



RESOLUCIÓN No. 1163

"POR EL CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA UN PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES"

LA DIRECTORA LEGAL AMBIENTAL DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

En ejercicio de las facultades delegadas mediante la Resolución 110 de 2007 de la Secretaría Distrital de Ambiente, en concordancia con el Decreto 1594 de 1984, la Ley 99 de 1993, el Decreto 948 de 1995, la Resolución 619 de 1997 del Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial, el Decreto Distrital 417 de 2006, el Acuerdo Distrital No. 257 del 30 de noviembre de 2006, el Decreto Distrital No. 561 de 2006, y

CONSIDERANDO

ANTECEDENTES

Que la Secretaría Distrital de Ambiente, en uso de las facultades conferidas mediante el Decreto Distrital No. 561 de 2006, al tenor del cual le corresponde realizar el seguimiento y control de las actividades que generan impacto en los recursos naturales en el Distrito Capital de Bogotá, llevó a cabo visita técnica el día 9 de Septiembre de 2008 con el fin de verificar la realización de quemas a cielo abierto en el predio ubicado en la vereda Bosatama, Finca el Trique de la Localidad de Bosa, con las siguientes coordenadas: Latitud Norte: 04° 37' 10.0", Longitud Oeste 074° 13' 41.7", para efectuar las observaciones tendientes a establecer el cumplimiento legal en materia de emisiones atmosféricas, de conformidad con la normatividad ambiental vigente.

CONSIDERACIONES TÉCNICAS

Que teniendo en cuenta lo anterior, la Dirección de Evaluación, Control y Seguimiento Ambiental de esta Secretaría, emitió el Concepto Técnico No. 15815 del 21 de Octubre de 2008, en el cual se expresa lo siguiente:



49

@



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE AMBIENTE

1163

POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

(...)

4. INFORMACIÓN DE LA ACTIVIDAD Y VISITA DE INSPECCIÓN.

"... La quema ilegal a cielo abierto de retal madera para la producción de carbón vegetal por parte de la señora Carmen Rosa Ariza se realiza en la finca el trique de forma continua e ilegal, en el predio había evidencia de la quema a cielo abierto y en el momento de la visita la quema estaba activa..."

5. DESCRIPCIÓN DEL PROCESO DE COMBUSTIÓN

Para obtener el carbón vegetal inicialmente se conforman pilas de retal de madera de aproximadamente 1.5 metros de alto por 5 de largo y 5 de ancho. La combustión en este proceso debe hacerse en atmósfera reductora, la cual es controlada por la cantidad de oxígeno que ingresa a este proceso. Este control se lleva a cabo a través de la aplicación de una capa de aserrín sobre el apilado de madera para limitar la cantidad de oxígeno.

Luego de tener las pilas de retal de madera armadas, se aplica fuego desde la parte interna de la pila y así comienza a carbonizar lentamente toda la madera hasta la parte superior.

El tiempo que tarda en llevarse a cabo el proceso de carbonización de toda la madera es de 4 a 5 días aproximadamente dependiendo del tamaño de la pila, finalmente cuando el material se enfría se empaca en lonas de aproximadamente 30 Kg para su posterior transporte y comercialización.

7. ANÁLISIS AMBIENTAL

- La quema a cielo abierto de la señora Carmen Rosa Ariza se encuentra en la localidad de Bosa la cual es considerada área fuente clase I en el Decreto 417 de 2006.

- Las quemas de retal de madera a cielo abierto son una fuente importante de contaminación atmosférica, en este proceso de combustión incompleta se generan humos con altas concentraciones de material particulado que influyen significativamente en el origen de problemas pulmonares en la población humana circundante.

- El dióxido de carbono y las altas concentraciones de sólidos en suspensión contribuyen al efecto invernadero. El monóxido de carbono, óxidos de nitrógeno, partículas, y compuestos orgánicos volátiles entre otros, se dispersan en el ambiente generando aumento en la



44

@



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE AMBIENTE

1163

POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

contaminación de la ciudad y afectación a la salud de las personas que desempeñan estas actividades y de los habitantes cercanos al sector.

