



Libertad y Orden

MINISTERIO DE AMBIENTE Y DESARROLLO SOSTENIBLE

PARQUES NACIONALES NATURALES DE COLOMBIA

AUTO NÚMERO

5 2 4

10 JUL. 2017

"Por el cual se inicia una investigación de carácter administrativa- ambiental al señor **JORGE HERNAN CASTAÑO SARMIENTO** 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

ANTECEDENTES

Que mediante memorando radicado N° 20176660006003 de fecha 30 de junio 2017, el Jefe de Área Protegida encargado del Parque Nacional Natural Los Corales del Rosario y de San Bernardo remitió a la Dirección Territorial Caribe los siguientes documentos:

1. Informe de campo para procedimiento sancionatorio ambiental de fecha 22 de febrero de 2017 y 08 de junio de 2017.
2. Formato de actividades de Prevención, Vigilancia y Control de fecha 22 de febrero de 2017 y 08 de junio de 2017.
3. Informe Técnico Inicial para procesos sancionatorios N° 20176660004206 de fecha 30 de junio de 2017.

Que en el informe Técnico Inicial para procesos sancionatorios N° 20176660004206 de fecha 30 de junio de 2017, se registra la siguiente información:

(...)

CONCLUSIONES TÉCNICAS

Acorde a todo lo anterior se puede concluir que en los recorridos realizados los días 22 de febrero y 8 de junio de 2017, en Isla Tintipán, específicamente, en inmediaciones del predio de Jorge Hernán Castaño, Coordenadas geográficas 09°48'0,39" – 075° 50'9,90", 09° 48'0,40" – 075° 50'9,88", 09°48'0,42" – 075° 50'9,92", 09°48'0,41" – 075°50'9,92" se evidenció la construcción de una construcción en U la cual al contacto con un muelle existente conformo un encierro o piscina de aproximadamente 30 metros de área, construcción nueva y terminada, que además de contravenir lo dispuesto en la norma, implicó:

1. *Afectación a especies de fauna y flora que se desarrollan en los pastos marinos los cuales algunos se encuentran en grado de vulnerabilidad como lo son el caracol pala y la langosta, que encuentran en los pastos marinos su lugar de protección refugio y alimento, principalmente en los estadios juveniles. Afectar las praderas de pastos*

PA

"Por el cual se inicia una investigación de carácter administrativa- ambiental contra el señor **JORGE HERNAN CASTAÑO SARMIENTO** y se adoptan otras determinaciones"

- marinos afecta de igual manera las poblaciones de estas especies de moluscos y crustáceos.*
2. *Con la construcción del encierro o piscina se afecta directa e indirectamente los pastos marinos en la medida que esta estructura fue construida sobre los frondes de *Thalassia testudinum*, El área que constituye el interior del encierro fue despejada de los pastos marinos (se arrancaron manualmente la porción foliar de los pastos marinos) afectando con esto un ecosistema de vital importancia para otro tipo de organismos como peces, crustáceos, moluscos, entre ellos caracol pala y langostas.*
 3. *Los pastos marinos ayudan en la fijación de carbono disminuyendo el efecto invernadero y el calentamiento global.*
 4. *Los rizomas de los pastos marinos actúan como estabilizadores del sustrato. Su extracción genera posibles procesos erosivos en la línea de costa.*
 5. *Afectación de especies que como de algas y esponjas se encuentran epifitas en los frodes de los pastos marinos y que igualmente juegan un papel importante en el mantenimiento del sustrato, en la producción de carbonato de calcio y carbono sustancias que permiten la formación de arenas y la disminución de las implicaciones por el calentamiento global, además de ser parte de la cadena alimenticia y hábitat para otro tipo de especies.*
 6. *La disminución en la cobertura de los pastos marinos, afecta de manera proporcional los procesos de producción primaria, alterando la cadena alimenticia.*
 7. *Construcción nueva terminada sin el lleno de los requisitos establecidos por la Autoridad Ambiental (Resolución N° 1424 de 1996)*

(...)

