



No 0 6 3 1

0 5 AGO. 2008

Resolución No. _____

Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, 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 8º, literal q), del Decreto Distrital 550 de 2006 y

CONSIDERANDO

I.- Que la sociedad **"TELEFÓNICAS MÓVILES COLOMBIA S.A.**, con Nit No. 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, mediante petición con No. de radicación 1-2007-51948 del 26 de Noviembre de 2007, solicitó la aprobación para la localización del diseño y ocupación del espacio para instalar los elementos que conforman la Estación de Red de Telecomunicaciones, denominada **"SANTA ROSA"**, a localizarse en la Carrera 70 G No 99 A 28 Urbanización Nuevo Monterrey, manzana 8, Lote 30 de la Localidad de Suba, de la Ciudad de Bogotá D.C.

II.- Que mediante la Resolución No. 0346 del 16 de Mayo de 2008, el Subsecretario de Planeación Territorial, NEGÓ el permiso para la localización de la Estación de Red de Telecomunicaciones ubicada en la Carrera 70 G No 99 A 28 Urbanización Monterrey, manzana 8, Lote 30 de la Localidad de Suba, de la Ciudad de Bogotá D.C.

III. Que contra la Resolución No. 0346 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. 1-2008-23839 del 05 de Junio de 2008, interpuso contra la Resolución No. 0346 de 2008 los recursos de reposición y subsidiario de apelación y los sustentó con los siguientes argumentos:

1. *El día 26 de Noviembre de 2007 se radicó ante la Secretaría Distrital de Planeación mediante radicado No. 1-2007-51948, la solicitud de aprobación para la instalación de los elementos que conforman una estación de la red de telecomunicaciones denominada SANTA ROSA localizada en la Cra 70 G No. 99 A 28, urbanización Monterrey, manzana 8 lote 30 de la localidad de Suba, de la ciudad de Bogotá D.C*



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

a. **ACLARAMOS que en la radicación se presenta la descripción del proyecto y se anexan fotos –el predio contaba con su correspondiente cerramiento–.**

2. El día 26 de diciembre de 2007 mediante comunicado No. 2-2007-41546 recibido el día 03 de Enero de 2008, la Secretaría Distrital de Planeación solicita corregir las cartas presentadas en comunicación a vecinos ya que presentan inconsistencias en su redacción.
3. El día 11 de Enero de 2008 mediante radicado No. 1-2008-01006 Telefónica Móviles Colombia S.A., atendiendo la solicitud realizada mediante comunicación No. 2-2007-41546, presenta ante la Secretaría Distrital de Planeación las cartas de notificación a vecinos (07) siete comunicaciones debidamente corregidas, y sus respectivas notificaciones de envío y entrega por correo certificado
4. Igualmente, el día 26 de Diciembre de 2007, mediante comunicación No. 2-2007-41545 la Secretaría Distrital de Planeación indica que se devuelve la documentación radicada, toda vez que el predio de la solicitud no se encuentra incorporado, y que se podrá realizar nuevamente la solicitud una vez se curse el trámite de incorporación.
5. El día 11 de Enero de 2008, mediante comunicación No. 1-2008-00999, Telefónica Móviles Colombia S.A., indica a la Secretaría de Planeación Distrital que el predio si se encuentra incorporado y anexa la plancha No. S-133/4-9, y damos alcance al radicado inicial de fecha de 26 de noviembre de 2007 radicado número 1-2007-51948, toda vez que el expediente fue devuelto por incompetencia técnica en la consulta de las planchas de incorporación que reposan en el Departamento Administrativo de Planeación Distrital.
6. Que el día 18 de Febrero de 2008 mediante radicado No. 2-2008-05094 la Secretaría Distrital de Planeación solicitó cumplimiento de requerimientos, los cuales de acuerdo con el Decreto 564 de 2006, sección II artículo 28 "Las entidades competentes y los curadores urbanos según el caso, tendrán un plazo máximo de 45 días hábiles para pronunciarse sobre las solicitudes de Licencia, contados desde la fecha en que la solicitud haya sido radicada en legal y debida forma...."

Estos requerimientos se realizaron a los 51 días a partir de la fecha de Radicación de la solicitud de Noviembre 26 de 2007.

7. No obstante lo anterior, Telefónica Móviles Colombia S.A., mediante comunicación 1-2008-07338 de fecha 20 de febrero de 2008, realizó la radicación de los requerimientos técnicos, urbanísticos y jurídicos solicitados.
8. El día 24 de Abril de 2008 mediante comunicación 1-2008-17861 Telefónica Móviles Colombia S.A., solicita a la Secretaría Distrital de Planeación, la suspensión de términos del expediente No. 1-2007-51948 de fecha 23 de noviembre de 2007, comunicación que SOLO fue respondida por la Secretaría Distrital de Planeación mediante comunicación No.2-2008-17032 de fecha 30 de Mayo de 2008 –recibida el día 03 de junio de 2008–.
9. El día 22 de Mayo de 2008 mediante comunicación 1-2008-22112 Telefónica Móviles Colombia S.A., radica ante la Secretaría Distrital de Planeación la correspondiente LICENCIA DE CERRAMIENTO del predio ubicado en la Carrera 70 G No 99 A 28 y solicita levantar la suspensión de términos solicitada mediante comunicación No. 1-2008-17861 de fecha 24 de Abril de 2008.



