

RESOLUCION N. 05601

“POR LA CUAL SE REVOCAN LOS ARTÍCULOS SEGUNDO Y QUINTO DEL AUTO 1432 DEL 05 DE MARZO DE 2014, AUTO 06250 DE 05 DE DICIEMBRE DE 2018, AUTO 01916 DE 13 DE AGOSTO DE 2020 Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES”

LA DIRECCIÓN DE CONTROL AMBIENTAL DE LA SECRETARIA 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, de la Secretaría Distrital de Ambiente y,

CONSIDERANDO

I. ANTECEDENTES

Que, mediante **Auto No. 1432 del 05 de marzo de 2014**, la Dirección de Control Ambiental de la Secretaría Distrital de Ambiente – SDA, inició procedimiento sancionatorio administrativo de carácter ambiental en contra de la señora **LEYDI ESCOBAR GRISALES**, identificada con cédula de ciudadanía No 52.325.008, en calidad de propietaria del establecimiento de comercio denominado **MI EMBRUJO**, registrado con matrícula mercantil No. 02003596 del 28 de junio de 2010, ubicado en la Carrera 111 No. 161 - 65 de la localidad de Fontibón de esta ciudad, en los términos del artículo 18 de la Ley 1333 de 2009.

Que el precitado acto administrativo fue notificado por aviso a la señora **LEYDI ESCOBAR GRISALES**, el día 26 de agosto del 2015, quedando debidamente ejecutoriado el día 27 de agosto del mismo año, el mismo fue publicado en el Boletín Legal de la entidad el día 11 de diciembre del 2015.

Que, mediante oficio con radicación No 2014EE114467 de 10 de julio de 2014, la Secretaría Distrital de Ambiente, envió copia del **Auto No. 1432 del 05 de marzo de 2014**, al Procurador Delegado para Asuntos Judiciales Ambientales y Agrarios de Bogotá D.C, para lo de su competencia y fines pertinentes.

Que, mediante el mediante **Auto 06250 del 05 de diciembre de 2018**, la Secretaría Distrital de Ambiente, formuló a la señora **LEYDI ESCOBAR GRISALES**, identificada con cédula de ciudadanía No. 52.325.008, en calidad de propietaria y responsable del establecimiento de comercio denominado **MI EMBRUJO**, ubicado en la Carrera 111 A No 161 - 65 de la localidad de Fontibón de esta ciudad, los siguientes cargos:

*“(…) **Cargo primero.** - Por generar ruido que traspasó los límites de la propiedad ubicado en la carrera 111 A No 16 Y - 65 de la localidad de Fontibón de esta Ciudad, mediante el empleo de un (1) computador con amplificador y dos (2) cabinas, presentando un nivel de emisión de ruido de 76.5 dB(A) en horario nocturno, para un sector B. tranquilidad y ruido moderado, sobrepasando el estándar máximo permitido de emisión de ruido en 21.5dB(A), en donde lo permitido es de 55 decibeles en horario nocturno, vulnerando con ello el artículo 45 del Decreto 948 de 1995, actualmente compilado en el artículo 2.2.5.1.5.4 del Decreto 1076 de 2015, en concordancia con la tabla No. 1° del artículo 9° de la Resolución 627 de 2006.*

***Cargo segundo.** - Por no emplear los sistemas de control necesarios para garantizar que los niveles producidos por las fuentes generadoras de ruido, tales como un (1) computador con amplificador y dos (2) cabinas, bajo la propiedad y responsabilidad de la señora LEYDI ESCOBAR GRISALES, identificada con cédula de ciudadanía No. 52.325.008, registrada como persona natural bajo la matrícula mercantil No 2003595 del 28 de junio del 2010, perturbaran las zonas aledañas habitadas, siendo su ubicación en la carrera 111 A No 16 Y - 65 de la localidad de Fontibón de esta Ciudad, siendo un sector B. tranquilidad y ruido moderado, vulnerando de esta manera el artículo 51 del Decreto 948 de 1995, compilado en el artículo 2.2.5.1.5.10. del Decreto 1076 de 2015, en concordancia con la tabla No. 1 del artículo 9 de la Resolución 627 de 2006. (…)*”

Que el anterior Auto fue notificado por edicto a la señora **LEYDI ESCOBAR GRISALES**, identificada con cédula de ciudadanía No. 52.325.008 en calidad de propietaria y responsable del establecimiento de comercio denominado **MI EMBRUJO** el día 03 de abril del 2019.

Que, la Secretaría Distrital de Ambiente, se expidió el **Auto No. 02916 de 13 de agosto del 2020**, mediante el cual se dispuso a abrir a pruebas el respectivo trámite administrativo de carácter ambiental, declarándose y teniéndose como tal, las siguientes obrantes en el Expediente **SDA-08-2012-1006**:

Que, el **Auto No. 02916 de 13 de agosto del 2020**, fue notificado por edicto el 30 de abril de 2021 con ejecutoria el día 03 de mayo de 2021, de conformidad con lo establecido en la ley 1437 del 2011.

