

AUTO No. 02320

POR EL CUAL SE ORDENA EL INICIO DE UN PROCEDIMIENTO SANCIONATORIO AMBIENTAL Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

LA DIRECCIÓN DE CONTROL AMBIENTAL DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

En uso de las facultades delegadas por la Resolución 1037 del 28 de julio del 2016 de la Secretaría Distrital de Ambiente, en concordancia con el Acuerdo 257 del 30 de noviembre de 2006, el Decreto Distrital 109 del 16 de marzo de 2009, modificado parcialmente por el Decreto Distrital 175 del 4 de mayo de 2009, en cumplimiento de la Ley 99 de 22 de diciembre de 1993, la Ley 1333 de 21 de julio 2009, Decreto 1076 del 26 de mayo de 2015, Resolución 627 de 7 de abril de 2006 expedida por el Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial, Resolución 6919 de 19 de octubre de 2010, Ley 1437 de 18 de enero de 2011 Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo y

CONSIDERANDO

Que la Secretaría Distrital de Ambiente, en uso de las funciones conferidas por el Decreto 109 de 2009, modificado por el Decreto 175 de 2009, por medio de las cuales le corresponde ejercer el control y vigilancia del cumplimiento de las normas de protección ambiental y manejo de los recursos naturales en el Distrito Capital de Bogotá, en atención a los radicados Nos. 2015ER47163 del 19 de marzo de 2015 y 2015ER148889 del 11 de agosto de 2015, realizó visita técnica de inspección el día 13 de agosto de 2015, al establecimiento de comercio denominado **FUNCTIONAL TRAINING CENTER**, ubicada en la avenida calle 8 sur N° 35 B - 29 de la localidad de Puente Aranda de esta ciudad, con el fin de verificar los niveles de presión sonora generados por el mencionado establecimiento.

De la mencionada visita, mediante el acta/requerimiento No. 2868 del 13 de agosto de 2015, se requirió al propietario del establecimiento de comercio denominado **FUNCTIONAL TRAINING CENTER**, para que dentro del término de diez (10) días calendario, diera cumplimiento a las siguientes obligaciones:

- Efectúe las acciones y ajustes necesarios para el control de la emisión sonora proveniente de las actividades relacionadas con su actividad comercial.
- Remitir a esta entidad un informe detallado de las obras y/o acciones realizadas.
- Remitir Certificado de Existencia y Representación Legal y/o Registro de Matricula Mercantil del Establecimiento de comercio.

AUTO No. 02320

Que esta Entidad, con el fin de realizar seguimiento al acta/requerimiento No. 2868 del 13 de agosto de 2015, llevó a cabo visita técnica el día 19 de septiembre de 2015 al precitado establecimiento, para establecer el cumplimiento legal en materia de ruido de conformidad con la Resolución 627 de 2006.

Que en consecuencia de la anterior visita técnica, la Subdirección de Calidad del Aire, Auditiva y Visual de la Dirección de Control Ambiental de esta Secretaría, emitió el 2706 de noviembre de 2015, en el cual concluyó lo siguiente:

“(…)

6. RESULTADOS DE LA EVALUACIÓN

Tabla 6. Zona de emisión – zona exterior al predio en el cual se ubican las fuentes de horario diurno.

LOCALIZACIÓN DEL PUNTO DE MEDICIÓN	DISTANCIA FUENTE DE EMISIÓN (m)	HORA DE REGISTRO		LECTURAS EQUIVALENTES dB(A)			OBSERVACIONES
		Inicio	Final	LeqAT	LAeq, Res	Leqemisión	
Frente a la fachada del establecimiento	1.5	9:54:2 am	10:03::51 am	67,6	--	66,9	Micrófono dirigido hacia la zona de mayor impacto sonoro con las fuentes de generación de ruido en funcionamiento.
Frente a la fachada del establecimiento	1.5	10:04:25 am	10:12:53 am		66,9		Micrófono dirigido hacia la zona de mayor impacto sonoro con las fuentes apagadas

Nota 1: $L_{Aeq,T}$: Nivel equivalente del ruido total; $L_{Aeq, Res}$: Nivel equivalente del ruido residual; $Leq_{emisión}$: Nivel equivalente del aporte sonoro de la fuente específica

Nota 2. ACLARATORIA: Se realizó medición de ruido con la **fuentes de generación funcionando** durante 9:31 minutos, ya que la clase de rumba terminó a las 10:03 minutos y se realizó medición de ruido con la **fuentes de generación apagada** durante 6:56 minutos debido al incremento de perifoneo en el sector (vendedores ambulantes) tomándolo como ruido residual.