05 AGO. 2008

Continuación de la Resolución No. **0631**

Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

- a. **ACLARAMOS** que conforme a decreto distrital 061 de 1997, artículo 2 (norma especial para telecomunicaciones inalámbricas en la ciudad de Bogotá D.C.) los proyectos que aprueba la Secretaría de Planeación incluyen los CERRAMIENTOS “enunciación expresa y precisa”, así como, el predio contaba con su cerramiento desde el momento de la radicación realizada por Telefónica móviles Colombia S.A.-
10. El día 27 de mayo de 2008, mediante comunicación 1-2008-22469 Telefónica Móviles Colombia radica ante la Secretaría Distrital de Planeación un Derecho de Petición solicitando se nos informe por que la Secretaría Distrital de planeación no había dado respuesta a la comunicación No. 1-2008-17861 de fecha 24 de Abril de 2008, la cual como se indicó en el punto 8, fue respondida el día 30 de Mayo de 2008 mediante comunicación No. 2-2008-17032 recibida el día 03 de Junio de 2008, y adicionalmente solicitando la expedición del permiso urbanístico para la Instalación de los elementos que conforman una estación de telecomunicaciones. Derecho de Petición que aún no ha sido contestado por parte de la Secretaría Distrital de Planeación.
11. El día 04 de junio de 2008, Telefónica Móviles Colombia S.A., se notificó personalmente de la Resolución No. 0346 de fecha 16 de mayo de 2008, donde la Secretaría Distrital de Planeación NIEGA el diseño y ocupación del espacio donde se instalarán los elementos que conforman una estación de la Red de Telecomunicaciones denominada SANTA ROSA. La Resolución indica que la negación se debió SOLO al no cumplimiento de adjuntar al trámite la respectiva licencia de construcción del cerramiento expedida por un Curador Urbano-
12. Observando la fecha de expedición Acto Administrativo impugnado “MAYO 16”, encontramos que este fue emitido sin haber dado respuesta alguna a la comunicación No. 1-2008-17861 de fecha 24 de Abril de 2008, la cual como indicamos anteriormente fue respondida el día 30 de Mayo de 2008 mediante comunicación No.2-2008-17032 –recibida el día 03 de Junio de 2008-, indicando con ello que se emitió un acto administrativo sin tener respuesta a una solicitud realizada por Telefónica Móviles Colombia S.A., el día 22 de Mayo de 2008, lo cual puede proceder a la NULIDAD del mismo.
13. Adicionalmente, la Secretaría Distrital de Planeación aun no ha dado respuesta a las comunicaciones 1-2008-22112 de fecha 22 de mayo de 2008 y 1-2008-22469 Derecho de Petición de fecha 27 de Mayo de 2008.

FUNDAMENTO JURÍDICO

Servicio Público-

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.



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

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.

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.

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.

[Firma]



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

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 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 SANTA ROSA, a ubicarse en predio ubicado en la carrera 70 G No. 99 A 28 de la ciudad de Bogotá D.C. (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



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

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 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 GRANJAS, a ubicarse en predio ubicado en la Carrera 89 A No. 76-14 Barrio Florencia, de la Localidad de Negativa, de la ciudad de Bogotá D.C. (Cundinamarca), 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 Telefónica 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.

[Firma]



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

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.
9. 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 (contratos de concesión), áreas de cubrimiento a cargo actualmente de **TELEFÓNICA MÓVILES COLOMBIA S.A.** en el país, se ha instalado aproximadamente 2.100 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 al tratamiento de conservación arquitectónica estricta C-1**. Tal es el caso de Bogotá D.C., emporio de las Telecomunicaciones del Estado, el Decreto 061 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 la ocupación del espacio incluso en áreas urbanizables no urbanizadas o en desarrollo s subnormales y en inmuebles 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. 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 aeronáuticas, así como ordenar disminuir altura o cambiar el sitio por la seguridad aérea o de las comunicaciones.
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.



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

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



05 AGO. 2008

Continuación de la Resolución No. No 0631

Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

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 surtir 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.

