



## **Giunta Regionale della Campania**

### **Decreto**

**Dipartimento:**

**GIUNTA REGIONALE DELLA CAMPANIA**

<b>N°</b>	<b>Del</b>	<b>Dipart.</b>	<b>Direzione G.</b>	<b>Unità O.D.</b>
122	24/11/2017	50	2	3

**Oggetto:**

Art. 12 del D.Lgs. n. 387/2003. D.G.R. 48/2014. Diniego dell'Autorizzazione Unica per la realizzazione e l'esercizio di un impianto di produzione di energia elettrica da fonte eolica, per una potenza complessiva di 500KW da realizzare nel Comune di San Giorgio La Molara (BN), localita' Orto dei Ciuffi - (Cod. Prog. 48-133).

Proponente: Fort@Energy s.r.l.

#### **Dichiarazione di conformità della copia cartacea:**

Il presente documento, ai sensi del T.U. dpr 445/2000 e successive modificazioni è copia conforme cartacea del provvedimento originale in formato elettronico, firmato elettronicamente, conservato in banca dati della Regione Campania.

**Estremi elettronici del documento:**

Documento Primario : E24BBF12EC39DDAE598DDE3095BEBEB78527B299

Frontespizio Allegato : 6998E33555849B4630E9DE403B4366A553AFE452



## ***Giunta Regionale della Campania***

### **DECRETO DIRIGENZIALE**

DIRETTORE GENERALE/  
DIRIGENTE UFFICIO/STRUTTURA

DIRIGENTE UNITA' OPERATIVA DIR. /  
DIRIGENTE STAFF

**Dott. Bonavita Alfonso**

DECRETO N°	DEL	DIREZ. GENERALE / UFFICIO / STRUTT.	UOD / STAFF
<b>122</b>	<b>24/11/2017</b>	<b>2</b>	<b>3</b>

Oggetto:

***Art. 12 del D.Lgs. n. 387/2003. D.G.R. 48/2014. Diniego dell'Autorizzazione Unica per la realizzazione e l'esercizio di un impianto di produzione di energia elettrica da fonte eolica, per una potenza complessiva di 500KW da realizzare nel Comune di San Giorgio La Molara (BN), localita' Orto dei Ciuffi - (Cod. Prog. 48-133).***

***Proponente: Fort@Energy s.r.l.***

	Data registrazione	
	Data comunicazione al Presidente o Assessore al ramo	
	Data dell'invio al B.U.R.C.	
	Data invio alla Dir. Generale per le Risorse Finanziarie (Entrate e Bilancio)	
	Data invio alla Dir. Generale per le Risorse Strumentali (Sist. Informativi)	

## IL DIRIGENTE

### PREMESSO che

- a) con Decreto Legislativo 29 dicembre 2003 n. 387 (G.U. 31 gennaio 2004, n. 25. S.O.) è stata data attuazione alla Direttiva 2001/77/CE relativa alla promozione dell'energia elettrica prodotta da fonti energetiche rinnovabili nel mercato interno dell'elettricità;
- b) il comma 1 dell'articolo 12 del Decreto Legislativo 29 dicembre 2003 n. 387 ha dichiarato di pubblica utilità, indifferibili ed urgenti gli impianti alimentati da fonti rinnovabili, nonché le opere connesse e le infrastrutture indispensabili alla costruzione e all'esercizio degli stessi, autorizzate ai sensi del comma 3 del medesimo Decreto;
- c) il comma 3 del predetto articolo 12 ha sottoposto ad una autorizzazione unica, nell'ambito di una Conferenza di servizi convocata dalla Regione, la costruzione e l'esercizio degli impianti di produzione di energia elettrica alimentati da fonti rinnovabili, gli interventi di modifica, potenziamento, rifacimento totale o parziale e riattivazione, come definiti dalla normativa vigente, nonché le opere connesse e le infrastrutture indispensabili alla costruzione e all'esercizio degli impianti stessi;
- d) il comma 4 del richiamato articolo 12 dispone che l'autorizzazione è rilasciata a seguito di un procedimento unico, al quale partecipano tutte le Amministrazioni interessate, svolto nel rispetto dei principi di semplificazione e con le modalità stabilite dalla Legge 7 agosto 1990, n. 241 e successive modificazioni e integrazioni;
- e) lo stesso comma 4 stabilisce che l'autorizzazione costituisce titolo a costruire ed esercire l'impianto in conformità al progetto approvato;
- f) con D.G.R. 1642/2009, la Regione Campania ha disposto, in capo alle Province, il rilascio dell'Autorizzazione Unica per gli impianti fino alla potenza di 1 MW;
- g) con DM 10/9/2010, pubblicato sulla Gazzetta Ufficiale, serie generale, n° 219 del 18/9/2010, il MISE ha emanato le "Linee guida per il procedimento di cui all'articolo 12 del decreto legislativo 29 dicembre 2003, n. 387 per l'autorizzazione alla costruzione e all'esercizio di impianti di produzione di elettricità da fonti rinnovabili nonché linee guida tecniche per gli impianti stessi" (d'ora in poi Linee Guida Nazionali) in applicazione del citato comma 10 dell'art. 12 del D.lgs. N°387/03;
- h) con D.G.R. n. 48 del 28/02/2014 la Regione Campania ha revocato la suddetta delega alle Province.

