

AUTO N. 01178

“POR EL CUAL SE ORDENA LA PRÁCTICA DE PRUEBAS Y SE ADOPTAN OTRAS DETERMINACIONES”

LA DIRECCIÓN DE CONTROL AMBIENTAL DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

En uso de las facultades legales establecidas por la Ley 99 de 1993, con fundamento en la Ley 1333 de 2009, la Ley 1437 de 2011, en concordancia con el Acuerdo Distrital 257 del 30 de noviembre de 2006, el Decreto Distrital 109 del 16 de marzo de 2009 modificado por el Decreto Distrital 175 del 04 de mayo de 2009 y en especial, las delegadas por la Resolución 01865 del 6 de julio de 2021, modificada por la Resolución 046 del 13 de enero de 2022, de la Secretaría Distrital de Ambiente y,

CONSIDERANDO

I. ANTECEDENTES

Que la Dirección de Control Ambiental de la Secretaría Distrital de Ambiente-SDA, dispuso el trámite administrativo ambiental de carácter sancionatorio mediante **Auto No. 01846 del 12 de junio de 2019**, en contra del señor **CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.458.851, en calidad de propietario del establecimiento de comercio denominado **CAMPESINA DE AVES**, ubicado en la en la Transversal 81 No. 34 A 12 sur de la localidad de Kennedy de la ciudad de Bogotá D.C., con el fin de verificar los hechos u omisiones constitutivas de infracción ambiental, conforme al artículo 18 de la Ley 1333 de 2009.

Que el citado acto administrativo, fue notificado aviso el día 21 de agosto de 2019. Previo envió de citación para notificación personal del acto administrativo referenciado con radicado 2019EE130336 del día 12 de junio de 2019.

Así mismo fue comunicado el día 09 de octubre de 2019, a la Procuraduría Delegada para Asuntos Judiciales y Agrarios de Bogotá D.C; de conformidad con el artículo 56 la Ley 1333 de 2009, el oficio con radicado No. 2019EE232822 del 03 de octubre de 2019, de la Secretaría Distrital de Ambiente – SDA

Que, el **Auto No. 01846 del 12 de junio de 2019**, fue publicado en el Boletín Legal de la Secretaría Distrital de Ambiente el día 05 de noviembre de 2019, dando aplicación al artículo 70 de la Ley 99 de 1993.

Que posteriormente, mediante **Auto No. 01970 del 29 de mayo de 2020**, la Dirección de Control Ambiental de la Secretaría Distrital de Ambiente –SDA, formuló pliego de cargos al Señor **CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO**, identificado con Cédula de Ciudadanía No. 79.458.851, en calidad de propietario del establecimiento de comercio denominado **CAMPESINA DE AVES (salón pollo)**, ubicado en la Transversal 81 No. 34A - 12 Sur de la localidad de Kennedy, de esta ciudad, de la siguiente manera:

*“(…) **ARTÍCULO PRIMERO.** Formular en contra del señor CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO, identificado con cédula de ciudadanía 79.458.851, en calidad de propietario del establecimiento de comercio ubicado en la Transversal 81 No. 34 A 12 sur de la localidad de Kennedy de esta ciudad, el siguiente pliego de cargos conforme a lo expuesto en la parte motiva de presente Acto Administrativo así:*

CARGO PRIMERO: *Por no asegurar la adecuada dispersión de los gases, vapores, partículas u olores, generados en el desarrollo de su actividad productiva de beneficio de aves, causando molestias a los vecinos o transeúntes; incumplimiento de esta manera lo contemplado en el parágrafo primero del artículo 17 de la Resolución 6982 de 2011.*

CARGO SEGUNDO: *Por no contar con mecanismos de control que garantice que las emisiones generadas en su proceso de escaldado, no trasciendan más allá de los límites del predio del establecimiento; transgrediendo así lo contemplado en el artículo 90 de la Resolución 909 de 2008. (…)*”

Que el mencionado acto administrativo fue notificado edicto fijado el día 04 de enero de 2021, y desfijado el 08 de enero del 2021, en cumplimiento del artículo 24 de la ley 1333 de 2009, previo envió de citación para la notificación personal del acto administrativo referenciado con radicado No. 2020EE90244 del 29 de mayo del 2020, con guía de la empresa 472 No. RA282375419CO.