Obligación legal que es reiterada por el Ministerio de Comunicaciones, mediante comunicación No. 220275 de fecha mayo 606 de 2008, mediante la cual "el Ministerio de Comunicaciones, en cabeza de la Dirección de Administración de Recursos de Comunicaciones, se permite recordar a los operadores de los servicios de telefonía móvil el cumplimiento de las normas urbanísticas, en especial lo consagrado en el artículo 16 del Decreto 195 de 2005....." **y presenta textualmente el Artículo 16 del Decreto 195 de 2005.**

Por los anterior **Dr. Clavijo, reiteramos nuevamente a la Secretaría de Planeación** que conforma al Artículo 16, Decreto 195 de 2005, su circular reglamentaria de Julio 25 de 2005, el Decreto distrital



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

061 de 1997, Artículo 2, y la preexistencia de cerramiento en el predio desde el momento de la radicación del proyecto por parte de Telefónica Móviles Colombia S.A. y fue presentado en los planos debidamente radicados –como consta en el expediente- para la instalación de la infraestructura “CELDA GRANJAS”, **NO se requería el trámite adicional de licencia de cerramiento**, como fue igualmente expresado y ratificado en su momento por el Departamento Administrativo de Planeación Distrital de Bogotá, mediante concepto No. 2-2006-21689 de fecha Agosto 22 de 2006, suscrito por el Sr. Sub-Director Infraestructura y Espacio Público Dr. Arturo Fernando Rojas Rojas, en desarrollo del Artículo 2 del Decreto Distrital 061 de 1997, y como eran contentivas las resoluciones de aprobación expedidas por la Secretaría de Planeación, lo que es contrario a lo establecido por el Artículo 84 de la Constitución Política.

Luego no entendemos como la Secretaría de Planeación, sin concepto jurídico de la Dirección Jurídica de este ente Distrital “área competente al interior de la Secretaría de Planeación”, y la posición unilateral de funcionarios no especializados en temas jurídicos, desconoce la normatividad **especial vigente** para la aprobación de estos permisos – violación flagrante del decreto nacional 195 de 2005 y decreto distrital 061 de 1997 en especial el **Decreto 061 de 1997 que establece en su artículo 2. Las estaciones están compuestas por el cerramiento, el cuarto de equipos y 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, monopolios y similares. PARÁGRAFO. La caseta de vigilancia podrá tener hasta 40 mts cuadrados construidos y las siguientes dependencias: baño, sala-comedor, cocina y alcoba**” (el subrayado es nuestro).

No obstante, para garantía del derecho colectivo a tener ACCESO AL SERVICIO PUBLICO Y PRESTACION EFICIENTE Y OPORTUNA, y a los DERECHOS DE LOS CONSUMIDORES Y USUARIOS, consagrados en el Artículo 88 de la Constitución Política y la Ley 472 de 1998, los cuales se ven amenazados y vulnerados por la posición adoptada de forma unilateral de la Secretaría de Planeación, **se toma la decisión de tramitar licencia de Cerramiento “PREVIA manifestación de NO compartir esta posición y en aras de garantizar el Servicio Público a los usuarios, PERO QUE REITERAREMOS HASTA PRONUNCIAMIENTO DE AREA COMPETENTE Y CONFORME A LEY”.** Licencia de Cerramiento que es allegada a la Secretaría de Planeación el día 22 de Mayo de 2008, conforme procedimiento, y en copia simple de su radicación ante los funcionarios de **Servicio al Ciudadano** para agilización del trámite y garantía de su recepción, pero que conforme a pronunciamiento no es tomada en cuenta, en detrimento del servicio público y de los usuarios en general, que procede aclarar que el permiso de la estación incluye el cerramiento “Artículo 2 del Decreto Distrital 061 de 1997”, siendo una violación flagrante del Derecho Fundamental de Defensa establecido por el artículo 89 de la Constitución Política. (**HOY** no se permite por directriz de la sub-Secretaría de Planeación Territorial que sean atendidos los Operadores por los funcionarios que conocen los proyectos; el funcionario tiene la capacidad de aceptar o no el requerimiento a su arbitrio “negativas” – no se tiene en cuenta el Operador-; solo se entrega un listado no se permite el expediente; se imponen cargas a los Operadores que no le corresponden conforme Ley como la-legalización e incorporación de predios, y concepto de otras autoridades como Acueducto y DAMA que son de competencia de la Secretaría de Planeación; pérdida constante de soportes debidamente radicados; la Sub-Secretaría de Planeación no concede reuniones en aras de garantizar el debido proceso y el derecho de defensa)



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

Para el caso en particular agradecemos tener en cuenta:

**Los tiempos solo se predicen del Operador sin tener en cuenta los Derechos de los usuarios y el Servicio Público; 51 días a la fecha de radicación para requerimientos.*

**Se dilatan o niegan los trámites con requerimientos que son de conocimiento y competencia de la Secretaría de Planeación; predios debidamente legalizados e incorporados.*

**No se tiene en cuenta el Artículo 2 del decreto 061 de 1997 y el Artículo 16 del Decreto 195 de 2005; se niegan permisos de ESTACIONES DE TELECOMUNICACIONES por cerramiento (no obstante se tramita y NO se tiene en cuenta).*

**Se presentan pronunciamientos "MAYO 16" sin tener definidos requerimientos conforme procedimientos legales; sin allegarse solicitud de notificación al Operador y no se presentan respuestas oportunas por la Secretaría de Planeación.*