### PREMESSO, altresì, che

- a) il citato art. 12, comma 10, del D.lgs. 387/2003, assegna, alle Regioni il compito di procedere, in attuazione delle linee guida statali, alla indicazione di aree e siti non idonei alle installazioni di specifiche tipologie di impianti;
- b) i punti 17.1 e 17.2 delle Linee Guida Nazionali approvate con il D.M. del 10/09/2010, prevedono che: *"Al fine di accelerare l'iter autorizzazione alla costruzione e all'esercizio degli impianti da fonti rinnovabili, le Regioni possono procedere alla indicazione delle aree e siti non idonei alla istallazione di specifiche tipologie di impianti.....Omissis.....Le aree non idonee sono, dunque, individuate dalle Regioni nell'ambito dell'atto di programmazione .....Omissis"*;
- c) il comma 1 dell'art. 15 della L.R. 6/2016 (Misure in materia di impianti eolici e di produzione energetica con utilizzo di biomasse), prevede che la Giunta regionale, tenendo conto della concentrazione di impianti di produzione di energia da fonti rinnovabili esistenti, stabilisca i criteri e individui le aree non idonee alla realizzazione di impianti di produzione di energia elettrica da fonte eolica di potenza superiore a 20 Kw;
- d) il comma 1bis dell'art. 15 della L.R. 6/2016 (integrata con le modifiche apportate dalle leggi regionali 8 agosto 2016, n. 22 e 31 marzo 2017, n. 10) prevede che *"I procedimenti amministrativi per il rilascio della autorizzazione unica di cui all' articolo 12, decreto legislativo 29 dicembre 2003, n. 387 (Attuazione della direttiva 2001/77/CE relativa alla promozione dell'energia elettrica prodotta da fonti energetiche rinnovabili nel mercato interno dell'elettricità) non conclusi alla data di entrata in vigore della presente legge e i*

*procedimenti amministrativi avviati dopo tale data, si perfezionano nel rispetto delle previsioni dettate nella delibera di Giunta regionale di cui al comma 1”;*

- e) con Delibera n. 533 del 4/10/2016 sono stati approvati, in attuazione del comma 1 dell'art. 15 L.R. 6/2016, i “Criteri per l'individuazione delle aree non idonee all'installazione di impianti eolici con potenza superiore a 20 kW e indirizzi in materia di autorizzazioni energetiche da fonte eolica”;
- f) la predetta Deliberazione n. 533/2016 stabilisce, in particolare, che:
  - non sono idonee all'installazione di nuovi impianti eolici le aree situate in Comuni il cui “carico insediativo medio comunale” supera di 5 volte il “carico insediativo medio regionale” definendo i due indici rispettivamente come “il rapporto tra la potenza complessivamente installata e la superficie complessiva del territorio comunale” e “il rapporto tra la potenza complessivamente installata e la superficie complessiva del territorio regionale”;
  - l'elenco dei Comuni “saturi” e, pertanto, non idonei all'installazione di impianti di produzione da fonti rinnovabili è aggiornato con cadenza annuale dal Direttore della DG per lo Sviluppo Economico e le Attività Produttive in base ai dati pubblicati dal GSE, ai sensi del paragrafo 5.1 delle Linee Guida allegate al DM 10/09/2010, sul “Bollettino sull'energia da fonti rinnovabili” al 31/12 dell'anno precedente;
- g) con decreto n. 442 del 5/12/2016, pubblicato sul BURC n. 83 del 7/12/2016, sono stati individuati i Comuni le cui aree risultano “sature” e, quindi, non idonee all'installazione di impianti di produzione di energia elettrica da fonte eolica ai fini del concreto perseguimento degli obiettivi di salvaguardia delle risorse paesaggistiche culturali, territoriali ed ambientali, così come disposto dalla D.G.R. n. 533/2016.

