

05 OCT. 2022

AUTO No. **Nº - 0360**

POR MEDIO DEL CUAL SE INICIA UN PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO SANCIONATORIO DE CARÁCTER AMBIENTAL

EL JEFE DE LA OFICINA DE PROCESOS DISCIPLINARIOS Y SANCIONATORIOS AMBIENTALES DE LA CORPORACIÓN AUTÓNOMA REGIONAL DEL CANAL DEL DIQUE – CARDIQUE, en ejercicio de las funciones asignadas por el Consejo Directivo de la Corporación en el Acuerdo N° 002 de 2022 y de las facultades delegadas por la Dirección General mediante la Resolución N°0082 de 26 de enero del 2022, con fundamento en la Ley 99 de 1993, la Ley 1333 del 2009 y el Decreto 1076 de 2015.

CONSIDERANDO

Que a la Corporación Autónoma Regional del Canal del Dique – CARDIQUE -, le fue asignado el manejo, administración y fomento de los recursos naturales renovables dentro del territorio de su jurisdicción.

Que la Ley 99 de 1993, dispone que las Corporaciones Autónomas Regionales ejercerán funciones de máxima autoridad ambiental en el área de su jurisdicción, y por lo tanto, podrán imponer y ejecutar medidas de policía y las sanciones previstas en la ley en caso de violación de las normas sobre protección ambiental y manejo de los recursos naturales renovables.

ANTECEDENTES

Que mediante oficio radicado con No. 0327 del 16 de marzo del 2021, el señor **ROQUE RAMON DEL RIO BUSTILLO**, pone en conocimiento una queja manifestando que El señor **EDUARDO BÁRCENAS VERGARA** propietario de la finca denominada Los Campanos, actualmente se encuentra aprovechando para si el uso personal los recursos hídricos, causando afectaciones ambientales, por la desviación y/o bloqueo ilegal del Arroyo Hormiga, que se encuentra ubicado en la vía que conduce al Corregimiento de Zipacoa – Municipio de Villanueva.

Que mediante Auto No. 0071 del 31 de marzo de 2021, se avoco conocimiento de la queja y se remitió a la Subdirección de Gestión Ambiental, para que practicaran una visita técnica al sitio de interés y emitieran un pronunciamiento técnico al respecto.

Que la Subdirección de Gestión Ambiental, emitió el Concepto Técnico No. 145 del 27 de mayo de 2021, el cual hace parte integral del presente acto administrativo.

Que el Concepto Técnico señala entre sus apartes lo siguiente:

"(...)

Descripción del área visitada

Visita de inspección realizada en el Predio Los Campanos donde se verifica construcción ilegal de una estructura hidráulica tipo alcantarilla con tubos de 8", 1 ½ de ancho por 4 metros de largo aproximadamente construida con cemento, que se encuentra obstaculizando las aguas del Arroyo Hormiga.

Descripción de lo realizado El día 19 de mayo del año 2021, se realizó visita de inspección para corroborar lo relacionado en el Auto No. 0071 del 31 de marzo de 2021. La visita fue atendida por el Sr. Juan Alberto Lara García, Albañil de la Finca Los Campanos, quien nos acompañó al sitio en mención, encontrándose una estructura hidráulica tipo alcantarilla con tubos de 8", 1 ½ de ancho, por 4 metros de largo aproximadamente, construida con cemento sin ningún tipo de permiso por



05 OCT. 2022 AUTO No. Nº - 0360

POR MEDIO DEL CUAL SE INICIA UN PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO SANCIONATORIO DE CARÁCTER AMBIENTAL

parte de la Corporación, en el arroyo la hormiga impidiendo el cauce natural de las aguas haciendo que se genere el proceso de eutrofización del lado derecho.

ACTIVIDAD SUSCEPTIBLE A PRODUCIR IMPACTOS	COMPONENTE AMBIENTAL	ASPECTO AMBIENTAL
Construcción ilegal de estructura hidráulica tipo Alcantarilla	AGUA	Obstrucción del paso del agua

Evaluación aproximada del nivel de impacto de la actividad reportada a los componentes ambientales.

