



Resolución No. No 0277 18 FEB. 2009

Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1020 del 26 de Noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

### EL SUBSECRETARIO DE PLANEACIÓN TERRITORIAL

Con fundamento en lo dispuesto en el artículo 50 del Código Contencioso Administrativo y en el Artículo 4º literal n. del Decreto Distrital 550 de 2006 y

### CONSIDERANDO

I.- Que la sociedad "TELEFÓNICAS MÓVILES COLOMBIA S.A, con Nit No. 830037330-7, representada legalmente por la señora **MARTHA ELENA RUIZ DIAZ-GRANADOS** identificada con la cédula de ciudadanía No. 39'775.711 de Usaquén, mediante petición con No. de radicación 1-2008-29615 del 11 de julio de 2008, solicitó la aprobación para la localización del diseño y ocupación del espacio para ubicar los elementos que conforman la Estación de Red de Telecomunicaciones, denominada "A&T", a localizarse en la Carrera 16 No.96-64, Edificio Oficenter 96 Propiedad Legal, de la Ciudad de Bogotá D.C.

II.- Que mediante la Resolución No. 1020 del 26 de Noviembre de 2008, el Subsecretario de Planeación Territorial, negó el permiso para la localización de la Estación de Red de Telecomunicaciones ubicada en la Carrera 16 No.96-64, Edificio Oficenter 96 Propiedad Legal, de la Ciudad de Bogotá D.C.

III. Que contra la Resolución No. 1020 del 26 de Noviembre de 2008, el señor **VICTOR HUGO CALDERÓN JARAMILLO**, identificado con la cédula de ciudadanía No. 19.479.722 de Bogotá, y Tarjeta Profesional de Abogado No.53.381 del CSJ, actuando en calidad de Gerente de Recursos Físicos, y de Apoderado Especial de Telefónica Móviles Colombia S.A., mediante escrito con radicación No. 1-2008-52797 del 18 de Diciembre de 2008, interpuso contra la Resolución No. 1020 del 26 de Noviembre de 2008, los recursos de reposición y subsidiario de apelación y los sustentó con los siguientes argumentos:

1. Es importante establecer que la Estación Base de Telefonía Móvil Celular, en el Edificio Oficenter 96 Propiedad Horizontal ubicado en la Carrera 16 No. 96-64 de la ciudad de Bogotá D.C. requiere ser instalada para asegurar la continuidad en la prestación de un Servicio Público de telecomunicaciones -Ley 37 de 1993- de interés general que le corresponde prestar a Telefónica Móviles Colombia S.A. por virtud de la Ley y en desarrollo de Contratos de Concesión suscritos con el Ministerio de Comunicaciones desde el mes de Marzo de 1994.



No 0277 18 FEB. 2009

Continuación de la Resolución No. \_\_\_\_\_

**Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1020 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.**

2. Para el efecto nos permitimos informarle que los Servicios Públicos son inherentes a la Finalidad Social del Estado y pueden ser prestados por el directamente o por los particulares a través de la Concesión, sin que por ello se desprenda la titularidad del Estado para la prestación de estos servicios y su facultad de regularlos y vigilarlos (Artículo 365 de la Constitución Nacional de Colombia). Como efecto de este reconocimiento al servicio público como fin esencial del Estado, se sigue la carga que a este le incumbe de garantizar su funcionamiento continuo, permanente y eficiente: *"Los servicios públicos son inherentes a la finalidad social del Estado, y si bien su prestación no constituye un deber ineludible y exclusivo de éste es su responsabilidad asegurar su funcionamiento continuo, permanente y eficiente."* Jurisprudencia Corte Constitucional. C-263-96. Magistrado Ponente: Dr. Antonio Barrera Carbonell. 13/06/96.
3. La Telefonía Móvil Celular es un Servicio Público de Telecomunicaciones, de ámbito y cubrimiento Nacional. (Artículo 1 Ley 37 de 1993).
4. **Telefónica Móviles de Colombia S.A.** es Concesionaria del Servicio Público de Telefonía Móvil Celular por adjudicación que se le hizo mediante licitación pública número 045 de 1993, con base en la cual se suscribieron los Contratos de Concesión números 0001, 0002 y 0003 de marzo de 1994 que lo habilita para prestar el servicio.
5. El Artículo 14 del Decreto Ley 1900 de 1990 y el Artículo 22 de la Resolución No. 087 de 1997 de la Comisión de Regulación de Telecomunicaciones, definen la Red de Telecomunicaciones del Estado como *"el conjunto de elementos que permite conexiones entre dos o más puntos definidos para establecer la telecomunicación entre ellos, a través de la cual se prestan los servicios al público. Hacen parte de la red los equipos de conmutación, transmisión y control, cables y otros elementos físicos, el uso de los soportes lógicos, y la parte del espectro electromagnético asignada para la prestación de los servicios y demás actividades de telecomunicaciones"*. Agrega el Artículo 15 del mismo Decreto Ley: *"La Red de Telecomunicaciones del Estado comprende además, aquellas redes cuya instalación, uso y explotación se autoricen a personas naturales o jurídicas privadas para la operación de servicios de telecomunicaciones, en las condiciones que se determinen en el presente decreto"*. De acuerdo con la definición transcrita, el concepto de Red de Telecomunicaciones del Estado es un concepto amplio, independiente de la naturaleza del titular de la red, por lo que éste puede ser una persona pública o privada; el concepto obedece, además, a criterios de orden público e interés general, en la medida que las telecomunicaciones son un Servicio Público y, por lo tanto, de acuerdo con la Constitución Política, inherentes a la finalidad social del Estado. **En consecuencia el Legislador ha señalado que la red de telefonía móvil celular hace parte de la red de telecomunicaciones del Estado.**
6. El establecimiento, la instalación, la expansión, la ampliación, la renovación y la utilización de la red de telecomunicaciones del Estado, o de cualquiera de sus elementos, como ocurre con la instalación de la estación base de telefonía móvil celular, constituyen motivos de utilidad pública e interés social (Artículo 22 del Decreto Ley 1900 de 1990).



**Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1020 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.**

En este sentido, y de acuerdo con el Artículo 75 de la Constitución Política, el Estado conserva la gestión y administración del espectro electromagnético por disposición constitucional, y conserva la facultad de autorizar la instalación, ampliación, renovación, ensanche o modificación de la red de telecomunicaciones, de acuerdo con el artículo 23 del Decreto Ley 1900 de 1990. En consonancia con lo anterior, el Artículo 5 del Decreto 741 de Abril 20 de 1993 expedido por el Gobierno Nacional y que reglamenta la Ley 37 de 1993, específicamente para la Telefonía Celular, estipuló que la Red de Telefonía Móvil Celular hace parte de la Red de Telecomunicaciones del Estado y **por lo tanto NO se puede encajar este Servicio Público como un USO específico que tenga limitantes espaciales para su aplicación.**

7. La Competencia en la Ciudad de Bogotá D.C. para expedir la aprobación del diseño y la ocupación temporal o permanente del espacio donde se instalan los elementos que conforman una red de telecomunicaciones inalámbricas –Celda de Telefonía Móvil Celular en el Edificio Oficenter 96 Propiedad Horizontal ubicado en la Carrera 16 No.96-64 de la ciudad de Bogotá D.C. por **Telefónica Móviles Colombia S.A.** -, radica exclusivamente en la Secretaría de Planeación Distrital –antes DAPD–, conforme lo regula expresa y taxativamente el artículo 38, numerales 4 y 6, del Decreto Ley 1421 de 1993; el artículo 343 y 347 del Acuerdo 6 de 1990; el artículo 6 del Decreto 992 de junio 4 de 1996-reglamentario del Decreto 2150 de 1995–; el Decreto Ley 1900 de 1990; y confirmadas en los Decretos Distritales 619 de 2000 y 932 de 2002.
8. Que para efectos de legalidad y viabilidad jurídica de la ubicación de las Estaciones de Telefonía Móvil Celular en la Ciudad de Bogotá D.C., se debe tener muy en cuenta que la normatividad vigente que regula y contiene las normas urbanísticas y arquitectónicas necesarias para la aprobación del diseño para la instalación de los elementos que conforman las estaciones de la red de telecomunicaciones inalámbricas – Decreto 549 de 7 de Septiembre de 1994; Decreto 543 de 14 de Septiembre de 1995;- Comunicación N° SJ340/52/96 de la Subdirección Jurídica del D.A.P.D. de fecha Julio 15 de 1996;- Decreto 061 de Enero 31 de 1997 norma esta última que actualmente rige la instalación de estaciones de telefonía móvil celular en la ciudad de Bogotá D.C., en consonancia con el POT –Decreto 619 de 2000- **y reitera la Competencia Exclusiva en la Secretaría de Planeación Distrital –antes DAPD–; por lo anterior, se excluye expresamente el conocimiento en cabeza de los señores Curadores Urbanos para la instalación de estaciones de telecomunicaciones en la ciudad de Bogotá D.C.**
9. El artículo 7 del decreto 564 de 2006, establece la definición de la licencia de construcción como la autorización previa para desarrollar edificaciones en uno o varios predios, y define el cerramiento como una de las modalidades de licencia. Pero la instalación de estaciones no es para desarrollar edificaciones por lo que no se le podría aplicar dicha norma. El artículo 4 numeral 14 de la Ley 400 de 1997 define edificación como aquella construcción cuyo uso primordial es la habitación u ocupación por seres humanos, caso contrario al uso que se le daría al predio para instalar la estación. Por su parte, el artículo 3 de la Ley 400 de 1997, establece las excepciones de la Ley



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1020 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

estableciendo que no comprenden el diseño y construcción de estructuras especiales tales como puentes, torres de transmisión, torres y equipos industriales, muelles, estructuras hidráulicas y todas aquellas estructuras cuyo comportamiento dinámico difiera del de edificaciones convencionales, o no estén cubiertas dentro de las limitaciones de cada uno de los materiales estructurales prescritos, por lo que no se le aplicaría la licencia de construcción de cerramiento para la instalación de estaciones debido a que estas no se consideran como una construcción a la luz de la Ley 400 de 1997.