- A partir de lo anteriormente expuesto, el impacto que tiene la combustión de la madera sobre la atmósfera es significativo; entre los principales componentes se destaca el aporte de monóxido de carbono, el dióxido de carbono, hidrocarburos aromáticos policíclicos, dioxinas, furanos y partículas de material no quemado, que pueden causar efectos negativos sobre la calidad del aire respirable.

- La señora Carmen Rosa Ariza, para la obtención de carbón vegetal, realiza quemas a cielo abierto de retal de madera, siendo esta una actividad ilegal y por lo tanto prohibida, debe ser eliminada en su totalidad. Dado lo anterior, se comprueba el incumplimiento del Artículo 29 del Decreto 948 de 1995.

(...)

Que finalmente, el Concepto Técnico 15815 del 21 de Octubre de 2008 concluyó:

"Tomar las acciones pertinentes en cuanto al incumplimiento al Artículo 29 del Decreto 948 de 1995 por parte de la señora Carmen Rosa Ariza, quién realiza quemas ilegales a cielo abierto de retal madera para la obtención de carbón vegetal en el predio ubicado en la finca el trique, vereda Bosatama de la localidad de Bosa."

CONSIDERACIONES JURÍDICAS

Que el Artículo 332 del Código Penal (Ley 599 de 2000), establece que quien con incumplimiento de la normatividad existente, contamine el aire, la atmósfera o demás componentes del espacio aéreo, el suelo, el subsuelo, las aguas o demás recursos naturales en tal forma que ponga en peligro la salud humana o los recursos fáunicos, forestales, florísticos o hidrobiológicos, incurrirá, sin perjuicio de las sanciones administrativas a que hubiere lugar, en prisión de cuarenta y ocho (48) a ciento ocho (108) meses y multa de ciento treinta y tres punto treinta y tres (133.33) a treinta y siete mil quinientos (37.500) salarios mínimos legales mensuales vigentes.

Que en igual sentido, el Código de Policía, en su Artículo 56 numeral 3.4; establece que se encuentra prohibida la realización de quemas a cielo abierto, en el perímetro urbano, específicamente de materiales tales como: Llantas, Baterías y Plásticos, así





POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

como de otros elementos y desechos peligrosos que emitan contaminantes tóxicos al aire.

Que de igual manera el Artículo 29 del Decreto 948 de 1995 estipula que se encuentra prohibido dentro del perímetro urbano de ciudades, poblados y asentamientos humanos, y en las zonas aledañas que fije la autoridad competente, la práctica de quemas a cielo abierto.

Que adicionalmente, la Administración Distrital al adoptar medidas con el fin de minimizar la problemática ambiental atinente a las emisiones atmosféricas de las localidades del Distrito Capital donde la contaminación es aún mayor, expidió el Decreto 417 de 2006, por medio del cual se adoptan las medidas necesarias para reducir la contaminación y mejorar la calidad del aire en el Distrito Capital, por lo que clasifica las localidades de Engativá, Tunjuelito, Rafael Uribe Uribe, Suba, Bosa y Ciudad Bolívar, comprendidas dentro del perímetro urbano de Bogotá D.C., como áreas fuente de contaminación alta, Clase I.

Que sumado a lo anterior, la Oficina de Control de Emisiones y Calidad del Aire, en continuas mediciones realizadas en diferentes localidades de esta Ciudad, encuentra que la quema de retal de madera a cielo abierto, genera una alta carga contaminante de material particulado, así como la producción de monómeros que, debido a su alta reactividad pueden reaccionar con el oxígeno para servir como promotores de ozono troposférico que además de contaminar el aire, inciden en la generación de enfermedades que afectan entre otros, el sistema respiratorio.

Que una vez analizados los resultados consignados en el Concepto Técnico No. 15815 del 21 de Octubre de 2008, se observa que la señora Carmen Rosa Ariza, presuntamente, incinera aproximadamente diez (10) toneladas por mes de retal de madera, situación que evidentemente contraviene la normatividad vigente, relacionada en párrafos anteriores.