COMPONENTE AMBIENTAL	ASPECTO AMBIENTAL	POSIBLE IMPACTO AMBIENTAL	NIVEL DE SIGNIFICANCIA APROXIMADO DEL IMPACTO
AGUA	Construcción ilegal de estructura hidráulica tipo Alcantarilla	Obstrucción y eutrofización del agua. Posible inundación.	ALTO

Según el nivel de impacto aproximado para cada aspecto ambiental; la actividad reportada por el Sr. Roque Del Rio, quejoso tiene un nivel de significancia alta por la posible afectación al componente ambiental que se interviene dentro del área de influencia directa e indirecta.

REQUERIMIENTOS

Se le Requiere al Sr. Eduardo Bárcenas Vergara, que elimine inmediatamente la construcción de la estructura tipo Alcantarilla que construyó en el arroyo la Hormiga. No obstante, si el Sr. Eduardo Bárcenas desea construir nuevamente una infraestructura de paso, deberá solicitar ante la Corporación los permisos establecidos que por ley correspondan.

CONCLUSIONES

Durante la visita técnica ocular realizada y dando respuesta al Auto No. 0071 de 2021 emitido por la Subdirección de Gestión ambiental se establece lo siguiente:

1. LUGAR DONDE SE ESTÁ REALIZANDO LOS IMPACTOS AMBIENTALES: Los hechos se dan en la Finca Los Campanos de Propiedad del Sr. Eduardo Bárcenas en el municipio de Villanueva - Bolívar Corregimiento de Zipacoa.
2. LOS MOTIVOS O CAUSAS QUE DIERON LUGAR A LOS HECHOS A INVESTIGAR. El motivo más relevante que da lugar a este hecho, de acuerdo a lo conversado con el Sr. Juan Alberto Lara es para facilitar el paso de los animales al predio de enfrente que también pertenece al Sr Eduardo Bárcenas.
3. IDENTIFICAR PLENAMENTE LAS PERSONAS NATURALES O JURÍDICAS RESPONSABLES DEL HECHO OBJETO DE LA QUEJA Se presume que la persona responsable es el Sr. Eduardo Bárcenas Vergara, Propietario del Predio Los Campanos

05 OCT. 2022 AUTO No. **Nº - 0360**

POR MEDIO DEL CUAL SE INICIA UN PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO SANCIONATORIO DE CARÁCTER AMBIENTAL

4. LOS IMPACTOS QUE SE HAN CAUSADO O SE ESTÁN CAUSANDO POR ESTE HECHO A LOS RECURSOS NATURALES RENOVABLES DEL LUGAR, AL MEDIO AMBIENTE Y A LA SALUD DE LAS PERSONAS. Se presume que los impactos que se podrían establecer son los que se relacionan en el recuadro RECURSOS NATURALES AFECTADOS RELACIONADOS (IMPACTOS AMBIENTALES ENCONTRADOS Y POTENCIALES)

5. LAS MEDIDAS PREVENTIVAS, DE MITIGACIÓN, CORRECCIÓN Y ATENUACIÓN QUE SE DEBEN IMPLEMENTAR ANTE ESTE HECHO. Abordando el procedimiento que sigue la oficina de Control Disciplinario y Sancionatorio Ambiental de CARDIQUE para atender asuntos relacionadas con delitos ambientales, y dentro del cual se establecen los siguientes aspectos:

El Sr. Eduardo Bárcenas Vergara, debe eliminar inmediatamente la construcción de la estructura tipo Alcantarilla que construyó en el arroyo la Hormiga. No obstante, si desea construir nuevamente una infraestructura de paso, deberá solicitar ante la Corporación los permisos establecidos que por ley correspondan (...).

FUNDAMENTOS JURÍDICOS

Que la Constitución Política de Colombia, en su Artículo 79 establece: "Todas las personas tienen derecho a gozar de un Ambiente sano" y en el artículo 80, consagra que "El Estado planificará el manejo y aprovechamiento de los recursos naturales, para garantizar su desarrollo sostenible, su conservación, restauración o sustitución, además, deberá prevenir y controlar los factores de deterioro ambiental, imponer las sanciones legales y exigir la reparación de los daños causados".

Que el Código de Recursos Naturales Renovables y de Protección al Medio Ambiente Decreto - Ley 2811 de 1974, consagra en su Artículo 1º: "El Ambiente es patrimonio común. El Estado y los particulares deben participar en su preservación y manejo, que son de utilidad pública e interés social".

a. Sobre el inicio del procedimiento sancionatorio.