Que, en ejercicio de las funciones de control y vigilancia de la Secretaria Distrital de Ambiente por parte de la Subdirección de Calidad De Aire Auditiva Y Visual, realizó visita técnica el día 25 de septiembre de 2020, a las instalaciones del establecimiento de comercio **CAMPESINA DE AVES**, ubicado en la Transversal 81 No. 34A - 12 Sur de la localidad de Kennedy, de esta ciudad, propiedad del señor **CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.458.851, con el fin de verificar el cumplimiento normativo ambiental en materia de emisiones atmosféricas. Resultado de la cual profirió el **Concepto Técnico No. 05635 del 08 de junio de 2021:**

“(…) 11. CONCEPTO TÉCNICO

11.2 El establecimiento CAMPESINA DE AVES propiedad del señor CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO, no cumple con el parágrafo primero del artículo 17 de la Resolución 6982 del 2011, por cuanto no da un adecuado manejo de las emisiones generadas en el desarrollo de su actividad económica.

11.3 El establecimiento CAMPESINA DE AVES propiedad del señor CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO no cumple con lo establecido en el artículo 90 de la Resolución 909 de 2008, por cuanto en su proceso de escaldado no cuenta con mecanismos de control que garantizan que las emisiones generadas no trasciendan más allá de los

límites del predio. (...)

Que, la Secretaría Distrital de Ambiente por parte de la Subdirección de Calidad De Aire Auditiva Y Visual, realizó visita técnica el día 09 de septiembre de 2021, a las instalaciones del establecimiento de comercio **CAMPESINA DE AVES**, ubicado en la Transversal 81 No. 34A - 12 Sur de la localidad de Kennedy, de esta ciudad, propiedad del señor **CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.458.851, con el fin de verificar el cumplimiento normativo ambiental en materia de emisiones atmosféricas. Resultado de la cual profirió el **Concepto Técnico No. 05240 del 12 de mayo de 2022**.

“(...) 11. CONCEPTO TÉCNICO

11.2. El establecimiento CAMPESINA DE AVES (SALÓN POLLO) propiedad del señor CABRERA CASTRO CARLOS ALBERTO, no cumple con el parágrafo primero del artículo 17 de la Resolución 6982 de 2011, por cuanto no da un adecuado manejo de las emisiones generadas en el desarrollo de su actividad económica y son susceptibles de incomodar a vecinos y/o transeúntes.

11.3. El establecimiento CAMPESINA DE AVES (SALÓN POLLO) propiedad del señor CABRERA CASTRO CARLOS ALBERTO, no cumple con lo establecido en el artículo 90 de la Resolución 909 de 2008, porque, aunque los procesos de almacenamiento de residuos orgánicos, escaldado y eviscerado se realizan en áreas confinadas no garantizan que las emisiones no trasciendan más allá de los límites del predio

“(...) 11.5.1. Realizar mantenimiento al ducto del quemador en el proceso de escaldado, con el fin de mejorar y optimizar su funcionamiento para la adecuada dispersión de las emisiones en el desarrollo del proceso.

11.5.2. Elevar la altura del ducto del quemador en el proceso de escaldado de manera que garantice la adecuada dispersión de las emisiones generadas sin afectar a los vecinos y transeúntes.

11.5.3. Instalar dispositivos de control en las áreas de almacenamiento de residuos orgánicos, escaldado y eviscerado, con el fin de dar un manejo adecuado a los olores que son generados durante el desarrollo de dichos procesos.

Es pertinente, que se tenga en cuenta lo estipulado en el Protocolo para el Control y Vigilancia de la Contaminación Atmosférica Generada por Fuentes Fijas (Capítulo 5 Sistemas de control de emisiones atmosféricas y Capítulo 7. Dispositivos para el Control de Emisiones Molestas) adoptado por la Resolución 2153 del 2 de noviembre de 2010 del MAVDT (Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial), sobre sistemas de control de emisiones atmosféricas y dispositivos de control de emisiones molestas, para la implementación del sistema de control de olores.

11.5.4. Instalar sistema de extracción que permita encauzar los olores generados en el proceso de almacenamiento de residuos orgánicos, dicho sistema de extracción deberá conectar con un ducto de descarga, cuya altura garantice la adecuada dispersión de las emisiones generadas sin afectar a los vecinos. (...)

