfte des öffentlichen Landessystems vom 17. Mai 2023, Nr. 34 wurde die Eintragung mit Vorbehalt in die erste Ebene des einheitlichen Führungsstellenplans auf Landesebene von 6 Führungskräften genehmigt, welche nur die Eignung zur Übernahme von Führungsaufträgen erster Ebene erlangt hatten und welche zum 1. Januar 2022 einen Führungsauftrag zweiter Ebene innehatten.

Es wurde weiters die automatische Auflösung des Vorbehalts bei Erhalt des angeforderten Rechtsgutachtens der Staatsadvokatur zur Auslegung des Artikels 23, Absatz 1, LG Nr. 6/2022 vorgesehen..

Die Staatsadvokatur hat in ihrem am 01.06.2023, Prot. Nr. 11460, übermittelten Gutachten die Ansicht vertreten, dass die im Abschnitt A) eingetragene Person, aus demselben Titel und mit den Wirkungen nach Absatz 1 von Artikel 23, beiden Abschnitten entsprechende Aufträge übernehmen könnte. Diese Möglichkeit wurde hingegen für die im Abschnitt B) eingetragene Person ausgeschlossen..

Mit Niederschrift vom 12.06.2023 nahm die Kommission für die Führungskräfte das eingegangene Gutachten zur Kenntnis, veranlasste die Auflösung des Vorbehalts und bestätigte die Eintragung der betroffenen Personen in die erste Ebene des einheitlichen Stellenplans.

In Erwägung, dass:

selettive per la copertura di strutture dirigenziali dell'amministrazione dell'Azienda Sanitaria dell'Alto Adige concluse e in corso all'entrata in vigore della presente legge sono iscritti/iscritte, all'atto del conferimento dell'incarico, nella rispettiva fascia del ruolo unico di cui all'articolo 2. Alle persone che nelle predette procedure selettive abbiano conseguito la mera idoneità alle nomine previste nelle sezioni A e B dell'Albo dirigenti e aspiranti dirigenti dell'Azienda Sanitaria dell'Alto Adige, si applica il comma 3.” (comma 5).

Con delibera della Commissione per la dirigenza del sistema pubblico provinciale del 17 maggio 2023 n. 34 è stata approvata l'iscrizione con riserva nella prima fascia del ruolo unico della dirigenza a livello provinciale di 6 dirigenti che avevano conseguito la mera idoneità per l'assunzione di incarichi dirigenziali di prima fascia e che al 1° gennaio 2022 svolgevano un incarico dirigenziale di seconda fascia.

Veniva inoltre ivi previsto lo scioglimento automatico della riserva al ricevimento del parere legale dell'Avvocatura dello Stato richiesto sull'interpretazione dell'articolo 23, comma 1, l.p. n. 6/2022.

L'Avvocatura dello Stato nel parere inviato in data 01.06.2023, prot. n. 11460, riteneva che il soggetto iscritto nella sezione A) potesse indifferentemente ricoprire, al medesimo titolo e per gli effetti di cui comma 1 dell'articolo 23, incarichi corrispondenti ad entrambe le sezioni, escludendo tale possibilità per l'iscritto alla sezione B).

Con verbale dd. 12.06.2023 la Commissione per la dirigenza prendeva atto del parere pervenuto e disponeva lo scioglimento della riserva, con ciò consolidando l'iscrizione dei dirigenti in questione nella prima fascia del ruolo unico.

Ritenuto quanto segue:

Diese Eintragung in die erste Ebene gründet auf einer fehlerhaften Anwendung der Bestimmungen des Artikels 23 des LG Nr. 6/2022. Diesbezüglich ist diese Kommission der Auffassung, dass das von der Staatsadvokatur erstellte Gutachten eine unsystematische und unvollständige Gesetzesauslegung enthält, was wohl auf die teilweise irreführende Formulierung der Gutachtenanfrage zurückzuführen ist, welche sich allein auf die Auslegung von Absatz 1 des Artikels 23 bezogen hat. Zudem erscheint das Gutachten nicht einschlägig, da dasselbe den konkreten Sachverhalt fehlerhaft unter den normativen Tatbestand von Absatz 1 anstatt unter jenen von Absatz 3 des Artikels 23 subsumiert, was gleichfalls auf die lückenhafte Formulierung der Gutachtenanfrage zurückführbar scheint.

