

AUTO N. 04205

“POR EL CUAL SE ORDENA EL ARCHIVO DE UN EXPEDIENTE Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES”

LA DIRECCION DE CONTROL AMBIENTAL DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

En uso de las facultades legales conferidas por la ley 99 de 1993, con fundamento en la Ley 1333 del 2009, la ley 1437 de 2011, en concordancia con el Acuerdo 257 del 30 de noviembre del 2006, el Decreto Distrital 109 del 16 de marzo del 2009 modificado por el Decreto 175 del 2009 y en especial, las delegadas por la Resolución No. 01865 del 6 de julio de 2021, de la Secretaría Distrital de Ambiente y,

CONSIDERANDO

I. ANTECEDENTES

Que por medio del Radicado No. 2004ER32815 del 17 de septiembre de 2004, interpone queja el señor DANIEL TOVAR, el cual manifestó que en el ASADERO FRONTERA BOYACENSE, ubicado en la Diagonal 12 Sur No. 15-38 Esquina, del Barrio San Antonio de la Localidad de Antonio Nariño, hay contaminación atmosférica, porque generan mucho humo y hollín porque utilizan carbón.

Que por medio del Radicado No. 2004ER32824 del 17 de septiembre de 2004, interponen queja anónima, en contra del ASADERO Y RESTAURANTE LA FRONTERA BOYACENSE, ubicado en la Diagonal 12 Sur No. 15-38 Esquina, del Barrio Restrepo de la Localidad de Antonio Nariño, en donde el establecimiento de carne llanera, cocina con leña, produce olores desagradables y produce mucha ceniza, humo hacia las casas vecinas donde hay terrazas, patios.

Que por medio de visita técnica realizada por la Subdirección Ambiental Sectorial el 5 de noviembre de 2004, se determino en el Concepto Técnico No. 8808 del 16 de noviembre de 2004, que el establecimiento de comercio ASADERO Y RESTAURANTE LA FRONTERA BOYACENSE, ubicado en la Diagonal 12 Sur No. 15-38 Esquina, del Barrio Restrepo de la Localidad de Antonio Nariño, debe realizar las acciones pertinentes para optimizar el sistema de control de partículas y olores a la atmosfera, de acuerdo con lo establecido en el artículo 23 del Decreto 948 de 1995.

Que por medio del Requerimiento No. 2005EE12474 del 31 de mayo de 2005, se requiere a la señora CRISTINA VILLATE, en calidad de propietaria del establecimiento de comercio denominado ASADERO Y RESTAURANTE LA FRONTERA BOYACENSE, ubicado en la Diagonal 12 Sur No. 15-38 Esquina, del Barrio Restrepo de la Localidad de Antonio Nariño, para que en el término de 30 días implemente los dispositivos y medias necesarias para controlar las emisiones producidas por la actividad, de tal forma que evite generar molestias a los vecinos y transeúntes del sector dando cumplimiento al artículo 23 del Decreto 948 de 1995.

Que el 24 de enero de 2007, la SDA realizó visita técnica de seguimiento al Requerimiento No. 2005EE12474 del 31 de mayo de 2005.

Que por medio del Radicado No. 2005EE14919 del 20 de junio de 2005, la SDA, solicito a la Alcaldía Local de Antonio Nariño, la publicación en cartelera de queja por contaminación atmosférica con Radicados DAMA Nos. 2004ER32815 y 2004ER32824 del 17 de septiembre de 2004.

Que por medio de Concepto Técnico No. 1423 del 15 de febrero de 2007, en donde se consignó lo encontrado en la visita técnica de seguimiento realizada el 24 de enero de 2007 al Requerimiento No. 2005EE12474 del 31 de mayo de 2005, en donde confirman el incumplimiento de este.

Que la SDA, mediante Requerimiento No. 2007EE5315 del 27 de febrero de 2007, solicitó al señor WILSON LLANES, en calidad de propietario del establecimiento ASADERO LOS LEÑITOS DEL RESTREPO, ubicado en la Diagonal 12 Sur No. 15-38 de la Localidad de Antonio Nariño de esta ciudad, implemente en 30 días unas obligaciones específicas para dar cumplimiento con las normas ambientales de emisión.

Que por medio del Radicado No. 2007EE5316 del 27 de febrero de 2007, se dio respuesta al señor DANIEL TOVAR, sobre la queja interpuesta a su nombre por medio del Radicado 2004ER32815 y 2004ER32824 del 17 de septiembre de 2004 y 2006ER52401 del 10 de noviembre de 2006.

