

RESOLUCION N. 01472

“POR MEDIO DE LA CUAL SE DECLARA LA CESACIÓN DEL PROCESO SANCIONATORIO AMBIENTAL Y SE TOMAN OTRAS DETERMINACIONES”.

LA DIRECCIÓN DE CONTROL AMBIENTAL DE LA SECRETARÍA DISTRITAL DE AMBIENTE

En uso de las facultades legales conferidas por la Ley 99 de 1993, con fundamento en la Ley 1333 de 2009, en concordancia con el Acuerdo 257 del 30 de noviembre de 2006, el Decreto Distrital 109 del 16 de marzo de 2009 modificado por el Decreto 175 de 2009 y en especial, las delegadas por la Resolución 01865 del 06 de julio de 2021, de la Secretaría Distrital de Ambiente y,

CONSIDERANDO

I. ANTECEDENTES

Que a través del radicado 2006ER58673 del 14 de diciembre de 2006, se envió Derecho de Petición solicitando visita técnica para verificar situación de deterioro ambiental.

Que mediante radicado 2008ER1749 del 15 de enero de 2008, la empresa **ALPHATEX INDUSTRIAS TEXTILES APHA S.A. ALPHATES S.A.**, identificada con Nit. 860.054.005-9, representada legalmente por el señor, **VICTOR ALFANDRY**, identificado con cédula de ciudadanía No. 2.454.757 de Cali, solicitó visita técnica, con el fin de verificar componente de vertimientos.

Que el día 23 de enero de 2008, se realizó visita de inspección a las instalaciones de la empresa **ALPHATEX INDUSTRIAS TEXTILES APHA S.A. ALPHATES S.A.**, identificada con Nit. 860.054.005-9, la cual fue atendida por el señor **VICTOR ALFANDRY**, representante legal, identificado con cédula de ciudadanía No. 2.454.757 de Cali, por la cual se emitió el Concepto Técnico No. 1992 del 31 de enero de 2008, del cual se concluyó que debía tomar las siguientes acciones:

“(…) Registrar sus vertimientos ante esta Secretaría, según lo establecido por la Resolución No. 1074/97, diligenciando del Formulario Único Nacional de Solicitud de permiso de Vertimientos y remitir totalidad de información requerida, a excepción de la caracterización de vertimientos y el pago de la autoliquidación por los servicios de evaluación.

Remitir las fichas técnicas de los productos de aseo utilizados para la limpieza de sus instalaciones físicas.

Informar a esta Secretaría, cualquier cambio en los procesos y/o actividades productivas que alteren sustancialmente las condiciones ambientales encontradas durante la visita, generando vertimientos de tipo industrial.

La empresa no genera impacto ambiental alto referente a tema de ruido, ya que los niveles de emisión producidos en su interior, son imperceptibles al exterior de la bodega.

En la empresa no existe fuentes de emisiones atmosféricas como calderas o generadores de olores ofensivos. (...)

Que mediante el Concepto Técnico No. 04270 del 11 de marzo de 2010, se requirió a la empresa **ALPHATEX INDUSTRIAS TEXTILES ALPHA S.A.**, para la presentación de un plan de mejoramiento ambiental en el que se corrijan las situaciones de deterioro ambiental detectadas durante el censo y la visita técnica adelantada por esta Secretaría Distrital de Ambiente – SDA, el día 25 de junio de 2009, dentro de las actividades enmarcadas en el Proyecto Zonas Piloto de Recuperación Ambiental, desarrollado en la Localidad de Fontibón.

Que mediante el **Concepto Técnico No. 5576 del 30 de marzo de 2010**, se realiza visita técnica al predio ubicado en la Calle 19 No. 69 – 86 del Barrio Montevideo de la Localidad de Puente Aranda, donde se ubica la empresa **ALPHATEX INDUSTRIAS TEXTILES ALPHA S.A.**, con el fin de verificar el estado ambiental de las actividades desarrolladas y evaluar el radicado 2010ER2259 del 20 de enero de 2010.