#### **CONSIDERATO che**

- a) con nota acquisita al protocollo regionale n. 2015. 0052593 del 27/01/2015, la Provincia di Benevento ha trasmesso, in esecuzione alla DGR n. 48 del 28/02/2014 (di cui alla lettera h) del PREMESSO) gli atti procedurali relativi all'istanza di rilascio di Autorizzazione Unica, di cui all'art. 12 del D.Lgs 387/2003, presentata inizialmente dalla GMC s.r.l. con sede in San Giorgio La Molara alla Via San Luca,12, per la costruzione e l'esercizio di un impianto di produzione energetica da fonte rinnovabile eolica con potenza nominale di 1 MW da realizzare nel Comune di San Giorgio La Molara (BN) in località Orto Ciuffi riportati al Nuovo Catasto al Fg. n. 15 – p.lle nn. 150-152-144-145 ;
- b) con la nota di cui alla lettera a) la Provincia di Benevento ha comunicato che la suddetta istanza è stata volturata in favore della [Fort@Energy](#) s.r.l. con sede in San Giorgio La Molara (BN) al Corso Umberto I n. 85, P.IVA 06913861214, allegando copia dell'atto notarile rep n. 59260 – racc. n. 18896 del 12/11/2012;
- c) in data 30/06/2015, con nota di convocazione numero protocollo 2015. 0383762 del 06/06/2015, si è tenuta la Conferenza dei Servizi nella quale è verbalizzato “[...] *La presente conferenza, atteso che il progetto necessita dell'acquisizione di ulteriori pareri, è sospesa ai sensi del punto 14.13 delle Linee Guida Nazionali approvate con D.M. Del 10/09/2010, [...]*”;
- d) in data 19/01/2016, con nota di convocazione numero protocollo 2016.0889406 del 21/12/2015, si è tenuta la Conferenza dei Servizi nella quale, anche in tale sede è verbalizzato “[...] *La presente conferenza, atteso che il progetto necessita dell'acquisizione di ulteriori pareri, è sospesa ai sensi del punto 14.13 delle Linee Guida Nazionali approvate con D.M. Del 10/09/2010, [...]*”;
- e) in data 10/03/2016, con nota di convocazione numero protocollo 2016.0118235 del 19/02/2016, si è tenuta la Conferenza, nella quale è verbalizzato “[...] *Il Proponente inoltre fa presente che con nota del 30/09/2015 l'impianto originario di potenza pari a 1 Mwe veniva ridotto a 500 KW confermando le medesime caratteristiche geometriche della turbina e dei relativi elaborati progettuali, ed evidenzia inoltre che in data 30/09/2015 ha comunicato all'amministrazione procedente l'avvio dell'iter espropriativo*

*per le particelle interessate all'opera riportata in oggetto di Conferenza di Servizi.....La presente Conferenza, atteso che il progetto è corredato da prevalenza di pareri positivi acquisiti anche ai sensi del comma 2 dell'art. 14 ter della Legge n. 241/90, si chiude con esito positivo. [...]";*

- f) con pec del 10/05/2016, la [Fort@Energy](#) s.r.l. ha formulato diffida al fine di ottenere l'emissione del titolo autorizzativo entro il termine di 15 giorni;
- g) con nota prot. n. 2016.0339765 del 17/05/2016 questa Amministrazione Regionale, in riscontro alla diffida di cui alla precedente lettera f) ha comunicato che, *"ai sensi della Legge Regionale n. 6 del 05/04/2016 – art. 15 è vietata l'emissione dei decreti autorizzativi"*;
- h) che nella suddetta nota è stato erroneamente riportato il codice 48-143 anziché 48-133;
- i) con ricorso innanzi al TAR Campania, acquisito agli atti di questa UOD in data 13/07/2016 la [Fort@Energy](#) s.r.l. ha formulato l'annullamento, previa sospensione della nota di cui alla precedente lettera g), con contestuale richiesta di risarcimento danni;
- l) con ordinanza cautelare del TAR Campania n. 1589 del 03/10/2016, il G.A. ha accolto la domanda cautelare di cui alla precedente lettera i) e ha fissato l'udienza per il giorno 21/03/2017;
- m) successivamente, con ordinanza n. 1773 del 01/04/2017 il TAR Campania ha sospeso il giudizio promosso dalla [Fort@Energy](#) s.r.l. e nel contempo ha sollevato la questione di legittimità costituzionale dell'art. 15, commi 3 e 4 della Legge Regionale n. 6/2016;
- n) nelle predette ordinanze è stato erroneamente riportato il codice 48-143, anziché 48-133;