Sowohl in der Anfrage als auch im erstellten Gutachten wird das Normengefüge des LG Nr. 6/2022 in seiner Gesamtheit nur ungenügend berücksichtigt, aus dem – im Wege einer systematischen Auslegung – der allgemeine Grundsatz der normalen Übereinstimmung zwischen Führungseinstufung und ausgeführtem Auftrag herauszulesen ist. Hierfür sprechen insbesondere folgende normativen Anhaltspunkte::

- Artikel 5 und 7 hinsichtlich der Erteilung der Führungsaufträge der ersten und zweiten Ebene;
- Artikel 23, Absatz 3, der die Erteilung eines Führungsauftrags mit gleichzeitiger Anerkennung der entsprechenden Einstufung vorsieht;
- Artikel 23, Absatz 5, wonach „Die Gewinner und die Gewinnerinnen der (...) Auswahlverfahren (...) bei Auftragserteilung in die entsprechende Ebene des einheitlichen Stellenplans (...) eingetragen“ werden.

Im nachfolgenden Gutachten, das am 14.12.2023, Prot. Nr. 23306, für den Südtiroler Sanitätsbetrieb erstellt wurde, hat die Staatsadvokatur im Übrigen einen wesentlichen Widerspruch für den Fall ausgemacht, dass eine Führungskraft der ersten Ebene einen Auftrag der zweiten Ebene innehat, wobei die Notwendigkeit

Tale iscrizione in prima fascia si fonda su un'erronea applicazione delle disposizioni di cui all'articolo 23 della l.p. n. 6/2022. In particolare, si ritiene che il parere reso dall'Avvocatura dello Stato si basi su un'interpretazione asistemica e non organica della disciplina legislativa, la quale appare fuorviata dalla formulazione stessa della richiesta di parere, incentrata unicamente sull'interpretazione, atomistica, del comma 1 dell'articolo 23. Il parere appare comunque non pertinente, attesa l'erronea sussunzione della fattispecie concreta sotto la previsione normativa del comma 1, anziché sotto quella del comma 3 dell'articolo 23, che pure sembra riconducibile alla lacunosa formulazione della richiesta di parere.

Sia nella richiesta sia nel parere redatto non viene considerato il complessivo assetto delineato dalla l.p. n. 6/2022, la quale nelle sue disposizioni esige una corrispondenza tra la qualifica dirigenziale e l'incarico svolto:

- articoli 5 e 7 in tema di conferimento di incarichi dirigenziali di prima e seconda fascia;
- articolo 23, comma 3, che prevede il conferimento di un incarico dirigenziale con contestuale riconoscimento della corrispondente qualifica dirigenziale;
- articolo 23, comma 5, secondo cui *“I vincitori e le vincitrici delle procedure selettive (...) sono iscritti/iscritte, all'atto del conferimento dell'incarico, nella rispettiva fascia del ruolo unico”*.

Nel successivo parere, reso in data 14.12.2023, prot. n. 23306, all'Azienda Sanitaria dell'Alto Adige, l'Avvocatura dello Stato ha peraltro rilevato la sostanziale contraddittorietà della situazione in cui un dirigente di prima fascia sia preposto ad un incarico di seconda fascia, ribadendo la sussistenza del necessario sinallagma tra

des Vorliegens eines synallagmatischen Verhältnisses zwischen Entlohnung und Aufgaben, ausgeübten Funktionen und Verantwortung, hervorgehoben wurde (unter Verweisung auf das VerFGH-Urteil Nr. 138/2019).

Gemäß Artikel 8 des Dekrets des Landeshauptmanns vom 27. Januar 2025, Nr. 2, betreffend die „Durchführungsverordnung über den einheitlichen Führungsstellenplan auf Landesebene und die Kommission für die Führungskräfte des öffentlichen Landessystems“, verwaltet diese Kommission den einheitlichen Stellenplan und sorgt für die stetige Aktualisierung der in ihm enthaltenen Daten sowie für die Eintragung und Streichung der Führungskräfte in den Ebenen und Abschnitten des einheitlichen Stellenplans.

Mit der angeordneten Eintragung der angeführten Führungskräfte in die erste Ebene steht der Beschluss Nr. 29/2023 in völligem Widerspruch zur Übergangsregelung laut Artikel 23 des LG Nr. 6/2022, da auf dieselben die Übergangsbestimmung angewandt wurde, die in Absatz 1 für die vormaligen effektiven (nicht jedoch für die lediglich als geeignet befundenen) Führungskräfte der ersten Ebene vorgesehen ist, wohingegen die Sonderbestimmung laut Absatz 3 Anwendung hätte finden müssen, welche spezifisch für die lediglich Geeigneten der ersten Ebene gilt. Somit wurde denselben eine höhere Qualifikation zuerkannt als jene, die ihnen durch eine fehlerfreie Anwendung der Sonderbestimmung laut Absatz 3 des Artikels 23 zugestanden hätte.