Que hechas las anteriores consideraciones de orden jurídico y acogiendo lo recomendado en el Concepto Técnico No. 15815 del 21 de Octubre del 2008, emitido por la Oficina de Control de Emisiones y Calidad de Aire de la Secretaría Distrital de Ambiente, y dando aplicación a lo establecido en el Artículo 197 del Decreto 1594 de



Ⓢ



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE AMBIENTE

1163

POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

1984, este Despacho encuentra procedente iniciar proceso sancionatorio ambiental en contra de la señora Carmen Rosa Ariza, quien al parecer, realiza la actividad ilícita en el predio ubicado en la vereda Bosatama, Finca el Trique de la Localidad de Bosa, con las siguientes coordenadas: Latitud Norte: 04° 37" 10.0", Longitud Oeste 074° 13" 41.7", por su presunto incumplimiento al Artículo 29 del Decreto 948 de 1995.

Que de acuerdo con lo consagrado en el Artículo 205 del Decreto 1594 de 1984, ésta Entidad, mediante la presente resolución, estima conveniente formular pliego de cargos en contra de la señora Carmen Rosa Ariza, por los motivos arriba mencionados, para que a su turno, presente los correspondientes descargos y aporte o solicite la práctica de las pruebas que estime pertinentes y conducentes, en aras de aportar los elementos convincentes suficientes para producir la toma de nuevas decisiones.

Que dentro de las consideraciones jurídicas aplicables al caso particular, este Despacho se fundamenta en las disposiciones de orden constitucional, legal y reglamentario, así como en algunos de los criterios expuestos por la Corte Constitucional en sentencias proferidas, lo cual se indica a continuación:

Que de conformidad con el Artículo Octavo de la Carta Política es obligación del Estado y de las personas proteger las riquezas culturales y naturales de la Nación.

Que el Artículo 79 de la Constitución Política de Colombia, consagra entre otras cosas, el derecho de todas las personas a gozar de un ambiente sano. Así mismo, establece que es deber del Estado proteger la diversidad e integridad del ambiente, conservar las áreas de especial importancia ecológica y fomentar la educación para el logro de estos fines.

Que a su vez, el Artículo 80 de la Carta Política, preceptúa que el Estado planificará el manejo y aprovechamiento de los recursos naturales, para garantizar su desarrollo sostenible, su conservación, restauración o sustitución. Además, deberá prevenir y controlar los factores de deterioro ambiental, imponer las sanciones legales y exigir la reparación de los daños causados.





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE AMBIENTE

1163

POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

Que igualmente, el Ordenamiento Constitucional señala en su Artículo 95, que toda persona está obligada a cumplir con la Constitución y las Leyes y dentro de los deberes de la persona y el ciudadano, establece en su numeral Octavo el de proteger los recursos culturales y naturales del país y velar por la conservación de un ambiente sano.

Que por su parte el Artículo 66 de la Ley 99 de 1993, estableció 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.

Que de conformidad con lo previsto en el Artículo 83 de la Ley 99 de 1993, esta Entidad está investida de funciones policivas para la imposición y ejecución de las medidas de policía, multas y sanciones establecidas por la ley, que sean aplicables según el caso.

Que por su parte los Artículos 84 y 85 de la misma disposición legal establecen que, cuando ocurriere violación de las normas sobre protección ambiental o sobre manejo de recursos naturales renovables, las autoridades ambientales, impondrán mediante acto administrativo motivado las sanciones y medidas preventivas, según el tipo de infracción y la gravedad de la misma.

Que a su vez, cabe hacer referencia a lo establecido en el inciso segundo del Artículo 107 de la Ley 99 de 1993, según el cual, 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 en la actualidad el Decreto 1594 de 1984, no ha sido modificado o revocado por normatividad alguna, por lo cual es el pertinente para adelantar las investigaciones respectivas en materia ambiental así como por el incumplimiento de las normas vigentes en la misma materia o de requerimientos en actuaciones jurídicas emanadas de las autoridades ambientales competentes.





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE AMBIENTE

1163

POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

Que conforme lo establece el Artículo 197 del Decreto 1594 de 1984, el procedimiento sancionatorio se iniciará de oficio, a solicitud o información de funcionario público, por denuncia o queja presentada por cualquier persona, como consecuencia de haberse tomado previamente una medida preventiva o de seguridad.

Que de igual forma, establece el Artículo 202 del Decreto antes mencionado, que conocido el hecho o recibida la denuncia o el aviso, la autoridad ambiental debe ordenar la correspondiente investigación, para verificar los hechos o las omisiones constitutivas de infracción a las normas ambientales.

