

AUTO N. 03187

“POR EL CUAL SE ORDENA EL INICIO DE UN PROCESO SANCIONATORIO AMBIENTAL Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES”

LA DIRECCIÓN DE CONTROL AMBIENTAL DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

En uso de las facultades legales conferidas por la Ley 99 de 1993, con fundamento en la Ley 1333 de 2009, en concordancia con el Acuerdo 257 del 30 de noviembre de 2006, el Decreto Distrital 109 del 16 de marzo de 2009 modificado por el Decreto 175 de 2009 y en especial, las delegadas por la Resolución 01865 del 6 de julio de 2021, modificada por las Resoluciones 046 del 13 de enero de 2022 y 00689 del 03 de mayo de 2023 de la Secretaría Distrital de Ambiente y,

CONSIDERANDO

I. ANTECEDENTES

Que, la Subdirección de Calidad del Aire, Auditiva y Visual de la Secretaría Distrital de Ambiente, con el fin de verificar el cumplimiento normativo en cuanto a emisiones atmosféricas de las fuentes fijas y en atención y en atención a la queja que obra bajo radicado No. 2022ER13913 del 27 de enero de 2022, mediante la cual se solicitó realizar visita técnica al establecimiento ubicado en la Calle 150 B No. 103 C – 98, debido a una posible contaminación atmosférica, realizó visita técnica el día 21 de febrero de 2022, al establecimiento de comercio **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA**, con matrícula mercantil 3252051 (activa), ubicado en la mencionada dirección, propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1018505928.

Que, en consecuencia, de la información recopilada en campo resultado de la visita señalada en lo que antecede, la Subdirección de Calidad del Aire, Auditiva y Visual, emitió el **Concepto Técnico No. 07813 del 19 de julio de 2022**.

Que, mediante radicado No. 2022EE180165 del 19 de julio de 2022, la Subdirección de Calidad del Aire, Auditiva y Visual, comunicó a la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1018505928, del resultado de la visita realizada el día 21 de febrero de 2022, con constancia de recibido el día 22 de julio de 2022 otorgándole un término cuarenta y cinco (45) días calendario a fin de realizar las siguientes acciones, siempre y

cuando la actividad económica cumpla con los usos de suelo permitidos por la autoridad competente para el predio en el cual viene operando:

“1. Como mecanismo de control se deben confinar las áreas de asado (horno tipo trompo), estufa, plancha y freidora, garantizando que las emisiones generadas en estos procesos no trasciendan más allá de los límites del predio.

2. Instalar dispositivos de control en el horno tipo trompo, con el fin de dar un manejo adecuado a los olores, gases y material particulado que son generados durante el proceso de asado.

Es pertinente, que se tenga en cuenta lo estipulado en el Protocolo para el Control y Vigilancia de la Contaminación Atmosférica Generada por Fuentes Fijas (Capítulo 7. Dispositivos para el Control de Emisiones Molestas) adoptado por la Resolución 2153 del 2 de noviembre de 2010 del MAVDT (Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial), sobre sistemas de control de emisiones atmosféricas y dispositivos de control de emisiones molestas, para la implementación del sistema de control de olores, gases y vapores.

3. Presentar a la Secretaría Distrital de Ambiente un informe detallado con su respectivo registro fotográfico, en donde se demuestre que dio cumplimiento a lo señalado en el presente oficio. Una vez se allegue el respectivo informe, esta Subdirección analizará la información presentada y determinará la pertinencia de realizar nueva visita técnica de inspección”.

Que, la Subdirección de Calidad del Aire, Auditiva y Visual de la Secretaría Distrital de Ambiente, con el fin de verificar el cumplimiento normativo en cuanto a emisiones atmosféricas de las fuentes fijas, hacer seguimiento al radicado No. 2022EE180165 del 19 de julio del 2022 y en atención al radicado No. 2022ER253911 del 03 de octubre de 2022, realizó una segunda visita técnica el día 13 de octubre de 2022, al establecimiento de comercio **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA**, con matrícula mercantil 3252051 (activa), ubicado en la Calle 150 B No. 103 C – 96 de Bogotá D.C, propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1018505928.

Que, como consecuencia de lo anterior, la Subdirección de Calidad del Aire, Auditiva y Visual, emitió el **Concepto Técnico No. 04002 del 17 de abril de 2023**, en donde se registró presunto incumplimiento en materia ambiental.