Unerheblich ist in diesem Zusammenhang auch die „geschäftsführende“ und/oder „stellvertretende“ Übertragung von Führungsaufträgen erster Ebene an einige der betroffenen Führungskräfte, da es sich um außerordentliche und zeitlich beschränkte Übertragungen handelte, denen keine effektive Inhaberschaft des Auftrages entsprach, und die somit keinen rechtmäßigen Titel für die Anerkennung der Qualifikation als Führungskraft der ersten Ebene bilden konnten.

Wie bereits oben ausgeführt, ist Artikel 23,

retribuzione e mansioni, funzioni e responsabilità (con richiamo alla sentenza Corte Cost. n. 138/2019).

Ai sensi dell'articolo 8 del decreto del Presidente della Provincia del 27 gennaio 2025, n. 2, recante il *“Regolamento di esecuzione sul ruolo unico della dirigenza a livello provinciale e sulla Commissione per la dirigenza del sistema pubblico provinciale”*, questa Commissione gestisce il ruolo unico, provvedendo al costante aggiornamento dei dati in esso contenuti e all'iscrizione e alla cancellazione delle e dei dirigenti all'interno delle fasce e delle relative sezioni del ruolo unico.

La delibera n. 34/2023, laddove ha disposto l'iscrizione nella prima fascia dei dirigenti ivi indicati, si pone in contrasto con la disciplina transitoria di cui all'articolo 23 della l.p. n. 6/2022, essendo agli stessi stato applicato il regime transitorio previsto dal comma 1 per i pregressi dirigenti effettivi (e non meramente idonei) di prima fascia svolgenti un incarico corrispondente, anziché la disposizione speciale contenuta nel comma 3, prevista specificamente per i titolari della mera idoneità alla prima fascia, con ciò finendo per attribuire ai medesimi una qualifica superiore a quella scaturente da una corretta applicazione della disposizione speciale di cui al comma 3 dell'art. 23.

Irrilevante a tal fine deve ritenersi l'assegnazione *“in reggenza”* e/o *“in sostituzione”* di mansioni dirigenziali di prima fascia ad alcuni dei dirigenti interessati, in quanto si trattava di assegnazioni eccezionali e temporanee, cui non corrispondeva l'effettiva titolarità dei rispettivi incarichi, e che erano dunque inidonee a costituire un titolo legittimo per l'attribuzione della qualifica di dirigente di prima fascia.

Come già sopra rilevato, l'articolo 23,

Absatz 3, Ausdruck des allgemeinen Grundsatzes der Übereinstimmung der Art des Führungsauftrages mit der entsprechenden Qualifikation/Ebene (sowie des Grundsatzes der Entsprechung zwischen der Grundentlohnung und der jeweils besessenen Qualifikation/Ebene), der von einzelnen taxativen Ausnahmebestimmungen derogiert wird – zumeist beschränkt auf bestimmte Zeiträume –, welche nicht auf weitere, im Gesetz nicht ausdrücklich vorgesehene Fälle ausgedehnt werden können.

Die fehlerhafte Anwendung und Auslegung der Übergangsregelung, auf die sich der Beschluss Nr. 34/2023 stützt, hat eine Reihe von nachteiligen Auswirkungen auf das Landessystem der Führungskräfte zur Folge:

- sowohl in wirtschaftlicher Hinsicht, durch die ungerechtfertigte Ausschüttung öffentlicher Gelder infolge der Zahlung der Grundentlohnung, welche den Führungskräften der ersten Ebene des einheitlichen Stellenplans zusteht, jedoch infolge der fehlerhaften Rechtsanwendung nicht mehr synallagmatisch an die Ausführung eines der ersten Ebene entsprechenden Auftrags gekoppelt ist (alle in dem Beschluss Nr. 34/2023 genannten Führungskräfte hatten nämlich zum 1. Januar 2022 Aufträge der zweiten Ebene inne);

- als auch in organisatorischer Hinsicht, da die im Beschluss Nr. 34/2023 angeführten Führungskräfte an den Aufrufen der ersten Ebene im Wettbewerb mit jenen Führungskräften teilnehmen können, die tatsächlich und rechtmäßig die entsprechende Qualifikation besitzen..

