



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
Secretaría Distrital
AMBIENTE

RESOLUCIÓN No.

Nº 1744

**“POR LA CUAL SE DECLARA LA CADUCIDAD DE LA FACULTAD SANCIONATORIA
Y SE ADOPTAN OTRAS DETERMINACIONES”**

**EL DIRECTOR DE CONTROL AMBIENTAL DE LA SECRETARIA
DISTRITAL DE AMBIENTE**

De conformidad con la Ley 99 de 1993, del Decreto 357 de 1997, con las disposiciones conferidas en el Acuerdo 257 del 30 de noviembre de 2006 y en especial las consagradas en el Decreto 109 de 2009, la Resolución No. 3691 del 13 de mayo de 2009, y

CONSIDERANDO:

ANTECEDENTES

Que mediante Concepto Técnico No. 00780 del 19 de Enero de 2001, emitido por la Subdirección de Calidad Ambiental - Unidad de Evaluación, Seguimiento y Monitoreo del Departamento Técnico Administrativo de Medio Ambiente DAMA, hoy Secretaría Distrital de Ambiente – SDA, concluyó:

(...) “ a) *El Instituto de Desarrollo Urbano –IDU- incumple la Resolución DAMA No. 782 del 29 de agosto de 1997 que exige el cumplimiento de un Plan de Mejoramiento Ambiental en:*

PRIMERO: No señalar suficientemente con conos o canecas reflectivas que indiquen la ejecución de labores cuando se hace cerramiento parcia de la vía o una de las calzadas. Así mismo no demarcar con cinta los senderos peatonales, ni hacer cerramientos con ésta los frentes de trabajo (sic).

SEGUNDO: No disponer de personal necesario que colabore en el manejo de transito en los momentos que genera congestión por cierre parcial de la vía o calzada.





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

Secretaría Distrital Nº
AMBIENTE

1744

TERCERO: No ubicar en las volquetas los distintivos en las puertas laterales donde se verifique el nombre contratista, el nombre contratante, y obra para la cual trabaja.

CUARTO: No utilizar vehículos de modelos recientes.

QUINTO: No allegar en el informe de la interventoría ambiental las planillas con sello y firmas de las escombreras legalmente autorizadas donde se sustenten las evacuaciones de material sobrante a éstas; así mismo no anexar copias de recibos o constancias de las adquisiciones de materiales donde se constate que el material allí utilizado efectivamente proviene de fuentes legales avalas por la autoridad ambiental competente; similarmente no adjuntar un reporte sobre el destino de la madera producto de la tala, así como una constancia de la entidad (pública o privada) que la recibió; similarmente no adjuntar las constancias de recibos de los arbustos trasladados de los nuevos sitios donde se les ubicó.

SEXTO: No ubicar baños portátiles en los frentes de trabajo.

b) El Instituto de Desarrollo Urbano - IDU- incumple el decreto Distrital 357 de 1997 y la Resolución 541 de 1994 del Ministerio de medio Ambiente en:

PRIMERO: Acopiar materiales de construcción en exceso sin las medidas básicas de confinamiento y aislamiento.

SEGUNDO: Permitir que las volquetas de la obra, se han llenadas con escombros y/o materiales de construcción formando morro por encima del nivel del platón sin carpa de protección.

c) El IDU, incumple la Ley 9 de 1979 y la Resolución No. 2413 de 1979; de los Ministerios de Salud y Trabajo, programa de salud ocupacional al permitir que los trabajadores desarrollen sus labores sin los elementos completos de protección personal. – sin overol, casco y guantes – o de un uso inadecuado de los mismos.

d) El Instituto de desarrollo Urbano incumple la resolución DAMA No. 160 de 1996, referente a no disponer de los certificados de emisión de gases de los vehículos que laboran en la obra.

e) El Instituto de Desarrollo Urbano incumple la Resolución DAMA No. 318 de 2000, al usar aceites y combustibles sin las precauciones básicas de manejo y confinamiento.





