



RESOLUCIÓN No 0014 02 JAN 2009

Por la cual se decide el recurso subsidiario de apelación interpuesto contra la Resolución 0350 del 16 de mayo de 2008, expedida por el Subsecretario de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

EL SECRETARIO DISTRITAL DE PLANEACIÓN

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

CONSIDERANDO

I.- Que mediante la radicación 1-2008-37994 del 5 de septiembre de 2007, el señor **ADRIAN EFREN HERNÁNDEZ URETA**, con cédula de extranjería 308.823, actuando como Representante Legal de la sociedad **COMUNICACIÓN CELULAR S.A. COMCEL S.A.**, solicitó ante la Secretaría Distrital de Planeación la aprobación, diseño y ocupación del espacio donde se instalarán los elementos que conforman la Estación de Red de Telecomunicaciones, denominada **SANTA LUCIA**, a ubicar en la Carrera 21 42-76 Sur de la Localidad Rafael Uribe de esta ciudad.

II.- Que el Subsecretario de Planeación Territorial, mediante Resolución 0350 del 16 de mayo de 2008, negó la aprobación de la solicitud atrás referida, debido a que la sociedad **COMUNICACIÓN CELULAR S.A. COMCEL S.A.**, no atendió la totalidad de los requerimientos efectuados a través del oficio 2-2007-38825 del 4 de Diciembre de 2007, especialmente, por cuanto:

"(...)

... no se cumplió con el siguiente requerimiento:

Requerimiento No. 1. "Anexar copias de las licencias de construcción y los planos aprobados del inmueble, que legalicen sus condiciones actuales mostradas en planos y fotografías". Al respecto no se presentaron las licencias de construcción que legalizan el inmueble existente donde se pretende instalar la estación de telecomunicaciones".

III.- Que mediante la radicación 1-2008-23935 del 05 de junio de 2008, el doctor **JUAN MANUEL CARREÑO BOSHELL**, identificado con la cédula de ciudadanía 2.945.264 de Bogotá y Tarjeta Profesional 4977 del Consejo Superior de la Judicatura, actuando en calidad de apoderado de la empresa **COMUNICACIÓN CELULAR S.A. COMCEL S.A.**, interpuso los recursos de reposición y subsidiario de apelación contra la Resolución 0350 del 16 de mayo de 2008, argumentando lo siguiente:



Continuación de la Resolución No 0014 02 JAN 2009

Por la cual se decide el recurso subsidiario de apelación interpuesto contra la Resolución 0350 del 16 de mayo de 2008, expedida por el Subsecretario de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

La empresa de **COMUNICACIÓN CELULAR S.A. COMCEL S.A.**, el 8 de febrero de 2008 dio cumplimiento a todos los requerimientos exigidos por la administración, a excepción de la licencia de construcción, la cual no se aportó, debido a que según el recurrente, la misma no era necesaria ya que no se iba a intervenir la cubierta de la edificación. Además, por la antigüedad de la edificación. Agrega, que:

"(...) en el radicado inicial se solicitó tener como soporte cartográfico la manzana catastral 001141007, por tratarse de un sector consolidado de la ciudad y por que la cartografía en mención, es oficial para la ciudad de Bogotá D.C. Por lo anterior el proyecto se presenta con base en la manzana catastral y se anexa un juego de planos arquitectónicos.

(...)

Para reafirmar lo anterior mediante Resolución No 1103 del 23 de Diciembre de 1996 proferida por el Departamento de Catastro Distrital se llevó a cabo la formación catastral y se incorpora a la cartografía de la ciudad el predio citado.

(...)

El Decreto 195 de 2005 preceptúa que cuando sea necesario llevar a cabo obras de construcción, ampliación, modificación o demolición de edificaciones se deberá adjuntar la respectiva licencia de construcción expedida por el curador urbano.

Al revisar el proyecto presentado se observa que no fue necesario adelantar obras de construcción, ampliación, modificación o demolición de la edificación existente por que no se realizó ningún tipo de intervención en la misma, pues el proyecto se presentó en la parte del predio libre de toda construcción.

Tampoco se trataba de un proceso de cerramiento pues revisado el proyecto vemos que no hay ninguna construcción que encierre el predio, razón por la cual no está el proyecto dentro del ámbito del Decreto 564 del 2006.

La norma aplicable al proyecto que nos ocupa es el Artículo 2do del Decreto 061/97 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 " Artículo 2do: Las estaciones están compuestas por el cerramiento, el cuarto de equipos, el generador, el aire acondicionado, el cuarto de tanque de combustibles, la subestación de energía, la caseta de vigilancia y las respectivas estructuras de soporte de las antenas, tales como torres, mástiles, monopolos y similares (subrayado fuera del texto)".