Die Rücknahme des Beschlusses Nr. 34/2023 aus Nichtigkeitsmängeln bzw. dessen amtswegige Aufhebung im Selbstschutze sind aus einem zweifachen Grunde gerechtfertigt, und zwar einerseits unter einem privatrechtlichen und andererseits unter einem öffentlich-rechtlichen Gesichtspunkt:

a) Unter dem ersten Gesichtspunkt können die Akte der Kommission, mit denen die einzelnen Führungskräfte in die erste oder zweite Ebene des einheitlichen Stellenplans eingetragen werden, als

comma 3, costituisce espressione del principio generale della corrispondenza tra natura dell'incarico dirigenziale e qualifica/fascia di appartenenza (oltre che del principio della corrispettività tra retribuzione fondamentale e qualifica/fascia di appartenenza), che subisce alcune deroghe eccezionali e tassative – per lo più di durata temporanea –, non estensibili oltre i casi espressamente previsti dalla legge.

L'erronea applicazione e interpretazione della disciplina transitoria, posta a base della delibera n. 34/2023, comporta una serie di effetti pregiudizievoli per il sistema della dirigenza nell'ordinamento provinciale, sia sotto il profilo economico dell'esborso ingiustificato di denaro pubblico attraverso l'erogazione della retribuzione fondamentale spettante ai dirigenti iscritti nella prima fascia del ruolo unico, cui non corrisponde in via sinallagmatica lo svolgimento di un corrispondente incarico di prima fascia (infatti, tutti i dirigenti di cui alla citata delibera n. 34/2023 al 1° gennaio 2022 svolgevano incarichi di seconda fascia), sia sotto il profilo organizzativo, potendo i dirigenti indicati nella delibera n. 34/2023 partecipare agli interelli di prima fascia in concorrenza con i dirigenti, effettivamente e legittimamente in possesso della relativa qualifica.

Il ritiro della delibera n. 34/2023 per vizi di nullità, rispettivamente il suo annullamento d'ufficio, trovano una duplice giustificazione, di cui l'una di natura privatistica e l'altra di natura pubblicistica :

a) Sotto il primo profilo gli atti della Commissione, di iscrizione dei singoli dirigenti nelle qualifiche di prima o di seconda fascia del ruolo unico, possono essere qualificati come atti di gestione dei

rechtsgeschäftliche, privatrechtliche Handlungen zur Verwaltung der einzelnen Dienstverhältnisse (welche bei Inkrafttreten des LG Nr. 6/2022 bereits bestanden hatten) eingestuft werden. Demnach handelt es sich um Rechtshandlungen, welche Ausdruck der Privatautonomie des Arbeitgebers sind und in bereits bestehende Dienstverhältnisse eingreifen und laut Gesetz in die Zuständigkeit der Kommission fallen. Als solche unterliegen dieselben den allgemeinen Grundsätzen des Privatrechts.

Die Rücknahme der rechtswidrigen Eintragung in die höhere Ebene ist eine gebundene Handlung, welche den ausschließlichen Zweck verfolgt, wieder die Rechtskonformität mit der für den sog. vertragsrechtlichen öffentlichen Dienstes geltenden Regelung herzustellen. Die bezüglich den Gesetzesbestimmungen (oder jene der Kollektivverträge), welche die Einstufung in die höheren Ebenen regeln, sind unabdingbar und zwingend und stellen eine unüberwindbare Schranke bei der Verwaltung der einzelnen Arbeitsverhältnisse dar. Dies führt zur Nichtigkeit (gemäß Art. 1418 ZGB) der Eintragungsakte, die von den vom Gesetz taxativ vorgegebenen Fällen abweichen (vgl., *ex plurimis*, KassGH Nr. 25761/2008 und 25018/2017, wonach im sog. vertragsrechtlich geregelten öffentlichen Dienst, der von der Führung der Arbeitsverhältnisse mit privatrechtlichen Instrumentarien gekennzeichnet ist, die öffentliche Verwaltung dazu angehalten ist, gesetzeskonform unter Einhaltung der in Artikel 97 Verf. verankerten Grundsätze zu handeln, sodass sich dieselbe einseitig vor der Durchführung/Vollziehung der mit zwingenden Normen kollidierenden Rechtshandlungen zurückziehen kann, da diese infolge Nichtigkeit unwirksam sind).

b) Unter einem öffentlich-rechtlichen Gesichtspunkt – d.h., falls der Eintragungsbeschluss Nr. 34/2023 als hoheitlicher Verwaltungsakt eingestuft wird (der übrigens keine

singuli rapporti di servizio (preesistenti all'entrata in vigore della l.p. n. 6/2022), di natura negoziale e privatistica. Sotto tale angolo visuale, si è in presenza di atti di autonomia privata espressione della potestà gestionale dei rapporti di lavoro già costituiti, nella specie attribuiti dalla legge alla competenza della Commissione. In quanto tali essi sono assoggettati ai principi generali del diritto privato.