Que posteriormente a través del **Auto No. 4515 del 30 de junio de 2010**, la Dirección de Control Ambiental de esta Secretaría Distrital de Ambiente – SDA, decidió iniciar proceso sancionatorio de carácter ambiental, en contra del establecimiento **ALPHATEX INDUSTRIAS TEXTILES APHA S.A. ALPHATEX S.A.**, identificada con Nit. 860.054.005-9, a través de su representante legal, el señor **VICTOR ALFANDRY**, identificado con cédula de ciudadanía No. 2.454.757 de Cali, por los hechos evidenciados en el **Concepto Técnico No. 5576 de 30 de marzo de 2010**.

Que el mencionado acto administrativo fue notificado personalmente el día 13 de enero de 2011 y con constancia de ejecutoria del 14 de enero de 2011, así mismo fue comunicado al Procurador Delegado para Asuntos Ambientales y Agrarios.

Que mediante Resolución No. 4513 del 30 de junio de 2010, se impuso medida preventiva consistente en la suspensión de actividades generadoras de vertimientos, generadoras de residuos peligrosos y manejo de aceites usados, al establecimiento **ALPHATEX INDUSTRIAS TEXTILES APHA S.A. ALPHATEX S.A.**, identificada con Nit. 860.054.005-9, representada legalmente por el señor, **VICTOR ALFANDRY**, identificado con cédula de ciudadanía No. 2.454.757 de Cali.

Que mediante memorando con radicado 20110900002373 del 25 de mayo de 2011, se le envió informe de cumplimiento de la resolución No. 5413 del 30 de junio de 2010, al Coordinador Jurídico y Normativo de la Alcaldía Local de Fontibón.

Que la Alcaldía Local de Fontibón, envió acta de imposición de medida proferida por la Secretaría Distrital de Ambiente, del 25 de febrero de 2011, donde se materializa la medida impuesta anteriormente mencionada.

Que mediante radicado 2011ER10167 del 25 de febrero de 2011, el señor **VICTOR ALFANDRY**, identificado con cédula de ciudadanía No. 2.454.757 de Cali, en calidad de representante legal de la empresa **ALPHATEX INDUSTRIAS TEXTILES APHA S.A. ALPHATEX S.A.**, identificada con Nit. 860.054.005-9, presentó solicitud de cesación del proceso sancionatorios ambiental, sin que haya acreditado la configuración de alguna de las causales establecidas en el artículo 9 de la Ley 1333 de 2009, tal y como lo exige el artículo 23 de la misma norma.

Que al realizar visita técnica el día 13 de diciembre de 2016, se emite el Informe Técnico No. 01117 del 21 de junio de 2017, donde se encontró que la empresa **ALPHATEX S.A.**, ya no se encuentra realizando actividades comerciales y así mismo se le solicita al grupo jurídico el análisis correspondiente y determinar si es pertinente archivar el expediente SDA-08-2010-1006.

Que a través de la Resolución No. 03923 del 07 de diciembre de 2018, se resolvió levantar de manera definitiva la medida preventiva consistente en la suspensión de actividades, impuesta mediante la Resolución No. 5413 del 30 de junio de 2010, a la empresa **ALPHATEX INDUSTRIAS TEXTILES APHA S.A. ALPHATEX S.A.**, identificada con Nit. 860.054.005-9 (actualmente cancelada).

Que la Resolución anteriormente mencionada fue comunicada a la empresa **ALPHATEX INDUSTRIAS TEXTILES APHA S.A. ALPHATEX S.A.**, identificada con Nit. 860.054.005-9 (actualmente cancelada), mediante radicado 2019EE117002 del 28 de mayo de 2019.

Así mismo fue comunicada a la Alcaldía Local de Fontibón, a través del radicado 2019EE116997 del 28 de mayo de 2019.

