



Resolución No. 0 8 5 6 30 ABR 2009

Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaria 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 **"TELÉFONICAS 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 radicación n° 1-2008-51896 del 11 de diciembre 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 **"CELDA PERSEVERANCIA"**, a localizarse en el predio de la transversal 1ª No. 31-38, de la ciudad de Bogotá D.C.

II.- Que mediante la Resolución No. 364 del 4 de marzo de 2009, el Subsecretario de Planeación Territorial, negó el permiso para la localización de la Estación de Red de Telecomunicaciones ubicada en la transversal 1ª No. 31-38, de la Ciudad de Bogotá D.C.

III. Que contra la Resolución No. 364 del 4 de marzo de 2009, 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., interpuso los recursos de reposición y subsidiario de apelación mediante escrito con radicación No. 1-2009-11835 del 19 de marzo de 2009, y los sustentó con los siguientes argumentos:

1. *"El día 11 de diciembre de 2008, se radicó ante la Secretaría Distrital de Planeación mediante radicado No. 1-2008-51896, la solicitud de aprobación para la instalación de los elementos que conforman una estación de la red de telecomunicaciones denominada CELDA PERSEVERANCIA, localizada en la transversal 1ª No. 31-38, localidad de Santa Fé de la ciudad de Bogotá, D.C.."*
2. *El día 28 de enero de 2009 mediante comunicado n° 1-2009-03176 se radica ante la Secretaría Distrital de Planeación el Edicto en diario de amplia circulación y notificación de vecinos por correo certificado.*
3. *El día 27 de enero de 2009 mediante comunicación. 2-2009-02711 la Secretaría Distrital de Planeación emite el Acta de Observaciones y Correcciones, en desarrollo del artículo 3 del decreto 4397 de 2006.*
4. *El día 10 de marzo de 2009 mediante comunicación n° 1-2009-10200 Telefónica Móviles Colombia S.A., respondió los requerimientos del acta de observaciones y correcciones- 30 días hábiles; en desarrollo del artículo 3 del decreto 4397 de 2006 y el decreto 564 de 2006.*



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

5. El día 16 de marzo de 2009, Telefónica Móviles Colombia S.A. se notificó personalmente de la resolución n° 364 del 4 de marzo de 2009, mediante la cual la Secretaría Distrital de Planeación NIEGA el diseño y ocupación del espacio para ubicar los elementos que conforman la Estación de Red de Telecomunicaciones denominada CELDA PERSEVERANCIA.
6. En la resolución 364 de fecha 4 de marzo de 2009 se indica por parte de la Secretaría Distrital de Planeación Copiado textualmente:

El predio de la referencia se ubica en la Unidad de Planeamiento Zonal (UPZ) n° 92, La Macarena, Zona de Área limitada según Resolución 76 de 1997, del Ministerio de Agricultura, el cual cuenta con el tratamiento de Suelo de Protección, Área de Actividad de Suelo Protegido.

- Mediante el concepto técnico ambiental No. 2008EE45072 de fecha 3 de Diciembre de 2008, la Secretaría Distrital de Ambiente sobre la instalación de la estación de telecomunicaciones inalámbricas, a ser ubicada en la Transversal 1 No. 31-38, de esta ciudad, precisó lo siguiente:

"... Al respecto me permito informarle que la Secretaría Distrital de Ambiente (SDA) no es la Entidad que autoriza la instalación de este tipo de elementos, por cuanto mediante Decreto 061 de 1997, por el cual se establecen las normas urbanísticas y arquitectónicas necesarias para la aprobación del diseño y la ocupación temporal o permanente del espacio donde se instalarán los elementos que conforman una estación de la red de telecomunicaciones inalámbricas, y se dictan otras disposiciones; es la Secretaría Distrital de Planeación, la Entidad encargada de responder por las autorizaciones de instalación de dichos elementos.

El mencionado Decreto establece en el Artículo 10 que la aprobación del diseño de los elementos que conforman una estación de la red de telecomunicaciones inalámbricas que se instalen en predio o zonas que puedan afectar los Cerros Orientales de la Capital de la República, las chucuas, humedales o zonas que correspondan al sistema hídrico u orográfico de Santa Fe de Bogotá, D.C., estará sujeta, adicionalmente, al concepto favorable de las autoridades ambientales.

Puesto que la solicitud que presenta corresponde a un predio ubicado en las siguientes coordenadas:
Latitud (wgs-84) 4°36'58.43" N
Longitud (wgs-84) 74°3'45.81" O
Cuyo propietario es señor Víctor Jesús Barrios Higuera.

La Secretaría Distrital de Ambiente – SDA a través de la Oficina recontrol de Emisiones y Calidad del Aire, determina que el predio correspondiente a la dirección Tv 1 No. 31-38 barrio La Perseverancia Localidad de Santa Fe, tiene el total de su extensión dentro de la franja de adecuación, la cual hace parte de la zona de protección ambiental del Bosque de los Cerros Orientales como se observa en el área sombreada del Anexo 1, cabe resaltar que los Cerros Orientales se constituyen en uno de los sistemas de la Estructura Ecológica Principal, cuya protección esta a cargo de la SDA.

Por tal motivo se prohíbe la construcción e instalación de la estación base y torre de comunicaciones relacionada en la solicitud RAD2008ER51710 en cumplimiento a: (subrayado fuera de texto)

ACUERDO 339 DE 2008 DEL CONCEJO DE BOGOTA

Por medio del cual se dictan normas de restricción para la ubicación de antenas de telecomunicaciones y la estructura que las soporta y se dictan otras disposiciones, que en su artículo tercero ilustra.

Artículo Tercero. Para la localización de estaciones de telecomunicaciones inalámbricas en zona de uso residencial neto establecido por el Decreto Distrital 190 de 2004, esta se permitirá en un radio no menor de 200 metros de centros educativos, centros geriátricos y centros de servicios médicos.

Parágrafo. La Secretaría Distrital de Planeación emitirá el acto administrativo correspondiente a la aprobación o negación del permiso de ubicación, regularización e implantación de antenas de telecomunicaciones y/o a la estructura que las soporta, con base entre otros, a los siguientes criterios:



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

. Paisajísticos. Simulación gráfica que mida el impacto visual a través de un fotomontaje que demuestre las estrategias de mitigación.