Que posteriormente en ejercicio de las funciones de control y vigilancia de la Secretaría Distrital de Ambiente por parte de la Subdirección de Calidad De Aire Auditiva y Visual, realizó visita técnica el día 24 de agosto de 2022, a las instalaciones del establecimiento de comercio

CAMPESINA DE AVES, ubicado en la Transversal 81 No. 34A - 12 Sur de la localidad de Kennedy, de esta ciudad, propiedad del señor **CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.458.851, con el fin de verificar el cumplimiento normativo ambiental en materia de emisiones atmosféricas. Resultado de la cual profirió el **Concepto Técnico No. 15034 del 06 de diciembre de 2022**. Con referente a este concepto se tiene lo siguiente:

“(…) 5. OBSERVACIONES DE LA VISITA TÉCNICA

El día 24 de agosto de 2022 se llevó a cabo visita técnica al predio de la Transversal 81 No. 34 A – 12 Sur donde funcionaba el establecimiento CAMPESINA DE AVES (SALÓN POLLO) propiedad del señor CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO, evidenciando que actualmente la actividad económica no se desarrolla en dicho predio, todos los equipos fueron desmantelados, no se observó el quemador, tampoco las áreas de escaldado y eviscerado, ni las líneas de colgados, el área por donde llegaba el producto al segundo piso, fue cerrada. Quien atiende la visita informa la empresa quebró y ceso actividades a finales de septiembre de 2021.

El predio se dividió en tres (3) establecimientos, el área donde se realizaba la recepción de aves, actualmente es un local de venta de verduras y frutas; donde era el punto de venta, actualmente es un establecimiento de venta de mariscos, y el tercer local, es de venta de pollos los cuales llegan ya procesados y solo se empacan y despachan. Teniendo en cuenta lo observado en la visita no se considera necesario realizar control a los establecimientos anteriormente mencionados.

(…) 7. FUENTES FIJAS DE COMBUSTIÓN EXTERNA y/o PROCESO

Este numeral no es aplicable teniendo en cuenta que el establecimiento CAMPESINA DE AVES (SALÓN POLLO) propiedad del señor CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO actualmente no ejecuta actividades en este predio y se desconoce su nueva ubicación.

8. FUENTES FIJAS DE EMISIÓN POR PROCESO

Este numeral no es aplicable teniendo en cuenta que el establecimiento CAMPESINA DE AVES (SALÓN POLLO) propiedad del señor CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO actualmente no ejecuta actividades en este predio y se desconoce su nueva ubicación.

9. ÁREA FUENTE

El predio en el que operaba el establecimiento CAMPESINA DE AVES (SALÓN POLLO) propiedad del señor CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO está ubicado en la UPZ 80 – Corabastos de la localidad de Kennedy, la cual se encuentra establecida como área fuente de contaminación Clase I por el artículo 4 del Decreto 623 de 2011 o el que lo modifique y/o sustituya.

10. CONCEPTO TÉCNICO

Teniendo en cuenta que el establecimiento CAMPESINA DE AVES (SALÓN POLLO) propiedad del señor CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO actualmente no ejecuta actividades en el predio ubicado en la Transversal 81 No. 34 A – 12 Sur y se desconoce su nueva ubicación, se sugiere al área jurídica tomar las acciones pertinentes frente al expediente SDA-08-2019-613 con el que contaba el establecimiento en la entidad.

(…)”

Que, verificado el sistema interno Forest y el expediente **SDA-08-2019-613**, dentro del término establecido en el artículo 25 de la Ley 1333 de 2009, al Señor **CARLOS ALBERTO CABRERA**

CASTRO, identificado con Cédula de Ciudadanía No. 79.458.851, en calidad de propietario del establecimiento de comercio denominado **CAMPESINA DE AVES (salón pollo)**, ubicado en la Transversal 81 No. 34A - 12 Sur de la localidad de Kennedy, de esta ciudad, no presento descargos por escrito ni aporto o solicito la práctica de pruebas que estimara pertinentes y conducentes en contra del **Auto No. 01970 del 29 de mayo de 2020**.

Que, así las cosas y una vez verificada la fecha de notificación del **Auto No. 01970 del 29 de mayo de 2020**, se evidencia que el término para allegar el escrito corre a partir del 12 de enero del 2021, siendo la fecha límite el día 25 de enero del 2021, por cuanto la desfijación del edicto fue el día 08 de enero del 2021.

II. CONSIDERACIONES JURÍDICAS

-Fundamentos Constitucionales

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, en virtud del cual *“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 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.”

