

AUTO N. 03867

“POR EL CUAL SE ORDENA CORREGIR ERRORES FORMALES DEL AUTO 05717 DEL 01 DE DICIEMBRE DE 2021 Y SE ADOPTAN OTRAS DETERMINACIONES”

LA DIRECCIÓN 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 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 06 de julio de 2021, modificada por la Resolución 046 del 2022 de la Secretaría Distrital de Ambiente y,

CONSIDERANDO

I. ANTECEDENTES

En atención a los radicados Nos. 2014ER182564 del 04 de noviembre de 2014, 2017ER79879 del 04 de mayo de 2017, 2017ER83758 del 09 de mayo de 2017, y 2017ER163161 del 24 agosto de 2017, llevó a cabo visita técnica el día 03 de septiembre julio de 2017, al establecimiento de comercio denominado KARAOKE LA NOTA, matrícula mercantil No 2668076, ubicado en la calle 2A sur No. 71D - 22 de la localidad de Kennedy de la ciudad de Bogotá D.C., de propiedad del señor **MANUEL ALVAREZ CABEZAS**, identificado con la cédula de ciudadanía número 79.995.470, con el fin de verificar los niveles de presión sonora generados por las fuentes fijas de emisión según el anexo 3, capítulo 1, procedimiento de medición para emisiones de ruido de la resolución 627 de 2006 del Ministerio de Ambiente y Desarrollo Territorial y verificar el cumplimiento de los parámetros de emisión de ruido establecidos en la tabla no.1 del artículo 9°, de la precitada norma, contenido lo anterior en el **Concepto Técnico N° 08582 del 26 de diciembre de 2017.**

Que, la Dirección de Control Ambiental de la Secretaría Distrital de Ambiente – SDA, encontró mérito suficiente para dar inicio al procedimiento sancionatorio ambiental mediante el **Auto No. 04585 del 31 de octubre de 2019**, en contra del señor **MANUEL ALVAREZ CABEZAS**, identificado con la cédula de ciudadanía número 79.995.470, registrado con matrícula mercantil

de persona natural No. 2668075, en calidad de propietario del establecimiento denominado KARAOKE LA NOTA, matrícula mercantil No 2668076, ubicado en la calle 2A sur No. 71D - 22 de la localidad de Kennedy de la ciudad de Bogotá D.C., en los términos del artículo 18 de la Ley 1333 de 2009.

Que, el precitado Auto se notificó por aviso el día 24 de noviembre de 2020, previa citación a través del radicado 2019EE256514 del 31 de octubre de 2019, publicado en el Boletín Legal de la Secretaria Distrital de Ambiente el día 19 de febrero de 2021 y comunicado a la Procuradora General de la Nación Radicado No. 2020EE60287 del 18 de marzo de 2020.

Que mediante **Auto 05717 del 01 de diciembre de 2021**, se formuló pliego de Cargos en contra del señor **MANUEL ALVAREZ CABEZAS**, identificado con la cédula de ciudadanía No. 79.995.470, en los siguientes términos:

“(…)

CARGO PRIMERO: *Por exceder el estándar máximo de emisión de ruido en horario nocturno, sobrepasando el estándar máximo permitido, considerado como aporte contaminante muy alto, por el establecimiento de comercio denominado KARAOKE LA NOTA, matrícula mercantil No 2668076, ubicado en la calle 2A sur No. 71D - 22 de la localidad de Kennedy de la ciudad de Bogotá D.C., incumpliendo con ello lo establecido en el artículo 2.2.5.1.5.4. del Decreto 1076 de 2015 en concordancia con los niveles máximos permitidos en la tabla 1° del artículo 9° de la Resolución 627 de 2006.*

CARGO SEGUNDO: *Poner en funcionamiento un establecimiento de comercio, en un lugar en donde no se permite la operación de establecimientos comerciales ruidosos, denominado KARAOKE LA NOTA, matrícula mercantil No 2668076, ubicado en la calle 2A sur No. 71D - 22 de la localidad de Kennedy de la ciudad de Bogotá D.C., incumpliendo lo establecido en el artículo 2.2.5.1.5.7 del Decreto 1076 de 2015.*

(…)”

II. CONSIDERACIONES JURÍDICAS

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 y el derecho a la defensa, así:

“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.”

Y el desarrollo de la función administrativa conforme a los principios de igualdad, moralidad, eficacia, economía, celeridad, imparcialidad y publicidad.