Que, verificadas las actuaciones administrativas que dieron origen al procedimiento administrativo sancionatorio iniciado mediante **Auto No. 1432 del 05 de marzo de 2014, de Cargos, Auto 06250 del 05 de diciembre de 2018 y Pruebas, Auto No. 02916 de 13 de agosto del 2020**, se fundamentan en el incumplimiento de las normas ambientales en materia de ruido, situación que fue evidenciada en la Visita Técnica de Seguimiento y Control realizada el día 18 de diciembre de 2010, al establecimiento **MI EMBRUJO**, ubicado en la Carrera 111 A No. 16 Y – 65 de la localidad de Fontibón de esta Ciudad, previo a la entrada en vigencia de la Ley 1437 de 2011, por tanto las actuaciones administrativas subsiguientes en aquellos aspectos en que sea procedente por remisión de la Ley 1333 de 2009 o en los aspectos no regulados por esta norma deben resolverse bajo los preceptos del Código Contencioso Administrativo (Decreto-Ley 01 de 1984).

Que, revisado el **Auto No. 1432 del 05 de marzo de 2014**, se observa que se dispuso en los artículos segundo y quinto del citado acto administrativo, adelantar las actuaciones administrativas de conformidad con el Código de Procedimiento administrativo y de lo Contencioso Administrativo – Ley 1437 de 2011, y para efectos de subsanar el yerro jurídico está Secretaría en los Autos de Cargos, 06250 del 05 de diciembre de 2018 y Pruebas, No. 02916 de 13 de agosto del 2020, citó en el párrafo segundo del artículo segundo y cuarto de la parte resolutive que se aplicaría en adelante el Decreto 01 de 1984, acaeciendo lo mismo en los artículos tercero, cuarto y quinto del auto de pruebas, respectivamente.

Que, en virtud de lo anterior, la Secretaría Distrital de Ambiente a través de la Dirección de Control Ambiental en aras de garantizar al establecimiento **MI EMBRUJO**, ubicado en la Carrera 111 A No. 16 Y – 65 de la localidad de Fontibón de esta Ciudad, los principios consagrados en el Decreto 01 de 1984 – C.C.A., como son el de economía, celeridad, eficacia, imparcialidad y publicidad, y otras disposiciones de carácter constitucional, jurídico, jurisprudencial y doctrinal relacionadas procederá a revocar los artículos segundo y quinto del **Auto No. 1432 del 05 de marzo de 2014**, el Auto de Cargos, **No. 06250 del 05 de diciembre de 2018** y Pruebas, No. **02916 de 13 de agosto del 2020**, y disponer lo que en ley corresponda.

II. CONSIDERACIONES JURÍDICAS

Dentro de las consideraciones jurídicas aplicables al caso particular, esta Dirección se fundamenta en las disposiciones de orden constitucional, legal y reglamentario, para la adopción de las decisiones que en este acto administrativo se toman.

- Consideraciones Constitucionales y legales

Que el artículo 29 de la Constitución Política establece “(...) *El debido proceso se aplicará a toda clase de actuaciones judiciales y administrativas.*”

En materia penal, la ley permisiva o favorable, aun cuando sea posterior, se aplicará de preferencia a la restrictiva o desfavorable.

Toda persona se presume inocente mientras no se la haya declarado judicialmente culpable. Quien sea sindicado tiene derecho a la defensa y a la asistencia de un abogado escogido por él, o de oficio, durante la investigación y el juzgamiento; a un debido proceso público sin dilaciones injustificadas; a presentar pruebas y a controvertir las que se alleguen en su contra; a impugnar la sentencia condenatoria, y a no ser juzgado dos veces por el mismo hecho. Es nula, de pleno derecho, la prueba obtenida con violación del debido proceso. (...)

Que el artículo 79 de la Constitución Política de Colombia, consagra entre otras cosas, el derecho de todas las personas a gozar de un ambiente sano. Así mismo, 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.

Que a su vez, el artículo 80 de la Carta Política, preceptúa que el Estado planificará el manejo y aprovechamiento de los recursos naturales, para garantizar su desarrollo sostenible, su conservación, restauración o sustitución.

Que el artículo 209 de la constitución Política de Colombia establece: *“La función administrativa está al servicio de los intereses generales y se desarrolla con fundamento en los principios de igualdad, moralidad, eficacia, economía, celeridad, imparcialidad y publicidad, mediante la descentralización, la delegación y la desconcentración de funciones.*

Que el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo Ley 1437 de 2011, establece en el Artículo 3, que las actuaciones administrativas se adelantaran con arreglo a la normativa constitucional, a la ley especial y a los principios previstos por esta misma así:

“Artículo 3º. 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.

