

AUTO No. 03150

“POR EL CUAL SE ORDENA UNA INDAGACION PRELIMINAR Y SE ADOPTAN OTRAS DETERMINACIONES”

LA DIRECCIÓN DE CONTROL AMBIENTAL DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

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

CONSIDERANDO

ANTECEDENTES

El día tres (03) de noviembre de 2014, mediante acta de incautación con consecutivo N° AI SU 03 - 11 – 14 – 0076/ CO 0853 – 14, el Ministerio de Defensa Nacional - Policía Nacional – Grupo de Protección Ambiental y Ecológica, efectuó diligencia de incautación preventiva de un (1) espécimen de fauna silvestre denominada *Brotogeris Jugularis* (Perico Bronceado), al señor JOSÉ GERARDO GONZALES DEVIA, identificado con cedula de ciudadanía N° 1.024.541.995.

Profesionales de la Subdirección de Silvicultura, Flora y Fauna Silvestre, de la Dirección de Control Ambiental de esta Secretaría, emitieron Informe Técnico Preliminar, en el que se narraron los hechos que dieron lugar a la incautación, realizaron una descripción general del operativo de control e indicaron que el señor JOSÉ GERARDO GONZALES DEVIA tenía en su poder un (1) espécimen denominada *Brotogeris Jugularis* (Perico Bronceado), y que al ser requerido por la autoridad competente, manifestó no portar ningún documento que amparara la movilización legal del animal.

COMPETENCIA

Mediante la expedición de la Ley 99 de 1993, se establecieron los fundamentos de la política ambiental Colombiana dentro del propósito general de asegurar el

AUTO No. 03150

desarrollo sostenible de los recursos naturales, proteger y aprovechar la biodiversidad el país y garantizar el derecho de los seres humanos a una vida saludable y productiva en armonía con la naturaleza. Adicionalmente en su artículo 66, le fueron concedidas a los Grandes Centros Urbanos, en lo que fuere aplicable a la protección y conservación del medio ambiente en las áreas urbanas.

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

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

De conformidad con el Decreto 109 del 16 de marzo de 2009, se modificó la estructura organizacional de la Secretaría Distrital de Ambiente, norma objeto de revisión ulterior que generó la modificación de su contenido en el Decreto 175 del 04 de mayo de 2009, y de acuerdo con la Resolución 1037 de fecha 28 de julio de 2016, que entró en vigencia el 15 de septiembre de 2016, derogó la resolución 3074 de 2011, y dispuso en su artículo primero, numeral 1: “ *Expedir los actos administrativos de impulso relacionados con los procesos sancionatorios*”.

FUNDAMENTOS LEGALES

AUTO No. 03150

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

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

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

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

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

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

Que el artículo 70 de la Ley 99 de 1993 estipula que *“La entidad administrativa competente al recibir una petición para iniciar una actuación administrativa*

AUTO No. 03150

ambiental o al comenzarla de oficio dictará un acto de iniciación de trámite que notificará y publicará en los términos de los artículos 14 y 15 del Código Contencioso Administrativo y tendrá como interesado a cualquier persona que así lo manifieste con su correspondiente identificación y dirección domiciliaria”.

Que de conformidad con lo establecido en el artículo 1, parágrafo 1 de la Ley 1333 de 2009, en materia ambiental, se presume la culpa o el dolo del infractor, lo cual dará lugar a las medidas preventivas. El infractor será sancionado definitivamente si no desvirtúa la presunción de culpa o dolo para lo cual tendrá la carga de la prueba y podrá utilizar todos los medios probatorios legales. Lo anterior, en concordancia con lo establecido en el artículo 5, parágrafo 1 de la mencionada Ley.

