Consiglio di Stato, Sezione VI - Sentenza 11/07/2008 n. 3502
d.lgs 163/06 Articoli 116, 244 - Codici 116.1, 244.1

Nella fase di esecuzione del contratto l'Amministrazione si colloca in una posizione di parità con il privato ed agisce, salvo casi eccezionali nella specie non ricorrenti, nell'esercizio di autonomia negoziale e non di poteri amministrativi. Le posizioni soggettive che vengono in considerazione sono quindi di diritto soggettivo e non di interesse legittimo. La posizione dell'impresa che aspira al subentro nel contratto di appalto ai sensi degli artt. 35 e 36 della l. n. 109/1994 costituisce una posizione di diritto soggettivo afferente la fase esecutiva di un contratto già stipulato con la p.a. Essa rientra quindi nella giurisdizione del giudice ordinario.