II. CONSIDERACIONES JURIDICAS

Que de acuerdo con lo dispuesto por los artículos 8, 79 y 80 de la Constitución Nacional, es deber del Estado proteger la diversidad e integridad del ambiente, conservar las áreas de especial importancia ecológica, fomentar la educación para el logro de estos fines, planificar el manejo y aprovechamiento de los recursos naturales para garantizar su desarrollo sostenible, su conservación, restauración o sustitución.

Que el artículo 8 y el numeral 8 del canon 95 de la misma Carta, establecen como obligación de los particulares, proteger los recursos naturales del país y velar por la conservación de un ambiente sano.

Que el artículo 31 de la Ley 99 de 1993 “por la cual se crea el Ministerio del Medio Ambiente, se reordena el Sector Público encargado de la gestión y conservación del medio ambiente y los recursos naturales renovables, se organiza el Sistema Nacional Ambiental, SINA”, en el literal 2 establece:

“Ejercer la función de máxima autoridad ambiental en el área de su jurisdicción, de acuerdo con las normas de carácter superior y conforme a los criterios y directrices trazadas por el Ministerio del Medio Ambiente...”

Que el artículo 70 ibídem, señala: “La entidad administrativa competente al recibir una petición para iniciar una actuación administrativa ambiental o al comenzarla de oficio dictará un acto de iniciación de trámite que notificará y publicará en los términos de los artículos 14 y 15 del Código Contencioso Administrativo (hoy artículo 67 de la Ley 1437 del 2011, Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo)

Que mediante la Ley 1333 del 21 de julio de 2009, por la cual se establece el procedimiento sancionatorio ambiental en la República de Colombia, se determinó que el Estado es el titular de la potestad sancionatoria en materia ambiental y que la ejerce sin perjuicio de las competencias legales de otras autoridades, a través del Ministerio de Ambiente y Desarrollo Sostenible, las Corporaciones Autónomas Regionales, las de Desarrollo Sostenible, las Unidades Ambientales de los Grandes Centros Urbanos a los que se refiere el artículo 66 de la Ley 99 de 1993, los Establecimientos Públicos Ambientales a que se refiere el artículo 13 de la Ley 768 de 2002, la Unidad Administrativa Especial del Sistema de Parques Nacionales Naturales, la Armada Nacional, los Departamentos, Municipios y Distritos.

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.

Que, en lo que respecta al inicio del proceso sancionatorio ambiental, el artículo 18 de la Ley 1333 de 2009, establece que dicho procedimiento administrativo lo iniciará la Autoridad Ambiental, “con el fin de verificar los hechos u omisiones presuntamente constitutivos de infracción a las normas ambientales”.

Que, es pertinente señalar, que, si el operador jurídico encuentra un yerro o una situación irregular en el desarrollo del procedimiento administrativo sancionatorio, cuenta con la posibilidad jurídica de corregir dicha situación, en garantía del debido proceso y en procura de la efectividad de los derechos sustanciales.

Que, por tal razón, el artículo 9 de la Ley 1333 de 2009, dispone:

“Artículo 9. Causales de cesación del procedimiento en materia ambiental. Son causales de cesación del procedimiento las siguientes:

- 1o. **Muerte del investigado cuando es una persona natural.**
- 2o. *Inexistencia del hecho investigado.*
- 3o. *Que la conducta investigada no sea imputable al presunto infractor.*
- 4o. *Que la actividad esté legalmente amparada y/o autorizada.”*

III. CONSIDERACIONES DE LA DIRECCIÓN DE CONTROL AMBIENTAL FRENTE AL CASO EN CONCRETO

Que una vez consultado el expediente **SDA-08-2010-1006**, se pudo evidenciar que se dio inicio al proceso sancionatorio ambiental en contra de Sociedad **ALPHATEX INDUSTRIAS TEXTILES APHA S.A. ALPHATEX S.A.**, identificada con Nit. 860.054.005-9 (actualmente cancelada y liquidada), mediante **Auto No. 4515 del 30 de junio de 2010**, por los hechos evidenciados en el **Concepto Técnico No. 5576 de 30 de marzo de 2010**.