Que el Artículo 203 ibídem, consagra que en orden a la verificación de los hechos u omisiones, podrán realizarse todas las diligencias que se consideren necesarias, tales como visitas, toma de muestras, exámenes de laboratorio, mediciones, pruebas químicas o de otra índole.

Que el Artículo 205 del Decreto 1594 de 1984 estipula que realizadas las anteriores diligencias, mediante notificación personal, se pondrán en conocimiento del presunto infractor los cargos que se le formulen y el presunto infractor podrá conocer y examinar el expediente de la investigación.

Que el Artículo 207 del Decreto 1594 de 1984 estipula que dentro de los diez (10) días hábiles siguientes al de la notificación, el presunto infractor, directamente o por medio de apoderado, podrá presentar sus descargos por escrito y aportar o solicitar la práctica de las pruebas que considere pertinentes y que sean conducentes.

Que mediante la expedición del Decreto No. 948 de 1995, se determinan los postulados en relación con la prevención y control de la contaminación atmosférica y la protección de la calidad del aire.

Que el Artículo 108 ibídem, modificado por el Artículo Quinto del Decreto 979 del 03 de Abril de 2006, preceptúa:

"Artículo 108. Clasificación de áreas - fuente de contaminación. Las autoridades ambientales competentes deberán clasificar como áreas - fuente de contaminación zonas



@



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE AMBIENTE

1163

POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

*urbanas o rurales del territorio nacional, según la cantidad y características de las emisiones y el grado de concentración de contaminantes en el aire, a partir de mediciones históricas con que cuente la autoridad ambiental, con el fin de adelantar los programas localizados de reducción de la contaminación atmosférica. En esta clasificación se establecerán los distintos tipos de áreas, **los límites de emisión de contaminantes establecidos para las fuentes fijas y móviles que operen o que contribuyan a la contaminación en cada una de ellas; el rango o índice de reducción de emisiones o descargas establecidos para dichas fuentes y el término o plazo de que éstas disponen para efectuar la respectiva reducción.** (Resaltado fuera del texto original)...*

Que conforme al Parágrafo Tercero del citado Artículo 108, la clasificación de un área fuente no exime a los agentes emisores ubicados dentro de ésta, del cumplimiento de sus obligaciones en cuanto al control de emisiones, ni de las sanciones que procedan por la infracción a las normas de emisión que les sean aplicables.

Que adicional a los anteriores fundamentos legales, es importante tener en cuenta los siguientes pronunciamientos de tipo jurisprudencial aplicables al caso en particular, así:

Que es de resaltar que la constitucionalización de la función ecológica de la propiedad, encuentra sus orígenes en los conceptos de función social (Arts. 58 y 333 C.P.), desarrollo sostenible (Art. 80 C. P. y 3 de la Ley 99 de 1993), y en el principio de la solidaridad intergeneracional (Art. 3 de la Ley 99 de 1993), y es una de las expresiones de protección al medio ambiente que llevaron a determinar por parte de la doctrina y la jurisprudencia, que nuestra Carta contiene una verdadera "Constitución Ecológica":

"(...)

*La Corte ha precisado que esta Constitución ecológica tiene dentro del ordenamiento colombiano una triple dimensión: de un lado, la protección al medio ambiente es un principio que irradia todo el orden jurídico puesto que es obligación del Estado proteger las riquezas naturales de la Nación (CP Art. 8). De otro lado, aparece como el derecho de todas las personas a gozar de un ambiente sano, derecho constitucional que es exigible por diversas vías judiciales (CP Art. 79). Y, finalmente, **de la constitución ecológica derivan un conjunto de obligaciones impuestas a las autoridades y***





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE AMBIENTE

1163

POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

a los particulares¹. Es más, en varias oportunidades, la Corte ha insistido en que la importancia del medio ambiente en la Constitución es tal que implica para el Estado, en materia ecológica, "unos **deberes calificados de protección**"². Igualmente, y conforme a lo señalado por los actores, la Corte también ha precisado que la Carta constitucionaliza uno de los conceptos más importantes del pensamiento ecológico moderno, a saber, la idea según la cual el desarrollo debe ser sostenible.

