

**EDILIZIA ED URBANISTICA****Deroghe al vincolo cimiteriale**

**CONSIGLIO DI STATO SEZ. VI - sentenza 4 luglio 2014, n. 3410** - Pres. De Felice, Est. De Michele - Siani (Avv. Gaeta) c. Comune di Nocera Inferiore (Avv. Criscuolo) - (conferma T.A.R. Campania - Salerno, Sez. II, n. 1034 del 2013) - (sulla possibilità di ridurre la fascia di rispetto cimiteriale di 200 metri solo per ragioni di interesse pubblico e non per agevolare i privati e sul carattere derogatorio ed eccezionale della prevista possibilità di ridurre l'ampiezza di detta fascia).

**1. Edilizia ed urbanistica - Attività edilizia - Fascia di rispetto cimiteriale - Prevista dall'art. 338 del r.d. 27 luglio 1934, n. 1265 (Testo unico delle leggi sanitarie) - Riduzioni - Possono essere previste solo per considerazioni di interesse pubblico, non anche per agevolare singoli proprietari.**

**2. Edilizia ed urbanistica - Attività edilizia - Fascia di rispetto cimiteriale - Prevista dall'art. 338 del r.d. 27 luglio 1934, n. 1265 (Testo unico delle leggi sanitarie) - Riduzioni - Riduzione a 50 metri per locali tecnici e serre - Ha carattere derogatorio ed eccezionale - Unico procedimento attivabile dai singoli proprietari all'interno della fascia di rispetto cimiteriale - E' quello finalizzato al recupero o al cambio di destinazione d'uso di edificazioni preesistenti.**

**3. Edilizia ed urbanistica - Attività edilizia - Istanza di accertamento di conformità - Competenza - E' dei dirigenti.**

**4. Edilizia ed urbanistica - Attività edilizia - Istanza di accertamento di conformità - Rigetto - Motivato con riferimento al fatto che l'immobile abusivo ricadeva (alla data di realizzazione) nella fascia di rispetto cimiteriale - Legittimità - Circostanza che l'immobile ricadeva solo parzialmente in detta fascia - Irrilevanza - Ragioni.**

**1. Il vincolo della fascia di rispetto cimiteriale previsto dall'art. 338 del r.d. 27 luglio 1934, n. 1265 (Testo unico delle leggi sanitarie) determina una tipica situazione di inedificabilità ex lege, suscettibile di venire ridotta solo in ipotesi eccezionali e comunque per considerazioni di interesse pubblico, non anche per agevolare singoli proprietari, che abbiano effettuato abusivamente, o intendano effettuare, interventi edilizi su un'area, resa a tal fine indisponibile per ragioni di ordine igienico-sanitario, nonché per la peculiare sacralità dei luoghi destinati alla sepoltura (1).**

**2. L'art. 338 del r.d. 27 luglio 1934, n. 1265 (Testo unico delle leggi sanitarie) - come modificato dall'art. 4 della legge 30 marzo 2001, n. 130 e poi sostituito dall'art. 28, comma 1, lettera a, della legge 1 agosto 2002, n. 166 - nel prevedere la possibilità di riduzione dell'area inedificabile, che restringe a soli 50 metri il vincolo inderogabile e consente fino al limite di 200 metri limitati interventi edilizi, fra cui locali tecnici e serre, ha carattere derogatorio, in via eccezionale, rispetto alla regola - enunciata al primo comma del medesimo articolo - secondo cui "i cimiteri debbono essere collocati alla distanza di almeno 200 metri dal centro abitato. E' vietato costruire intorno ai cimiteri nuovi edifici...". L'unico procedimento, attivabile dai singoli proprietari all'interno della fascia di rispetto cimiteriale è quello finalizzato agli interventi di cui all'art. 338, comma 7, del r.d. n. 1265/1934 (recupero o cambio di destinazione d'uso di edificazioni preesistenti), restando attivabile solo d'ufficio la procedura di riduzione della fascia inedificabile in questione.**

**3. Fermo restando che solo il Consiglio comunale - non su istanza di singoli cittadini, ma per ragioni di interesse pubblico - può intervenire per ridurre l'ampiezza della fascia di rispetto**