L'atto, con cui viene ritirata l'illegittima iscrizione nella fascia superiore, ha mera natura conformativa rispetto all'ordinamento dei pubblici dipendenti contrattualizzati, nel quale le norme di legge (o della contrattazione collettiva) - disciplinanti l'inquadramento nelle qualifiche superiori - sono inderogabili e imperative e costituiscono un limite invalicabile per il potere di gestione dei singoli rapporti. Questo determina la nullità (*ex art. 1418 cod. civ.*) degli atti di iscrizione contrastanti con le ipotesi tassativamente previste dalla legge (v., *ex plurimis*, Cass. n. 25761/2008 e n. 25018/2017, secondo cui nell'impiego pubblico contrattualizzato, connotato dalla gestione del rapporto con strumenti di natura privatistica, la pubblica amministrazione è tenuta a conformare la propria condotta alla legge, nel rispetto dei principi sanciti dall'art. 97 Cost., sicché la stessa può sottrarsi unilateralmente all'attuazione/esecuzione dell'atto contrastante con norme imperative, da ritenersi inefficace perché affetto da nullità).

b) Sotto il profilo pubblicistico – ossia qualificando la delibera di iscrizione nel ruolo unico n. 34/2023 come atto amministrativo autoritativo (peraltro, plurimo e scindibile in relazione alle

Allgemeinverfügung darstellt, sondern in die jeweiligen Positionen betreffende Einzelverfügungen aufteilbar ist) – bestehen die Voraussetzungen für die Aufhebung im Selbstschutzweg gemäß Artikel 21-*nonies* des Gesetzes vom 7. August 1990 Nr. 241 (von nun an Gesetz Nr. 241/1990), aus den nachfolgend angeführten Gründen öffentlichen Interesses und mit den ebendort aufgezeigten Besonderheiten:

- laut gefestigter Rechtsprechung liegt das öffentliche Interesse an der amtswegigen Aufhebung einer rechtswidrigen Einstufung *in re ipsa* vor und erfordert keine besondere Begründung, da durch die aufzuhebende Maßnahme, infolge der Ausschüttung öffentlicher Gelder ohne jeglichen Rechtsgrund bei gleichzeitig ungerechtfertigtem Vorteil für den Bediensteten, der Verwaltung ein dauerhafter Schaden entsteht; zudem hat die Maßnahme fortwährende negative Auswirkungen auf die Organisation der Verwaltung zur Folge (s. *ex plurimis*, Staatsrat Nr. 3603/2012 und Nr. 4994/2012, mit weiteren Rechtsprechungsverweisen);
- die Frist von zwölf Monaten gemäß Artikel 21-*nonies* des Gesetzes Nr. 241/1990 ist auf den vorliegenden Fall nicht anwendbar, da der Beschluss Nr. 34/2023 weder eine Ermächtigungsmaßnahme noch eine Maßnahme, die wirtschaftliche Vergünstigungen gewährt, darstellt. Derselbe begründet hingegen zu Gunsten der Adressaten lediglich ein Anwartschaftsrecht bzw. ein rechtmäßiges Interesse privatrechtlicher Natur, dessen Inhalt darin besteht, zur Teilnahme an den Aufrufen zwecks eventueller Erteilung der entsprechenden Führungsaufträgen berechtigt zu sein (s. in diesem Sinne, in analogen Fallgestaltungen, KassGH Nr. 3880/2006 und Nr. 4275/2007). Besagter Beschluss hat zudem auch über-individuelle Auswirkungen organisatorischer Natur, da sich derselbe auf die Bestimmung der

singlen Positionen (dirigenti) –, si ravvisano tutti i presupposti per l'annullamento in via di autotutela, ai sensi dell'articolo 21-*nonies* legge 7 agosto 1990, n. 241 (d'ora in avanti l. n. 241/1990), per le ragioni di pubblico interesse e con le peculiarità procedurali di seguito esposte:

- per consolidato orientamento giurisprudenziale l'interesse pubblico all'annullamento d'ufficio dell'inquadramento illegittimo del dipendente pubblico è *in re ipsa* e non richiede una particolare motivazione, dal momento che l'atto oggetto di autotutela produce un danno permanente per l'amministrazione, consistente nell'esborso di denaro pubblico senza titolo con ingiustificato vantaggio per il dipendente, nonché tenuto conto dell'idoneità dell'atto a spiegare continuativamente i propri effetti negativi sull'organizzazione dell'ente (v., *ex plurimis*, Cons. Stato n. 3603/2012 e n. 4994/2012, con ulteriori richiami giurisprudenziali);
- la presente fattispecie si sottrae all'applicazione del termine di dodici mesi *ex* articolo 21-*nonies*, comma 1, l. n. 241/1990, in quanto la delibera n. 34/2023 non costituisce né atto di autorizzazione né atto attributivo di vantaggi economici, ma atto attributivo di una semplice aspettativa oppure di un interesse legittimo di diritto privato a partecipare agli interpelli per l'eventuale conferimento di corrispondenti incarichi dirigenziali (v. in tal senso, in casi analoghi, Cass. n. 3880/2006 e n. 4275/2007), ed avendo l'atto anche riflessi organizzativi *supra*-individuali, in quanto incidente sull'individuazione della platea dei soggetti legittimati a concorrere in sede di interpello;

zur Teilnahme an den Aufrufen berechtigten Personengruppen auswirkt;

- es handelt sich um einen Verwaltungsakt ohne Ermessens- oder Beurteilungsspielraum, der zur Gänze rechtsgebunden ist und sich auf die Feststellung der gesetzlich vorgegebenen Tatbestandsmerkmale der Übergangsregelung beschränkt, sodass die Verpflichtung zur Mitteilung der Einleitung des Verfahrens im Selbstschutzweg entfällt, da der Inhalt der Maßnahme zur Gänze vom Gesetz vorgegeben ist und keine davon abweichende Entscheidung getroffen werden kann (*arg. ex* Artikel 21-*octies*, Absatz 2, zweiter Satz, Gesetz Nr. 241/1990; vgl. in diesem Sinne, mit besonderem Bezug auf die amtswegige Aufhebung rechtswidriger Einstufungsakte im Selbstschutzweg, Staatsrat Nr. 4994/2012);
- die amtswegige Aufhebung rechtswidriger Verwaltungsakte stellt eine regelrechte Pflicht der Verwaltung dar, deren Unterlassung besondere Haftungsfolgen zeitigt (vgl. Artikel 21-*nonies*, Absatz 1, letzter Satz, Gesetz Nr. 241/1990).
- si tratta di atto non discrezionale, ma interamente vincolato, ricognitivo della fattispecie transitoria delineata dalla legge in tutti i suoi elementi costitutivi, con la conseguenza che l'amministrazione procedente non ha l'onere di comunicare l'avvio del procedimento di autotutela, poiché il contenuto del provvedimento in nessun caso potrebbe essere diverso da quello previsto dalla fattispecie legale (*arg. ex* articolo 21-*octies*, comma 2, secondo periodo, l. n. 241/1990; v. in tal senso, con specifico riferimento all'annullamento d'ufficio di atti illegittimi di inquadramento, Cons. Stato, n. 4994/2012);
- l'annullamento d'ufficio di atti illegittimi costituisce un poterdovere dell'Amministrazione, alla cui mancata adozione sono connesse specifiche responsabilità (v. articolo 21-*nonies*, comma 1, ultimo periodo, l. n. 241/1990).

Die Kommission für die Führungskräfte des öffentlichen Landessystems berücksichtigt zudem die eigenen Beschlüsse Nr. 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 12 und 17 des Jahres 2025.

Im Anlassfalle ist der Erlass von zweitinstanzlichen Maßnahmen durch den Abschluss gerichtlicher Vergleiche zwischen den im Beschluss Nr. 34/2023 angeführten Führungskräften und dem Südtiroler Sanitätsbetrieb keineswegs präkludiert, da:

- diese gerichtlichen Vergleiche, als *res inter alios acta*, der Landesverwaltung (der diese Kommission als Organ angehört, wenn auch *sui generis*) nicht entgegen gehalten werden können, weil dieselbe nicht Prozesspartei war;
- die gerichtlichen Vergleiche – welchen überdies keine Novationswirkung zukommt – haben unmittelbar und direkt

La Commissione per la dirigenza del sistema pubblico provinciale prende inoltre in considerazione le proprie delibere n. 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 12 e 17, tutte del 2025.

Nella fattispecie all'esame, l'adozione di determinazioni di secondo grado non è preclusa dalle conciliazioni giudiziali intervenute tra i dirigenti di cui alla delibera n. 34/2023 e l'Azienda Sanitaria dell'Alto Adige, in quanto:

- tali conciliazioni giudiziali, costituenti *res inter alios acta*, non sono opponibili all'Amministrazione Provinciale (di cui questa Commissione è un organo, seppure *sui generis*), non essendo la stessa stata parte processuale;
- le conciliazioni giudiziali – peraltro di natura non novativa – vertono, in via diretta e immediata, su mere pretese retributive, ma non sullo *status* dell'inquadramento.