En virtud del principio del debido proceso, las actuaciones administrativas se adelantarán de conformidad con las normas de procedimiento y competencia establecidas en la Constitución y la ley, con plena garantía de los derechos de representación, defensa y contradicción.

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.

En virtud del principio de economía, las autoridades deberán proceder con austeridad y eficiencia, optimizar el uso del tiempo y de los demás recursos, procurando el más alto nivel de calidad en sus actuaciones y la protección de los derechos de las personas.

En virtud del principio de celeridad, las autoridades impulsarán oficiosamente los procedimientos, e incentivarán el uso de las tecnologías de la información y las comunicaciones, a efectos de que los procedimientos se adelanten con diligencia, dentro de los términos legales y sin dilaciones injustificadas.”

Que el artículo 41 de la Ley 1437 de 2011 establece: *“Corrección de irregularidades en la actuación administrativa. La autoridad, en cualquier momento anterior a la expedición del acto, de oficio o a petición de parte, corregirá las irregularidades que se hayan presentado en la actuación administrativa para ajustarla a derecho, y adoptará las medidas necesarias para concluirla.”*

Que en materia de revocatoria directa la Ley 1437 de 2011 su artículo 93 establece como causales de revocación las siguientes:

“Los actos administrativos deberán ser revocados por las mismas autoridades que los hayan expedido o por sus inmediatos superiores jerárquicos o funcionales, de oficio o a solicitud de parte, en cualquiera de los siguientes casos:

- 1. Cuando sea manifiesta su oposición a la Constitución Política o a la ley.*
- 2. Cuando no estén conformes con el interés público o social, o atenten contra él.
Cuando con ellos se cause agravio injustificado a una persona*

Que la revocatoria directa, se tiene prevista por el ordenamiento jurídico colombiano, como un mecanismo de control que tiene la propia administración para volver a decidir sobre asuntos de los cuales ya había decidido, en procura de corregir de manera directa o a petición de parte, aquellas actuaciones que resultan contrarias al orden constitucional y legal establecido, así como cuando se evidencia que no cumplen con las expectativas del interés público o social o cuando causa agravio injustificado a una persona natural y/o jurídica

Que mediante la revocatoria directa no se quiere declarar la ilegalidad o no del acto administrativo, cuestión que sólo atañe a la jurisdicción de lo contencioso administrativo; sino que, se trata de retirarlo de la vida jurídica haciendo cesar sus efectos desde el mismo momento de su expedición y no desde la ejecutoría del nuevo acto que lo revoca.

Que respecto a la primera causal, ésta se traduce en la ilegalidad del acto administrativo, y cuando la Administración se percata que éste se encuentra contrario a la Constitución o a la Ley lo que debe hacer es quitarlo de la vida jurídica, dejarlo sin efecto a través del mecanismo de revocatoria directa. Cabe resaltar, que dicha oposición a la Constitución o a la Ley, debe ser manifiesta, es decir, que salta a simple vista, sin necesidad de hacer un análisis jurídico de la norma, simplemente con comparar los textos se puede evidenciar el error.

Que en relación a la segunda causal, ésta se configura cuando el acto no se conforma con el interés público o social o atenta contra él, es decir, que con el acto administrativo se desconozca

la prevalencia del interés general sobre el interés particular, el cual se encuentra consagrado como un principio del Estado Social de Derecho.

Que en cuanto a la causal tercera, el Consejo de Estado determino en providencia del día 13 de octubre de 2011, dentro del radicado: 25000-23-24-000-2010-00319-01 CP. Dra. María Elizabeth García González, lo siguiente:

“(...) Ahora bien, en lo que tiene que ver con el alcance de la expresión “agravio injustificado”, la Sección Tercera de esta Corporación ha señalado que “se trata en realidad de una hipótesis que involucra una valoración estrictamente jurídica en tanto que exige la presencia de un perjuicio sin motivo, razón o fundamento a una persona, el cual sólo puede darse cuando medie la ilegalidad del acto, o cuando se rompe el postulado de la igualdad ante las cargas públicas, principio que, a su vez, retoma lo dispuesto por el artículo 13 Superior. (...)”

Que en conclusión la revocatoria directa es un mecanismo de control de la misma administración sobre sus actos, que se traduce en la potestad de revisar y volver a decidir sobre asuntos respecto de los cuales ha adoptado una decisión, con miras a enmendar, en forma directa o a petición de parte, sus actuaciones lesivas de la constitucionalidad o legalidad que deben amparar el acto que profiere, o vulneradoras de los derechos fundamentales, asegurando la legalidad y la prevalencia del interés público o social, potestad que comporta también la obligación de proceder a revocar los actos oficiosamente cuando se constate la ocurrencia de una de las causales previstas en la ley.