- **Fundamentos Legales**

Que el artículo 66 de la Ley 99 de 1993¹ establece que “*Los municipios, distritos o áreas metropolitanas cuya población urbana fuere igual o superior a un millón (1'000.000) de habitantes ejercerán dentro del perímetro urbano las mismas funciones atribuidas a las corporaciones autónomas regionales, en lo que fuere aplicable al medio ambiente urbano. Además de las licencias ambientales, concesiones, permisos y autorizaciones que les corresponda otorgar para el ejercicio de actividades o la ejecución de obras dentro del territorio de su jurisdicción, las autoridades municipales, distritales o metropolitanas tendrán la responsabilidad de efectuar el control de vertimientos y emisiones contaminantes, disposición de desechos sólidos y de residuos tóxicos y peligrosos, dictar las medidas de corrección o mitigación de daños ambientales y adelantar proyectos de saneamiento y descontaminación.*”

Que el inciso 2 de artículo 107 de la Ley 99 de 1993 establece. (...) “*Las normas ambientales son de orden público y no podrán ser objeto de transacción o de renuncia a su aplicación por las autoridades o por los particulares*” (...).

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

La Ley 1333 del 21 de julio de 2009 establece en su artículo 26 establece:

“Artículo 26. Práctica de pruebas. *Vencido el término indicado en el artículo anterior, la autoridad ambiental ordenará la práctica de las pruebas que hubieren sido solicitadas de acuerdo con los criterios de conducencia, pertinencia y necesidad. Además, ordenará de oficio las que considere necesarias. Las pruebas ordenadas se practicarán en un término de treinta (30) días, el cual podrá prorrogarse por una sola vez y hasta por 60 días, soportado en un concepto técnico que establezca la necesidad de un plazo mayor para la ejecución de las pruebas.*

Parágrafo. *Contra el acto administrativo que niegue la práctica de pruebas solicitadas, procede el recurso de reposición. La autoridad ambiental competente podrá comisionar en otras autoridades la práctica de las pruebas decretadas”.*

III. PRESENTACIÓN DE DESCARGOS

Que en cuanto a los descargos y los términos de Ley para la presentación de los mismos, el artículo 25 de la Ley 1333 de 2009², dispone:

“ARTÍCULO 25. DESCARGOS. *Dentro de los diez días hábiles siguientes a la notificación del pliego de cargos al presunto infractor este, directamente o mediante apoderado debidamente constituido, podrá*

¹ Por la cual se crea el Ministerio del Medio Ambiente, se reordena el Sector Público encargado de la gestión y conservación del medio ambiente y los recursos naturales renovables, se organiza el Sistema Nacional Ambiental, SINA y se dictan otras disposiciones

² Por la cual se establece el procedimiento sancionatorio ambiental y se dictan otras disposiciones.

presentar descargos por escrito y aportar o solicitar la práctica de las pruebas que estime pertinentes y que sean conducentes.”

Que en el párrafo del artículo 25 de la Ley 1333 de 2009, establece además que: “Los gastos que ocasione la práctica de una prueba serán a cargo de quien lo solicite”.

Que, para garantizar el derecho de defensa el señor **CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.458.851, en calidad de propietario del establecimiento de comercio denominado **CAMPESINA DE AVES**, contaba con un término perentorio de diez (10) días hábiles siguientes a la notificación, para presentar escrito de descargos en contra del **Auto No. 01970 del 29 de mayo de 2020**, por el cual se formuló pliego de cargos.

Que, así las cosas y una vez verificada la fecha de notificación del **Auto No. 01970 del 29 de mayo de 2020**, se evidencia que el término para allegar el escrito corre a partir del 12 de enero del 2021, siendo la fecha límite el día 25 de enero del 2021.

IV. DE LAS PRUEBAS

Que la etapa probatoria tiene como objeto producir elementos de juicio, encaminados a obtener determinadas piezas probatorias tendientes a crear convicción sobre la existencia o inexistencia de los hechos afirmados por las partes, con fundamento en sus pretensiones o defensas.

Dichas piezas procesales deben ser necesarias, conducentes y pertinentes, toda vez que los hechos articulados en el proceso son los que constituyen el tema a probar, y estos tendrán incidencia sobre lo que se va a concluir en el mismo.