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.

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.

3 2 4 JUL 10 2017
"Por el cual se inicia una investigación de carácter administrativa- ambiental contra el señor **JORGE HERNAN CASTAÑO SARMIENTO** y se adoptan otras determinaciones"

Que el Parque Nacional Natural Los Corales del Rosario y de San Bernardo es una de las áreas que integran el Sistema de Parques Nacionales Naturales, adscrita a la Dirección Territorial Caribe, declarado y delimitado inicialmente como PNN Los Corales del Rosario mediante Acuerdo N° 26 de 1977 del INDERENA, el cual fue aprobado por la Resolución N° 165 de 1977 del Ministerio de Agricultura, creado con el objeto de conservar la flora, la fauna, las bellezas escénicas naturales, los complejos geomorfológicos y las manifestaciones históricas o culturales con fines científicos, educativos, recreativos o estéticos, complejos lagunares; posteriormente a través del Acuerdo N° 0085 de 1985 del INDERENA, aprobado por la Resolución Ejecutiva N° 171 de 1986 del Ministerio de Agricultura, se aclaran y delimitan nuevamente los linderos del parque; luego mediante el Acuerdo N° 0093 de 1988 del INDERENA, aprobado por Resolución Ejecutiva N° 59 de 1988 del Ministerio de Agricultura, se realindera el parque y finalmente con Resolución N° 1425 de 1996, el Ministerio del Medio Ambiente realindera el parque en 120.000 hectáreas y modifica su denominación, en adelante Parque Nacional Natural Los Corales del Rosario y de San Bernardo, con el objeto de complementar la representatividad biogeográfica incluyendo áreas insulares y marinas que contienen ecosistemas de alta biodiversidad y productividad relacionadas con el complejo del Archipiélago de Nuestra Señora del Rosario y del Archipiélago de San Bernardo que ameritan su protección.

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 debe prevenir y controlar los factores de deterioro ambiental, imponer 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

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.

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.

"Por el cual se inicia una investigación de carácter administrativa- ambiental contra el señor **JORGE HERNAN CASTAÑO SARMIENTO** y se adoptan otras determinaciones"

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 2, 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 específicamente en materia ambiental, tenemos que la potestad sancionadora de la administración, se encuentra establecida en el artículo 80 de la Constitución Política, al establecer que el Estado planificará el manejo y aprovechamiento de los recursos naturales para garantizar su desarrollo sostenible, su conservación, restauración o sustitución, al igual que deberá prevenir y controlar los factores de deterioro ambiental, imponer las sanciones legales y exigir la reparación de los daños causados.

Que de igual forma tenemos que en 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.

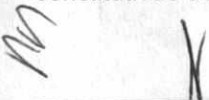
Que el artículo 5º de la misma ley establece que "*Se considera infracción en materia ambiental toda acción u omisión que constituya violación de las normas contenidas en el Código de Recursos Naturales Renovables, Decreto-Ley 2811 de 1974, en la Ley 99 de 1993, en la Ley 165 de 1994 y en las demás disposiciones 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 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 Parques Nacionales son las de conservación de recuperación y control, investigación, educación, recreación y de cultura.

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 numeral séptimo del artículo 2.2.2.1.15.1 del Decreto 1076 de 2015 señala que se encuentra prohibido: "*Causar daño a las instalaciones, equipos y en general a los valores constitutivos del área*".



³ C 703 de 2010

"Por el cual se inicia una investigación de carácter administrativa- ambiental contra el señor **JORGE HERNAN CASTAÑO SARMIENTO** y se adoptan otras determinaciones"

Que el numeral octavo del artículo 2.2.2.1.15.1 del Decreto 1076 de 2015 señala que se encuentra prohibido: *"Toda actividad que Parques Nacionales Naturales Colombia o 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 Parques Nacionales Naturales"*.