De acuerdo a lo establecido en el artículo 1 de la Ley 1333 de 2009, el Estado es el titular de la potestad sancionatoria en materia ambiental.

El artículo 5 de la Ley 1333 de 2009 establece: "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.

05 OCT. 2022 AUTO No. **Nº - 0360**

POR MEDIO DEL CUAL SE INICIA UN PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO SANCIONATORIO DE CARÁCTER AMBIENTAL

Parágrafo 2º: El infractor será responsable ante terceros de la reparación de los daños y perjuicios causados por su acción u omisión”.

Que el artículo 18 de la ley en comento, contempla: “Iniciación del procedimiento sancionatorio. 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. En casos de flagrancia o confesión se procederá a recibir descargos”.

El artículo 22 prescribe: “Verificación de los hechos. 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”.

b. Sobre las normas presuntamente violadas.

Que de conformidad con lo dispuesto en el Código de Recursos Naturales y del Medio Ambiente CAPÍTULO III Del uso y conservación de los suelos en su artículo 183 señala: “—Los proyectos de adecuación o restauración de suelos deberán fundamentarse en estudios técnicos de los cuales se induzca que no hay deterioro para los ecosistemas. Dichos proyectos requerirán aprobación”.

Decreto 1076 de 2015 en su ARTÍCULO 2.2.3.2.12.1. Ocupación La construcción de obras que ocupen el cauce de una corriente o depósito de agua requiere autorización, que se otorgará en las condiciones que establezca la Autoridad Ambiental competente. Igualmente se requerirá permiso cuando se trate de la ocupación permanente o transitoria de playas. (...)”.

Que el Decreto 2811 de 1974 en el Capítulo II establece: **OCUPACIÓN DE CAUCES**

ARTÍCULO 102.- Quien pretenda construir obras que ocupen el cauce de una corriente o depósito de agua, deberá solicitar autorización.

Que el artículo 132 ibídem, en su Título VI señala: **“ARTÍCULO 132.-** Sin permiso, no se podrán alterar los cauces, ni el régimen y la calidad de las aguas, ni interferir su uso legítimo”.

Que el Decreto 1541 del 26 de abril de 1978 (modificado por el Decreto 2858 de 1981), por el cual se reglamenta las Parte III del Libro II del Decreto – Ley 2811 de 1974: “De las aguas no marítimas” y parcialmente la Ley 23 de 1973, en el artículo 5, señala: “Son aguas de uso público:

- a. Los ríos y todas las aguas que corran por cauces naturales de modo permanente o no;
- b. Las aguas que corran por cauces artificiales que hayan sido derivadas de un cauce natural;
- c. Los lagos, lagunas, ciénagas y pantanos;
- d. Las aguas que están en la atmósfera;
- e. Las aguas lluvias;

05 OCT. 2022

AUTO No. **Nº - 0360**

POR MEDIO DEL CUAL SE INICIA UN PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO SANCIONATORIO DE CARÁCTER AMBIENTAL

g. Las aguas privadas que no sean usadas por tres (3) años consecutivos, a partir de la vigencia del Decreto - Ley 2811 de 1974, cuando así se declare mediante providencia del Instituto Nacional de los Recursos Naturales Renovables y del Ambiente -INDERENA-, previo el trámite previsto en este Decreto, y

h. Las demás aguas, en todos sus estados y formas a que se refiere el artículo 77 del Decreto - Ley 2811 de 1974, siempre y cuando no nazcan y mueran dentro del mismo predio”.

Que el artículo 104 ibídem, dispone: “La construcción de obras que ocupen el cauce de una corriente o depósito de agua requiere autorización, que se otorgará en las condiciones que establezca el Instituto Nacional de los Recursos Naturales Renovables y del Ambiente -INDERENA-. Igualmente se requerirá permiso cuando se trate de la ocupación permanente o transitoria de playas”.

CONSIDERACIONES PARA DECIDIR

De conformidad a las consideraciones anteriormente realizadas, teniendo en cuenta que se verifico la información expuesta en la queja en la que el Sr. Eduardo Bárcenas Vergara, propietario de la finca denominada Los Campanos, actualmente se encuentra aprovechando para uso personal los recursos hídricos, causando afectaciones ambientales por la desviación y/o bloqueo ilegal del Arroyo Hormiga.