II. CONSIDERACIONES TÉCNICAS

Que, de acuerdo con lo anteriormente señalado, la Subdirección de Calidad del Aire, Auditiva y Visual de la Secretaría Distrital de Ambiente, emitió el **Concepto Técnico No. 07813 del 19 de julio de 2022**, señalando lo siguiente:

“(…)

5. OBSERVACIONES DE LA VISITA TÉCNICA

*Durante la visita técnica realizada se evidenció que el establecimiento **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA** propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO**, se ubica en un predio de dos (2) niveles, donde la actividad económica se desarrolla en el primer piso. El inmueble se*

ubica en una zona presuntamente mixta. Se pueden evidenciar varios establecimientos en la zona con la misma actividad económica.

El establecimiento realiza el proceso de asado de carne en un horno tipo trompo cuya capacidad es de 2 parrillas, el cual no se encuentra confinado; tiene una frecuencia de funcionamiento de 9 horas/día de lunes a domingos. Tiene una campana la cual está conectada a un ducto de sección cuadrada en lámina galvanizada con un diámetro de 0,60 x 0,60 metros y una altura de 8 metros aproximadamente. Esta fuente usa leña como combustible y no tiene ningún sistema de extracción ni dispositivo de control de emisiones atmosféricas.

Adicionalmente se realiza el proceso de cocción, asado y freído en el área de la cocina donde se encuentra una estufa sin marca aparente, cuya capacidad es de 5 flautas, tiene una frecuencia de operación de 13 horas/día de lunes a domingos, también se encuentra una plancha cuya capacidad es de 1 flauta con una frecuencia de funcionamiento de 9 horas/día. Las dos fuentes mencionadas usan gas como combustible y no se encuentran debidamente confinadas también tienen una campana la cual cuenta con un extractor que durante la visita no estaba en funcionamiento, finalmente se observa en el registro fotográfico la instalación que sobresale de la campana de extracción la cual no se considera un ducto ya que primero no tiene salida fuera del predio y segundo no cumple con la función de ducto de descarga de emisiones.

Finalmente, se observó una freidora de 2 canastillas con una frecuencia de funcionamiento de 9 horas/día de lunes a domingo, la cual se encuentra confinada pero no posee ningún sistema de extracción o dispositivo de control.

Durante la visita técnica no se perciben olores al exterior del predio y no hace uso de espacio público para el desarrollo de sus actividades económicas.

(...)

8. FUENTES FIJAS DE EMISIÓN POR PROCESO

En las instalaciones se realiza el proceso de cocción en la estufa y asado en la plancha los cuales son susceptibles de generar olores, gases y vapores, el manejo que el establecimiento da a las emisiones se evalúa en el siguiente cuadro:

PROCESO PARÁMETROS A EVALUAR	COCCIÓN - ASADO OBSERVACIÓN
<i>Cuenta con áreas confinadas para el proceso.</i>	<i>El área de trabajo no se encuentra debidamente confinada. *</i>
<i>Posee sistemas de extracción de emisiones para el proceso.</i>	<i>Si posee sistemas de extracción, pero durante la visita no estaban en funcionamiento.</i>
<i>Posee dispositivos de control de emisiones.</i>	<i>No posee dispositivos de control y no se considera técnicamente necesaria su instalación.</i>
<i>La altura del ducto garantiza una adecuada dispersión.</i>	<i>No posee ducto de descarga de emisiones atmosféricas. **</i>
<i>Desarrolla actividades en espacio público.</i>	<i>Durante la visita realizada no se evidenció el uso del espacio público para el desarrollo del proceso.</i>

Se perciben olores al exterior del establecimiento	En el momento de la visita no se percibieron olores propios del proceso de cocción fuera del predio.
--	--

* Se hace corrección de que el área para desarrollar los procesos de cocción y asado no se encuentra debidamente confinada teniendo en cuenta el registro fotográfico obtenido durante la visita.

** Según el registro fotográfico el proceso de cocción y asado no posee ningún ducto de descarga.

De acuerdo con lo observado en la visita de inspección el establecimiento **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA** propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO**, no da un manejo adecuado a las emisiones generadas en el proceso de cocción y asado, ya que no cuenta con un área debidamente confinada, adicionalmente posee sistemas de extracción, pero durante la visita no estaba en funcionamiento.

