

AUTO No. 03073

“POR EL CUAL SE INICIA UNA INDAGACION PRELIMINAR Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES”

LA DIRECCIÓN DE CONTROL AMBIENTAL DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

En uso de las facultades conferidas por la Ley 99 de 22 de diciembre de 1993, la Ley 1333 de 21 de julio 2009, las delegadas por la Resolución 1037 del 28 de julio de 2016 de la Secretaría Distrital de Ambiente, en concordancia con el Acuerdo 257 del 30 de noviembre de 2006 y el Decreto Distrital 109 del 16 de marzo de 2009, modificado parcialmente por el Decreto Distrital 175 del 4 de mayo de 2009, Ley 1437 de 18 de enero de 2011 Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo y

CONSIDERANDO

ANTECEDENTES

El día cuatro (4) de enero de 2015, mediante acta de incautación con consecutivo N° AI SA 04-01-15-0467/CO 0858-14, el Ministerio de Defensa Nacional - Policía Nacional – Grupo de Protección Ambiental y Ecológica, efectuó diligencia de incautación preventiva de un (1) espécimen de fauna silvestre denominado Chelonoidis Carbonaria – Tortuga Morrocoy, al señor ALEXANDER GONZALES MERCADO identificado con cedula de ciudadanía N° 9.185.601 de Santa Rosa - Bolívar, por no portar el salvoconducto único de movilización .

Profesionales de la Subdirección de Silvicultura, Flora y Fauna Silvestre, de la Dirección de Control Ambiental de esta Secretaría, emitieron Informe Técnico Preliminar sin fecha de expedición, en el que se narraron los hechos que dieron lugar a la incautación, realizaron una descripción general del operativo de control e indicaron que el señor ALEXANDER GONZALES MERCADO, manifestó ser procedente de Cartagena – Bolívar, lugar desde donde movilizaba el espécimen en un bus de servicio público terrestre interdepartamental. Ante la solicitud de las autoridades de un documento que soportara la movilización, el señor GONZALES MERCADO manifestó no contar con él, lo que motivó la incautación de las Tortugas Morrocoy - Chelonoidis Carbonaria.

Agregan que al efectuar la verificación detallada de las características fenotípicas del animal incautado, se logró determinar que se trataba de una (1) Chelonoidis Carbonaria – Tortuga Morrocoy, neonato, cuyo estado de salud era regular por encontrarse deshidratada, en condición corporal baja e hipotérmica, esto por las condiciones de temperatura y encierro en la que fue transportada.

AUTO No. 03073

Así mismo, indican que esta especie se encuentra catalogada oficialmente en Colombia como amenazada, más precisamente en peligro crítico (CR), que quiere decir que es una especie que está enfrentando un riesgo de extinción extremadamente alto en vida silvestre, de acuerdo con la Resolución 0192 de 2014, expedida por el entonces Ministerio de Ambiente y Desarrollo Sostenible, mediante la cual se declaran las especies silvestres que se encuentran amenazadas en el territorio nacional y se toman otras determinaciones. Además, se encuentra incluida en el Apéndice II de CITES.

COMPETENCIA

Mediante la expedición de la Ley 99 de 1993, se establecieron los fundamentos de la política ambiental Colombiana dentro del propósito general de asegurar el desarrollo sostenible de los recursos naturales, proteger y aprovechar la biodiversidad el país y garantizar el derecho de los seres humanos a una vida saludable y productiva en armonía con la naturaleza. Adicionalmente en su artículo 66, le fueron concedidas a los Grandes Centros Urbanos, en lo que fuere aplicable a la protección y conservación del medio ambiente en las áreas urbanas.

La Ley 1333 del 21 de julio de 2009, publicada en el Diario Oficial N° 47417 del mismo día, estableció el procedimiento sancionatorio en materia ambiental, subrogando entre otras disposiciones los artículos 83 a 86 de la Ley 99 de 1993, y señaló que el Estado es el titular de la potestad sancionatoria en materia ambiental, a través de las Corporaciones Autónomas Regionales y demás autoridades ambientales, de conformidad con las competencias establecidas por la ley y los reglamentos. Así las cosas, conforme al artículo 18 de la citada ley, la autoridad ambiental competente dispondrá el inicio del procedimiento sancionatorio para verificar los hechos u omisiones constitutivas de infracción a las normas ambientales.

