

RESOLUCIÓN No. 00782

“POR MEDIO DE LA CUAL SE RESUELVE UN PROCESO SANCIONATORIO Y SE ADOPTAN OTRAS DETERMINACIONES”

LA DIRECCIÓN DE CONTROL AMBIENTAL DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

En uso de las facultades delegadas por la Resolución No. 1037 del 28 de julio de 2016 de la Secretaría Distrital de Ambiente, en concordancia con el Acuerdo 257 del 30 de noviembre de 2006, el Decreto Distrital 109 del 16 de marzo de 2009, modificado parcialmente por el Decreto Distrital 175 del 4 de mayo de 2009, en cumplimiento de la Ley 99 de 22 de diciembre de 1993, la Ley 1333 de 21 de julio 2009, Decreto 948 de 5 de junio de 1995, Decreto Ley 2811 de 18 de diciembre de 1974, Resolución 627 de 7 de abril de 2006 expedida por el Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial, Decreto 01 de 1984, Ley 1564 de 12 de julio de 2012 y

CONSIDERANDO

ANTECEDENTES

Que la Dirección de Control Ambiental de la Secretaría Distrital de Ambiente –SDA, mediante Auto No. 00293 de 16 de mayo de 2012, inició procedimiento sancionatorio ambiental en contra del señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.379.112, en calidad de propietario y/o responsable del establecimiento comercial **RESTAURANTE CAFÉ BAR EL OASIS**, identificado con matrícula mercantil No. 01481047 del 20 de mayo de 2005 (actualmente cancelada), ubicado en la carrera 27 No. 51 A- 28 de la Localidad de Teusaquillo de Bogotá D.C., en los términos del artículo 18 de la Ley 1333 de 2009.

Que el Auto No. 00293 de 16 de mayo de 2012 fue notificado personalmente al señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, el día 31 de mayo de 2012, comunicado al Procurador Delegado para Asuntos Judiciales Ambientales y Agrarios mediante radicado 2012EE068353 del 1 de junio de 2012 y publicado en el Boletín Legal Ambiental de esta Secretaría el 8 de julio del año 2015.

Que a través del Auto No. 01164 del 30 de junio de 2013, se formuló en contra del señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.379.112, en calidad de propietario y/o responsable del establecimiento comercial **RESTAURANTE CAFÉ BAR EL OASIS**, presuntamente a título de dolo, los siguientes cargos:

“(…)

RESOLUCIÓN No. 00782

Cargo primero: Superar presuntamente los estándares máximos permisibles de emisión de ruido en una Zona Comercial, Sector C.- Ruido Intermedio Restringido están comprendidos entre 70dB(A) en el horario diurno y 60 dB(A) en el horario nocturno, mediante el empleo de un sistema de amplificación de sonido, seis parlantes, interacción de los asistentes contraviniendo lo normado en la Tabla No. 1 del Artículo Noveno de la Resolución 0627 de 2006.

Cargo Segundo: Presuntamente generar ruido que traspase los límites de una propiedad, en contravención de los estándares permisibles de presión sonora o dentro de los horarios fijados por las normas respectivas, según se establece en el Artículo 45 del Decreto 948 de 1995.

(...)"

El citado acto administrativo, fue notificado personalmente el día 27 de diciembre de 2013, al propietario y/o responsable del establecimiento **RESTAURANTE CAFÉ BAR EL OASIS**, señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, quedado debidamente ejecutoriado el 30 de diciembre del mismo año.

Que dentro del término legal, mediante radicado 2014ER005548 del 14 de enero de 2014, **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.379.112, en calidad de propietario y/o responsable del establecimiento comercial **RESTAURANTE CAFÉ BAR EL OASIS**, con matrícula mercantil No. 01481047 del 20 de mayo de 2005 (actualmente cancelada), presentó escrito de descargos y solicitud de pruebas dentro del procedimiento sancionatorio administrativo de carácter ambiental adelantado en su contra.

Que mediante el Auto No. 02157 de 30 de abril de 2014, la Dirección de Control Ambiental de la Secretaría Distrital de Ambiente, abrió a pruebas el procedimiento sancionatorio ambiental iniciado por esta entidad mediante el Auto No. 00293 del 16 de mayo de 2012, en contra del señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.379.112, en calidad de propietario y/o responsable del establecimiento comercial **RESTAURANTE CAFÉ BAR EL OASIS**, identificado con matrícula mercantil No. 01481047 del 20 de mayo de 2005 (actualmente cancelada), ubicado en la carrera 27 No. 51 A- 28 de la Localidad de Teusaquillo de Bogotá D.C., por un término de treinta (30) días hábiles.

Dentro del precitado auto se decretaron como pruebas dentro del presente procedimiento sancionatorio ambiental, las siguientes:

RESOLUCIÓN No. 00782

- Radicado No. 2010ER65992 del 2 de diciembre de 2010.
- Radicado No. 2010ER65993 del 2 de diciembre de 2010.
- Concepto Técnico No. 18672 de 21 de diciembre de 2010 junto con sus anexos.

Así mismo dentro del acto administrativo No. 02157 de 30 de abril de 2014, se negaron las siguientes pruebas aportadas y solicitadas por el señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ** dentro de su escrito de descargos:

- Pruebas documentales: documento de fecha 13 de enero de 2012, solicitudes presentadas por el propietario del establecimiento de comercio con radicados 2008ER23662 de 11 de junio de 2008, 2008ER57087 de 11 de diciembre de 2008, 2011ER139426 de 31 de octubre de 2011 y registro de fotográfico anexo con el radicado 2014ER005548 del 14 de enero de 2014.
- Pruebas de verificación (inspección): visita técnica al establecimiento **RESTAURANTE CAFÉ BAR EL OASIS**.

El Auto No. 02157 de 30 de abril de 2014, fue notificado personalmente el 21 de noviembre de 2014.

CONSIDERACIONES JURÍDICAS

Que en nuestra legislación existe un importante mecanismo de protección del medio ambiente, en cuanto otorga a los entes públicos responsables del control ambiental, la facultad de tomar medidas e imponer las sanciones que consideren pertinentes, y así cumplir con el precepto constitucional y legal de hacer prevalecer el interés general sobre el particular que debe regir dentro de nuestro Estado social de derecho.

De la misma forma, existen en nuestro ordenamiento unas normas reguladoras ambientales que conducen a la aplicación de medidas preventivas y sancionatorias, por el incumplimiento a las regulaciones establecidas sobre la protección del ambiente y el manejo de los recursos naturales renovables en nuestro país.

Que de conformidad con el artículo 8° de la Constitución Política de Colombia es obligación del Estado y de las personas proteger las riquezas culturales y naturales de la Nación.

Que la Constitución Nacional contiene derechos y deberes de los ciudadanos frente a la sostenibilidad de un ambiente sano, en el artículo 79 encontramos que "*Todas las personas tienen derecho a gozar de un ambiente sano*" y en el artículo 80 ordena al Estado que "*...deberá prevenir y controlar factores de deterioro ambiental, imponer las sanciones legales y exigir reparación de los daños causados*". Es por esto que las autoridades ambientales están en la obligación de garantizar el derecho a un ambiente sano a los ciudadanos, y hacer cumplir las disposiciones con el fin de que esto no sea vulnerado.

RESOLUCIÓN No. 00782

Que a su vez, el artículo 80 de la Constitución 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, en el inciso 2° del mencionado artículo, se refiere a los instrumentos represivos y establece la obligación por parte del estado para *“imponer las sanciones legales y exigir la reparación de los daños causados”*.