Que en ese sentido la Corte Constitucional desde la sentencia C-742 de 1999 MP. José Gregorio Hernández Galindo, ha sostenido que la revocatoria directa tiene como propósito otorgar a la autoridad administrativa la capacidad de corregir lo actuado por ella misma, estableciendo:

“(...) La revocación directa es la prerrogativa que tiene la administración para enmendar, en forma directa o a petición de parte, sus actuaciones contrarias a la ley o a la Constitución, que atenten contra el interés público o social o que generen agravio injustificado a alguna persona. Y es una prerrogativa en tanto que la administración puede extinguir sus propios actos por las causales previstas en la ley y está facultada para hacerlo en cualquier momento, (...) Pero, también es una obligación que forzosamente debe asumir en los eventos en que, motu proprio, constatare la ocurrencia de una de las causales señaladas. Si así fuere, la administración tiene el deber de revocar el acto lesivo de la constitucionalidad o legalidad o atentatorio del interés público o social o que causa agravio injustificado a una persona. (...)”

Que este mismo tribunal estableció en la sentencia C-306 del 26 de abril de 2012, MP. Mauricio González Cuervo, el carácter extraordinario de esta herramienta de la administración

“(...) La revocación directa de los actos administrativos tiene un carácter extraordinario, en especial cuando están de por medio situaciones jurídicas individuales y concretas fundadas en el mismo, debiendo reunir al menos los requisitos mínimos que el Legislador considere necesarios para proteger los derechos de quienes han sido favorecidos a partir de su vigencia y también con miras a la realización de la seguridad

jurídica. Dadas las causales previstas en la ley, de oficio o a petición de parte, la administración está facultada para hacerlo en cualquier momento. (...).”

Que así, la revocatoria directa de los actos administrativos de carácter particular, tiene como fin el restablecimiento del orden jurídico, del interés público o social y el derecho que tiene toda persona de que se le garanticen sus derechos y no se le cause agravio injustificado alguno. Por lo tanto, es deber de la administración retirar sus propios actos cuando opere alguna de las causales contempladas en el artículo 93 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.

Que el artículo 97 de Ley 1437 de 2011 - Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo establece:

“ARTÍCULO 97. REVOCACIÓN DE ACTOS DE CARÁCTER PARTICULAR Y CONCRETO. Salvo las excepciones establecidas en la ley, cuando un acto administrativo, bien sea expreso o ficto, haya creado o modificado una situación jurídica de carácter particular y concreto o reconocido un derecho de igual categoría, no podrá ser revocado sin el consentimiento previo, expreso y escrito del respectivo titular.”

Que, en ese orden de ideas, el Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, sección cuarta, en la sentencia del 25 de octubre del año 2017 con radicado No. 73001-23-31-000-2008-00237-01(20566), ha indicado: *“(...) la Administración no puede revocar los actos de contenido particular que hayan creado o modificado una situación jurídica de carácter particular y concreto o reconocido un derecho de igual categoría, sin el consentimiento expreso y escrito del respectivo titular.*

La exigencia legal contenida en el anterior inciso, se predica de los actos que puedan reputarse como creadores de derechos o de una situación jurídica particular y concreta, es decir, que ofrezcan confianza asu beneficiario de la titularidad de una posición jurídica favorable determinada.

En otras palabras, el acto creador del derecho es aquel en virtud del cual el destinatario resulta favorecido, se reconoce para el administrado una situación jurídica subjetiva de ventaja, una prerrogativa, genera un impacto positivo o favorable respecto de la titularidad de un derecho.

Por esto, es el reconocimiento de un derecho o de una situación jurídica particular y específica favorable, lo que hace que el acto sea revocable o irrevocable, pues la Administración no puede desconocer los derechos subjetivos que un acto haya reconocido.

De manera que el requisito del consentimiento expreso y escrito del titular depende que el acto administrativo sea creador de derechos o de una situación jurídica individual.

Lo anterior implica que si el acto no crea un derechos subjetivos o interés legítimo favorable y directo para un particular, podrá ser revocado, en todo o en parte, (...).”

Que así mismo la Corte Constitucional en sentencia T-338 de 2010, manifestó:

“(...) Por consiguiente, si es ostensible el quebranto al ordenamiento jurídico por parte del beneficiario defacto administrativo que le reconoce derechos particulares y concretos, el sistema jurídico no puede

*brindarle protección, pues sólo se la da a los derechos que provengan de un justo título, para las situaciones en las que se ha obrado conforme al principio de buena fe. Así, ante una abrupta, incontrovertible y abierta actuación ilícita, la revocatoria debe desplegarse a favor del interés colectivo – materializado en la protección del orden jurídico-, que prima sobre el interés particular”. No obstante, aclaró que “lo anterior no autoriza, sin embargo, la revocatoria de los actos administrativos por sospecha. La ilicitud debe ser manifiesta. De serlo, esto es, de evidenciarse las actuaciones fraudulentas por parte de las personas, la presunción de buena fe pasa a favorecer a la Administración. (...) De lo contrario, esto es, en caso de que no haya existido por parte del particular actuación fraudulenta alguna, **que haya habido un error de hecho o de derecho por parte de la Administración**, o que existan indicios que sustenten duda al respecto, la Administración está obligada a demandar su propio acto, pues de lo contrario se le impondría al particular una carga excesiva frente al poder del Estado”. (Subrayado y con negrilla fuera de texto).*

