



CITTÀ DI ERCOLANO
(Città Metropolitana di Napoli)
Comune del Parco Nazionale del Vesuvio
Patrimonio Mondiale dell'Unesco
GESTIONE DEL TERRITORIO
Servizio Abusivismo e Condoni Edilizi

N° PAP-01431-2024

Il presente atto viene affisso all'Albo
Pretorio on-line
dal 26/04/2024 al 11/05/2024

L'incaricato della pubblicazione
GIOVANNA FORTUNATO

PROTOCOLLO INFORMATICO

N° 25954/2024 – 24/04/2024

ORDINANZA N° 30/2024

ORDINANZA DI DEMOLIZIONE EX ART. 31 D.P.R. N° 380/2001

IL DIRIGENTE

PREMESSO che:

- con relazione prot. n.15877/2024 del 08/03/2024, redatta a seguito di sopralluogo effettuato in data 05/03/2023, personale tecnico del Settore Gestione del Territorio del Comune di Ercolano, congiuntamente a personale della Polizia Locale ha accertato che in Ercolano (Na) alla via Benedetto Cozzolino snc e Via Croce dei Monti snc, presso i fondi censiti in catasto al foglio 11, p.lle 5119 - 5121 - 5122 - 475, l'esecuzione di opere edili prive di titoli abilitativi, e precisamente:

"... accertavano la presenza di lavori in corso di esecuzione consistenti in movimentazione di terreno e sbancamento finalizzati alla modifica della morfologia e dell'andamento altimetrico dei lotti di terreno interessati. Detti lavori, oltre alla rottura della condotta idrica sotterranea che al momento (post sbancamento) risultava esposta, hanno comportato rischi per la pubblica e privata incolumità. Infatti, la via Croce dei Monti, che costeggia il lotto sul lato NORD EST prima con andamento altimetrico in linea con quello del lotto, a seguito dello sbancamento si trova totalmente in rilevato rispetto al lotto stesso e priva di adeguata opera di sostegno o di scarpata secondo angolo di natural declivio. Detto dislivello (creato dallo sbancamento del lotto), raggiunge, nel punto massimo, circa 8 metri di altezza per cui, in attesa di definire interventi di messa in sicurezza, si è reso necessario interdire per almeno 1 metro di larghezza, la carreggiata della via Croce dei Monti, per tutto il suo sviluppo adiacente al lotto in oggetto. Inoltre, si è riscontrata la presenza all'interno del lotto, di un albero "Pinus pinea" con un'altezza di circa 18 metri di cui sono state esposte le radici per l'avvenuto sbancamento intorno alle stesse. Sul luogo è stata riscontrata, oltre alla presenza di numerosi cumuli di terreno provenienti dallo sbancamento, anche cumuli di massi di roccia vulcanica sia di piccole che di grandi dimensioni. Detti massi sono compatibili, per tipologia, con la rottura in fase di sbancamento del banco di roccia naturale come si evince dalla stratigrafia esposta lato strada privata da via Croce dei Monti."

RILEVATO, a seguito di verifiche d'ufficio, che risultano agli atti dello Sportello Unico per l'Edilizia (S.U.E.) del Comune di Ercolano presentate dal sig. [REDACTED] nato a [REDACTED] il [REDACTED] - residente in [REDACTED] in qualità di proprietario:

- istanza di un Permesso di Costruire pratica 281/2021 prot. 67411 del 30/11/2021, ad oggi non rilasciato che prevedeva unicamente nuovi varchi di accesso nonché la recinzione del fondo da realizzarsi con muretti in calcestruzzo rivestiti in pietra e sormontati da recinzione metallica e che, in ogni caso non prevedeva modifiche all'andamento altimetrico del fondo a meno di operazioni del tutto superficiali quali la rimozione delle porzioni in pavimentazione in asfalto, rimozione di arbusti, pietre e radici infestanti e fresatura e vangatura del terreno;
- Comunicazione di Inizio Lavori prot. n.8831 del 07/02/2024, per interventi di edilizia libera ai sensi del D.P.R. 380/2001, art. 6 comma 1 lettera d) "i movimenti di terra strettamente pertinenti

all'esercizio dell'attività agricola e le pratiche agro-silvo-pastorali, compresi gli interventi su impianti idraulici agrari", attività (agro-silvo pastorali)) non in essere sul fondo di che trattasi e tantomeno le opere in corso di esecuzione, quali lo sbancamento e la frantumazione di banchi di roccia presenti, rientrano tra le movimentazioni di terreno legate al possibile uso agricolo;

