



Libertad y Orden

MINISTERIO DE AMBIENTE Y DESARROLLO SOSTENIBLE

PARQUES NACIONALES NATURALES DE COLOMBIA

AUTO NÚMERO

18 JUN 2018

533 - - - - -

“Por el cual se mantiene una medida preventiva, se inicia una investigación de carácter administrativa- ambiental contra la señora **CLAUDIA GARCIA FUNIEL** y se adoptan otras determinaciones”

La Directora Territorial Caribe de Parques Nacionales Naturales de Colombia, en ejercicio de la función policiva y sancionatoria que le ha sido asignada mediante la Ley 1333 de 2009, Decreto 3572 de 2011, Resolución 0476 de 2012 y

CONSIDERANDO

Que el Jefe del Santuario de Fauna y Flora Los Colorados mediante memorando radicado No. 20186750000181 del 23-05-2018, remitió los documentos que dan cuenta de una presunta infracción en el siguiente sentido:

ANTECEDENTES

Que mediante memorando radicado No.20186750000181 del 23-05-2018 el Jefe de área protegida del Santuario de Fauna y Flora los Colorados, allegó a esta Dirección Territorial las diligencias adelantadas en el marco de actividades de prevención, vigilancia y control, referidas de la siguiente manera:

“El día 23 de abril de 2018, en recorrido en recorrido de Prevención, Vigilancia y Control realizado por los contratistas Julio Arrieta y Victor Buelvas en el Santuario de Fauna y Flora (SFF) Los Colorados fue reportada la siguiente novedad:

Ruta de PVC: Ruta 1. Cacaos – Carretera- Viviero

Novedades: Se pudo observar la construcción de una vivienda en fase inicial con avance en infraestructura de bases material de cemento, varilla, arena y piedra) (ver fotografía No. 1) con unas medidas aproximadas de 4 metros de ancho y con una longitud de 10 metros.

Dirección: Barrió Nueva Floresta. Calle 19 No. 2 A -71, Localizada al interior del área protegida.

Coordenadas: N: 09 56'36.4" y W: 075°05'22.4"

Altura: de 164 msnm

Que por otra parte, se vislumbra en el concepto técnico radicado No. 20186750007586 el desarrollo de los hechos anteriormente referidos en el siguiente sentido:

"Por el cual se mantiene una medida preventiva, se inicia una investigación de carácter administrativa-ambiental contra la señora **CLAUDIA GARCIA FUNIEL** y se adoptan otras determinaciones"

"CONCLUSIONES TÉCNICAS

Uno de los Valores Objeto de Conservación contemplados para el Santuario de Flora y Fauna Los Colorados es el Bosque Seco Tropical, la construcción de esta infraestructura presenta tres impactos a este ecosistema: Realizar excavaciones de cualquier índole (excepto para fines técnicos o científicos previamente autorizados) (Moderada); Causar daño a instalaciones, equipos y en general a los valores constitutivos del área (severa) y Realizar actividades que puedan causar modificaciones significativas al medio ambiente o a los valores naturales de las áreas del SPNN (severa).

El ecosistema de Bosque Seco Tropical que se ha visto disminuido severamente a nivel Nacional y se encuentra en estado Crítico de amenaza, El Santuario de Flora y Fauna Los Colorados conserva el relicto con mayor extensión de los Montes de María de bosque seco tropical.

Además, la dinámica de Uso, Ocupación y Tenencia en el Área protegida en mención generan las presiones que más afectan a este ecosistema boscoso con presencia de tres barrios y un número importante de personas que quieren extraer de este bosque elementos naturales para su subsistencia como: leña para preparar alimentos, madera para reparación de viviendas y construcción de cercas.

De acuerdo a la normatividad de Parques Nacionales al interior de las áreas protegidas no está permitido realizar construcciones de infraestructuras y teniendo en cuenta la zonificación definida en el Plan de Manejo las actividades permitidas en el sector Georreferenciado donde se evidencia la presunta infracción son: actividades de Protección, investigación y monitoreo, restauración e interpretación ambiental."

Que como consecuencia de lo anteriormente referido, el Jefe de área protegida del Santuario de Fauna y Flora los Colorados impuso una medida preventiva de suspensión de obra o actividad contra la señora Claudia Garcia Funiel identificada con la cedula de ciudadanía No. 1.051.822.108 por presunta infracción al interior del área protegida.