En las instalaciones también se realiza el proceso de asado en el horno tipo trompo el cual es susceptibles de generar olores, gases, vapores y material particulado, el manejo que el establecimiento da a las emisiones se evalúa en el siguiente cuadro:

PROCESO PARÁMETROS A EVALUAR	ASADO (HORNO TIPO TROMPO) OBSERVACIÓN
Cuenta con áreas confinadas para el proceso.	El área de trabajo no se encuentra debidamente confinada.
Posee sistemas de extracción de emisiones para el proceso.	No posee sistemas de extracción y no se considera técnicamente necesaria su instalación.
Posee dispositivos de control de emisiones.	No posee dispositivos de control y se considera técnicamente necesaria su instalación.
La altura del ducto garantiza una adecuada dispersión.	Posee ducto de descarga y la altura garantiza la adecuada dispersión de las emisiones generadas.
Desarrolla actividades en espacio público.	Durante la visita realizada no se evidenció el uso del espacio público para el desarrollo del proceso.
Se perciben olores al exterior del establecimiento	En el momento de la visita no se percibieron olores propios del proceso fuera del predio.

De acuerdo con lo observado en la visita de inspección el establecimiento **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA** propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO**, el proceso posee ducto y este garantiza la adecuada dispersión de las emisiones generadas; sin embargo, el área de asado (horno tipo trompo) no se encuentra debidamente confinada además debe instalar dispositivos de control de las emisiones de material particulado generadas en el proceso por el uso de combustible de leña/madera.

Finalmente, se realiza el proceso de freído el cual es susceptibles de generar olores, gases, vapores, el manejo que el establecimiento da a las emisiones se evalúa en el siguiente cuadro:

PROCESO	FREIDO
PARÁMETROS A EVALUAR	OBSERVACIÓN
<i>Cuenta con áreas confinadas para el proceso.</i>	<i>El área de trabajo se encuentra debidamente confinada.</i>
<i>Posee sistemas de extracción de emisiones para el proceso.</i>	<i>No posee sistemas de extracción y no se considera técnicamente necesaria su instalación</i>
<i>Posee dispositivos de control de emisiones.</i>	<i>No posee dispositivos de control y no se considera técnicamente necesaria su instalación.</i>
<i>La altura del ducto garantiza una adecuada dispersión.</i>	<i>No posee ducto de descarga y no se considera técnicamente necesaria su instalación</i>
<i>Desarrolla actividades en espacio público.</i>	<i>Durante la visita realizada no se evidenció el uso del espacio público para el desarrollo del proceso.</i>
<i>Se perciben olores al exterior del establecimiento</i>	<i>En el momento de la visita no se percibieron olores propios del proceso fuera del predio.</i>

* Se hace corrección de que el área para desarrollar los procesos de freído no se encuentra debidamente confinada teniendo en cuenta el registro fotográfico obtenido durante la visita

De acuerdo con lo observado en la visita de inspección el establecimiento **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA** propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO**, no da un manejo adecuado a sus emisiones generadas ya que el área donde realizan el proceso de freído no se encuentra debidamente confinada.

(...)

11. CONCEPTO TÉCNICO

11.1. El establecimiento **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA** propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO** no requiere tramitar permiso de emisiones atmosféricas por cuanto la actividad económica no está reglamentada dentro de las actividades que deban tramitar dicho documento, de acuerdo con lo establecido en la Resolución 619 de 1997.

11.2. El establecimiento **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA** propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO** no cumple con lo establecido en el artículo 12 de la resolución 6982 de 2011, dado que no garantiza la adecuada dispersión de las emisiones generadas en el proceso de cocción y asado.

11.3. El establecimiento **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA** propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO** no cumple con lo establecido en el artículo 90 de la resolución 909 de 2008 por cuanto en sus procesos de asado (horno tipo trompo), cocción, asado y freído, no cuentan con mecanismos de control que garantizan que las emisiones de olores, gases, vapores y material particulado generadas no trasciendan más allá de los límites del predio.

(...)”.

Que posteriormente, la Subdirección de Calidad del Aire, Auditiva y Visual de la Secretaría Distrital de Ambiente, emitió el **Concepto Técnico No. 04002 del 17 de abril de 2023**, señalando lo siguiente:

“(…) 5. OBSERVACIONES DE LA VISITA TÉCNICA

*Durante la visita técnica realizada se evidenció que el establecimiento **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA** propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO** desarrolla actividades de preparación de alimentos servidos a la mesa, en un predio de dos (2) niveles, donde la actividad económica se desarrolla únicamente en el primer nivel. El inmueble se ubica en una zona presuntamente mixta entre comercial y residencial. Durante la visita se evidencian más establecimientos con la misma actividad económica.*

En lo referente a emisiones atmosféricas se pudo establecer lo siguiente:

El establecimiento cuenta con un horno tipo trompo el cual tiene una capacidad de 2 parrillas y tiene una frecuencia de operación de 6 horas/día de lunes a domingo, este equipo opera con leña como combustible y cuenta con un ducto en acero galvanizado de sección cuadrada cuyas dimensiones son de 0,60 x 0,60 metros y tiene una altura de 8 metros aproximadamente.