Que en concordancia con lo anterior, al respecto de los principios probatorios de pertinencia y conducencia, el Consejo de Estado³, se pronunció de la siguiente manera:

“El artículo 168 del C.C.A. señala que, en lo relacionado con la admisibilidad de los medios de prueba, la forma de practicarlas y los criterios de valoración, son aplicables las normas del Código de Procedimiento Civil. El artículo 178 del C. de P.C. dispone: “Las pruebas deben ceñirse al asunto materia del proceso y el juez rechazará in limine las legalmente prohibidas o ineficaces, las que versen sobre hechos notoriamente impertinentes y las manifiestamente superfluas”. De la última norma se infiere que para determinar si procede el decreto de las pruebas propuestas por las partes, el juez debe analizar si éstas cumplen con los requisitos de pertinencia, conducencia, utilidad y legalidad. Por esencia, la prueba judicial es un acto procesal que permite llevar al juez al convencimiento de los hechos que son materia u objeto del proceso. Desde el punto de vista objetivo, las pruebas deben cumplir con los requisitos de conducencia, pertinencia, utilidad y legalidad. La conducencia consiste en que el medio probatorio propuesto sea adecuado para demostrar el hecho. La pertinencia, por su parte, se fundamenta en que el hecho a demostrar tenga relación con los demás hechos que interesan al proceso. La utilidad, a su

³ Sala de lo Contencioso Administrativo (Sección Cuarta), en decisión del diecinueve (19) de agosto de dos mil diez (2010), Rad. 18093, Consejero Ponente Dr. Hugo Fernando Bastidas Bárcenas

turno, radica en que el hecho que se pretende demostrar con la prueba no debe estar ya demostrado con otro medio probatorio. (...)"

Que de acuerdo a la jurisprudencia del Consejo de Estado⁴, la prueba debe ser entendida:

"En primer lugar debe precisarse que la prueba ha sido definida por diversos autores de la siguiente manera: Para Bentham, después de sostener que la palabra prueba tiene algo de falaz, concluye que no debe entenderse por ella sino un medio del que nos servimos para establecer la verdad de un hecho, medio que puede ser bueno o malo, completo o incompleto; por su parte para Ricci "la prueba no es un fin por sí mismo, sino un medio dirigido a la consecución de un fin, que consiste en el descubrimiento de la verdad"

y agrega que "antes de emplear un medio para conseguir el fin que se persigue es de rigor convencerse de la idoneidad del medio mismo; de otra suerte se corre el riesgo de no descubrir la verdad que se busca" y por último Framarino anota en su "Lógica de las pruebas en materia Criminal" que la finalidad suprema y sustancial de la prueba es la comprobación de la verdad y que la prueba es el medio objetivo a través del cual la verdad logra penetrar en el espíritu.

De conformidad con lo anterior, es claro que por valoración o evaluación de la prueba debe entenderse el conjunto de operaciones mentales que debe cumplir el juez al momento de proferir su decisión de fondo para conocer el mérito o valor de convicción de un medio o conjunto de medios probatorios. El artículo 168 del C.C.A. prevé que en los procesos que se surtan ante esta jurisdicción, se aplican las normas del Código de Procedimiento Civil en lo relacionado con la admisibilidad de los medios de prueba, forma de practicarlas y criterios de valoración, siempre que resulten compatibles con las normas del C.C.A. marginalmente (...)"

Continúa el Consejo de Estado Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Cuarta frente a la noción de conducencia, pertinencia, utilidad y legalidad de las pruebas:

"El artículo 168 del C.C.A. señala que en lo relacionado con la admisibilidad de los medios de prueba, la forma de practicarlas y los criterios de valoración, son aplicables las normas del Código de Procedimiento Civil.

El artículo 178 del C. de P.C. dispone: "Las pruebas deben ceñirse al asunto materia del proceso y el juez rechazará in limine las legalmente prohibidas o ineficaces, las que versen sobre hechos notoriamente impertinentes y las manifiestamente superfluas.

De la última norma se infiere que para determinar si procede el decreto de las pruebas propuestas por las partes, el juez debe analizar si éstas cumplen con los requisitos de pertinencia, conducencia, utilidad y legalidad.

Por esencia, la prueba judicial es un acto procesal que permite llevar al juez al convencimiento de los hechos que son materia u objeto del proceso. Desde el punto de vista objetivo, las pruebas deben cumplir con los requisitos de conducencia, pertinencia, utilidad y legalidad. La conducencia consiste en que el medio probatorio propuesto sea adecuado para demostrar el hecho. La pertinencia, por su parte,

⁴ Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Segunda-Subsección "A" CP Gustavo Eduardo Gómez Aranguren, del 20 de septiembre de 2007, Radicación 25000-23-25-000-2004-05226-01(0864-07)

se fundamenta en que el hecho a demostrar tenga relación con los demás hechos que interesan al proceso. La utilidad, a su turno, radica en que el hecho que se pretende demostrar con la prueba no debe estar ya demostrado con otro medio probatorio. Finalmente, las pruebas, además de tener estas características, deben estar permitidas por la ley.”

