

AUTO N. 02356
**“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 conferidas por la Ley 99 de 1993, la Ley 1333 de 2009, las delegadas por la Resolución 1466 del 24 de mayo de 2018, modificada por la Resolución 2566 del 15 de agosto de 2018, proferida por 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, el Decreto Distrital 531 de 2010, la Ley 1437 de 2011 - Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo y,

CONSIDERANDO

I. ANTECEDENTES

Que, en atención a los radicados 2018ER69987 de fecha 4 de abril de 2018 y 2018ER78683 de fecha 12 de abril de 2018, funcionarios de la Subdirección de Silvicultura, Flora y Fauna Silvestre de esta Secretaría, adelantaron visita técnica de verificación, en el predio ubicado en la Calle 95 No. 21 – 80/82 proyecto Urban K – barrio chico localidad Chapinero de esta ciudad, misma que quedó registrada en Actas de visita Silvicultural No. SC/20180732/094 y, SC/20180732/095 de fecha 23 de abril de 2018.

Que, teniendo en cuenta lo anterior, la Dirección de Control Ambiental de la Secretaría Distrital de Ambiente, a través de la Subdirección de Silvicultura, Flora y Fauna Silvestre, emitió el Concepto Técnico No. 02170 de fecha 26 de febrero de 2019.

II. CONSIDERACIONES TÉCNICAS

Que, en atención a la precitada información, previa visita realizada el 23 de abril de 2018, por profesionales de la Subdirección de Silvicultura, Flora y Fauna Silvestre de la Secretaría Distrital de Ambiente, se emitió el **Concepto Técnico No. 02170 de fecha 26 de febrero de 2019**, en el cual se determinó:

“(…) V. CONCEPTO TÉCNICO.

Una vez realizada visita técnica al sitio objeto de la queja se observa lo siguiente:

CANTIDAD	NOMBRE COMÚN	LOCALIZACIÓN EXACTA DE LOS ESPECIMENES DENUNCIADOS	ESPACIO		TRATAMIENTO Y/O DAÑO EVIDENCIADO	OBSERVACIONES
			PRIVADO	PÚBLICO		
2	Eugenia	Zona verde al interior de los predios ubicados en la Calle 95 No. 21 – 80/82	X		TALA	SE EJECUTO TALA SIN AUTORIZACIÓN, NO SE CUENTA CON INVENTARIO FORESTAL PREVIO A LA EJECUCIÓN DE LA OBRA.
1	Magnolio	Zona verde al interior de los predios ubicados en la Calle 95 No. 21 – 80/82	X		TALA	SE EJECUTO TALA SIN AUTORIZACIÓN, NO SE CUENTA CON INVENTARIO FORESTAL PREVIO A LA EJECUCIÓN DE LA OBRA.
2	Cerezo	Zona verde al interior de los predios ubicados en la Calle 95 No. 21 – 80/82	X		TALA	SE EJECUTO TALA SIN AUTORIZACIÓN, NO SE CUENTA CON INVENTARIO FORESTAL PREVIO A LA EJECUCIÓN DE LA OBRA.
1	Jazmín del Cabo	Zona verde al interior de los predios ubicados en la Calle 95 No. 21 – 80/82	X		TALA	SE EJECUTO TALA SIN AUTORIZACIÓN, NO SE CUENTA CON INVENTARIO FORESTAL PREVIO A LA EJECUCIÓN DE LA OBRA.
1	Abutilón	Zona verde al interior de los predios ubicados en la Calle 95 No. 21 – 80/82	X		TALA	SE EJECUTO TALA SIN AUTORIZACIÓN, NO SE CUENTA CON INVENTARIO FORESTAL PREVIO A LA EJECUCIÓN DE LA OBRA.
3	NN (individuos arbóreos)	Zona verde al interior de los predios ubicados en la Calle 95 No. 21 – 80/82	X		TALA	SE EJECUTO TALA SIN AUTORIZACIÓN, NO SE CUENTA CON INVENTARIO FORESTAL PREVIO A LA EJECUCIÓN DE LA OBRA.

(...)