Ya que esta situación constituye una presunta infracción de carácter ambiental, se hace necesario dar inicio al procedimiento sancionatorio de carácter ambiental.

a. Individualización del presunto infractor

Como presunto responsable de la vulneración de las obligaciones contenidas en la normatividad descrita, aparece el Sr. Eduardo Bárcenas Vergara, propietario de la finca denominada Los Campanos.

En mérito de lo expuesto, este Despacho.

RESUELVE

ARTÍCULO PRIMERO: INICIAR PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO SANCIONATORIO DE CARÁCTER AMBIENTAL contra el Sr. EDUARDO BARCENAS VERGARA, propietario de la finca denominada Los Campanos, quien actualmente se encuentra aprovechando para uso personal los recursos hídricos, causando afectaciones ambientales por la desviación y/o bloqueo ilegal del Arroyo Hormiga, con el fin de verificar los hechos u omisiones constitutivas de infracción a las normas ambientales por las razones enunciadas en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO: A fin de establecer con certeza los hechos constitutivos de infracción y completar los elementos probatorios, se podrá de oficio realizar todo tipo de diligencias y actuaciones administrativas que se estimen necesarias, conducentes y pertinentes, en los términos del artículo 22 de la Ley 1333 de 2009.

ARTÍCULO TERCERO: INFORMAR que de conformidad con el artículo 20 de la Ley 1333 de 2009, iniciado el procedimiento sancionatorio, cualquier persona podrá intervenir para aportar pruebas, o auxiliar al funcionario competente, cuando sea procedente en los términos de los artículos 69 y 70 de la Ley 99 de 1993.



05 OCT. 2022 AUTO No. **Nº - 0360**

POR MEDIO DEL CUAL SE INICIA UN PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO SANCIONATORIO DE CARÁCTER AMBIENTAL

ARTÍCULO CUARTO: PUBLICAR en el boletín oficial de la Corporación, a través de la página web, lo resuelto en este Acto Administrativo, de conformidad con lo establecido en los artículos 69 y 70 de la Ley 99 de 1993.

ARTÍCULO QUINTO: El concepto técnico N° 145 de 27 de mayo 2021, emitido por la Subdirección de Gestión Ambiental, hace parte integral del presente acto administrativo.

ARTICULO SEXTO: REQUERIR al Sr. Eduardo Bárcenas Vergara, que elimine inmediatamente la construcción de la estructura tipo Alcantarilla que construyó en el arroyo la Hormiga. No obstante, si el Sr. Eduardo Bárcenas desea construir nuevamente una infraestructura de paso, deberá solicitar ante la Corporación los permisos establecidos que por ley correspondan la Alcaldía de Turbaco para que haga el debido control a las empresas de aseo para que tomen las medidas pertinentes para mitigar la inadecuada disposición de residuos sólidos.

ARTÍCULO SEPTIMO: Notifíquese personalmente al Sr. **EDUARDO BÁRCENAS VERGARA**, so pena del requerimiento establecido en el artículo sexto del mismo, al correo electrónico eduardo.barcenas@hotmail.com

ARTÍCULO OCTAVO: Envíese copia de la presente Resolución a la Subdirección de Gestión Ambiental para su control y seguimiento al correo electrónico: subdireccionga@cardique.gov.co.

ARTÍCULO NOVENO: Comuníquese el presente acto administrativo a la Procuradora 3 Judicial II Ambiental y Agraria de Cartagena, y a la Fiscalía General de la Nación para su conocimiento y fines pertinentes al correo electrónico: mchamorro@procuraduria.gov.co.

COMUNIQUESE, PUBLIQUESE Y CUMPLASE

ALBEIRO DE JESUS MORALES ORDOÑEZ

Jefe de Oficina de Control Disciplinario Interno y Sancionatorios Ambientales

	Nombre	Cargo	Firma
Proyectó	Jemima E. Barreto Pájaro	Contratista	
Los arriba firmantes declaramos que hemos revisado el presente documento y lo encontramos ajustado a las normas y disposiciones legales y/o técnicas vigentes y por lo tanto bajo nuestra responsabilidad lo presentamos para la firma del remitente.			