Que en este punto resulta necesario precisar, que el procedimiento sancionatorio ambiental regulado en la Ley 1333 de 2009 no prevé los criterios para determinar la pertinencia, conducencia y necesidad de los medios de prueba solicitados o aportados. Por ello, resulta necesario acudir al artículo 40 de la Ley 1437 de 2011⁵; sin embargo, esta disposición tampoco define los criterios de admisión de los medios de prueba solicitados. Por esta razón, es necesario acudir a los dictámenes establecidos en el Código General del Proceso el cual, determina en cuanto a las pruebas, lo siguiente:

1. Que toda decisión judicial debe fundarse en las pruebas regular y oportunamente allegadas al proceso, esto es la necesidad de la prueba (Art. 164 del C.G.P.⁶).
2. Que sirven como pruebas, la declaración de parte, el juramento, el testimonio de terceros, el dictamen pericial, la inspección judicial, los documentos, los indicios y cualesquiera otros medios que sean útiles para la formación del convencimiento del juez (Art. 165 del C.G.P.).
3. Que incumbe a las partes probar el supuesto de hecho de las normas que consagran el efecto jurídico que ellas persiguen. Los hechos notorios y las afirmaciones o negaciones indefinidas no requieren prueba (Art. 167 del C. G P.).
4. Que las pruebas deben ceñirse al asunto materia del proceso y que el juez rechazará *in limine* las legalmente prohibidas o ineficaces, las que versen sobre hechos notoriamente impertinentes y las manifestaciones superfluas (Art. 168 del C. G P.)

Que, de acuerdo a lo anteriormente expresado, tenemos que las pruebas son un medio de verificación de las afirmaciones y hechos que formulan las partes dentro de un proceso, con el fin de otorgarle al operador jurídico las pautas necesarias para tomar una decisión.

Que, aunado a lo referido, se tiene que no sólo se necesita allegar oportunamente las pruebas que se pretende hacer valer dentro del proceso, sino que estas deben ser congruentes con el objeto del mismo, igualmente éstas deben cumplir con los requisitos de pertinencia, conducencia y utilidad.

Que el tratadista Nattan Nisimblat en su libro⁷, al respecto de los requisitos intrínsecos de la prueba, definió lo siguiente:

⁵ Por la cual se expide el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo

⁶ Ley 1564 de 2012 - Por medio de la cual se expide el Código General del Proceso y se dictan otras disposiciones

⁷ Derecho Probatorio - Principios y Medios de Prueba en Particular Actualizado con la Ley 1395 de 2010 y la Ley 1437 de 2011, Páginas 131 y 132.

“2.3.1.1. Conducencia.

La conducencia es la idoneidad del medio de prueba para demostrar lo que se quiere probar y se encuentra determinada por la legislación sustantiva o adjetiva que impone restricciones a la forma como debe celebrarse o probarse un determinado acto jurídico (elementos ad substantiam actus y ad probationem) (...)

2.3.1.2. Pertinencia.

Inutile est probare quod probatum non relevant y frustra probatum non relevant. La pertinencia demuestra la relación directa entre el hecho alegado y la prueba solicitada. Bien puede ocurrir que una prueba sea conducente para demostrar un hecho determinado, pero que, sin embargo, no guarde ninguna relación con el “tema probatorio”. Son ejemplos de pruebas impertinentes las que tienden a demostrar lo que no está en debate (...)

2.3.1.3. Utilidad.

En desarrollo del principio de economía, una prueba será inútil cuando el hecho que se quiere probar con ella se encuentra plenamente demostrado en el proceso, de modo que se torna en innecesaria y aún costosa para el debate procesal. Para que una prueba pueda ser considerada inútil, primero se debe haber establecido su conducencia y pertinencia. En virtud de este principio, serán inútiles las pruebas que tiendan a demostrar notorios, hechos debatidos en otro proceso o hechos legalmente presumidos.”

Que desde el punto de vista procedimental se tiene en cuenta, con base en lo establecido en el artículo 26 de la Ley 1333 del 21 de julio de 2009, que esta Autoridad ambiental está investida de la facultad para decretar la práctica de las pruebas consideradas de interés para el presente proceso sancionatorio.