Ahora bien, en la época actual, se ha producido una "ecologización" de la **propiedad privada**, lo cual tiene notables consecuencias, ya que el propietario individual no sólo debe respetar los derechos de los miembros de la sociedad de la cual hace parte (función social de la propiedad) sino que incluso **sus facultades se ven limitadas por los derechos de quienes aún no han nacido, esto es, de las generaciones futuras, conforme a la función ecológica de la propiedad y a la idea del desarrollo sostenible. Por ello el ordenamiento puede imponer incluso mayores restricciones a la apropiación de los recursos naturales o a las facultades de los propietarios de los mismos, con lo cual la noción misma de propiedad privada sufre importantes cambios.**"³ (Resaltados fuera de texto).

Que adicionalmente la Corte Constitucional en Sentencia T-1527 de 2000, determinó:

"...Las normas ambientales, contenidas en diferentes estatutos, respetan la libertad de la actividad económica que desarrollan los particulares, pero le imponen una serie de limitaciones y condicionamientos a su ejercicio que tienden a hacer compatibles el desarrollo económico sostenido con la necesidad de preservar y mantener un ambiente sano. Dichos estatutos subordinaban el interés privado que representa la actividad económica al interés público o social que exige la preservación del ambiente, de tal suerte que el particular debe realizar su respectiva actividad económica dentro de los precisos marcos que le señala la ley ambiental, los reglamentos y las autorizaciones que debe obtener de la entidad responsable del manejo del recurso o de su conservación. El particular al realizar su actividad económica tiene que adecuar su conducta al marco normativo que la orienta, la controla y la verifica, con el fin de que no cause deterioro al ambiente, o lo reduzca a sus más mínimas consecuencias y dentro de los niveles permitidos por la autoridad ambiental. (...). Dentro de este contexto, en la preservación y protección del medio ambiente, los particulares tienen una especial responsabilidad,

¹ Ver, entre otras, las sentencias T-411 de 1992, C-058 de 1994, C-519 de 1994, C-495 de 1996 y C-535 de 1996.

² Ver, entre otras, las sentencias C-328 de 1995 y C-535 de 1996.

³ CORTE CONSTITUCIONAL. Sentencia C - 126 de 1998. Magistrado Ponente: Dr. Alejandro Martínez Caballero.





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE AMBIENTE

1163

POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

cuando quiera que con el ejercicio de la libertad de empresa o la realización de una actividad económica amenacen derechos fundamentales, pues su ejercicio se limita al bien común..."

Que de conformidad con la Sentencia T-536 del 23 de septiembre de 1992, de la Sala Sexta de Revisión Corte Constitucional, con ponencia del Dr. Simón Rodríguez Rodríguez, fue reiterativa sobre el tema ambiental y el alcance del mismo a partir de la interpretación de la Constitución Política:

"...Síntesis: El ambiente sano y ecológicamente equilibrado es un derecho Constitucional fundamental, pues su violación atenta directamente contra la perpetuación de la especie humana y, en consecuencias, con el derecho más fundamental del hombre: la vida. El derecho a la salud y a la vida son derechos fundamentales porque son esenciales al hombre, la salud se encuentra ligada al medio ambiente que le rodea y que dependiendo de las condiciones que éste le ofrezca, le permitirá desarrollarse económica y socialmente a los pueblos, garantizándoles su supervivencia. Existen unos límites tolerables de contaminación que al ser traspasados constituyen un perjuicio para el medio ambiente y la vida, que pueden ser justificables y por lo tanto exigen imponer unos correctivos..."

Que de otra parte, el Artículo 101 del Acuerdo 257 del 30 de Noviembre de 2006, expedido por el Honorable Concejo de Bogotá, dispuso transformar el Departamento Técnico Administrativo del Medio Ambiente en la Secretaría Distrital de Ambiente, como un organismo del Sector Central, con autonomía administrativa y financiera; y en el literal c) del Artículo 103 ibídem se le delega la función de ejercer la autoridad ambiental en el Distrito Capital.

Que mediante el Decreto Distrital 561 del 29 de Diciembre de 2006, expedido por el Alcalde Mayor de Bogotá, se le asignó a esta Secretaría entre otras funciones generales, la de ejercer la autoridad ambiental en el Distrito Capital.