Por no requerirse el trámite de licencia de cerramiento –Art 2 Decreto 061 de 1997 y existir el mismo al momento de la radicación–, así como haberse tramitado Licencia de Cerramiento y hacer parte del expediente, así como tener en cuenta que el cerramiento frente al permiso de la Secretaría de Planeación no presenta ninguna limitación especial, pero que igualmente, Telefónica Móviles Colombia S.A. respetuosa de la normatividad urbanística, atendió todos y cada uno de los requerimientos solicitados por la Secretaría de Planeación Distrital y de acuerdo con los hechos presentados, solicita a su despacho que conforme al cumplimiento de los requisitos procede la aprobación del diseño y ocupación de los elementos que conforman una estación de la red de telecomunicaciones en la celda denominada SANTA ROSA.

PETICIÓN

Por lo anterior, **Dr. Clavijo**, solicitamos respetuosamente Reponga su decisión y en su defecto conceda el permiso del diseño y ocupación de los elementos que conforman una estación de la red de telecomunicaciones del estado para el proyecto denominado CELDA SANTA ROSA, toda vez que damos alcance a la radicación No. 1-2008-22112 de fecha 22 de Mayo de 2008, por medio de la cual se remitió a la Secretaría Distrital de Planeación, el requerimiento faltante y por el cual se nos esta negando dicho permiso, Licencia de Construcción de Cerramiento expedida por la Curaduría No. 5 de fecha 21 de Mayo de 2008, y a la radicación No. 1-2008-22469 de fecha 27 de mayo de 2008 "Derecho de Petición" en el cual solicitamos se nos expedida el permiso urbanístico para la instalación de los elementos que conforman una estación de telecomunicaciones para la celda SANTA ROSA toda vez que se cumplieron los requisitos solicitados.

Teniendo en cuenta lo anterior 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 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, 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 – **en subsidio se concederá la apelación conforme el CCA-**



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

RAZONAMIENTOS DEL DESPACHO

Conforme a lo anterior, este Despacho procede a decidir el Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No. 0346 del 16 de mayo de 2008, mediante la cual se negó el diseño y ocupación del espacio donde se instalarán los elementos que conforman una estación de la Red de Telecomunicaciones denominada SANTA ROSA localizada en la Carrera 70 G No. 99 A-28, manzana 8 lote 30, urbanización Nuevo Monterrey, Localidad de Suba, de esta ciudad, expedida por el Subsecretario de Planeación Territorial, previo el siguiente análisis:

1. Oportunidad y Procedencia del Recurso.

Respecto del recurso de reposición interpuesto por el Doctor **VICTOR HUGO CALDERON JARAMILLO**, apoderado Especial y Gerente de Recursos Físicos de Telefónica Móviles Colombia S.A., (1-2008-23839 del 05 de Junio de 2008), se verificó su oportunidad y cumplimiento de requisitos, según lo previsto en el artículo 51 del Código Contencioso Administrativo, toda vez que dicho acto administrativo le fue notificado personalmente el día 03 de junio de 2008 y el escrito de impugnación fue radicado ante esta Subsecretaría el 05 de Junio de 2008, es decir, dentro del término señalado en la citada norma. Además, se dio cumplimiento a lo preceptuado por el Artículo 52 del Código Contencioso Administrativo, en la medida que se presentó personalmente por el señor **VICTOR HUGO CALDERON JARAMILLO**, con matrícula profesional No. 53.381 del CSJ, Apoderado Especial y Gerente de Recursos Físicos de Telefónica Móviles de Colombia S.A., de esta ciudad.

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

CODIGO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO

“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).

DECRETO NACIONAL 564 de 2006

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



05 AGO. 2008

Continuación de la Resolución No. No 0631

Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

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" Negrilla fuera de texto)..

De acuerdo con lo anteriormente expuesto, este Despacho procede a decidir sobre cada uno de los motivos de inconformidad formulados por le señor **VICTOR HUGO CALDERON JARAMILLO** contra la Resolución No. 0346 del 16 de mayo de 2008, por el cual se negó el diseño y ocupación del espacio donde se instalarán los elementos que conforman una estación de la Red de Telecomunicaciones denominada **SANTA ROSA** localizada en la Carrera 70G No. 99A-28, Urbanización Nuevo Monterrey, Manzana 8, Lote 30, de la Localidad de Suba, de esta ciudad, expedida por el Subsecretario de Planeación Territorial, previo el siguiente análisis:

CONSIDERACIONES DEL DESPACHO

Revisadas las objeciones por las cuales se pide la revocación de la Resolución 0346 del 16 de Mayo 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 SANTA ROSA, localizada en la Carrera 70 G No. 99 A 28, Urbanización Monterrey, Manzana 8, Lote 30, Localidad de Suba, de esta Ciudad", la Dirección del Servicio al Ciudadano, mediante memorando del 11 de julio con referencia No. 3-2008-05246, envió el proyecto de resolución, donde manifestó en su concepto, lo siguiente:

*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 03 de Junio de 2008 y el recurso fue presentado el 05 de Junio del mismo, encontrándose dentro del término legal, lo que amerita su análisis de fondo.*

Procede el Despacho a considerar los argumentos expuestos por el recurrente, en su orden.