. Ambiental. Se prohíbe la dispersión de antenas de telecomunicaciones en el Sistema orográfico distrital...”

La solicitud presentada incumple la anterior norma, ya que contempla la instalación de una antena de comunicaciones, en un predio ubicado en la Transversal 1 No. 31-38, Barrio La Perseverancia, el cual SE ENCUENTRA LOCALIZADO SOBRE LA FRANJA DE ADECUACIÓN la cual hace parte de la zona de protección ambiental del Bosque de los Cerros Orientales, uno de los sistemas de la Estructura Ecológica Principal.

Por lo anteriormente expuesto, se niega la solicitud de aprobación del diseño y ocupación del espacio donde se instalarán los elementos que conforman una Estación de la Red de Telecomunicaciones denominada CELDA PERSEVERANCIA, a ser ubicada en el predio de la Transversal 1 No. 31-38, Barrio La Perseverancia, de la Localidad de Santa Fe, por incumplir la norma establecida en el artículo 10, decreto n° 061 de 1997, según concepto técnico ambiental No. 2008EE45072 de fecha 3 de Diciembre de 2008, de la Secretaría Distrital de Ambiente.

1. (sic) La Secretaría de Planeación Distrital con la expedición de la resolución 0364 de marzo 4 de 2009, **viola flagrantemente el debido proceso y el derecho a la defensa**, por ser contraria a postulados constitucionales y procedimentales establecidos por el Código Contencioso Administrativo, y en especial, frente a los Decretos 4397 de 2006 y el decreto 564 de 2006, al desconocer el término expreso determinado por la Ley para la contestación de requerimientos “**30 días hábiles**”, que mediante oficio No. VTSP-0169-2009 de fecha enero 27 de 2009 (radicación 2-2009-02711) fueron reiterados al determinar “...esta Dirección le informa que si en término de 30 días hábiles contados a partir de la fecha de envío del presente documento no se ha dado cumplimiento a lo expuesto en el presente oficio...”, los cuales fueron acatados en forma efectiva y oportuna por Telefónica Móviles Colombia S.A, al dar contestación al Acta de Observaciones y Correcciones **el día 10 de marzo de 2009 (radicación 1-2009-10200)**, generando con su actuación NULIDAD, que se presenta en perjuicio del derecho de los consumidores y usuarios –no prestación efectiva del servicio público, consagrado en el artículo 88 de la Constitución Política y el artículo 4° de la Ley 472 de 1998.
2. En relación a los supuestos prestados (sic) por la Secretaría de Planeación Distrital, para la negación del permiso, nos controvertir (sic) y demostrar plenamente el cumplimiento cabal para la aprobación del proyecto:
 - Es de aclarar que la clasificación que se le atribuye al predio en mención en cuanto a que se encuentra en la FRANJA DE ADECUACION, se aleja totalmente de la realidad urbanística del desarrollo del Barrio La Perseverancia, el cual cuenta con una tradición que data desde 1812, cuando se conformó como el primer barrio obrero de Bogotá y que posteriormente se regularizó mediante el **Decreto 1496/83 que reglamenta la Urbanización La Perseverancia**.

El barrio La Perseverancia ha contado tradicionalmente con la totalidad del sistema de equipamientos (educativos, salud, culturales, sociales, deportivos y recreativos) y redes de servicios públicos que evidencian un desarrollo acorde a su condición netamente urbana y que **lo apartan claramente de cualquier clasificación de tipo forestal**. Tal condición puede evidenciarse en las fotografías del sector (7 fotos) en las cuales se evidencian los patrones arquitectónicos y urbanísticos propios de los sectores consolidados de la ciudad.



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

- **Servicio Público:** Es importante establecer que la instalación de la estación en el predio de la transversal 1ª No. 31-38 Barrio La Perseverancia (legalizado e incorporado conforme procedimiento legal), de la localidad de Santa Fé de la ciudad de Bogotá, D.C., es requerida 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 en desarrollo de los Contratos de Concesión suscritos con el Ministerio de Comunicaciones desde marzo de 1994.

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.**

La Telefonía Móvil Celular es un Servicio Público de Telecomunicaciones, del ámbito y cubrimiento Nacional. (Artículo 1 Ley 37 de 1993).

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). 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.**

Así mismo manifestamos muy respetuosamente al señor Director, 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.

Por su parte, 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



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

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.

Luego debe garantizarse el derecho colectivo que tienen los ciudadanos al acceso a los servicios públicos y prestación 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.

- **Viabilidad ambiental.**- Desde la expedición de la Ley 99 de 1993, norma que dio cumplimiento al precepto constitucional que obliga al estado a velar de forma diligente y responsable por la conservación del medio ambiente, y que reestructuró al Inderena para dar paso a un nuevo ente de talla ministerial encargado de salvaguardar el medio en el que habitamos, con la creación del hoy Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial y de contera (sic) estructurando todo el sistema legal que regula lo atinente al otorgamiento de licencias Ambientales. La norma creadora del Ministerio, al igual que sus decretos reglamentarios –vigentes a la fecha- y normas concordantes, relacionan en forma taxativa los casos en los que se requiere el otorgamiento de la licencia ambiental como requisito indispensable para el ejercicio de la actividad, **sin que en dicho listado se enumere el sector de las telecomunicaciones, y menos aún de la telefonía móvil celular.**

Que para el sector de las telecomunicaciones la actual normatividad ambiental colombiana NO exige ningún trámite legal ambiental, llámese licencia, PMA, permiso, etc., posición y concepto que RATIFICO el Ministerio del Medio Ambiente a través de la resolución n° 316 del 3 de mayo de 1999 –para el caso concreto de una estación de telefonía celular.