DATO ATTO che:

- con Decreto del Ministro per i Beni Culturali e Ambientali 17 agosto 1961 (pubblicato nella Gazzetta Ufficiale della Repubblica Italiana n. 212 del 28 agosto 1961) l'intero territorio del Comune di Ercolano (già Resina) è stato dichiarato di notevole interesse pubblico, ai sensi della legge 29 giugno 1939, n. 1497, e sottoposto a tutte le disposizioni della legge stessa, perché, oltre a formare dei quadri naturali di non comune bellezza panoramica, costituisce, nel suo insieme, un caratteristico complesso di cose immobili avente valore estetico e tradizionale;
- l'art. 1-quinquies del Decreto-legge 27 giugno 1985, n. 312, convertito dalla legge 8 agosto 1985, n. 431, stabilisce che: *"Le aree e i beni individuati ai sensi dell'articolo 2 del decreto ministeriale 21 settembre 1984, pubblicato nella Gazzetta Ufficiale n. 265 del 26 settembre 1984, sono inclusi tra quelli in cui è vietata, fino all'adozione da parte delle regioni dei piani di cui all'articolo 1-bis, ogni modificazione dell'assetto del territorio nonché ogni opera edilizia, con esclusione degli interventi di manutenzione ordinaria, straordinaria, di consolidamento statico e di restauro conservativo che non alterino lo stato dei luoghi e l'aspetto esteriore degli edifici"*;
- con Decreto del Ministro per i Beni Culturali e Ambientali di concerto con il Ministro dell'Ambiente e della Tutela del Territorio 4 luglio 2002, (pubblicato nella Gazzetta Ufficiale della Repubblica Italiana - Serie Generale - n. 219 del 18 settembre 2002) è stato approvato il Piano Territoriale Paesistico dei Comuni Vesuviani che include, tra gli altri, l'intero territorio del Comune di Ercolano;
- come stabilito dall'art. 157, comma 1, lettera c), del D. Lgs. 22.01.2004, n. 42 e s.m.i, conservano efficacia a tutti gli effetti le dichiarazioni di notevole interesse pubblico notificate ai sensi della legge 29 giugno 1939, n. 1497.

RILEVATO che l'area sulla quale sono state realizzate le opere descritte in premessa ricade in:

- Ambito III - Frammento urbano e produttivo commerciale, del Piano Urbanistico Parte Strutturale approvato con Delibera di Consiglio Comunale n. 23 del 22/07/2020;
- Zona "Agricola" (fino al 22/07/2020) del previgente P.R.G. del Comune (stralcio approvato il 7/10/1974 con voto 401 del C.T.A. Provveditorato alle OO.PP. per la Campania);
- Zona R.U.A. (Recupero Urbanistico Edilizio e Restauro Paesistico Ambientale) nel Piano Territoriale Paesistico dei Comuni Vesuviani;
- Area di notevole interesse pubblico ai sensi della legge 29 giugno 1939, n. 1497;
- Zona sismica in virtù della delibera di G.R. n. 5447 del 07/11/2002;
- Zona a Rischio Vulcanico dell'Area Vesuviana, ai sensi della L.R. n. 21 del 10/12/2003 pubblicato sul B.U.R. Campania n. 59 del 15/12/2003, ed è sottoposto ai vincoli ed alla disciplina riportata nella stessa legge regionale.

PRESO ATTO

- della relazione prot. n. 15877 del 08/03/2024, redatta a seguito di sopralluogo avvenuto in data 05/03/2024, richiamata in premessa;
- dell'Ordinanza sindacale n. 30, prot. n. 16857 del 13/03/2024, con cui è stato ordinato al sig. [REDACTED] in qualità di proprietario del fondo al foglio 11, p.lla 5121 e 475 ed ai [REDACTED], [REDACTED] in qualità di comproprietari del fondo al foglio 11, p.lla 5122, la messa in sicurezza "ad Horas", dei margini della strada Via Croce dei Monti e della traversa privata, confinanti con i fondi in oggetto, nonché del pino insistente sulla particella 475, al fine di garantire la sicurezza della pubblica e privata incolumità.