Que de otra parte, vislumbrando la página web del Registro Único Empresarial y Social – **RUES** (<https://www.rues.org.co/>), se advierte que la persona jurídica investigada en el proceso sancionatorio de la referencia, cuenta con matrícula 00086999 cancelada el 21 de noviembre de 2014 y liquidada la sociedad el 28 de noviembre de 2019, de acuerdo con la información reportada por cámara de comercio de Bogotá, adicionalmente se precisa que por Acta No. 32 de la Asamblea de Accionistas, del 15 de octubre de 2019, se aprobó la cuenta final de liquidación de la empresa, inscrita el 28 de noviembre de 2019 bajo el No. 02527971 del libro IX.

Que, una vez establecido lo anterior, resulta pertinente hacer alusión, que la Cancelación de la matrícula mercantil y liquidación, supone la desaparición de la sociedad como persona jurídica. En concepto de la Superintendencia de Sociedades, la cancelación de la matrícula mercantil conduce a que la sociedad pierda capacidad jurídica para contratar, en el entendido que la cancelación definitiva solo procede cuando previamente se ha inscrito la cuenta final de liquidación, momento a partir del cual la sociedad pierde la calidad de comerciante y, como consecuencia de la liquidación, desaparece como persona jurídica para todos los efectos legales.

Ahora bien, el artículo 31 de la Ley 1727 de 2014, establece para las cámaras de comercio la depuración de la base de datos del Registro Único Empresarial y Social (RUES), relacionada con la disolución y liquidación de la sociedad, previo trámite de liquidación del patrimonio social. A partir de ese momento, desaparece como persona jurídica y en tal virtud, no tiene capacidad para contratar ni con el estado ni con personas naturales o jurídicas de ninguna índole.

Que el Magistrado ponente **Dr. RODRIGO ESCOBAR GIL**. A través de Sentencia T-974/03 manifestó:

“El ordenamiento jurídico colombiano consagra la figura del registro mercantil, como el sistema destinado a asegurar el orden y la confianza pública en las relaciones jurídicas, mediante la anotación, actualización y certificación que una entidad especializada hace de aquellos actos, hechos o circunstancias que puedan interesar a terceros y cuya importancia jurídica impone el derecho a acceder libremente a esa información.

*En este contexto, se reconocen tres finalidades básicas en el ordenamiento jurídico para el registro mercantil, a saber: (i) Da **publicidad** a los actos, hechos o circunstancias que exige la ley, verbi gracia, el artículo 28 del Código de Comercio establece algunos de los actos y documentos sometidos a registro; (ii) Sirve como **solemnidad** para el perfeccionamiento de ciertos actos o para la formación de algunas personas jurídicas, tal y como lo dispone el artículo 71 de la Ley 222 de 1995, en relación con las empresas unipersonales y, por último; (iii) Es una herramienta para la producción de consecuencias en el **campo probatorio**, por ejemplo, (a) el artículo 6° del Código de Comercio, supone la prueba de la costumbre mercantil como fuente principal del derecho comercial, a través del testimonio de por lo menos, “cinco comerciantes idóneos inscritos en el registro mercantil”; (b) el artículo 13 del mismo estatuto, dispone que se presume “para todos los efectos legales” que una persona es comerciante, cuando “se halle inscrita en el registro mercantil”; (c) el artículo 117, señala que la existencia y representación legal de una sociedad se prueba con el certificado de existencia de la Cámara de Comercio donde se hayan hechos los registros correspondientes; y, a su vez, (d) los artículos 164 y 442 del Código de Comercio determinan que “para todos los efectos legales”, se conservarán como representantes legales y revisores fiscales de una sociedad, “las personas inscritas en la cámara de comercio del domicilio o social (...) mientras no se cancele dicha inscripción mediante el registro de un nuevo nombramiento o elección”.*

