



REPUBBLICA ITALIANA

IN NOME DEL POPOLO ITALIANO

Il Consiglio di Stato

in sede giurisdizionale (Sezione Quarta)

ha pronunciato la presente

SENTENZA

sul ricorso numero di registro generale 8661 del 2020, proposto dal signor X rappresentato e difeso dall'avvocato xxxxxxi, con domicilio digitale come da PEC Registri di Giustizia e domicilio eletto presso il suo studio in xxxx, via xxxxxxxx N.xx;

contro

Y, non costituito in giudizio;

nei confronti

Agenzia delle Dogane e dei Monopoli, in persona del Direttore pro tempore, rappresentata e difesa dall'Avvocatura Generale dello Stato, domiciliataria ex lege in Roma, via dei Portoghesi, 12;

per la riforma

della sentenza del Tribunale Amministrativo Regionale per il Molise n. 217/2020, resa tra le parti;

Visti il ricorso in appello e i relativi allegati;

Visto l'atto di costituzione in giudizio dell'agenzia delle Dogane e dei Monopoli;

Visti tutti gli atti della causa;

Visto l'art. 87, comma 4-bis, cod.proc.amm.;

Relatore all'udienza straordinaria di smaltimento dell'arretrato del giorno 18 settembre 2024 il Cons. Ugo De Carlo e vista l'istanza di passaggio in decisione delle parti;

Ritenuto e considerato in fatto e diritto quanto segue.

FATTO e DIRITTO

1. Il signor X ha impugnato la sentenza indicata in epigrafe che ha accolto parzialmente il ricorso presentato dalla signora Y per l'annullamento del provvedimento di trasferimento della rivendita n. 5 con annessa ricevitoria lotto xxxxxx su richiesta del signor X.
2. In data 27 febbraio 2016 il signor X aveva presentato domanda di trasferimento "fuori zona" della propria rivendita n. 5 in XXXX di tabacchi lavorati con annessa ricevitoria del lotto dalla via xxxxxx n. xxxx, fraz. xxxxx, Comune di xxxx (xx) alla via xxxxxxxx n.xx a xxxx.

La signora Y titolare della licenza n. 3 in xxxxxx, ha proposto osservazioni, opponendosi al trasferimento ed ha presentato il ricorso dopo l'emanazione del provvedimento autorizzatorio.

3. La sentenza impugnata ha accolto in parte il ricorso dopo aver respinto le censure sulla perizia giurata poiché la distanza tra le due ricevitorie è superiore a quella minima prevista dalla legge, oltre ad altre di natura formale.

L'accoglimento era stato fondato sull'assenza di idonea documentazione che attesta la regolarità urbanistico-edilizia del locale proposto, nonché la relativa destinazione d'uso commerciale prevista dall'art. 11, comma 3, d.m. 38/2013.

La parte che ha chiesto il trasferimento ha prodotto solamente il certificato di agibilità che attiene unicamente agli aspetti della conformità dell'opera ai

profili tecnici e igienico-sanitari, non avendo riguardo ai profili più strettamente urbanistici.

4. L'appello è affidato a due motivi.

4.1. Il primo contesta la ritenuta insufficienza del certificato di agibilità a provare l'esistenza dei requisiti di cui all'art. 11, comma 3, d.m. 38/2013 dal momento che il precedente del T.a.r. per la Campania cui si era conformata la sentenza impugnata era stato annullato dal Consiglio di Stato.

4.2. Il secondo motivo sottolinea come l'appellante abbia prodotto la documentazione che gli era stata richiesta dall'Ufficio.

Il certificato di agibilità faceva riferimento anche al titolo urbanistico in base al quale l'immobile era stato realizzato ed alla sua destinazione commerciale.

5. L'Agenzia delle Dogane e dei Monopoli si è costituita in giudizio per aderire all'appello proposto presentando appello incidentale per l'erronea applicazione dell'art. 11, comma 3, d.m. 38/2013.

6. Alla camera di consiglio del 3 dicembre 2020 veniva accolta l'istanza di sospensione dell'efficacia della sentenza impugnata alla luce delle caratteristiche proprie del certificato di agibilità che presuppone non soltanto la regolarità igienico-sanitaria dell'immobile, ma anche la sua conformità al titolo edilizio che ne ha consentito la costruzione o la trasformazione.

7. Sia l'appello principale che quello incidentale a sostegno da parte dell'Amministrazione sono fondati.

Non è corretto affermare che il certificato di agibilità di un immobile non offra la prova che il bene è regolare sotto un profilo urbanistico ed edilizio; il Comune non potrebbe rilasciare un certificato di agibilità che presuppone la salubrità dell'immobile se vi fosse un'illegittimità sul piano edilizio.

In ogni caso nel certificato di agibilità del 28 aprile 2016, prodotto dall'appellante, si dà atto dell'accatastamento dell'immobile, della

conformità alle norme vigenti ai sensi dell'art. 20 d.P.R. 380/2001, della conformità dell'opera al progetto approvato e persino la conformità degli impianti.

Pertanto l'immobile locato aveva tutte le caratteristiche per consentire l'ingresso dell'attività commerciale dell'appellante come attestato nella parte finale della certificazione.

7. L'appellata signora Y deve essere condannata a rifondere le spese del doppio grado di giudizio al signor X, ed all' Agenzia delle Dogane e dei Monopoli liquidate come in dispositivo.

P.Q.M.

Il Consiglio di Stato in sede giurisdizionale, Sezione Quarta, definitivamente pronunciando sull'appello, come in epigrafe proposto, lo accoglie e per l'effetto, in riforma della sentenza impugnata, respinge il ricorso.

Condanna la signora Y a rifondere le spese del doppio grado di giudizio al signor X, ed all' Agenzia delle Dogane e dei Monopoli nella misura rispettivamente di € 4.000 (quattromila) oltre accessori e di € 2.000 (duemila).

Ordina che la presente sentenza sia eseguita dall'autorità amministrativa.

Così deciso in Roma nella camera di consiglio del giorno 18 settembre 2024, tenuta da remoto ai sensi dell'art. 87, comma 4 bis, c.p.a., con l'intervento dei magistrati:

Oreste Mario Caputo, Presidente FF

Ugo De Carlo, Consigliere, Estensore

Roberta Ravasio, Consigliere

Massimo Santini, Consigliere

Ofelia Fratamico, Consigliere

L'ESTENSORE

IL PRESIDENTE

Ugo De Carlo

Oreste Mario Caputo

IL SEGRETARIO