ACCERTATO:

- che i fondi censiti in N.C.T. al Foglio 11 P. lle 5119 e 5122, ubicati alla via Sac. Benedetto Cozzolino snc e Via Croce dei Monti snc, risultano di proprietà dei sig.ri:
 - [redacted] nato a [redacted] - residente [redacted]
 - [redacted] nato a [redacted] - [redacted] - residente in [redacted]
 - [redacted] [redacted] (fonte: atto di acquisto rep. 2487 racc. 1179 del 15/07/2021), [redacted] - residente in [redacted]
- agli atti dello Sportello Unico per l'Edilizia (SUE) del Comune di Ercolano non risultano presenti titoli edilizi legittimanti le opere sopra descritte in corso di esecuzione.

RICHIAMATI:

- l'art. 107, comma 3, lett. g) del D. Lgs. 18.08.2000, n. 267 e s.m.i, che attribuisce ai dirigenti la competenza ad emanare *"tutti i provvedimenti di sospensione dei lavori, abbattimento e riduzione in pristino di competenza comunale, nonché i poteri di vigilanza edilizia e di irrogazione delle sanzioni amministrative previsti dalla vigente legislazione statale e regionale in materia di prevenzione e repressione dell'abusivismo edilizio e paesaggistico-ambientale"*;
- l'art. 27, comma 1, del DPR 6 giugno 2001, n. 380 e s.m.i, che testualmente recita: *"Il dirigente o il responsabile del competente ufficio comunale esercita, anche secondo le modalità stabilite dallo statuto o dai regolamenti dell'ente, la vigilanza sull'attività urbanistico-edilizia nel territorio comunale per assicurarne la rispondenza alle norme di legge e di regolamento, alle prescrizioni degli strumenti urbanistici ed alle modalità esecutive fissate nei titoli abilitativi"*;
- l'art. 191, comma 1, lett. c) del vigente Ordinamento degli Uffici e dei Servizi del Comune di Ercolano il quale dispone che al Dirigente del Settore Pianificazione Urbanistica competono *"i provvedimenti di sospensione lavori, abbattimento e riduzione in pristino di competenza comunale, nonché i poteri di vigilanza edilizia e d'irrogazione delle sanzioni amministrative previste dalla vigente legislazione in materia di prevenzione e repressione dell'abusivismo edilizio e paesaggistico - ambientale"*;

ATTESO che con Decreto Sindacale 21/2023 - Prot. n. 14907/2023 del 08.03.2023 - è stato conferito all'Architetto Olimpio Di Martino la nomina di Dirigente del Settore Gestione del Territorio.

VISTO:

- il RUEC approvato con Deliberazione di Consiglio Comunale n. 80 del 19/12/2019;
- il Piano Urbanistico Comunale Strutturale approvato con Delibera di Consiglio Comunale n. 23 del 22.07.2020;
- il Piano Territoriale Paesistico dei Comuni Vesuviani, approvato con Decreto del Ministro per i BB.AA.CC. approvato con D.M. 04.07.2002, pubblicato sulla GU del 18.09.2002 serie generale n.219;
- Piano del Parco Nazionale del Vesuvio approvato dal Consiglio Regionale Campania con deliberazione n.117/2010
- il DPR 380/2001 e ss.mm.ii.

CONSIDERATO che:

- le opere descritte in premessa, trattandosi di interventi di nuova costruzione, costituiscono interventi di trasformazione urbanistica ed edilizia del territorio e, pertanto, la realizzazione delle stesse è subordinata a permesso di costruire ex art. 10, comma 1, lett. a) del DPR n. 380/01 e s.m.i, non potendosi applicare l'art. 23, comma 1, del medesimo D.P.R. per mancanza dei presupposti di cui alle lett. b) e c) del medesimo comma, in quanto il Comune di Ercolano è privo di piani attuativi comunque denominati, ivi compresi gli accordi negoziali aventi valore di piano attuativo e/o di strumenti urbanistici generali recanti

Documento di consultazione

WI

precise disposizioni plano-volumetriche;

- ai sensi e per gli effetti del combinato disposto dell'art. 146, comma 4, del D. Lgs. 22 gennaio 2004, n. 42 e ss.mm.ii., e dell'art. 157 del medesimo Decreto, sul territorio del Comune di Ercolano il permesso di costruire o agli altri titoli legittimanti l'intervento urbanistico-edilizio è subordinato al rilascio della prescritta autorizzazione paesaggistica, ad eccezione degli interventi di cui all'art. 149 del sopra richiamato Decreto nonché di quelli elencati nell'Allegato A del DPR 13 febbraio 2017, n. 31.

CONSIDERATO, altresì, che le opere eseguite di cui in premessa sono da considerarsi abusive perché realizzate:

- in assenza di preventivo titolo abilitativo ex art. 10, comma 1, lettera a) del DPR n. 380/01 e ss.mm.ii.;
- in assenza di autorizzazione paesaggistica ex art. 146 del D.Lgs. n. 42/04 e smi.