Respecto del numeral 1º de la parte considerativa del Recurso de Reposición, señala el impugnante que la compañía Telefónicas Móviles Colombia S.A., el día 26 de Noviembre de 2007, mediante radicado No. 1-2007-51948, aportó con la solicitud, la documentación solicitada, aclarando que en la misma radicación



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

se encuentra la descripción del proyecto y se anexan fotos —el predio contaba con su correspondiente cerramiento—.

-Dicha documentación fue cotejada en el archivo, y se reitera que según el plano PL-1, denominado Plantas Fachadas Cortes y Localización, en los cortes A-A y B-B se indica el muro de cerramiento del predio con una altura de 2.50 metros, del cual no se anexa la respectiva licencia de construcción.

De acuerdo a los considerandos 2 y 3 relacionados con las cartas de notificación a vecinos, la Secretaría Distrital de Planeación hizo la solicitud de corrección de dichas cartas el día 26 de diciembre de 2007.

-Revisada la documentación que obra dentro del expediente, el día 11 de Enero de 2008, Telefónica Móviles Colombia S.A., atendió la solicitud realizada por la Secretaría Distrital de Planeación efectuando las respectivas correcciones relacionadas con la aclaración de la dirección del predio en estudio .

Respecto a la afirmación realizada en el numeral 4º de las consideraciones del recurrente, según la comunicación No. 2-2007-41545 del 26 de diciembre de 2007, la Secretaría Distrital de Planeación, "indica que se devuelve la documentación radicada, toda vez que el predio de la solicitud no se encuentra incorporado, y que se podrá realizar nuevamente la solicitud una vez se curse el trámite de incorporación".

Se precisa que, sin esta información no era posible adelantar el estudio total de la solicitud de aprobación para la instalación de la estación de telecomunicaciones. Toda vez que sin conocer la correcta ubicación del predio, no era posible verificar la aplicación de los Decretos 061 de 1997 y 564 de 2006.

Es de anotar que la fecha de radicación se efectuó el día 26 de Noviembre de 2007, y la respuesta se efectuó el día 26 de Diciembre de 2007, para que subsanaran el error de radicación.

En el 5º numeral, el recurrente aclara mediante el escrito No. 1-2008-00999 del 11 de Enero de 2008 a la Secretaría Distrital de Planeación, que el predio se encuentra incorporado y anexa la plancha No. S-133/4-9. Igualmente solicita, la aprobación de la Estación de Telecomunicaciones denominada SANTA ROSA y dar alcance al radicado inicial No. 1-2007-51948 de fecha 26 de Noviembre de 2007.

- Al respecto, esta Subsecretaría confirma lo manifestado por el recurrente. Se precisa que con esta nueva solicitud de aprobación para la instalación de una estación de telecomunicaciones denominada SANTA ROSA, se subsana el error de radicación mencionado en el numeral 4.

Respecto del considerando número 6, la Secretaría Distrital de Planeación solicitó cumplimiento de requerimientos el día 18 de Febrero de 2008 mediante radicado No. 2-2008-05094. Por su parte Telefónica Móviles Colombia S.A., manifiesta que de acuerdo con el Decreto 564 de 2006, sección III Art.28 "Las entidades competentes y los curadores urbanos según el caso, tendrán un plazo máximo de 45 días hábiles para pronunciarse sobre las solicitudes de licencia, contados desde la fecha en que la solicitud haya sido radicada en legal y debida forma...."



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

Estos requerimientos se realizaron a los 51 días a partir de la fecha de Radicación de la solicitud Noviembre 26 de 2007.

- Con relación al numeral 6 de los considerandos del recurrente, se precisa que teniendo en cuenta que la radicación de la solicitud de aprobación para la instalación de la Estación de Telecomunicaciones, se realizó el 11 de Enero de 2008 mediante comunicado No. 1-2008-01006, el cumplimiento de los requerimientos se solicitó mediante oficio 2-2008-05094 del 18 de Febrero de 2008, estando dentro de los términos consagrados en el Decreto Nacional 564 de 2006.

Así las cosas según el numeral 7 de la parte considerativa Telefónica Móviles Colombia S.A., mediante comunicación 1-2008-07338 del 20 de Febrero de 2008, realizó la radicación de requerimientos técnicos, urbanísticos y jurídicos solicitados.