Posición esta avalada expresamente por la Oficina Jurídica del Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial, mediante concepto No. 100-E2-60135 del 06 de Octubre de 2006, al absolver la siguiente pregunta: ¿se debe expedir licencia de construcción siendo que realmente no es de una construcción?, dio respuesta de la siguiente manera: *"...de lo anteriormente transcrito, podemos observar que los curadores urbanos están facultados por ley para otorgar licencias de construcción, pero que de acuerdo tanto a las normas que regulan materias urbanísticas, como a la ley 400 de 1997, las torres o antenas de transmisión de las señales de telefonía celular, no se adecuan a la definición de construcción"*.

De acuerdo con lo anterior – Ley 400 de 1997 y concepto No. 100-E2-60135 de Octubre 6 de 2006, para la instalación de estaciones de Telefonía Móvil Celular NO procede el trámite de licencias de cerramiento, debido a que las estaciones inalámbricas están excluidas de dicho trámite, adicionalmente, no se les aplica la definición de edificación prevista en la Ley 400 de 1997, lo anterior teniendo en cuenta que solamente se hace alusión a las construcciones cuyo uso primordial es la habitación u ocupación por seres humanos, por lo cual las construcciones de estaciones radioeléctricas no son consideradas edificaciones y por lo tanto los operadores no estarían obligados a solicitar la licencia de construcción definida en el artículo 7 del decreto 564 de 2006.

10. Por su parte el **DECRETO 195 DE ENERO 31 DE 2005** –Decreto Ejecutivo- suscrito por el Señor Presidente de la República, la Señora Ministra de Comunicaciones, la Señora Ministra de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial, y el señor Ministro de la Protección Social- por el cual se adoptan límites de exposición de las personas a campos electromagnéticos, se adecuan procedimientos para la instalación de estaciones radioeléctricas y se dictan otras disposiciones, estableció en su artículo 16, lo siguiente:

#### REQUISITOS ÚNICOS

**"Artículo 16. Requisitos únicos para la instalación de estaciones radioeléctricas en telecomunicaciones.** En adelante para la instalación de Estaciones Radioeléctricas para aquellos que operan infraestructura de telecomunicaciones, y para los trámites, que se sufran ante los diferentes entes territoriales, se deberá relacionar la siguiente información:



**Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1020 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.**

1. Acreditación del Título Habilitante para la prestación del servicio y/o actividad, bien sea la ley directamente, o licencia, permiso o contrato de concesión para la prestación de servicios y/o actividades de telecomunicaciones, según sea el caso.
2. Plano de localización e identificación del predio o predios por coordenadas oficiales del país, de acuerdo con las publicaciones cartográficas del Instituto Agustín Codazzi y/o levantamientos topográficos certificados, indicando con precisión la elevación del terreno sobre el cual se instalará la estación, la ubicación, distribución, y altura de las torres, antenas y demás elementos objeto de instalación y la localización de la señalización de diferenciación de zonas, todo ello mostrando claramente la dimensión y/o tamaño de las instalaciones. Adicionalmente, se debe incluir la relación de predios colindantes con sus direcciones exactas y los estudios que acrediten la viabilidad de las obras civiles para la instalación de las torres soporte de antenas. Cuando sea necesario adelantar obras de construcción, ampliación, modificación o demolición de edificaciones, se deberá adjuntar la respectiva licencia de construcción expedida por el curador urbano o la autoridad municipal o distrital competente.
3. El prestador de servicios y/o actividades de telecomunicaciones debe presentar ante la autoridad territorial correspondiente (distrito o municipio), dentro de los veinte (20) días hábiles siguientes a su instalación copia, de la Declaración Conformidad Emisión Radioeléctrica, DCER, con sello de recibo del Ministerio de Comunicaciones, que incluya la estación radioeléctrica a instalar.

**Parágrafo 1º.** Los procedimientos que conforme a las normas vigentes deben surtirse ante el Ministerios de Comunicaciones, cuando se refiera al uso del espectro electromagnético; la Aeronáutica Civil de Colombia, en cuanto al permiso de instalación de estaciones radioeléctricas; el Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial o las Corporaciones Autónomas Regionales, cuando se requiera licencia, permiso u otra autorización de tipo ambiental; y ante los curadores urbanos y las oficinas de Planeación de los Municipios y Distritos para las licencias de construcción y/o ocupación del espacio público, en su caso serán los únicos trámites para la instalación de Estaciones Radioeléctricas de Telecomunicaciones.