Por lo anterior, conforme a la Ley 99 de 1993 y su decreto reglamentario 1120 de 2005-modificadorio del 1052 de 1998-, para efecto de la Red de telecomunicaciones del estado "celda PERSEVERANCIA, **No procede la solicitud de licencia ambiental, PMA o permiso para esta clase de proyectos.**

Así mismo, mediante resoluciones 0227 de agosto 30 de 2005 y 0235 de septiembre 6 de 2005, la Unidad Administrativa Especial del Sistema de Parques Nacionales Naturales (UESPNN), reguló expresamente la instalación de antenas y demás y materiales pertenecientes a redes de telecomunicación y radiocomunicación pública y privada en las áreas a cargo de esta entidad y se fijaron lasa tarifas para cobro de los servicios evolución y seguimiento de permisos, concesiones y autorizaciones, y demás instrumentos de control y manejo ambiental.

Por su parte la Secretaría Jurídica de la Alcaldía Mayor de Bogotá- concepto SJ-124-08 radicado en la SDP 3-2009-00890 y la Dirección de Vías, Transporte y Servicios Públicos de la Secretaría Distrital de Planeación –concepto VTSP-2009-0322 de febrero 11/09; dirigido a ASOCEL, la entidad competente Secretaría de Plantación (sic) Distrital frente al Acuerdo 339 de 2008, y muy especialmente frente al PARAGRAFO, expreso (sic) "Por lo anterior, se comunica que esta Secretaría adelanta actualmente junto con la Secretaría Distrital de Medio Ambiente, por tratarse de un tema competencia de esta entidad, lo concerniente a los alcances a la preservación ambiental y la contaminación visual, **de tal manera que se avanza en el proyecto de decreto que reglamente lo faltante, que corresponde al**



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

parágrafo del artículo tercero, que trata de los aspectos paisajísticos y ambientales del mencionado Acuerdo (el subrayado y negrilla es nuestro).

- Acuerdo 339 de 2008.- Frente al alcance la del (sic) artículo 3 del Acuerdo 339 de 2008, nos permitimos manifestar al despacho que no hay torres de otros operadores, y NO estamos inmersos en la limitante plasmada frente a las entidades correspondientes – no es sector residencial neto; como lo exige la norma como condicionamiento de las limitantes.
- Por su parte la CAR- “La Corporación Autónoma Regional de Cundinamarca”, es la competente y actualmente viene desarrollando los estudios técnicos y jurídicos para la regularización de las antenas de telecomunicaciones existentes que están ubicadas en los cerros orientales de Bogotá, y las nuevas antenas que requieren localizar en dicha zona, - concepto 2008-0000210168 del 11/12/2008; predio chip n° AAA0087 JLHK “Reserva Forestal Protectora Bosque Oriental de Bogotá” (el subrayado y negrilla es nuestra). ACLARAMOS QUE ESTAMOS EN ZONA EMINENTEMENTE URBANIZADA “Barrio legalizado e incorporado”- anexamos levantamiento fotográfico- (NO real área de reserva forestal).

Cabe resaltar que la instalación de infraestructura de servicios públicos en la cual se encaja el servicio público de la telefonía móvil celular, está contemplado en el **Plan de Manejo Ambiental de la Zona de Reserva Forestal Protectora Bosque Oriental de Bogotá en su artículo 17**, y adoptado mediante resolución 1141 de 2006 de la CAR “La Corporación Autónoma Regional de Cundinamarca”.

- Así mismo, manifestamos al señor Director de Vías, Transporte y Servicios Públicos de la Secretaría de Planeación Distrital, que para el caso del desarrollo de este proyecto no procede la aplicación del decreto 122 de 2006, teniendo en cuenta que no estamos frente a la expedición de una licencia de urbanismo y/o construcción para la realización de proyectos o actividades urbanísticas de construcción y/o edificación en inmuebles conforme resolución 76 de 1997 (resolución 463 de abril 14 de 2005), por cuanto estamos ante **UN SERVICIO PUBLICO**, y como es de conocimiento la norma soporte es objeto de demanda y a la fecha esta suspendida.

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 PERSEVERANCIA, transversal 1ª No. 31-38, barrio La Perseverancia 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.

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 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



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

edificaciones convencionales, o no estén cubiertas dentro de las limitaciones de cada uno de los materiales estructurales prescritos.

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.

LUEGO, la Secretaría Distrital de Ambiente –sin visitar el sitio- en desarrollo del servicio público, la Ley 99 de 1993, el Decreto reglamentario 1120 de 2005, las resoluciones especiales 1227 de agosto 30 de 2005 y 0235 de septiembre 6 de 2005, el parágrafo del artículo tercero del Acuerdo Distrital 339 de 2008, el decreto 195 de 2005, la competencia de la CAR "Plan de manejo ambiental de la zona de reserva forestal protectora Bosque Oriental de Bogotá en su artículo 17, y adoptado mediante resolución 1141 de 2006 de la CAR", NO puede negar la instalación de la estación PERSEVERANCIA; así mismo, aclaramos que se cumple totalmente y efectivamente con los otros requisitos necesarios para la APROBACION DEL PERMISO.

FUNDAMENTO JURÍDICO

La telefonía móvil celular, corresponde al desarrollo legal del Servicio Público de la Telefonía Móvil Celular, actividad que es prestada por el ESTADO, a través de los particulares mediante la Concesión de este servicio y en virtud de la cual los particulares desarrollan la actividad del Estado.

El Estado Colombiano en aras de dar cumplimiento a sus obligaciones constitucionales y asegurar de este modo la vida, honra y bienes de todos y cada uno de sus asociados, ha dispuesto la necesidad de traer a nuestro modus vivendi de este adelanto tecnológico que sin lugar a dudas ha permitido un avance significativo en las comunicaciones a escala nacional.

Pero este carácter de SERVICIO PÚBLICO lo impone la propia Constitución Nacional al consagrar en su artículo 75 el espectro electromagnético como bien público, de carácter imprescriptible e inajenable cuyo control y gestión pertenece al Estado. En ejecución de este mandato Constitucional encontramos normas como la Ley 72 de 1989, el Decreto Ley 1900 de 1990, la Ley 37 de 1993, el decreto 195 de 2005, Decreto Distrital 061 de 1997, entre otras normas, que se encargan de regular concretamente de forma general y particular este servicio público.