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

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

Que esta Dirección adelanta el presente trámite con sujeción a la Ley 1333 de 2009, en la que se establece el procedimiento sancionatorio ambiental, y en su artículo 17 prescribe:

“ARTÍCULO 17. INDAGACIÓN PRELIMINAR. *Con el objeto de establecer si existe o no mérito para iniciar el procedimiento sancionatorio se ordenará una indagación preliminar, cuando hubiere lugar a ello.*

La indagación preliminar tiene como finalidad verificar la ocurrencia de la conducta, determinar si es constitutiva de infracción ambiental o si se ha actuado al amparo de

Página 4 de 9

AUTO No. 03150

una causal de eximentes de responsabilidad. El término de la indagación preliminar será máximo de seis (6) meses y culminará con el archivo definitivo o auto de apertura de la investigación.

La indagación preliminar no podrá extenderse a hechos distintos del que fue objeto de denuncia, queja o iniciación oficiosa y los que le sean conexos.”.

Que respecto a la publicidad de las actuaciones administrativas la Constitución Política de Colombia prevé lo siguiente

“ARTICULO 209. 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.

Las autoridades administrativas deben coordinar sus actuaciones para el adecuado cumplimiento de los fines del Estado. La administración pública, en todos sus órdenes, tendrá un control interno que se ejercerá en los términos que señale la ley.”

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

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

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

(...)

9. En virtud del principio de publicidad, las autoridades darán a conocer al público y a los interesados, en forma sistemática y permanente, sin que medie petición alguna, sus actos, contratos y resoluciones, mediante las comunicaciones, notificaciones y publicaciones que ordene la ley, incluyendo el empleo de tecnologías que permitan difundir de manera masiva tal información de conformidad con lo dispuesto en este

AUTO No. 03150

Código. Cuando el interesado deba asumir el costo de la publicación, esta no podrá exceder en ningún caso el valor de la misma.

CONSIDERACIONES DE LA SECRETARÍA

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

Que según se mencionó anteriormente, en Informe Técnico Preliminar emitido por Profesionales de la Subdirección de Silvicultura, Flora y Fauna Silvestre, de la Dirección de Control Ambiental de esta Secretaría se indicó que el señor JOSÉ GERARDO GONZALES DEVIA, tenía en su poder un (1) espécimen denominada *Brotogeris Jugularis* (Perico Bronceado), y que al ser requerido por la autoridad competente, manifestó no portar ningún documento que amparara la movilización legal del animal.

Agregan que al efectuar la verificación detallada de las características fenotípicas del animal incautado, se logró determinar que se trataba de un (1) *Brotogeris Jugularis* (Perico Bronceado), con alto grado de impronta, debido a la constante manipulación por parte de los humanos, además del estrés provocado por las condiciones del viaje, el periodo de ayuno durante el mismo y el traumatismo antrópico causado; además del tiempo que fue tenido este individuo en cautiverio, que según lo diligenciado en el acta de incautación es de por lo menos tres años.

También se indicó que su estado de salud era regular ya que presentaba una condición corporal regular, parte de las plumas timoneras en mal estado hirsuto; y plumas rémiges primarias y secundarias cortadas en ambas alas. Así mismo, se evidencio, sobrecrecimiento del pico y uñas, debido a la mala alimentación y ausencia de dieta sólida, que permita el desgaste natural de los mismos.

Por otro lado y una vez revisada el acta de incautación con consecutivo N° AI SU 03 – 11 – 14 – 0076 CO 0858 – 14, del Ministerio de Defensa Nacional - Policía Nacional – Grupo de Protección Ambiental y Ecológica, no reposa dirección exacta de notificación del presunto infractor, en virtud al principio Constitucional y legal de Publicidad, se ordenará publicar todos los actos emitidos dentro del presente trámite en el Boletín Oficial de la Secretaria Distrital de Ambiente.

En consideración a lo anterior, se procederá a oficiar a la Superintendencia de Notariado y Registro para que informe si a nombre del señor JOSÉ GERARDO

Página 6 de 9

AUTO No. 03150

GONZALES DEVIA, identificado con cedula de ciudadanía N° 1.024.541.995, registran bienes inmuebles, en cuyo caso remita la dirección de estos, con el fin de proceder a realizar la notificación correspondiente dentro del presente proceso; de la misma forma, se oficiara a la Personería Municipal e Inspección de Policía del Municipio de Yaguará - Huila, para que adelanten las gestiones necesarias para identificar el dirección de residencia del señor JOSÉ GERARDO GONZALES DEVIA, identificado con cedula de ciudadanía N° 1.024.541.995, residente en dicho municipio.

