

Auto No. 0569 de 09 de septiembre de 2.014

“Por medio de la cual se legaliza una medida preventiva y se dictan otras disposiciones”

EL JEFE DE LA OFICINA ASESORA JURÍDICA DEL ESTABLECIMIENTO PÚBLICO AMBIENTAL, EPA CARTAGENA, en ejercicio de sus facultades legales, y, en especial, de las conferidas en las Leyes 99 de 1993 y 768 de 2002; Acuerdos Distritales Nos. 029 de 2002, y 003 del de 2003; las Resoluciones internas Nos. 071 de 2005; 133 de 2013 y

CONSIDERANDO

Que el Artículo 13 de la Ley 768 de 2002 ordenó a los Concejos Distritales de Barranquilla, Santa Marta y Cartagena de Indias, la creación de establecimientos públicos para que ejerzan, dentro del perímetro urbano de la cabecera distrital, las mismas funciones atribuidas a las Corporaciones Autónomas Regionales en lo que fuere referente al medio ambiente urbano y en los mismos términos del Artículo 66 de la Ley 99 de 1.993;

Que como consecuencia de lo anterior, el Concejo Distrital de Cartagena de Indias, mediante el Acuerdo No 029 de 2002, el cual fue modificado y compilado por el Acuerdo No 003 de 2003, erigió al Establecimiento Público Ambiental de Cartagena como máxima autoridad ambiental encargada de administrar, dentro del área de su jurisdicción, el medio ambiente y los recursos naturales renovables;

ANTECEDENTES

La subdirección Técnica de Desarrollo Sostenible del Establecimiento Público Ambiental EPA-Cartagena en cumplimiento de sus funciones de control y vigilancia, ordenó a los funcionarios JADER OSUNA NAVARRO (Profesional Especializado) y MIGUEL ANGEL BERMUDEZ CASTRO (Técnico Ambiental), realizar visita de inspección al Establecimiento Palmera Disco (Freds), para determinar los niveles producidos por el establecimiento.

Que mediante Concepto Técnico No. 861 de 09 de septiembre de 2.014, la Subdirección Técnica de Desarrollo Sostenible, nos informa la visita realizada al Establecimiento Palmera Disco (Freds), ubicado en el Centro Comercial Los Ejecutivos, donde detalla el desarrollo de la visita y conceptúa el resultado de la misma.

“(…)

DESARROLLO DE LA VISITA

El día 07 de septiembre de 2014, siendo la 12:46 am, los funcionarios realizaron visita de inspección al Establecimiento Palmera Disco (Freds), la cual fue atendida por el señor FREDY SIMANCAS identificado con cedula de ciudadanía N° 19.222.729 en calidad de administrador del Establecimiento.

Se procedió a realizar visita de inspección técnica en la cual se constató lo siguiente;

El Establecimiento Palmera Disco (Freds) se encontraba generando contaminación sonora al momento de la visita.

El ruido generado por el Establecimiento Palmera Disco (Freds) trasciende los límites de la propiedad afectando al ambiente y a la comunidad vecina.

Se procedió a realizar medición Sonométrica, la cual arrojó el resultado que se consigna a continuación;

- **Ruido Nivel Equivalente LAeq:** 88.7 dB(A)
- **Ruido Residual L90:** 84.7 dB(A)
- **Ruido de la Fuente:** 86.4 dB(A)

Auto No. 0569 de 09 de septiembre de 2.014

“Por medio de la cual se legaliza una medida preventiva y se dictan otras disposiciones”

En la visita de inspección se Impuso Medida Preventiva de Suspensión Temporal de actividades generadoras de Ruido al Establecimiento Palmera Disco (Freds) y se colocaron sellos de suspensión.

El Establecimiento Palmera Disco (Freds), objeto de la inspección se encuentra en zona RB. Cuyo uso principal es residencial vivienda unifamiliar, bifamiliar. De acuerdo con el plano de Formulación Urbano del Uso del Suelo del Plan de Ordenamiento Territorial del Distrito de Cartagena de Indias, la actividad comercial del Establecimiento en mención, la cual es comercio 3 (TERRAZA DISCO), se encuentra prohibida en dicha zona. Teniendo en cuenta la Resolución 0627/06, en su tabla 1 la zona se enmarca en el Sector B Tranquilidad y Ruido Moderado y los decibeles permitidos para el sector es de 65 dB(A) en las horario diurno y 55 dB(A) en horario nocturno. El resultado de la medición sonométrica obtenida en el Establecimiento Palmera Disco (Freds) en horario nocturno fue: 86.4 dB(A).