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.

Consecuentes con la política pública de protección del ambiente y el contenido y alcance de las regulaciones existentes en materia de protección ambiental y manejo de los recursos naturales en nuestro país, es imprescindible actuar dentro del marco de las finalidades de la función administrativa de la autoridad ambiental, a efectos de propender por el cumplimiento de los deberes sociales del Estado, para velar porque se asegure el establecimiento y la operación de controles adecuados y eficaces respecto a los factores de deterioro ambiental, teniendo de presente que el desarrollo económico no se convierta en una amenaza a la preservación de los recursos naturales renovables.

Que la Ley 1333 de 2009, estableció el procedimiento sancionatorio en materia ambiental, subrogando entre otras disposiciones los artículos 83 a 86 de la Ley 99 de 1993, y señaló que el Estado es titular de la potestad sancionatoria en materia ambiental, a través del Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial, y demás autoridades ambientales, de conformidad con las competencias establecidas por la ley y los reglamentos.

Que el párrafo del artículo 1° de la Ley 1333 de 2009, señala: *“en materia ambiental, se presume la culpa o el dolo del infractor, lo cual dará lugar a las medidas preventivas. El infractor será sancionado definitivamente si no desvirtúa la presunción de culpa o dolo para lo cual tendrá la carga de la prueba y podrá utilizar todos los medios probatorios legales”*.

Que la Ley 1333 del 21 de julio de 2009, señala en su artículo tercero, que son aplicables al procedimiento sancionatorio ambiental, los principios constitucionales y legales que rigen las actuaciones administrativas y los principios ambientales prescritos en el artículo primero de la Ley 99 de 1993.

Que a su vez, el artículo 5° de la misma ley, establece que se considera infracción en materia ambiental toda acción u omisión que constituya violación a las disposiciones ambientales vigentes y a las contenidas en los actos administrativos emanados de la autoridad ambiental competente; de igual manera, constituye infracción ambiental la comisión de daño al medio ambiente.

RESOLUCIÓN No. 00782

Que el artículo 25 de la Ley 1333 del 21 de julio de 2009 otorgó la oportunidad al presunto infractor para que dentro de los diez días hábiles siguientes a la notificación del pliego de cargos al presunto infractor este, directamente o mediante apoderado debidamente constituido, presentara descargos por escrito y aportara o solicitara la práctica de las pruebas que estime pertinentes y que sean conducentes.

Que mediante el radicado No. 2014ER005548 del 14 de enero de 2014, el presunto infractor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.379.112, ejerció su derecho de defensa dentro del término legal, al presentar descargos contra el acto administrativo que formuló los cargos alegando que:

“(…)

FUNDAMENTOS DE LOS DESCARGOS

- 1. En primer lugar es importante manifestar que en ningún momento se me hizo requerimiento técnico alguno, con el fin de solicitarme que realizara adecuaciones al establecimiento de mi propiedad y así mitigara el ruido que pudiera ser producido por el mismo hacia el exterior, sino que acto seguido a la visita del 10 de diciembre de 2010, me fue iniciado un proceso sancionatorio sin darme la oportunidad de realizar arreglos y mejoras antes de iniciar el proceso en mi contra.*
- 2. En las actuaciones que dan origen al presente proceso (Concepto Técnico 18672 del 21 de diciembre de 2010) se menciona la resolución 6919 de 2010, no obstante al revisar dicha norma observo que esta se trata de un plan local de recuperación auditiva en el Distrito Capital para siete localidades en específico dentro de las cuales no se encuentra la de Teusaquillo que es en la que se ubica mi establecimiento, razón está por la que al parecer no se me hizo ningún requerimiento, dando aplicación a la resolución 6919 de 2010 cuando no era procedente.*
- 3. Al parecer en el momento de la medición efectuada el 10 de diciembre de 2012, no se tuvo en cuenta el ruido generado por los establecimientos que se encuentran alrededor del mío, así como tampoco el ruido de los vehículos que transitan por la carrera 27, como quiera que la medida arroja un resultado de 68,4 decibeles estando el sonido del establecimiento apagado como consta en los documentos técnicos y jurídicos surtidos en este proceso.*
- 4. Siempre he buscado cumplir con mis deberes y cumplir con las obligaciones y normas necesarias para el desarrollo de mi actividad económica, tan es así que en dos oportunidades en el año 2008 y en una oportunidad en el año 2011, solicité visita técnica con el fin de conseguir orientación y dar cumplimiento de las normas ambientales.*
- 5. En enero de 2012, realice algunas adecuaciones como poner una puerta de calibre grueso para evitar de esta forma que el ruido producido en mi establecimiento saliera al exterior, además reacomode todo el sistema de sonido, estas*

Página 5 de 27

RESOLUCIÓN No. 00782

adecuaciones las hice de manera voluntaria y antes de que se me iniciara la investigación, demostrando con esto mi interés en cumplir las normas ambientales y en disminuir el impacto sonoro que pudiera generar mi establecimiento.

PETICIONES

De la manera más respetuosa solicito a usted Doctora Quiñonez se revise el procedimiento técnico y jurídico llevado a cabo en este proceso sancionatorio por violación al debido proceso, razón por la cual solicito revocar las actuaciones surtidas y/o además que me sea exonerado de toda responsabilidad.

Que de no ser considerada procedente la solicitud de revocatoria, le pido amablemente que se tengan en cuenta las obras que realice de forma voluntaria antes del inicio del proceso como un atenuante al momento de imponer alguna posible sanción.

(...)"

ANÁLISIS DE LOS DESCARGOS:

Mediante el Auto No. 01164 de 30 de junio de 2013, se formularon los siguientes cargos a título de dolo:

"(...)

Cargo primero: *Superar presuntamente los estándares máximos permisibles de emisión de ruido en una Zona Comercial, Sector C.- Ruido Intermedio Restringido están comprendidos entre 70dB(A) en el horario diurno y 60 dB(A) en el horario nocturno, mediante el empleo de un sistema de amplificación de sonido, seis parlantes, interacción de los asistentes contraviniendo lo normado en la Tabla No. 1 del Artículo Noveno de la Resolución 0627 de 2006.*

Cargo Segundo: *Presuntamente generar ruido que traspase los límites de una propiedad, en contravención de los estándares permisibles de presión sonora o dentro de los horarios fijados por las normas respectivas, según se establece en el Artículo 45 del Decreto 948 de 1995.*

(...)"

Que descendiendo al caso *sub examine*, es importante señalar que esta autoridad ambiental ejerce las funciones de control y vigilancia de los recursos naturales en el Distrito Capital, por lo que esta investida con las facultades necesarias para hacer respetar la normativa ambiental dentro de su jurisdicción. Así pues, puede realizar visitas técnicas y

RESOLUCIÓN No. 00782

adelantar procedimientos sancionatorios administrativos de carácter ambiental en caso de encontrar vulneraciones a las normas positivas ambientales.

En tratándose de las infracciones ambientales en materia de contaminación auditiva, es decir, ruido, se tratan de conductas de ejecución instantánea, por lo que una vez se confirma con la medición que se sobrepasaron los límites máximos permisibles de emisión de ruido para el sector y el horario, la vulneración al recurso se consumó.

Por lo tanto, las mediciones efectuadas el día de la visita técnica (10 de diciembre de 2010) que sirvieron de sustento para proferir el Concepto Técnico No. 18672 de 21 de diciembre de 2010, generan una condición única para determinar si existe o no infracción ambiental.

