



Resolución No. No 0276 16 FEB. 2009

Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre 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 en el Artículo 4º literal n. del Decreto Distrital 550 de 2006 y

CONSIDERANDO

I.- Que la sociedad **"TELEFÓNICAS MÓVILES COLOMBIA S.A.**, con Nit No. 830037330-7, representada legalmente por la señora **MARTHA ELENA RUIZ DIAZ-GRANADOS** identificada con la cédula de ciudadanía No. 39'775.711 de Usaquén, mediante petición con No. de radicación 1-2008-32857 del 31 de Julio de 2008, solicitó la aprobación para la localización del diseño y ocupación del espacio para ubicar los elementos que conforman la Estación de Red de Telecomunicaciones, denominada **"SANTA LUISA DE MARILLA"**, a localizarse en la calle 34 Bis Sur No. 87C-15, Barrio Patio Bonito II Sector, Localidad de Kennedy, de la Ciudad de Bogotá D.C.

II.- Que mediante la Resolución No. 1138 del 03 de Diciembre de 2008, el Subsecretario de Planeación Territorial, negó el permiso para la localización de la Estación de Red de Telecomunicaciones denominada **"SANTA LUISA DE MARILLA"**, a ubicarse en la calle 34 Bis Sur No. 87C-15, Barrio Patio Bonito II Sector, Localidad de Kennedy, de la Ciudad de Bogotá D.C.

III. Que contra la Resolución No. 1138 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. 1-2008-53357 del 26 de Diciembre de 2008, interpuso los recursos de reposición y subsidiario de apelación, y los sustentó con los siguientes argumentos:



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

1. El día 31 Julio de 2008 se radicó ante la Secretaría Distrital de Planeación mediante oficio No. 1-2008-32857, la solicitud de aprobación para la instalación de los elementos que conforman una estación de la red de telecomunicaciones denominada SANTA LUISA DE MARILLA localizada en la calle 34 BIS Sur No. 87C-15, barrio Patio Bonito II Sector, Localidad de KENNEDY.
2. El día 26 de Agosto de 2008 mediante comunicación 2-2008-27859 la Secretaría Distrital de Planeación emite el acta de observaciones y correcciones.
3. El día 06 de Octubre de 2008 mediante comunicado No. 1-2008-42582 se radica ante la Secretaría Distrital de Planeación la solicitud del plazo adicional contemplado en el Artículo 3 del Decreto 4397 de 2006.
4. El día 29 de Octubre de 2008 mediante comunicación No. 1-2008-45939 Telefónica Móviles Colombia S.A. responde los requerimientos del acta de observaciones y correcciones.
5. El día 18 de Diciembre de 2008, Telefónica Móviles Colombia S.A. se notificó personalmente de la Resolución No. 1138 de fecha 03 de Diciembre de 2008, mediante la cual 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 LUISA DE MARILLA.
6. En la Resolución 1138 de fecha 03 de Diciembre de 2008, se indica por parte de la Secretaría Distrital de Planeación, Copiado Textualmente:

"- Revisando el cumplimiento de los requisitos urbanísticos y arquitectónicos por parte de la Dirección de Servicio al Ciudadano, se encontró que no cumplió con los siguientes requerimientos urbanísticos y arquitectónicos:

Requerimiento Urbanístico No.1: No anexa la autorización de la Aeronáutica Civil para el predio de la calle 34 Bis Sur No. 87C-15. el documento de la Aeronáutica Civil aportado por el peticionario, autoriza la instalación de la antena de telecomunicaciones en el predio de la carrera 34 Bis Sur No. 87C-15."

El oficio de aprobación No. 4400-IA-2008019881 de fecha Septiembre 4 de 2008 de la Aeronáutica Civil, aportado por **Telefónica Móviles Colombia S.A.** mediante radicado No. 1-2008-45939 del 29 de Octubre de 2008 aprueba una altura de 33 metros para la torre a ubicarse en el predio con coordenadas 4°38'18.8" de latitud (N) y 74°09'46.1" de Longitud (W). Si bien la dirección del sitio presenta un error tipográfico al citar "carrera" en vez de "calle", existe el elemento único y fundamental que soporta el permiso que expide la Aeronáutica Civil Colombiana (Unidad Administrativa Especial) "POSICIÓN GEOGRÁFICA -Las Coordenadas" para verificar plenamente el cumplimiento de dicho requerimiento. - ES NECESARIO ACLARAR EN ESTE PUNTO, QUE LA AEROCIVIL "UNICO ENTE COMPETENTE EN EL PAÍS" PARA EXPEDIR LOS PERMISOS Y DETERMINAR LOS REQUISITOS" SOLO EXPIDE SUS PERMISOS CON SOPORTE ÚNICO Y EXCLUSIVO DE LA POSICIÓN GEOGRÁFICA

