

RESOLUCION No. 240

“Por medio de la cual se declara responsabilidad, se impone sanción dentro de un proceso sancionatorio ambiental y se dictan otras disposiciones.”

LA DIRECTORA GENERAL DEL ESTABLECIMIENTO PUBLICO AMBIENTAL EPA, CARTAGENA, en ejercicio de sus facultades legales, en especial las conferidas en la Leyes 99 de 1.993 y 768 de 2.002; Decreto 2.811 de 1.974, y la Resolución 541 de 1.994, Decreto 1713 de 2.002, Decreto 2981 de Diciembre 20 de 2013, Acuerdos Distritales 029 de 2.002, modificado 003 de 2.003, Ley 1.333 de 2.009, y Resolución 133 de 2.013.

ANTECEDENTES

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 2.002, el cual fue modificado y compilado por el Acuerdo No. 003 de 2.003, 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.

Que la Ley 1.333 de 2009, en su Artículo 1o. **TITULARIDAD DE LA POTESTAD SANCIONATORIA EN MATERIA AMBIENTAL.** El Estado es el titular de la potestad sancionatoria en materia ambiental y la ejerce sin perjuicio de las competencias legales de otras autoridades 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, Uaesppn, de conformidad con las competencias establecidas por la ley y los reglamentos.

Que el artículo 27 de la norma esjudem, manifiesta: *“Determinación de la Responsabilidad y Sanción. Dentro de los quince (15) días hábiles siguientes a la presentación de los descargos o al vencimiento del período probatorio, según el caso, mediante acto administrativo motivado, se declarará o no la responsabilidad del infractor por violación de la norma ambiental y se impondrán las sanciones a que haya lugar.*

PARÁGRAFO. *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.”*

RESUMEN DE LA ACTUACION:

Que en la fecha 23 de octubre de 2013, se llevo a cabo visita de Control y Vigilancia a diferentes actividades en la ciudad, encontrándose que en la obra de Construcción del EDIFICIO POSITANO, ubicada en Castillogrande Carrera 8 No.5ª-26 5ª-56, la disposición de los materiales de construcción (Escombros) se estaba realizando de manera irregular y en un lugar no autorizado para tal fin, además de no haber presentado permiso ni certificación para la disposición final de escombros en el sitio autorizado (relleno sanitario los cocos), la visita fue atendida por el señor Luigi Torre Medina con C.C. No. 73.106.540. Por lo cual se le impuso medida preventiva mediante acta de esa fecha.

RESOLUCION No. 240

“Por medio de la cual se declara responsabilidad, se impone sanción dentro de un proceso sancionatorio ambiental y se dictan otras disposiciones.”

Que mediante Auto No. 981 de fecha 25 de octubre de 2013, la oficina Asesora de Jurídica del Establecimiento Público Ambiental EPA, procedió a legalizar la medida preventiva impuesta, así mismo dio apertura a una investigación administrativa sancionatoria y formulo cargos a la Empresa Promotora Positano SAS. con Nit.900469266-0, Constructores responsables de la obra nueva ubicada en Castillogrande Carrera 8 No.5ª-26 5ª-56, del EDIFICIO POSITANO.

Que mediante Oficio EPA-OFI-003167-2013, se cito a comparecer a la Oficina Asesora de Jurídica, al Representante Legal de la Empresa Promotora Positano SAS. con Nit.900469266-0, Constructores responsables de la obra nueva ubicada en Castillogrande Carrera 8 No.5ª-26 5ª-56, del EDIFICIO POSITANO, para que se notificaran del Auto anteriormente descrito. Dicho Auto fue recibido por el señor Antonio Ossuna.

Que mediante Oficio EPA-OFI-003742-2013, fue notificado por aviso el Auto No.981 de fecha 25 de Octubre de 2013, al Representante Legal de la Empresa Promotora Positano SAS. con Nit.900469266-0, Constructores responsables de la obra nueva ubicada en Castillogrande Carrera 8 No.5ª-26 5ª-56, del EDIFICIO POSITANO, por no haberse surtido la notificación personal.

CONSIDERACIONES JURIDICAS

Que de conformidad con el Acta de Imposición de Medida Preventiva de fecha 23 de octubre de 2013, la Subdirección Técnica de Desarrollo Sostenible de este ente ambiental, informa que la Empresa Promotora Positano SAS. con Nit.900469266-0, está realizando la disposición final de escombros en sitios no autorizados por la norma.