Ahora, de acuerdo con el literal f) del Anexo 3 – Capítulo I de la Resolución 0627 del 7 de Abril del 2006, emitida por el Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial (MAVDT):

“Si la diferencia aritmética entre $L_{RAeq,1h}$ y $L_{RAeq,1h, Residual}$ es igual o inferior a 3 dB(A), se deberá indicar que el nivel de ruido de emisión ($L_{RAeq,1h, Residual}$) es del orden igual o inferior al ruido residual”.

En este orden de ideas, el valor del $Leq_{emisión}$ es el mismo del $L_{Aeq, Res}$, sin necesidad de una corrección, por lo que el **Valor para comparar con la norma** es de **66,9 dB(A)**

AUTO No. 02320

(...)

8. ANÁLISIS AMBIENTAL

De acuerdo con la visita realizada el 19 de Septiembre de 2015, teniendo como fundamento los registros fotográficos, el reporte de la medición y el acta de visita firmada por la **JOHJAN STEVEN RICO CRUZ** en su calidad de Entrenadora quien informó que como medida de control se disminuyó el volumen de las fuentes de emisión y se eliminó una de las cabinas, sin embargo **FUNCTIONAL TRAINING CENTER** funciona con la puerta de ingreso abierta por lo que las emisiones sonoras producidas por un Sistema de amplificación compuesto por 1 Cabina 1 pc trascienden hacia al exterior del establecimiento afectando a los vecinos y transeúntes del sector.

Como resultado de la consulta de usos del suelo efectuada a través de la página Web de la Secretaría Distrital de Planeación y el SINU-POT para el predio en el cual se ubica la **FUNCTIONAL TRAINING CENTER**, el sector está catalogado como un área de actividad **RESIDENCIAL** con zonas delimitadas de comercio y servicios.

La medición de la emisión de ruido se realizó en el espacio público frente a la puerta de ingreso del establecimiento a una distancia de 1.5 metros de la fachada por ser el área de mayor impacto sonoro. Como resultado de la evaluación se establece que el nivel de emisión de presión sonora ($L_{eq\text{emisión}}$), es de **66,9 dB(A)**.

La Unidad de Contaminación por Ruido (UCR) del establecimiento es de **-1,9 dB(A)**, valor que se califica como **APORTE CONTAMINANTE MUY ALTO**.

(...)

10. CONCLUSIONES

- En la visita de seguimiento al realizar la medición de los niveles de presión sonora se constata que el establecimiento denominado **FUNCTIONAL TRAINING CENTER**, **SUPERA** los niveles máximos permisibles de emisión de ruido establecidos en el Artículo 9 Tabla No. 1 de la Resolución 627 de 2006.
- La Unidad de Contaminación por Ruido (UCR) del establecimiento, lo clasifica como de **Aporte Contaminante Muy Alto**.
- El establecimiento denominado **FUNCTIONAL TRAINING CENTER**, **NO HA DADO CUMPLIMIENTO** al Acta/Requerimiento No. 2868 del 13/08/2015, emitida por la Secretaría Distrital de Ambiente.

AUTO No. 02320

El presente Concepto se emite desde el punto de vista técnico – ambiental, por lo tanto se traslada al Grupo de Apoyo Jurídico y Normativo de la Subdirección de Calidad del Aire, Auditiva y Visual, para la realización de las actuaciones correspondientes.

(...)"

CONSIDERACIONES JURÍDICAS

Que siendo la Secretaría Distrital de Ambiente, la Autoridad Ambiental del Distrito Capital, le corresponde velar porque el proceso de desarrollo económico y social del Distrito se oriente según el mandato constitucional, los principios universales y el desarrollo sostenible para la recuperación, protección y conservación del ambiente, en función y al servicio del ser humano como supuesto fundamental para garantizar la calidad de vida de los habitantes de la ciudad.

Que una de las funciones de la Secretaría Distrital de Ambiente consiste en ejercer el control y vigilancia del cumplimiento de las normas de protección ambiental y manejo de los recursos naturales, emprender las acciones de policía que sean pertinentes al efecto, y en particular adelantar las investigaciones e imponer las sanciones que correspondan a quienes infrinjan dichas normas.

Que el artículo 29 de la Constitución Política en su inciso 2° establece que *“Nadie podrá ser juzgado sino conforme a leyes preexistentes al acto que se le imputa, ante juez o tribunal competente y con observancia de la plenitud de las formas propias de cada juicio”*.