CONCEPTO TÉCNICO: Mediante los radicados SDA 2018ER69987 del 04/04/2018 y 2018ER78683 del 12/04/2018, se informó a esta Secretaría, sobre la Tala de árboles en el predio donde se desarrolla la obra localizada en la Calle 95 No. 21 – 80/82, por efectos del Proyecto de Obra denominado “URBAN-K” adelantado por la Constructora KY TOWER S.AS, en espacio privado, para lo cual la Ingeniera Forestal Shirley Carolina Castañeda Moreno, profesional de la Subdirección de Silvicultura, Flora y Fauna Silvestre, adelantó visita al sitio el día 23/04/2018, evaluando la situación expuesta. La vista en el predio fue atendida por la señorita Alexandra Arévalo Hernández, Ingeniera SISO de la obra a quien se le explico la situación presentada y con quien se realizó recorrido de verificación en el sitio donde se evidenciaron cinco (5) tocones de árboles recientemente talados, se encontraron residuos vegetales de árboles de las especies Jazmín del cabo y Magnolio; sin embargo no fue posible verificar 1 a 1 los individuos talados (tocones) con motivo de la presencia de residuos de construcción en la extensión de todo el predio, quedando en pie un (1) individuo de la especie Araucaria localizada en el acceso sobre la calle 95.

Se precisa que al momento de la visita no se presentó concepto técnico que avalara intervención del arbolado ni tampoco inventario para conocer el número y estado del arbolado antes del inicio de la obra, toda vez que informaron que no existía arbolado al interior del predio.

Por otra parte, el mismo día se visitó al señor Oscar Alberto Molina, quien denunció la situación argumentando que la tala fue realizada entre los días 31 de marzo y 04 de abril del 2018 por operarios de la constructora quienes talaron

árboles de porte alto y en una cantidad mayor a los encontrados en el sitio al momento de la visita. De igual manera se habló telefónicamente con el señor Juan Manuel Ciro Rodríguez quién informa también de la ejecución de tala de árboles dentro del predio en mención.

De acuerdo con lo anterior se procedió a consultar la base de datos geográfica y alfanumérica de las fuentes oficiales del Distrito (Unidad Administrativa Especial de Catastro Distrital - IDECA) para el año 2014, donde se evidenció la existencia de diez (10) individuos arbóreos presentes dentro del área de influencia de la obra, por lo que se presume que fueron talados. Igualmente consultando en la página www.google.es/maps ubicando la dirección, se evidencia la presencia de varios individuos arbóreos de especies nativas y de porte alto para septiembre de 2017. Como se puede observar en las imágenes y el mapa aquí adjunto.

Una vez consultado el Sistema de Información Ambiental y la Plataforma Forest de la Secretaría Distrital de Ambiente, se pudo comprobar que para el sitio no se ha emitido ningún tipo de Concepto Técnico que autorice esta intervención. De igual manera se consultó la base de datos de Catastro Distrital de donde se obtuvo la información que el predio ubicado en la dirección Calle 95 No. 21 – 80/82, corresponde al CHIP AAAWHUZ de propiedad de ALPHARD S.A identificada con Nit No. 830.009.245.

De acuerdo con lo anterior, a las pruebas recogidas en el sitio, al testimonio de los denunciantes y lo aportado en los radicados del asunto, se generó el presente Concepto Técnico Contravencional, que se remite al grupo jurídico de esta Subdirección para que dé inicio al proceso sancionatorio correspondiente, quedando como presunto contraventor ALPHARD S.A identificada con Nit No. 830.009.245, propietaria del predio donde se emplazaban los individuos arbóreos relacionados y donde actualmente se desarrolla el Proyecto de Obra denominado "URBAN K" que ejecuta la constructora KY-TOWER identificada con NIT. 900883181-8, lo anterior de acuerdo a lo establecido en el Decreto Distrital 531 de 2010 y la Ley 1333 de 2009. (...)"