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

Secretaría Distrital Nº 1744
AMBIENTE

Que el Departamento Técnico Administrativo de Medio Ambiente DAMA, hoy Secretaría Distrital de Ambiente - SDA, mediante Oficio 2001EE6337 del 07 de Marzo de 2001 dirigido al Doctor Andrés Camargo Ardila en calidad de Director del Instituto de Desarrollo Urbano, solicitó su comparecencia a la Unidad Legal Ambiental a efectos de adelantar la audiencia de Descargos de que trata el artículo 17 del Decreto 357 de 1997, por el manejo de escombros.

Que mediante Aviso No. 150 del 23 de Febrero de 2001, el Departamento Técnico Administrativo de Medio Ambiente DAMA, hoy Secretaría Distrital de Ambiente – SDA, comunica la apertura de una investigación contravencional contra el IDU- adecuación de la troncal calle 80 al sistema de transporte Transmilenio – tramo río Bogotá. Av Boyacá. Monumento Héroes.

CONSIDERACIONES JURÍDICAS

Que de conformidad con las disposiciones Constitucionales en especial, las señaladas en el artículo 8º, es obligación del Estado y de las personas proteger las riquezas culturales y naturales de la Nación, en concordancia con el artículo 79 Ibídem, que contempla el derecho de todas las personas a gozar de un ambiente sano y establece para el Estado, entre otros, el deber de proteger la diversidad e integridad del ambiente.

Que el artículo 80 Constitucional, le asigna al Estado el imperativo de planificar el manejo y aprovechamiento de los recursos naturales, generando desarrollo sostenible, conservación y restauración o sustitución de estos. Atribuye también como responsabilidad estatal la prevención y control de agentes de deterioro ambiental, y que en cuyo caso, se configura la potestad sancionatoria como un mecanismo de protección frente al quebrantamiento de normas ambientales, y que consecuentemente hace exigible el resarcimiento de los daños originados.

Que de acuerdo con las disposiciones Constitucionales, nace para el Estado, la obligación de proteger las riquezas culturales y naturales de la Nación y la diversidad e integridad del ambiente, por cuanto, la carta política de Colombia, prevé el derecho de todas las personas a gozar de un ambiente sano, correspondiéndole planificar el manejo y aprovechamiento de los recursos naturales, para garantizar su desarrollo sostenible, su conservación, restauración o sustitución, y además, debe 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 Distrital
AMBIENTE

1744

Que el régimen sancionador, encuentra fundamento constitucional en el artículo 29 de la Constitución Política, que dispone la aplicación a toda clase de actuaciones administrativas, del debido proceso, en virtud del cual, "Nadie podrá ser juzgado sino conforme a leyes preexistentes al acto que se le imputa, ante juez o tribunal competente y con observancia de la plenitud de las formas propias de cada juicio", y el desarrollo de la función administrativa conforme a los principios de igualdad, moralidad, eficacia, economía, celeridad, imparcialidad y publicidad.

Que adicionalmente, dentro de las garantías constitucionales del debido proceso sancionador, cobran especial importancia los principios de igualdad, celeridad y caducidad de la acción, que imponen a la administración, el deber de actuar diligentemente y preservar las garantías de quienes resultan investigados; es así como, la caducidad tiene por objeto, fijar un límite en el tiempo para el ejercicio de ciertas acciones, en protección de la seguridad jurídica y el interés general.

Que en relación con la actuación ambiental de carácter sancionatorio surtida dentro del expediente DM-08-01-0458 en contra del Representante Legal del Instituto de Desarrollo Urbano IDU, esta Secretaría considera pertinente señalar lo dispuesto en el parágrafo 3º del artículo 85 de la ley 99 de 1993 el cual estipula que para la imposición de las medidas y sanciones a que se refiere este artículo se estará al procedimiento previsto por el Decreto 1594 de 1984.