Adicionalmente cuentan con una estufa la cual tiene una capacidad de 10 flautas y tiene una frecuencia de operación de 8 horas/día de lunes a sábado y de 9 horas/día el domingo, esta fuente cuentan con una campana la cual tiene un ducto en acero galvanizado de sección cuadrada cuyas dimensiones son de 0,10 x 0,10 metros y tiene una altura de 2,5 metros aproximadamente, este termina al interior del predio. También cuentan con una freidora cuya capacidad es de 3 flautas y tiene una frecuencia de operación de 4 horas/día de lunes a viernes y de 5 horas/día el sábado y domingo. Estas fuentes operan con gas natural como combustible.

Actualmente el establecimiento no cuenta con la plancha que se indicó en el concepto técnico No. 07813 del 19 de julio del 2022 ya que quien atiende la visita indica que esta se unió a la estufa por lo que no hacían uso de la plancha y todo lo asan en el horno tipo trompo.

Durante la visita de inspección no se observó el uso del espacio público para llevar a cabo labores propias de la actividad comercial y se percibieron olores propios de los procesos fuera del predio.

(…)

9. FUENTES FIJAS DE EMISIÓN POR PROCESO

En las instalaciones se realiza el proceso de asado de alimentos (horno tipo trompo), el cual es susceptible de generar olores, gases, vapores y material particulado, el manejo que el establecimiento da a las emisiones se evalúa en el siguiente cuadro:

PROCESO	ASADO DE ALIMENTOS (HORNO TIPO TROMPO)
PARÁMETROS A EVALUAR	OBSERVACIÓN
<i>Cuenta con áreas confinadas para el proceso.</i>	<i>El área no se encuentra debidamente confinada.</i>

<i>Posee sistemas de extracción de emisiones para el proceso.</i>	<i>No posee sistemas de extracción y no se considera técnicamente necesaria su instalación.</i>
<i>Posee dispositivos de control de emisiones.</i>	<i>No posee dispositivos de control y se considera técnicamente necesaria su instalación.</i>
<i>La altura del ducto garantiza una adecuada dispersión.</i>	<i>Posee ducto de descargas cuya altura es de 8 metros y este garantiza la adecuada dispersión de las emisiones generadas.</i>
<i>Desarrolla actividades en espacio público.</i>	<i>Durante la visita realizada no se evidenció el uso del espacio público para el desarrollo del proceso.</i>
<i>Se perciben olores al exterior del establecimiento</i>	<i>En el momento de la visita se percibieron olores propios del proceso fuera del predio.</i>

De acuerdo con lo observado en la visita de inspección, el establecimiento **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA** propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO** cuenta con un ducto en el proceso de asado de alimentos (horno tipo trompo) el cual garantiza la adecuada dispersión de las emisiones, sin embargo, el área no se encuentra debidamente confinada y no cuenta con dispositivos de control para el manejo de las emisiones generadas.

Adicionalmente, en las instalaciones se realiza el proceso de cocción de alimentos, el cual es susceptible de generar olores, gases y vapores, el manejo que el establecimiento da a las emisiones se evalúa en el siguiente cuadro:

PROCESO	COCCIÓN DE ALIMENTOS
PARÁMETROS A EVALUAR	OBSERVACIÓN
<i>Cuenta con áreas confinadas para el proceso.</i>	<i>El área no se encuentra debidamente confinada.</i>
<i>Posee sistemas de extracción de emisiones para el proceso.</i>	<i>No posee sistemas de extracción y no se considera técnicamente necesaria su instalación.</i>
<i>Posee dispositivos de control de emisiones.</i>	<i>No posee dispositivos de control y no se considera técnicamente necesaria su instalación.</i>
<i>La altura del ducto garantiza una adecuada dispersión.</i>	<i>Posee ducto de descarga cuya altura es de 2,5 metros y este da al interior del predio, por lo que no garantiza la adecuada dispersión de las emisiones.</i>
<i>Desarrolla actividades en espacio público.</i>	<i>Durante la visita realizada no se evidenció el uso del espacio público para el desarrollo del proceso.</i>
<i>Se perciben olores al exterior del establecimiento</i>	<i>En el momento de la visita no se percibieron olores propios del proceso fuera del predio.</i>

De acuerdo con lo observado en la visita de inspección, el establecimiento **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA** propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO** no da un adecuado manejo a las emisiones generadas en el proceso de cocción de alimentos ya que el área no se

encuentra debidamente confinada y la altura del ducto no garantiza la adecuada dispersión de las emisiones generadas.