Que la medida preventiva anteriormente referida fue impuesta mediante auto No. 001 del 03 de mayo de 2018, el cual fue comunicado mediante oficio radicado No. 20186750000171 del 18-05-2018.

COMPETENCIA

Que la Ley 99 de 1993 creó el Ministerio del Medio Ambiente como organismo rector de la gestión del Medio Ambiente y los Recursos Naturales Renovables, antes denominado Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial, de conformidad con la Ley 790 del 2002.

Que el artículo 12 de la Ley 1444 de 2011 reorganizó el Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial, el cual se denomina en la actualidad Ministerio de Ambiente y Desarrollo Sostenible.

Que el Decreto Ley 3572 del 27 de septiembre de 2011, crea a Parques Nacionales Naturales de Colombia, como una entidad del orden nacional, sin personería jurídica, con autonomía administrativa y financiera con jurisdicción en todo el territorio nacional, encargada de la administración y manejo del Sistema de Parques Nacionales Naturales y la coordinación del Sistema Nacional de Áreas para lo cual podrá desarrollar las funciones contenidas en el Decreto Ley 2811 de 1974, el Decreto 1076 de 2015 y la Ley 99 de 1993.

"Por el cual se mantiene una medida preventiva, se inicia una investigación de carácter administrativa-ambiental contra la señora **CLAUDIA GARCIA FUNIEL** y se adoptan otras determinaciones"

Que con fundamento a lo establecido en el artículo 9 numeral 8 del Decreto 3572 de 27 de septiembre de 2011, que establece como atribución de la Dirección General, la competencia para reglamentar la distribución de funciones sancionatorias al interior de la entidad, en los niveles de gestión Central, Territorial y local, La Dirección General profirió la Resolución 0476 de 2012.

Que numeral trece del artículo segundo del Decreto 3572 del 27 de septiembre de 2011 faculta a Parques Nacionales Naturales de Colombia a para ejercer funciones policivas y sancionatorias en los términos fijados por la ley.

Que el Santuario de Fauna y Flora Los Colorados, es una de las áreas que conforman a Parques Nacionales Naturales de Colombia, el cual fue declarado mediante Resolución No. 167 de 6 junio de 1977, con una extensión de 1.000 hectáreas, comprendidas en los siguientes linderos: El punto número 1, está localizado en el cruce de la carretera que de San Jacinto conduce a San Juan Nepomuceno que con el arroyo los cacaos. Del punto número No. 1 al punto No.2, se continua por la margen izquierda de la carretera que de San Jacinto conduce a San Juan Nepomuceno, hasta encontrar el cruce de esta con el arroyo salvador, en una longitud de 3.5 kilómetros, donde está el punto número 2, del punto número 2, se sigue aguas arriba por la margen izquierda del arroyo salvador, hasta donde se encuentra el camino que va de arroyo los cacaos al salvador, donde se ubica el punto No. 3. De este, se continúa por la margen izquierda del citado camino el cual bordea por su parte occidental y noroccidental la reserva, hasta su cruce con el arroyo los cacaos donde ubica el punto No. 4, de allí aguas abajo por la margen derecha del arroyo los cacaos, hasta su cruce con la carretera a San Juan Nepomuceno donde está el punto de partida No. 1.

Que los hechos motivo de la presente investigación se desarrollaron en el área protegida previamente conocida, razón por la cual esta Dirección Territorial conforme a lo establecido en el artículo quinto de la Resolución 0476 de 2012, continuara con la misma.

Que el artículo quinto de la resolución No. 0476 del 2012 reza lo siguiente: "*Los Directores Territoriales en materia sancionatoria conocerán en primera instancia los procesos sancionatorios que se adelanten por las infracciones a la normatividad ambiental y por los daños ambientales que se generen en las áreas protegidas asignadas a la dirección territorial a su cargo, para lo cual expedirán los actos administrativos de fondo y trámites que se requieran.*"

FUNDAMENTOS LEGALES

Que de acuerdo con lo establecido en el artículo 8° de la Constitución Política de Colombia, es obligación a cargo del Estado colombiano y de los particulares, proteger las riquezas culturales y naturales de la Nación.