[Firma]



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

"COORDENADAS"; Luego, no es permitido que la Secretaría de Planeación del Distrito Capital de Bogotá determine o no la valide de un permiso, del cual no es competente, y solo basados en forma unilateral en una dirección "y más cuando se presenta un error tipográfico"-

Por lo tanto, es totalmente desacertado negar la solicitud en base únicamente a la dirección del sitio "error tipográfico", teniendo en cuenta, que el único ente competente en Colombia solo expide sus permisos con soporte exclusivamente en la posición Geográfica "Coordenadas", así como, la denominación del proyecto SANTA LUISA DE MARILLA" ante la Aerocivil y la Secretaría de Planeación Distrital de Bogotá, era de mayor importancia, exactitud y precisión, al igual, como es de conocimiento de la Secretaría Distrital de Planeación los ya conocidos problemas con la nomenclatura en Bogotá, la cual no siempre da garantía de ser la única o correcta para un predio. La verificación era competencia exclusiva de la Secretaría Distrital de Planeación de Bogotá, y debía ser realizada antes de Negar la solicitud por un error tipográfico, y NO descarta de plano EL PRINCIPIO DE LA BUENA FE DE LAS ACTUACIONES QUE TIENEN TODAS LAS PERSONAS EN EJERCICIO DE SUS LABORES, y muy especialmente frente a una persona que presta un SERVICIO PÚBLICO, y realiza el trámite conforme el derecho constitucional que tienen los Usuarios de obtener un servicio efectivo y oportuno.

No obstante lo anterior, **Telefónica Móviles Colombia S.A.** solicita la aclaración y corrección de la dirección del sitio en el oficio de aprobación de la Aeronáutica Civil – subsana "debido proceso" (frente a posición unilateral y sin soporte de la Secretaría Distrital de Planeación)- y se ratifica mediante oficio 4404-IA-2008043567 del 23 de Diciembre de 2008 (adjuntamos), en el cual se resalta que la posición geográfica del sitio es la misma y por lo tanto conceptúa favorablemente la corrección, y determina que las demás condiciones y especificaciones técnicas, contempladas en el oficio No. 4404-2008025805 de Septiembre 4 de 2008, se mantendrán inmodificables, LUEGO el permiso aportado en forma oportuna al proceso ES PLENAMENTE VÁLIDO.

De la misma manera, la instalación de la red de telefonía móvil celular como parte de la Red de Comunicaciones del Estado se encuentra reglamentada de manera general, por lo que las autoridades públicas no pueden establecer ni exigir permisos, licencias o requisitos adicionales para su ejercicio, de conformidad con lo establecido expresamente en el artículo 84 de la Constitución Nacional. Corresponde al **MINISTERIO DE COMUNICACIONES** ejercer el control y la vigilancia de este tipo de servicio. Como también le corresponde a esta institución en coordinación con la AEROCIVIL, determinar las condiciones técnicas como de ubicación que deben reunir con los equipos y las alturas de las torres. En relación con éste último, nos permitimos manifestarle que en relación con la Torre, se cuenta con permiso por parte de la Aeronáutica Civil para la ubicación de un elemento de elevación de 33 Mts. Incluyendo pararrayos mediante oficio No. 4404-IA-2008043567 de Diciembre 23 de 2008.



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

Igualmente, es del caso señalar que conforme el artículo 16 del Decreto 195 de 2005, párrafo 2, "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."

7. En la Resolución 1138 de fecha 03 de Diciembre de 2008, se indica por parte de la Secretaría Distrital de Planeación, **Copiado Textualmente:**

"Requerimiento Urbanístico No.2: No anexa la licencia y planos arquitectónicos aprobados (planta, cortes, cubierta o terraza y fachada) del inmueble, los cuales hacen parte integral de dicha licencia de construcción, con el fin de verificar el cumplimiento de las normas urbanísticas y arquitectónicas de la propuesta. La licencia de construcción No. LC-08-4-1003 de fecha 23 de Octubre de 2008 aportada por el peticionario, contiene la leyenda: "Acto administrativo no en firme" y carece de planos aprobados, razón por la cual no se constituye en un documento debidamente legalizado por la autoridad competente.