Que de conformidad con el Acta de Imposición de Medida Preventiva emanada de la Subdirección Técnica de Desarrollo Sostenible, se infirió la violación de la siguiente normatividad ambiental que regula la materia de disposición final de materiales y elementos, así:

Resolución 541 de 1.994, Artículo 2 *“Regulación. El cargue, descargue, transporte, almacenamiento y disposición final de materiales y elementos está regulado por las siguientes normas:*

I. En materia de transporte

1. Los vehículos destinados para tal fin deberán tener involucrados a su carrocería los contenedores o platones apropiados, a fin de que la carga depositada en ellos que de contenida en su totalidad, en forma tal que se evite el derrame, pérdida del material o el escurrimiento de material húmedo durante el transporte. Por lo tanto, el contenedor o platón debe estar constituido por una estructura continua que en su contorno no contenga roturas, perforaciones, ranuras o espacios. Los contenedores o platones empleados para este tipo de carga deberán estar en perfecto estado de mantenimiento. La carga deberá ser acomodada de tal manera que su volumen esté a ras del platón o contenedor, es decir, a ras de los bordes superiores más bajos del platón o contenedor. Además, las puertas de descargue de los vehículos que cuenten con ellas, deberán permanecer adecuadamente aseguradas y herméticamente cerradas durante el transporte.

II. En materia de almacenamiento, cargue y descargue

1. Se prohíbe el almacenamiento temporal o permanente de los materiales y elementos a que se refiere esta Resolución, en áreas de espacio público. Exceptuase algunas áreas de espacio público que se utilicen para la realización de obras públicas, las cuales deberán cumplir con las condiciones que se definen en el presente artículo y estar circunscritas exclusivamente a su área de ejecución.

3. Tratándose de obras privadas se observará lo siguiente:

RESOLUCION No. 240

“Por medio de la cual se declara responsabilidad, se impone sanción dentro de un proceso sancionatorio ambiental y se dictan otras disposiciones.”

a. Está prohibido el cargue, descargue y almacenamiento temporal o permanente, de los materiales y elementos a que se refiere esta Resolución, sobre las áreas de espacio público, en desarrollo de la construcción, adecuación, mantenimiento o uso general de obras, actividades, instalaciones y fuentes de material de carácter privado.

b. Los sitios, instalaciones, construcciones y fuentes de material deberán contar dentro de los límites del inmueble privado, con áreas o patios donde se efectúe el cargue, descargue y almacenamiento de este tipo de materiales y elementos y con sistemas de lavado para las llantas de los vehículos de carga, de tal manera que no arrastren material fuera de esos límites, con el fin de evitar el daño al espacio público. El agua utilizada deberá ser tratada y los sedimentos y lodos residuales deberán ser transportados, reutilizados o dispuestos de acuerdo con las regulaciones ambientales vigentes sobre la materia.

4. En los sitios seleccionados como lugares de almacenamiento temporal, tanto para obras públicas como privadas, no deben presentarse dispersiones o emisiones al aire de materiales; no deben mezclarse los materiales a que hace referencia esta Resolución con otro tipo de residuos sólidos, líquidos o gaseosos; y cuando los materiales almacenados sean susceptibles de producir emisiones atmosféricas, ya sean o no fugitivas, deberán cubrirse en su totalidad o almacenarse en recintos cerrados.

III. En materia de disposición final

1. Está prohibido la disposición final de los materiales y elementos a que se refiere esta resolución, en áreas de espacio público.

2. La persona natural o jurídica, pública o privada que genere tales materiales y elementos debe asegurar su disposición final de acuerdo a la legislación sobre la materia.

Está prohibido mezclar los materiales y elementos a que se refiere esta Resolución con otro tipo de residuos líquidos o peligrosos y basuras, entre otros.

Parágrafo: Para efectos del cumplimiento de lo establecido en el numeral II de este Artículo y con base en la legislación ambiental vigente, los municipios deberán reglamentar los procedimientos constructivos de las obras públicas tendientes a minimizar los impactos ambientales de las mismas. Las especificaciones ambientales resultantes de dicha reglamentación deberán formar parte integral de las especificaciones generales de construcción de toda obra pública.