Que el parágrafo del artículo de práctica de pruebas citado en el párrafo anterior determinó que: *“Contra el acto administrativo que niegue la práctica de pruebas solicitadas, procede el recurso de reposición. La autoridad ambiental competente podrá comisionar en otras autoridades la práctica de las pruebas decretadas”.*

V. DEL CASO EN CONCRETO

Que de conformidad con la normativa, la doctrina y la jurisprudencia señaladas de manera precedente, el tema de la prueba se refiere a los hechos que se deben investigar en cada proceso, que para el caso que nos ocupa corresponden a aquellos que llevaron a la Dirección de Control Ambiental de la Secretaría Distrital de Ambiente a formular pliego de cargos mediante **Auto No. 01970 del 29 de mayo de 2021** en contra del Señor **CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.458.851, lo cual se hace necesario desvirtuar o corroborar mediante las pruebas que de forma legal se aporten, se incorporen o practiquen dentro de la presente etapa.

Que, verificado el sistema interno Forest y el expediente **SDA-08-2019-613**, dentro del término establecido en el artículo 25 de la Ley 1333 de 2009, al Señor **CARLOS ALBERTO CABRERA**

CASTRO, identificado con Cédula de Ciudadanía No. 79.458.851, en calidad de propietario del establecimiento de comercio denominado **CAMPESINA DE AVES (salón pollo)**, ubicado en la Transversal 81 No. 34A - 12 Sur de la localidad de Kennedy, de esta ciudad, no presentó descargos por escrito ni aporto o solicitó la práctica de pruebas que estimara pertinentes y conducentes en contra del **Auto No. 01970 del 29 de mayo de 2020**.

Que esta Entidad dentro de esta etapa probatoria podrá ordenar de oficio las que estime necesarias, conforme al artículo 26 de la ley 1333 de 2009, por la cual se establece el procedimiento sancionatorio ambiental, y en este caso se considerará específicamente lo evidenciado en:

- Concepto Técnico No. 08592 del 16 de julio de 2018, junto con sus anexos.
- Concepto Técnico No. 05635 del 08 de junio de 2021. junto con sus anexos
- Concepto Técnico No. 05240 del 12 de mayo de 2022. junto con sus anexos
- Concepto Técnico No. 15034 del 06 de diciembre de 2022. junto con sus anexos

Estas pruebas son **conducentes**, puesto que son el medio idóneo para demostrar la existencia de los hechos que dieron origen al incumplimiento de normas de carácter ambiental.

Son **pertinentes**, toda vez que demuestran una relación directa entre los hechos investigados, como es no dar un adecuado manejo de las emisiones generadas en el desarrollo de su actividad económica y no contar con mecanismos de control que garantizan que las emisiones generadas no trasciendan más allá de los límites del predio del establecimiento de comercio denominado **CAMPESINA DE AVES (salón pollo)**, ubicado en la Transversal 81 No. 34A - 12 Sur de la localidad de Kennedy, de esta ciudad.

En concordancia con lo anterior, estas pruebas resultan ser útiles, puesto que con ellas se establece la ocurrencia de los hechos investigados que aún no se encuentran demostrados con otras, haciendo en el **Concepto Técnico No. 08592 del 16 de julio de 2018, Concepto Técnico No. 05635 del 08 de junio de 2021, Concepto Técnico No. 05240 del 12 de mayo de 2022, Concepto Técnico No. 15034 del 06 de diciembre de 2022; junto con sus anexos**, por ser los medios probatorios necesarios para demostrar la ocurrencia de los hechos constitutivos de infracción ambiental.

Se tienen en cuenta para esta etapa **Concepto Técnico No. 08592 del 16 de julio de 2018, Concepto Técnico No. 05635 del 08 de junio de 2021, Concepto Técnico No. 05240 del 12 de mayo de 2022, Concepto Técnico No. 15034 del 06 de diciembre de 2022; junto con sus anexos**. por ser los medios probatorios conducentes, pertinentes y necesarios para el presente caso, a fin de determinar con certeza los hechos constitutivos de infracción ambiental, de conformidad con lo establecido en la parte motiva del presente auto y como se dispondrá en la parte dispositiva de este acto administrativo.

En consideración de lo anterior, y dado que forman parte integral del expediente **SDA-08-2019-613** y fueron los instrumentos base para evidenciar la infracción cometida, guardan directa

relación con los fundamentos del inicio y la formulación del pliego de cargos dentro de este procedimiento administrativo.