Requerimiento Urbanístico No.3: Al no anexar licencia y planos arquitectónicos aprobados del inmueble, no puede verificarse en la propuesta la existencia o planteamiento de alguna modificación de las condiciones aprobadas en la edificación, que requiera la presentación de una licencia expedida por curaduría urbana, conforme lo reglamenta el artículo 16 del Decreto 195 de 2005.

NO OBSTANTE ES FUNDAMENTAL ACLARAR A LA SUBDIRECCIÓN, que 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 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 Medio 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 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".

[Firma]



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

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.

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 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 operen infraestructura de telecomunicaciones, y para los trámites, que se surtan 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 Geográfico Agustín Codazzi y/o levantamientos topográficos certificados, indicando con precisión la elevación del terreno sobre el cual se instalará la estación, las ubicaciones, 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 los predios colindantes con sus direcciones exactas y los estudios que acrediten la viabilidad de las obras civiles para la instalación de las torres soporte de antenas. Cuando sea necesario adelantar obras de construcción, ampliación, modificación, o demolición de edificaciones, se deberá adjuntar la respectiva licencia de construcción expedida por el curador urbano o la autoridad municipal o distrital competente.
3. El prestador de servicios y/o actividades de telecomunicaciones debe presentar ante la entidad 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.



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

Parágrafo 1°. Los procedimientos que conforme a las normas vigentes deben surtir ante el Ministerio 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 de ocupación del espacio público, en su caso serán los únicos trámites para la instalación de Estaciones Radioeléctricas, de Telecomunicaciones.

Parágrafo 2°. 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 Espacial de Aeronáutica Civil, UAEAC.

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

Entiéndase los mencionados requisitos de la siguiente manera:

“1...(...).

“2...(...).

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

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

Atendiendo a esto, y frente a medidas de igual índole en la Administración Municipal Barranquilla, el Ministerio de Comunicaciones, se pronunció de la siguiente manera: *“De otra parte, y frente a las preocupaciones de algunos 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 ELENA PINTO DE DE HART, que la adopción de



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

medidas proscritas para la instalación de Estaciones Base de Telefonía Móvil Celular, generan el temor que estas normas desconozca el estudio técnico y jurídico interinstitucional que desarrollaron los Ministerios de Medio Ambiente, Protección Social y Comunicaciones, pudiendo generar confusiones en los temas que ya fueron objeto de regulación a escala nacional, creando contradicciones normativas e inestabilidad para los encargados de operar los servicios de telecomunicaciones.

Por lo anterior, manifestamos al señor Subdirector, que conforme la Ley 400 de 1997 y el Decreto 195 de 2005, artículo 16, y su circular reglamentaria de Julio 25 de 2005, la instalación de la infraestructura "CELDA SANTA LUISA DE MARILLA – ubicada en la Calle 34 Bis Sur No. 87 C-15 Barrio Patio Bonito II Sector, de la ciudad de Bogotá D.C., "NO requiere el trámite de Licencia alguna, y frente al Servicio Público no presenta ninguna limitación espacial, pero que igualmente, conforme la normatividad urbanística de la ciudad de Bogotá, D.C. "Decreto Distrital 061 de 1997, está permitida en todos los polígonos, incluidos exclusivamente residenciales, así como igualmente se permite la aprobación del diseño y la ocupación del espacio incluso en áreas urbanizables no urbanizadas o en desarrollos subnormales y en inmuebles sometidos al tratamiento de conservación arquitectónica estricta C-1". Manifestamos si al Despacho que conforme a normatividad nacional NO se requería el trámite de Licencia artículo 16 decreto 195 de 2005 y Ley 400 de 1997), y el USO conforme Decreto Distrital 061 de 1997, para la expansión de la red de telecomunicaciones del estado es permitida en todos los polígonos por estar frente al Servicio Público de Telefonía Móvil Celular (no se presenta ninguna clase de limitante para la instalación, como conforme lo determina el artículo 99 de la Ley 388 de 1997, la Ley 99 de 1993, el Decreto 1092 de 1998, el artículo segundo de la Ley 142 de 1994, el Decreto 2201 de Agosto 5 de 2003 reglamentario de la Ley 388, y el Decreto 1504 de 1998, artículo 27, el Decreto Distrital 061 de 1997, la Ley 400 de 1997 y el Decreto 195 de 2005, así como el Derecho Colectivo que tienen los ciudadanos 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).