Que el artículo primero de la Resolución No. 1424 de 1996 señala: *"...Ordenar la suspensión inmediata de cualquier tipo de construcción de obras civiles, submarinas y de superficie, que se estén adelantando o puedan adelantarse en el área del Parque Nacional Natural Los Corales del Rosario, en las Islas del Rosario, en los demás cayos, islas o islotes ubicados al interior de los límites del Parque, y en las islas y bajos coralinos que conforman el Archipiélago de San Bernardo..."*

Que el artículo sexto de la mencionada resolución que: *"... La suspensión de que tratan los artículos anteriores no cubre la realización de las obras de protección debidamente autorizadas u ordenadas por la autoridad ambiental, entendidas éstas como las que tienen como función exclusiva la de prevenir, detener o corregir procesos de erosión o degradación de cualquier tipo, así como aquellas destinadas a apoyar la recuperación o mantenimiento de especies naturales, ecosistemas o procesos ecológicos o hidrodinámicos..."*

CONSIDERACIONES JURIDICAS

Corresponde en esta instancia iniciar la presente investigación administrativa ambiental con la finalidad de hallar en la etapa procesal que corresponda el nexo causal entre las infracciones que dieron origen a la misma y los hechos, acciones u omisiones que presuntamente en el caso sub examine constituyen una violación a la normatividad ambiental y demás disposiciones ambientales vigentes.

Que visto lo anterior y una vez analizado el material remitido por el Jefe de Área Protegida del Parque Nacional Natural Los Corales del Rosario y de San Bernardo, lo lógico y jurídicamente procedente es iniciar la correspondiente investigación sancionatoria administrativa ambiental, por presunta violación a la normativa ambiental.

En tal sentido el motivo por el cual se ordenará la apertura de investigación ambiental de carácter sancionador contra el señor **JORGE HERNAN CASTAÑO SARMIENTO**, identificado con la cédula de ciudadanía N° 75.502.279, en calidad de tenedor del inmueble ubicado en la isla de Tintipán, Archipiélago de San Bernardo, Distrito de Cartagena de Indias, toda vez que realizó la construcción de un encierro o piscina en forma de U, de aproximadamente 30 mts de área.

De acuerdo con lo anterior, esta Dirección Territorial desplegará todas las diligencias administrativas pertinentes con el fin de establecer si los hechos evidenciados constituyen o no infracción ambiental, a efectos de determinar la continuidad o no de la actuación, mediante la formulación de cargos a la que eventualmente haya lugar, de conformidad con el artículo 24 de la Ley 1333 de 2009.

Que el artículo 22 de la Ley 1333 de 2009, establece que: *"La autoridad 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."*

MA

N

"Por el cual se inicia una investigación de carácter administrativa- ambiental contra el señor **JORGE HERNAN CASTAÑO SARMIENTO** y se adoptan otras determinaciones"

Que con fundamento en lo anterior esta Dirección Territorial ordenará la práctica de las siguientes diligencias:

1. Citar a rendir declaración al señor **JORGE HERNAN CASTAÑO SARMIENTO**, identificado con la cédula de ciudadanía N° 75.502.279, en calidad de tenedor del inmueble ubicado en la isla de Tintipán, Archipiélago de San Bernardo, Distrito de Cartagena de Indias, para que deponga sobre los hechos materia de la presente investigación.
2. Solicitar al Jefe de Área Protegida del Parque Nacional Natural Los Corales del Rosario y de San Bernardo, elaborar un análisis multitemporal en el predio ubicado en la isla Tintipán, archipiélago de San Bernardo, coordenadas geográficas 09°48'0,39" – 075° 50'9,90", 09° 48'0,40" – 075° 50'9,88", 09°48'0,42" – 075° 50'9,92", 09°48'0,41" – 075°50'9,92", con el fin de determinar la época de construcción de un encierro o piscina en forma de U de aproximadamente 30 metros de área.
3. Las demás que surjan 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 esta Dirección Territorial adelantará la investigación de carácter ambiental, sujetándose al derecho al debido proceso, notificando y comunicando de manera formal la apertura del proceso, salvaguardando en todas sus etapas los principios de contradicción e imparcialidad, conductas que rigen la actuación de esta Autoridad Ambiental.