Finalmente, en las instalaciones se realiza el proceso de freído de alimentos, el cual es susceptible de generar olores, gases y vapores, el manejo que el establecimiento da a las emisiones se evalúa en el siguiente cuadro:

PROCESO PARÁMETROS A EVALUAR	FREÍDO DE ALIMENTOS OBSERVACIÓN
Cuenta con áreas confinadas para el proceso.	El área no se encuentra debidamente confinada.
Posee sistemas de extracción de emisiones para el proceso.	No posee sistemas de extracción y no se considera técnicamente necesaria su instalación.
Posee dispositivos de control de emisiones.	No posee dispositivos de control y no se considera técnicamente necesaria su instalación.
La altura del ducto garantiza una adecuada dispersión.	No posee ducto de descarga y no se considera técnicamente necesaria su instalación. *
Desarrolla actividades en espacio público.	Durante la visita realizada no se evidenció el uso del espacio público para el desarrollo del proceso.
Se perciben olores al exterior del establecimiento	En el momento de la visita no se percibieron olores propios del proceso fuera del predio.

* Si bien en el acta de visita se diligenció que la freidora contaba con ducto, en la revisión fotográfica se pudo determinar la única fuente que cuenta con ducto es la estufa

De acuerdo con lo observado en la visita de inspección, el establecimiento **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA** propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO** no da un adecuado manejo a las emisiones generadas en el proceso de freído de alimentos ya que el área no se encuentra debidamente confinada.

(...)

12. CONCEPTO TÉCNICO

12.1. El establecimiento **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA** propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO**, no requiere tramitar permiso de emisiones atmosféricas por cuanto la actividad económica no está reglamentada dentro de las actividades que deban tramitar dicho documento, de acuerdo con lo establecido en la Resolución 619 de 1997.

12.2. El establecimiento **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA** propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO**, no cumple con lo establecido en el artículo 12 de la Resolución 6982 de 2011, dado que no garantiza la adecuada dispersión de las emisiones generadas en los procesos de asado (horno tipo trompo), cocción y freído de alimentos.

12.3. El establecimiento **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA** propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO**, no cumple con lo establecido en el artículo 90 de la Resolución 909 de 2008, ya que no cuentan con mecanismos de control que garanticen que las emisiones

de olores, gases, vapores y material particulado generadas en los procesos de asado (horno tipo trompo), cocción y freído de alimentos no trasciendan más allá de los límites del predio.

12.4. *Teniendo en cuenta la evaluación realizada en el numeral 7 del presente concepto técnico, el establecimiento **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA** propiedad de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO** no dio cumplimiento a las acciones solicitadas en el Requerimiento No2022EE180165 del 19 de julio del 2022, por lo tanto, se sugiere al área jurídica que tomen las acciones legales que en derecho correspondan frente a al Requerimiento No. 2022EE180165 del 19 de julio del 2022.*

(...)"

III. CONSIDERACIONES JURÍDICAS

1. De los fundamentos constitucionales

Que de acuerdo con lo establecido en el artículo 8° de la Constitución Política de Colombia es obligación, a cargo del Estado colombiano y de los particulares, proteger las riquezas culturales y naturales de la Nación.

Que el régimen sancionador, encuentra fundamento constitucional en el artículo 29 de la Constitución Política, que dispone la aplicación a toda clase de actuaciones administrativas, del debido proceso, en virtud del cual, *“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”*, y el desarrollo de la función administrativa conforme a los principios de igualdad, moralidad, eficacia, economía, celeridad, imparcialidad y publicidad.

Que por su parte, el artículo 79 de la Carta Política consagra el derecho de las personas a gozar de un ambiente sano y el deber del Estado de proteger la diversidad y la integridad del ambiente, conservar las áreas de especial importancia ecológica y fomentar la educación para el logro de estos fines.

A su vez, el artículo 80 de la misma Carta establece que el Estado planificará el manejo y aprovechamiento de los recursos naturales renovables, para garantizar su desarrollo sostenible, así como su conservación, restauración o sustitución. También ordena que el Estado colombiano deberá prevenir y controlar los factores de deterioro ambiental, imponer las sanciones legales a que haya lugar y exigir la reparación de los daños causados.

2. Del procedimiento – Ley 1333 de 2009 y demás disposiciones

Que el procedimiento sancionatorio ambiental en Colombia se encuentra regulado en la Ley 1333 del 21 de julio de 2009.