Continuación de la Resolución No No 0014 02 JAN 2009

Por la cual se decide el recurso subsidiario de apelación interpuesto contra la Resolución 0350 del 16 de mayo de 2008, expedida por el Subsecretario de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

Al revisar el proyecto se observa que el muro propuesto esta aislado de la estación base de telecomunicaciones, y por lo tanto, está autorizada por el decreto citado y es preciso aclarar que dicho muro no tiene tipificación de cerramiento.

(...)

En cuanto al requerimiento para adoptar la licencia de construcción de la edificación estamos ante imposibilidad jurídica, pues según el certificado de tradición del inmueble figura como tal desde 1924 sin presentar variación o subdivisión alguna.

Como el ciudadano solo está obligado a cumplir con lo que está arreglado (sic), la obligación de tramitar licencias de construcción es a partir de 1961 según lo dispuesto el (sic) Acuerdo 30 del 61 por medio del cual se ordenaba que la Secretaría de Obras Públicas municipales darían licencias de construcción de urbanizaciones de la ciudad.

Es a partir de 1961 que se exige la licencia como tal, razón por la cual no teníamos obligación legal de presentar la licencia de construcción y tampoco se necesitaba para la construcción de las antenas, como está demostrado".

IV.- Que el Subsecretario de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación, mediante la Resolución 0632 del 5 de agosto de 2008, negó el recurso de reposición presentado contra la Resolución 0350 del 16 de mayo de 2008 y, concedió el de apelación, al considerar:

V.- Que el Director de Vías, Transporte y Servicios Públicos de la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación, mediante el memorando 3-2008-07288 del 10 de septiembre de 2008, remitió el expediente a la Subsecretaría Jurídica de esta entidad, para que se le diera trámite al recurso subsidiario de apelación, interpuesto por el doctor **JUAN MANUEL CARREÑO BOSHELL**, contra la Resolución 0350 del 16 de mayo de 2008.

VI.- Que a través del memorando con radicación 3-2008-08019 del 28 de septiembre de 2008, el Subsecretario de Planeación Territorial solicitó a la Dirección de Recursos y Gestión Documental remitir a la Dirección de Trámites Administrativos, la documentación completa del trámite, con el fin de adelantar el estudio respectivo.

VII.- Que el Archivo General de la entidad, el 14 de octubre de 2008, de conformidad con lo solicitado por la Subsecretaría de Planeación Territorial, entregó directamente a la Dirección de Trámites Administrativos, la documentación faltante, para decidir el recurso subsidiario de



Continuación de la Resolución No No 0014 02 JAN 2009

Por la cual se decide el recurso subsidiario de apelación interpuesto contra la Resolución 0350 del 16 de mayo de 2008, expedida por el Subsecretario de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

apelación.

CONSIDERACIONES DEL DESPACHO

Corresponde a esta instancia decidir el recurso subsidiario de apelación interpuesto por el doctor **JUAN MANUEL CARREÑO BOSHELL**, contra la Resolución 0350 del 16 de mayo de 2008 expedida por el Subsecretario de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación, a lo cual procede, previas las siguientes consideraciones:

OPORTUNIDAD

Al respecto, tenemos que el 28 de mayo de 2008, el doctor **JUAN MANUEL CARREÑO BOSHELL** se notificó personalmente del contenido de la Resolución 0350 del 16 de mayo de 2008 y el 5 de junio del mismo año interpuso los recursos objeto de esta actuación (folios 9 a 20), es decir, dentro del término señalado en el artículo 51 del Código Contencioso Administrativo.

PROCEDENCIA.

El recurso subsidiario de apelación es procedente de conformidad con lo indicado en el numeral 2º del artículo 50 del Código Contencioso Administrativo y, de acuerdo con lo señalado en artículo 36 del Decreto Nacional 564 de 2006.

Análisis del caso.

A.- Según lo señalado en precedencia, la Subsecretaría de Planeación Territorial, a través de la Resolución 0350 del 16 de mayo de 2008, negó la aprobación, diseño y ocupación del espacio donde se instalarán los elementos que conforman la Estación de Red de Telecomunicaciones, denominada **SANTA LUCIA**, a ubicar en la Carrera 21 42-76 Sur de la Localidad Rafael Uribe de esta ciudad, por considerar que la sociedad **COMUNICACIÓN CELULAR S.A. COMCEL S.A.**, no atendió en su totalidad los requerimientos efectuados en el oficio 2-2007-38825 del 4 de diciembre de 2007, en especial, por no haber presentado "(...) las licencias de construcción que legalizan el inmueble existente donde se pretende instalar la estación de telecomunicaciones".