**cimiteriale, per le decisioni da assumere su eventuali istanze di autorizzazione edilizia, anche in sanatoria, vale il riparto generale di competenze, che assegna ai dirigenti gli ordinari atti di gestione (come peraltro ribadito, in materia di sanatoria, dal terzo comma del citato art. 36 d.P.R. n. 380/2001).**

**4. In presenza di un vincolo di inedificabilità assoluta (nella specie rappresentato dalla fascia di rispetto cimiteriale), sussistente anche solo alla data di realizzazione dell'opera, il diniego di accertamento di conformità chiesto ai sensi dell'art. 36 del d.P.R. n. 380/2001 deve ritenersi sufficientemente motivato con la descrizione dell'abuso ed il richiamo alle disposizioni violate. Nè rileva il fatto che l'immobile oggetto della domanda di accertamento di conformità ricade solo parzialmente (quanto meno alla data della relativa realizzazione) nella fascia di rispetto cimiteriale, atteso che in tal caso non possono considerarsi integrati i presupposti applicativi dell'art. 36 del d.P.R. n. 380/2001, che non prevede sanatorie parziali o condizionate di edificazioni strutturalmente unitarie (ferma restando l'irrilevanza dell'utilizzo di materiali leggeri e facilmente smontabili, per quanto disposto dall'art. 3, comma 1, punto e.5 del medesimo Testo Unico n. 380/2001).**

-----  
(1) Cfr. Cass. civ., sez. I, 23 giugno 2004, n. 11669; Cons. Stato, sez. II, parere 7 marzo 1990, n. 1109; Cons. Stato, sez. IV, 11 ottobre 2006, n. 6064; Cons. Stato, sez. V, 2 aprile 1991, n. 379, 29 marzo 2006, n. 1593, 3 maggio 2007, n. 1934 e 14 settembre 2010, n. 6671, in LexItalia.it, pag. [http://www.lexitalia.it/p/10/cds5\\_2010-09-14-3.htm](http://www.lexitalia.it/p/10/cds5_2010-09-14-3.htm)

Documenti correlati:

CONSIGLIO DI STATO SEZ. V, sentenza 14-9-2010, pag. [http://www.lexitalia.it/p/10/cds5\\_2010-09-14-3.htm](http://www.lexitalia.it/p/10/cds5_2010-09-14-3.htm) (sulla derogabilità o meno della fascia di rispetto cimiteriale prevista dall'art. 338 del TULS e sull'applicabilità o meno del divieto previsto da detta norma nel caso di parcheggio interrato, da realizzare ai sensi dell'art. 9 della L. n. 122/89).

CONSIGLIO DI STATO SEZ. IV, sentenza 6-11-2008, pag. [http://www.lexitalia.it/p/82/cds4\\_2008-11-3.htm](http://www.lexitalia.it/p/82/cds4_2008-11-3.htm) (sulla legittimità o meno del rigetto di una domanda di condono edilizio per edificio ricadente nella fascia soggetta a vincolo cimiteriale motivato con riferimento al fatto che l'ASL, interpellata per il parere relativo al vincolo, si è dichiarata incompetente).

CONSIGLIO DI STATO SEZ. IV, sentenza 12-3-2007, pag. [http://www.lexitalia.it/p/71/cds4\\_2007-03-12.htm](http://www.lexitalia.it/p/71/cds4_2007-03-12.htm) (sulla legittimità o meno dell'annullamento d'ufficio di una concessione in sanatoria disposto perchè la costruzione insiste su area sottoposta a vincolo cimiteriale senza valutare la compatibilità dell'opera con il vincolo).

CGA - SEZ. GIURISDIZIONALE, sentenza 5-1-2011, pag. [http://www.lexitalia.it/p/11/cga\\_2011-01-05-2.htm](http://www.lexitalia.it/p/11/cga_2011-01-05-2.htm) (sulla natura del vincolo derivante dalla fascia di rispetto cimiteriale e sulla possibilità di ottenere la sua riduzione da 200 metri a 50 metri).