La prestación del Servicio Público de Telefonía Móvil Celular, no es una rueda suelta dentro del andamiaje estatal, sino que por el contrario constituye uno de los pilares fundamentales para lograr la función social que compete al Estado Colombiano.



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

En el mismo sentido el ejercicio de las comunicaciones como actividad pública o privada se encuentra altamente regulada por el Gobierno Nacional – Ministerio de Comunicaciones, de la Protección Social, del Medio Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial- Las superintendencias de Servicios Públicos, de Industria y Comercio, la Comisión de Regulación de Telecomunicaciones y demás entes gubernamentales y privados, que se encuentran debidamente facultados para ejercer las labores necesarias que tiendan y permitan una adecuada prestación de Servicio Público, para garantía y tranquilidad de COMUNIDAD y muy especialmente, sin que se menoscaben los Derechos conciudadanos.

No es dable por tanto, que el Estado Colombiano, por intermedio del Ministerio de Comunicaciones, otorgue la Concesión en la prestación de un Servicio Público "Telefonía Móvil Celular", que de modo alguno coloque en situación de peligro o riesgo alguno, la salud, la vida e integridad de los particulares.

Por lo anterior, la infraestructura de la Red del Estado "Estación Base de Telefonía Móvil Celular denominada CELDA MONTEARROYO en Bogotá corresponde a equipos y elementos debidamente homologados nacional e internacionalmente como NO PERJUDICIALES para la Salud Humana, siendo instalados en cientos de ciudades de los diversos países del orbe.

GENERALES-

Que la Constitución Política establece como fin esencial del Estado, el servicio a la comunidad y la promoción de la prosperidad general. Así mismo, la Ley 72 de 1989 establece que el Gobierno Nacional promoverá la cobertura nacional de los servicios de telecomunicaciones y su modernización, a fin de propiciar el desarrollo socioeconómico de la población.

De la misma forma, el Decreto Ley 1900 de 1990 establece que las telecomunicaciones deberán ser utilizadas como instrumentos para impulsar el desarrollo político, económico y social del país, con el objeto de elevar el nivel y calidad de vida de los habitantes.

Que la Ley 72 de 1989, el Decreto Ley 1900 de 1990 y el Decreto 1130 de 1999 determinan que corresponde al Ministerio de Comunicaciones formular y adoptar las políticas sobre el sector de telecomunicaciones, así como determinar los planes de desarrollo a nivel nacional.

Que los artículos 22 y 23 del Decreto Ley 1900 de 1990, expresan que el establecimiento, la instalación, la expansión, la modificación, la ampliación, la renovación y la utilización de la red de telecomunicaciones del Estado, o de cualquiera de sus elementos, constituyen motivos de utilidad pública e interés social requieren autorización previa del Ministerio de Comunicaciones, de la Comisión Nacional de Televisión o de la entidad que haga sus veces.

Que el Decreto 1504 de 1998 determinó en el artículo 27, la obligatoriedad de las oficinas de Planeación Municipal otorgar licencias de intervención y ocupación del Espacio Público.

Que corresponde a la Unidad Administrativa Especial de Aeronáutica Civil UAEAC, entre otras funciones, regular, administrar, vigilar, y controlar el uso del espacio aéreo Colombiano por parte de la aviación civil, coordinar las relaciones de esta con la aviación de estado, la utilización segura y adecuada del espacio aéreo y dictar las normas aplicables a la señalización e iluminación de las torres y estructuras de soporte de antenas de radiocomunicación y determinar su ubicación dentro de los corredores aéreos para la debida seguridad aeronáutica, de conformidad con las normas internacionales.

Que el artículo No. 2 de la Ley 142 de 1994 establece que el estado intervendrá en los servicios públicos, conforme a las reglas de competencia de que trata la Ley 142, para garantizar, entre otros



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

la calidad del bien objeto del servicio público y su disposición final para asegurar el mejoramiento de la calidad de vida de los usuarios, la ampliación permanente de la cobertura mediante sistemas que compensan la insuficiencia de capacidad de pago de los usuarios.

PARTICULARES-

1. Es importante establecer que la instalación de la Estación Base de Telefonía Móvil Celular denominada CELDA PERSEVERANCIA, a ubicarse en predio ubicado en la transversal 1ª No. 31-38 Barrio La Perseverancia de Bogotá (Cundinamarca), es requerida para asegurar la continuidad en la prestación de un servicio público de telecomunicaciones de interés general que le corresponde prestar a Telefónica Móviles Colombia S.A., por virtud de la Ley en desarrollo de los Contratos de Concesión suscritos con el Ministerio de Comunicaciones desde marzo de 1994. – SOLICITUD ESCRITA, EXPRESA Y CONSTANTE DE LA COMUNIDAD DEL SECTOR Y DEL PAÍS EN GENERAL, PARA MEJORAR LA COBERTURA Y CAPACIDAD DEL SERVICIO PÚBLICO DE TELEFONÍA MÓVIL CELULAR.

2. La Telefonía Móvil Celular es un Servicio Público de Telecomunicaciones, de ámbito y cubrimiento nacional. (Artículo 1 Ley 37 de 1993).

3. Telefónica Móviles 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 número -0001-0002 y 0003- de marzo de 1994 que lo habilita para prestar el servicio.

4. 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, 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 este puede ser una persona pública o privada; el concepto obedece además, a criterios de orden público e interés general, en la medida en que las Telecomunicaciones son un Servicio Público y por lo tanto, de acuerdo a 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.

5. 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 Estación de Telefonía Móvil Celular, constituyen motivos de utilidad pública e interés social (Artículo 22 del Decreto Ley 1900 de 1990). 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



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

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.**

6. El USO que TELEFÓNICA MÓVILES COLOMBIA S.A., pretende dar al proyecto denominado CELDA PERSEVERANCIA a ubicarse en predio ubicado en la transversal 1ª No. 31-38 de Bogotá, no es un capricho y deseo que este operador celular quiera imponer voluntariamente, sino por el contrario, es la resultante de una serie de pruebas, mediciones técnicas, diseño de red, enlaces con otros operadores y demás, exigida por el Ministerio de Comunicaciones, realizadas por el Departamento de Ingeniería y Diseño de Telefonía Móviles Colombia S.A., requeridas para determinar dentro de un área específica a cubrir un sitio preciso para instalar la Estación Base de Telefonía Móvil Celular. TELEFÓNICA MÓVILES COLOMBIA S.A., está obligado a dar mayor cubrimiento del Servicio Público de Telefonía Celular dentro del territorio nacional, para satisfacer las necesidades de los usuarios del servicio, para lo cual debe escoger, no solo que el sitio localizado sea estratégico desde el punto de vista de la red instalada a la fecha de empalme con la nueva base, sino también, la cobertura, la capacidad y las facilidades de acceso para poder realizar dicha instalación.