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

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

Por lo anterior, manifestamos al señor Subdirector, que la norma por la cual se confiere competencia y se soportan los permisos expedidos por la Secretaría de Planeación de Bogotá y su Decreto 061 de 1997, que como expresamente lo indique está avalando el Cerramiento.



Continuación de la Resolución No. No 0276 16 FEB. 2009

Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

Que conforme lo estableció la Secretaría Distrital de Planeación, desde la expedición del Decreto Distrital 061 de 1997, los permisos se expidieron:

- Conforme lo establece el Decreto 061/97, el contenido de los permisos **incluía el CERRAMIENTO** (no procedía trámite adicional; como es regulado expresamente por la norma).
- Posteriormente –en forma unilateral la SDP- consideró que el contenido de los permisos estableciera que el permiso era solo por la estación y **NO INCLUIA EL CERRAMIENTO; obligación de los Operadores de tramitar su cerramiento posteriormente.**
- HOY –en forma unilateral la SDP- considera que el permiso contiene el permiso para la instalación y **es obligación del operador anexar como requisito la Licencia de Cerramiento**; PERO, en el transcurso del trámite la obligación que solo era la de anexar la Licencia, **por posición unilateral y cuando lo quiere de anexar los planos.** La competencia de las Licencias de Cerramiento están en cabeza de las Curadurías; HOY, se abroga unilateralmente la SDP, la misma, para revisar planos y demás aprobaciones de las Curadurías; entendemos que solo es en Recurso de Apelación.-

Igualmente, **Los Planos** del Proyecto SANTA LUISA DE MARILLA, radicados ante la Secretaría Distrital de Planeación el día 31 de Julio de 2008 No. 1-2008-32857, **PRESENTAN EL CERRAMIENTO.**

No obstante **NO** requerirse Licencia de Cerramiento conforme lo determinan expresamente la Ley 400 de 1997 y el Decreto 195 de 2005 con su normatividad reglamentaria, así como, lo incluye expresamente el artículo 2 del Decreto Distrital 061 de 1997, para mayor garantía del Distrito Capital, se tramitó igualmente licencia de cerramiento ante la Curaduría 4 y se expidió la **Licencia No. 08-4-1003 de Octubre 23 de 2008** (expediente SLC 08-4-1611 de Julio 16 de 2008- trámite licencia de construcción modalidad demolición total cerramiento)-. **Se anexa copia licencia 08-4-1003 y Planos con sello de Curaduría con fecha de expedición Octubre 23 de 2008-**

Así mismo, los Planos solicitados por la SDP reposan en la Curaduría Urbana No. 4, que de quererse verificar (no es requisito su aporte; Si La Licencia por última posición de la SDP), con base que esta solicitud, es de su competencia verificar los mismos en ese Despacho. – **aclaremos que el requisito es presentar copia de la licencia de construcción más no los planos-**

Por último, es procedente manifestar a la Subsecretaría que TELEFÓNICA MÓVILES COLOMBIA S.A. dio cabalmente y oportuno cumplimiento a Todos los requerimientos, y **SOLO** obtiene negación del proyecto, con soporte en dos permisos que se aportaron oportuna y válidamente al trámite, **que NO son competencia de la SDP- AEROCIVIL** posición unilateral de “dirección” – ES POSICIÓN GEOGRÁFICA “Coordenadas”; y **CURADURÍA**, ente competente para expedir las Licencias de Cerramiento “Octubre 23 de 2008” (posición última de la SDP), para el desarrollo del proyecto CELDA SANTA LUISA DE MARILLA, que como es conocimiento de la SDP este operador de Telefonía Móvil Celular tiene la finalidad de prestar un SERVICIO PÚBLICO “Ley 37 de 1993” y el cual es requerido por la **COMUNIDAD** del sector y



Continuación de la Resolución No. Nº 0276 18 FEB. 2009

Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

por interconexión con el país, que estamos obligados a prestar en desarrollo de preceptos Constitucionales –artículos 88 y 365 C.P – artículo 4 Ley 472 de 1998.

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.