Adicionalmente, a través del Acuerdo 257 del 30 de noviembre de 2006, mediante el cual se modificó la estructura de la Alcaldía Mayor de Bogotá y se transformó el Departamento Técnico Administrativo de Medio Ambiente – DAMA –, en la Secretaría Distrital de Ambiente – SDA –, se le asignó entre otras funciones, la de ejecutar el control y vigilancia del cumplimiento de las normas de protección ambiental y manejo de recursos naturales e implementar las acciones de policía que sean pertinentes para el efecto y en particular adelantar las investigaciones e imponer las sanciones que corresponda a quien infrinja dichas normas.

De conformidad con el Decreto 109 del 16 de marzo de 2009, se modificó la estructura organizacional de la Secretaría Distrital de Ambiente, norma objeto de revisión ulterior que generó la modificación de su contenido en el Decreto 175 del 04 de mayo de 2009, y de

Página 2 de 8

AUTO No. 03073

acuerdo con la Resolución 1037 de fecha 28 de julio de 2016, que entró en vigencia el 15 de septiembre de 2016, derogó la resolución 3074 de 2011, y dispuso en su artículo primero, numeral 1: “ *Expedir los actos administrativos de impulso relacionados con los procesos sancionatorios*”.

FUNDAMENTOS LEGALES

La regulación constitucional de los recursos naturales en Colombia, se estructura a partir de la duplicidad del concepto de protección, el cual es atribuido tanto al estado como a los particulares, tal como lo describe el artículo 8 de la Carta Política, configurándose como un axioma que propende por el resguardo de los componentes que integran la Biodiversidad Biológica, formándose una garantía supra-legal cuya exigibilidad se concreta a través de mecanismos jurídicos que se orientan en la defensa y restablecimiento de estos recursos.

Que la Constitución Política consagra, en sus artículos 58, 79, 80 y 95, una serie de derechos y obligaciones a cargo del Estado y los particulares, cuyos desarrollos legales han permitido avanzar en la defensa y protección de los recursos naturales renovable y el medio ambiente.

Que entre esos derechos y obligaciones se encuentran el derecho a gozar un ambiente sano, la prevalecía del interés general sobre el interés particular, la obligación del Estado de prevenir y controlar los factores de deterioro ambiental, imponer las sanciones legales y exigir la reparación de los daños causados; y a cargo del ciudadano el deber de proteger los recursos culturales y naturales del país y velar por la conservación de un ambiente sano.

En este sentido, la carta magna en su artículo 79 establece que es deber del Estado proteger la diversidad e integridad del ambiente, conservar las áreas de especial importancia ecológica y fomentar la educación para el logro de estos fines.

Así mismo, la obligación que el artículo 80 constitucional le asigna al estado, comprende elementos como la planificación y control de los recursos naturales, estableciendo que mediante el adecuado manejo, uso y aprovechamiento de estos, se asegure su desarrollo sostenible, conservación, restauración y sustitución. En tanto que su función de intervención, inspección y prevención, se encamina a precaver el deterioro ambiental, hacer efectiva su potestad sancionatoria y exigir a manera de compensación la reparación de los daños que se produzcan a estos.

AUTO No. 03073

Las actuaciones administrativas adelantadas por esta Autoridad, estarán sujetas a los principios constitucionales, legales y ambientales señalados en el Artículo 1° de la Ley 99 de 1993.

Que el artículo 70 de la Ley 99 de 1993 estipula que *“La entidad administrativa competente al recibir una petición para iniciar una actuación administrativa ambiental o al comenzarla de oficio dictará un acto de iniciación de trámite que notificará y publicará en los términos de los artículos 14 y 15 del Código Contencioso Administrativo y tendrá como interesado a cualquier persona que así lo manifieste con su correspondiente identificación y dirección domiciliaria”*.

Que de conformidad con lo establecido en el artículo 1, parágrafo 1 de la Ley 1333 de 2009, 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. Lo anterior, en concordancia con lo establecido en el artículo 5, parágrafo 1 de la mencionada Ley.

Que según el artículo 5 de la Ley 1333 de 2009, se considera como infracción en materia ambiental *“ toda acción u omisión que constituya violación de las normas contenidas en el Código de Recursos Naturales Renovables, Decreto-ley 2811 de 1974, en la Ley 99 de 1993, en la Ley 165 de 1994 y en las demás disposiciones ambientales vigentes en que las sustituyan o modifiquen y en los actos administrativos emanados de la autoridad ambiental competente.*

Será también constitutivo de infracción ambiental la comisión de un daño al medio ambiente, con las mismas condiciones que para configurar la responsabilidad civil extracontractual establece el Código Civil y la legislación complementaria, a saber: El daño, el hecho generador con culpa o dolo y el vínculo causal entre los dos. Cuando estos elementos se configuren darán lugar a una sanción administrativa ambiental, sin perjuicio de la responsabilidad que para terceros pueda generar el hecho en materia civil”.