Artículo 3: Escombreras. Los Municipios deben seleccionar los sitios específicos para la disposición final de los materiales y elementos a que se refiere esta Resolución, que se denominarán Escombreras Municipales. Esta selección se hará teniendo en cuenta los volúmenes producidos y características de los materiales y elementos, así como las distancias óptimas de acarreo.

Las escombreras municipales se localizarán prioritariamente en áreas cuyo paisaje se encuentre degradado, tales como minas y canteras abandonadas, entre otros, con la finalidad principal de que con la utilización de estos materiales se contribuya a su restauración paisajística.

La definición de accesos a las escombreras municipales tendrá en cuenta la minimización de impactos ambientales sobre la población civil, a causa de la movilización de vehículos transportadores de materiales.

Que el Decreto 1.713 de 2.002 (el cual estaba en vigencia para la fecha de los hechos) establece en sus artículos 44 y 125 lo siguiente:

“Artículo 44: Recolección de escombros. Es responsabilidad de los productores de escombros su recolección, transporte y disposición en las escombreras autorizadas. El Municipio o Distrito y las personas prestadoras del servicio de aseo son

RESOLUCION No. 240

“Por medio de la cual se declara responsabilidad, se impone sanción dentro de un proceso sancionatorio ambiental y se dictan otras disposiciones.”

responsables de coordinar estas actividades en el marco de los programas establecidos para el desarrollo del respectivo Plan de Gestión Integral de Residuos Sólidos, PGIRS.

Artículo 125: De los deberes. Son deberes de los usuarios, entre otros:

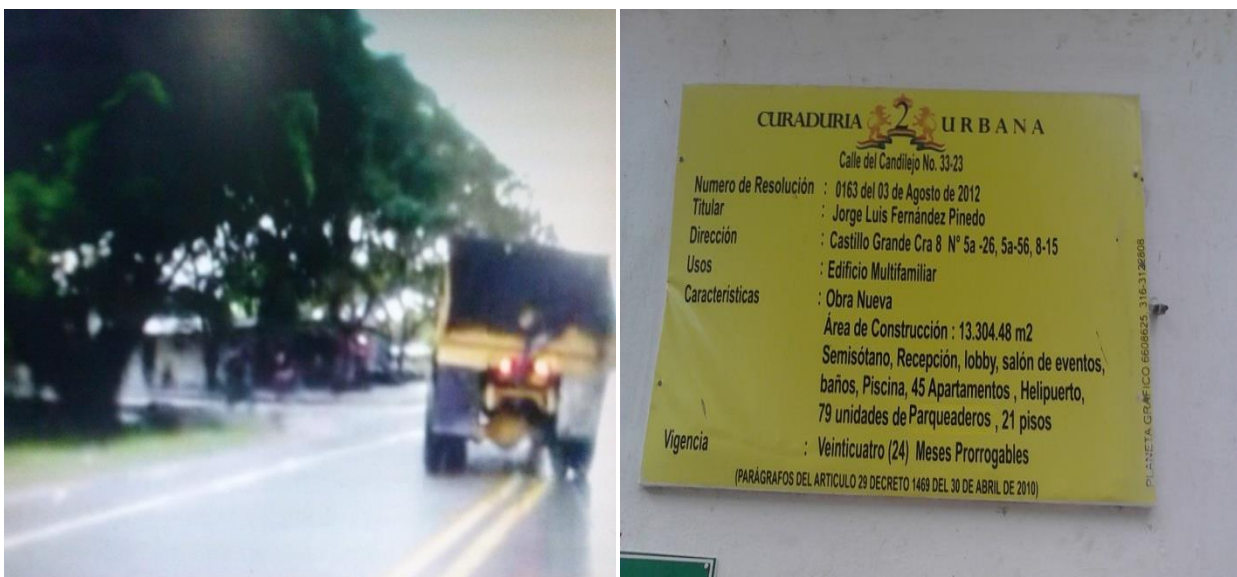
1. Vincularse al servicio de aseo, siempre que haya un servicio disponible, o acreditar que se dispone de alternativas que no perjudiquen a la comunidad, de acuerdo con lo establecido por la ley.
5. Mantener limpios y cerrados los lotes de terreno de su propiedad, así como las construcciones que amenacen ruina. Cuando por ausencia o deficiencia en el cierre y/o mantenimiento de estos se acumulen residuos sólidos en los mismos, la recolección y transporte hasta el sitio de disposición final será responsabilidad del propietario del lote, quien deberá contratarlo como servicio especial con la persona prestadora del servicio de aseo, legalmente autorizada.”