Gehaltsforderungen zum Gegenstand, nicht jedoch die berufliche Einstufung.

Wie bereits oben ausgeführt, hätten alle im Beschluss Nr. 34/2023 angeführten Führungskräfte – welche zum 1. Januar 2022 als lediglich Geeignete in die Abteilung A des vormaligen Verzeichnisses des Sanitätsbetriebs (auf Ansuchen) im Sinne von Absatz 3, letzter Satz, des Art. 3 DLH Nr. 28/2019 eingetragen waren – in den gesonderten Abschnitt der lediglich Geeigneten gemäß Absatz 3 des Artikels 23 LG Nr. 6/2023 eingetragen werden müssen, während sie hingegen nicht in die erste Ebene nach Absatz 1 des Art. 23 eingetragen hätten werden dürfen.

Laut Absatz 3 des Artikels 23 LG Nr. 6/2022 werden die Eintragungen der geeigneten Führungskräfte der ersten Ebene in den einheitlichen Stellenplan aufrechterhalten, die innerhalb von zwei Jahren nach Inkrafttreten des genannten Gesetzes (5. August 2022) einen Führungsauftrag der ersten Ebene erhalten haben.

In letzterer Situation befindet sich nur die Führungskraft Reinstaller Evelin, welcher mit Beschluss Nr. 2024-A-000596 vom 4. Juni 2024 des Generaldirektors des Südtiroler Sanitätsbetriebs der Auftrag erster Ebene als Direktorin der Verwaltungsleitung des Krankenhauses Meran und Schlanders erteilt wurde, und zwar für den Zeitraum vom 01.07.2024 bis zum 30.06.2028.

Die übrigen fünf im Beschluss Nr. 34/2023 angeführten Führungskräfte (Bernardelli Roberto, Gasparri Sonia, Grillo Stefano, Scalzini Giuseppe e Toniatti Alessia) sind hingegen infolge der gegenständlichen zweitinstanzlichen Maßnahme aus der ersten Ebene zu streichen.

Alle in dem Beschluss Nr. 34/2023 genannten Führungskräfte hatten zum 1. Januar 2022 Aufträge der zweiten Ebene inne und waren (von Amts wegen) auch in den Abschnitt B des Verzeichnisses der Führungskräfte und Führungskräfteanwärter und -anwärterinnen des Südtiroler Sanitätsbetriebes laut Artikel 3, Absatz 3, erster Satz, DLH Nr. 28/2019 eingetragen.

Come più sopra rilevato, tutti i dirigenti di cui alla citata delibera n. 34/2023 – in qualità di iscritti (a domanda), al 1° gennaio 2022, come meri idonei nella Sezione A del previgente albo dell’Azienda Sanitaria ai sensi dell’art. 3, comma 3, ultimo periodo, DPP n. 28/2019 – nel passaggio al nuovo regime avrebbero dovuto essere iscritti nella Sezione speciale dei meri idonei ai sensi del comma 3 dell’art. 23 l.p. n. 6/2022, mentre non potevano essere iscritti nella prima fascia ai sensi del comma 1 dell’art. 23.

Secondo il citato comma 3 dell’art. 23 l.p. n. 6/2022 sono fatte salve le iscrizioni delle/dei dirigenti idonei di prima fascia del ruolo unico che entro due anni dall’entrata in vigore della citata legge (5 agosto 2022) hanno conseguito un incarico dirigenziale di prima fascia.

In quest’ultima situazione si trova la sola dirigente Reinstaller Evelin, alla quale con delibera n. 2024-A-000596 del 4 giugno 2024 del Direttore Generale dell’Azienda Sanitaria dell’Alto Adige è stato conferito l’incarico di prima fascia di Direttrice della Dirigenza amministrativa dell’Ospedale di Merano e Silandro, con decorrenza dal 01.07.2024 fino al 30.06.2028.

Gli altri cinque dirigenti contemplati nella delibera n. 34/2023 (Bernardelli Roberto, Gasparri Sonia, Grillo Stefano, Scalzini Giuseppe e Toniatti Alessia), in conseguenza della presente determinazione di secondo grado, devono invece essere cancellati dalla prima fascia.

Tutti i dirigenti di cui alla citata delibera n. 34/2023 al 1° gennaio 2022 svolgevano incarichi di seconda fascia ed erano iscritti (d’ufficio) anche nella Sezione B dell’albo dirigenti e aspiranti dirigenti dell’Azienda Sanitaria dell’Alto Adige, ai sensi dell’articolo 3, comma 3, primo periodo, DPP n. 28/2019.