Así mismo la doctrina y la jurisprudencia ha sostenido: “la representación de una sociedad permite proyectar jurídicamente del campo formal del derecho escrito (estatutos y ley) al campo real de la vida de los negocios, la personalidad jurídica de un ente societario. Con ello, se garantiza la eficacia de dicho derecho fundamental reconocido expresamente en la Constitución (art. 14 C.P), que implica la facultad de todas las personas de ejercer su capacidad de adquirir derechos y de contraer obligaciones. La Corte - sobre la materia - ha precisado que:

“(...) En el campo de las relaciones jurídicas que se presentan entre los particulares, tiene especial relevancia el derecho al reconocimiento de la personalidad jurídica (C.P. artículo 14), el cual consiste en la capacidad reconocida a todas las personas para ejercer derechos y contraer obligaciones, no sólo de contenido extrapatrimonial sino también de carácter económico. Así las cosas, no basta con sostener que una persona es sujeto de derecho, si no le es posible desarrollar los atributos que ello comporta. Sólo puede reconocerse a una persona como sujeto de derecho, si se le permite participar en la vida negocial y en el tráfico jurídico de una sociedad, ya que dichas circunstancias se convierten en las herramientas apropiadas e indispensables para poder satisfacer necesidades y ejercer los atributos derivados de la propia personalidad.

Por este motivo, la Constitución Política garantiza expresamente el derecho de todos a participar en la vida económica (Artículos 2° y 333) y, a su vez, el derecho internacional dispone que dicha participación constituye, no sólo un derecho intangible de las personas sino también una garantía estructural del ‘ius cogens’(...)’.(Sentencia T-468 de 2003. M.P. Rodrigo Escobar Gil).

Que, al margen de lo citado, y de lo encontrado en el sistema de Registro Único Empresarial y Social (RUES), se pudo determinar que la Sociedad **ALPHATEX INDUSTRIAS TEXTILES APHA**

S.A. ALPHATEX S.A., identificada con Nit. 860.054.005-9, registra con matrícula 00086999 cancelada el 21 de noviembre de 2014 y liquidada la sociedad el 28 de noviembre de 2019, de acuerdo con la información reportada por cámara de comercio de Bogotá; por lo que ya no cuenta con personería jurídica perdiendo de esta manera la capacidad jurídica para adquirir derechos y contraer obligaciones, por lo tanto, ya no es sujeto de derecho.

Por otra parte, y una vez establecido que la cancelación de la matrícula trae como consecuencia la extinción de la vida social, es decir, dejar de desarrollar el objeto social para la cual se constituyó, es igualmente importante establecer, que para el caso en cuestión, la cesación del procedimiento aludida, contenida en el numeral 1) del artículo 9 de la Ley 1333 de 2009 que a saber prescribe "**Muerte del investigado cuando es una persona natural.**", no contempla o regula explícitamente la situación que se presenta con la empresa en cuestión, sin embargo, permite la ley una cualificación adicional, dicho de otro modo, permite hacer uso de la analogía legis en contraste con la analogía juris, tal como lo establece el Magistrado Ponente: Dr. CARLOS GAVIRIA DIAZ en Sentencia No. C-083/95 sobre la Analogía:

"La analogía es la aplicación de la ley a situaciones no contempladas expresamente en ella, pero que sólo difieren de las que sí lo están en aspectos jurídicamente irrelevantes, es decir, ajenos a aquéllos que explican y fundamentan la ratio juris o razón de ser de la norma. La consagración positiva de la analogía halla su justificación en el principio de igualdad, base a la vez de la justicia, pues, en función de ésta, los seres y las situaciones iguales deben recibir un tratamiento igual. Discernir los aspectos relevantes de los irrelevantes implica, desde luego, un esfuerzo interpretativo que en nada difiere del que ordinariamente tiene que realizar el juez para determinar si un caso particular es o no subsumible en una norma de carácter general. La analogía no constituye una fuente autónoma, diferente de la legislación. El juez que acude a ella no hace nada distinto de atenerse al imperio de la ley. Su consagración en la disposición que se examina resulta, pues, a tono con el artículo 230 de la Constitución."