RILEVATO che le opere abusive in parola:

- sono soggette alle sanzioni di cui all'art. 31 del DPR 380/2001 e smi,
- sono state realizzate, tra l'altro, su territorio sottoposto a vincolo paesaggistico in virtù del Decreto del Ministro per i Beni Culturali e Ambientali 17 agosto 196, nonché ai sensi e per gli effetti del D. Lgs. n. 42/2004;
- trattandosi di interventi di nuova costruzione, ricadono nel novero degli interventi di cui all'art. 10, comma 1, lett. a) del D.P.R. n. 380/01.

RITENUTO che:

- le motivazioni sopra riportate indicano i presupposti di fatto e le ragioni giuridiche per emettere ordinanza di demolizione delle opere in premessa e di ripristino dello stato dei luoghi;
- l'ordine di demolizione è atto dovuto in presenza di opere realizzate in assenza del prescritto titolo abilitativo, rappresentando questo un'attività vincolata, priva di discrezionalità, rientrante nell'esercizio dei poteri sanzionatori e di controllo del territorio e repressione degli abusi edilizi previsto dagli artt. 27 e seguenti del D.P.R. n. 380/01 e smi.

VISTO l'articolo 31 del D.P.R. n. 380/2001 ed in particolare:

- il comma 2 che recita: *"Il dirigente o il responsabile del competente ufficio comunale, accertata l'esecuzione di interventi in assenza di permesso, in totale difformità dal medesimo, ovvero con variazioni essenziali, determinate ai sensi dell'articolo 32, ingiunge al proprietario e al responsabile dell'abuso la rimozione o la demolizione, indicando nel provvedimento l'area che viene acquisita di diritto, ai sensi del comma 3"*;
- il comma 3 che recita: *"Se il responsabile dell'abuso non provvede alla demolizione e al ripristino dello stato dei luoghi nel termine di novanta giorni dall'ingiunzione, il bene e l'area di sedime, nonché quella necessaria, secondo le vigenti prescrizioni urbanistiche, alla realizzazione di opere analoghe a quelle abusive sono acquisiti di diritto gratuitamente al patrimonio del comune. L'area acquisita non può comunque essere superiore a dieci volte la complessiva superficie utile abusivamente costruita"*;
- il comma 4 che recita: *"L'accertamento dell'inottemperanza alla ingiunzione a demolire, nel termine di cui al comma 3, previa notifica all'interessato, costituisce titolo per l'immissione nel possesso e per la trascrizione nei registri immobiliari, che deve essere eseguita gratuitamente"*;
- il comma 4-bis che recita: *"L'autorità competente, constatata l'inottemperanza, irroga una sanzione amministrativa pecuniaria di importo compreso tra 2.000 euro e 20.000 euro, salva l'applicazione di altre misure e sanzioni previste da norme vigenti. La sanzione, in caso di abusi realizzati sulle aree e sugli edifici di cui al comma 2 dell'articolo 27, ivi comprese le aree soggette a rischio idrogeologico elevato o molto elevato, è sempre irrogata nella misura massima. La mancata o tardiva emanazione del provvedimento sanzionatorio, fatte salve le responsabilità penali, costituisce elemento di valutazione della performance individuale nonché di responsabilità disciplinare e amministrativo-contabile del dirigente e del funzionario inadempiente"*;
- il comma 5 che recita: *"L'opera acquisita è demolita con ordinanza del dirigente o del responsabile del competente ufficio comunale a spese dei responsabili dell'abuso, salvo che con deliberazione consiliare"*

non si dichiara l'esistenza di prevalenti interessi pubblici e sempre che l'opera non contrasti con rilevanti interessi urbanistici, ambientali o di rispetto dell'assetto idrogeologico"

INGIUNGE

Ai Sig.ri:

- [redacted] nato a [redacted] - residente [redacted]
- [redacted] nato a [redacted] - [redacted] - residente in [redacted]
- [redacted] [redacted] (fonte: atto di acquisto rep. 2487 racc. 1179 del 15/07/2021) [redacted]

nella qualità di proprietari dei fondi censiti in N.C.T. al Foglio 11 P. lle 5119 e 5122, ubicati alla via Sac. Benedetto Cozzolino snc e Via Croce dei Monti snc e responsabili delle opere, fermo restante quanto già ordinato con provvedimento sindacale n°30, prot. n. 16857 del 13/03/2024, il ripristino dello stato dei luoghi ed in particolare il ripristino delle preesistenti quote altimetriche del fondo, entro il termine di gg. 90 a decorrere dalla data di notifica della presente ordinanza, con spese a carico del responsabile dell'abuso.