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 pensar 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 SANTA LUISA DE MARILLA 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-



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

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 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 LUISA DE MARILLA, a ubicarse en la CALLE 34 BIS SUR No. 87 C-15 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).

[Firma]



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

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 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 SANTA LUISA DE MARILLA, a ubicarse en predio EDIFICIO ubicado en la CALLE 34 BIS SUR No. 87C-15 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



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

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 "TELFÓNICA – 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. 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,



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

constituyen motivos de utilidad pública e interés social.” El uso dado al predio ubicado en la CALLE 34 BIS SUR No. 87 C-15, no fue capricho y deseo de **TELEFÓNICA MÓVILES 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 preciso 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 en los Contratos de Concesión para la prestación del servicio de telefonía móvil celular No. -0001-0002 y 0003-, 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 (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.



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, 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



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

objeto de instalación y la localización de la señalización de diferenciación de zonas, todo ello mostrando claramente la dimensión y/o tamaño de las instalaciones. Adicionalmente, se debe incluir la relación de predios colindantes con sus direcciones exactas y los estudios que acrediten la viabilidad de las obras civiles para la instalación de las torres soporte de antenas. Cuando sea necesario adelantar obras de construcción, ampliación, modificación o demolición de edificaciones, se deberá adjuntar la respectiva licencia de construcción expedida por el curador urbano o la autoridad municipal o distrital competente.

3. El prestador de servicios y/o actividades de telecomunicaciones debe presentar ante la autoridad territorial correspondiente (distrito o municipio), dentro de los veinte (20) días hábiles siguientes a su instalación copia, de la Declaración Conformidad Emisión Radioeléctrica, DCER, con sello de recibo del Ministerio de Comunicaciones, que incluya la estación radioeléctrica a instalar.

Parágrafo 1º. Los procedimientos que conforme a las normas vigentes deben 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.



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

PETICIÓN

Por lo anterior, **Señor Sub-director**, solicitamos respetuosamente Reponga su decisión y conceda el **CONCEPTO FAVORABLE "Aprueba"** para el proyecto denominado CELDA SANTA LUISA DE MARILLA 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 – y en subsidio se conceda la **Apelación** conforme el C.C.A.-.

RAZONAMIENTOS DEL DESPACHO

Revisadas las objeciones por las cuales se pide la revocación de la Resolución 1138 del 03 de Diciembre de 2008, "Por medio de la cual se NIEGA el diseño y ocupación del espacio donde se instalarán los elementos que conforman una estación de la Red de Telecomunicaciones denominada CELDA SANTA LUISA DE MARILLA, localizada en la calle 34 BIS Sur No. 87 C-15, de la Localidad de Kennedy, de esta Ciudad" se manifiesta lo siguiente:

1. Respecto a la interposición del Recurso de Reposición se radicó en debida forma y con respeto de lo exigido en el artículo 51 del Código Contencioso Administrativo, el cual señala como máximo término legal para la presentación de los recursos, el quinto día siguiente a la notificación de la decisión objeto del recurso, verificándose que en el presente caso, el acto administrativo le fue notificado personalmente al señor **VICTOR HUGO CALDERON JARAMILLO**, el 18 de Diciembre de 2008 y el recurso fue presentado el 26 de Diciembre del mismo, encontrándose dentro del término legal, lo que amerita su análisis de fondo.

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

Respecto de los numerales 1º, 2º, 3º, 4º y 5º de la parte considerativa del Recurso de Reposición, se tiene que el impugnante señala el trámite que se ha surtido ante esta entidad, respecto a la solicitud de aprobación para la instalación de la red de telecomunicaciones denominada SANTA LUISA DE MARILLA, localizada en la calle 34 Bis Sur No. 87 C-15.

CONSIDERANDO N° 6

Tal y como lo admite el recurrente, el oficio de aprobación n° 4400-IA-2008019881 del 4 de septiembre de 2008 emitido por la Aeronáutica Civil, solicitado por la Secretaría Distrital de Planeación con oficio n° 2-2008-27859 del 26 de agosto de 2008 y presentado por el peticionario con el oficio n° 1-2008-45939 del 29 de octubre de 2008, presenta "error tipográfico" al conceptuar favorablemente la altura de la torre de telecomunicaciones en el predio de la



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

"Carrera 34 Bis Sur N° 87 C-15, Patio Bonito" y no en la calle 34 Bis Sur N° 87 C-15, que es la dirección real el predio objeto de la solicitud.