III. CONSIDERACIONES DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

Que citado con anterioridad el marco jurídico de la revocatoria, esta Secretaría procede a adelantar el estudio pertinente respecto a la revocatoria directa de los artículos segundo y quinto del **Auto No. 1432 del 05 de marzo de 2014**, el Auto de Cargos, **No. 06250 del 05 de diciembre de 2018** y Pruebas, **No. 02916 de 13 de agosto del 2020**, como quiera que las actuaciones jurídicas adelantadas incurren en las determinaciones previstas por el numeral primero del artículo 93 de la Ley 1437 de 2011, que a saber establece:

“Cuando sea manifiesta su oposición a la Constitución Política o la ley.”

Que el referido numeral describe, entre otras, la procedencia de la revocatoria directa por motivos de ilegalidad, la cual tiene como finalidad restablecer el orden jurídico, convirtiéndose entonces en el medio legal para sustraer del ordenamiento jurídico, aquel acto administrativo que esté contrario a la ley, y que en el presente caso debe entrar la administración a observar si con la expedición de los artículos segundo y quinto del **Auto No. 1432 del 05 de marzo de 2014**, el Auto de Cargos, **No. 06250 del 05 de diciembre de 2018** y Pruebas, **No. 02916 de 13 de agosto del 2020**, se está ante una oposición manifiesta a la Constitución y a la ley, si se tiene en cuenta que en Auto de inicio **No. 1432 del 05 de marzo de 2014**, se ordenó notificar a la presunta infractora ambiental de conformidad con el artículo 75 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, debiéndose notificar de conformidad con lo establecido en el artículo 44 y siguientes del Código Contencioso Administrativo.

Que para tal fin, es pertinente traer a colación la Ley 1437 del 18 de enero de 2011 “*Por la cual se expide el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo*” -CPACA- en su artículo 308, consagró el régimen de transición y vigencia en los siguientes términos:

“(...) Artículo 308. Régimen de transición y vigencia. El presente Código comenzará a regir el dos (2) de julio del año 2012.

Este Código sólo se aplicará a los procedimientos y las actuaciones administrativas que se inicien, así como a las demandas y procesos que se instauren con posterioridad a la entrada en vigencia.

Los procedimientos y las actuaciones administrativas, así como las demandas y procesos en curso a la vigencia de la presente ley seguirán rigiéndose y culminarán de conformidad con el régimen jurídico anterior

(...)"

Que, el CPACA entró en vigencia el día 2 de Julio de 2012 siendo aplicable a todos los procesos, demandas, trámites, procedimientos o actuaciones que se iniciaron con posterioridad a la referida fecha, estableciendo a su vez, que los que estuvieran en curso al momento de su entrada en vigencia, seguirían siendo surtidos conforme al régimen jurídico precedente.

Que, las actuaciones administrativas en el caso sub judice, se iniciaron de oficio por esta Autoridad Ambiental, con la Visita Técnica de Seguimiento y Control, que se llevó a cabo el día 18 de diciembre de 2010, plasmando los resultados en el **Concepto Técnico No. 350 del 17 de enero de 2011**, en consecuencia el régimen jurídico aplicable es el Decreto 01 de 1984 – CCA., y **NO** la Ley 1437 de 2011 – CPACA.

Que por las razones antes dadas, resulta para esta Dirección de Control Ambiental, más que ajustado predicar la vulneración de derechos de orden Constitucional y legales, acordes con lo estipulado en el numeral primero del artículo 93 de la Ley 1437 de 2011, debiéndose en consecuencia, proceder a la revocatoria de los artículos segundo y quinto del **Auto No. 1432 del 05 de marzo de 2014**, mediante el cual se ordenó notificar de conformidad con el artículo 75 del CPACA y en consecuencia revocar los actos administrativos que fueron expedidos con posterioridad como lo son el Auto de Cargos, **No. 06250 del 05 de diciembre de 2018** y Pruebas, **No. 02916 de 13 de agosto del 2020**.

En este punto resulta de gran relevancia traer a colación lo establecido en artículo 29 de la Constitución Política, el cual consagra el derecho fundamental al debido proceso en los siguientes términos:

*(...) Artículo 29. El debido proceso se aplicará a toda clase de actuaciones judiciales y administrativas. **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 (...)***

Dicho lo anterior, y analizado jurídicamente las actuaciones desarrolladas dentro del expediente **SDA-08-2012-1006**, es posible observar que las actuaciones previamente surtidas dentro del procedimiento sancionatorio ambiental, particularmente lo referente al **Auto No. 1432 del 05 de marzo de 2014**, se desarrolló con aplicación del procedimiento establecido en la Ley 1437 de 2011, esto en aquellos aspectos en que por remisión de la Ley 1333 de 2009 o en los aspectos no regulados por esta norma; régimen procesal que como ya se estableció previamente no le es aplicable al presente proceso.