Que el Decreto 1594 de 1984, define el proceso sancionatorio en los artículos 197 y siguientes, no obstante dicho régimen no contiene la figura de la caducidad administrativa, razón por la cual y, frente al vacío de la norma, nos remitimos a lo dispuesto en el artículo 38 del Código Contencioso Administrativo, el cual establece que: "*Salvo disposición especial en contrario, la facultad que tienen las autoridades administrativas para imponer sanciones caduca a los tres (3) años de producido el acto que pueda ocasionarlas.*"

Que sobre esta materia, vale la pena recalcar la posición del H. Consejo de Estado, Sección Primera, expediente 4438, MP. Doctor Libardo Rodríguez Rodríguez, frente a la caducidad relacionada con el hecho puntual en el tiempo y el transcurso del mismo por más de los tres (3) años a que se refiere el artículo 38 del Código Contencioso Administrativo, en los siguientes términos:

(...) "Aquel fenómeno jurídico que limita en el tiempo el ejercicio de una acción, independientemente de consideraciones que no sean solo el transcurso del tiempo; su verificación es simple, pues el término ni se interrumpe ni se prorroga y es la Ley que al señalar el término y el momento de su instalación, precisa el término final e invariable, debe interpretarse que teniendo en cuenta las normas que dicta el Legislador deben producir los efectos en ellas previstos, y en tal sentido, cuando se hace referencia a la caducidad de la acción prevé el ejercicio de la autoridad administrativa en la medida que

BOG BOGOTÁ
POSITIVA
GOBIERNO DE LA CIUDAD





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

Secretaría Distrital
AMBIENTE Nº 1744

también produzca efectos en derecho, es decir, mediante la expedición dentro del término de tres años previsto de manera general en la norma” (...).

Al respecto, el H. Consejo de Estado, reiteró su posición, mediante providencia del 23 de junio de 2000, expediente 9884, Magistrado ponente Dr. Julio E. Correa Restrepo, donde se precisó:

*“(...) Pues bien, el artículo 38 del Código Contencioso Administrativo, norma aplicable al presente caso, es claro en disponer que salvo disposición especial en contrario, la facultad que tienen las autoridades administrativas para imponer sanciones caduca a los tres (3) años de producido el acto que puede ocasionarlas, **por lo tanto el término se debe contar a partir del momento en que se produce el hecho infractor.**” (...)*

Resaltado fuera del texto original.

Que al respecto al término establecido en el artículo 38 del Código Contencioso Administrativo, se han expuesto tres tesis en la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo, razón por la cual, la Secretaría General de la Alcaldía Mayor de Bogotá D. C., impartió directrices a las entidades y organismos Distritales, a través de la Directiva No. 007 de noviembre 09 de 2007, en la que señaló lo siguiente: (...) “Como se observa, han sido diversas las tesis expuestas en relación con el tema objeto de este documento, sin que hasta la fecha se haya generado una única línea jurisprudencial, razón por la cual se hace necesario impartir las siguientes instrucciones en cuanto al término de caducidad de la facultad sancionatoria de la administración: “ (...) *Teniendo en cuenta que no existe una posición unificada de la Jurisdicción Contencioso Administrativa frente a la interrupción del término de caducidad de la facultad sancionatoria de la administración, y que la administración debe acatar el criterio que desde el punto de vista del análisis judicial genere el menor riesgo al momento de contabilizar dicho término, se recomienda a las entidades Distritales que adelanten actuaciones administrativas tendientes a imponer una sanción, que acojan en dichos procesos la tesis restrictiva expuesta por el Consejo de Estado, es decir, aquella que indica que dentro del término de tres años señalado en la norma en comento, la administración debe expedir el acto principal, notificarlo y agotar la vía gubernativa” (...).” (Subrayado fuera de texto).

Que así las cosas y, dando cumplimiento a lo establecido en el artículo 38 del Código Contencioso Administrativo y las instrucciones impartidas a través de la Directiva No. 007 de 2007 expedida por la Secretaría General de la Alcaldía Mayor de Bogotá, se deduce que la administración, para el caso en concreto, disponía de un término de 3 años contados a partir de la fecha en que se produjo el hecho infractor, esto es, el día 17 de Enero de 2001, para la expedición del acto administrativo de sanción, su notificación y debida ejecutoria, trámite que no se surtió operando de esta manera el fenómeno de la caducidad

BOG BOGOTÁ
POSITIVA
GOBIERNO DE LA CIUDAD





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

Secretaría Distrital

AMBIENTE

Nº

1 7 4 4

Que, siendo la caducidad, una institución de orden público, a través de la cual el legislador establece un plazo máximo para el ejercicio de la facultad sancionadora de la administración, que tiene como finalidad armonizar dicha potestad con los derechos constitucionales de los administrados, no hay duda, que su declaración proceda de oficio, por cuanto, al continuar el proceso, este culminaría con un acto viciado de nulidad, por falta de competencia temporal de la autoridad que lo emite.