Que de acuerdo con el concepto técnico No. 11070 del 06 de noviembre de 2015, las fuentes de emisión de ruido (una (1) cabina y un (1) pc), utilizadas en el establecimiento de comercio denominado **FUNCTIONAL TRAINING CENTER**, ubicado en la avenida calle 8 sur N° 35 B - 29 de la localidad de Puente Aranda de esta ciudad, incumple presuntamente con la normatividad ambiental vigente en materia de ruido, ya que presentó un nivel de emisión de **66.9** dB(A) en una zona residencial en horario diurno, sobrepasando el estándar máximo permisible de niveles de emisión de ruido establecidos en el Artículo 9° de la Resolución 627 del 07 de Abril de 2006 del Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial, hoy Ministerio de Ambiente y Desarrollo Sostenible.

Que de conformidad con los parámetros establecidos en el Artículo 9° de la Resolución 627 de 2006, se establece que para un sector B tranquilidad y ruido moderado, el estándar máximo permitido de emisión de ruido en horario diurno es de 65 decibeles y en horario nocturno es de 55 decibeles.

Que así también se considera la existencia de un presunto incumplimiento del artículo 2.2.5.1.5.4. del Decreto 1076 de 2015, que prohíbe la generación de ruido que traspase los límites de una propiedad y el artículo 2.2.5.1.5.10 de la misma norma, toda vez que al

AUTO No. 02320

parecer no se implementaron los mecanismos de control necesarios para garantizar que la emisión de ruido no perturbara la zona donde se encuentra el establecimiento.

Que según la consulta efectuada en el registro único empresarial y social Cámaras de Comercio, el establecimiento denominado **FUNCTIONAL TRAINING CENTER**, se identifica con matrícula mercantil N° 0002362481 del 09 de septiembre de 2013 y es propiedad del señor **JOSE LUIS OTALORA PUENTES** identificado con cédula de ciudadanía No. 80.163.368.

Que por todo lo anterior, se considera el señor **JOSE LUIS OTALORA PUENTES** identificado con cédula de ciudadanía No. 80.163.368, propietario del establecimiento de comercio **FUNCTIONAL TRAINING CENTER**, con matrícula mercantil N° 0002362481 del 09 de septiembre de 2013, ubicado en la avenida calle 8 sur N° 35 B - 29 de la localidad de Puente Aranda de esta ciudad, presuntamente incumplió los artículos 2.2.5.1.5.4 y 2.2.5.1.5.10 del Decreto 1076 de 2015 en concordancia con el Artículo 9° de la Resolución 627 de 2006.

Que la Resolución 6919 de 2010 expedida por esta Secretaría, estableció el plan local de recuperación auditiva en el Distrito Capital con el objeto de controlar y reducir las emisiones de ruido de manera progresiva y gradual conforme a la clasificación de las Localidades más afectadas como lo es entre otras: *“...Puente Aranda...”*

Que específicamente el inciso 3° del numeral 2° del artículo 4° de la Resolución 6919 de 2010, estableció que: *“...Cuando el incumplimiento sea mayor a 5.0 dB(A), o se haya inobservado el requerimiento técnico, el concepto técnico de verificación será remitido para conocimiento y trámite del grupo de apoyo jurídico de la Subdirección de Calidad del Aire, Auditiva y Visual a efectos de que se inicie el proceso sancionatorio ambiental...”*.

Que la Ley 1333 de 2009, estableció el procedimiento sancionatorio en materia ambiental, subrogando los Artículos 83 a 86 de la Ley 99 de 1993, y señaló que el Estado es titular de la potestad sancionatoria en materia ambiental, a través del Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial, actual Ministerio de Ambiente y Desarrollo Sostenible, y demás autoridades ambientales, de conformidad con las competencias establecidas por la ley y los reglamentos.

Que el párrafo del Artículo 1° la Ley 1333 de 2009, dispuso: *“...En materia ambiental, se presume la culpa o el dolo del infractor, lo cual dará lugar a las medidas preventivas. El infractor será sancionado definitivamente si no desvirtúa la presunción de culpa o dolo para lo cual tendrá la carga de la prueba y podrá utilizar todos los medios probatorios legales”*.

Que la Ley 1333 de 2009, señala en su Artículo 3°, que son aplicables al procedimiento sancionatorio ambiental, los principios constitucionales y legales que rigen las actuaciones administrativas y los principios ambientales prescritos en el Artículo 1° de la Ley 99 de 1993.