III. CONSIDERACIONES JURÍDICAS.

• De los Fundamentos Constitucionales

Que la regulación Constitucional de los recursos naturales en Colombia se estructura a partir de la duplicidad del concepto de protección, el cual es atribuido al Estado y a los particulares como lo describe el artículo 8 de la Carta Política, el cual señala que es obligación del Estado y de las personas proteger las riquezas culturales y naturales de la Nación.

Que el artículo 29 de la Constitución Política de Colombia de 1991, señala:

"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.

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 58 de la Carta Política, establece que la propiedad tiene una función social que implica obligaciones y que, como tal, le es inherente una función ecológica.

Que así mismo, el artículo 79 de la Carta, consagra el derecho a gozar de un ambiente sano, estableciendo que es deber del Estado la protección de la diversidad e integridad del ambiente, la conservación de las áreas de especial importancia ecológica y el fomento de la educación para el logro de estos fines.

Que esta obligación comprende elementos como la planificación y control de los recursos naturales, con el fin de asegurar su desarrollo sostenible, conservación, restauración y sustitución; en tanto que su función de intervención, inspección y prevención se encamina a precaver el deterioro ambiental, a hacer efectiva su potestad sancionatoria, y exigir la compensación de los daños que a aquellos se produzcan, tal y como lo establece el artículo 80 Constitucional.

- **Del Procedimiento – Ley 1333 de 2009**

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:

“ARTÍCULO 1. 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 - UAESPNN, de conformidad con las competencias establecidas por la ley y los reglamentos”.* (Subrayas y negrillas insertadas).

Que el artículo 3 de la precitada Ley, señala:

“ARTÍCULO 3. PRINCIPIOS RECTORES. *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 de la misma Ley, determina:

“ARTÍCULO 5. INFRACCIONES. *Se considera 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.

PARÁGRAFO 1. *En las infracciones ambientales se presume la culpa o dolo del infractor, quien tendrá a su cargo desvirtuarla.*

PARÁGRAFO 2. *El infractor será responsable ante terceros de la reparación de los daños y perjuicios causados por su acción u omisión". (Subrayas fuera del texto original).*

Que así mismo, el artículo 18 de la mencionada Ley 1333, indica:

“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". (Subrayas fuera del texto original).*

Que, 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".*

Que, en consonancia con lo anterior, y en los términos contenidos en el artículo 69 de la Ley 99 de 1993, podrán intervenir personas naturales o jurídicas en el desarrollo de las presentes acciones administrativas.

Que, de otro lado, el artículo 22 de la citada Ley 1333 de 2009, 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.

Visto así el marco normativo que desarrolla el inicio del procedimiento sancionatorio ambiental, el presente asunto se resolverá de la siguiente manera.

- **Inicio de Proceso Sancionatorio Ambiental**

Que conforme lo anterior y de acuerdo con lo indicado en el **Concepto Técnico No. 02170** de fecha 26 de febrero de 2019, este Despacho advierte presuntas transgresiones al ordenamiento jurídico conforme a lo señalado por la normatividad ambiental, así:

➤ **EN MATERIA DE SILVICULTURA URBANA EN ESPACIO PRIVADO**

Que, en lo referente al manejo silvicultural del arbolado urbano en espacio privado, el Decreto 531 de 2010, en su artículo 12, señala:

“ARTÍCULO 12. PERMISOS Y/O AUTORIZACIONES DE TALA, PODA, BLOQUEO Y TRASLADO O MANEJO EN PROPIEDAD PRIVADA. Cuando se requiera la tala, poda, bloqueo y traslado o manejo en predio de propiedad privada, la solicitud deberá ser presentada por el propietario del predio, o en su defecto por el poseedor o tenedor, éste último deberá contar con la autorización escrita del propietario. El interesado deberá aportar las fichas técnicas que la Secretaría Distrital de Ambiente publique en la página web de la entidad. Si la solicitud es por manejo silvicultural o desarrollo de obras de infraestructura, las fichas deben ser elaboradas por un ingeniero forestal, En caso de que la solicitud sea por emergencia, la Secretaría Distrital de Ambiente será la encargada de elaborarlas.”