7. No debe olvidarse que el Artículo 28 de la Ley 142 de 1994, establece expresamente que: "Todas las empresas tienen derecho a construir, operar y modificar sus redes e instalaciones para prestar los servicios públicos, para lo cual cumplirán con los mismos requisitos y ejercerán las mismas facultades que las Leyes y demás normas pertinentes establecen para las entidades oficiales que han estado encargadas de la prestación de los mismos servicios, y los particulares previstas en esta ley". La conducta de las autoridades municipales debe estar dirigida a promover el desarrollo de las entidades territoriales a que pertenecen, impulsando la prestación de los servicios públicos en su jurisdicción, con el fin de garantizar la satisfacción de las necesidades públicas correspondientes. Así lo dispone el artículo 26 de la ley 142 al ordenar que: "(...) Los municipios deben permitir la instalación permanente de redes destinadas a actividades de Empresas de Servicios Públicos, o la provisión de los mismos bienes y servicios que éstas proporcionan, en la parte subterránea de las vías, puentes, ejidos, andenes y otros bienes de uso público. Las empresas serán, en todo caso, responsables por todos los daños y perjuicios que causen por la deficiente construcción u operación de sus redes. Las autoridades municipales en ningún caso podrán negar o condicionar a las Empresas de Servicios Públicos las licencias o permisos para cuya expedición fueron competentes conforme a la Ley, por razones que hayan debido ser consideradas por otras autoridades competentes para el otorgamiento de permisos, licencias o concesiones, ni para favorecer monopolios o limitar la competencia". En este mismo sentido, los Artículos 28 y 29 de la citada Ley 142 de 1994, exigen un comportamiento activo de las autoridades municipales para que las empresas de servicios públicos puedan prestar estos servicios, y, al tiempo, se cumplan los fines sociales del Estado, que la Constitución Política ha querido y el legislador ha desarrollado.

8. Las normas de control urbanístico existentes son aplicables -NO ES VIVIENDA- para la aprobación de los diseños y la ocupación temporal o permanente del espacio donde se instalaron los elementos que conforman la Red de Telecomunicaciones del Estado "Estación Base de Telefonía Celular", por tratarse de la instalación de un Servicio Público; normas que son solo aplicables a la construcción de viviendas y edificaciones o subdivisión de predios urbanos o rurales y no a la instalación de infraestructura de telefonía. Agradecemos en este punto tener como soporte y prueba del sustento anterior toda la Red de Telecomunicaciones del Estado - Operadores de TMC (Telefónica Móviles Colombia S.A.); PCS; RPTBC; Colombia Telecomunicaciones "TELEFÓNICA - TELECOM"; etc- que se encuentra instalada a lo largo y ancho del territorio nacional en todos los polígonos SIN RESTRICCIÓN ALGUNA Y CONFORME A LA NECESIDAD TÉCNICA, en desarrollo de los POT vigentes de todos los municipios.



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

9. Reiteramos 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, de acuerdo con el Decreto Ley 1900 del 19 de agosto de 1990 expedido por el gobierno que reforma las normas y estatutos que regulan las actividades de telecomunicaciones. De acuerdo al artículo 22 del citado Decreto Ley "el establecimiento, la instalación, la expansión, la modificación, la ampliación, la renovación y la utilización de la red de telecomunicaciones del Estado o de cualquiera de sus elementos, constituyen motivos de utilidad pública e interés social." El uso dado al predio ubicado en la Calle 140 No. 6-50, no fue capricho y deseo de TELEFONICA MOVILES COLOMBIA S.A. que quiera imponer voluntariamente, sino que fue la resultante de una serie de pruebas, mediciones técnicas, diseño de red, enlaces y demás exigidas por el Ministerio de Comunicaciones, realizadas por el departamento de ingeniería y diseño de la Empresa, requeridas para determinar dentro de un área específica a cubrir un sitio específico para instalar la Estación Base de Telefonía Celular. Es todo un proceso que tiene como fundamento y consecuencia el cumplimiento de las obligaciones contraídas con el Ministerio de Comunicaciones de acuerdo con lo establecido con los contratos de Concesión para la prestación del servicio de telefonía móvil celular No. 0001-0002 y 003, como Servicio Público de Telecomunicaciones, de ámbito y cubrimiento nacional que proporciona en sí mismo capacidad completa para la telefonía conmutada (RTPC) entre aquellos y los usuarios fijos, haciendo uso de una red de telefonía móvil celular, en que la parte del espectro radioeléctrico, asignado a TELEFÓNICA MÓVILES COLOMBIA S.A., constituye un fin principal. Obligaciones dentro de las cuales se encuentra como esencial el cubrimiento minucioso de diferentes zonas a nivel local y nacional.