En igual sentido, el Doctrinante Luis Alfonso Acevedo Prada, en su obra "*Caducidad, Prescripción, Perención, Preclusión y Términos*" Primera edición 2004, expresó al respecto de la caducidad lo siguiente:

(...) "Ahora bien, en la caducidad ocurre que proceden sus efectos ope legis o de pleno derecho, sin necesidad de que el interesado en beneficio de sus efectos la alegue o proponga como defensa exceptiva. El funcionario competente en el juzgamiento pertinente, no solo debe sino que esta obligado a declararla sin necesidad de petición de parte" (...)

Que a través del Acuerdo 257 del 30 de noviembre de 2006, mediante el cual se modificó la Estructura de la Alcaldía Mayor de Bogotá y se transformó el Departamento Técnico Administrativo de Medio Ambiente - DAMA, en la Secretaría Distrital de Ambiente - SDA, se le asignó entre otras funciones, la de ejecutar el control y vigilancia del cumplimiento de las normas de protección ambiental y manejo de recursos naturales e implementar las acciones de policía que sean pertinentes para el efecto.

Que de conformidad con lo dispuesto en el Decreto 109 de 2009, por medio del cual se modifica la estructura de la Secretaría Distrital de Ambiente y la Resolución No. 3691 del 13 de mayo de 2009, corresponde al Director de Control Ambiental expedir todos los Actos Administrativos que decidan solicitudes y trámites ambientales de competencia de la Secretaría Distrital de Ambiente.

En mérito de lo expuesto,

RESUELVE:

ARTICULO PRIMERO: Declarar la caducidad de la facultad sancionatoria dentro del proceso iniciado por el Departamento Técnico Administrativo de Medio Ambiente DAMA hoy Secretaría Distrital de Ambiente - SDA, en contra del **INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO -IDU-** a través de su representante legal o quien haga sus veces, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto.





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
Secretaría Distrital
AMBIENTE

Nº 1 7 4 4

ARTICULO SEGUNDO: Archivar las presentes diligencias, como consecuencia de lo previsto en el artículo primero de la presente providencia.

ARTÍCULO TERCERO: Notificar la presente providencia al Doctora LILIANA PARDO GAONA, en calidad de Representante Legal del **INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO -IDU-**, en la calle 22 No. 6-27 de esta Ciudad.

ARTÍCULO CUARTO: Fijar la presente providencia en lugar público de esta Entidad Secretaría Distrital de Ambiente -SDA.

ARTÍCULO QUINTO: Enviar copia de la presente Resolución a la Subdirección del recurso hídrico y del suelo, de esta Secretaría para lo de su competencia.

ARTICULO SEXTO: Publicar la presente Resolución en el boletín ambiental. Lo anterior, en cumplimiento del artículo 71 de la Ley 99 de 1993.

ARTICULO SÉPTIMO: Enviar copia de la presente Resolución a la Subsecretaria General y de Control Disciplinario de la Secretaria Distrital de Ambiente -SDA, para lo de su competencia.

ARTICULO OCTAVO: Contra la presente providencia no procede recurso alguno conforme lo establecido en el Artículo 49 del Código Contencioso Administrativo.

NOTIFÍQUESE, PUBLÍQUESE Y CÚMPLASE

Dada en Bogotá D. C., a los 12 FEB 2010


EDGAR FERNANDO ERAZO CAMACHO
Director de Control Ambiental

Proyectó.- Cristian David Castiblanco Navarrete
Revisó - Dr Oscar Tolosa
Expediente DM-08-01-0458