Es importante resaltar, que las condiciones encontradas en el momento de la visita técnica, prueban un incumplimiento a la normativa ambiental en materia de ruido, independientemente de las acciones que con ocasión del funcionamiento del establecimiento de comercio, se lleven a cabo para la mitigación del impacto sonoro dentro del sector, por lo tanto las adecuaciones técnicas a fin de mitigar el impacto auditivo causado por un sistema de amplificación de sonido con seis parlantes y por la interacción de los asistentes o clientes del comercio, serán tenidas en cuentas dentro del presente procedimiento como un factor al momento de la tasación de la multa pero no como eximente de la responsabilidad, es decir, como una causal de excluyente de responsabilidad frente al incumplimiento normativo.

Respecto al argumento presentado por el señor **CHÁVEZ SÁNCHEZ**, porque al parecer en el momento de la medición efectuada no se tuvo en cuenta el ruido generado por los establecimientos que se encontraban alrededor del establecimiento comercial, así como tampoco el ruido de los vehículos que transitan por la carrera 27, en el apartado de resultados de la evaluación del Concepto Técnico 18672 de 21 de diciembre de 2010, se determina que la contribución del aporte sonoro del tránsito de vehículos y personas sobre la carrera 27, así como por otras actividades del sector, exige la corrección por ruido de fondo, por tal motivo se efectuó el cálculo de la emisión o aporte de ruido de las fuentes según lo establecido en el artículo 8 y su parágrafo de la Resolución 627 del 7 de abril de 2006.

Así pues, se tomó el valor del ruido residual Leq_{Res} registrado en campo, realizando el cálculo de emisión con la fórmula $Leq_{emisión} = 10 \log (10(Leq_{AT})/10 - 10 (Leq_{Res})/10)$, arrojando un valor de 76 dB(A).

Cabe señalar que la Corte Suprema de Justicia Sala de Casación Civil, en reiteradas oportunidades, ha indicado que el juez de conocimiento debe interpretar el querer de las partes y el mecanismo de defensa del contradictorio, habida cuenta que no es menester o absoluta necesidad la titularidad específica o expresa de la contradicción, por tanto, se evidencia que dentro del escrito de descargos no hay inmersa una solicitud clara, pero esta

RESOLUCIÓN No. 00782

Entidad puede interpretar que el presunto infractor pretende hacer valer las adecuaciones técnicas realizadas como un atenuante de la sanción ambiental.

Así mismo, dentro de las normas de rango constitucional, en el artículo 7° nació la obligación del Estado y de los particulares de proteger las riquezas culturales y naturales de la Nación.

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

Así mismo, dentro de la Ley 99 de 1993, se estableció en el artículo 107 que 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.

Por todo lo anterior y dado el escenario planteado, no es aceptable el argumento del presunto infractor, ya que nadie puede alegar a favor su propia culpa o dolo, como en el caso que nos convoca, ya que el propietario y/o responsable del establecimiento **RESTAURANTE BAR EL OASIS** alega que no se le requirió previamente para que tomará las medidas necesarias de mitigación y/o control de emisión de ruido proveniente de su actividad comercial, debido a que antes de iniciar con el desarrollo de su actividad tenía la obligación de tomar las medidas necesarias para que el ruido no perturbara a las zonas aledañas, residentes y transeúntes, por lo cual esta situación evidencia el incumplimiento de las normas ambientales en materia de ruido.

Sea esta la oportunidad para aclararle al administrado que el procedimiento sancionatorio ambiental que nos convoca, se inició y continuó por el incumplimiento a los niveles de ruido establecidos en la Resolución 627 de 2009 y Decreto 948 de 1995.

Que la Corte Constitucional, en Sentencia C- 595 de 2010, al analizar la exequibilidad del parágrafo del artículo 1° y el parágrafo 1° del artículo 5° de la Ley 1333 de 2009, estableció:

“Los parágrafos demandados no establecen una “presunción de responsabilidad” sino de “culpa” o “dolo” del infractor ambiental. Quiere ello decir que las autoridades ambientales deben verificar la ocurrencia de la conducta, si es constitutiva de infracción ambiental o si se ha actuado al amparo de una causal de eximente de responsabilidad (art. 17, Ley 1333). Han de realizar todas aquellas actuaciones que estimen necesarias y pertinentes para determinar

RESOLUCIÓN No. 00782

con certeza los hechos constitutivos de infracción y completar los elementos probatorios (artículo 22, Ley 1333).

No se pasa, entonces, inmediatamente a la sanción sin la comprobación del comportamiento reprochable. La presunción existe solamente en el ámbito de la culpa o el dolo, por lo que no excluye a la administración de los deberes establecidos en cuanto a la existencia de la infracción ambiental y no impide desvirtuarla por el mismo infractor a través de los medios probatorios legales.

La presunción legal puede recaer sobre la violación de las normas ambientales y el daño al medio ambiente. Corresponde al presunto infractor probar que actuó en forma diligente o prudente y sin el ánimo de infringir las disposiciones generadoras de prohibiciones, condiciones y obligaciones ambientales, a pesar de las dificultades que en ciertos eventos pueda representar su demostración.”

Que teniendo en cuenta el análisis anterior considera esta autoridad ambiental que en el presente caso, el cargo segundo formulado en contra del señor **CHÁVEZ SÁNCHEZ**, consistente en haber generado ruido que traspasó los límites de una propiedad, en contravención de los estándares máximos permisibles o dentro de los horarios fijados por las normas respectivas, según se establece en el artículo 45 del Decreto 948 de 1995, está llamado a prosperar.

Que así las cosas, en el expediente obran suficientes pruebas documentales y técnicas que dan cuenta de la responsabilidad del señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.379.112, en calidad de propietario y/o responsable del establecimiento comercial **RESTAURANTE BAR EL OASIS**, respecto del incumplimiento de las normas en materia de ruido, en específico el artículo 45 del Decreto 948 de 1995, pruebas que valga decir, habida cuenta que en ningún estado procesal fueron tachadas de falsas, luego al presumirse su legalidad, comportan documentos idóneos que acreditan el compromiso del investigado, en las infracciones cometidas.

Que con relación a la prueba documental, el tratadista Carlos Betancur Jaramillo en su obra Derecho Procesal Administrativo resalta lo siguiente:

(...)

“...Es de trascendental importancia dentro del proceso, por ser la forma documentada la que predomina en la esfera administrativa. En ésta se desenvuelve una actividad que genera, como dice Bielsa, una documentación propia, ya que ella es casi siempre formal, escrita o actuada. Esta documentación esta insita en toda la actividad administrativa. De allí que no se refiera sólo a los actos administrativos ni a los distintos pasos previos que deberán cumplirse para su expedición, sino también a todas las gestiones que cumple la administración en el ejercicio de su actividad. Así, tienen forma escrita, por regla general, los oficios, los conceptos, los requerimientos, las puestas en mora, las instrucciones de servicio, las circulares, los informes técnicos, etc....”

RESOLUCIÓN No. 00782

Que sumado a lo anterior, tal y como lo señala la Corte Constitucional en reiteradas jurisprudencias, la exposición a las emisiones atmosféricas y la actividad comercial de las empresas debe enmarcarse en los rangos que determine la ley, al punto que se proteja la salud y el medio ambiente. Veamos:

“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.(subrayado fuera del texto)

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.