Que en conclusión es obligación de la Secretaría Distrital de Ambiente por mandato superior, en ejercicio de la gestión fijada, mediante el cumplimiento de las funciones asignadas legalmente y en el ámbito de su competencia, hacer efectivos los mandatos constitucionales y legales dentro del marco del estado de derecho, el





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE AMBIENTE

1163

POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

desarrollo sostenible y con el alcance que se le ha dado aún en contra de viejas posiciones sobre los derechos de propiedad y desarrollo.

Que de conformidad con lo contemplado en la Resolución 0110 de fecha 31 de Enero de 2007, el Secretario Distrital de Ambiente, delega en el Director Legal Ambiental, entre otras, la función de expedir los actos administrativos de investigación de carácter contravencional o sancionatorio y de formulación de cargos.

Que el Artículo 29 de la Constitución Política dispone que el debido proceso se aplicara a toda clase de actuaciones judiciales y administrativas. Nadie podrá ser juzgado sino conforme a las leyes preexistentes al acto que se le imputa, ante juez o tribunal competente y con observancia de la plenitud de las normas propias de cada juicio.

Que a su vez, cabe hacer referencia a lo establecido en el inciso tercero del Artículo 107 de la Ley 99 de 1993, según el cual, 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.

Frente a la procedencia de la imposición de medida preventiva y el principio de precaución es preciso señalar:

Que de conformidad con el Concepto Técnico No. 15815 del 21 de Octubre del 2008, la actividad de quemas a cielo abierto, causa un alto grado de contaminación ambiental, hecho que se encuentra tipificado en el Artículo 332 del estatuto punitivo (Ley 599 de 2000), así:

(...)

"...Contaminación Ambiental: El que, con incumplimiento de la normatividad existente, contamine el aire, la atmósfera o demás componentes del espacio aéreo, el suelo, el subsuelo, las aguas o demás recursos naturales en tal forma que ponga en peligro la salud humana o los recursos fáunicos, forestales, florísticos o hidrobiológicos, sin perjuicio de las sanciones administrativas a que hubiere lugar incurrirá en prisión de..."





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE AMBIENTE

1163

POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

Que de la lectura del anterior articulado se concluye que, el Artículo 332 del Código Penal, configura uno de los tipos penales denominados "en blanco", es decir que se hace necesaria la remisión a otra norma que generalmente es de carácter administrativo para precisar la conducta tipificada como punible, esto es, para realizar una adecuada integración normativa que cumpla con los requisitos que exige la plena realización del principio de legalidad.

Al respecto la Corte Suprema de Justicia en Sentencia C-739 del año 2000 indicó:

(...)

"...El tipo penal en blanco lo define la doctrina como aquel que contiene una norma incriminadora incompleta o imperfecta, dado que aunque incluye precepto y sanción, el primero, el precepto, es relativamente indeterminado, "...siendo determinable mediante norma jurídica distinta que será, generalmente, un decreto, resolución o mandamiento de autoridad extraprocesal (administrativa por regla general), cuyo reglamento - complementario del precepto - tiene que darse antes del hecho, pues de otra manera se sancionaría en parte con una norma posterior." Los tipos penales en blanco, son aquellos en que "la conducta no aparece completamente descrita en cuanto el legislador se remite al mismo u otros ordenamientos jurídicos para actualizarla y concretarla..." (Reyes Echandía Alfonso, "Derecho Penal Parte General", Universidad Externado de Colombia, 1984)

Que así las cosas, el tipo penal descrito el Artículo 332 del Código Penal (Ley 599 de 2000), es complementado mediante el Artículo 29 del Decreto 948 de 1995, que a la letra dice:

(...)

*"...**Quemas abiertas:** Queda prohibido dentro del perímetro urbano de ciudades, poblados y asentamientos humanos, y en las zonas aledañas que fije la autoridad competente, la práctica de quemas abiertas..."*

Que sería del caso entrar a valorar la pertinencia de la imposición de medida preventiva a fin de suspender temporalmente la actividad de quemas a cielo abierto





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE AMBIENTE

1163

POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

en la vereda Bosatama, Finca el Trique de la Localidad de Bosa, con las siguientes coordenadas: Latitud Norte: 04° 37" 10.0", Longitud Oeste 074° 13" 41.7" sino fuera por que la conducta que al parecer desarrolla la señora Carmen Rosa Ariza, encuadra perfectamente en el injusto de "Contaminación Ambiental" tipificado en el Artículo 332 de la Ley 599 de 2000, motivo por el cual, no resulta procedente imponer medidas tales, menos aún, tratándose de delitos continuados, en cambio sí, deviene de manera ineludible, la suspensión definitiva de la realización de combustiones a cielo abierto y así dar paso a la aplicación del principio de Precaución.