Que por medio de visita del 10 de julio de 2007, se realizó visita técnica de seguimiento al Requerimiento No. 2007EE5315 del 27 de febrero de 2007, en donde el señor WILSON LLANES, propietario del establecimiento manifestó que ya había mandado a hacer las adecuaciones, de lo cual se emitió el Concepto Técnico No. 6232 del 16 de julio de 2007, en donde el Grupo de Quejas y Soluciones Ambientales de la SDA, manifestó que al no cumplir el Requerimiento No. 2007EE5315 del 27 de febrero de 2007, se sugiere adelantar un proceso sancionatorio ambiental.

Que mediante el memorando interno No. 2007IE15846 del 24 de septiembre de 2007, el Coordinador del Grupo de Quejas y Soluciones Ambientales informa a la Oficina de Control de Emisiones de Calidad del Aire que se desmonta la publicidad exterior visual, en virtud del Requerimiento No. 2007EE5315 del 27 de febrero de 2007.

II. FUNDAMENTOS LEGALES Y CONSTITUCIONALES

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.

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.

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

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

Del Procedimiento – Ley 1437 de 2011 y demás disposiciones

En lo atinente a principios, la Ley 1437 de 2011 consagra en su artículo 3 que:

“(...) todas las autoridades deberán interpretar y aplicar las disposiciones que regulan las actuaciones y procedimientos administrativos a la luz de los principios consagrados en la Constitución Política, en la Parte Primera de este Código y en las leyes especiales.

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

Que el principio de eficacia manifiesta que se deberá tener en cuenta que los procedimientos deben lograr su finalidad, removiendo de oficio los obstáculos puramente formales con el fin de evitar decisiones inhibitorias.

Que así mismo, el artículo 267 del Código Contencioso Administrativo establece:

“Artículo 267. En los aspectos no contemplados en este código se seguirá el Código de Procedimiento Civil en lo que sea compatible con la naturaleza de los procesos y actuaciones que correspondan a la jurisdicción en lo contencioso administrativo”.

Que al referir la procedencia del archivo de un expediente y/o actuación administrativa, es preciso aclarar que el Código de Procedimiento Civil (Decreto 1400 de 1970), fue derogado por el Código General del

Proceso (Ley 1564 de 2012), el cual entró en vigor desde el primero de enero de 2016 (Acuerdo No. PSAA15-10392 del 1 de octubre de 2015 Sala Administrativa del Consejo Superior de la Judicatura).

Que, en este orden de ideas, el artículo 122 del Código General del Proceso, formación y archivo de los expedientes establece que: *“El expediente de cada proceso concluido se archivará (...)”*

III. CONSIDERACIONES DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

En el expediente, se reporta que hubo dos Requerimientos Nos. 2005EE12474 del 31 de mayo de 2005 y 2007EE5315 del 27 de febrero de 2007, por parte de la Secretaria Distrital de Ambiente, ante el establecimiento de comercio denominado ASADERO Y RESTAURANTE LA FRONTERA BOYACENSE, posteriormente denominado ASADERO LOS LEÑITOS DEL RESTREPO, ubicado en la Diagonal 12 Sur No. 15-38 de la Localidad de Antonio Nariño de esta ciudad, en donde sus propietarios incumplieron las obligaciones requeridas, de tal manera la Autoridad Ambiental generó tres Conceptos Técnicos Nos. 8808 del 16 de noviembre de 2004, 1423 del 15 de febrero de 2007 y 6232 del 16 de julio de 2007, porque no cumplieron con los requerimientos anteriormente citados y porque no realizaron las acciones pertinentes para optimizar el sistema de control de partículas y olores a la atmosfera, de acuerdo con lo establecido en el artículo 23 del Decreto 948 de 1995, de tal manera se sugirió la apertura de una investigación administrativa de carácter sancionatorio ambiental, la cual a la fecha no se realizó.

Es de anotar, que en su oportunidad no se desplegó ninguna actuación administrativa, (apertura o inicio de investigación administrativa de carácter sancionatorio ambiental y demás etapas dentro del procedimiento sancionatorio ambiental).

Por lo cual, y teniendo en cuenta el transcurso del tiempo, así por la inexistencia de seguimiento en su oportunidad; resulta viable el archivo de las diligencias en el estado en que se encuentren, tal como se ordenará.

Esto en consideración a la desaparición de las condiciones que generaron en su momento la exigencia de unos correctivos; lo que impide dictar la apertura del proceso.

IV. COMPETENCIA DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

Con relación a la competencia de esta Entidad, es preciso señalar que el numeral 2 del artículo 31 de la Ley 99 de 1993 establece que las Corporaciones Autónomas Regionales ejercen la función de máxima autoridad ambiental en el área de su jurisdicción, de acuerdo con las normas de carácter superior y conforme a los criterios y directrices trazadas por el Ministerio del Medio Ambiente.