El debido proceso y el derecho a la defensa en Colombia son unos mecanismos que tiene todo ciudadano para defenderse de las acciones administrativas y judiciales de las diferentes entidades del Estado y privadas. Es considerado este derecho como parte esencial y fundamental del Estado Social de Derecho y de sostenimiento de la Democracia, porque impide las arbitrariedades de los gobernantes con los ciudadanos.

Al respecto, la Corte Constitucional, en sentencia C- 025 del 27 de enero de 2009, M.P Dr. Rodrigo Escobar Gil, expuso:

“Una de las principales garantías del debido proceso, es precisamente el derecho a la defensa, entendido como la oportunidad reconocida a toda persona, en el ámbito de cualquier proceso o actuación judicial o administrativa, de ser oída, de hacer valer las propias razones y argumentos, de controvertir, contradecir y objetar las pruebas en contra y de solicitar la práctica y evaluación de las que se estiman favorables, así como de ejercitar los recursos que la ley otorga. Su importancia en el contexto de las garantías procesales radica en que con su ejercicio se busca impedir la arbitrariedad de los agentes estatales y evitar la condena injusta, mediante la búsqueda de la verdad, con la activa participación o representación de quien puede ser afectado por las decisiones que se adopten sobre la base de lo actuado.”

Que el artículo 79 de la Constitución Política elevó a rango constitucional la obligación que tiene el Estado de proteger el medio ambiente, y el derecho que tienen todos los ciudadanos a gozar de un ambiente sano. El medio ambiente es un derecho colectivo que debe ser protegido por el Estado, estableciendo todos los mecanismos necesarios para su protección.

Que, al tenor de lo expuesto en el artículo 80 de la Constitución Política, el Estado debe planificar el manejo y aprovechamiento de los recursos naturales para garantizar su desarrollo sostenible, su conservación, restauración o sustitución. La planificación se realiza mediante una serie de mecanismos que permiten analizar, evaluar y prever unas circunstancias que faciliten la toma de decisión, con el fin de alcanzar un objetivo propuesto, en este caso, el desarrollo sostenible.

Que el artículo 95 ibídem, preceptúa en su numeral 8° como un deber del ciudadano, proteger los recursos culturales y naturales del país y velar por la conservación de un ambiente sano.

- **Del Procedimiento de la Ley 1333 de 2009 y la Ley 1437 de 2011**

Que es función de la Secretaría Distrital de Ambiente, controlar y vigilar el cumplimiento imperativo de las normas de protección ambiental y manejo de los recursos naturales, y, en consecuencia, emprender las acciones de policía que sean pertinentes, y particularmente, adelantar las investigaciones e imponer las medidas y sanciones que correspondan a quienes infrinjan las mencionadas normas.

Que la Ley 1333 del 21 de julio de 2009, “Por la cual se establece el procedimiento sancionatorio ambiental y se dictan otras disposiciones”, estableció el procedimiento sancionatorio en materia ambiental, subrogando entre otras disposiciones los artículos del 83 al 86 de la Ley 99 del 22 de diciembre de 1993, y señaló que el Estado es titular de la potestad sancionatoria en materia ambiental, a través de las autoridades ambientales establecidas, de conformidad con las competencias constituidas por la Ley y los Reglamentos.

Que, a su vez, la Ley 1333 del 21 de julio de 2009 en su artículo 19 señala:

“NOTIFICACIONES. *En las actuaciones sancionatorias ambientales las notificaciones se surtirán en los términos del Código Contencioso Administrativo”.*

Que la Ley 1437 del 18 de enero de 2011, regula las acciones o procedimientos administrativos y, al mismo tiempo, nos da las herramientas a los ciudadanos para que puedan controvertir las pruebas aportadas en su contra. En este sentido, el debido proceso se da también en situaciones de carácter sancionatorio ambiental.

Que, en relación con los principios generales del derecho, el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, consagra en su artículo 3 que;

“ARTÍCULO 3o. 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.

1. 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 materia administrativa sancionatoria, se observarán adicionalmente los principios de legalidad de las faltas y de las sanciones, de presunción de inocencia, de no reformatio in pejus y non bis in idem.”

Que el artículo 66 de la ley 1437 del 18 de enero de 2011, establece el deber de notificación de los actos administrativos de carácter particular y concreto.