Hay que concluir que la contaminación dentro de ciertos rangos es una realidad, pues resulta ingenuo condicionar las actividades humanas a un impacto ambiental cero - aun cuando las actuaciones de los sujetos públicos y privados involucrados en la preservación ambiental debe necesariamente atender a ello - pues en general, la acción del hombre en el campo de sus actividades industriales y comerciales, incorpora de alguna manera elementos extraños y nocivos al ambiente.

La autoridad ambiental, debe admitir el ejercicio de una actividad económica legítima cuando su ejercicio no comprometa los límites tolerables de la contaminación, pues si los excede, el bien común exigirá que restrinja o se prohíba al particular el ejercicio de su actividad.

No se pueden señalar límites a las acciones y a las inversiones que requiera el control efectivo de la contaminación ambiental, pero debe saber quien asuma una actividad contaminante, que su primera responsabilidad, por encima de cualquier otra, es establecer los mecanismos más adecuados y eficaces para suprimir, o cuando menos reducir al mínimo tolerable, los efectos nocivos que se puedan deducir de tal actividad, aparte de que debe pagar, según las tasas de retribución ambiental que se establezcan, por lo menos parte del precio que cuesta contaminar.” (Sentencia C-254 de 1.993, M.P. Dr. Antonio Barrera Carbonell).”

Que en este orden de ideas, queda claro que el señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.379.112, en calidad de propietario y/o responsable del establecimiento comercial **RESTAURANTE CAFÉ BAR EL OASIS**, identificado con matrícula mercantil No. 01481047 del 20 de mayo de 2005 (actualmente cancelada), ubicado en la carrera 27 No. 51 A- 28 de la Localidad de Teusaquillo de Bogotá

RESOLUCIÓN No. 00782

D.C., infringió los derechos colectivos de los ciudadanos y la normativa ambiental vigente, de acuerdo con el incumplimiento del artículo 45 del Decreto 948 de 1995.

Que respecto a la responsabilidad en la conservación y defensa del ambiente, es del caso tener en cuenta lo establecido en el artículo 333 de la Constitución Política de Colombia, según el cual la actividad económica y la iniciativa privada son libres pero *"...dentro de los límites del bien común..."*.

Que adicionalmente la Corte Constitucional en Sentencia, T- 536 del 23 de septiembre de 1992, determinó:

"...Para esta Corte, entonces, no cabe duda que 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 consecuencia, 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..."

Se considera pertinente en este momento hacer referencia a algunos criterios adicionales de la Corte Constitucional en materia de conservación y protección del ambiente, y en este sentido el máximo tribunal jurisdiccional señala en la Sentencia T-411 del 17 de junio de 1992, de la Sala Cuarta de Revisión de la Corte Constitucional, con ponencia del Magistrado Dr. Alejandro Martínez Caballero, lo siguiente:

"La conservación y protección del ambiente, en cuanto tienden a asegurar la salud y la vida y la disponibilidad y oferta constante de elementos ambientales a las generaciones presentes y futuras, constituyen un cometido esencial del Estado.

"Es indudable, que la conservación y protección del ambiente, en cuanto tienden a asegurar la salud y la vida y la disponibilidad y oferta constante de elementos ambientales a las generaciones presentes y futuras, constituyen un cometido esencial del Estado, como se desprende del sistema normativo del ambiente que institucionaliza en varias de sus disposiciones la Constitución (arts. 8, 49, 63, 66, 67, 72, 79, 80, 81, 88, entre otros)."

Así mismo, a través de la Sentencia T-453 del 31 de agosto de 1998, la Sala Séptima de la Corte Constitucional, con ponencia del Magistrado Dr. Alejandro Martínez Caballero señala:

"El medio ambiente desde el punto de vista constitucional, involucra aspectos relacionados con el manejo, uso, aprovechamiento y conservación de los recursos naturales, el equilibrio de los ecosistemas, la protección de la diversidad biológica y cultural, el desarrollo sostenible, y la calidad de vida del hombre entendido como parte integrante de ese mundo natural, temas, que entre otros, han sido reconocidos

RESOLUCIÓN No. 00782

ampliamente por nuestra Constitución Política en muchas normas que establecen claros mecanismos para proteger este derecho y exhortan a las autoridades a diseñar estrategias para su garantía y su desarrollo.”

De acuerdo a esta interpretación que hace la Corte Constitucional, todas las personas son responsables del cuidado y conservación de los recursos naturales, tomando conciencia que no se debe agotar o menoscabar la base en que se sustentan, evitando el deterioro del medio ambiente, teniendo en cuenta que no solo es un derecho disfrutar del ambiente sano consagrado en la Constitución Nacional, sino que también es un deber de todos protegerlo y propender por la calidad de vida y bienestar social de las futuras generaciones para la satisfacción de sus propias necesidades, principio por el cual se da cumplimiento al concepto de desarrollo sostenible, consagrado en la Ley 99 de 1993. Así mismo hace parte de este precepto, el cumplimiento de las obligaciones y deberes con relación a las autorizaciones otorgadas por la autoridad ambiental con respecto al uso y aprovechamiento de los recursos naturales.

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

ANÁLISIS PROBATORIO

De acuerdo al cargo segundo formulado mediante Auto No. 01164 del 30 de junio de 2013, se realiza el siguiente análisis:

Cargo Segundo: Presuntamente generar ruido que traspase los límites de una propiedad, en contravención de los estándares permisibles de presión sonora o dentro de los horarios fijados por las normas respectivas, según se establece en el artículo 45 del Decreto 948 de 1995.

Que de acuerdo a la visita técnica realizada el día 10 de diciembre del año 2010, se emitió el Concepto Técnico No. 18672 de 21 de diciembre de 2010, en el cual se concluyó que el generador de la emisión de ruido, incumple con los niveles máximos permisibles de emisión para un sector c. ruido intermedio restringido, uso de suelo comercial en horario nocturno, al registrar un valor de 76,0 dB(A), siendo el máximo permisible de 60 decibles.

De igual manera, las correcciones efectuadas al momento de la medición y los equipos utilizados para la misma (sonómetro y pistófono) calibrados de manera correcta, permitir inferir razonablemente que los valores arrojados son precisos.

Así pues, el cargo segundo se encuentra probado.

Si bien se formularon dos (2) cargos en el Auto No. 01164 de 2013, solamente está llamado

RESOLUCIÓN No. 00782

a prosperar uno de ellos y de esta manera se tendrá en cuenta para los efectos de la tasación.

De esta manera, y una vez analizado el material probatorio, se considera que señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.379.112, en calidad de propietario y/o responsable del establecimiento comercial **RESTAURANTE CAFÉ BAR EL OASIS**, identificado con matrícula mercantil No. 01481047 del 20 de mayo de 2005 (actualmente cancelada), ubicado en la carrera 27 No. 51 A- 28 de la Localidad de Teusaquillo de Bogotá D.C., infringió el artículo 45 del Decreto 948 de 1995, razón por la cual esta Secretaría procederá a declarar responsable ambientalmente a la persona natural en mención, del cargo segundo a título de dolo formulado mediante el Auto No. 01164 del 30 de junio de 2013 y procederá a imponer una sanción, como a continuación se describe:

DE LA SANCIÓN A IMPONER

Que en consideración a los preceptos Constitucionales y Legales esta Secretaría ha dado cabal cumplimiento al debido proceso dentro del proceso sancionatorio iniciado y las decisiones tomadas tienen su fundamento legal, habiéndose cumplido los procedimientos legales instaurados en la Ley 99 de 1993, en la Ley 1333 de 2009 y en las demás normas aplicables al caso, preservando las garantías que protegen, en este caso, al propietario del establecimiento en comento, pero al no poder ésta desvirtuar los cargos formulados, la autoridad ambiental, en este caso, la Secretaría Distrital de Ambiente, está en la obligación de imponer la sanción respectiva.