Así, el artículo 1° de la citada Ley, establece:

ARTÍCULO 1o. TITULARIDAD DE LA POTESTAD SANCIONATORIA EN MATERIA AMBIENTAL.
El Estado es el titular de la potestad sancionatoria en materia ambiental y la ejerce sin perjuicio de las competencias legales de otras autoridades a través del Ministerio de Ambiente, Vivienda y

Desarrollo Territorial, las Corporaciones Autónomas Regionales, las de Desarrollo Sostenible, las Unidades Ambientales de los grandes centros urbanos a que se refiere el artículo 66 de la Ley 99 de 1993, los establecimientos públicos ambientales a que se refiere el artículo 13 de la Ley 768 de 2002 y la Unidad Administrativa Especial del Sistema de Parques Nacionales Naturales, Uaesppn, de conformidad con las competencias establecidas por la ley y los reglamentos". (Subrayas y negrillas insertadas).

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.

Que a su vez el artículo 5° ibídem, 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.

Que a su vez los artículos 18 y 19 de la norma de la norma en mención, establecen:

Artículo 18. Iniciación del procedimiento sancionatorio. *El procedimiento sancionatorio se adelantará de oficio, a petición de parte o como consecuencia de haberse impuesto una medida preventiva mediante acto administrativo motivado, que se notificará personalmente conforme a lo dispuesto en el Código Contencioso Administrativo, el cual dispondrá el inicio del procedimiento sancionatorio para verificar los hechos u omisiones constitutivas de infracción a las normas ambientales. En casos de flagrancia o confesión se procederá a recibir descargos.*

Artículo 19. Notificaciones. *En las actuaciones sancionatorias ambientales las notificaciones se surtirán en los términos del Código Contencioso Administrativo".*

De igual manera, la multicitada Ley 1333 de 2009, en su artículo 20° establece:

"ARTÍCULO 20. INTERVENCIONES. *Iniciado el procedimiento sancionatorio, cualquier persona podrá intervenir para aportar pruebas o auxiliar al funcionario competente cuando sea procedente en los términos de los artículos 69 y 70 de la Ley 99 de 1993. Se contará con el apoyo de las autoridades de policía y de las entidades que ejerzan funciones de control y vigilancia ambiental"*

De otro lado, el artículo 22° de la citada Ley 1333, dispone que para determinar con certeza los hechos constitutivos de infracción y completar los elementos probatorios, la autoridad ambiental competente podrá realizar todo tipo de diligencias administrativas, tales como visitas técnicas, toma de muestras, exámenes de laboratorio, mediciones, caracterizaciones, etc.

Que así mismo, el artículo 56 de la Ley 1333 de 2009 indica "(...) *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, en lo atinente a principios, la Ley 1437 de 2011 consagra en su artículo 3° que: "(...) *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 (...)

Aunado a lo anterior, y para el caso en particular, es importante traer a colación lo prescrito en el artículo 63 de la Ley 99 de 1993, el cual contiene los principios normativos generales, dentro del cual se encuentra el principio del rigor subsidiario, según el cual: *“Las normas y medidas de policía ambiental, es decir, aquellas que las autoridades medioambientalistas expidan para la regulación del uso, manejo, aprovechamiento y movilización de los recursos naturales renovables, o para la preservación del medio ambiente natural, bien sea que limiten el ejercicio de derechos individuales y libertades públicas para la preservación o restauración del medio ambiente, o que exijan licencia o permiso para el ejercicio de determinada actividad por la misma causa, podrán hacerse sucesiva y respectivamente más rigurosas, pero no más flexibles, por las autoridades competentes del nivel regional, departamental, distrital o municipal, en la medida en que se desciende en la jerarquía normativa y se reduce el ámbito territorial de las competencias, cuando las circunstancias locales especiales así lo ameriten, en concordancia con el artículo 51 de la presente Ley.”*

Que con relación al principio de no regresividad en materia ambiental, los tratadistas Gloria Amparo Rodríguez, Álvaro José Henao Mera y Andrés Gómez Rey, en su texto *“Autorizaciones Ambientales-Licencias, permisos y concesiones en la realidad colombiana”*, señalan lo siguiente:

“... la Corte Constitucional de Colombia en Sentencia C-443 de 2009 dispuso la obligación que tiene el Estado de no regresión, la cual hace referencia a que una vez se ha avanzado cierto nivel de proyección de un derecho, la libertad de configuración del legislador y la actuación de la administración en materia de derechos sociales se ve limitada, por lo menos en cuanto al retroceso del nivel de protección, por lo que, en principio un retroceso puede presumirse como inconstitucional, que para ser desvirtuado, requiere del control judicial más severo.