**Parágrafo 2º.** Quienes prestan servicios y/o actividades de telecomunicaciones, deberán ubicar las estaciones radioeléctricas, de acuerdo con los reglamentos aeronáuticos y demás normas expedidas por la Unidad Administrativa Especial de Aeronáutica Civil, UAEAC".

Así mismo y en aras de reglamentar el anterior artículo en particular – **Los Tres (3) Ministerios**- expidieron el día 25 de Julio de 2005 la **"CIRCULAR PARA FACILITAR LA APLICACIÓN DEL DECRETO No. 195 DE 2005"**, estableciendo en su numeral 8:

Entiéndase los mencionados requisitos de la siguiente manera:

"1...( ).

"2...( ).

"3. Licencia de Construcción: (artículos 3 y 4 Ley 400 de 1997 y Decreto 1600 de 2005)



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1020 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

"No se requerirá licencia de construcción para el diseño y construcción de estructuras especiales tales como torres de transmisión y todas aquellas estructuras cuyo comportamiento dinámico difiera de las edificaciones convencionales, o no estén cubiertas dentro de las limitaciones de cada uno de los materiales estructurales prescritos, como la instalación de antenas de comunicaciones y de los elementos que la conforman (equipos transmisores y/o receptores, elementos radiantes, y estructuras de soporte como torres, mástiles) necesarios para la prestación del servicio y/o actividad de comunicaciones, siempre y cuando no se intervengan edificaciones que van a ser habilitadas o usadas por seres humanos...)" (Negrilla propia).

Atendiendo a esto, y frente a medidas de igual índole en la Administración Municipal Barranquilla, el Ministerio de Comunicaciones, se pronunció de la siguiente manera: *"De otra parte, y frente a las preocupaciones de otros sectores políticos y sociales de la Nación relacionadas con el posible impacto que en la salud y el medio ambiente pudiera ocasionar la infraestructura de telecomunicaciones, en especial las antenas de telefonía móvil, quiero informarle que el Gobierno Nacional durante más de dos años realizó una serie de estudios que sirvieron de soporte para la expedición del Decreto 195 de 2005. Esta norma, entre otros temas, establece lineamientos y requisitos únicos en los procedimientos para la instalación de estaciones radioeléctricas y de igual forma recoge las recomendaciones técnicas internacionales y nacionales elaboradas por entidades altamente especializadas, respetadas y reconocidas en la materia, y que advierten la pertinencia y suficiencia de la norma expedida por el gobierno."*, manifestando igualmente la Ministra de Comunicaciones MARTHA HELENA PINTO DE DE HART, que la adopción de medidas proscritas para la instalación de Estaciones Base de Telefonía Móvil Celular, genera el temor que estas normas desconozca el estudio técnico y jurídico interinstitucional que desarrollaron los Ministerios de Medio Ambiente, Protección Social y Comunicaciones, pudiendo generar confusiones en los temas que ya fueron objeto de regulación a escala nacional, creando contradicciones normativas e inestabilidad para los encargados de operar los servicios de telecomunicaciones.

Por lo anterior, manifestamos al señor Subsecretario Territorial de Planeación, que conforma la Ley 400 de 1997 y el Decreto 195 de 2005, artículo 16, y su circular reglamentaria de Julio 25 de 2005, la instalación de la infraestructura "Celda A&T –Edificio Oficenter 96 Propiedad Horizontal ubicado en la Carrera 16 No.96-64 de la Ciudad de Bogotá, D.C." **NO** requiere el trámite de Licencia alguna, y frente al Servicio Público no presenta ninguna limitación espacial, pero que igualmente, conforme la normatividad urbanística de la ciudad de Bogotá D.C. "Decreto Distrital 061 de 1997, está permitida en todos los polígonos, incluidos exclusivamente residenciales, así como igualmente se permite la aprobación del diseño y la ocupación del espacio incluso en áreas urbanizables no urbanizadas o en desarrollos subnormales y en inmuebles sometidos al tratamiento de conservación arquitectónica estricta C-1". Manifestamos si al Despacho que conforme normatividad nacional NO se requería el trámite de Licencia (Artículo 16 decreto 195 de 2005 y Ley 400 de 1997), y el USO conforme decreto distrital 061 de 1997, para la expansión de la red de telecomunicaciones del Estado es permitida en todos los polígonos por estar frente al Servicio Público de Telefonía Móvil Celular (no se presenta ninguna clase de limitante para la instalación, como conforme lo determina el Artículo 99 de la Ley 388 de 1997, la Ley 99 de 1993, el Decreto 1092 de 1998, el artículo segundo de la Ley 142 de 1994, el Decreto 2201 de Agosto 5 de 2003 reglamentario de la Ley 388, y el Decreto 1504 de 1998, artículo 27, el Decreto Distrital 061 de 1997, la Ley 400 de 1997 y el Decreto 195 de 2005, así como el derecho colectivo que tienen los ciudadanos al acceso a los servicios públicos y prestación



No 0277 18 FEB. 2009

Continuación de la Resolución No. \_\_\_\_\_

**Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1020 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.**

eficiente y oportuna, y el derecho de los consumidores y usuarios consagrado en el artículo 88 de la Constitución Política y el artículo 4 de la Ley 472 de 1998).