Que la normatividad ambiental es de obligatorio cumplimiento y la violación de la misma acarreará la imposición de las sanciones legales vigentes. Así mismo, los actos administrativos que expide la autoridad ambiental en desarrollo de esa normativa, deben ser observados en su integridad por parte del administrado y su desacato conlleva a la imposición de las respectivas sanciones legales.

Que esta Entidad es competente para imponer las sanciones establecidas en el artículo 40 de la Ley 1333 de 1993 según la gravedad de las infracciones debidamente comprobadas.

Que la precitada disposición, señala el tipo de sanciones a imponer al infractor de normas sobre protección ambiental o sobre manejo y aprovechamiento de recursos naturales renovables. Igualmente, precisa en su párrafo primero, que la imposición de multas no exime al infractor de la ejecución de las obras o medidas ordenadas por la autoridad ambiental responsable del control, ni de la obligación de restaurar el medio ambiente y los recursos naturales renovables afectados, ni del ejercicio de las acciones civiles y penales a que haya lugar.

RESOLUCIÓN No. 00782

“ARTICULO 40.- Sanciones. Las sanciones señaladas en este artículo se impondrán como principales o accesorias al responsable de la infracción ambiental. El Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial, (...) impondrán al infractor de las normas ambientales, de acuerdo con la gravedad de la infracción mediante resolución motivada, alguna o algunas de las siguientes sanciones:

1. Multas diarias hasta por cinco mil (5000) salarios mínimos mensuales legales vigentes.

(...)

Que el parágrafo 2° del artículo 40 de la ley 1333 del 21 de Julio de 2009 determinó que el Gobierno Nacional definiría mediante reglamento los criterios para la imposición de las sanciones de que trata el presente artículo, definiendo atenuantes y agravantes donde se tendría en cuenta la magnitud del daño ambiental y las condiciones socioeconómicas del infractor.

Que con fundamento en lo dispuesto anteriormente el Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial actual Ministerio de Ambiente y Desarrollo Sostenible emitió el Decreto 3678 de 4 de octubre de 2010 por medio del cual se fijaron los criterios para la imposición de sanciones ambientales, indicando en su artículo tercero que: “*Todo acto administrativo que imponga una sanción deberá tener como fundamento el informe técnico en el que se determinen claramente los motivos de tiempo, modo y lugar que darán lugar a la sanción, detallando los grados de afectación ambiental, las circunstancias agravantes y/o atenuantes y la capacidad socioeconómica del infractor, de forma que pueda determinarse la debida aplicación de los criterios a que se refiere el presente reglamento.*”

Así mismo y en el evento en que la infracción haya generado daño ambiental, el informe técnico deberá indicar las características del daño causado por la infracción.”

Una vez agotado el trámite procesal dispuesto en la Ley 1333 de 2009 y advertida la procedencia de sanción respecto del señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.379.112, en calidad de propietario y/o responsable del establecimiento comercial **RESTAURANTE CAFÉ BAR EL OASIS**, identificado con matrícula mercantil No. 01481047 del 20 de mayo de 2005 (actualmente cancelada), ubicado en la carrera 27 No. 51 A- 28 de la Localidad de Teusaquillo de Bogotá D.C., la Dirección de Control Ambiental de la Secretaria Distrital de Ambiente emitió el Concepto Técnico No. 01375 del 3 de abril de 2017, que desarrolló los criterios para la imposición de la **sanción principal de MULTA**, acorde con los criterios establecidos en el artículo 4° del Decreto 3678 de 2010, el cual dispone:

“Artículo 4°.- Multas. Las multas se impondrán por parte de las autoridades ambientales cuando se cometan infracciones en materia ambiental, en los términos del artículo 5° de la [Ley 1333 de 2009](#), y con base en los siguientes criterios:

RESOLUCIÓN No. 00782

B: Beneficio ilícito

α: Factor de temporalidad

i: Grado de afectación ambiental y/o evaluación del riesgo

A: Circunstancias agravantes y atenuantes

Ca: Costos asociados

Cs: Capacidad socioeconómica del infractor (...)

En cumplimiento de la prenotada normativa, a través del Concepto Técnico mencionado anteriormente, se desarrollaron cualitativa y cuantitativamente los criterios expuestos, de conformidad con la metodología para la tasación de multas prevista en el artículo 4º de la Resolución MAVDT 2086 de 2010 el cual prevén su artículo 4.- Multas.

En el cual para la tasación de las multas, las autoridades ambientales deberán tomar como referencia los criterios contenidos en el artículo 4º de la presente Resolución y la aplicación de la siguiente modelación matemática:

$$\text{Multa} = B + [(i) * (1 + A) + Ca] * Cs$$

A continuación, se dará aplicación a la modelación matemática prevista en el artículo 4º de la Resolución MAVDT 2086 de 2010, de cara a los criterios para la imposición de la sanción principal de MULTA desarrollados para el presente caso respecto del señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.379.112, en el Concepto Técnico No. 01375 del 3 de abril de 2017, así:

“(..)

3.1 Desarrollo de los criterios y variables para determinar el monto de la multa

Metodología: Conforme a lo establecido en el Decreto Nacional 1076 de 2015 (Antes el Decreto 3678 de 2010, Por el cual se establecen los criterios para la imposición de las sanciones consagradas en el artículo 40 de la Ley 1333 del 21 de julio de 2009 y se toman otras determinaciones.) y la Resolución 2086 del 25 de octubre de 2010 del MAVDT, por la cual se adopta la metodología para la tasación de multas consagradas en el numeral 1 del artículo 40 de la Ley 1333 del 21 de julio de 2009 y el Manual Conceptual y Procedimental – Metodología para el Cálculo de Multas por Infracción a la Normatividad Ambiental - MAVDT, se desarrolla a continuación el cálculo para cada una de las variables previstas en la modelación matemática definida en el artículo 4 de esta misma resolución y para el cargo segundo formulado mediante el Auto No. 01164 del 30 de junio de 2016.

Modelo matemático

$$\text{Multa} = B + [(α * R) * (1 + A) + Ca] * Cs$$

Dónde:

RESOLUCIÓN No. 00782

B: Beneficio ilícito
α: Factor de temporalidad
i: Grado de afectación ambiental
R: evaluación del riesgo
A: Circunstancias agravantes y atenuantes
Ca: Costos asociados
Cs: Capacidad socioeconómica del infractor.