Así las cosas, que al proferirse los precitados actos administrativos en contra de la señora **LEYDI ESCOBAR GRISALES**, identificada con cédula de ciudadanía No 52.325.008, en calidad de propietaria del establecimiento de comercio denominado **MI EMBRUJO**, registrado con matrícula mercantil No. 02003596 del 28 de junio de 2010, ubicado en la Carrera 111 No. 161 - 65 de la localidad de Fontibón de esta ciudad, se desconoció el principio de legalidad y de debido proceso, lo que implica que no están sujetos al ordenamiento jurídico, al desconocerse el procedimiento

establecido en el Código Contencioso Administrativo (Decreto-Ley 01 de 1984)., razón por la cual es pertinente dar aplicación a lo establecido en la causal primera del artículo 93 de la ley 1437 de 2011, es decir la causal referente a la oposición a la Constitución Política o a la ley.

Por lo anterior, esta Secretaría procederá a revocar los artículos segundo y quinto del **Auto No. 1432 del 05 de marzo de 2014**, el Auto de Cargos, **No. 06250 del 05 de diciembre de 2018** y Pruebas, **No. 02916 de 13 de agosto del 2020**, mediante los cuales se inició proceso sancionatorio ambiental, se formularon cargos y decretaron pruebas, en contra de la señora **LEYDI ESCOBAR GRISALES**, identificada con cédula de ciudadanía No 52.325.008, en calidad de propietaria del establecimiento de comercio denominado **MI EMBRUJO**, registrado con matrícula mercantil No. 02003596 del 28 de junio de 2010, ubicado en la Carrera 111 No. 161 - 65 de la localidad de Fontibón de esta ciudad.

Que de otro lado, en lo que respecta a la revocatoria de los actos administrativos de carácter particular y su consentimiento, vale traer a colación lo señalado por el Honorable Consejo De Estado, Sala De Lo Contencioso Administrativo, Sección Cuarta, siendo Consejero ponente: el Doctor Jorge Octavio Ramírez Ramírez, quien mediante sentencia con radicado número 73001-23-31-000-2008-00237-01, del 25 de octubre de 2017, señaló:

“(…) El artículo 73 ib, prevé que la Administración no puede revocar los actos de contenido particular que hayan creado o modificado una situación jurídica de carácter particular y concreto o reconocido un derecho de igual categoría, sin el consentimiento expreso y escrito del respectivo titular. La exigencia legal contenida en el anterior inciso, se predica de los actos que puedan reputarse como creadores de derechos o de una situación jurídica particular y concreta, es decir, que ofrezcan confianza a su beneficiario de la titularidad de una posición jurídica favorable determinada. En otras palabras, el acto creador del derecho es aquel en virtud del cual el destinatario resulta favorecido, se reconoce para el administrado una situación jurídica subjetiva de ventaja, una prerrogativa, genera un impacto positivo o favorable respecto de la titularidad de un derecho. Por esto, es el reconocimiento de un derecho o de una situación jurídica particular y específica favorable, lo que hace que el acto sea revocable o irrevocable, pues la Administración no puede desconocer los derechos subjetivos que un acto haya reconocido. De manera que el requisito del consentimiento expreso y escrito del titular depende que el acto administrativo sea creador de derechos o de una situación jurídica individual. Lo anterior implica que si el acto no crea un derecho subjetivo o interés legítimo favorable y directo para un particular, podrá ser revocado, en todo o en parte, sin que esté sujeto, para efectos de modificación de sus condiciones y contenido, a lo dispuesto en el artículo 73 del C.C.A. (...)”

Sin embargo, en el caso que nos ocupa, la situación jurídica derivada de la expedición de los **Autos No. 1432 del 05 de marzo de 2014**, de Cargos, **No. 06250 del 05 de diciembre de 2018** y Pruebas, **No. 02916 de 13 de agosto del 2020**, no reconoce derechos o favorece los intereses del investigado, por el contrario, el referido acto administrativo constituye un acto que en nada favorece los intereses en contra de la señora **LEYDI ESCOBAR GRISALES**, identificada con cédula de ciudadanía No 52.325.008, en calidad de propietaria del establecimiento de comercio denominado **MI EMBRUJO**, registrado con matrícula mercantil No. 02003596 del 28 de junio de 2010, ubicado en la Carrera 111 No. 161 - 65 de la localidad de Fontibón de esta ciudad, y en ese sentido resulta inane solicitar su autorización para la revocatoria del acto administrativo en comento.