A su vez la Constitución Nacional en su artículo 365 señala: "Los servicios públicos son inherentes a la finalidad social del Estado. Es deber del Estado asegurar su prestación eficiente a todos los habitantes del territorio nacional". En desarrollo de lo anterior, nos permitimos manifestarle que tanto en la zona Oriente, la Zona Atlántica, así como la Nor-Occidental (Contrato de Concesión), áreas de cubrimiento a cargo actualmente de TELEFONICA MÓVILES COLOMBIA S.A. en el país, se han instalado aproximadamente 1.800 Bases de Telefonía Móvil Celular en los Municipios que conforman estas áreas, instalaciones éstas realizadas a la fecha por estos Operadores en todos los polígonos incluidos los exclusivamente residenciales y los sometidos a tratamientos de conservación arquitectónica estricta C-1. Tal es el caso de la ciudad de Bogotá D.C., emporio de las Telecomunicaciones del Estado, el Decreto 061 de enero de 1997, en el cual se establece expresamente las normas urbanísticas y arquitectónicas necesarias para la aprobación del diseño y la ocupación temporal o permanente del espacio donde se instalarán los elementos que conforman una estación de la red de telecomunicaciones inalámbricas, está permitida en todos los polígonos, incluidos exclusivamente residenciales. Así mismo permite la aprobación del diseño y ocupación del espacio incluso en áreas urbanizables no urbanizadas o en desarrollos subnormales y inmueble sometidos al tratamiento de conservación arquitectónica estricta C-1 (Artículos 9 y 11 del Decreto 061 de 1997).

10. 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 Aeronáutica Civil determinar las condiciones técnicas como de ubicación que deben reunir con los equipos y las alturas de las torres y/o mástiles. Competencia que solo radica en este ente, quien se reserva exclusivamente el derecho de modificar los permisos o suprimirlos si se presentan interferencias o inconvenientes para los servicios de radiocomunicaciones, radio navegaciones aeronáutica, así como ordenar disminuir altura o cambiar el sitio por la seguridad aérea o de las comunicaciones.



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

11. El artículo 99 de la Ley 338 de 1997, la ley 99 de 1993, el Decreto 1052 de 1998, no contienen ninguna restricción para la instalación de elementos que conforman la Red de Telecomunicaciones del Estado. 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.

12. El Decreto 2201 de Agosto 5 de 2003, reglamentario del Artículo 10 de la Ley 388 de 1997, establece expresamente en sus Artículos 1 y 2, lo siguiente:

"Artículo 1. Los proyectos, obras o actividades considerados por el legislador de utilidad pública e interés social cuya ejecución corresponda a la Nación, podrán ser adelantados por esta en todo el territorio Nacional, de manera directa o indirecta a través de cualquier modalidad contractual, previa la expedición de la respectiva licencia o del correspondiente instrumento administrativo de manejo y control ambiental por parte de la autoridad ambiental correspondiente".

"Parágrafo. De igual manera, se podrán ejecutar los proyectos, obras o actividades que sean considerados de utilidad pública e interés social que no requieran de la obtención previa de licencias o demás instrumentos administrativos de manejo y control ambiental." (subrayado propio)

Artículo 2. Los planes, planes básicos o esquemas de ordenamiento territorial de los municipios y distritos en ningún caso serán oponible a la ejecución de proyectos, obras o actividades a los que se refiere el Artículo 1º del presente decreto.

13. 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:

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.



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

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”.

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”.

PETICIÓN

Por lo anterior, **señor Director**, solicitamos respetuosamente reponga su decisión y conceda el CONCEPTO FAVORABLE para el proyecto denominado CELDA PERSEVERANCIA y conforme a la normatividad nacional y municipal dichas instalaciones no tienen ninguna clase de limitante para la instalación del servicio público de telefonía móvil celular, así 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 2 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, así como el derecho colectivo que tienen los ciudadanos de acceso a los servicios públicos y prestación 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, o se decrete la nulidad y en subsidio se conceda la Apelación conforme el CCA-“.



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

RAZONAMIENTOS DEL DESPACHO

Revisadas las objeciones por las cuales se pide la revocación de la Resolución 364 del 4 de marzo de 2009, "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 PERSEVERANCIA, localizada en la transversal 1ª No. 31-38, barrio La Perseverancia, Localidad de Santa Fé de esta Ciudad" se manifiesta lo siguiente:

1. Oportunidad y Procedencia del recurso de reposición:

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 dieciséis (16) de marzo de 2009, y el recurso fue presentado el 19 de marzo del mismo año, encontrándose dentro del término legal, lo que amerita su análisis de fondo.

El Recurso de Reposición es procedente en los términos de los Artículos 50 del C.C.A., 36 del Decreto 564 de 2006, normas que disponen:

"Artículo 50.- Recursos de la vía gubernativa. Por regla general, contra los actos que pongan fin a las actuaciones administrativas procederán los siguientes recursos:

- 1. El de reposición, ante el mismo funcionario que tomó la decisión, para que la aclare, modifique o revoque.*
- 2. El de apelación, para ante el inmediato superior administrativo, con el mismo propósito (...)"*
(Negrilla fuera de texto).

"ARTÍCULO 36. Recursos en la vía gubernativa. Contra los actos que resuelvan las solicitudes de licencias procederán los recursos de reposición y apelación:

- 1. El de reposición, ante el curador urbano o la autoridad municipal o distrital que lo expidió, para que lo aclare, modifique o revoque.*
- 2. El de apelación, ante la oficina de planeación o en su defecto ante el alcalde municipal, para que lo aclare, modifique o revoque. El recurso de apelación podrá interponerse directamente, o como subsidiario del de reposición.*

Parágrafo. Los recursos de reposición y apelación deberán presentarse en los términos previstos en el Código Contencioso Administrativo".

2. De acuerdo con lo anteriormente expuesto, este despacho procede a decidir sobre cada uno de los motivos de inconformidad, previo el siguiente análisis:

Considerandos n° 1 al 6:

Los considerandos n° 1 al 6 del recurso, relacionan el trámite cursado por la empresa TELEFONICA MOVILES COLOMBIA S.A., para la aprobación del diseño y ocupación del espacio donde se instalarán los elementos que conforman una estación de la Red de Telecomunicaciones



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

denominada CELDA PERSEVERANCIA, localizada en la transversal 1ª No. 31-38, y por lo tanto, al tratarse del resumen de un trámite cumplido, esta Secretaría no se pronuncia sobre el mismo.

Considerando n° 1 (numeral repetido por el recurrente en el folio n° 2 del documento):

Se refuta la afirmación del recurrente, acerca de que la Secretaría Distrital de Planeación "...*viola flagrantemente el debido proceso y el derecho a la defensa...*", con la expedición de la resolución n° 364 de 2009, toda vez que el citado acto administrativo niega la solicitud de aprobación del diseño y ocupación del espacio para ubicar los elementos que conforman la Estación de Red de Telecomunicaciones, denominada "CELDA PERSEVERANCIA", en el predio de la transversal 1ª No. 31-38, por incumplir la norma establecida en el artículo 10, decreto n° 061 de 1997, según el concepto técnico ambiental No. 2008EE45072 de fecha 3 de Diciembre de 2008, emitido por la Secretaría Distrital de Ambiente.