Lo anterior demuestra que el peticionario fue conciente del error presentado en dicho documento, y aún así no aportó aclaraciones al mismo durante el término de respuesta al requerimiento emitido por la Secretaría Distrital de Planeación, según lo reglamentado en el artículo 27 del decreto 564 de 2006.

El artículo 12 del Código Contencioso Administrativo expresa claramente que *"Desde el momento en que el interesado aporte nuevos documentos o informaciones con el propósito de satisfacer el requerimiento, comenzarán otra vez a correr los términos pero, en adelante, las autoridades no podrán pedir más complementos, y decidirán con base en aquello de que dispongan"* (subrayado fuera de texto). En consecuencia, la Secretaría Distrital de Planeación actuó en debida forma en el proceso al decidir la solicitud en el término de Ley con los documentos aportados por el peticionario, entre ellos la Autorización de la Aeronáutica Civil, sin que este último anexara, durante este lapso de tiempo, alguna aclaración al mismo.

Este *"error tipográfico"*, reconocido por el recurrente, invalida el citado documento, ya que, aunque las coordenadas del predio registradas en dicha autorización puedan corresponder a la dirección correcta, la Secretaría Distrital de Planeación no puede validar parcialmente un documento oficial, como pretende el recurrente, ni mucho menos presumir, en el momento de decidir la solicitud, la comisión de un error mecanográfico en un documento expedido por la Aeronáutica Civil o en cualquier otro documento que aporte el peticionario, durante el término de decidir la solicitud de aprobación de la ubicación de la estación de telecomunicaciones.

El documento: autorización de la Aeronáutica Civil, es un documento anexo al formulario oficial F-14, de solicitud de aprobación de estaciones de telecomunicaciones, y está compuesto por varios componentes como nombre del sitio, dirección, ciudad, coordenadas geográficas, cota sobre el nivel del mar y altura aprobada (incluido el pararrayos). El formulario oficial F-14, la resolución de la SDP n° 429 del 2007 que adopta el manual de procedimientos de la aprobación de estaciones de telecomunicaciones, y el mismo documento: autorización de la Aeronáutica Civil, no estipulan en alguno de sus apartes, que éste último pueda ser validado con información parcial, o que puedan admitirse errores parciales de diligenciamiento en alguna de sus partes.

Son inexactas las afirmaciones del recurrente de que la Aeronáutica Civil es el *"único ente competente en el país para expedir los permisos (...), solo expide sus permisos con soporte único y exclusivo de la posición geográfica "coordenadas", y que "...no es permitido que la Secretaría de Planeación del Distrito Capital de Bogotá determine o no la valides (SIC) de un permiso del cual no es competente"*., ya que la única entidad competente para aprobar la ocupación del espacio donde se propone ubicar las estaciones de telecomunicaciones en la ciudad de Bogotá, es la Secretaría Distrital de Planeación, según lo reglamentan el Decreto Nacional n° 2150 de 1995, la circular n° 270 de 2005 del Ministerio de Comunicaciones y el decreto distrital n° 061 de 1997.



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

Lo anterior también refuta la aseveración de que la negación de la solicitud la haya efectuado la SDP "...solo basados en forma unilateral en una dirección y más cuando se presenta un error tipográfico", ya que la actuación de esta Secretaría se ajustó a su competencia y al cumplimiento del debido proceso reglamentado por las normas vigentes, las cuales, se reitera, no contemplan la posibilidad de aceptar un requisito necesario para la expedición de una licencia de estaciones de telecomunicaciones en forma parcial, sesgada o con "errores tipográficos", basado en el argumento de la "presunción de la Buena Fé" del peticionario, como pretende el recurrente.

No es exacta la afirmación del recurrente de que la Aeronáutica Civil "...solo expide sus permisos con soporte exclusivamente en la posición geográfica "Coordenadas", puesto que el documento n° 4400-IA-2008019881 del 4 de septiembre de 2008 emitido por la Aeronáutica Civil, que aportó el peticionario, incluye, además de las coordenadas geográficas, el nombre del sitio, dirección, ciudad, cota sobre el nivel del mar y altura aprobada (incluido el pararrayos), todo lo cual forma parte integral de un documento oficial y debe ser concordante entre sí.

