



PARERE MIT - SUPPORTO GIURIDICO N.2582 DEL 17 APRILE 2024 - ART. 104 D.LGS. 36/2023 AMBITO SOGGETTIVO PER L'UTILIZZO DELL'AVVALIMENTO

Posted on 5 Agosto 2024



Category: [Opere pubbliche](#)

Con **[Parere n. 2582 del 17 aprile 2024](#)**, il **MIT-Servizio Supporto Giuridico**, ha chiarito l'ambito soggettivo per l'utilizzo dell'avvalimento ai sensi dell'**art. 104, comma 1, del Codice dei contratti**.

La questione posta all'attenzione dell'Organo di consulenza era se il subappaltatore poteva utilizzare l'istituto dell'avvalimento e avvalersi di altra società in possesso dell'attestazione SOA necessaria ai fini di svolgere la totalità dei lavori oggetto di subappalto.

Il **MIT**, partendo dall'esame dell'**art. 104 del Codice dei contratti** a norma del quale *"L'avvalimento è il contratto con il quale una o più imprese ausiliarie si obbligano a mettere a disposizione di un operatore economico che concorre in una procedura di gara dotazioni tecniche e risorse umane e strumentali per tutta la durata dell'appalto. Il contratto di avvalimento è concluso in forma scritta a pena di nullità con indicazione specifica delle risorse messe a disposizione dell'operatore economico. Il contratto di avvalimento è normalmente oneroso, salvo che risponda anche a un interesse dell'impresa ausiliaria, e può essere concluso a prescindere dalla natura giuridica dei legami tra le parti"*, **ha affermato** che *"l'avvalimento è un istituto giuridico che ha come ambito soggettivo di applicazione il concorrente alla gara"*.

Con tale assunto, il **MIT**, dunque, **chiarisce che l'istituto dell'avvalimento può essere utilizzato solo dall'impresa concorrente e non dal subappaltatore, non assumendo le vesti di concorrente alla gara.**