Que, asimismo, el artículo 28 del mismo Decreto, dispone:

“ARTÍCULO 28. MEDIDAS PREVENTIVAS Y SANCIONES. La Secretaría Distrital de Ambiente -SDA- hará el seguimiento y control a lo dispuesto en este Decreto, y en caso de incumplimiento impondrá las medidas preventivas y sanciones previstas por el procedimiento sancionatorio ambiental vigente, sin perjuicio de las acciones civiles, penales y policivas a que haya lugar.

Parágrafo: La imposición de medidas preventivas y sanciones igualmente serán aplicadas cuando se incurran en las siguientes conductas:

- a. Inobservancia de las obligaciones establecidas en el presente Decreto
- b. Tala, bloqueo y traslado del arbolado urbano sin el permiso otorgado por la Secretaría Distrital de Ambiente. (...)

Con base en lo anterior, esta Secretaría, se encuentra en la obligación legal de iniciar proceso sancionatorio ambiental a la luz de lo establecido en la Ley 1333 de 2009, en contra de la sociedad **ALPHARD S.A.**, identificada con Nit No. 830.009.245, a través de su representante legal o quien haga sus veces, por la realización de tratamientos silviculturales de Tala, sin autorización, sobre diez (10) individuos arbóreos de las especies Eugenia – dos (2), Magnolio – uno (1), Cerezo – dos (2), Jasmín del Cabo – uno (1), Abutilón – uno (1), y tres (3) individuos arbóreos de especie no identificada, los cuales se encontraban emplazados en espacio privado de la Calle 95 No. 21 – 80 / 82, barrio Chicó localidad Chapinero de esta ciudad, vulnerando presuntamente conductas como la prevista en los artículos 12 y 28 literales a y c del Decreto Distrital 531 de 2010.

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

No sobra manifestar que, esta Autoridad Ambiental adelantará la presente investigación bajo el marco del debido proceso, en observancia de los derechos a la defensa y contradicción y salvaguardando en todas sus etapas los principios de congruencia e imparcialidad.

IV. COMPETENCIA DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

Que en relación con la competencia de esta Entidad, es preciso señalar que mediante el Acuerdo 257 del 30 de noviembre de 2006, modificado parcialmente por el Acuerdo Distrital 546 de 2013, se modificó la estructura, organización y funcionamiento de los organismos y de las entidades del Distrito, dentro de las cuales se transformó el Departamento Técnico Administrativo de Medio Ambiente – DAMA, en la Secretaría Distrital de Ambiente, a la cual se le asignó, entre otras funciones, la de elaborar, revisar y expedir actos administrativos por medio de los cuales se otorgan o niegan las licencias ambientales y demás instrumentos de manejo y control ambiental de competencia de este ente administrativo, así como los actos administrativos que sean necesarios para adelantar el procedimiento que tenga como fin el licenciamiento ambiental y demás autorizaciones ambientales.

Que en virtud del Decreto Distrital 109 del 16 de marzo de 2009, modificado parcialmente por el Decreto 175 del 4 de mayo de 2009, se estableció la estructura organizacional de la Secretaría Distrital de Ambiente, asignando las funciones de sus dependencias dentro de las cuales está la de suscribir los actos administrativos por medio de los cuales la Secretaría otorga, concede, niega, modifica los permisos y/o autorizaciones ambientales.

Que mediante el numeral 1 del artículo 1 de la Resolución 1466 del 24 de mayo de 2018, modificada por la Resolución 2566 del 15 de agosto de 2018, el Secretario Distrital de Ambiente, delegó en cabeza de la Dirección de Control Ambiental de la entidad, la función de expedir los actos administrativos de impulso relacionados con los procesos sancionatorios.