B.- El doctor **JUAN MANUEL CARREÑO BOSHELL**, como apoderado de la sociedad **COMUNICACIÓN CELULAR S.A. COMCEL S.A.**, manifiesta que ésta cumplió con la totalidad de



Continuación de la Resolución No 0014 02 JAN 2009

Por la cual se decide el recurso subsidiario de apelación interpuesto contra la Resolución 0350 del 16 de mayo de 2008, expedida por el Subsecretario de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

los requerimientos efectuados, excepto el relacionado con la licencia de construcción, la cual, en su criterio no era necesario aportar en el caso concreto, debido a que:

No se va a intervenir la cubierta de la edificación. El Decreto Nacional 195 de 2005, exige que cuando sea necesario llevar a cabo obras de construcción, ampliación, modificación o demolición de edificaciones se deberá adjuntar la respectiva licencia de construcción expedida por el curador urbano y, revisado el proyecto presentado se observa que no fue necesario adelantar obras de construcción, ampliación, modificación o demolición de la edificación existente como quiera que no se realizó ningún tipo de intervención en la misma, pues el proyecto se presentó en la parte del predio libre de toda construcción. Además, no se trataba de un cerramiento, ya que no hay ninguna construcción que encierre el predio.

Por otro lado, plantea que la norma aplicable es el artículo 2 del Decreto Distrital 061 de 1997, en el que se dice: *"Las estaciones están compuestas por el cerramiento, (...) y, "Al revisar el proyecto se observa que el muro propuesto esta aislado de la estación base de telecomunicaciones, y por lo tanto, está autorizada por el decreto citado y es preciso aclarar que dicho muro no tiene tipificación de cerramiento".*

C.- La Subsecretaría de Planeación Territorial, en la Resolución 0632 del 5 de agosto de 2008, mediante la cual decide el recurso de reposición, reitera la exigencia de la licencia de construcción, precisando *"(...) que lo solicitado en el requerimiento fue copias de la licencia de construcción y planos aprobados del inmueble, que legalice las condiciones actuales mostradas en planos y fotografías (...)".* Es decir, que lo solicitado tiene que ver con *"(...) la licencia de construcción de obras o reconocimiento de construcciones existentes (...)".*

Así mismo, indica la Subsecretaría de Planeación Territorial que *"(...) aunque no es un requisito que se determine expresamente en la norma (...)"* el requerimiento antes referido se efectuó para dar cumplimiento al Manual de Procedimientos, establecido en la Resolución 429 de 2007, el cual delega en la Dirección de Servicio al Ciudadano la facultad de consultar antecedentes, normas urbanísticas y arquitectónicas del predio y legalmente se sustentó en lo previsto en el artículo 12 del Código Contencioso Administrativo.

D.- En relación con lo debatido en los puntos anteriores, tenemos que el inciso 2º del numeral 2 del artículo 16 del Decreto Nacional 195 de 2005, *"Por el cual se adopta límites de exposición de las personas a campos electromagnéticos, **se adecuan procedimientos para la instalación de estaciones radioeléctricas** y se dictan otras disposiciones"*, (Sublíneas y negrillas fuera de texto) respecto del trámite que nos ocupa, dispone:

"Requisitos únicos para la instalación de estaciones radioeléctricas en telecomunicaciones. En adelante para la instalación de Estaciones Radioeléctricas"



Continuación de la Resolución No No 0014 02 JAN 2009

Por la cual se decide el recurso subsidiario de apelación interpuesto contra la Resolución 0350 del 16 de mayo de 2008, expedida por el Subsecretario de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

para aquellos que operen infraestructura de telecomunicaciones, y para los trámites, que se surtan ante los diferentes entes territoriales, se deberá relacionar la siguiente información:

(...)

2. Plano de localización e identificación del predio o predios por coordenadas oficiales del país, (...)

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. (Sublíneas y negrillas fuera de texto).

La norma citada, claramente advierte que la licencia de construcción, debe aportarse, para adelantar los trámites ante los diferentes entes territoriales, con el fin de obtener la aprobación para la instalación de estaciones radioeléctricas en telecomunicaciones, "*Cuando sea necesario adelantar obras de construcción, ampliación, modificación o demolición de edificaciones (...)*".

Como puede apreciarse, la disposición en estudio, se refiere a las obras que han de realizarse en el futuro, con ocasión y desarrollo del trámite objeto de aprobación, no respecto de las obras existentes, sobre las cuales no se vaya a efectuar intervención alguna.

Dentro de la actuación surtida, la Subsecretaría de Planeación Territorial no señaló obra alguna de construcción, ampliación, modificación o demolición de edificaciones, que deba realizarse con ocasión de la instalación de los elementos que conforman la Estación de Red de Telecomunicaciones, denominada **SANTA LUCIA**, a ubicar en la Carrera 21 42-76 Sur de la Localidad Rafael Uribe de esta ciudad, cuya aprobación se solicita y, el peticionario niega rotundamente que vaya a realizar alguna de estas intervenciones para este fin.