11. Que conforme los artículos 1 y 2 del Decreto 061 del 31 de enero de 1997, los cuales establecen lo siguiente:

- **Artículo 1°.** El presente decreto contiene las normas urbanísticas y arquitectónicas necesarias para la aprobación del diseño para la instalación de los elementos que conforman las estaciones de la red de telecomunicaciones inalámbricas.
- **Artículo 2°.** Las estaciones están compuestas por el cerramiento, el cuarto de equipos y el generador, el aire acondicionado, el cuarto del tanque de combustible, la subestación de energía, la caseta de vigilancia y las respectivas estructuras de soporte de las antenas, tales como torres, mástiles, monopolos y similares.

12. Telefónica Móviles Colombia S.A. es una compañía de telefonía móvil celular que en desarrollo de sus valores corporativos, se precia de haber dado siempre un cabal cumplimiento a las disposiciones que expiden las autoridades nacionales y locales para la instalación de la infraestructura de telecomunicaciones, esto incluye por supuesto el estricto cumplimiento de la LEY 400 de 1997, EL DECRETO DISTRITAL 061 de 1997 y el DECRETO NACIONAL 195 DE 2005 y su normatividad complementaria, el Reglamento Aeronáutico, y en especial para la ciudad de Bogotá, D.C., en lo relacionado con el cumplimiento de los requerimientos urbanísticos y arquitectónicos regulados por el Decreto 061 de 1997, para lo cual se tiene, 1. Contrato de Arrendamiento de fecha Febrero 13 de 2008, por el término de 5 años, suscrito con el EDIFICIO OFICENTER 96 Propiedad Horizontal, ubicado en la Carrera 16 No. 94-64 de la ciudad de Bogotá, D.C.; 2. F-14 de la Secretaría de Planeación Distrital- antes D.A.P.D.- de fecha Julio 11 de 2008 No. 1-2008-29615 y notificación de vecinos por correo certificado y con la publicación en diario de amplia circulación de fecha Julio 14/08; 3. Permiso Aerocivil No. 4400-IA-200818165 de Agosto 27 de 2008 aprobando una altura de Torre de 34 Mts. incluyendo pararrayos.

Así mismo, es fundamental manifestar al Despacho, que mediante Oficio No. 012177 de Octubre 19 de 2005 –Dirección Administración de Recursos de Comunicaciones del Ministerio de Comunicaciones- se determina que la Telefonía Móvil Celular se encuentra dentro de los adoptados internacionalmente por los Organismos de Salud competentes para que no tenga efectos para la salud; que no pueden la comunidad en General, las Juntas de Acción Comunal, las JAL, detener la instalación de infraestructura de Telefonía Móvil Celular, en tanto que la Ley no les confiere tales derechos, máxime si tiene en cuenta que las estaciones radioeléctricas de TMC se encuentra dentro de los parámetros de radiación internacionalmente aceptados; y que el Artículo 16 del Decreto 195 de 2005, establece los únicos trámites que deben realizar quienes operen servicios y/o actividades de telecomunicaciones para la instalación de las Estaciones Radioeléctricas de Telecomunicaciones. (Se ratifica mediante Oficio No. 101702 de Noviembre 23 de 2005 – Concepto a Secretaría de Planeación Municipal de Cali; se anexa)

13. De la misma manera, la instalación de la red de telefonía móvil celular como parte de la red de comunicaciones del Estado se encuentra reglamentada de manera general, por lo que las autoridades públicas no pueden establecer ni exigir permisos, licencias o requisitos adicionales para su ejercicio, de conformidad con lo establecido expresamente en el Artículo 84 de la Constitución Nacional. Corresponde al **MINISTERIO DE COMUNICACIONES** ejercer el control y la vigilancia de este tipo de servicio. Como también le corresponde a esta institución en coordinación con la **AEROCIVIL**, determinar las condiciones técnicas como de ubicación que

*[Firma]*



**Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1020 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.**

deben reunir con los equipos y las alturas de las torres. En relación con este último, nos permitimos manifestarle que en relación con la altura de la torre, se cuenta con permiso por parte de la Aeronáutica Civil para la ubicación de un elemento de elevación de 34Mts de altura mediante oficio No.4400-IA-3126-06 de Octubre 26 de 2006.