AUTO No. 02320

Que a su vez, el Artículo 5º de la misma Ley, establece que se considera infracción en materia ambiental toda acción u omisión que constituya violación a las disposiciones ambientales vigentes y a las contenidas en los actos administrativos emanados de la autoridad ambiental competente; de igual manera, constituye infracción ambiental la comisión de daño al medio ambiente. A su vez en el Parágrafo 1º del artículo en mención indica ***“En las infracciones ambientales se presume la culpa o dolo del infractor, quien tendrá a su cargo desvirtuarla”***. (Negrilla fuera de texto).

Que de acuerdo al artículo 56 de la Ley 1333 de 2009 se indica que *“...Las autoridades que adelanten procesos sancionatorios ambientales deberán comunicar a los Procuradores Judiciales Ambientales y Agrarios los autos de apertura y terminación de los procesos sancionatorios ambientales.”*

Que el procedimiento sancionatorio contenido en la Ley 1333 de 2009, señala que con el objeto de establecer si existe o no mérito para iniciar el procedimiento sancionatorio, se ordenará una indagación preliminar, cuando hubiere lugar a ello; sin embargo, para el presente caso se encuentra que existe un presunto incumplimiento a la normatividad ambiental, toda vez que existen mediciones y consideraciones técnicas que dan lugar a presumir que las fuentes de emisión de ruido del establecimiento de comercio **FUNCTIONAL TRAINING CENTER**, con matrícula mercantil N° 0002362481 del 09 de septiembre de 2013, ubicado en la avenida calle 8 sur N° 35 B - 29 de la localidad de Puente Aranda de esta ciudad, de propiedad del señor **JOSE LUIS OTALORA PUENTES** identificado con cédula de ciudadanía No. 80.163.368, teniendo en cuenta que estas sobrepasan los niveles máximos permisibles de emisión de ruido, para una zona residencial ya que presentaron un nivel de emisión de **66.9 dB(A)** en horario diurno, razón por la cual se considera que no se requiere de la indagación preliminar en comento, y en consecuencia se procederá de oficio a ordenar la correspondiente apertura del procedimiento sancionatorio ambiental.

Que en cumplimiento del derecho al debido proceso y de conformidad con el Artículo 18 de la Ley 1333 de 2009, este Despacho dispone iniciar el procedimiento sancionatorio ambiental en contra del señor **JOSE LUIS OTALORA PUENTES** identificado con cédula de ciudadanía No. 80.163.368, propietario del establecimiento de comercio **FUNCTIONAL TRAINING CENTER**, con matrícula mercantil N° 0002362481 del 09 de septiembre de 2013, ubicado en la avenida calle 8 sur N° 35 B - 29 de la localidad de Puente Aranda de esta ciudad, con el fin de determinar si efectivamente existieron hechos u omisiones constitutivas de infracción a las normas ambientales.

Que el párrafo 2º del Artículo 1º del Decreto 446 de 2010, dispuso: *“...la Secretaría Distrital de Ambiente tendrá a su cargo, en especial, el conocimiento, control, seguimiento y sanción ambiental de las quejas, solicitudes, reclamos y peticiones de los habitantes de Bogotá, D.C. relacionadas con afectaciones al medio ambiente generadas por **emisión de niveles de presión sonora de los establecimientos de comercio abiertos al público.**”* (Negrilla fuera de texto).

AUTO No. 02320

Que de conformidad con lo establecido por el inciso 2º del Artículo 107 de la Ley 99 de 1993, las normas ambientales son de orden público y no podrán ser objeto de transacción o de renuncia a su aplicación por las autoridades o por los particulares.

Que el Artículo 5º del Decreto 109 de 2009, modificado por el Decreto 175 de 2009, en su literal d) asigna a esta Secretaría la función de ejercer la autoridad ambiental en el Distrito Capital, en cumplimiento de las funciones asignadas por el ordenamiento jurídico vigente, a las autoridades competentes en la materia.

Que el mismo Artículo en el literal l), asigna a esta Secretaría la función de ejercer el control y vigilancia del cumplimiento de las normas de protección ambiental y manejo de recursos naturales, emprender las acciones de policía que sean pertinentes al efecto, y en particular adelantar las investigaciones e imponer las sanciones que correspondan a quienes infrinjan dichas normas.

Que de conformidad con lo contemplado en el numeral 1º del artículo 1º de la Resolución 01037 del 28 de julio de 2016, el Secretario Distrital de Ambiente delega en el Director de Control Ambiental, entre otras funciones, la de:

“1. Expedir los actos administrativos de impulso relacionados con los procesos sancionatorios. (...)”