Por su parte, el artículo 79 de la Carta Política consagra el derecho de las personas a gozar de un ambiente sano¹ y el deber del Estado de proteger la diversidad y la integridad del ambiente, conservar las áreas de especial importancia ecológica y fomentar la educación para el logro de estos fines.

Que a su vez, el artículo 80 de la misma Carta establece que el Estado planificará el manejo y aprovechamiento de los recursos naturales renovables, para garantizar su desarrollo sostenible, así como su conservación, restauración o sustitución. También ordena que el Estado colombiano deberá prevenir y controlar los factores de deterioro ambiental, imponer

¹ A pesar de que la consagración constitucional de este derecho se dio a partir de 1991, ya el Código Nacional de Recursos Naturales Renovables y de Protección del Medio Ambiente (Decreto - ley 2811 de 1974) consagraba como derecho de orden legal.

"Por el cual se mantiene una medida preventiva, se inicia una investigación de carácter administrativa-ambiental contra la señora **CLAUDIA GARCIA FUNIEL** y se adoptan otras determinaciones"

las sanciones legales a que haya lugar y exigir la reparación de los daños causados.

Que por su parte, el Código de Recursos Naturales Renovables y de Protección al Medio Ambiente, Decreto-ley 2811 de 1974, consagró el derecho de las personas a gozar de un ambiente sano, definiendo aquellos factores que se considera deterioran el ambiente y los recursos renovables asociados al mismo y, por ende, constituyen detrimento de dicho derecho colectivo.

Que por lo anterior, la potestad que le otorga la Constitución Política al Estado en materia sancionatoria se encuentra limitada por las mismas disposiciones del orden superior que así lo determinan. Dichas restricciones son básicamente el derecho al debido proceso, a la contradicción, a la defensa, a la presunción de inocencia, la proscripción general de establecer regímenes de responsabilidad objetiva y la imposibilidad de trasladar la carga de la prueba al presunto infractor², aspectos todos que permiten el desarrollo de dicha potestad de manera transparente, legítima y eficaz³.

Que en cualquier caso, el fundamento de la potestad sancionadora de la administración actualmente se encuentra en una pluralidad de disposiciones constitucionales que van desde el señalamiento de los fines del Estado, contemplados en el artículo 20, hasta el establecimiento, en el artículo 209, de los principios que guían la función administrativa y señaladamente, el de eficacia, pasando por el artículo 29 superior que, al estatuir la aplicación del debido proceso "*a toda clase de actuaciones judiciales y administrativas*", reconoce, de modo implícito, que la administración está facultada para imponer sanciones.

Que de igual el artículo primero de la Ley 1333 de 2009, se establece que la titularidad de la potestad sancionatoria en materia ambiental está a cargo del Estado y la ejerce en este caso sin perjuicio de las competencias legales de otras autoridades a través de Parque Nacionales Naturales de Colombia en virtud del Decreto-ley 3572 de 2011.

Que el artículo 5º de la misma ley establece que "*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.*"

NORMAS PRESUNTAMENTE INFRINGIDAS

Que el artículo 2.2.2.1.15.1 del Decreto 1076 de 2015 "*Por medio del cual se expide el Decreto Único Reglamentario del Sector Ambiente y Desarrollo Sostenible*", prohíbe las conductas que puedan traer como consecuencia la alteración del ambiente natural de las áreas del Sistema de Parques Nacionales Naturales.

Que el artículo 30 del Decreto 622 de 1977, compilado en el artículo 2.2.2.1.15.1 del Decreto 1076 del 25 de mayo de 2015⁴, prohíbe las conductas que puedan traer como

² En el caso del procedimiento sancionatorio ambiental, la Ley 1333 de 2009, permite presumir el aspecto subjetivo de la infracción, es decir, la culpa o dolo y el presunto infractor tiene la carga de la prueba para desvirtuar dicha presunción.

³ C 703 de 2010

⁴ Por medio del cual se expide el Decreto Único Reglamentario del Sector Ambiente y Desarrollo Sostenible

"Por el cual se mantiene una medida preventiva, se inicia una investigación de carácter administrativa-ambiental contra la señora **CLAUDIA GARCIA FUNIEL** y se adoptan otras determinaciones"

consecuencia la alteración del ambiente natural de las áreas del Sistema de Parques Nacionales Naturales, entre otras:

"(...)