Por otra parte, en relación con la figura de la revocatoria directa, procedente de oficio o a petición de parte, el profesor Jaime Orlando Santofimio en el Tratado de Derecho Administrativo, Pag 301. Cuarta edición, reimpr: octubre de 2007 señala:

"(...) No obstante, en ambos se coincide en que la revocatoria es la perdida de vigencia de un acto administrativo en razón a la declaratoria hecha por el funcionario que lo profirió o su inmediato superior, con base en precisas causales fijadas en la Ley. Su fundamento es –ha dicho el Consejo de Estado- el de no "...permitir que continúe vigente y produzca efectos un acto contrario al orden jurídico o al interés público o social, es decir, el imperio del principio de legalidad y de la oportunidad y conveniencia de la Administración, entendida como servicio público y obrando en función de ese servicio (...)"

Dicho esto y por virtud de lo preceptuado por el artículo 3° del Código Contencioso Administrativo el ejercicio y desenvolvimiento de la función administrativa debe fundarse entre otros, en los principios de economía, celeridad, eficacia, imparcialidad, publicidad, contradicción, garantías que buscan asegurar a los investigados por la administración pública una recta y cumplida decisión sobre sus derechos. De tal forma, que las actuaciones de las autoridades que detentan la función administrativa se encuentren sometidas al imperio de la Constitución y la Ley, en aras de preservar las garantías que buscan proteger los derechos de quienes están involucrados en una relación o situación jurídica.

En relación con la aplicación de los principios rectores, cabe destacar lo indicado por la Corte Constitucional en Sentencia C-188 de 1999, expresó la Corte:

"(...)... en la disposición impugnada se muestra con claridad el desconocimiento de los principios de igualdad, eficacia y celeridad, que deben presidir la función administrativa, según el artículo 209 Ibídem. El Estado, en sus relaciones con los particulares, no puede asumir legítimamente las conductas que censura y castiga si provienen de ellos. Si les exige puntualidad en el pago de sus obligaciones tributarias, y si tan duramente castiga el hecho de que no las cancelen a tiempo, elementales principios de justicia y equidad hacen imperativo que, correlativamente, su propio comportamiento en idénticas situaciones se ajuste a las exigencias que formula a los particulares (...)." (Negritas fuera de texto)

Es así como se encuentra que el artículo 29 de la Constitución Política consagra el derecho fundamental al debido proceso, de conformidad con el cual "(...) toda clase de actuaciones judiciales y administrativas (...)" deben desarrollarse con respeto de las garantías inherentes al derecho fundamental del debido proceso. Al respecto la Honorable Corte Constitucional ha definido el derecho al debido proceso como el conjunto de garantías previstas en el ordenamiento jurídico, a través de las cuales se busca la protección del individuo incurso en una actuación judicial o administrativa, para que durante su trámite se respeten sus derechos y se logre la aplicación correcta de la justicia.

Lo anterior se refuerza aún más considerando que los procedimientos administrativos deben adelantarse en garantía de las debidas formas procesales y de los derechos de los administrados,

de esta manera, la decisión unilateral de esta Autoridad de revocar la decisión contenida en el Auto objeto de revisión, al contrario de generar inseguridad, genera confianza en la actividad administrativa, al regirse por el debido proceso que, por mandato del artículo 29 de la Constitución, debe regir en las actuaciones administrativas.

Habida consideración de lo expuesto y con base en los fundamentos de hecho y de derecho, mencionados de manera precedente, mediante el presente acto administrativo se procederá a revocar oficiosamente los artículos segundo y quinto del **Auto No. 1432 del 05 de marzo de 2014**, el Auto de Cargos, **No. 06250 del 05 de diciembre de 2018** y Pruebas, **No. 02916 de 13 de agosto del 2020**, por los cuales se inició proceso sancionatorio ambiental, se formuló cargos y decretaron pruebas, respectivamente, en contra de la señora **LEYDI ESCOBAR GRISALES**, identificada con cédula de ciudadanía No 52.325.008, en calidad de propietaria del establecimiento de comercio denominado **MI EMBRUJO**, registrado con matrícula mercantil No. 02003596 del 28 de junio de 2010, ubicado en la Carrera 111 No. 161 - 65 de la localidad de Fontibón de esta ciudad, en los términos a puntualizar en la parte resolutive del presente acto administrativo.

IV. COMPETENCIA DE LA SECRETARÍA

Que, a través del Acuerdo 257 del 30 de noviembre de 2006, modificado por el acuerdo 546 de 2013, se transformó el Departamento Técnico Administrativo del Medio Ambiente –DAMA–, en la Secretaría Distrital de Ambiente, a la que se le asignó entre otras funciones, la 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 corresponda a quien infrinja dichas normas.