Que, en mérito de lo expuesto, la Dirección de Control Ambiental de la Secretaría Distrital de Ambiente de Bogotá D.C,

DISPONE

ARTÍCULO PRIMERO: INICIAR proceso sancionatorio administrativo de carácter ambiental en contra de la sociedad **ALPHARD S.A**, identificada con Nit No. 830.009.245, a través de su representante legal o quien haga sus veces, por la realización de tratamientos silviculturales de Tala, sobre diez (10) individuos arbóreos de las especies Eugenia – dos (2), Magnolio – uno (1), Cerezo – dos (2), Jazmín del Cabo – uno (1), Abutilón – uno (1), y tres (3) individuos arbóreos de especie no identificada, los cuales se encontraban emplazados en espacio privado de la Calle 95 No. 21 – 80 / 82, barrio Chicó localidad Chapinero de esta ciudad, sin contar con el permiso otorgado por esta Autoridad Ambiental, conforme a lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO: NOTIFICAR el contenido del presente acto administrativo, a la sociedad **ALPHARD S.A**, identificada con Nit No. 830.009.245, a través de su representante legal o quien haga sus veces en la calle 95 No. 21 – 80 / 82, barrio Chico localidad Chapinero de esta ciudad, de conformidad con lo establecido en los artículos 66, 67, 68 y 69 de la Ley 1437 de 2011 – Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.

PARÁGRAFO: El expediente **SDA-08-2020-42**, estará a disposición de los interesados en la oficina de expedientes de esta Secretaría de conformidad con lo establecido en el artículo 36 de la Ley 1437 de 2011, para que conozcan la actuación administrativa adelantada y garantizar el ejercicio de su derecho de contradicción y defensa.

ARTÍCULO TERCERO: COMUNICAR la presente decisión a la Procuraduría Delegada para Asuntos Ambientales y Agrarios, conforme lo dispone el artículo 56 de la Ley 1333 de 2009, en concordancia con el memorando 005 del 14 de marzo de 2013, emitido por la Procuraduría General de la Nación.

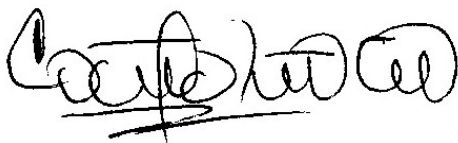
ARTÍCULO CUARTO: PUBLICAR el presente acto administrativo en el boletín que para el efecto disponga la Entidad, en cumplimiento del artículo 70 de la Ley 99 de 1993.

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

NOTIFÍQUESE, COMUNÍQUESE, PUBLÍQUESE Y CÚMPLASE

SDA-08-2020-42.

Dado en Bogotá D.C., a los 26 días del mes de junio del año 2020



CAMILO ALEXANDER RINCON ESCOBAR
DIRECCION DE CONTROL AMBIENTAL

Elaboró:

JULIETH CAROLINA PEDROZA CASTRO	C.C: 33369460	T.P: N/A	CPS: FUNCIONARIO	FECHA EJECUCION:	30/04/2020
---------------------------------	---------------	----------	------------------	------------------	------------

Revisó:

CLAUDIA YAMILE SUAREZ POBLADOR	C.C: 63395806	T.P: N/A	CPS: FUNCIONARIO	FECHA EJECUCION:	19/06/2020
--------------------------------	---------------	----------	------------------	------------------	------------

JAIRO MAURICIO BELTRAN BALLEEN	C.C: 79724443	T.P: N/A	CPS: CONTRATO 2020-0781 DE 2020	FECHA EJECUCION:	19/06/2020
--------------------------------	---------------	----------	---------------------------------	------------------	------------

CLAUDIA YAMILE SUAREZ POBLADOR	C.C: 63395806	T.P: N/A	CPS: FUNCIONARIO	FECHA EJECUCION:	07/05/2020
--------------------------------	---------------	----------	------------------	------------------	------------

JAIRO MAURICIO BELTRAN BALLE	C.C:	79724443	T.P:	N/A	CPS:	CONTRATO 2020-0781 DE 2020	FECHA EJECUCION:	26/06/2020
DIANA PAOLA CASTRO CIFUENTES	C.C:	1026259610	T.P:	N/A	CPS:	CONTRATO 20200537 DE 2020	FECHA EJECUCION:	07/05/2020
Aprobó:								
Firmó:								
CAMILO ALEXANDER RINCON ESCOBAR	C.C:	80016725	T.P:	N/A	CPS:	FUNCIONARIO	FECHA EJECUCION:	26/06/2020