VI. COMPETENCIA DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

El artículo 5° del Decreto Distrital 109 de 2009, modificado por el Decreto Distrital 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 1° de la Resolución 01865 del 6 de julio de 2021, modificada por la Resolución 046 del 13 de enero de 2022, proferida por la Secretaría Distrital de Ambiente, se delega en el Director de Control Ambiental, entre otras funciones, la de:

“1. Expedir los actos administrativos de trámite y definitivos relacionados con los procesos sancionatorios de competencia de la Secretaría Distrital de Ambiente”.

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

DISPONE

ARTÍCULO PRIMERO. - Ordenar la apertura de la etapa probatoria dentro del procedimiento sancionatorio ambiental iniciado por esta Entidad mediante **Auto No. 01846 del 12 de junio de 2019**, en contra del señor **CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO**, identificado con cédula de ciudadanía 79.458.851, en calidad de propietario del establecimiento de comercio ubicado en la Transversal 81 No. 34 A 12 sur de la localidad de Kennedy de esta ciudad, por el término de treinta (30) días, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

PARÁGRAFO. - El presente término podrá ser prorrogado por una sola vez y hasta por sesenta (60) días, para lo cual deberá estar soportado en los correspondientes conceptos técnicos que establezcan la necesidad de un plazo mayor para la ejecución de las pruebas.

PARÁGRAFO SEGUNDO: - La totalidad de los costos que demande la práctica de pruebas serán a cargo de la parte solicitante, de conformidad con lo dispuesto en el parágrafo del artículo 25 de la Ley 1333 de 2009.

ARTICULO SEGUNDO. - De oficio incorporar como pruebas, dentro de la presente investigación sancionatoria de carácter ambiental, por ser pertinentes, conducentes y útiles, los siguientes documentos obrantes en el expediente **SDA-08-2019-613**.

- Concepto Técnico No. 08592 del 16 de julio de 2018, junto con sus anexos.

- Concepto Técnico No. 05635 del 08 de junio de 2021. junto con sus anexos
- Concepto Técnico No. 05240 del 12 de mayo de 2022. junto con sus anexos
- Concepto Técnico No. 15034 del 06 de diciembre de 2022. junto con sus anexos

ARTÍCULO TERCERO. - Notificar el contenido del presente acto administrativo al señor **CARLOS ALBERTO CABRERA CASTRO**, identificado con cedula de ciudadanía No. 79.458.851, en calidad de propietario del establecimiento de comercio denominado, **CAMPESINA DE AVES**, en la Transversal 81 No. 34 A 12 sur de la localidad de Kennedy de esta Ciudad, según establecido en el artículo 66 y subsiguientes del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (Ley 1437 de 2011).

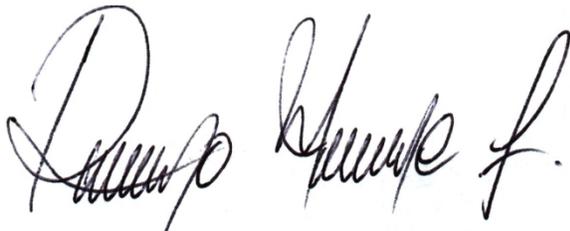
ARTÍCULO QCUARTO. - El expediente **SDA-08-2019-613**, estará a disposición de la parte interesada en la oficina de expedientes de esta Secretaría de conformidad con lo preceptuado en el inciso 4º del artículo 36 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (Ley 1437 de 2011).

ARTÍCULO QUINTO. - 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).

Expediente: SDA-08-2019-613

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

Dado en Bogotá D.C., a los 29 días del mes de marzo del año 2023



RODRIGO ALBERTO MANRIQUE FORERO
DIRECCION DE CONTROL AMBIENTAL

Elaboró:

EDWAR FABIAN TORRES MATIZ

CPS:

CONTRATO 20230790
DE 2023

FECHA EJECUCION:

28/03/2023

Revisó:

STEFANY ALEJANDRA VENCE MONTERO

CPS:

CONTRATO 2022-1133
DE 2022

FECHA EJECUCION:

28/03/2023

Aprobó:

Firmó:



SECRETARÍA DE
AMBIENTE

RODRIGO ALBERTO MANRIQUE FORERO

CPS:

FUNCIONARIO

FECHA EJECUCION:

29/03/2023