En conclusión, de acuerdo con lo establecido en el inciso 2º del numeral 2 del artículo 16 del Decreto Nacional 195 de 2005 -, norma específica aplicable para este tipo de intervenciones -, únicamente se exige aportar la correspondiente licencia de construcción, cuando en desarrollo del proyecto objeto de estudio, se contemple la realización de obras de construcción, ampliación, modificación o demolición de edificaciones. En el presente caso, de acuerdo con los antecedentes que obran en el expediente, la Subsecretaría de Planeación Territorial no indicó la necesidad de ejecutar alguna de estas intervenciones en el predio y, el peticionario afirmó que no las va efectuar. Por tanto, acorde con lo señalado en la norma en comento, la exigencia de aportar "*(...) la licencia de construcción de obras o reconocimiento de construcciones existentes (...)*", hecha por la Subsecretaría de Planeación Territorial, no es procedente.



Continuación de la Resolución No 0014

02 JAN 2009

Por la cual se decide el recurso subsidiario de apelación interpuesto contra la Resolución 0350 del 16 de mayo de 2008, expedida por el Subsecretario de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

Lo anterior, menos aún, si se tiene en cuenta que la misma Subsecretaría de Planeación Territorial reconoce, que la aludida exigencia, no constituye "(...) un requisito que se determine expresamente en la norma (...)".

Si en el presente caso se exigiera la presentación obligatoria de la licencia de construcción de la edificación existente o el reconocimiento de la misma, se estaría imponiendo el cumplimiento de un requisito que legalmente no está contemplado -, en la medida en que no se va a intervenir dicha construcción - y, por lo mismo, se estaría contraviniendo lo contemplado en el artículo 84 de la Constitución Nacional, el cual señala que:

"Cuando un derecho o una actividad hayan sido reglamentados de manera general, las autoridades públicas no podrán establecer ni exigir permisos, licencias o requisitos adicionales para su ejercicio".

Así las cosas, el Despacho considera que se deben revocar las Resoluciones 0350 del 16 de mayo de 2008 y 0632 del 5 de agosto de 2008, expedidas por la Subsecretaría de Planeación Territorial y, en consecuencia ordenar a la citada Subsecretaría, expedir el acto mediante el cual se otorga la aprobación, diseño y ocupación del espacio donde se instalarán los elementos que conforman la Estación de Red de Telecomunicaciones, denominada **SANTA LUCIA**, a ubicar en la Carrera 21 42-76 Sur de la Localidad Rafael Uribe de esta ciudad, de conformidad con lo solicitado por la sociedad **COMUNICACIÓN CELULAR S.A. COMCEL S.A.**

En mérito a lo expuesto,

RESUELVE

ARTÍCULO 1º.- Acceder a las pretensiones formuladas en el recurso subsidiario de apelación interpuesto por el doctor **JUAN MANUEL CARREÑO BOSHELL**, identificado con la cédula de ciudadanía 2.945.264 de Bogotá y Tarjeta Profesional 4977 del Consejo Superior de la Judicatura, contra la Resoluciones 0350 del 16 de mayo de 2008, expedida por el Subsecretario de Planeación Territorial.

ARTÍCULO 2º.- Revocar las Resoluciones 0350 del 16 de mayo de 2008 y 0632 del 5 de agosto de 2008, expedidas por la Subsecretaría de Planeación Territorial y, en consecuencia, conceder el permiso solicitado.



Continuación de la Resolución No 0014 02 JAN 2009

Por la cual se decide el recurso subsidiario de apelación interpuesto contra la Resolución 0350 del 16 de mayo de 2008, expedida por el Subsecretario de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

ARTÍCULO 3º.- Notificar la presente resolución al el señor **ADRIAN EFREN HERNÁNDEZ URETA**, identificado con la cédula de extranjería 308.823 de Bogotá - en su calidad de Representante Legal de la sociedad **COMUNICACIÓN CELULAR S.A. COMCEL S.A.**, a quien haga sus veces, o a su apoderado doctor **JUAN MANUEL CARREÑO BOSHELL**, identificado con la cédula de ciudadanía 2.945.264 de Bogotá y Tarjeta Profesional 4977 del Consejo Superior de la Judicatura, advirtiéndoles que contra la misma no procede ningún recurso de la vía gubernativa.

Dada en Bogotá D.C., a los 02 JAN 2009

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE.


OSCAR ALBERTO MOLINA GARCÍA
Secretario Distrital de Planeación

Revisó: Beatriz Helena Prada Vargas

Revisó: Clara del Pilar Giner García

Proyectó: Juan de Jesús Vega F.

27-IX-08.