Que en mérito de lo expuesto,

DISPONE

ARTÍCULO PRIMERO. - Iniciar procedimiento sancionatorio ambiental en contra del señor **JOSE LUIS OTALORA PUENTES** identificado con cédula de ciudadanía No. 80.163.368, propietario del establecimiento de comercio **FUNCTIONAL TRAINING CENTER**, con matrícula mercantil N° 0002362481 del 09 de septiembre de 2013, ubicado en la avenida calle 8 sur N° 35 B - 29 de la localidad de Puente Aranda de esta ciudad, por incumplir presuntamente los artículos 2.2.5.1.5.4. y 2.2.5.1.5.10 del Decreto 1076 de 2015 en concordancia con el Artículo 9º de la Resolución 627 del 07 de Abril de 2006, por generar ruido que traspasó los límites máximos permisibles para un zona residencial en horario diurno y no emplear sistemas de control necesarios para garantizar que los niveles de ruido no perturbaran las zonas aledañas.

ARTÍCULO SEGUNDO.- Notificar el contenido del presente Acto Administrativo al señor **JOSE LUIS OTALORA PUENTES** identificado con cédula de ciudadanía No. 80.163.368, en calidad de propietario del establecimiento **FUNCTIONAL TRAINING CENTER**, o a su apoderado debidamente constituido, en la avenida calle 8 sur N° 35 B - 29 de la localidad de Puente Aranda de esta ciudad, según lo establecido en el artículo 66 y ss de la Ley 1437 de 2011.

AUTO No. 02320

PARÁGRAFO.- El propietario del establecimiento **FUNCTIONAL TRAINING CENTER**, señor **JOSE LUIS OTALORA PUENTES** deberá presentar al momento de la notificación, certificado de matrícula del establecimiento de comercio o documento idóneo que lo acrediten como tal.

ARTÍCULO TERCERO.- Comunicar al procurador delegado para asuntos judiciales Ambientales y Agrarios el presente acto administrativo, en cumplimiento del artículo 56 de la Ley 1333 de 2009, de conformidad con lo señalado en el memorando 005 del 14 de marzo de 2013 emitido por el mismo Ente de Control enunciado y su instructivo.

ARTÍCULO CUARTO.- Publicar el presente Acto Administrativo en el boletín legal de la Entidad en cumplimiento del Artículo 70 de la Ley 99 de 1993.

ARTÍCULO QUINTO.- Contra el presente Acto Administrativo no procede recurso alguno de conformidad con lo preceptuado en el Artículo 75 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, Ley 1437 de 2011.

NOTIFÍQUESE, COMUNÍQUESE, PUBLÍQUESE Y CÚMPLASE
Dado en Bogotá a los 27 días del mes de noviembre del 2016



Oscar Ferney Lopez Espitia
DIRECCION DE CONTROL AMBIENTAL

Expediente: SDA-08-2016-1539

Elaboró:

GLADYS ANDREA ALVAREZ FORERO C.C:	52935342	T.P:	N/A	CPS:	CONTRATO 20160236 DE 2016	FECHA EJECUCION:	31/10/2016
-----------------------------------	----------	------	-----	------	---------------------------------	---------------------	------------

Revisó:

NELFY ASTRID BARRETO LOZADA	C.C:	53135005	T.P:	N/A	CPS:	CONTRATO 20160582 DE 2016 CESION	FECHA EJECUCION:	31/10/2016
SANTIAGO NICOLAS CRUZ ARENAS	C.C:	1018429554	T.P:	N/A	CPS:	CONTRATO 20160409 DE 2016	FECHA EJECUCION:	03/11/2016
OSCAR ALEXANDER DUCUARA FALLA	C.C:	79842782	T.P:	N/A	CPS:	FUNCIONARIO	FECHA EJECUCION:	31/10/2016

Página 8 de 9

AUTO No. 02320

BIBIANA ANDREA OLAYA IGUA	C.C:	23690977	T.P:	N/A	CONTRATO CPS: 20160417 DE 2016	FECHA EJECUCION:	09/11/2016
Aprobó:							
OSCAR ALEXANDER DUCUARA FALLA	C.C:	79842782	T.P:	N/A	FUNCIONARIO CPS:	FECHA EJECUCION:	31/10/2016
Firmó:							
OSCAR FERNEY LOPEZ ESPITIA	C.C:	11189486	T.P:	N/A	FUNCIONARIO CPS:	FECHA EJECUCION:	27/11/2016