Numeral 6. Realizar excavaciones de cualquier índole, excepto cuando autorice Parques Nacionales Naturales de Colombia por razones de orden técnico o científico.

Numeral 8. Toda actividad que Parques Nacionales Naturales de Colombia o el Ministerio de Ambiente y Desarrollo Sostenible determine que pueda ser causa de modificaciones significativas del ambiente o de los valores naturales de las distintas áreas del Sistema de Parques Nacionales Naturales.

Que de acuerdo al artículo 331 del Código Nacional de Recursos Naturales Renovables y de Protección al Medio Ambiente (Decreto 2811 de 1974), las actividades permitidas en los Santuarios de Flora y Fauna son las de conservación, de recuperación y control, de investigación y educación.

MEDIDA PREVENTIVA

Queda claro para esta Dirección Territorial que las actividades motivo de la presente investigación no son compatibles con las actividades permitidas en una zona denominada de recuperación natural, en efectos se iniciara la correspondiente investigación para determinar la responsabilidad del presunto infractor frente a las mismas.

Que el artículo 12 de la Ley en comento, señala que "*las medidas preventivas tienen por objeto prevenir o impedir la ocurrencia de un hecho, la realización de una actividad o la existencia de una situación que atente contra el medio ambiente, los recursos naturales, el paisaje o la salud humana*".

Que a su vez el artículo 35 de la Ley 1333 de 2009 señala que las medidas preventivas se levantarán de oficio o a petición de parte, cuando se compruebe que han desaparecido las causas que las originaron.

Que en el caso concreto frente a la medida preventiva de suspensión de obra proyecto o actividad impuesta contra la señora CLAUDIA GARCIA FUNIEL mediante auto N° 001 del 3 de mayo de 2018, esta Dirección Territorial procederá a mantenerla toda vez que aún subsisten las causas que la motivaron.

DILIGENCIAS

Que el artículo 22 de la Ley 1333 de 2009 establece que la autoridad ambiental competente podrá realizar todo tipo de diligencias administrativas como visitas técnicas, toma de muestras, exámenes de laboratorio, mediciones, caracterizaciones y todas aquellas actuaciones que estime necesarias y pertinentes para determinar con certeza los hechos constitutivos de infracción y completar los elementos probatorios.

Que en consecuencia de lo anterior esta Dirección Territorial considera pertinente, conducente y necesario practicar las siguientes diligencias:

1. Realizar visita de inspección ocular al lugar de los hechos, en las coordenadas N: 09 56'36.4" y W: 075°05'22.4", con la finalidad de que el área describa las características de la construcción, materiales usado en la misma, dimensiones de la estructura y destinación de la misma.

"Por el cual se mantiene una medida preventiva, se inicia una investigación de carácter administrativa-ambiental contra la señora **CLAUDIA GARCIA FUNIEL** y se adoptan otras determinaciones"

2. Citar a rendir declaración a la señora **CLAUDIA GARCIA FUNIEL** identificada con la cedula de ciudadanía No. 1.051.822,108 para que deponga sobre los hechos materia de investigación.
3. Las demás que surgen de las anteriores y todas aquellas que coadyuven al esclarecimiento de los hechos materia de la presente investigación.

Que el artículo 18 de la Ley 1333 de 2009, establece 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, que se notificará personalmente conforme a lo dispuesto en el Código Contencioso Administrativo, el cual dispondrá el inicio del procedimiento sancionatorio para verificar los hechos u omisiones constitutivas de infracción a las normas ambientales."*

Que por lo anterior, esta Autoridad Ambiental adelantará la investigación de carácter administrativa ambiental, sujetándose al derecho del debido proceso, notificando la apertura del presente proceso, salvaguardando en todas sus etapas los principios de contradicción e imparcialidad, conductas que rigen el actuar de esta Autoridad Ambiental.

Que una vez analizado el material aportado por el Jefe de área protegida del Santuario de Fauna y Flora los Colorados mediante memorando radicado No. 20186750000181 del 23-05-2018, resulta del mismo que existe merito suficiente para abrir investigación administrativa ambiental contra la señora **CLAUDIA GARCIA FUNIEL** identificada con la cedula de ciudadanía No. 1.051.822.108.

Las anteriores consideraciones han llevado a esta Dirección Territorial, como en efecto lo hará, a abrir investigación administrativa ambiental contra el señor **CLAUDIA GARCIA FUNIEL** identificada con la cedula de ciudadanía No. 1.051.822.108.