Que la Ley 1333 de 2009 establece en sus artículos 14, 15 y 16 lo siguiente:

Artículo 14. Cuando un agente sea sorprendido en flagrancia. Cuando un agente sea sorprendido en flagrancia causando daños al medio ambiente, a los recursos naturales o violando disposición que favorecen el medio ambiente sin que medie ninguna permisión de las autoridades ambientales competentes, la autoridad ambiental impondrá medidas cautelares que garanticen la presencia del agente durante el proceso sancionatorio.

Artículo 15. 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 de 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 a través de un acto administrativo en donde se establecerán condiciones de las medidas preventivas impuestas, en un término no mayor a tres días.

Que dentro del acervo probatorio se encuentran pruebas fehacientes que demuestran la clara violación de las normas ambientales, tales como un CD., con ocho (8) Videos y siete (7) fotos, de las cuales se exponen alguna de ellas:



RESOLUCION No. 240

“Por medio de la cual se declara responsabilidad, se impone sanción dentro de un proceso sancionatorio ambiental y se dictan otras disposiciones.”



De lo anterior se determina con claridad, que los camiones identificados plenamente, salían de la obra Edificio Positano en Castillogrande Carrera 8 No.5^a-26 5^a-56, y luego transitaban por la ciudad hacia distintos lugares en los cuales depositaban de manera indiscriminada los desechos producto de la construcción.

Que de conformidad con lo establecido en la Ley 99 de 1993, Artículo 31 Numeral 17, le compete a la autoridad ambiental ejercer las funciones de control y vigilancia del ambiente, 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 conforme a las pruebas obtenidas en el trámite sancionatorio, se colige la violación directa de la Resolución 0541 de 1.994, la cual consagra que: *“(...) La persona natural o jurídica, pública o privada que genere tales materiales y elementos debe asegurar su disposición final de acuerdo a la legislación sobre la materia. (...)”*

RESOLUCION No. 240

“Por medio de la cual se declara responsabilidad, se impone sanción dentro de un proceso sancionatorio ambiental y se dictan otras disposiciones.”

Que revisando minuciosamente el expediente, no se encontraron circunstancias atenuantes que desvirtúen la clara infracción ambiental en la cual incurrió la Empresa Promotora Positano SAS. con Nit.900469266-0, y/o Edificio Positano ubicado en Castillogrande Carrera 8 No.5ª-26 5ª-56.

Que la ley 1.333 establece que se considera por infracción cualquier violación a una norma ambiental y a su vez que se presume la culpa o el dolo, así: *“ARTÍCULO 5o. INFRACCIONES. Se considera infracción en materia ambiental toda acción u omisión que constituya violación de las normas contenidas en el Código de Recursos Naturales Renovables, Decreto-ley 2811 de 1974, en la Ley 99 de 1993, en la Ley 165 de 1994 y en las demás disposiciones ambientales vigentes en que las sustituyan o modifiquen y en los actos administrativos emanados de la autoridad ambiental competente. Será también constitutivo de infracción ambiental la comisión de un daño al medio ambiente, con las mismas condiciones que para configurar la responsabilidad civil extracontractual establece el Código Civil y la legislación complementaria, a saber: El daño, el hecho generador con culpa o dolo y el vínculo causal entre los dos. Cuando estos elementos se configuren darán lugar a una sanción administrativa ambiental, sin perjuicio de la responsabilidad que para terceros pueda generar el hecho en materia civil.*

PARÁGRAFO 1o. En las infracciones ambientales se presume la culpa o dolo del infractor, quien tendrá a su cargo desvirtuarla.”

Que así mismo la norma en cuestión, establece las sanciones a imponer: *“ARTÍCULO 43. MULTA. Consiste en el pago de una suma de dinero que la autoridad ambiental impone a quien con su acción u omisión infringe las normas ambientales.*

Que mediante Tasación de Multas, la Subdirección Técnica de Desarrollo Sostenible, calculo por Impacto Ambiental por el mal manejo de residuos de construcción (escombros y derivados), la suma de **TRES MILLONES QUINIENTOS SETENTA Y SEIS MIL TRECIENTOS CUARENTA Y SEIS PESOS MCTE. (\$3.576.346.00).**

Que de los hechos consignados en el Acta de Imposición de Medida Preventiva de fecha 23 de octubre de 2013, por la disposición de los materiales de construcción (Escombros) que se están haciendo en un lugar diferente al autorizado legalmente (Rellenos los Cocos), en armonía con las disposiciones legales ambientales señaladas, existe merito para declarar responsable por violación de las normas ambientales e imponer sanción a la Empresa Promotora Positano SAS. Con Nit.900469266-0 y/o Edificio Positano ubicado en Castillogrande Carrera 8 No.5ª-26 5ª-56, (Artículo 27 de la Ley 1333 del 21 de julio de 2009).