Posteriormente el numeral 6 del artículo 65 de la Ley 99 de 1993 prevé que corresponde en materia ambiental a los municipios, y a los distritos con régimen constitucional especial, además de las funciones que les sean delegadas por la ley o de las que deleguen o transfieran a los alcaldes por el Ministerio del Medio Ambiente o por las Corporaciones Autónomas Regionales, entre ellas ejercer a través del alcalde como primera autoridad de policía con el apoyo de la Policía Nacional y en Coordinación con las demás

entidades del Sistema Nacional Ambiental (SINA), con sujeción a la distribución legal de competencias, funciones de control y vigilancia del medio ambiente y los recursos naturales renovables, con el fin de velar por el cumplimiento de los deberes del Estado y de los particulares en materia ambiental y de proteger el derecho constitucional a un ambiente sano.

El artículo 66 *Ibídem* ordena que los municipios, distritos o áreas metropolitanas cuya población urbana fuere igual o superior a un millón de habitantes (1.000.000) ejercerán dentro del perímetro urbano las mismas funciones atribuidas a las Corporaciones Autónomas Regionales, en lo que fuere aplicable al medio ambiente urbano.

Mediante el Acuerdo Distrital 257 de 30 de noviembre de 2006 expedido por el Concejo de Bogotá, "*Por el cual se dictan normas básicas sobre la estructura, organización y funcionamiento de los organismos y de las entidades de Bogotá Distrito Capital y se expiden otras disposiciones*", se ordenó en el artículo 101, transformar el Departamento Técnico Administrativo del Medio Ambiente - DAMA, en la Secretaría Distrital de Ambiente - SDA, como un organismo del sector central, con autonomía administrativa y financiera.

Por su parte, el Decreto Distrital 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.

En lo relacionado al derecho sancionador ambiental, la Ley 1333 del 21 de julio de 2009, publicada en el Diario Oficial No. 47.417 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 en su artículo 1 que el Estado es titular de 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 conformidad con lo contemplado en el Numeral 9 del Artículo 2 de la Resolución No. 01865 del 6 de julio del 2021 por la cual el Secretario Distrital de Ambiente delega en el Director de Control Ambiental, entre otras funciones, de: "*9. Expedir los actos que ordenan el archivo, desglose, acum, ordenación cronológica y re-foliación de actuaciones administrativas en los procesos de carácter sancionatorio*"

En mérito de lo expuesto,

DISPONE

ARTÍCULO PRIMERO. - Ordenar el archivo del expediente **SDA-08-2007-1292**, adelantado en contra del establecimiento de comercio denominado ASADERO Y RESTAURANTE LA FRONTERA BOYACENSE, posteriormente denominado ASADERO LOS LEÑITOS DEL RESTREPO, ubicado en la Diagonal 12 Sur No. 15-38 de la Localidad de Antonio Nariño de esta ciudad, por las razones expuestas en la parte motiva de este Auto.

ARTÍCULO SEGUNDO. - Comunicar el presente acto administrativo al representante legal o quien haga sus veces, del establecimiento de comercio denominado ASADERO Y RESTAURANTE LA FRONTERA

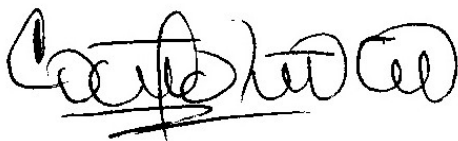
BOYACENSE, posteriormente denominado ASADERO LOS LEÑITOS DEL RESTREPO, ubicado en la Diagonal 12 Sur No. 15-38 de la Localidad de Antonio Nariño de esta ciudad, de conformidad con el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, Ley 1437 de 2011.

ARTÍCULO TERCERO. - Comunicar el presente acto administrativo al Grupo Interno de Trabajo de Notificaciones y Expedientes (GITNE) de esta Entidad, para que proceda a efectuar el correspondiente archivo del expediente, de conformidad con lo dispuesto en el artículo primero de este acto administrativo.

ARTÍCULO CUARTO. - 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.

COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE

Dado en Bogotá D.C., a los 27 días del mes de septiembre del año 2021



CAMILO ALEXANDER RINCON ESCOBAR
DIRECCION DE CONTROL AMBIENTAL

Elaboró:

IVONNE ANDREA PEREZ MORALES

CPS:

CONTRATO 2019-0056
DE 2019

FECHA EJECUCION:

25/09/2021

Revisó:

SANDRA MILENA BETANCOURT GONZALEZ

CPS:

CONTRATO 2021-1145
DE 2021

FECHA EJECUCION:

27/09/2021

Aprobó:

Firmó:

CAMILO ALEXANDER RINCON ESCOBAR

CPS:

FUNCIONARIO

FECHA EJECUCION:

27/09/2021

SDA-08-2007-1292