*Según estos argumentos de Telefónica Móviles Colombia S.A., adjuntó todos los requisitos solicitados por la Secretaría Distrital de Planeación; dentro de estos hechos se observa que la solicitud de cumplimiento de requerimientos no fue acatada en su totalidad ya que el plazo para dar cumplimiento a estos requerimientos venció el día 03 de Abril de 2008, por cuanto el recurrente no radicó la solicitud de ampliación de términos según el Decreto Nacional 4397 de 2006. Por lo cual la **LICENCIA DE CERRAMIENTO**, para el predio en cuestión, expedida por el Curador Urbano, solicitada en el oficio No. 2-2008-05094 del 18 de febrero de 2008, se anexó al trámite el 22 de Mayo de 2008 mediante comunicación 1-2008-22112, posteriormente a la fecha de salida del oficio mencionado. Por lo tanto no es aplicable lo establecido en el Decreto Nacional 4397 de 2006, que expresa:*

"Artículo 3º. El Artículo 27 del Decreto 564 de 2006 quedará así:

Artículo 27. Acta de observaciones y correcciones. *Efectuada la revisión técnica, jurídica, estructural, urbanística y arquitectónica del proyecto, el curador urbano o la autoridad municipal o distrital competente para expedir licencias levantará por una sola vez un acta de observaciones y correcciones en la que se informe al solicitante sobre las actualizaciones, correcciones o aclaraciones que debe realizar al proyecto y los documentos adicionales que debe aportar para decidir sobre la solicitud.*

El solicitante contará con un plazo de treinta (30) días calendario para dar respuesta al requerimiento. Este plazo podrá ser ampliado, a solicitud de parte, hasta por un término adicional de quince (15) días calendario. Durante este plazo se suspenderá el término para la expedición de la licencia."

Como puede observarse, ya cumplidos los términos citados en la norma, no procede ningún otro término para suspender el trámite; solo existe, en el caso, cuando se decretan pruebas en los recursos en la vía gubernativa.

El Artículo 56 del Código Contencioso Administrativo, preceptúa:

"De las Pruebas

OPORTUNIDAD



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

ART.56- Los recursos de reposición y de apelación siempre deberán resolverse de plano, al no ser que al interponer este último se haya solicitado la práctica de pruebas, o que el funcionario que ha de decidir el recurso considere necesario decretarlas de oficio..."

Respecto al considerando No.8 de la parte considerativo no hay pronunciamiento por parte de la Secretaría Distrital de Planeación. Se ratifica lo mencionado en el numeral 7, en cuanto a los términos otorgados por la norma, la cual establece treinta (30) días calendario y un término adicional de quince (15) días calendario; En el caso que nos ocupa no se solicitó el plazo adicional.

Con el fin de aclarar lo expresado en el numeral 9º de la parte considerativa del contenido del recurso, respecto del CERRAMIENTO y Licencia de Cerramiento respectivamente, la Secretaría Distrital de Planeación reitera que según la norma, específicamente: los Decretos 061 de 1997, 564 de 2006 y 195 de 2005, en cuanto a los cerramientos de instalaciones inalámbricas, se considera:

El Artículo 2º del Decreto Distrital 061 de 1997, establece que 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.

El artículo citado dice que las estaciones están compuestas por el cerramiento, pero esto no quiere decir que hoy con la entrada en vigencia del Decreto Nacional 564 de 2006, antes Decreto 1600 de 2005, esta Subsecretaría tenga que aprobar el cerramiento, el competente para aprobar el cerramiento o el muro de fachada es el Curador Urbano, como claramente lo establece el Decreto Nacional 564 de 2006. Planeación aprueba el diseño y la ocupación temporal o permanente del espacio donde se instalan los elementos de la red de telecomunicaciones inalámbricas, no un cerramiento.

De conformidad con el Decreto Distrital 061 de 1997, la 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.

De otra parte el párrafo 2º del Decreto Nacional No. 195 de 2005 estipula que "cuando sea necesario adelantar la construcción, ampliación, modificación, o demolición de edificaciones se deberá adjuntar la licencia de construcción expedida por el curador urbano o la autoridad municipal o distrital competente".

Posteriormente, el Artículo 2º del Decreto Nacional No. 564 de 24 de febrero de 2006, establece: "Clases de Licencias: las licencias urbanísticas serán de: 1- Urbanización; 2-Parcelación; 3-Subdivisión; 4-Construcción; 5-Intervención y Ocupación del Espacio Público."

A su vez, la norma en cita, en su Artículo 7º, numeral 8, incluye dentro de las modalidades de la licencia de Construcción la de **CERRAMIENTO**, definida como la "autorización para encerrar de manera permanente un predio de propiedad privada".



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

La competencia para la expedición de las licencias de construcción corresponde a los curadores urbanos; conforme al Artículo 3º del Decreto Nacional 564 de 2006 antes citado.

Finalmente respecto de la jerarquía normativa se deduce que el Decreto Nacional 564 de 2006, que contempla la Licencia de Cerramiento como una modalidad de la licencia de construcción, es de mayor jerarquía que el Decreto 061 de 1997, y por lo tanto, no debe desconocerse su aplicación.