Que, así las cosas, dicho esto, por analogía jurídica se aplicara la causal de cesación de procedimiento contenida en el numeral 1) del artículo 9 de la Ley 1333 de 2009 que a saber prescribe "**Muerte del investigado cuando es una persona natural.**" teniendo en cuenta que la sociedad **ALPHATEX INDUSTRIAS TEXTILES APHA S.A. ALPHATEX S.A.**, identificada con Nit. 860.054.005-9 (actualmente cancelada y liquidada), no es sujeto derecho y obligaciones, por tanto, no puede ostentar la calidad de sujeto procesal dentro del presente procedimiento sancionatorio ambiental; como consecuencia de lo anteriormente citado, se ordenará cesar el proceso sancionatorio ambiental iniciado en contra de la presunta infractora, dentro de este procedimiento sancionatorio ambiental iniciado a través del **Auto No. 4515 del 30 de junio de 2010**, bajo expediente **SDA-08-2010-1006**.

IV. COMPETENCIA DE ESTA SECRETARÍA

Que, el artículo 5° del Decreto 109 de 2009, modificado por el Decreto 175 de 2009, en su literal d) asigna a esta Secretaría la función de ejercer la autoridad ambiental en el Distrito Capital, en cumplimiento de las funciones asignadas por el ordenamiento jurídico vigente, a las autoridades competentes en la materia.

Que, de conformidad con lo contemplado en el numeral 1° del artículo 2° de la Resolución 01865 del 06 de julio de 2021, de la Secretaría Distrital de Ambiente, en la que se delegó en el Director de Control Ambiental, entre otras funciones, la de:

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

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

RESUELVE

ARTÍCULO PRIMERO. - Declarar la Cesación del Procedimiento Sancionatorio de Carácter Ambiental, iniciado mediante el **Auto No. 4515 del 30 de junio de 2010**, en contra de la Sociedad **ALPHATEX INDUSTRIAS TEXTILES APHA S.A. ALPHATEX S.A.**, identificada con Nit. 860.054.005-9 (actualmente cancelada y liquidada), de conformidad con el artículo 23 y el numeral 3 del artículo 9 de la Ley 1333 de 2009, en atención lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO. - Notificar el contenido del presente acto administrativo a la Sociedad **ALPHATEX INDUSTRIAS TEXTILES APHA S.A. ALPHATEX S.A.**, identificada con Nit. 860.054.005-9, (actualmente cancelada y liquidada), en la Calle 19 No. 69 – 96, representada legalmente por el señor **VICTOR ALFANDRY**, identificado con cédula de ciudadanía No. 2.454.757 de Cali, según lo establecido en el artículo 44 y subsiguientes del Decreto 01 de 1984 - Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.

ARTÍCULO TERCERO. - Publicar la presente resolución en el Boletín Legal Ambiental de la entidad, en cumplimiento del artículo 29 de la ley 1333 de 2009, en concordancia con el Artículo 71 de la Ley 99 de 1993.

ARTÍCULO CUARTO. - Comunicar esta decisión a la Procuraduría Delegada para Asuntos Ambientales y Agrarios, conforme lo dispone el artículo 56 de la Ley 1333 de 2009.

ARTÍCULO QUINTO. - Ejecutoriada la presente resolución, procédase al archivo del expediente **SDA-08-2010-1006** de la Secretaría Distrital de Ambiente.

ARTÍCULO SEXTO. - Contra el presente acto administrativo procede recurso de reposición, el cual podrá ser interpuesto personalmente y por escrito ante la Dirección de Control Ambiental de esta Secretaría, dentro de los cinco (05) días hábiles siguientes a la notificación, con el lleno de los requisitos establecidos en los artículos 51 y 52 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo Decreto 01 de 1984, y el artículo 23 de la Ley 1333 de 2009.

Expediente: SDA-08-2010-1006.