#### **ATTESO che**

- a) l'art. 2 della L. 241/90 e ss.mm.ii. dispone la previsione di un obbligo di conclusione del procedimento amministrativo mediante l'adozione di un provvedimento espresso;
- b) secondo il Decreto Dirigenziale n. 442 del 5/12/2016, pubblicato sul BURC n. 83 del 7/12/2016, il Comune di San Gregorio La Molara (BN) insiste su un area dichiarata "satura";

#### **CONSIDERATO, altresì, che**

- a) sulla scorta della previsione del richiamato D.D. 442/2016, la U.O.D. 04, ai sensi dell'art. 10 bis della L. 241/1990 e ss.mm.ii. (così rubricato: *"Nei procedimenti ad istanza di parte il responsabile del procedimento o l'autorità competente, prima della formale adozione di un provvedimento negativo, comunica tempestivamente agli istanti i motivi che ostano all'accoglimento della domanda. Entro il termine di dieci giorni dal ricevimento della comunicazione, gli istanti hanno il diritto di presentare per iscritto le loro osservazioni, eventualmente corredate da documenti"*), con nota prot. n. 2016. 0804058 del 9/12/2016, ha comunicato l'avvio del procedimento di archiviazione, con esito negativo, dell'istanza di rilascio dell'Autorizzazione Unica in parola;
- b) con nota acquisita al protocollo regionale n. 2017. 0026748 del 13/01/2017, la [Fort@Energy](#) s.r.l. ha presentato delle osservazioni avverso la comunicazione di cui alla lettera a);
- c) con nota protocollo 2017.0086100 del 07/02/2017 questa UOD, in ottemperanza al DD n.442/2016 non ha ritenuto accoglibili le osservazioni di cui alla lettera b) in quanto impianto in questione insite in area preclusa in modo assoluto perché dichiarata non idonea dal predetto Decreto;
- d) la giurisprudenza amministrativa si è espressa in termini favorevoli in merito alla legittimità del diniego di Autorizzazione Unica di un impianto da realizzarsi in area "non idonea". Il G.A. ha disposto che "il diniego di Autorizzazione Unica per un impianto a fonti rinnovabili (FER) da realizzarsi in area "non idonea", è legittimo, in quanto conseguenza procedimentale "automatica" e naturale a seguito di attività amministrativa vincolata, precisando, nel contempo che, l'unico esito possibile - "automatico" di un procedimento di Autorizzazione Unica per un impianto a fonte rinnovabile da realizzarsi in area "non idonea" è il rigetto dell'istanza, inutile

ogni ulteriore attività istruttoria non essendo possibile arrivare a una differente definizione del procedimento (*cfr Sentenza Tar Puglia n. 1579/2013; Sentenza n. 912/2013*);

- e) la DGR 533/2016 e il Decreto n. 442/2016 devono intendersi pienamente efficaci anche in considerazione della sentenza del TAR Campania – Sez. VII, n. 4878/2017 con la quale il G.A., in un contenzioso analogo, ha rilevato la legittimità dei criteri adottati dalla Regione nei predetti provvedimenti, facendo riferimento all'applicazione delle norme sopravvenute ai procedimenti non conclusi con il rilascio dell'autorizzazione in virtù del cd. principio del *tempus regit actum*.
- f) con sentenza del TAR Campania n. 5389/2017, il collegio in un altro contenzioso analogo ha ribadito la legittimità della DGR 533/2016, in particolare relativamente alla predetta Delibera ha precisato che “con riferimento ai procedimenti non conclusi relativi ad istanze volte al rilascio di titoli autorizzativi per impianti eolici situati in aree non idonee e precluse in modo assoluto, gli uffici competenti della Regione Campania procedono direttamente al rigetto previa comunicazione ai sensi dell'art. 10 bis della L. 241/90 non necessitando una preventiva valutazione/rivalutazione del progetto”.