14. Así mismo manifestamos muy respetuosamente al **Señor Subsecretario Territorial de Planeación**, que conforme los artículos 88 y 365, de la Constitución Política y el artículo 4 de la Ley 472 de 1998, todos los ciudadanos tienen derecho tener acceso a los servicios públicos (Ley 37 de 1993, artículo 1) y a una prestación eficiente y oportuna del servicio público de telefonía móvil celular, la cual constituye uno de los pilares fundamentales para lograr la función social que le compete al Estado, y cuyo marco normativo vela por la oportuna y eficaz prestación de dicho servicio público, en aras de ejecutar el mandato Constitucional, encontrándonos frente a normas como la Ley 72 de 1989, el Decreto Ley 1900 de 1990, la Ley 37 de 1993, el Decreto 195 de 2005-artículo 16- y su circular reglamentaria de Julio de 2005, la Resolución 1645 de 2005, el Decreto Distrital 061 de 1997, y legislación complementaria, entre otras, que se encargan de regular el servicio público de forma general y particular.
15. El artículo 99 de la Ley 388 de 1997, la Ley 99 de 1993, el Decreto 1052 de 1998, n contiene ninguna restricción para la instalación de elementos que conforman la Red de Telecomunicaciones del Estado "TMC", normas estas que tienen como fin primordial la de fijar los objetivos, directrices y políticas, estrategias y normas para orientar y administrar el desarrollo físico del territorio y la utilización del suelo del Municipio, y el Decreto 1504 de 1998 que determina expresamente en su artículo 27, la obligatoriedad de las Oficinas de Planeación Municipal de otorgar las licencias de intervención y ocupación del espacio público.

#### **CUMPLIMIENTO CABAL Y OPORTUNO –Puntos Puntuales-**

- **Contrato Suscrito por el señor Administrador del EDF. Oficenter 96 Propiedad Horizontal "con amplias facultades; se anexó Acta" –OFICINAS ADMINISTRATIVAS- no es residencial.**
- **Planos –verificados con planos de loteo- conforme lo establece la Secretaría de Planeación- se cumple igualmente frente a linderos generales-**
- **Conforme Licencia de Construcción estamos ante un edificio con solo placa en el área de PUNTO FIJO; resto en tejas- Luego cumplimiento del Plano PL1 y la Licencia de Modificación del edificio- (debidamente anexados en el trámite)-**

#### **PETICIÓN**

**Señor Subsecretario Territorial de Planeación** sírvase Revocar en todas sus partes la Resolución 1020/08 y por haber dado cumplimiento cabal y oportuno para la expedición de la aprobación del proyecto A&T, conforme la Ley 400 de 1997, el Decreto Distrital 061 de 1997 y el Decreto Nacional 195 de 2005 y normatividad reglamentaria, y en **Subsidio de APELACIÓN** ante el Señor Director de Planeación Distrital de Bogotá D.C.





Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1020 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

### RAZONAMIENTOS DEL DESPACHO

Revisadas las objeciones por las cuales se pide la revocación de la Resolución 1020 del 26 de Noviembre de 2008, "Por medio de la cual se NIEGA el diseño y ocupación del espacio donde se instalarán los elementos que conforman una estación de la Red de Telecomunicaciones denominada CELDA A&T, localizada en la Carrera 16 No.96-64, Urbanización Chicó Reservado II Sector, Localidad de Chapinero, de esta Ciudad" se manifiesta lo siguiente:

1. Respecto a la interposición del Recurso de Reposición se radicó en debida forma y con respeto de lo exigido en el artículo 51 del Código Contencioso Administrativo, el cual señala como máximo término legal para la presentación de los recursos, el quinto día siguiente a la notificación de la decisión objeto del recurso, verificándose que en el presente caso, el acto administrativo le fue notificado personalmente al señor **VICTOR HUGO CALDERON JARAMILLO**, el día once (11) de Diciembre de 2008, y el Recurso fue presentado el 18 de Diciembre del mismo año, encontrándose dentro del término legal, lo que amerita su análisis de fondo.

#### 2. Análisis de los argumentos de fondo planteados en el recurso.

Respecto de los numerales 1º, 2º, 3º, 4º, 5º, 6º, 7º y 8º de la parte considerativa del Recurso de Reposición, se tiene que el impugnante señala el trámite que se ha surtido ante esta entidad, respecto a la solicitud de aprobación para la instalación de la red de telecomunicaciones denominada A & T, localizada en la carrera 16 No. 96-54 de esta ciudad.

#### FUNDAMENTO N° 9

Este fundamento del recurrente no aplica al presente caso, ya que la negación de la solicitud contenida en la resolución No. 1020 del 26 de Noviembre de 2008, no fue motivada por la no presentación de alguna licencia de construcción de cerramiento.

#### FUNDAMENTO N° 10

Frente al argumento del recurrente de que "... conforme la Ley 400 de 1997 y el decreto 195 de 2005, artículo 16 y su circular reglamentaria de julio 25 de 2005, la instalación de la infraestructura celda ATT-edificio Oficenter 96 propiedad horizontal ubicado en la carrera 16 No. 96-64 de la ciudad de Bogotá, D.C., NO requiere el trámite de licencia alguna..." se aclara que el numeral 2º del artículo 16 del decreto 195 de 2005 estipula textualmente que "... Cuando sea necesario adelantar obras de construcción, ampliación, modificación o demolición de edificaciones, se deberá adjuntar la respectiva licencia de construcción expedida por el curador urbano o la autoridad municipal o distrital competente".