Que si bien esta decisión comporta apenas la etapa inicial del proceso sancionatorio, se hace imperioso dar aplicación al principio de precaución, dados los serios elementos probatorios obrantes en el expediente que dan cuenta del perjuicio que con la actividad de quemas a cielo abierto se produce, no sólo en la salud de quienes cohabitan en el sector, sino en razón al menoscabo que con ellas se causó al medio ambiente, principio que, valga decir, se halla consignado en el Artículo Primero de la Ley 99 de 1.993, así:

Principios Generales. La política ambiental seguirá los siguientes principios generales:

(...)

"6. La formulación de las políticas ambientales tendrá en cuenta el resultado del proceso de investigación científica. No obstante, las autoridades ambientales y los particulares darán aplicación al principio de precaución conforme al cual, cuando exista peligro de daño grave e irreversible, la falta de certeza científica absoluta no deberá utilizarse como razón para postergar la adopción de medidas eficaces para impedir la degradación del medio ambiente."

Que para tal efecto, y con base en las competencias que le asignó el Artículo Quinto, numeral 25, de la misma ley, la autoridad ambiental debe constatar que se cumplan los siguientes elementos:





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE AMBIENTE

1163

POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

1. Que exista peligro de daño.
2. Que éste sea grave e irreversible.
3. Que exista un principio de certeza científica, así no sea ésta absoluta.
4. Que la decisión que la autoridad adopte esté encaminada a impedir la degradación del medio ambiente.
5. Que el acto en que se adopte la decisión sea motivado.

Que así las cosas, revisado cada uno de los requisitos anteriormente mencionados se concluye que los mismos encuentran sustento fáctico y jurídico en el Concepto Técnico No. 15815 del 21 de Octubre del año 2008 el cual da cuenta no sólo de la existencia del hecho, sino del gran detrimento que el mismo causa al medio ambiente.

Que la aplicación del principio de precaución para la preservación del medio ambiente, abarca también, a los agentes del sector privado: en primer lugar, por no estar excluidos de la disposición que arriba se citó; de manera que la alusión no recae sólo en cabeza del Estado, dado que lo que está en juego es la protección ambiental de las generaciones presentes y la propia supervivencia de las futuras. Por ello, el compromiso de proteger el medio ambiente es responsabilidad de todas las personas y ciudadanos e involucra a los Estados, trasciende los intereses nacionales, y tiene importancia universal. En segundo lugar, al amparo del Artículo 95 constitucional son deberes de la persona y del ciudadano, proteger los recursos culturales y naturales del país y velar por la conservación de un ambiente sano.

Que en consecuencia, en la parte resolutive de la presente providencia se ordenará el cese inmediato de la actividad que desarrolla la señora Carmen Rosa Ariza, puesto que tratándose de conductas punibles tipificadas por el ordenamiento penal vigente, no es procedente decretar medida preventiva dada la prohibición legal de cometer ilícitos, además por la misma naturaleza de la actividad, la cual no sólo es desarrollada a campo abierto, sino también porque quienes desarrollan este tipo de conductas punibles, son nómadas, hecho que hace más difícil la verificación del cumplimiento de la misma, luego la imposición de medida preventiva resulta inocua para prevenir al administrado el desarrollo de nuevas quemas a cielo abierto, que itero, acorde con el Concepto Técnico arriba mencionado, causan gran menoscabo al medio ambiente y a la salud de los habitantes del sector.





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE AMBIENTE

1163

POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

Que de lo anterior se deriva que, se hace pertinente remitir copia de la presente resolución ante la Fiscalía General de la Nación, a efectos que se investigue penalmente a la señora Carmen Rosa Ariza, respecto de la presunta comisión del ilícito de "Contaminación Ambiental", dado que si bien el Artículo 332 del Código Penal, no hace alusión a la quema de retal de madera como tipo penal, el mismo articulado previene la contaminación ambiental en todas sus formas, desarrollándose una de ellas, en el Artículo 29 del Decreto 948 de 1995.