De lo anterior se concluye que se da cumplimiento a los requisitos establecidos en el artículo 17 de la Ley 1333 del 21 de julio del 2009 para ordenar Indagación Preliminar.

“ARTICULO 17.- INDAGACION PRELIMINAR. *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. La indagación preliminar tiene como finalidad verificar la ocurrencia de la conducta, determinar si es constitutiva de infracción*

AUTO No. 03073

ambiental o si se ha actuado al amparo de una causal de eximentes de responsabilidad...”

Que a su vez la ley 1437 de 2011, Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo señala:

“Artículo 3°. Principios. *Todas las autoridades deberán interpretar y aplicar las disposiciones que regulan las actuaciones y procedimientos administrativos a la luz de los principios consagrados en la Constitución Política, en la Parte Primera de este Código y en las leyes especiales.*

Las actuaciones administrativas se desarrollarán, especialmente, con arreglo a los principios del debido proceso, igualdad, imparcialidad, buena fe, moralidad, participación, responsabilidad, transparencia, publicidad, coordinación, eficacia, economía y celeridad.

...

9. En virtud del principio de publicidad, las autoridades darán a conocer al público y a los interesados, en forma sistemática y permanente, sin que medie petición alguna, sus actos, contratos y resoluciones, mediante las comunicaciones, notificaciones y publicaciones que ordene la ley, incluyendo el empleo de tecnologías que permitan difundir de manera masiva tal información de conformidad con lo dispuesto en este Código. Cuando el interesado deba asumir el costo de la publicación, esta no podrá exceder en ningún caso el valor de la misma.

CONSIDERACIONES DE LA SECRETARÍA

Es preciso establecer de manera preliminar, que el objeto del presente acto es entrar a verificar la presunta infracción a las normas ambientales.

Que realizado el estudio de los hechos, no se tiene conocimiento del lugar de domicilio o residencia precisa del presunto infractor, motivo por el cual se procederá a iniciar indagación preliminar.

Que de acuerdo a lo anterior se da apertura a la presente Indagación preliminar, con el objeto de determinar si los hechos son constitutivos de violación de la normatividad ambiental vigente relacionada con la afectación al medio ambiente en sus componentes agua, suelo y aire, establecer si se ha actuado al amparo de una causal de exclusión de la responsabilidad, las circunstancias, de tiempo, modo y lugar en que se cometieron, el perjuicio causado al medio ambiente y la responsabilidad de los indagados.

AUTO No. 03073

De lo anterior se concluye que se da cumplimiento a los requisitos establecidos en el artículo 17 de la Ley 1333 del 21 de julio del 2009 para ordenar Indagación Preliminar en contra del presunto responsable.

“ARTICULO 17.- INDAGACION PRELIMINAR. 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. La indagación preliminar tiene como finalidad verificar la ocurrencia de la conducta, determinar si es constitutiva de infracción ambiental o si se ha actuado al amparo de una causal de eximentes de responsabilidad...”

Por otro lado y una vez revisada el acta de incautación con consecutivo N° AI SA 04-01-15-0467/CO 0858/-14, del Ministerio de Defensa Nacional - Policía Nacional – Grupo de Protección Ambiental y Ecológica, no reposa dirección exacta de notificación de la presunta infractora, en virtud al principio Constitucional y legal de Publicidad, se ordenará publicar todos los actos emitidos dentro del presente trámite en el Boletín Oficial de la Secretaria Distrital de Ambiente.

En consideración a lo anterior, se procederá a oficiar a la Superintendencia de Notariado y Registro para que informe si a nombre del señor ALEXANDER GONZALEZ MERCADO identificado con cedula de ciudadanía N° 9.185.601, registran bienes inmuebles, en cuyo caso remita la dirección de estos, con el fin de proceder a realizar la notificación correspondiente dentro del presente proceso.