(...) En este sentido ha entendido la Corte Constitucional Colombiana que en materia ambiental las medidas que adopte el legislador o la administración pública no pueden significar un retroceso en la protección de derechos y garantías ambientales ya reconocidas, toda vez que la obligación del Estado, se encuentra en el avance gradual de los derechos, de acuerdo a sus capacidades (...)

(...) En efecto, podemos referir que el principio de no regresión tiene como objetivo salvaguardar las medidas legislativas y administrativas que se han alcanzado en protección de los derechos ambientales, procurando que los estados aumenten el nivel de protección en lugar de disminuirlo y, en caso de que lo hagan se justifiquen debidamente, con base en los estudios científicos y técnicos que garanticen el menor impacto posible al ambiente y al bienestar de todas las personas.”

Que las autoridades ambientales competentes, los departamentos, los municipios y distritos, en su orden, en su condición de autoridades ambientales, podrán adoptar normas específicas de calidad del aire y de ruido ambiental, de emisión de contaminantes y de emisión de ruido, más restrictivas que las establecidas por el Ministerio de Ambiente y Desarrollo Sostenible.

Que para las normas de calidad del aire, cuando mediante estudios de meteorología y de la calidad del aire en su área de jurisdicción se compruebe que es necesario hacer más restrictivas dichas normas.

Que, de esta manera, en el Distrito Capital por las condiciones de calidad del aire de la ciudad existen normas específicas de control de emisiones de las fuentes fijas.

Visto así los marcos normativos que desarrollan la presente etapa del proceso sancionatorio ambiental, el presente asunto se resolverá de la siguiente manera:

IV. CONSIDERACIONES DE LA SECRETARÍA

1. Del caso en concreto

Conforme a lo anterior y de acuerdo a lo indicado en los **Conceptos Técnicos No. 07813 del 19 de julio de 2022 y 04002 del 17 de abril de 2023**, esta Dirección advierte eventos constitutivos de infracción ambiental materializados en presuntos incumplimientos a la normativa ambiental, así:

- **RESOLUCIÓN 6982 DE 2011** *“Por la cual se dictan normas sobre prevención y control de la contaminación atmosférica por fuentes fijas y protección de la calidad del aire.”*

ARTÍCULO 12.- *Todos los establecimientos de comercio y servicios que generen emisiones molestas, deberán cumplir con lo establecido en los artículos 68 y 90 de la Resolución 909 de 2008 o la norma que la adicione, modifique o sustituya.*

PARÁGRAFO PRIMERO.- *En caso de no poder garantizar la dispersión de las emisiones molestas, deberá soportar técnicamente la eficacia de los dispositivos de control a instalar.*

- **RESOLUCIÓN 909 DEL 5 DE JUNIO DE 2008** *“Por la cual se establecen las normas y estándares de emisión admisibles de contaminantes a la atmósfera por fuentes fijas y se dictan otras disposiciones” se consagra lo siguiente:*

“(…)

ARTÍCULO 90. EMISIONES FUGITIVAS. *Las actividades industriales, de comercio y de servicio que realicen emisiones fugitivas de sustancias contaminantes deben contar con mecanismos de control que garanticen que dichas emisiones no trasciendan más allá de los límites del predio del establecimiento.”*

Así las cosas y atendiendo a lo determinado en los **Conceptos Técnicos No. 07813 del 19 de julio de 2022 y 04002 del 17 de abril de 2023**, se evidenció que la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1018505928, propietaria del establecimiento de comercio **ASADERO RESTAURANTE MI CABAÑA SANTANDEREANA**, con matrícula mercantil 3252051 (activa), ubicado en la Calle 150 B No. 103 C – 96 de Bogotá D.C, presuntamente vulneró la normativa ambiental en materia de emisiones de fuentes fijas, toda vez que, no garantiza la adecuada dispersión de las emisiones generadas en los procesos de

asado (horno tipo trompo), cocción y freído de alimentos y no cuentan con mecanismos de control que garanticen que las emisiones de olores, gases, vapores y material particulado generadas en los procesos de asado (horno tipo trompo), cocción y freído de alimentos no trasciendan más allá de los límites del predio.

En consecuencia, es menester de esta Dirección informar, que las infracciones ambientales en materia de emisiones atmosféricas (fuentes fijas), son de ejecución instantánea, por lo tanto, desde el momento en el que se verificó el incumplimiento de la normatividad ambiental, esta Secretaría tiene la potestad de dar inicio y llevar hasta su culminación el proceso sancionatorio ambiental, así las condiciones hayan cambiado.