La exigencia de la licencia de construcción de obras, no es un requisito que deba ser demostrado o aportado para la aprobación del diseño y ocupación del espacio para la localización de una estación de telecomunicaciones inalámbricas, sin embargo no exime de la obligación de tramitar dicha licencia cuando esa actividad lo requiera.

En la propuesta presentada según el plano PL-1, denominado Plantas, Fachadas, Cortes y Localización, en los cortes A-A y B-B se indica el muro de cerramiento del predio con una altura de 2.50 mts, del cual no se anexó la respectiva licencia de construcción.

Además de lo anterior, debe tenerse en cuenta que el Decreto Nacional 564 de 2006 y el Decreto 195 de 2005 fueron expedidos con posterioridad al Decreto Distrital 061 de 1997, entonces, si aparecieran discrepancias entre estos, debe aplicarse el principio consagrado en el Artículo 2º de la Ley 153 de 1887, según el cual, la ley posterior prevalece sobre la anterior.

El recurrente en el numeral 10º, señala que el día 27 de Mayo de 2008 mediante comunicación 1-2008-22469, radicó ante la Secretaría Distrital de Planeación un Derecho de Petición que aún no ha sido contestado.

-Se precisa que mediante oficio 2-2008-17601 del 04 de Junio de 2008 se dio respuesta al mismo. En este se ratificó que teniendo en cuenta, que el plazo para dar cumplimiento a los requerimientos realizados por la Secretaría Distrital de Planeación, venció el 3 de Abril de 2008, el requerimiento de anexar la respectiva licencia expedida por curador urbano solicitado en el oficio N° 2-2008-05094 del 18 de Febrero de 2008, se anexó al trámite posteriormente a la fecha de salida del oficio mencionado. Por lo tanto no es aplicable lo establecido en el Decreto Nacional 4397 de 2006.

*En el numeral 11 de los considerandos, el recurrente manifiesta que la Resolución 0346 de fecha 16 de Mayo de 2008, **NIEGA** el diseño y ocupación del espacio donde se instalarán los elementos que conforman una estación de la red de telecomunicaciones denominada SANTA ROSA. Indica que la negación se debió SOLO al no cumplimiento de adjuntar la Licencia de Construcción del Cerramiento expedida por Curador Urbano.*

-Como se manifestó en el análisis del considerando 9º del Recurso, la expedición de la Licencia de Construcción del cerramiento del predio, es un requisito exigido por la ley para estos trámites.

En cuanto al numeral 12 de la parte considerativa del Recurso, la Secretaría Distrital de Planeación, dio respuesta a la comunicación citada por el recurrente mediante No. 1-2008-17861 del 24 de Abril de 2008. De otra parte Telefónica Móviles Colombia S.A., expresa que puede proceder la NULIDAD del acto administrativo; Observada la norma que fundamenta la Acción de Nulidad (Art.84 CCA), para este caso, no se configura causal alguna para que proceda dicha acción.



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

*Tal como se expresa en el numeral 13 del contenido de las consideraciones del Recurso, con respecto a las comunicaciones 1-2008-22112 de fecha 22 de mayo de 2008, y 1-2008-22469 Derecho de Petición de fecha 27 de mayo de 2008; fueron contestadas ante la peticionaria MARTHA JUDITH ESLAVA, mediante oficios con No. de radicación 2-2008-17600 del 04 de junio de 2008; y 2-2008-17601 del 04 de junio de 2008, respectivamente. Aún sin estar dicha peticionaria, reconocida para actuar, ni hacer peticiones dentro de este trámite, ya que toda solicitud debe hacerse mediante el Apoderado Especial de Telefónica Móviles Colombia S.A., Señor: **VICTOR HUGO CALDERON JARAMILLO**; o por el Representante Legal de Telefónica Móviles Colombia S.A., **MARTHA ELENA RUIZ DIAZ-GRANADOS**, tal como aparece reconocida en el formulario F-14; sin embargo como ya se dijo anteriormente se dieron las respectivas respuestas por parte de la Secretaría Distrital de Planeación.*

Se concluye que la Secretaría Distrital de Planeación dio estricto cumplimiento al manual de procesos establecido en la Resolución 429 del 07 de Junio de 2007, al Decreto 564 de 2006, como también al Artículo 56 del C.C.A., al negar la solicitud de aprobación por incumplimiento de la norma urbanística contemplada en el Decreto Distrital 061 de 2007, Decreto Nacional 564 de 2006, y Decreto Nacional 195 de 2005. En consecuencia se considera que no es procedente la solicitud del recurrente".(Hasta aquí concepto)

_ En cuanto a las normas que rigen el tema de las antenas se tiene:

El artículo segundo del Decreto Distrital 061 de 1997 establece que 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

De conformidad con el Decreto Distrital 061 de 1997, el Departamento Administrativo de Planeación Distrital (hoy Secretaria 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.