La ocurrencia de este último caso fue probada por la Secretaría Distrital de Planeación en la resolución n° 1020 del 26 de noviembre de 2008, al verificar que en el plano de la propuesta identificado por el peticionario como "PL-1", se plantea la modificación del área del edificio donde se propone ubicar la estación de telecomunicaciones, consistente en cambios de volumetría y fachada del último piso, e inclinación, linderos y niveles de la cubierta del edificio, respecto con los planos aprobados por el DAPD mediante licencia de construcción n° 009742 del 17 de julio de 1995.



Continuación de la Resolución No. No 0277

18 FEB. 2009

**Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1020 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.**

Lo anterior se configura en la realización de obras de modificación de la edificación donde se plantea la ubicación de la estación de telecomunicaciones, que requiere la presentación de una licencia de construcción expedida por Curaduría Urbana, según lo estipula el decreto 195 de 2005. Esta condición fue requerida por la Secretaría Distrital de Planeación mediante el oficio n° 2-2008-26974 del 15 de agosto de 2008 y no fue cumplida finalmente por el peticionario.

Los argumentos del recurrente en este punto, sobre supuestas restricciones de USO impuestas por esta Secretaría para la ubicación de la estación de telecomunicaciones, no aplican, ya que la negación de la solicitud contenida en la resolución n° No. 1020 del 26 de Noviembre de 2008, no fue motivada por alguna restricción de USO.

#### FUNDAMENTO N° 11

Como este punto no controvierte el contenido de la resolución No 1020 del 26 de Noviembre de 2008, no hay observaciones a lo manifestado por el recurrente.

#### FUNDAMENTO N° 12

Como este punto no controvierte el contenido de la resolución No 1020 del 26 de Noviembre de 2008, no hay observaciones a lo manifestado por el recurrente.

#### FUNDAMENTO N° 13

La exigencia de la licencia de construcción expedida por Curaduría Urbana, al comprobarse la modificación de la edificación donde se propone ubicar la estación de telecomunicaciones, es un requisito contemplado por una norma general como lo es el Decreto Nacional n° 195 de 2005, y no controvierte lo consagrado en el artículo 84 de la Constitución Nacional. Lo anterior, contradice la afirmación del recurrente de que dicha exigencia es un requisito adicional establecido por la autoridad pública para su ejercicio.

Si bien el Ministerio de Comunicaciones tiene la facultad de ejercer el control y vigilancia del servicio de telefonía celular, como afirma el recurrente, corresponde a la Secretaría Distrital de Planeación aprobar la ocupación del espacio donde se propone ubicar las estaciones de telecomunicaciones en la ciudad de Bogotá, según lo reglamentan el Decreto Nacional n° 2150 de 1995, la circular n° 270 de 2005 del Ministerio de Comunicaciones y el decreto distrital n° 061 de 1997.

Los argumentos manifiestos por el recurrente en este punto, sobre la altura de la torre de la estación de telecomunicaciones, no aplican, ya que ya que la negación de la solicitud contenida en la resolución n° No. 1020 del 26 de Noviembre de 2008, no fue motivada por la altura de la torre de telecomunicaciones.

#### FUNDAMENTO N° 14

Como este punto no controvierte el contenido de la resolución No 1020 del 26 de Noviembre de 2008, no hay observaciones a lo manifestado por el recurrente.



**Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1020 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.**

#### FUNDAMENTO N° 15

Si bien la normatividad vigente en el momento de decidir la solicitud de aprobación de la instalación de la estación de la Red de Telecomunicaciones denominada CELDA A&T, en el predio de la carrera 16 No.96-64, no contempla restricciones de ubicación, la misma normatividad vigente si estipula condiciones claras y precisas que debe cumplir los operadores para la ubicación de las estaciones de telecomunicaciones, contenidas, entre otros, en el Decreto Nacional n° 195 de 2005 y en el Decreto Distrital n° 061 de 1997, Entre éstas se encuentran la de diligenciar la solicitud en debida forma, anexar los documentos requeridos y la presentación de la licencia de construcción expedida por el curador urbano, cuando se requieran adelantar obras de modificación de la edificación donde se propone ubicar la estación.

Las anteriores condiciones no fueron cumplidas a cabalidad por el peticionario para el caso de la solicitud de aprobación de la estación de Telecomunicaciones denominada CELDA A & T, en el predio de la carrera 16 No.96-64, según lo argumentado por la Secretaría Distrital de Planeación en la resolución No 1020 del 26 de Noviembre de 2008, y ello motivó con justa causa la negación de la solicitud.