La verificación del citado documento sí fue realizada por la Secretaría Distrital de Planeación durante la decisión de la solicitud, y fue por ello que se detectó la inconsistencia que motivó, entre otras causales, la negación de la solicitud. Por lo tanto, no es cierto el argumento de que la solicitud se haya negado "...en base únicamente a la dirección del sitio, error tipográfico", como se afirma en el recurso.

El oficio n° 4404-IA-2008043567 del 23 de diciembre de 2008, que menciona y anexa el recurrente a manera de aclaración y corrección del documento n° 4400-IA-2008019881 del 4 de septiembre de 2008, no es estudiado ni considerado en la respuesta del presente recurso de reposición, ya que es un documento extemporáneo que se presentó fuera de los términos de la solicitud inicial establecidos en el artículo 27 del decreto 564 de 2006.

CONSIDERANDO N° 7

No es exacta la afirmación del recurrente, de que la sociedad Telefónica Móviles Colombia S.A. "...contestó y cumplió efectiva y oportunamente dichos requerimientos adjuntado la licencia LC-08-4-1003 del 23 de octubre de 2008, expedida por la Curaduría Urbana n° 4...", ya que dicho documento solicitado por la Secretaría Distrital de Planeación con oficio n° 2-2008-27859 del 26 de agosto de 2008 y presentado por el peticionario con el oficio n° 1-2008-45939 del 29 de octubre de 2008, no contaba con fecha de ejecutoria, y por lo tanto no posee la firmeza de acto administrativo que reglamenta el artículo 62 del Código Contencioso Administrativo.

Tampoco es cierta la afirmación del recurrente de que "...a la fecha de radicación ya contaba con todos su anexos y planos aprobados (adjuntamos)", puesto que mediante el oficio n° 1-2008-45939 del 29 de octubre de 2008, el peticionario anexó en el punto n° 3 de la comunicación, la licencia antes aludida sin que se adjuntaran los planos aprobados con la misma, tal y como quedó registrado en los anexos del mismo oficio y en la resolución n° 1138 del 3 de diciembre de 2008.



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

Según la revisión de los documentos que reposan en la carpeta de la solicitud, la copia de la licencia de construcción n° LC-08-4-1003 del 23 de octubre de 2008, ejecutoriada el 4 de noviembre de 2008 y los planos aprobados por la misma que anexa el recurrente en el actual recurso de reposición, no fueron aportados por el peticionario en el oficio n° 1-2008-45939 del 29 de octubre de 2008, ni durante el término de respuesta al requerimiento emitido por la Secretaría Distrital de Planeación, que reglamenta el artículo 27 del decreto 564 de 2006.

En consecuencia, la copia de la licencia de construcción n° LC-08-4-1003 del 23 de octubre de 2008, ejecutoriada el 4 de noviembre de 2008 y los planos aprobados por la misma que anexa el recurrente en su oficio, no son estudiados ni considerados en la respuesta del recurso de reposición, por tratarse de documentos extemporáneos y presentados fuera del término para responder el requerimiento, que establece el artículo 27 del decreto 564 de 2006.

La exigencia de la licencia de construcción del predio, contenida en el oficio n° 2-2008-27859 del 26 de agosto de 2008 de la Secretaría Distrital de Planeación, obedeció a la necesidad de verificar en el plano de la propuesta, presentado por el peticionario con el oficio n° 1-2008-32857 del 31 de julio de 2008, la posible realización de obras de construcción, modificación o demolición de la construcción existente en el predio de la calle 34 Bis Sur n° 87 C-15, para la instalación de la estación de telecomunicaciones. Lo anterior, a la luz de lo estipulado en el artículo 16 del decreto 195 de 1995.

Al responder el requerimiento efectuado por la SDP, mediante oficio n° 1-2008-45939 del 29 de octubre de 2008, el peticionario no objetó la exigencia de dicha licencia de construcción y por el contrario, anexó copia de la licencia (sin ejecutar) de demolición total de la edificación existente predio y de construcción de un nuevo cerramiento, admitiendo con ello la necesidad de realizar de obras de construcción y demolición den el predio donde se ubicará la estación de telecomunicaciones, que requieren de la expedición de una licencia en Curaduría Urbana, conforme al decreto 195 de 2005.

Lo anterior contradice la afirmación del recurrente de que *"...la instalación de la infraestructura "celda Santa Luisa de Marilla, ubicada en la calle 34 Bis Sur No. 87 C-15, NO requiere el trámite de licencia alguna..."*.

