

AUTO N. 08500

“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- SDA

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 046 de 2022 modificatoria de la Resolución 01865 del 6 de julio de 2021, de la Secretaría Distrital de Ambiente y,

CONSIDERANDO

I. ANTECEDENTES

Que la Subdirección de Calidad del Aire, Auditiva y Visual- SCAAV, de la Dirección de Control Ambiental- DCA de esta Autoridad, en cumplimiento de sus facultades y en atención al radicado No. 2017ER205787 del 17 de octubre de 2017, realizó visita técnica el día 09 de octubre del 2018, a las instalaciones del predio identificado con la nomenclatura urbana Calle 93 Sur No. 7 – 52, de la localidad de Usme de esta ciudad, donde opera el establecimiento **EL VIRREY RESTAURANTE Y ASADERO** con matrícula mercantil 841902 activa, de propiedad de la señora **MERY AMANDA CARDOZO VELOZA** identificada con cédula de ciudadanía 41630962 y como consecuencia de lo anterior se emite el **Concepto Técnico No. 17118 del 24 de diciembre de 2019**, por medio del cual se consolidó la siguiente información:

“(…)

1. OBJETIVO

Realizar la verificación del cumplimiento normativo en cuanto a emisiones atmosféricas del establecimiento EL VIRREY RESTAURANTE Y ASADERO, propiedad de la señora MERY AMANDA CARDOZO VELOZA, el cual se encuentra ubicado en el predio identificado con la nomenclatura urbana Transversal Calle 93 Sur No. 7 – 52, del barrio el Virrey, de la localidad de Usme.

Mediante Radicado No. 2017ER205787 del 17/10/2017, la señora Mery Amanda Cordozo Veloza propietaria del establecimiento EL VIRREY RESTAURANTE Y ASADERO, solicita la visita de inspección técnica por parte de la subdirección de calidad del aire al establecimiento.

(...)

5. OBSERVACIONES DE LA VISITA TÉCNICA

El establecimiento EL VIRREY RESTAURANTE Y ASADERO, está ubicado en un predio de tres niveles y en este se desarrolla la actividad económica de restaurante y asadero en el primer nivel se desarrolla la actividad económica y el segundo y tercero nivel es de uso residencial.

Las estufas de 4 y 5 puestos poseen una campana extractora, sistema de recolección de grasas y ducto de desfogue de aproximadamente 5 metros de altura, de acero galvanizado, las cuales operan con gas natural. Estas comparten el ducto de desfogue y la campana extractora.

El horno asador opera con carbón como combustible, este posee una campana extractora y ducto de desfogue de aproximadamente 5 metros, el carbón lo compran en la tienda del barrio. En el día se asan de 2 o 3 pollos en el día.

El predio está ubicado en una zona presuntamente mixta (residencial y comercial), las vía de acceso se encuentran pavimentadas, no se perciben olores al exterior del predio, el día de la visita no se evidencia el uso del espacio público para el desarrollo de la actividad económica.

(...)

11. CONCEPTO TÉCNICO

(...)

11.3. *El establecimiento EL VIRREY RESTAURANTE Y ASADERO, propiedad de la señora MERY AMANDA CARDOZO VELOZA 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 durante su proceso de cocción de alimentos, ocasionando molestias a los vecinos y transeúntes.*

(...)"

Que en razón a lo anterior la Subdirección De Calidad Del Aire, Auditiva y Visual requirió mediante radicado 2019EE300946 del 24 de diciembre de 2019, al establecimiento **EL VIRREY RESTAURANTE Y ASADERO** con matrícula mercantil 841902 activa, de propiedad de la señora Mery Amanda Cardozo Veloza identificada con cédula de ciudadanía 41630962, en los siguientes términos:

"(...) En ese orden y con base en las conclusiones establecidas por esta Secretaría y de conformidad con lo establecido en el título 5 capítulo 1 del Decreto 1076 del 2015 y a la Resolución 6982 de 2011, por medio del cual se determinan los postulados en relación con la prevención y control de la contaminación atmosférica y la protección de la calidad del aire y demás normas concordantes, siempre y cuando su actividad económica cumpla con los usos de suelo permitidos por la autoridad competente para el predio en el cual viene operando, se informa al señor MERY AMANDA CARDOZO VELOZA en calidad de propietaria del establecimiento EL VIRREY RESTAURANTE Y ASADERO las conclusiones de la actuación técnica:

1. Elevar la altura de los ductos de desfogue del horno asador y las estufas a una altura suficiente, la cual garantice una adecuada dispersión de olores, vapores y material particulado generados en el proceso de cocción de alimentos.
2. Instalar dispositivos de control en el horno asador, con el fin de dar un manejo adecuado a los olores, vapores y material particulado que son generados durante el proceso de cocción de alimentos.

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 5 Sistemas de control de emisiones atmosféricas y 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 y gases.

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 en atención al anterior radicado, esta Autoridad realizó visita técnica el 07 de octubre de 2022, y efectuó seguimiento al cumplimiento del requerimiento con radicado 2019EE300946 del 24 de diciembre de 2019, y en consecuencia emitió el concepto técnico No. 12402 del 12 de octubre de 2022.