Que así mismo el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo establece el deber de notificación de los actos administrativos de carácter particular y concreto, por su parte el artículo 67 indica:

“ARTÍCULO 67. NOTIFICACIÓN PERSONAL. Las decisiones que pongan término a una actuación administrativa se notificarán personalmente al interesado, a su representante o apoderado, o a la persona debidamente autorizada por el interesado para notificarse.

(...)

El incumplimiento de cualquiera de estos requisitos invalidará la notificación.”

Adicionalmente, la Ley 1437 de 2011, consagra en su artículo 45, qué:

“(…)

ARTÍCULO 45. CORRECCIÓN DE ERRORES FORMALES. En cualquier tiempo, de oficio o a petición de parte, se podrán corregir los errores simplemente formales contenidos en los actos administrativos, ya sean aritméticos, de digitación, de transcripción o de omisión de palabras. En ningún caso la corrección dará lugar a cambios en el sentido material de la decisión, ni revivirá los términos legales para demandar el acto. Realizada la corrección, esta deberá ser notificada o comunicada a todos los interesados, según corresponda.

(…)”

Al respecto, el Consejo de Estado en Auto N° 25000-23-37-000-2014-00489-01 - Sala de lo Contencioso Administrativo - Sección Cuarta, de 25 de octubre de 2017, ha denotado que esto debe entenderse como una facultad de la Administración, en los siguientes términos:

“(…)

La Sala anota que el artículo transcrito faculta a la Administración para corregir errores simplemente formales contenidos en los actos administrativos, ya sean aritméticos, de digitación, de transcripción o de omisión de palabras

(…)”

En relación con la corrección material del acto administrativo, la doctrina ha mencionado lo siguiente:

"La corrección material del acto se presenta cuando el acto es modificado por errores materiales en su formación o transcripción, los cuales pueden ser de escritura, de expresión, numéricos, etc., y que no implica extinción ni modificación esencial del acto.

Es precisamente la situación prevista en el precitado artículo 45 del CPACA, procede a hacerse sin limitación temporal, pues esa norma autoriza que la corrección se pueda hacer en cualquier tiempo.

Esa forma de modificación le corresponde hacerla a la autoridad que lo profirió, y se hará mediante un acto que se integra al que es objeto de la corrección, sin que reviva los términos para demandar este, ni sea necesario el consentimiento del o los interesados, pero si la notificación personal o la comunicación a los mismos del acto contentivo de la corrección"

Visto así los marcos normativos que desarrollan el presente asunto se resolverá de la siguiente manera:

III. CONSIDERACIONES DE LA SECRETARÍA

DEL CASO EN CONCRETO

Que respecto de la corrección de errores formales el tratadista Luis Enrique Berrocal Guerrero, en su libro “Manual del Acto Administrativo” (editorial Librería del Profesional, Bogotá, 2001, Págs. 268 y siguientes) señala:

“corrección material del acto: Se presenta cuando el acto es modificado por errores materiales en su formación y transcripción, los cuales pueden ser de escritura, de expresión, numéricos, etc., y que no implica extinción ni modificación esencial del acto.”

Que, una vez consultado el expediente, se evidencia que dentro de la parte motiva y resolutive del **Auto 05717 del 01 de diciembre de 2021**, se establecieron algunas inconsistencias formales respecto al artículo de la notificación personal, “**NOTIFICAR el contenido del presente auto al señor MANUEL ALVAREZ CABEZAS, identificado con la cédula de ciudadanía número 79.995.470, en las siguientes direcciones: Calle 2A sur No. 71D - 22 y Carrera 73 A No. 38C - 30 sur, ambas de la localidad de Kennedy de la ciudad de Bogotá D.C., según lo establecido en el artículo 66 y subsiguientes de la Ley 1437 de 2011, Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo**”, toda vez que la Notificación Personal se deberá hacerse de conformidad con el artículo 24 de la ley 1333 de 2009 cuando se trata de formulación de cargos, , de ahí que sea necesario ser subsanada por parte de esta Secretaría Distrital de Ambiente, a efectos del perfeccionamiento formal del acto administrativo que da inicio a las actuaciones administrativas de carácter sancionatorio

Que, frente a la parte motiva y resolutive del **Auto 05717 del 01 de diciembre de 2021**, se cometió un error involuntario de transcripción y/o digitación al señalar que la Notificación del Auto de formulación de Cargos se haría de conformidad con lo previsto por los artículos 66, 67, 68 y 69 de la Ley 1437 de 2011, y no de conformidad con el artículo 24 de la ley 1333 de 2009., la cual regula, la forma procedimental de la notificación para el auto de formulación de cargos.