Sobre las afirmaciones del recurrente de que las estaciones de telecomunicaciones no requieren de la expedición de licencia de construcción de cerramiento, se aclara que, aunque el cerramiento forma parte de los elementos que componen una estación de telecomunicaciones, según el decreto 061 de 1997, el mismo decreto no contempla que la aprobación de la construcción del cerramiento ni de ninguna otra obra civil, sea competencia de la Secretaría Distrital de Planeación, o que dichas obras estén exentas de tramitar la respectiva licencia.

Por el contrario, el decreto nacional n° 564 de 2006, establece claramente la obligatoriedad de obtener licencia de construcción expedida por Curaduría Urbana, en caso de requerirse la realización de obras civiles, demoliciones y/o modificaciones de una construcción. El decreto 195 de 1995 es aún más específico de exigir este requisito para el caso de predios donde se



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

pretenda ubicar estaciones de telecomunicaciones, por lo tanto, los argumentos del recurrente sobre una posible *"exención de esta obligación"*, o que dicha exigencia de licencia de construcción sea una *"decisión unilateral de la Secretaría Distrital de Planeación"*, no son viables.

Para el caso de exigencia de planos aprobados, se aclara al recurrente que los planos aprobados son parte integral de las licencias de construcción (ver observaciones generales de las licencias de construcción que expiden las Curadurías Urbanas), por lo que, al momento de ser exigida una licencia de construcción, ésta debe ser presentada en forma completa, con todos los documentos que la conforman, y entre los que se encuentran los planos.

Por lo tanto, se reitera que no es una *"posición unilateral"* de la Secretaría Distrital de Planeación, la exigencia de la licencia de construcción junto con sus respectivos planos aprobados.

Debe aclararse que la exigencia de presentar las licencias de construcción y planos aprobados de un predio donde se propone ubicar una estación de telecomunicaciones, aplica para los casos en que no se encuentren estos documentos en el archivo general de la Secretaría Distrital de Planeación, y/o cuando las respectivas Curadurías Urbanas no hayan remitido dichos documentos a esta entidad.

Para el caso específico de la licencia nº LC-08-4-1003 del 23 de octubre de 2008, expedida por la Curaduría Urbana nº4 en el predio de la calle 34 Bis Sur No. 87 C-15, y sus respectivos planos aprobados, estos documentos no fueron localizados en el archivo general de la SDP por cuanto en la fecha de entrega de dichos documentos por parte del peticionario (con oficio 1-2008-45939 del 29 de octubre de 2008), la licencia de construcción no se encontraba ejecutoriada y los planos que componían la misma no estaban disponibles en la Curaduría Urbana nº 4.

_ 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



Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

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".

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.

Con los anteriores argumentos, se concluye que el peticionario no dio cumplimiento cabal y oportuno a todos los requerimientos emitidos por la SDP mediante oficio n° 2-2008-27859 del 26 de agosto de 2008, lo que ocasionó la negación de la solicitud.

Se concluye igualmente, que la Secretaría Distrital de Planeación dio cumplimiento a lo establecido en el Título II del C.C.A., en cuanto a la interposición de los Recursos en la Vía Gubernativa; de igual forma al negar la solicitud de aprobación por incumplimiento de la norma urbanística contemplada en los Decretos 4397 de 2006, Decreto 061 de 2007, Decreto 564 de



Continuación de la Resolución No. No 0276 16 FEB. 2009

Por la cual se decide un Recurso de Reposición interpuesto contra la Resolución No 1138 del 03 de Diciembre de 2008, expedida por la Subsecretaria de Planeación Territorial.

2006, y Decreto 195 de 2005. En consecuencia, se considera que no es procedente la solicitud del recurrente.

En mérito de lo expuesto,

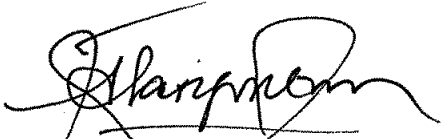
RESUELVE

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. 1138 de fecha Diciembre 03 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-GRANDOS**, 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 "SANTA LUISA DE MARILLA", en el predio de la Calle 34 Bis Sur No. 87 C-15, de la Localidad de Kennedy, de la ciudad de Bogotá D.C.

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

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

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE.


ERNESTO JORGE CLAVIJO
Subsecretario de Planeación Territorial

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