Que en merito de lo expuesto se,

RESUELVE

ARTICULO PRIMERO: Declarar responsable a la **EMPRESA PROMOTORA POSITANO SAS.** identificada con Nit.900469266-0, y/o **EDIFICIO POSITANO** ubicado en Castillogrande Carrera 8 No.5ª-26 5ª-56, por quedar plenamente demostrada la violación de las normas ambientales contenidas en el Artículo 2 de la Resolución 541/94, en los Artículo 44 y 125 del Decreto 1713 de 2002 (el cual estaba en vigencia para la fecha de los hechos, hoy modificado por el Decreto 2981 de Diciembre 20 de 2013), por indebida disposición de los materiales de construcción (Escombros), la cual se realizo en un lugar diferente al sitio autorizado por una autoridad ambiental.

RESOLUCION No. 240

“Por medio de la cual se declara responsabilidad, se impone sanción dentro de un proceso sancionatorio ambiental y se dictan otras disposiciones.”

ARTICULO SEGUNDO: Imponer a la **EMPRESA PROMOTORA POSITANO SAS.** identificada con Nit.900469266-0, y/o **EDIFICIO POSITANO** la sanción de multa como consecuencia de lo anterior, por la suma de **TRES MILLONES QUINIENTOS SETENTA Y SEIS MIL TRECIENTOS CUARENTA Y SEIS PESOS MCTE. (\$3.576.346.00).**

Parágrafo: La multa deberá ser cancelada dentro de los quince (15) días hábiles siguientes a partir de la ejecutoria de la presente resolución, a nombre del Establecimiento Publico Ambiental EPA Cartagena, en el Banco GNB Sudameris, en la cuenta de ahorros No. 43300400033-0.

ARTÍCULO TERCERO: Se advierte que conforme a lo dispuesto en el artículo 7 de la Ley 1333 del 21 de julio de 2009, son circunstancias de agravantes en materia ambiental, la reincidencia en la conducta.

ARTÍCULO CUARTO: La presente resolución presta merito ejecutivo. En caso de incumplimiento a lo resuelto en el artículo tercero, se procederá a efectuar el cobro coactivo y al cobro de los intereses a que hubiera lugar, de acuerdo a lo consagrado en el artículo 42 de la Ley 1333 del 21 de julio de 2009.

ARTÍCULO QUINTO: Contra el presente acto administrativo procede el recurso de reposición dentro de los 10 días siguientes a su notificación, en atención al Artículo 74 C.P.A.C.A. y el Artículo 30 de la Ley 1333 de 2009.

ARTICULO SEXTO: Envíese copia del presente acto administrativo a la Subdirección Técnica de desarrollo sostenible, para su conocimiento y fines pertinentes.

ARTICULO SEPTIMO: Publíquese el presente acto administrativo en el Boletín Oficial del EPA Cartagena, de conformidad con lo previsto en el Artículo 71 de la Ley 99 de 1993.

ARTICULO OCTAVO: Notifíquese personalmente o por medio de aviso al representante legal de la Empresa Promotora Positano SAS. y/o Edificio Positano, en atención a lo establecido en los artículos 67, 68 y 69 del C.P.A.C.A.

ARTICULO NOVENO: Publíquese el presente acto administrativo en el Régimen Único de Infractores Ambientales RUIA, de conformidad con lo previsto en el Artículo 59 de la Ley 1333 de 2009.

Dado en Cartagena de Indias D. T. y C., a los del 17 días del mes de Junio de 2014

NOTIFIQUESE, PUBLIQUESE Y CUMPLASE

MARIA ANGELICA GARCIA TURBAY
Directora General EPA Cartagena

Revisado por: Aroldo C.

Proyectado: Edgar V.

Página 7 de 7