Si bien el peticionario respondió el acta de observaciones y correcciones dentro del término establecido por los decretos 439 de 2006 y 564 de 2006, el concepto desfavorable emitido por la autoridad ambiental para la ubicación de la estación de telecomunicaciones en el predio de la transversal 1ª No. 31-38, no permitió a la solicitud cumplir con el requisito establecido en el artículo 10º del decreto 061 de 1997 y en el artículo 3º del Acuerdo 339 de 2008, para la aprobación del diseño de los elementos que conforman una estación de la red de telecomunicaciones inalámbricas en un predio ubicado en el sistema orográfico de Bogotá, y en consecuencia, obligó a la Secretaría Distrital de Planeación a expedir el acto administrativo que negó la solicitud.

Cabe destacar que el concepto de la Secretaría Distrital de Ambiente, fue solicitado por la empresa Telefónica Móviles Colombia S.A. el día 13 de noviembre de 2008, según radicado de la SDA n° 2008ER51710, y respondido por esta última entidad con oficio n° 2008EE45072 del 3 de diciembre de 2008, dirigido a la Gerencia de Recursos Físicos de la misma empresa y copia a la Secretaría Distrital de Planeación.

Lo anterior permite concluir que la empresa Telefónica Móviles Colombia S.A., tuvo conocimiento de la restricción ambiental de instalar la estación de telecomunicaciones en el predio de la transversal 1ª No. 31-38, siete (7) días antes de que radicar la respectiva solicitud ante la Secretaría Distrital de Planeación, según radicación n° 1-2008-51896 del 11 de diciembre de 2008.

Considerando n° 2 (numeral repetido por el recurrente en el folio n° 2 del documento):

Sobre el cuestionamiento del recurrente de la ubicación del predio en la franja de adecuación, se aclara que según el decreto n° 492 del 26 de octubre de 2007, que reglamentó la UPZ n° 92, La Macarena, el predio de la transversal 1ª No. 31-38 cuenta con el tratamiento de Suelo de Protección, Área de Actividad de Suelo Protegido y se localiza en Zona de Área limitada según Resolución 76 de 1977, del Ministerio de Agricultura.

Igualmente, el concepto técnico ambiental No. 2008EE45072 de fecha 3 de Diciembre de 2008, emitido por la Secretaría Distrital de Ambiente y aportado a la solicitud, define que el predio de la transversal 1ª No. 31-38 "...*tiene el total de su extensión dentro de la franja de adecuación, la cual hace parte de la zona de protección ambiental del Bosque de los Cerros Orientales*" y que "...*los Cerros Orientales se constituyen en uno de los sistemas de la Estructura Ecológica Principal, cuya protección esta a cargo de la SDA*".

Ahora bien, el DECRETO 122 DE 2006 (Abril 04) "*Por el cual se adoptan medidas de defensa y protección de la Reserva Forestal Protectora "Bosque Oriental de Bogotá"*", expedido por el Alcalde



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

Mayor de Bogotá D. C., en ejercicio de sus facultades legales, en especial de las conferidas por los artículos 38 y 53 del Decreto Ley 1421 de 1993, estableció en sus artículos primero y segundo lo siguiente:

"... Comprometer a la Administración Distrital, a través de todas sus entidades y dependencias, en la defensa y protección de los Cerros Orientales de Bogotá, como un área de interés ecológico de la Nación y de la Ciudad" y "... Ordenar a los Curadores Urbanos de la Ciudad abstenerse de proferir o aprobar licencias de urbanismo y/o construcción para la realización de proyectos o actividades urbanísticas, de construcción y/o edificación, en inmuebles que se encuentran ubicados dentro de la zona descrita por el INDERENA en el Acuerdo 30 de 1976 y determinada como Reserva Forestal Protectora según lo dispuesto por la Resolución 76 de 1977 emanada del Ministerio de Agricultura. Este mismo parámetro lo deberá aplicar el Departamento Administrativo de Planeación Distrital cuando resuelva recursos de vía gubernativa o revocatorias de decisiones de los citados curadores".

Lo anterior contradice la afirmación del recurrente de que el barrio de la Perseverancia posee *"tradición netamente urbana"* y *"....que lo apartan de cualquier clasificación de tipo forestal"*, ya que el referido predio, pese a ubicarse en el mismo barrio La Perseverancia, igualmente pertenece al sistema orográfico de la ciudad según la norma urbana vigente, y en consecuencia, le aplica la restricción de ubicación de estaciones de telecomunicaciones reglamentada en el artículo 10° del decreto 061 de 1997 y en el artículo 3° del Acuerdo 339 de 2008.

Las consideraciones del recurrente sobre el acto administrativo de reglamentación del barrio La Perseverancia, los equipamientos existentes en el mismo y sobre *"los patrones arquitectónicos y urbanísticos propios del sector consolidado"*, no aplican para el presente caso, puesto que la norma urbanística de mayor jerarquía, como es la Unidad de Planeamiento Zonal, asignó la predio en discusión el tratamiento de suelo de protección, que lo apartan de los patrones urbanos característicos del barrio.

Si bien la prestación del servicio público de telecomunicaciones es de interés general, según la Ley 37 de 1993, o de *"utilidad pública e interés social"*, como afirma el recurrente, también es cierto que la ubicación de la infraestructura necesaria para su funcionamiento debe cumplir con la normatividad vigente en cada uno de los territorios donde se propone ubicar, que para el caso del Distrito Capital de Bogotá está contenida, entre otros, en el decreto 061 de 1997 y en el Acuerdo 339 de 2008, que restringen la ubicación de estaciones de telecomunicaciones en el sistema orográfico de la ciudad.