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: Abrir investigación- administrativa ambiental contra el señor **JORGE HERNAN CASTAÑO SARMIENTO**, identificado con la cédula de ciudadanía N° 75.502.279, en calidad de tenedor del inmueble ubicado en la isla de Tintipán, Archipiélago de San Bernardo, Distrito de Cartagena de Indias, por presunta infracción a la normatividad ambiental vigente, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO: Forman parte del expediente los siguientes documentos:

1. Informe de campo para procedimiento sancionatorio ambiental de fecha 22 de febrero de 2017 y 08 de junio de 2017.
2. Formato de actividades de Prevención, Vigilancia y Control de fecha 22 de febrero de 2017 y 08 de junio de 2017.
3. Informe Técnico Inicial para procesos sancionatorios N° 20176660004206 de fecha 30 de junio de 2017.

MN

N

"Por el cual se inicia una investigación de carácter administrativa- ambiental contra el señor **JORGE HERNAN CASTAÑO SARMIENTO** y se adoptan otras determinaciones"

ARTÍCULO TERCERO: Practicar las siguientes diligencias:

1. Citar a rendir declaración al señor **JORGE HERNAN CASTAÑO SARMIENTO**, identificado con la cédula de ciudadanía N° 75.502.279, en calidad de tenedor del inmueble ubicado en la isla de Tintipán, Archipiélago de San Bernardo, Distrito de Cartagena de Indias.
2. Solicitar al Jefe de Área Protegida del Parque Nacional Natural Los Corales del Rosario y de San Bernardo o quien delegue, la elaboración de un análisis multitemporal en el predio ubicado en la isla Tintipán, archipiélago de San Bernardo, coordenadas geográficas 09°48'0,39" – 075° 50'9,90", 09° 48'0,40" – 075° 50'9,88", 09°48'0,42" – 075° 50'9,92", 09°48'0,41" – 075°50'9,92", con el fin de determinar la época de construcción de un encierro o piscina en forma de U de aproximadamente 30 metros de área.
3. Las demás que surjan y todas aquellas que coadyuven al esclarecimiento de los hechos materia de la presente investigación.

PARAGRAFO: Designar al Jefe Parque Nacional Natural Los Corales del Rosario y de San Bernardo para que adelante las diligencias señaladas en el presente artículo.

ARTÍCULO CUARTO: Designar al Jefe de Área Protegida del Parque Nacional Natural Los Corales del Rosario y de San Bernardo para que notifique personalmente, o en su defecto por aviso el contenido del presente auto al señor **JORGE HERNAN CASTAÑO SARMIENTO**, identificado con la cédula de ciudadanía N° 75.502.279, de conformidad con en los artículos 18 y 19 de la Ley 1333 de 2009, en concordancia con los artículos 67 y siguientes de la Ley 1437 de 2011.

ARTÍCULO QUINTO: Tener como interesada a cualquier persona que así lo manifieste conforme a lo estipulado en los artículos 69 y 70 de la Ley 99 de 1993.

ARTÍCULO SEXTO: Enviar copia de la presente actuación a la Unidad de delitos ambientales de la Fiscalía General de la Nación y a la Procuraduría Ambiental y Agraria, para lo de su competencia.

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

ARTÍCULO OCTAVO: Contra el presente acto administrativo no proceden recursos, de conformidad con lo establecido en el artículo 75 de la ley 1437 de 2011 (Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo).

NOTIFÍQUESE, PUBLÍQUESE Y CÚMPLASE,

Dado en Santa Marta, a los

10 JUL. 2017


LUZ ELVIRA ANGARITA JIMENEZ

Directora Territorial Caribe
Parques Nacionales Naturales de Colombia