3.1.1 Beneficio Ilícito

El valor del beneficio ilícito es la cuantía mínima que debe tomar una multa para cumplir su función disuasiva, y se refiere a la ganancia económica que obtiene el infractor fruto de su conducta:

$$B = \frac{Y * (1 - p)}{p}$$

$$Y = y_1 + y_2 + y_3$$

Dónde:

Y: ingreso o percepción económica (costo evitado)
B: beneficio ilícito que debe cobrarse vía multa
p: capacidad de detección de la conducta

Ingresos directos de la actividad (Y1): *Este tipo de ingresos se mide con base en los ingresos reales del infractor por la realización del hecho.*

Teniendo en cuenta que no se evidencia un ingreso directo producto de la infracción, se considera esta variable en cero.

y1: 0

Costos evitados (Y2): *Esta variable cuantifica el ahorro económico por parte del agente al incumplir las normas ambientales y/o los actos administrativos. Es decir, la ganancia que se obtiene al evitar las inversiones exigidas por la norma que sean necesarias para prevenir un grado de afectación ambiental o potencial.*

Teniendo en cuenta que no es posible para esta secretaria realizar el cálculo de la ganancia que se obtiene al evitar las inversiones en las adecuaciones de las instalaciones para dar cumplimiento a la norma por lo tanto se considera esta variable en cero, sin embargo, esta situación será configurada como una circunstancia agravante.

y2: 0

RESOLUCIÓN No. 00782

Ahorros de retraso (Y3): En los costos de retraso se ha de establecer que se cumplieron la norma ambiental y las actividades e inversiones que de ésta dependían, pero se realizaron con posterioridad a lo exigido legamente. Por tanto, el infractor realiza la inversión requerida pero su utilidad radica en el retraso.

Ya que no se ha establecido el cumplimiento de la norma por parte del establecimiento y que no se puede identificar la conducta del presunto infractor en función de obtener una ganancia a partir de retrasar un incumplimiento normativo, además teniendo en cuenta que este es un trámite que no requiere de la emisión de permiso normativo para su funcionamiento se considera esta variable en cero

y₃: 0.

3.1.2 Capacidad de la detección de multa

Capacidad de detección de la conducta (p): Es la posibilidad de que la autoridad ambiental detecte la ocurrencia de una infracción ambiental y puede tomar los siguientes valores:

Capacidad de detección baja: $p=0.40$

Capacidad de detección media: $p=0.45$

Capacidad de detección alta: $p=0.50$

Para este caso se determinó una capacidad de detección baja, debido a que el usuario **José Argimiro Chávez Sánchez** propietario del establecimiento comercial **Restaurante Bar el Oasis**, teniendo en cuenta la cantidad de establecimientos del distrito capital que son objeto de actividades de evaluación, seguimiento y control ambiental por parte de la entidad, como también que la visita técnica se realizó en respuesta a una queja interpuesta por la comunidad, razón por la cual se establece una capacidad de detección baja

p = 0,4

Calculando el beneficio ilícito de acuerdo a las variables se tiene

$$B = \frac{0 * (1 - 0,4)}{0,4}$$

B = \$ 0

3.1.3 Factor de Temporalidad

Es el factor que considera la duración de la infracción ambiental, identificando si ésta se presenta de manera instantánea o continua en el tiempo. En aquellos casos en donde la autoridad ambiental no pueda determinar la fecha de inicio y de finalización de la infracción se considerará dicha infracción como un hecho instantáneo

RESOLUCIÓN No. 00782

Este factor se encuentra acotado entre 1 y 4, en donde 1 representa una actuación instantánea y 4 una acción sucesiva de 365 días o más.

La variable alfa (α) se calcula aplicando la siguiente relación:

$$\alpha \pm = \frac{3}{364} * d + \left(1 - \frac{3}{364}\right)$$

Dónde:

d : número de días continuos o discontinuos durante los cuales sucede el ilícito (entre 1 y 365).

Dónde:

α : factor de temporalidad

Teniendo en cuenta que la infracción fue detectada en la visita técnica realizada el día 10 de diciembre de 2010 evaluada en el concepto técnico 18672 del 21 de diciembre del 2010, en donde se tomó la medición de ruido por emisión, esta infracción se presenta de manera instantánea.

Por lo anterior el número de días en los que se considera permaneció la infracción es 1

$$\alpha \pm = \frac{3}{364} * 1 + \left(1 - \frac{3}{364}\right)$$

$\alpha = 1$

3.1.4 Evaluación de riesgos

Aquellas infracciones que no se concretan en impactos ambientales, generan un riesgo potencial de afectación. El nivel de riesgo que genera dicha acción se encuentra asociado a la probabilidad de ocurrencia de la afectación, así como a la magnitud del potencial efecto.

Para este caso, debido a que no se establece una afectación ambiental, aplica la evaluación del riesgo.

$$r = 0 * m$$

Donde

r = riesgo

O = probabilidad de ocurrencia de la afectación

m = Magnitud potencial de la afectación.

Probabilidad de ocurrencia de la afectación (o). La probabilidad de ocurrencia de la afectación se puede calificar como muy alta, alta, moderada, baja o muy baja y atendiendo los valores presentados en la Tabla 1.

RESOLUCIÓN No. 00782

Tabla 1 Probabilidad de ocurrencia

Criterio	Valor de probabilidad de ocurrencia
Muy alta	1
Alta	0.8
Moderada	0.6
Baja	0.4
Muy Baja	0.2

Magnitud Potencial de la afectación (m). La magnitud o nivel potencial de la afectación se puede calificar como irrelevante, leve, moderado, severo o crítico, aplicando la metodología de valoración de la importancia de la afectación y suponiendo un “escenario con afectación”. Una vez obtenido el valor de (I) se determina la magnitud potencial de la afectación con base en la siguiente tabla:

Tabla 2 Magnitud Potencial de la afectación

Criterio de valoración de afectación	Importancia de la afectación	Magnitud potencial de afectación
Irrelevante	8	20
Leve	9 - 20	35
Moderado	21 - 40	50
Severo	41 - 60	65
Crítico	61 - 80	80

Para determinar la magnitud Potencial de la afectación (m), debemos determinar la importancia de la afectación (I).

Considerando como bien de protección el espacio público y como acción impactante el Ruido

Tabla 3. Identificación de bienes de protección afectados

SISTEMA	SUBSISTEMA	COMPONENTE
MEDIO SOCIOECONÓMICO	MEDIO SOCIOCULTURAL	Humanos y estéticos

A continuación, se procede a calcular la importancia de la afectación para el cargo:

- **Intensidad (In)**

Ponderación	Afectación del bien de protección
1	<p>Define el grado de incidencia de la acción sobre el bien de protección.</p> <p>Afectación de bien de protección representada en una desviación del estándar fijado por la norma y comprendida en el rango entre 0 y 33%.</p> <p>Teniendo en cuenta los resultados obtenidos en el concepto técnico 18672 del 21 de diciembre del 2010 donde se obtuvo un valor de Leq emisión 76</p>

RESOLUCIÓN No. 00782

	<i>dB(A) y que los niveles máximos de emisión de ruido establecidos por la Resolución No. 627/2006 del MAVDT, para una zona COMERCIAL en el periodo nocturno cuyo nivel máximo de emisión de ruido es de 60 dB(A) se obtiene una desviación del 26,66%, se considera la mínima ponderación 1.</i>
--	---

- Extensión (Ex)

Ponderación	Afectación del bien de protección
1	<p><i>Se refiere al área de influencia del impacto en relación con el entorno.</i></p> <p><i>Cuando la afectación puede determinarse en un área localizada e inferior a una (1) hectárea.</i></p> <p><i>Teniendo en cuenta que el área de influencia es menor de una hectárea, se considera la mínima ponderación 1</i></p>

- Persistencia (Pe)

Ponderación	Afectación del bien de protección
1	<p><i>Se refiere al tiempo que permanecería el efecto desde su aparición y hasta que el bien de protección retorne a las condiciones previas a la acción.</i></p> <p><i>Si la duración del efecto es inferior a seis (6) meses</i></p> <p><i>Considerando, el funcionamiento de un sistema de amplificación de sonido con seis parlantes, de acuerdo con el resultado de las mediciones efectuadas el día 10 de diciembre de 2010, se establece que para este caso el tema de ruido es de ejecución instantánea y no constante, por no ser un contaminante persistente, determinando que la duración de su efecto es inferior a seis (6) meses. Se considera esta ponderación en 1.</i></p>