#### PUNTOS PUNTUALES

- El documento mencionado por el recurrente: *"Contrato suscrito por el señor administrador del EDF Oficenter 96 propiedad horizontal "con amplias facultades; se anexó acta"- OFICINAS ADMINISTRATIVAS- no es residencial",* no cumple con el requerimiento efectuado por la Secretaría Distrital de Planeación mediante oficio n° 2-2008-26974 del 15 de agosto de 2008, toda vez que, tal y como se consignó en la resolución No 1020 del 26 de Noviembre de 2008, dicho documento no aprueba la instalación de la estación de telecomunicaciones ni nombra al representante legal de la asamblea o administrador del edificio.
- Los *"Planos -verificados con planos de loteo - conforme lo establece la Secretaría de Planeación- se cumple igualmente frente a linderos generales",* que argumenta el recurrente y que corresponden al plano PL-1 de la propuesta, muestran la modificación de los linderos y niveles de la cubierta del edificio, donde se propone ubicar la estación de telecomunicaciones, respecto con los planos aprobados por el DAPD mediante licencia de construcción n° 009742 del 17 de julio de 1995. El peticionario no cumplió con el requerimiento efectuado por la Secretaría Distrital de Planeación, mediante oficio n° 2-2008-26974 del 15 de agosto de 2008, de anexar la licencia de construcción expedida por Curaduría Urbana, según lo reglamenta el artículo 16 del decreto 195 de 2005. Cabe aclarar que los linderos del predio registrados en el plano de loteo y en la licencia de construcción, deben coincidir con los linderos anotados en el plano de la propuesta.
- Sobre el argumento del recurrente de que *"conforme licencia de construcción (sic) estamos ante un edificio con solo placa en el área del PUNTO FIJO; resto en tejas - luego cumplimiento (sic) del plano PL1 y la licencia de modificación del edificio - (debidamente anexados en el trámite)",* se aclara que el plano de la propuesta PL-1 muestra la realización de modificaciones de la cubierta del edificio en donde se propone ubicar la estación de telecomunicaciones, respecto con los planos aprobados por el DAPD mediante licencia de construcción n° 009742 del 17 de julio de 1995, como el cambio de cubierta inclinada por cubierta plana, la modificación de niveles y alturas de la cubierta y de la fachada del último



Continuación de la Resolución No. No 0277 18 FEB. 2009

**Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1020 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.**

piso. En consecuencia, el plano PL-1 de la propuesta no cumplió con el requerimiento de la Secretaría Distrital de Planeación y tampoco se anexó a la solicitud la licencia de modificación del edificio que menciona el recurrente.

Se concluye que la Secretaría Distrital de Planeación dio cumplimiento a lo establecido, en el Título II del C.C.A., en cuanto a la interposición de los Recursos en la Vía Gubernativa; de igual forma al negar la solicitud de aprobación por incumplimiento de la norma urbanística contemplada en los Decretos 4397 de 2006, Decreto 061 de 2007, Decreto 564 de 2006, y Decreto 195 de 2005. En consecuencia se considera que no es procedente la solicitud del recurrente.

En mérito de lo expuesto,

### RESUELVE

**ARTICULO PRIMERO:** Negar las pretensiones contenidas en el Recurso de Reposición presentado por el señor **VICTOR HUGO CALDERON JARAMILLO**, identificado con la cédula de ciudadanía No. 19.479.722 de Bogotá, y Tarjeta profesional de Abogado No.53.381 del CSJ, actuando en calidad de Gerente de Recursos Físicos y apoderado Especial de Telefónica Móviles Colombia S.A., contra la Resolución No. 1020 del 26 de noviembre de 2008, por medio de la cual se NEGÓ a la Sociedad Telefónica Móviles Colombia S.A. con Nit 830.037.330-7, representada legalmente por la señora **MARTHA ELENA RUIZ DIAZ-GRANADOS**, identificada con la cédula de ciudadanía No. 39'775.711 de Usaquén, el diseño y la ocupación del espacio para instalar los elementos que conforman la estación de red de telecomunicaciones inalámbricas, denominada "CELDA A & T", en el predio de la carrera 16 No.96-64, urbanización Chicó Reservado II Sector, de la localidad de Chapinero.

**ARTÍCULO SEGUNDO:** Conceder el Recurso subsidiario de Apelación ante el Secretario Distrital de Planeación.

Dada en Bogotá D.C., a los **18 FEB. 2009**

**NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE.**

**ERNESTO JORGE CLAVIJO SIERRA**  
Subsecretario de Planeación Territorial

Proyectó: Arq. Humberto Alfonso Rodríguez Sarmiento  
Abg. Dolly Lucia Grosso G...  
Dirección del Servicio al Ciudadano  
Revisaron: Amparo Barboza Navas.  
Directora de Servicio al Ciudadano  
William Fernando Camargo  
Director de Vías, Transporte y Servicios Públicos  
Revisión: Nelly Vargas  
Jurídica: Subsecretaría de Planeación Territorial