## ***RICHIAMATI***

- a) Il DPGR n. 9/2016 di conferimento alla Dott.ssa Roberta Esposito dell'incarico di Direttore Generale della DG 51/02 “Sviluppo economico e Attività Produttive;
- b) la DGR n. 295 del 21/06/2016 di modifica delle strutture ordinamentali con la quale è stata istituita la UOD “Energia, Efficientamento e risparmio energetico, Green Economy e Bioeconomia”
- c) il DPGR n. 198 del 23/09/2016 di conferimento al Dr. Alfonso Bonavita, dell'incarico di Dirigente della U.O.D. 51.02.04. “Energia e Carburanti” le cui competenze, con l'entrata in vigore del nuovo ordinamento di cui alla DGR 295/2016, confluiscono nella UOD Energia, efficientamento e risparmio energetico, Green Economy e Bioeconomia”;
- d) il DD. n. 1194 del 1/12/2014 di conferimento all'ing. Giuseppe Ragucci dell'incarico di posizione organizzativa denominata “Istruttorie ed attività per il rilascio di autorizzazioni ex art. 12 del D.Lgs 387/03”;
- e) il Decreto Dirigenziale n. 172 del 17/02/2015 con il quale il Direttore Generale allo Sviluppo Economico e AA.PP. ha, tra l'altro, attribuito i poteri di emissione dei provvedimenti finali nelle materie di competenza delle UU.OO.DD. di cui si compone la Direzione Generale Sviluppo economico ed attività produttive ai dirigenti delle UU.OO.DD. medesime;
- f) il Decreto Dirigenziale n. 29 del 20/06/2017 con il quale il Direttore Generale allo Sviluppo Economico e AA.PP. ha previsto, tra l'altro, che *“restano attribuiti a ciascun dirigente i procedimenti riconducibili ratione materiae alla responsabilità della struttura ordinamentale cui è preposto, con competenza all'adozione dei relativi atti finali, come pure quelli discendenti dalle previsioni di atti di programmazione o di organizzazione dell'Ente, ivi comprese quelle del piano della performance”*;

**PRESO ATTO** dell'istruttoria svolta dal titolare di Posizione Organizzativa competente per materia attestata con la proposta del presente provvedimento;

**PRESO ATTO** altresì che la partecipazione al procedimento è stata garantita con le citate comunicazioni ex L. 241/1990 e ss.mm.ii.;

**RITENUTO** di dover procedere in conformità all'istruttoria effettuata;

## ***VISTO***

- a) la Direttiva 2001/77/CE ed il Decreto legislativo di attuazione n. 387 del 29 dicembre 2003;
- b) la Direttiva 2009/28/CE ed il Decreto legislativo di attuazione n. 28 del 3 marzo 2011;

- c) il Decreto del Ministero dello sviluppo economico del 10 settembre 2010;
- d) la L.R. 28 novembre 2007, n. 12;
- e) il Regolamento n. 12 “Ordinamento amministrativo della Giunta Regionale della Campania”, pubblicato sul BURC n. 77 del 16/12/2011;
- f) la deliberazione di Giunta Regionale con n. 478/2012 e ss.mm.ii. di approvazione dell’articolazione delle strutture ordinamentali;

alla stregua dell’istruttoria effettuata dal Funzionario responsabile della Posizione Organizzativa evidenziata in narrativa, in quanto la proposta progettuale insiste in un’area preclusa in modo assoluto perché dichiarata non idonea dal Decreto Dirigenziale n. 442 del 5/12/2016, adottato in esecuzione dell’art. 12, comma 10 del D.Lgs 387/2003, dei punti 17.1 e 17.2 delle Linee Guida Nazionali D.M. Del 10/09/2010, dell’art. 15 , comma 1, della Legge n. 6/2016 e della D.G.R. n. 533 del 04/10/2016,

### **DECRETA**

- a) **il rigetto dell’istanza** n. 2015. 0052593 del 27/01/2015, con il conseguente **diniego dell’autorizzazione unica**, richiesta dalla [Fort@Energy](#) s.r.l. (ex GMC s.r.l) con sede in San Giorgio La Molara (BN) al corso Umberto I n. 85, P.IVA 06913861214, per la costruzione e l’esercizio di un impianto di produzione energetica da fonte rinnovabile eolica con potenza nominale di 500 KW da realizzare nel Comune di San Giorgio La Molara (BN) in località Orto Ciuffi riportati al Nuovo Catasto al Fg. n. 15 – p-lle nn. 150-152-144-145;
- b) **precisare** e di rendere noto che ai sensi dell’art. 3, comma 4 della L. n. 241/90 e ss.mm.ii., contro il presente provvedimento è ammessa proposizione di ricorso giurisdizionale avanti il Tribunale Amministrativo Regionale competente per territorio, entro 60 giorni dalla data di avvenuta notifica e/o ricezione, ovvero ricorso straordinario al Capo dello Stato entro 120 giorni dalla notifica e/o ricezione del provvedimento;
- c) **notificare** il presente provvedimento alla società proponente;
- d) **inviare copia** del presente atto al DG per lo Sviluppo Economico e le Attività Produttive, alla Segreteria di Giunta.

dott. Alfonso Bonavita