Que de conformidad con lo contemplado en los literales a), y f) del Artículo Primero de la Resolución 0110 de fecha 31 de enero de 2007, el Secretario Distrital de Ambiente, delega en la Directora Legal Ambiental, entre otras la función de expedir los actos administrativos de carácter sancionatorio y de formulación de cargos, así como la decisión de fondo tomada frente a éstos y al recurso que contra la misma se interponga.

En mérito de lo expuesto,

RESUELVE

ARTÍCULO PRIMERO. Iniciar proceso sancionatorio ambiental en contra de la señora Carmen Rosa Ariza, por su presunto incumplimiento al Artículo 29 del Decreto 948 de 1995, así como el Código de Policía de Bogotá en su Artículo 56 Numeral 3.4, al realizar quemas a cielo abierto en el predio ubicado en la vereda Bosatama, Finca el Trique de la Localidad de Bosa, con las siguientes coordenadas: Latitud Norte: 04° 37' 10.0", Longitud Oeste 074° 13' 41.7".

ARTÍCULO SEGUNDO. Formular a la señora Carmen Rosa Ariza, el siguiente pliego de cargos:

CARGO ÚNICO: Presuntamente realizar quemas de retal de madera a cielo abierto, en el predio ubicado en la vereda Bosatama, Finca el Trique de la Localidad de Bosa, con las siguientes coordenadas: Latitud Norte: 04° 37' 10.0", Longitud Oeste 074°





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE AMBIENTE

1163

POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

13" 41.7", incumpliendo de esta manera con lo preceptuado en el Artículo 29 del Decreto 948 de 1995.

ARTÍCULO TERCERO. Ordenar el cese inmediato de la actividad ilícita de realizar quemas a cielo abierto, conforme se dijo en la parte motiva de la presente resolución.

ARTÍCULO CUARTO. De conformidad con el Artículo 207 del Decreto 1594 de 1984, la presunta infractora cuenta con diez (10) hábiles, contados a partir de la notificación de la presente providencia, para presentar los descargos por escrito, personalmente o por medio de apoderado y aportar o solicitar la práctica de las pruebas que considere pertinentes y sean necesarias.

PARÁGRAFO. La totalidad de los costos que demande la práctica de pruebas serán a cargo de la parte solicitante.

ARTÍCULO QUINTO. Compulsar copias de la presente diligencia a la Fiscalía General de la Nación, Oficina de Denuncias, para lo de su competencia según el Artículo 332 del Código Penal.

ARTÍCULO SEXTO. Notificar el contenido de la presente providencia a la señora Carmen Rosa Ariza, en la vereda Bosatama, Finca el Trique de la Localidad de Bosa, con las siguientes coordenadas: Latitud Norte: 04° 37" 10.0", Longitud Oeste 074° 13" 41.7".

ARTÍCULO SÉPTIMO. Publicar la presente providencia en el boletín que para el efecto disponga la Entidad. Lo anterior en cumplimiento de lo dispuesto en el Artículo 70 de la Ley 99 de 1993.

En igual sentido, remitir copia del presente acto administrativo a la Oficina de Control de Emisiones y Calidad del Aire de esta Secretaría, para efecto del seguimiento respectivo.





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE AMBIENTE

1163

POR LA CUAL SE ABRE UNA INVESTIGACIÓN, SE FORMULA PLIEGO DE CARGOS Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES

ARTÍCULO OCTAVO. Contra la presente providencia no procede recurso alguno, de conformidad a lo establecido en el Artículo 49 del C.C.A.

NOTIFÍQUESE, PUBLÍQUESE Y CÚMPLASE

Dado en Bogotá D.C a los 05-MAR-2009

Alexandra Lozano Vergara
ALEXANDRA LOZANO VERGARA
Directora Legal Ambiental

Proyectó: Fanny Carolina Arregocés Parejo
Revisó: Clara Patricia Álvarez Medina
Coordinadora Aire-Ruido
C.T. 15815 del 21 de Octubre de 2008.