AVVERTE

- che, in caso di non ottemperanza alla presente ordinanza nei termini sopraindicati:
 - **si procederà all'acquisizione al patrimonio del Comune di Ercolano** delle opere abusive oggetto della presente ordinanza, nonché dell'area di sedime delle stesse e di un'ulteriore area per una superficie complessiva non superiore a dieci volte quella complessiva utile abusivamente costruita;
 - **si procederà alla demolizione delle opere** indicate in premessa a cura del Comune ed a spese del responsabile dell'abuso (committente/esecutore/proprietario), che è tenuto al relativo pagamento, nei confronti dei quali sarà azionata la procedura di recupero di cui al DPR 28.01.1988, n. 43 e smi, **salvo che con deliberazione consiliare non si dichiara l'esistenza di prevalenti interessi pubblici e sempre che l'opera non contrasti con rilevanti interessi urbanistici, ambientali o di rispetto dell'assetto idrogeologico;**
 - **si procederà all'applicazione della sanzione pecuniaria di cui all'art. 31, comma 4bis, del DPR n. 380/01 e smi, nella misura di € 20.000,00**, trattandosi di realizzazione di opera abusiva realizzata su territorio vincolato ai sensi del D. Lgs. n. 42/2004 e smi;
- che, prima di procedere alla demolizione delle opere eseguite abusivamente, ove le medesime risultino sequestrate, è necessario richiedere dissequestro temporaneo all'Autorità Giudiziaria entro un congruo tempo al fine del rispetto del termine di 90 giorni di cui all'art. 31, comma 2, del DPR n. 380/01 e smi.

COMUNICA

- che l'Ufficio competente è il Servizio Repressione Abusivismo, Condono Edilizio-Dissesti Statici Edilizia Privata-Legge 219/81 del settore Pianificazione Urbanistica del Comune di Ercolano, con sede in Ercolano (NA) al Corso Resina n. 39;
- che il Responsabile del Procedimento è l'Arch. Olimpio Di Martino, domiciliato per la carica presso l'Ufficio Repressione Abusivismo del Comune di Ercolano;
- che informazioni relative alla pratica oggetto della presente Ordinanza potranno essere richieste al Servizio Antiabusivismo del Comune di Ercolano, previo appuntamento con il responsabile del Procedimento;
- che è consentito al destinatario del presente atto o al suo rappresentante, munito di delega nei modi e forme di legge, la visione degli atti relativi al fascicolo di cui alla presente Ordinanza, e che, per l'eventuale estrapolazione in copia, è necessario inoltrare apposita istanza indicandone con esattezza la documentazione, il tutto previo pagamento degli oneri dovuti.

DISPONE

➤ che il presente atto sia notificato, a mezzo della Polizia Locale e/o dei Messi comunali ai Sig.ri:

- [redacted] nato a [redacted] 7 - [redacted]
- [redacted] nato a [redacted] - [redacted]
- [redacted] nata a [redacted] - residente in [redacted]

che il Responsabile dell'Ufficio Repressione Abusivismo provveda alla trasmissione del presente provvedimento:

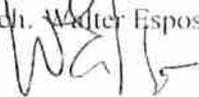
- alla competente Soprintendenza, al Sindaco, al Genio Civile territorialmente competente, alla Guardia di Finanza – Comando Compagnia di Portici, alla Tenenza dei Carabinieri di Ercolano, al Comando di Polizia Municipale, per conoscenza;
- all'Ufficio Messi per la pubblicazione all'Albo Pretorio informatico e alla Redazione Web per la pubblicazione sul sito Amministrazione Trasparente.

INFORMA

che ogni eventuale impugnazione al presente provvedimento va proposta, ai sensi dell'art. 133, comma 1 del codice delle procedure amministrative, al Tribunale Amministrativo Regionale competente per il territorio nel termine di sessanta (60) giorni dalla notifica del presente, nonché entro centoventi (120) giorni dalla notificazione del presente al Capo dello Stato, ai sensi del D.P.R. n. 1199/71.

Ercolano li, 24/04/2024

Il Funzionario
Arch. Walter Esposito



Il Dirigente
Arch. Olimpio Di Martino



Documento di consultazione