CONCEPTO TECNICO

Teniendo en cuenta Las inspecciones realizadas de control y vigilancia, por la Subdirección Técnica de Desarrollo Sostenible del EPA- Cartagena, y teniendo en cuenta la normatividad Decreto 948/95 Decreto 979/2006, Res 627/2006, y el POT. Se conceptúa que;

De acuerdo al resultado obtenido en la Medición Sonométrica practicada en la parte externa del Establecimiento Palmera Disco (Freds), el cual fue 86.4 dB(A) en horario nocturno, se determinó que el Ruido generado durante las actividades de comercio, sobrepasa de manera grave los Estándares Máximos Permisibles de Niveles de Ruido consignados en la Resolución 0627 de 2006. (...)

FUNDAMENTO JURIDICO

Que el artículo 79 de la Constitución Nacional prevé que todas las personas tienen derecho a gozar de un ambiente sano, el cual lleva implícito el derecho a la vida dentro de las condiciones dignas y de salubridad.

Que el artículo 80, inciso 2º de la misma Constitución señala que el Estado deberá prevenir y controlar los factores de deterioro ambiental, imponer las sanciones legales y exigir la reparación de los daños causados.

Que de conformidad con lo establecido en la Ley 99 de 1993, Artículo 31, le compete a la autoridad ambiental ejercer las funciones de control y vigilancia del ambiente y los recursos naturales renovables, con el fin de velar por el cumplimiento de los deberes del estado y de los particulares en materia ambiental y la de proteger el derecho constitucional a un ambiente sano;

Que así mismo señala en artículo en mención, dentro de las funciones, la de imponer y ejecutar a prevención y sin perjuicio de las competencias atribuidas por la ley a otras autoridades, las medidas de policía y las sanciones previstas en la ley, en caso de violación a las normas de protección ambiental y de manejo de recursos naturales renovables y exigir con sujeción a las regulaciones pertinentes, la reparación de los daños causados.

Que de conformidad con lo establecido por el inciso segundo del artículo 107 de la Ley 99 de 1993, 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.

Auto No. 0569 de 09 de septiembre de 2.014

“Por medio de la cual se legaliza una medida preventiva y se dictan otras disposiciones”

Que el Artículo 1 de la Ley 1333 de 21 de julio de 2009, establece la titularidad de la potestad sancionatoria en materia ambiental, en el Estado a través del Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial, las Corporaciones Autónomas Regionales, las de desarrollo sostenible, las Unidades Ambientales de los Grandes Centros Urbanos a 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 y la Unidad Administrativa Especial del Sistema de Parques Nacionales Naturales UAESPNN, de conformidad con las competencias establecidas por la ley y los reglamentos impondrá al infractor de las normas ambientales, mediante acto administrativo motivado y según la gravedad, las sanciones y medidas preventivas pertinentes;

Que el artículo 2 de la mencionada ley establece: “**Artículo 2º. Facultad a prevención.** El Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial; la Unidad Administrativa Especial del Sistema de Parques Nacionales Naturales; las Corporaciones Autónomas Regionales y las de Desarrollo Sostenible; las Unidades Ambientales Urbanas de los grandes centros urbanos a que se refiere el artículo 66 de la Ley 99 de 1993; los establecimientos públicos a los que hace alusión el artículo 13 de la Ley 768 de 2002; la Armada Nacional; así como los departamentos, municipios y distritos, quedan investidos a prevención de la respectiva autoridad en materia sancionatoria ambiental. En consecuencia, estas autoridades están habilitadas para imponer y ejecutar las medidas preventivas y sancionatorias consagradas en esta ley y que sean aplicables, según el caso, sin perjuicio de las competencias legales de otras autoridades”

Que de igual forma la norma esjudem, 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 1º de la ley 99 de 1993. Que el artículo 18 de la mencionada ley prevé que el procedimiento sancionatorio se adelantará de oficio, a petición de parte o como consecuencia de haberse impuesto una medida preventiva; mediante acto administrativo motivado, para verificar los hechos u omisiones constitutivas de infracción a las normas ambientales vigentes. En caso de flagrancia se procederá a recibir descargos.

HECHOS QUE MOTIVAN LA PRESENTE INVESTIGACIÓN ADMINISTRATIVA Y LA FORMULACIÓN DE CARGOS

Que de conformidad con el Concepto Técnico No. 861 de 09 de septiembre de 2.014, emitido por la Subdirección Técnica de Desarrollo Sostenible, se logró determinar que en el Establecimiento Palmera Disco (Freds), ubicado en el Centro Comercial Los Ejecutivos, se genera ruido que trasciende los decibels permitidos por la norma, decibels que al momento de la respectiva medición arrojó como resultado **[(86.4 dB (A))]** causando de esta forma un impacto negativo al ambiente y a la comunidad, dados los decibels emitidos desde el establecimiento en mención.

Que conforme a los hechos descritos por la Subdirección Técnica de Desarrollo Sostenible, se colige la presunta violación del Decreto 948 de 1995 en los siguientes artículos:

“Artículo 44º.-Altoparlantes y Amplificadores. Se prohíbe el uso de estos instrumentos en zonas de uso público y de aquellos que instalados en zonas privadas, generen ruido que trascienda al medio ambiente, salvo para la prevención de desastres, la atención de emergencias y la difusión de campañas de salud. La utilización de los anteriores instrumentos o equipos en la realización de actos culturales, deportivos, religiosos o políticos requieren permiso previo de la autoridad componente.