- Reversibilidad (RV)

Ponderación	Afectación del bien de protección
1	<p><i>Capacidad del bien de protección ambiental afectado de volver a sus condiciones anteriores a la afectación por medios naturales, una vez se haya dejado de actuar sobre el ambiente</i></p> <p><i>Si la duración del efecto es inferior a seis (6) meses</i></p> <p><i>Teniendo en cuenta, que el ruido generado por el funcionamiento de un sistema de amplificación de sonido con seis parlantes, de acuerdo con el resultado de las mediciones efectuadas el día 10 de diciembre de 2010, es de ejecución instantánea y no constante, por no ser un contaminante persistente, se cataloga que la alteración puede ser asimilada por el entorno en un periodo inferior a un (1) año. Se considera esta ponderación en 1.</i></p>

- Recuperabilidad (Mc)

RESOLUCIÓN No. 00782

Ponderación <i>n</i>	Afectación del bien de protección
1	<p>Capacidad de recuperación del bien de protección por medio de la implementación de medidas de gestión ambiental.</p> <p>Cuando la alteración puede ser asimilada por el entorno de forma medible en un periodo menor de 1 año</p> <p>La implementación de medidas que mitiguen la generación de algún tipo de perturbación por ruido o cesen definitiva o inmediatamente el impacto negativo ocasionado, debido al funcionamiento de un sistema de amplificación de sonido con seis parlantes, tales como la suspensión de las emisiones sonoras o la realización de obras de insonorización efectivas, permite que se catalogue el atributo en el mínimo de ponderación. Se considera esta ponderación en 1</p>

Valoración de la Importancia de la afectación (I):

$$I = (3In) + (2*Ex) + Pe + Rv + Mc$$

$$I = (3*1) + (2*1) + 1 + 1 + 1$$

$$I = 8$$

Calificación = **Irrelevante**

Para una importancia de afectación de **8** teniendo en cuenta los valores de la tabla numero 2 corresponde una magnitud Potencial de afectación de **20**.

Probabilidad de ocurrencia (o) Teniendo en cuenta que la visita de vigilancia y control se realizó por una queja interpuesta por la comunidad, por lo que se presentó una conducta continua por lo tanto se considera una probabilidad de ocurrencia baja teniendo en cuenta los valores de la tabla número 1, **Baja= 0.4**

$$(O) = 0,4$$

Riesgo: definido el nivel potencial de impacto y la probabilidad de ocurrencia se procede a establecer el nivel de riesgo a partir del producto de las variables anteriormente descritas:

Tenemos que para el cargo:

$$r = 0,4 \times 20$$

$$r = 8$$

Obtenido el valor de riesgo, se debe determinar el valor monetario del mismo, a partir de la siguiente ecuación:

$$R = (11.03 * SMMLV) * r$$

RESOLUCIÓN No. 00782

Dónde:

R = Valor monetario de la importancia del riesgo
 $SMMLV$ = Salario mínimo mensual legal vigente (en pesos)
 r = Riesgo

$$R = (11,03 \times 737.717) \times 8$$

$R = \$ 65.096.148$ Sesenta y cinco millones noventa y seis mil ciento cuarenta y ocho pesos M/cte.

3.1.5 Circunstancias agravantes y atenuantes

Las circunstancias atenuantes y agravantes son factores que están asociados al comportamiento del infractor, al grado de afectación del medio ambiente o del área de acuerdo a su importancia ecológica o al valor de la especie afectada, las cuales se encuentran señaladas de manera taxativa en los artículos 6 y 7 de la Ley 1333 de 21 de julio de 2009.

Del análisis de los criterios para establecer las circunstancias agravantes, aplicados a la conducta para este cargo, de acuerdo a los valores establecidos en la Resolución 2086 de 2010 se tiene que el señor Jose Argemiro Chavez Sanchez propietario de el establecimiento Restaurante Bar el Oasis, una vez revisados los antecedentes del expediente SDA-08-2011-3008 se puede determinar que el usuario cuenta con el siguiente agravante:

Agravantes	Valor
Obtener provecho económico para sí o para un tercero	0,2
TOTAL, Agravantes	0,2

Obtener provecho económico para sí: Por retrasar la inversión para las obras de insonorización del establecimiento.

Por lo anterior

$$A = 0,2$$

3.1.6 Costos asociados

La variable costos asociados, corresponde a aquellas erogaciones en las cuales incurre la autoridad ambiental durante el proceso sancionatorio y que son responsabilidad del infractor.

Para este caso y teniendo en cuenta que la Autoridad Ambiental no incurrió en costos adicionales a los de seguimiento y control propios de la Entidad, no se configuran costos asociados.

$$Ca = 0$$

RESOLUCIÓN No. 00782

3.1.7 Capacidad socioeconómica del infractor

Para el cálculo de la Capacidad Socioeconómica del presunto Infractor, se tendrá en cuenta la diferenciación entre personas naturales, personas jurídicas y entes territoriales, de conformidad con las tablas definidas en la Resolución 2086 de 2010.

Realizada la consulta en el Registro Único Empresarial y Social Cámaras de Comercio, se encontró que el señor **José Argimiro Chávez Sánchez** identificado con C.C 79.379.112, propietario del establecimiento **Restaurante Bar el Oasis**, es una persona natural. Por lo anterior se procede a calcular la capacidad socioeconómica de acuerdo a la base de datos del Sistema de Identificación de Potenciales beneficiarios de Programas Sociales, conocido como SISBEN.

Una vez consultada la base de datos del SISBEN se encuentra que el José Argimiro Chávez Sánchez identificado con C.C 79.379.112, no está registrado, por lo anterior como lo propone la Metodología para el cálculo de multas por infracción a la normatividad ambiental actual (MADS), es el estrato socioeconómico que en el país varía de 1 a 6 y que de acuerdo con lo estipulado en el sistema de información con que cuenta la Secretaría Distrital de Planeación SINUPOT al predio ubicado en la KR 27 51A 28 que es donde se desarrolla la actividad y también donde se le han realizado las notificaciones se le asigno estrato 3.

Tabla 4. Equivalencias entre el nivel SISBEN y la capacidad socioeconómica del infractor

NIVEL SISBEN	CAPACIDAD SOCIOECONÓMICA
1	0,01
2	0,02
3	0,03
4	0,04
5	0,05
6	0,06
Poblaciones desplazadas, indígenas y desmovilizadas por ser población especial no poseen puntaje, ni nivel.	0,01

Fuente: <http://www.sisben.gov.co>

Teniendo en cuenta la tabla anterior se considera la capacidad socioeconómica del infractor en 0.03

Cs = 0.03

3.2 Multa

Definidas todas las variables y factores se procede al cálculo de la multa:

$$\text{Multa} = B + [(\alpha * r) * (1 + A) + Ca] * Cs$$

$$\text{Multa cargo segundo} = \$0 + [(1 * \$ 65.096.148) * (1 + 0,2) + 0] * 0.03$$

RESOLUCIÓN No. 00782

Multa cargo segundo = \$ 2.343.328 Dos millones trescientos cuarenta y tres mil trescientos veintiocho Pesos M/cte

4. CONCLUSIONES

Se recomienda al grupo jurídico se analicen las observaciones de carácter técnico establecidas en el numeral 3. Para adoptar la decisión que corresponda dentro del proceso sancionatorio.