De otra parte, el párrafo segundo del Decreto Nacional No. 195 de 2005 estipula que "Cuando sea necesario adelantar la construcción, ampliación, modificación, o demolición de edificaciones se deberá adjuntar la licencia de construcción expedida por el curador urbano o la autoridad municipal o distrital competente".

Posteriormente, el artículo 2 del Decreto Nacional No. 564 del 24 de febrero de 2006, establece: " Clases de Licencias. Las Licencias urbanísticas serán de: 1.-Urbanización; 2.-Parcelación; 3.- Subdivisión; 4.- Construcción; 5.- Intervención y Ocupación del Espacio Público".



05 AGO. 2008

Continuación de la Resolución No. No 0631

Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

A su vez, la norma en cita, en su artículo 7, numeral 8, incluye dentro de las modalidades de la licencia de construcción la de " cerramiento", definida como la "autorización para encerrar de manera permanente un predio de propiedad privada".

La competencia para la expedición de las licencias de construcción corresponde a los curadores urbanos, conforme al artículo 3 del Decreto Nacional 564 de 2006 citado.

De las disposiciones precedentes se puede colegir que el permiso que otorga la Secretaría de Planeación Distrital, sólo incluye la instalación de elementos que conforman una estación de la Red de telecomunicaciones, no la licencia de construcción que se requiere para encerrar de manera permanente el predio, puesto que dicha obra tendrá que ajustarse a la normatividad vigente, es decir, a las disposiciones establecidas en Decreto Nacional No. 564 de 2006.

Se agrega, que el Decreto Nacional 564 de 2006, contempla la licencia de cerramiento como una modalidad de la licencia de construcción, esta disposición es de mayor jerarquía que el Decreto Distrital 061 de 1997 y, por lo tanto, no debe desconocerse su aplicación.

Además de lo anterior, debe tenerse en cuenta que el Decreto Nacional 564 de 2006 y el Decreto 195 de 2005 fueron expedidos con posterioridad al Decreto Distrital 061 de 1997, entonces, si aparecieran discrepancias entre éstos, debe aplicarse el principio consagrado en el artículo 2 de la Ley 153 de 1887, según el cual, la ley posterior prevalece sobre la anterior.

_ Por último, se tiene que si el predio contaba con su correspondiente cerramiento, eso no quiere decir, que ya por existir debía ser aprobado, era un cerramiento (Construcción) que no se encontraba legalizado y por tal motivo debía ser reconocido por un Curador Urbano. Dentro de la competencia de la Secretaría Distrital de Planeación, según lo consagrado en el Decreto 550 de 2006, no se encuentra la de expedir licencias de construcción en cualquiera de sus modalidades.

De otra parte, respecto del considerando número 6 de los argumentos del recurrente, esta entidad solicitó los requerimientos el día 18 de Febrero de 2008 mediante oficio 2-2008-05094 y la respuesta a estos se realizó por parte de Telefónica Móviles el día 20 de febrero con radicado No. 1-2008-07338, sin dar cumplimiento a los requerimientos en su totalidad, faltando la licencia de cerramiento. El plazo para completar los requerimientos venció el día 03 de Abril de 2008.

La Licencia de Cerramiento la radicó ante esta entidad el día 22 de mayo de 2008, estando por fuera del tiempo de los requerimientos, fecha que se anoto anteriormente. La Resolución que resolvió la solicitud para el diseño y ocupación del espacio donde se instalarán los elementos que conforman una estación de la Red de Telecomunicaciones fue expedida por esta entidad el 16 de mayo de 2008, con el No. 0346, estando por lo tanto dicha resolución ya firmada y numerada por esta entidad, en fecha previa a la radicación del documento citado el cual como se precisó se entregó fuera de términos.



05 AGO. 2008

Continuación de la Resolución No. 0631

Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 0346 del 16 de Mayo de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

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. 0346 de fecha Mayo 16 de 2008, 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 donde se instalaran los elementos que conforman la Estación de la Red de Telecomunicaciones Inalámbricas, denominada **"SANTA ROSA"**, en el predio de la Carrera 70 G No. 99 A 28, Urbanización Nuevo Monterrey, manzana 8, Lote 30, de la Localidad de Suba, de la ciudad de Bogotá D.C.

ARTICULO SEGUNDO. Conceder el Recurso Subsidiario de apelación interpuesto contra la Resolución No. 0346 del 16 de Mayo de 2008, ante la Secretaría Distrital de Planeación.

05 AGO. 2008

Dada en Bogotá D.C., a los

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE.

ERNESTO JORGE CLAVIJO SIERRA
Subsecretario de Planeación Territorial

Elaboró: Arq. Julia Emma Velasco C.
Abg. Dolly Lucia Grosso G.
Fredy H. Rodriguez Rueda
Revisó: Martha Eugenia Bernal Pedraza
Directora de Servicio al Ciudadano
William Fernando Camargo Triana
Director de Vías, Transporte y Servicios Públicos
Revisó: Nelly Yolanda Vargas Contreras
Abogada Subsecretaría de Planeación