Artículo 45º.-Prohibición de Generación de Ruido. *Prohíbese la generación de 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.”*

Que debido a los niveles de ruido generados desde el establecimiento en cuestión, y en uso de la facultad a prevención a este establecimiento se legalizara la medida preventiva impuesta, iniciara procedimiento administrativo sancionatorio y formulara pliego de cargos de las actividades generadoras de la supuesta contaminación sonora materia de la presente investigación sancionatoria, de conformidad con el Artículo 15 de la Ley 1.333 de 2.009, el cual reza “**Artículo 15º** *Procedimiento para la imposición de medidas preventivas en caso de flagrancia. En los eventos de flagrancia que requieran la imposición de una medida preventiva en el lugar y ocurrencia de los hechos, se procederá a levantar un acta en la cual constarán los motivos que la justifican; la autoridad que la impone; lugar, fecha y hora de su fijación; funcionario competente, persona, proyecto, obra o actividad a la cual se impone la medida preventiva. El acta será suscrita por el presunto infractor o, si se rehusare a hacerlo, se hará firmar por un testigo. En el caso que no sea factible la firma del acta por parte del presunto infractor o de un testigo, bastará con la sola suscripción por parte del funcionario encargado del asunto, de lo anterior, deberá dejar la constancia respectiva. El acta deberá ser legalizada través de un acto administrativo, en donde se establecerán condiciones de las medidas preventivas impuestas, en un término no mayor a tres días”.*

Que de conformidad con los hechos antes esbozados y la normatividad antes transcrita, y siendo esta la oportunidad procesal, este despacho legalizara la medida preventiva impuesta, iniciara procedimiento administrativo sancionatorio y formulara pliego de cargos al establecimiento Palmera Disco (Freds), en concordancia con lo establecido en el artículo 18 de la Ley 1333 del 21 de julio de 2009.

Que por lo anteriormente expuesto, se

RESUELVE

ARTÍCULO PRIMERO: Legalizar la medida preventiva de suspensión temporal de actividades generadoras de ruido impuesta al Establecimiento Palmera Disco (Freds), y/o propietario y/o representante legal, por ser encontrado en flagrancia violando los Artículos 44 y 45 del Decreto 948 de 1995, ya que al realizar la medición sonométrica dio como resultado **[86.4 dB (A)]** decibeles en una zona donde no se permiten estos niveles, generando así contaminación sonora.

ARTÍCULO SEGUNDO: Iniciar Procedimiento Administrativo Sancionatorio Ambiental contra el Establecimiento Palmera Disco (Freds), y/o propietario y/o representante legal, ubicado en el Centro Comercial Los Ejecutivos, al momento de la respectiva notificación del presente acto administrativo, por la presunta violación a las normas de protección ambiental vigentes.

ARTÍCULO TERCERO: Formúlense cargos contra el Establecimiento Palmera Disco (Freds) y/o propietario y/o representante legal por:

- 4.1** Generar ruido que trasciende al ambiente, con el uso de artefactos sonoros (altoparlantes y amplificadores) en zona privada, violando con esto el artículo 44 del Decreto 948 de 1995,
- 4.2** Emitir ruido que traspasa los límites de su propiedad, infringiendo con esta conducta el Decreto 948 de 1995 en su artículo 45.

ARTÍCULO CUARTO: Concédase al querellado el término de diez (10) días hábiles, contados a partir de la notificación del presente acto administrativo, para que presente sus descargos, por escrito



NIT. 806.013.999-2

Auto No. 0569 de 09 de septiembre de 2.014

“Por medio de la cual se legaliza una medida preventiva y se dictan otras disposiciones”

directamente o a través de apoderado, solicite y aporte las pruebas pertinentes y conducentes, conforme a lo establecido en el Artículo 25 de la Ley 1333 del 21 de julio de 2009.

PARAGRAFO- La totalidad de los costos que demande la práctica de pruebas serán a cargo de quien las solicite.

ARTICULO QUINTO: Ténganse como pruebas el Concepto Técnico No. 861 de 09 de septiembre de 2.014, con sus respectivos anexos.

ARTÍCULO SEXTO: Notifíquese personalmente, o por aviso, al presunto infractor la presente resolución, de conformidad a lo previsto en el Artículo 24 de la Ley 1333 del 21 de julio de 2009.

ARTÍCULO SEPTIMO: Remítase copia de la presente resolución a la Procuraduría Ambiental y Agraria para su conocimiento y fines pertinentes.

NOTIFÍQUESE y CUMPLASE,

AROLDO CONEO CÁRDENAS

Jefe Oficina Asesora Jurídica.

P/P Virgilio Madero
Oficina Asesora Jurídica