(...)"

Que como consecuencia de encontrar responsable ambientalmente al señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.379.112, en calidad de propietario y/o responsable del establecimiento comercial **RESTAURANTE CAFÉ BAR EL OASIS**, respecto al cargo segundo imputado, esta Secretaría encuentra procedente imponer como sanción principal una multa por valor de **DOS MILLONES TRESCIENTOS CUARENTA Y TRES MIL TRESCIENTOS VEINTIOCHO PESOS M/CTE (2.343.328)**.

Que la sanción a imponer mediante la presente resolución no exonera al señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, de cumplir con las acciones y obligaciones ordenadas por esta entidad, de acuerdo con la normatividad ambiental vigente.

Que de conformidad con el artículo 42 de la Ley 1333 de 2009, los actos administrativos expedidos por las autoridades ambientales que impongan sanciones pecuniarias prestan mérito ejecutivo y su cobro se hará a través de la jurisdicción coactiva.

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 competencia para 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 el mismo artículo en el literal l) asigna a esta Secretaría la competencia para ejercer el control y vigilancia del cumplimiento de las normas de protección ambiental y manejo de recursos naturales, emprender las acciones de policía que sean pertinentes al efecto, y en particular adelantar las investigaciones e imponer las sanciones que correspondan a quienes infrinjan dichas normas.

Que de acuerdo con lo dispuesto en el Decreto 109 del 16 de marzo de 2009, modificado por el Decreto 175 del 4 de mayo de 2009, por el cual se establece la estructura organizacional de la Secretaría Distrital de Ambiente, se determinan las funciones de sus dependencias y se dictan otras disposiciones.

RESOLUCIÓN No. 00782

Que de conformidad con lo contemplado en el numeral 2 del artículo primero de la Resolución 1037 del 28 de julio de 2016, el Secretario Distrital de Ambiente, delega en el Director de Control Ambiental, la función de expedir los actos administrativos que decidan de fondo los procesos sancionatorios.

Que en mérito de lo expuesto,

RESUELVE

ARTÍCULO PRIMERO.- Declarar responsable al señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.379.112, en calidad de propietario y/o responsable del establecimiento comercial **RESTAURANTE CAFÉ BAR EL OASIS**, identificado con matrícula mercantil No. 01481047 del 20 de mayo de 2005 (actualmente cancelada), ubicado en la carrera 27 No. 51 A- 28 de la Localidad de Teusaquillo de Bogotá D.C., del cargo segundo formulado mediante Auto No. 01164 de 30 de junio de 2013, consistente en generar ruido que traspasó los límites de una propiedad en contravención de los estándares permisibles de presión sonora o dentro de los horarios fijados por las normas respectivas, según se establece en el artículo 45 del Decreto 948 de 1995, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de la presente resolución.

ARTÍCULO SEGUNDO. - Imponer al señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.379.112, en calidad de propietario y/o responsable del establecimiento comercial **RESTAURANTE CAFÉ BAR EL OASIS**, identificado con matrícula mercantil No. 01481047 del 20 de mayo de 2005 (actualmente cancelada), la **SANCIÓN** de **MULTA** por valor de **DOS MILLONES TRESCIENTOS CUARENTA Y TRES MIL TRESCIENTOS VEINTIOCHO PESOS M/CTE (2.343.328)**.

PARÁGRAFO PRIMERO: la multa anteriormente fijada, se deberá cancelar en el término de quince (15) días hábiles, contados a partir de la notificación del presente acto administrativo, a órdenes de la Secretaría Distrital de Ambiente (Fondo de Financiación del Plan de Gestión Ambiental), Concepto M – 05-550 otros, en la Tesorería Distrital, ventanilla número 2, ubicada en el Supercade de la carrera 30 con calle 26 y previo diligenciamiento del formato para el recaudo de conceptos varios, disponible en la sede de la entidad, ubicada en la carrera 14 No. 54 -38. Una vez efectuado el pago se deberá a llegar a esta Secretaría, copia del recibo expedido con destino al expediente SDA-08-2011-3008.

PARÁGRAFO SEGUNDO: si el citado obligado al pago de la multa, no diera cumplimiento a lo ordenado, dicha multa presta merito ejecutivo y por tanto, se hará efectiva por medio del procedimiento de jurisdicción coactiva, de conformidad con el artículo 42 de la Ley 1333 de 2009

ARTÍCULO TERCERO. - Notificar el contenido del presente acto administrativo al señor **JOSÉ ARGEMIRO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, identificado con cédula de ciudadanía No.

RESOLUCIÓN No. 00782

79.379.112 o a su apoderado debidamente constituido, en la carrera 27 No. 51 A - 28 de la localidad de Teusaquillo de la ciudad de Bogotá D.C.

ARTÍCULO CUARTO. - Comunicar la presente Resolución a la Subdirección Financiera de la Dirección de Gestión Corporativa de esta Secretaría para lo de su competencia.

ARTÍCULO QUINTO. - Comunicar al Procurador Delegado para Asuntos Judiciales Ambientales y Agrarios el presente acto administrativo, en cumplimiento del artículo 56 de la Ley 1333 de 2009, de conformidad con lo señalado en el memorando 005 del 14 de marzo de 2013 emitido por el mismo ente de control enunciado y su instructivo.

ARTÍCULO SEXTO. - Publicar el contenido del presente acto administrativo en el boletín que para el efecto disponga esta Secretaría. Lo anterior en cumplimiento del artículo 29 de la Ley 1333 de 2009 en concordancia con el artículo 71 de la Ley 99 de 1993.

ARTÍCULO SÉPTIMO. - Reportar la presente sanción una vez se encuentre ejecutoriada, al Ministerio de Ambiente y Desarrollo Sostenible, encargado del RUIA, de conformidad con lo establecido en los artículos 57, 58 y 59 de la Ley 1333 de 2009.

ARTÍCULO OCTAVO. - Contra el presente acto administrativo procede el recurso de reposición, el cual se podrá interponer personalmente o por intermedio de apoderado, dentro de los cinco (5) días hábiles siguientes a su notificación y con el lleno de los requisitos legales conforme a lo dispuesto en los artículos los artículos 51 y 52 en concordancia con lo establecido en el artículo 30 de la Ley 1333 de 2009.

NOTIFÍQUESE, COMUNÍQUESE, PUBLÍQUESE Y CÚMPLASE

Dado en Bogotá a los 18 días del mes de abril del 2017

RESOLUCIÓN No. 00782



OSCAR FERNEY LOPEZ ESPITIA
DIRECCION DE CONTROL AMBIENTAL

(Anexos):

Elaboró:

MANUEL ALEJANDRO BOTÍA CARDOZO	C.C: 1136879529	T.P: N/A	CPS: CONTRATO 20170189 DE 2017	FECHA EJECUCION:	10/04/2017
-----------------------------------	-----------------	----------	--------------------------------------	---------------------	------------

Revisó:

JAIRO MAURICIO BELTRAN BALLE	C.C: 79724443	T.P: N/A	CPS: CONTRATO 20170292 DE 2017	FECHA EJECUCION:	10/04/2017
------------------------------	---------------	----------	--------------------------------------	---------------------	------------

Aprobó:

Firmó:

OSCAR FERNEY LOPEZ ESPITIA	C.C: 11189486	T.P: N/A	CPS: FUNCIONARIO	FECHA EJECUCION:	18/04/2017
----------------------------	---------------	----------	------------------	---------------------	------------