Die in den Übergangsbestimmungen laut Artikel 23, Absatz 2 des Landesgesetzes vom 21. Juli 2022, Nr. 6, festgelegten Voraussetzungen für die Anerkennung der Qualifikation als Führungskraft der zweiten Ebene von folgenden Personen, welche zum 1. Januar 2022 in den Abschnitt B des Verzeichnisses der Führungskräfte und Führungskräfteanwärter und -anwärterinnen des Südtiroler Sanitätsbetriebes laut DLH Nr. 28/2019 eingetragen waren und einen Führungsauftrag zweiter Ebene im Südtiroler Sanitätsbetrieb innehatten bzw. immer noch innehaben, sind somit erfüllt:

Bernardelli Roberto
Gasparri Sonia
Grillo Stefano
Scalzini Giuseppe
Toniatti Alessia

Sussistono dunque i presupposti di cui alla disciplina transitoria dettata all'articolo 23, comma 2, l.p. n. 6/2022 per riconoscere la qualifica di dirigente di seconda fascia ai seguenti soggetti, i quali al 1° gennaio 2022 erano iscritti nella Sezione B dell'albo dirigenti e aspiranti dirigenti dell'Azienda Sanitaria dell'Alto Adige ai sensi del DPP n. 28/2019 e ricoprivano, e tuttora ricoprono, un incarico dirigenziale di seconda fascia presso l'Azienda Sanitaria dell'Alto Adige:

Aufgrund dieser Prämissen

Tutto ciò premesso, la Commissione per la dirigenza

b e s c h l i e ß t

d e l i b e r a

die Kommission für die Führungskräfte mit Stimmenmehrheit (4 Zustimmungen, 1 Enthaltung) in gesetzmäßiger Weise:

a maggioranza di voti (4 favorevoli, 1 astenuto) legalmente espressi:

1. den Beschluss der Kommission für die Führungskräfte des öffentlichen Landessystems vom 17. Mai 2023 Nr. 34 „Landesgesetz vom 21. Juli 2022, Nr. 6, - Südtiroler Sanitätsbetrieb: Eintragung mit Vorbehalt in die erste Ebene des einheitlichen Führungsstellenplans auf Landesebene“ im Selbstschutzweg gemäß Artikel 21-*nonies* des Gesetzes vom 7. August 1990, Nr. 241, aufzuheben, bzw. den Rechtsakt wegen der angeführten Nichtigkeitsmängel zurückzunehmen, mit allen sich daraus ergebenden Folgewirkungen;
2. die oben angeführten fünf Führungskräfte aus der ersten Ebene des einheitlichen Führungsstellenplanes auf Landesebene zu streichen;
3. in Durchführung von Artikel 23 Absatz 2 des Landesgesetzes vom 21. Juli 2022, Nr. 6, die vorgenannten fünf Führungskräfte in die zweite Ebene des einheitlichen Führungsstellenplanes auf

1. di annullare in via di autotutela, ai sensi dell'articolo 21-*nonies* legge 7 agosto 1990, n. 241, la delibera della Commissione per la dirigenza del sistema pubblico provinciale n. 34 del 17 maggio 2023 „Legge provinciale 21 luglio 2022, n. 6, - Azienda Sanitaria dell'Alto Adige: Iscrizione con riserva nella prima fascia del ruolo unico della dirigenza a livello provinciale“, rispettivamente di ritirare l'atto per gli evidenziati vizi di nullità, con tutti gli effetti consequenziali;
2. di cancellare i cinque dirigenti sopra indicati dalla prima fascia del ruolo unico della dirigenza a livello provinciale;
3. in attuazione dell'articolo 23, comma 2, della legge provinciale 21 luglio 2022, n. 6, di iscrivere i cinque dirigenti sopra indicati nella seconda fascia del ruolo unico della dirigenza a livello provinciale;

Landesebene einzutragen;

4. die Veröffentlichung dieses Beschlusses auf der institutionellen Website der Autonomen Provinz Bozen zu verfügen.

4. di disporre la pubblicazione della presente delibera sul sito istituzionale della Provincia autonoma di Bolzano.

Gegen diese Maßnahme kann frist- und formgerecht Beschwerde bei der zuständigen Gerichtsbehörde erhoben werden.

Avverso il presente provvedimento è ammesso ricorso all'autorità giudiziaria competente nei termini e nelle forme di legge.

Der Vorsitzende der Kommission

Il Presidente della Commissione

Bernhard Lageder

Der Sekretär der Kommission

Il Segretario della Commissione

Peter Kinzner