Que, de conformidad con lo anterior, y teniendo en cuenta que los errores presentados no afectan sustancialmente el **Auto 05717 del 01 de diciembre de 2021**, el presente acto administrativo corrige los errores formales presentados respecto de la norma por la cual se debe notificar el Auto de Formulación de cargos, es decir, artículo 24 de la Ley 1333 de 2009.

V. COMPETENCIA DE LA SECRETARÍA

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 conformidad con lo contemplado en el numeral 12° del artículo 2° de la Resolución 01865 del 6 de julio de 2021, modificada por la Resolución 046 del 2022 de la Secretaría Distrital de Ambiente, en la que se delegó en el Director de Control Ambiental, entre otras funciones, la de:

“12. Expedir los actos administrativos por los cuales se resuelven desistimientos, modificaciones y aclaraciones; así como de los actos propios de seguimiento y control ambiental de los trámites administrativos ambientales de carácter sancionatorio y permisivo referidos en el presente artículo.”

Que, en mérito de lo expuesto, la Dirección de Control Ambiental,

DISPONE

ARTÍCULO PRIMERO. - Corregir los errores formales contenidos en el **Auto 05717 del 01 de diciembre de 2021**, en el sentido de incluir en la parte Resolutiva **ARTÍCULO TERCERO**.- lo siguiente:

“ARTÍCULO TERCERO: NOTIFICAR el contenido del presente auto al señor **MANUEL ALVAREZ CABEZAS**, identificado con la cédula de ciudadanía número 79.995.470, en las siguientes direcciones: Calle 2A sur No. 71D - 22 y Carrera 73 A No. 38C - 30 sur, ambas de la localidad de Kennedy de la ciudad de Bogotá D.C., de conformidad con lo previsto en el artículo 24 de la Ley 1333 de 2009.”

ARTÍCULO SEGUNDO. - El presente Auto no modifica, cambia, varía o altera el contenido, características, términos y decisiones adoptadas en el **Auto 05717 del 01 de diciembre de 2021**, por consiguiente, tienen plenos efectos legales y se encuentran vigentes.

ARTÍCULO TERCERO. - NOTIFICAR el contenido del presente auto al señor **MANUEL ALVAREZ CABEZAS**, identificado con la cédula de ciudadanía número 79.995.470, en las siguientes direcciones: Calle 2A sur No. 71D - 22 y Carrera 73 A No. 38C - 30 sur, ambas de la localidad de Kennedy de la ciudad de Bogotá D.C., de conformidad con lo previsto por los artículos 66, 67, 68 y 69 de la Ley 1437 de 2011.

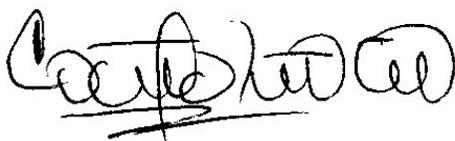
ARTÍCULO CUARTO. - El expediente **SDA-08-2019-480** estará a disposición de los interesados en la oficina de expedientes de la Secretaría Distrital de Ambiente de Bogotá D.C. – SDA, de conformidad con lo dispuesto en el inciso 4° del artículo 36 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, Ley 1437 de 2011.

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

Expediente SDA-08-2019-480

NOTIFIQUESE Y CUMPLASE

Dado en Bogotá D.C., a los 10 días del mes de junio del año 2022



CAMILO ALEXANDER RINCON ESCOBAR
DIRECCION DE CONTROL AMBIENTAL

Elaboró:

AURA CONSTANZA GALVIS RINCON	CPS:	CONTRATO SDA-CPS-20220480 DE 2022	FECHA EJECUCION:	03/06/2022
AURA CONSTANZA GALVIS RINCON	CPS:	CONTRATO SDA-CPS-20220480 DE 2022	FECHA EJECUCION:	02/06/2022

Revisó:

JAIRO MAURICIO BELTRAN BALLEEN	CPS:	CONTRATO SDA-CPS-20220344 DE 2022	FECHA EJECUCION:	07/06/2022
--------------------------------	------	-----------------------------------	------------------	------------

Aprobó:
Firmó:

CAMILO ALEXANDER RINCON ESCOBAR	CPS:	FUNCIONARIO	FECHA EJECUCION:	10/06/2022
---------------------------------	------	-------------	------------------	------------

Sector: SCAAV-RUIDO