Que adicionalmente este despacho realizará todas las actuaciones administrativas necesarias para dar el impulso procesal que requiere el presente trámite administrativo de carácter ambiental, sustentado en el artículo 22 de la Ley 1333 de 2009 el cual señala:

Artículo 22. Verificación de los hechos. La autoridad ambiental competente podrá realizar todo tipo de diligencias administrativas como visitas técnicas, toma de muestras, exámenes de laboratorio, mediciones, caracterizaciones y todas aquellas actuaciones que estime necesarias y pertinentes para determinar con certeza los hechos constitutivos de infracción y completar los elementos probatorios.

Que se hace necesario establecer el estado y ubicación actual del espécimen de fauna silvestre correspondientes a un (1) Chelonoidis Carbonaria – Tortuga Morrocoy, incautado al señor señor ALEXANDER GONZALEZ MERCADO, por lo que este despacho ordenará un Informe que debe ser emitido por los profesionales del Centro de Recepción y Rehabilitación de Flora y Fauna Silvestre de la SDA.

Con base en lo anterior, de conformidad con lo dispuesto en los artículos 17 y 22 de la Ley 1333 de 2009, y con el fin de verificar la ocurrencia de la conducta, determinando si es constitutiva de infracción ambiental, además de agotar cada una de las etapas previstas en

Página 6 de 8

AUTO No. 03073

la Ley 1333, donde el presunto infractor pueda hacer uso del derecho de defensa o establecer si se ha actuado al amparo de una causal eximente de responsabilidad, y quien o quienes son los responsables o partícipes, se dispondrá adelantar indagación preliminar.

RESUELVE

ARTÍCULO PRIMERO. - APERTURAR INDAGACION PRELIMINAR, donde permita establecer la ubicación de lugar de residencia o domicilio del señor ALEXANDER GONZALES MERCADO, identificado con cedula de ciudadanía N° 9.185.601 de Santa Rosa- Bolívar, por transportar en el territorio nacional un (1) especímenes de fauna silvestre denominada Chelonoidis Carbonaria – Tortuga Morrocoy, decomisada por la Policía Nacional – Grupo de Protección Ambiental y Ecológica el día cuatro (4) de enero de 2015, en el Terminal de Transportes El Salitre, por no contar con el salvoconducto que ampara su movilización, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto.

ARTÍCULO SEGUNDO. – OFICIAR a la Superintendencia de Notariado y Registro para que informe si a nombre del señor ALEXANDER GONZALEZ MERCADO identificado con cedula de ciudadanía N° 9.185.601, registran bienes inmuebles, en cuyo caso remita la dirección de estos, con el fin de proceder a realizar la notificación correspondiente dentro del presente proceso.

ARTÍCULO TERCERO. - ORDENAR a los profesionales del Centro de Recepción y Rehabilitación de Flora y Fauna Silvestre de la SDA, remitan al expediente No. SDA-08-2015-255 un Informe que establezca el estado y ubicación del espécimen de fauna silvestre denominado Chelonoidis Carbonaria – Tortuga Morrocoy, incautado al señor ALEXANDER GONZALES MERCADO mediante acta N° AI SA 04-01-15-0467/CO 0858 – 14 Y Formato de Acta de Custodia FC SA 1211/CO 0858-14 del Ministerio de Defensa Nacional - Policía Nacional – Grupo de Protección Ambiental y Ecológica.

ARTÍCULO CUARTO. - PUBLICAR el presente Acto Administrativo en el Boletín Legal de la Secretaria Distrital de Ambiente, en virtud del principio de publicidad señalado en el artículo 209 de la Constitución Política de Colombia y el artículo 3 de la Ley 1437 de 2011 Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.

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

AUTO No. 03073
NOTIFÍQUESE, COMUNÍQUESE, PUBLÍQUESE Y CÚMPLASE,

Dado en Bogotá a los 28 días del mes de diciembre del 2016



OSCAR FERNEY LOPEZ ESPITIA
DIRECCION DE CONTROL AMBIENTAL

(Anexos):

Elaboró:

LADY MARCELA ARDILA GALINDO C.C: 1026269490 T.P: N/A CPS: FUNCIONARIO FECHA EJECUCION: 26/12/2016

Revisó:

CARMEN LUCIA SANCHEZ AVELLANEDA C.C: 35503317 T.P: N/A CPS: CONTRATO 20160428 DE 2016 FECHA EJECUCION: 27/12/2016

Aprobó:

Firmó:

OSCAR FERNEY LOPEZ ESPITIA C.C: 11189486 T.P: N/A CPS: FUNCIONARIO FECHA EJECUCION: 28/12/2016