CGA - SEZ. GIURISDIZIONALE, sentenza 8-10-2007, pag. [http://www.lexitalia.it/p/72/cga\\_2007-10-08-5.htm](http://www.lexitalia.it/p/72/cga_2007-10-08-5.htm) (sovertendo il tradizionale orientamento, afferma la necessità di specifica motivazione, in sede di adozione di un nuovo P.R.G., nel caso di azzeramento delle possibilità edificatorie del fondo previste dal precedente strumento urbanistico; afferma inoltre interessanti principi sulla decorrenza del termine di impugnazione del P.R.G. e sulla necessità o meno di indennizzo nel caso di conferma del vincolo cimiteriale).

CONSIGLIO DI STATO SEZ. VI, ordinanza 7-2-2006, pag. [http://www.lexitalia.it/p/61/cds6\\_2006-02-07o.htm](http://www.lexitalia.it/p/61/cds6_2006-02-07o.htm) (sulla necessità o meno di permesso di costruire per l'installazione di antenne relative a stazioni radio base di telefonia mobile e sulla loro realizzabilità o meno in zona soggetta a vincolo cimiteriale).

TAR LOMBARDIA - MILANO SEZ. III, sentenza 26-9-2011, pag. [http://www.lexitalia.it/p/11/tarlombmi\\_2011-09-26.htm](http://www.lexitalia.it/p/11/tarlombmi_2011-09-26.htm) (sui casi in cui si applica la fascia di rispetto

cimiteriale e sulle condizioni necessarie per la sua deroga nel caso di realizzazione di opere pubbliche), con 9 documenti correlati e con con commento di P. BRAMBILLA, Il rapporto tra la disciplina delle infrastrutture strategiche di preminente interesse nazionale e la normativa delle «aree di rispetto cimiteriale».

TAR SARDEGNA - CAGLIARI SEZ. II, sentenza 20-3-2009, pag. [http://www.lexitalia.it/p/91/tarsardegna2\\_2009-3-20.htm](http://www.lexitalia.it/p/91/tarsardegna2_2009-3-20.htm) (sull'obbligo del Consiglio comunale di pronunciarsi sulle istanze di riduzione della fascia di rispetto cimiteriale ex art. 338 TULS).

TAR VENETO SEZ. II, sentenza 7-2-2008, pag. [http://www.lexitalia.it/p/81/tarveneto2\\_2008-02-07.htm](http://www.lexitalia.it/p/81/tarveneto2_2008-02-07.htm) (sulla natura giuridica del vincolo cimiteriale e sulla legittimità o meno del diniego di concessione edilizia in sanatoria relativo ad un immobile ubicato in zona soggetta a vincolo cimiteriale).

TAR CAMPANIA - NAPOLI SEZ. IV, sentenza 29-11-2007, pag. [http://www.lexitalia.it/p/72/tarcampna4\\_2007-11-29.htm](http://www.lexitalia.it/p/72/tarcampna4_2007-11-29.htm) (sulla natura del vincolo cimiteriale e sulla possibilità di sua deroga a seguito della nuova disciplina prevista dall'art. 28 della L. n. 166 del 2002, nonché sulla nozione di ristrutturazione edilizia mediante demolizione e ricostruzione a seguito dell'art. 1 del D.L.vo n. 301 del 2002).

TAR PIEMONTE - TORINO SEZ. I, sentenza 11-10-2006, pag. [http://www.lexitalia.it/p/62/tarpiemonte1\\_2006-10-11.htm](http://www.lexitalia.it/p/62/tarpiemonte1_2006-10-11.htm) (sulla legittimità o meno del diniego di rilascio di un permesso di costruire per lavori di ristrutturazione, che comportano anche un mutamento di destinazione, da eseguire in immobile ricadente nella fascia di rispetto cimiteriale).

-----  
Estremi di pubblicazione: [http://www.lexitalia.it/p/14/cds\\_2014-07-04.htm](http://www.lexitalia.it/p/14/cds_2014-07-04.htm)

Legislazione: [DECRETO DEL PRESIDENTE DELLA REPUBBLICA 6 giugno 2001, n. 380 recante "Testo unico delle disposizioni legislative e regolamentari in materia edilizia. \(Testo A\)" \(in G.U. n. 245 del 20 ottobre 2001 - Supplemento Ordinario n. 239\)](#)

[\(TESTO AGGIORNATO AL D.L. 21 giugno 2013, n. 69, convertito, con modificazioni, dalla L. 9 agosto 2013, n. 98\)](#)



\* Inizio pagina