Que el artículo 56 de la ley 1333 de 2009 señala, que las autoridades que adelanten procesos sancionatorios ambientales, deberán comunicar a los Procuradores Judiciales Ambientales y Agrarios los Autos de apertura y terminación de dichos procesos.

Que en mérito de lo expuesto, esta Dirección Territorial en uso de sus facultades:

DISPONE

ARTÍCULO PRIMERO: Mantener la medida preventiva de suspensión de obra o actividad impuesta mediante auto No. 001 del 03 de mayo de 2018 contra la señora **CLAUDIA GARCIA FUNIEL** identificada con la cedula de ciudadanía No. 1.051.822.108, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo

Parágrafo: La medidas preventiva se levantará una vez se comprueben que desaparecieron las causas que la motivaron, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO: Iniciar investigación administrativa ambiental contra la señora **CLAUDIA GARCIA FUNIEL** identificada con la cedula de ciudadanía No. 1.051.822.108, por presunta infracción a la normatividad ambiental.

ARTÍCULO TERCERO: Forman parte del expediente los siguientes documentos:

1. Informe de Prevención, Vigilancia y control de fecha 23 de abril de 2018.
2. Informe de Campo para procedimiento sancionatorio ambiental de fecha 23 de abril de

"Por el cual se mantiene una medida preventiva, se inicia una investigación de carácter administrativa-ambiental contra la señora **CLAUDIA GARCIA FUNIEL** y se adoptan otras determinaciones"

2018.

3. Oficio de comunicación radicado No. 20186750000171 del 18-05-2018.
4. Auto No. 001 del 03 de mayo de 2018.
5. Informe técnico inicial para procesos sancionatorios radicado No. 20186750007586.

ARTÍCULO CUARTO: Practicar las siguientes diligencias:

1. Realizar visita de inspección ocular al lugar de los hechos, en las coordenadas N: 09 56'36.4" y W: 075°05'22.4", con la finalidad de que el área describa las características de la construcción, materiales usado en la misma, dimensiones de la estructura y destinación de la misma.
2. Citar a rendir declaración a la señora **CLAUDIA GARCIA FUNIEL** identificada con la cedula de ciudadanía No. 1.051.822,108 para que deponga sobre los hechos materia de investigación.
3. Las demás que surgen de las anteriores y todas aquellas que coadyuven al esclarecimiento de los hechos materia de la presente investigación.

PARAGRAFO: Para la práctica de la siguiente diligencia se designa al Jefe del Santuario de Fauna y Flora los Colorados, quien deberá fijar fecha y hora para la recepción de la misma, así como elaborar las correspondientes citaciones.

ARTÍCULO QUINTO: Designar al Jefe del Santuario de Fauna y Flora los Colorados para que sirva notificar personalmente o en su defecto por aviso el contenido del presente auto a la señora **CLAUDIA GARCIA FUNIEL**, de conformidad con lo establecido en los artículos 67 y siguiente de la Ley 1437 de 2011- CPACA.

ARTÍCULO SEXTO: Tener como interesada a cualquier persona que así lo manifieste conforme a lo estipulado en el artículo 20 de la Ley 1333 de 2009 en concordancia con los artículos 69 y 70 de la ley 99 de 1993.

ARTÍCULO SEPTIMO: Enviar copia del presente acto administrativo a la Procuraduría Judicial Ambiental y Agraria para lo de su competencia, de conformidad con el inciso tercero del artículo 56 de la Ley 1333 de 2009 y a la Unidad de Delitos Ambientales de la Fiscalía General de la Nación, de conformidad con lo señalado en el artículo 21 de la Ley 1333 de 2009.

ARTÍCULO OCTAVO: Ordenar la publicación en el presente auto en la Gaceta Oficial Ambiental, de conformidad con el artículo 71 de la Ley 99 de 1993.

ARTÍCULO NOVENO: Contra el presente auto no procede recurso alguno.

NOTIFÍQUESE, PUBLÍQUESE Y CÚMPLASE,

Dado en Santa Marta, a los

1 8 JUN 2018


LUZ ELVIRA ANGARITA JIMENEZ

Directora Territorial Caribe
Parques Nacionales Naturales de Colombia


Proyectó y revisó: KBuilesC