En consideración de lo anterior, y atendiendo a lo dispuesto en el artículo 18 de la Ley 1333 de 2009, la Dirección de Control Ambiental de la Secretaría Distrital de Ambiente dispondrá iniciar procedimiento administrativo sancionatorio de carácter ambiental en contra de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1018505928, con el fin de verificar los hechos u omisiones presuntamente constitutivos de infracción ambiental, contenidos en los precitados conceptos técnicos.

V. COMPETENCIA DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

El artículo 5 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, de conformidad con lo contemplado en el numeral 2° del artículo 2° de la Resolución 01865 del 6 de julio de 2021 modificada por las Resoluciones 046 del 2022 y 00689 del 2023, se delegó en el Director de Control Ambiental, entre otras funciones, la de: *“Expedir los actos administrativos de trámite y definitivos relacionados con los procesos sancionatorios de competencia de la Secretaría Distrital de Ambiente.”*

En mérito de lo expuesto, la Dirección de Control Ambiental,

DISPONE

ARTÍCULO PRIMERO. - Iniciar procedimiento administrativo sancionatorio de carácter ambiental en los términos del artículo 18 de la Ley 1333 de 2009, en contra de la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1018505928, con el fin de verificar los hechos u omisiones constitutivas de infracción a las normas ambientales y atendiendo a lo establecido en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO. - Realizar de oficio todo tipo de diligencias y actuaciones administrativas que se estimen necesarias y pertinentes en los términos del artículo 22 de la Ley 1333 del 21 de julio de 2009, si hubiere lugar a ello, en orden a determinar con certeza los hechos constitutivos de infracción y completar los elementos probatorios.

ARTÍCULO TERCERO. - Notificar el contenido del presente acto administrativo a la señora **KAREN DAYANNA MELO AGUDELO**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1018505928, en la Calle 150 B # 103 C- 96 en la ciudad de Bogotá D.C., de conformidad con lo establecido en los artículos 18 y 19 de la Ley 1333 de 2009, en concordancia con el artículo 66 y siguientes de la Ley 1437 de 2011.

PARÁGRAFO. - Al momento de la notificación del presente acto administrativo, se hará entrega de una copia simple de los **Conceptos Técnicos No. 07813 del 19 de julio de 2022 y 04002 del 17 de abril de 2023**, los cuales motivaron el inicio de la presente investigación.

ARTÍCULO CUARTO. - El expediente **SDA-08-2023-1654**, estará a disposición del interesado en la oficina de expedientes de esta Secretaría de conformidad con lo preceptuado en el inciso 4 del artículo 36 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.

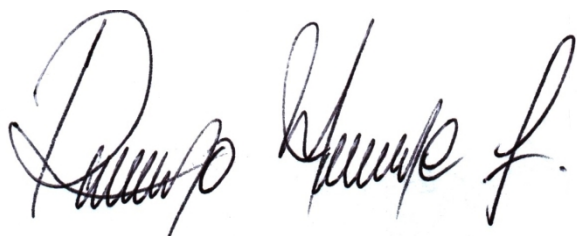
ARTÍCULO QUINTO. - Comunicar esta decisión a la Procuraduría Delegada para Asuntos Ambientales y Agrarios, conforme lo dispone el artículo 56 de la Ley 1333 de 2009.

ARTÍCULO SEXTO. - Publicar este auto en el Boletín que para el efecto disponga la entidad, lo anterior en cumplimiento del artículo 70 de la Ley 99 de 1993.

ARTÍCULO SÉPTIMO. - 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 D.C., a los 26 días del mes de junio del año 2023



RODRIGO ALBERTO MANRIQUE FORERO
DIRECCIÓN DE CONTROL AMBIENTAL

Elaboró:

SANDRA JULIETH BARRIOS CASTILLO

CPS:

CONTRATO SDA-CPS-
20220501 DE 2022

FECHA EJECUCIÓN:

08/06/2023

Revisó:

SANDRA JULIETH BARRIOS CASTILLO

CPS:

CONTRATO SDA-CPS-
20220501 DE 2022

FECHA EJECUCIÓN:

08/06/2023

ANDREA CASTIBLANCO CABRERA

CPS:

CONTRATO 20230407
DE 2023

FECHA EJECUCIÓN:

10/06/2023

Aprobó:

Firmó:

RODRIGO ALBERTO MANRIQUE FORERO

CPS:

FUNCIONARIO

FECHA EJECUCIÓN:

26/06/2023

Expediente SDA-08-2023-1654