La anterior restricción no se relaciona con algún *"uso específico que tenga limitantes espaciales de aplicación"*, como afirma el recurrente, sino con la **ubicación de la estación en zonas que puedan afectar los Cerros Orientales de la Capital de la República, las chucuas, humedales o zonas que correspondan al sistema hídrico u orográfico de Bogotá**, tal y como menciona la norma vigente.

Acerca de la mención de diversas normas y actos administrativos de orden nacional, que, según el recurrente, no restringen la prestación del servicio de telefonía móvil ni la instalación de elementos que conforman la red de telecomunicaciones del estado, se reitera que la prestación de este tipo de servicios y la instalación de su respectiva infraestructura no pueden desconocer las normas urbanísticas y técnicas territoriales vigentes, que controlan la ubicación de estaciones de telecomunicaciones, las cuales son de plena aplicabilidad para el caso de la ciudad de Bogotá.

Sobre el cuestionamiento del recurrente de la supuesta exigencia de la administración de una *"licencia ambiental"*, *"PMA"* o *"permiso"*, se aclara que en ninguna forma el decreto 061 de 1997



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

exige este tipo de requisitos para la instalación de estaciones de telecomunicaciones inalámbricas, ya que lo verdaderamente reglamentado por el Decreto 061 de 1997 es la exigencia de un **concepto favorable** de la autoridad ambiental, para *"la aprobación del diseño de los elementos que conforman una estación de la red de telecomunicaciones inalámbricas que se instalen en predios o zonas que puedan afectar los Cerros Orientales de la Capital de la República, las chucuas, humedales o zonas que correspondan al sistema hídrico u orográfico de Santa Fe de Bogotá, D.C."*.

El artículo 3° del Acuerdo 339 de 2008 es aún más claro en la no exigencia de algún tipo de concepto ambiental, ya que determina expresamente que *"Se prohíbe la dispersión de antenas de telecomunicaciones en el Sistema orográfico distrital"*.

Los argumentos contenidos en el oficio del recurrente, acerca de diversas normas y conceptos legales de orden nacional, relacionados con supuestas regulaciones de la instalación de antenas en áreas a cargo de la Unidad Administrativa Especial del Sistema de Parques Nacionales Naturales (UESPNN), no son aplicables para el caso del predio de la transversal 1ª No. 31-38, ya que la autoridad ambiental que regula el manejo de las zonas de protección ambiental y del sistema orográfico de la ciudad de Bogotá es la Secretaría Distrital de Ambiente, quien ya conceptuó desfavorablemente la ubicación de la estación de telecomunicaciones en el citado predio, según el concepto n° 2008EE45072 del 3 de diciembre de 2008.

Sobre las comunicaciones de la Secretaría Jurídica de la Alcaldía Mayor de Bogotá y de la Dirección de Vías, Transporte y Servicios Públicos de esta Secretaría, mencionadas por el recurrente, y que anuncian el estudio de los alcances de la preservación ambiental y contaminación visual, y la elaboración de un proyecto de decreto que reglamente el parágrafo del artículo 3° del Acuerdo 339 de 2008, se manifiesta que en la fecha no existe algún acto administrativo que modifique, derogue o aclara el Acuerdo 339 de 2008, razón por la cual, **la prohibición de la ubicación de estaciones de telecomunicaciones en el sistema orográfico distrital permanece vigente**.

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. 364 de 2009 no fue motivada por alguna restricción de USO.

El *"concepto n° 2008-000-20168 del 11 de diciembre de 2008 emitido por la CAR- "La Corporación Autónoma Regional de Cundinamarca"*, que menciona el recurrente, no fue aportado por el peticionario durante el término de estudio y decisión de la solicitud n° 1-2008-51896 del 11 de diciembre de 2008, que establecen los decretos n° 4397 de 2006 y 564 de 2006, y en consecuencia, dicho documento (que tampoco aporta el recurrente en su comunicación), no se tiene en cuenta para la decisión del presente recurso.

De otra parte, como alega el recurrente, la CAR *"viene desarrollando los estudios técnicos y jurídicos para la regularización de las antenas de telecomunicaciones existentes que están ubicadas en los cerros orientales de Bogotá, y las nuevas antenas que requieren localizar en dicha zona"*, pero hasta la fecha, continúa vigente la norma que ubica al predio de la transversal 1ª No. 31-38, dentro de la Reserva Forestal Protectora Bosque Oriental de Bogotá.

La mención del recurrente de la no aplicación a la solicitud del Decreto 122 de 2006, referente a expedición de licencia de urbanismo o construcción no es aplicable, ya que la negación de la



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 364 del 4 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

solicitud contenida en la resolución n° No. 364 de 2009 no fue motivada por alguna exigencia de este tipo.

De conformidad con el Decreto Distrital 061 de 1997, el Departamento Administrativo de Planeación Distrital (hoy Secretaría Distrital de Planeación) es la entidad competente para otorgar los permisos de aprobación del diseño y ocupación del espacio donde se instalan los elementos que conforman una estación de red de telecomunicaciones.

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, Acuerdo 339 de 2008, 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,

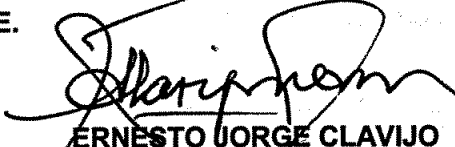
RESUELVE

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 como Apoderado Especial de Telefónica Móviles Colombia S.A., contra la Resolución No. 364 del 4 de marzo de 2009, a través 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 PERSEVERANCIA", en el predio de la transversal 1ª No. 31-38, de la Localidad de Santa Fé, de la Ciudad de Bogotá D.C.

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

Dada en Bogotá D.C., a los 30 ABR 2009

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE.


ERNESTO JORGE CLAVIJO
Subsecretario de Planeación Territorial

Proyectó: Arq. Edgar Ricardo Navas Camargo
Dirección del Servicio al Ciudadano
Revisaron: Amparo Barboza Navas.
Directora de Servicio al Ciudadano.
William Fernando Camargo Triana
Director de Vías, Transporte y Servicios Públicos
Revisión: Abog. Nelly Vargas
Jurídica Subsecretaría de Planeación Territorial