II. CONSIDERACIONES TÉCNICAS

Que, en atención a la precitada información y la visita técnica de seguimiento del 9 de septiembre de 2021, la Subdirección de Calidad del Aire, Auditiva y Visual- SCAAV de la Secretaría Distrital de Ambiente, emitió el **Concepto Técnico No. 12402 del 12 de octubre de 2022**, en el cual se expuso entre otros lo siguiente:

(...) 5. OBSERVACIONES DE LA VISITA TÉCNICA

*El establecimiento **EL VIRREY RESTAURANTE Y ASADERO** propiedad de la señora **MERY AMANDA CARDOZO VELOZA**, se ubica en un predio de tres niveles. La actividad económica se desarrolla solo en el primero, los niveles superiores son de uso residencial.*

Cuentan con dos estufas, la estufa No. 1 tiene ocho flautas y la estufa No. 2 cuenta con cinco flautas, ambas operan con gas natural y trabajan 12 horas al día de lunes a domingo de forma alterna (fotografía 3, numeral 6), encima de estas fuentes se encuentra instalada una campana con sistema de extracción que conecta a un ducto hecho en lámina galvanizada de sección cuadrada de 0,40 x 0,40 metros y tiene una altura de 14 metros sobre el nivel del suelo aproximadamente.

Se pudo observar que poseen un horno con puertas para asado de pollo que opera con carbón como combustible, esta fuente no se encontraba en funcionamiento al momento de visitar el establecimiento, sin embargo, la propietaria manifestó que este horno trabaja 6 horas al día aproximadamente de lunes

a domingo, posee un ducto de sección cuadrada de 0,25 x 0,25 metros y se eleva a una altura de 12 metros, no cuenta con dispositivos de control esta fuente.

Todos los procesos se realizan en áreas confinadas, en el transcurso de la visita técnica de inspección realizada, no se percibieron olores de alimentos en preparación desde el exterior del predio y no se observó el uso del espacio público para llevar a cabo sus actividades.

(...)

11. CONCEPTO TÉCNICO

(...)

11.2. El establecimiento **EL VIRREY RESTAURANTE Y ASADERO** propiedad de la señora **MERY AMANDA CARDOZO VELOZA**, 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 su proceso de asado de pollo; ocasionando molestias a los vecinos y transeúntes. (...)"

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.

Que, 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 2009¹ y demás disposiciones

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

Que, el artículo 1° de la citada Ley, establece respecto de la potestad sancionatoria en materia ambiental:

“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 ibidem 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”.*

Que, aunado a lo anterior, 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.”

¹ Por la cual se establece el procedimiento sancionatorio ambiental y se dictan otras disposiciones.

Que, en lo atinente a principios, la Ley 1437 de 2011² 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 (...)”

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

IV. CONSIDERACIONES DE LA SECRETARÍA

DEL CASO CONCRETO

Conforme a lo anterior y de acuerdo con lo indicado en los **Conceptos Técnicos 17118 del 24 de diciembre de 2019** y **12402 del 12 de octubre de 2022**, este Despacho advierte eventos constitutivos de infracción ambiental materializados en presuntos incumplimientos a la normatividad ambiental, la cual se señala a continuación así:

Que como normas presuntamente vulneradas se tiene:

EN MATERIA DE EMISIONES ATMOSFÉRICAS

- **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. (...)

Que así mismo se evidencia un incumplimiento al siguiente requerimiento:

- REQUERIMIENTO 2019EE300946 del 24 de diciembre de 2019

“(..)

² Por la cual se expide el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo

1. *Elevar la altura de los ductos de desfogue del horno asador y las estufas a una altura suficiente, la cual garantice una adecuada dispersión de olores, vapores y material particulado generados en el proceso de cocción de alimentos.*
2. *Instalar dispositivos de control en el horno asador, con el fin de dar un manejo adecuado a los olores, vapores y material particulado que son generados durante el proceso de cocción de alimentos.*

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 5 Sistemas de control de emisiones atmosféricas y 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 y gases.

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, al analizar los Conceptos Técnicos 17118 del 24 de diciembre de 2019 y 12402 del 12 de octubre de 2022 y en virtud de los hechos y normatividad anteriormente narrada, esta Entidad encuentra en principio un proceder presuntamente irregular por parte de la señora **MERY AMANDA CARDOZO VELOZA** identificada con cédula de ciudadanía 41630962, propietaria del establecimiento **EL VIRREY RESTAURANTE Y ASADERO** con matrícula mercantil 841902 activa, ubicado en la Calle 93 Sur No. 7 – 52, de la localidad de Usme de esta ciudad:

- Por no cumplir 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 su proceso de asado de pollo ocasionando molestias a los vecinos y transeúntes.

En ese orden, no se considera necesario hacer uso de la etapa de indagación preliminar prevista en el artículo 17 de la Ley 1333 de 2009, toda vez que la información que tiene a disposición la autoridad ambiental permite establecer la existencia de una conducta presuntamente constitutiva de infracción ambiental y por tanto el mérito suficiente para dar inicio al procedimiento sancionatorio ambiental a través del auto de apertura de investigación³.