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

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

Que se hace necesario establecer el estado y ubicación actual del espécimen de fauna silvestre correspondientes a un (1) espécimen de fauna silvestre denominado Brotogeris Jugularis (Perico Bronceado), incautado al señor JOSÉ GERARDO GONZALES DEVIA, por lo que este despacho ordenará un Informe que debe ser emitido por los profesionales del Centro de Recepción y Rehabilitación de Flora y Fauna Silvestre de la SDA.

En mérito de lo expuesto,

DISPONE

ARTÍCULO PRIMERO.- INICIAR INDAGACION PRELIMINAR en los términos del artículo 17 de la Ley 1333 de 2009 al señor LUIS ALBERTO GÁMEZ TORRES identificado con cedula de ciudadanía N° 17.953.959.

ARTÍCULO SEGUNDO.- OFICIAR a la Superintendencia de Notariado y Registro para que con destino al expediente SDA – 08- 2015 - 284 de esta dependencia, informen si a nombre del señor JOSÉ GERARDO GONZALES DEVIA identificado con cedula de ciudadanía N° 1.024.541.995 registran bienes inmuebles, y en cuyo caso remita la

AUTO No. 03150

dirección de estos, con el fin de proceder a realizar la notificación correspondiente dentro del presente proceso.

ARTÍCULO TERCERO.- OFICIAR a la Personería Municipal e Inspección de Policía del Municipio de Yaguará - Huila, para que adelanten las gestiones necesarias para identificar el dirección de residencia del señor JOSÉ GERARDO GONZALES DEVIA, identificado con cedula de ciudadanía N° 1.024.541.995, residente en dicho municipio.

ARTÍCULO CUARTO.- ORDENAR a los profesionales del Centro de Recepción y Rehabilitación de Flora y Fauna Silvestre de la SDA, remitan al expediente No. SDA-08-2015-284 un Informe Técnico que establezca el estado y ubicación del espécimen de fauna silvestre denominado Brotogeris Jugularis (Perico Bronceado), incautado al señor JOSÉ GERARDO GONZALES DEVIA mediante acta N° AI SA 03 - 11 - 14 - 0076 CO 0858 - 14, del Ministerio de Defensa Nacional - Policía Nacional - Grupo de Protección Ambiental y Ecológica del 03 de noviembre de 2014.

ARTÍCULO QUINTO.- NOTIFICAR el contenido del presente auto al señor JOSÉ GERARDO GONZALES DEVIA identificado con cedula de ciudadanía N° 1.024.541.995, en el Seboruco - Yaguara - Huila - Represa Betania, de conformidad con lo previsto en los artículos 66 y siguientes del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo - Ley 1437 de 2011.

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

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

NOTIFÍQUESE, COMUNÍQUESE, PUBLÍQUESE Y CÚMPLASE,

Dado en Bogotá a los 31 días del mes de diciembre del 2016



AUTO No. 03150

**OSCAR FERNEY LOPEZ ESPITIA
DIRECCION DE CONTROL AMBIENTAL**

(Anexos):

Elaboró:

JULIA HERNANDEZ CARDENAS	C.C: 22867079	T.P: N/A	CPS: CONTRATO 20160844 DE 2016	FECHA EJECUCION:	28/12/2016
--------------------------	---------------	----------	--------------------------------	------------------	------------

Revisó:

CARMEN LUCIA SANCHEZ AVELLANEDA	C.C: 35503317	T.P: N/A	CPS: CONTRATO 20160428 DE 2016	FECHA EJECUCION:	29/12/2016
---------------------------------	---------------	----------	--------------------------------	------------------	------------

Aprobó:

Firmó:

OSCAR FERNEY LOPEZ ESPITIA	C.C: 11189486	T.P: N/A	CPS: FUNCIONARIO	FECHA EJECUCION:	31/12/2016
----------------------------	---------------	----------	------------------	------------------	------------