Que, 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 acuerdo con lo dispuesto en el artículo 2, numeral 2 de la Resolución 01865 del 6 de julio de 2021, proferida por la Secretaría Distrital de Ambiente, por medio de la cual, el Secretario Distrital de Ambiente, delega en el Director de Control Ambiental, entre otras funciones, la de:

“(…) 2. Expedir los actos administrativos que aclaren, modifiquen, adicionen o revoquen los recursos y solicitudes de revocatoria directa, presentados contra los actos administrativos que decidan de fondo los procesos sancionatorios (…)”

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

RESUELVE

ARTICULO PRIMERO. – Revocar los artículos segundo y quinto del **Auto No. 1432 del 05 de marzo de 2014**, el Auto de Cargos, **No. 06250 del 05 de diciembre de 2018** y Pruebas, **No. 02916 de 13 de agosto del 2020**, por los cuales se inició el proceso sancionatorio ambiental, se formuló cargos y decretaron pruebas, respectivamente de la señora **LEYDI ESCOBAR GRISALES**, identificada con cédula de ciudadanía No 52.325.008, en calidad de propietaria del establecimiento de comercio denominado **MI EMBRUJO**, registrado con matrícula mercantil No. 02003596 del 28 de junio de 2010, ubicado en la Carrera 111 No. 161 - 65 de la localidad de Fontibón de esta ciudad.

ARTÍCULO SEGUNDO.- ORDENAR la notificación del **Auto No. 1432 del 05 de marzo de 2014** “(...) *Por el cual se ordena el inicio de un procedimiento sancionatorio ambiental y se toman otras determinaciones (...)*” a la señora **LEIDY ESCOBAR GRISALES**, identificada con cédula de ciudadanía No. 52.325.008, en calidad de propietaria del establecimiento de comercio denominado **MI EMBRUJO**, en las siguientes direcciones: carrera 111 A No 16 J– 40 y en la calle 15 No 119 A – 40 bloque 7 casa 2, ambas de la localidad de Fontibón de la ciudad de Bogotá D.C., de conformidad con lo establecido en el artículo 44 y siguientes del Código Contencioso Administrativo.

ARTICULO TERCERO: Contra el **Auto No. 1432 del 05 de marzo de 2014** “(...) *Por el cual se ordena el inicio de un procedimiento sancionatorio ambiental y se toman otras determinaciones (...)*” no procede recurso alguno de conformidad con lo establecido por los artículos 49 del Código Contencioso Administrativo - Decreto 01 de 1984.

ARTÍCULO CUARTO.- Las demás disposiciones del **Auto No. 1432 del 05 de marzo de 2014**, se mantienen incólumes, en consecuencia, una vez notificada la presente Resolución a la señora **LEIDY ESCOBAR GRISALES**, identificada con cédula de ciudadanía No. 52.325.008, en calidad de propietaria del establecimiento de comercio denominado **MI EMBRUJO**, continuar con el trámite sancionatorio de carácter ambiental.

ARTÍCULO QUINTO.- Notificar la presente Resolución a la señora **LEIDY ESCOBAR GRISALES**, identificada con cédula de ciudadanía No. 52.325.008, en calidad de propietaria del establecimiento de comercio denominado **MI EMBRUJO**, en las siguientes direcciones: carrera 111 A No 16 J – 40 y en la calle 15 No 119 A – 40 bloque 7 casa 2, ambas de la localidad de Fontibón de la ciudad de Bogotá D.C.; de conformidad con los artículos 67, 68 y 69 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo - Ley 1437 de 2011.

ARTÍCULO SEXTO.- Comunicar al Procurador Delegado para Asuntos Judiciales Ambientales 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.

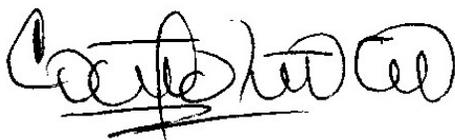
ARTÍCULO SEPTIMO.- Publicar el contenido del presente acto administrativo en el boletín que para el efecto disponga la entidad. Lo anterior en cumplimiento del artículo 70 de la Ley 99 de 1993.

ARTÍCULO OCTAVO. – El expediente **SDA-08-2012-1006**, 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 preceptuado en el inciso 4 del artículo 36 de la Ley 1437 de 2011 - Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.

ARTÍCULO NOVENO. - Contra el presente Acto Administrativo no procede recurso alguno de conformidad con lo preceptuado en el Artículo 95 de la Ley 1437 de 2011 - Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.

NOTIFIQUESE, COMUNIQUESE, PUBLIQUESE Y CÚMPLASE

Dado en Bogotá D.C., a los 28 días del mes de diciembre del año 2021



CAMILO ALEXANDER RINCON ESCOBAR
DIRECCION DE CONTROL AMBIENTAL

Elaboró:

JOHN MILTON FAJARDO VELASQUEZ CPS: CONTRATO 2021-0519 FECHA EJECUCION: 25/12/2021
DE 2021

Revisó:

JAIRO MAURICIO BELTRAN BALLEEN CPS: CONTRATO 2021462 FECHA EJECUCION: 27/12/2021
DE 2021

Aprobó:

Firmó:

CAMILO ALEXANDER RINCON ESCOBAR CPS: FUNCIONARIO FECHA EJECUCION: 28/12/2021

Expediente: SDA-08-2012-1006