³ Al respecto la Corte Constitucional en sede de tutela, expediente T-31294, Magistrado Ponente: GABRIEL EDUARDO MENDOZA MARTELO, indicó: "No se le puede endilgar vulneración de ningún derecho fundamental a la Secretaría Distrital de Ambiente, al no efectuar en el caso que se examina, la indagación preliminar de que trata el artículo 17 de la Ley 1333 de 2009, pues de conformidad con lo dispuesto en dicho precepto, dicha etapa es opcional o facultativa y tiene como objetivo aclarar las dudas que persisten una vez analizado el informe técnico y que se relacionan con la ocurrencia de la conducta, si aquella es constitutiva de infracción a las normas ambientales, o si configura daño ambiental, la identificación plena de los presuntos infractores o sobre si actuó al amparo de causal eximente de responsabilidad. (Negrilla por fuera del texto original).

Que, en cumplimiento del derecho al debido proceso y de conformidad con el artículo 18 de la Ley 1333 de 2009, esta Secretaría dispone iniciar proceso sancionatorio ambiental en contra de señora **MERY AMANDA CARDOZO VELOZA** identificada con cédula de ciudadanía 41630962.

Que, con el inicio del presente proceso sancionatorio de carácter ambiental, y en los términos contenidos del Artículo 20 de la Ley 1333 de 2009, y Artículo 69 de la Ley 99 de 1993, podrán intervenir personas naturales o jurídicas en el desarrollo de las presentes actuaciones administrativas.

V. COMPETENCIA DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

Que, el Decreto 109 de 16 de marzo de 2009 "*Por el cual se modifica la estructura de la Secretaría Distrital de Ambiente y se dictan otras disposiciones*" expedido por la Alcaldía Mayor de Bogotá D.C., modificado por el Decreto 175 del 4 de mayo de 2009, estableció la nueva estructura organizacional de la Secretaría Distrital de Ambiente, determinó las funciones de sus dependencias y dictó otras disposiciones.

Que, en lo relacionado al derecho sancionador ambiental, la Ley 1333 del 21 de julio de 2009, otorgó la potestad sancionatoria en materia ambiental, a través de las Unidades Ambientales de los grandes centros urbanos a que se refiere el artículo 66 de la Ley 99 de 1993 y demás autoridades ambientales, de conformidad con las competencias establecidas por la ley y los reglamentos.

De acuerdo con lo dispuesto en el artículo 2, numeral 1 de la Resolución 01865 del 6 de julio de 2021, modificada por la Resolución 046 de 2022, proferida por la Secretaría Distrital de Ambiente, se delega en el Director de Control Ambiental, entre otras funciones, la de:

"1. Expedir los actos administrativos de trámite y definitivos relacionados con los procesos sancionatorios de competencia de la Secretaria Distrital de Ambiente"

Que, en mérito de lo expuesto, la Dirección de Control Ambiental de la Secretaría Distrital de Ambiente,

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 **MERY AMANDA CARDOZO VELOZA** identificada con cédula de ciudadanía 41630962, propietaria del establecimiento **EL VIRREY RESTAURANTE Y ASADERO** con matrícula mercantil 841902 activa, con el fin de verificar los hechos u omisiones constitutivas de infracción a las normas ambientales, atendiendo lo señalado en la parte motiva del presente Acto Administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO. - Notificar el contenido del presente acto administrativo a la señora **MERY AMANDA CARDOZO VELOZA** identificada con cédula de ciudadanía 41630962, en la CL 93 SUR

7 -52, Localidad de Usme, según lo establecido en el artículo 66 y subsiguientes de la Ley 1437 de 2011 - Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.

ARTÍCULO TERCERO. - El expediente **SDA-08-2022-4950**, estará a disposición, de los interesados en la oficina de expedientes de la Secretaría Distrital de Ambiente de Bogotá D.C. – SDA, de conformidad con lo dispuesto en el inciso 4° del artículo 36 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, Ley 1437 de 2011.

ARTÍCULO CUARTO. - 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 QUINTO. - Publicar la presente providencia en el Boletín que para el efecto disponga la Entidad, lo anterior en cumplimiento del artículo 70 de la Ley 99 de 1993.

ARTÍCULO SÉXTO. - 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 24 días del mes de diciembre del año 2022



RODRIGO ALBERTO MANRIQUE FORERO
DIRECCION DE CONTROL AMBIENTAL

Elaboró:

JENNY CAROLINA ACOSTA RODRIGUEZ	CPS:	CONTRATO SDA-CPS-20220735 DE 2022	FECHA EJECUCION:	18/12/2022
---------------------------------	------	-----------------------------------	------------------	------------

Revisó:

JUAN MANUEL SANABRIA TOLOSA	CPS:	FUNCIONARIO	FECHA EJECUCION:	20/12/2022
-----------------------------	------	-------------	------------------	------------

**Aprobó:
Firmó:**

RODRIGO ALBERTO MANRIQUE FORERO	CPS:	FUNCIONARIO	FECHA EJECUCION:	24/12/2022
---------------------------------	------	-------------	------------------	------------



SECRETARÍA DE
AMBIENTE