



Resolución No. 0 9 9 5 18 MAY 2009

Por la cual se decide un recurso de apelación interpuesto contra la Resolución 1023 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

EL SECRETARIO 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 señora **MARTHA ELENA RUIZ DIAZ-GRANADOS** identificada con la cédula de ciudadanía 39.775.711 de Usaquén, como Representante Legal de la sociedad **"TELEFÓNICA MÓVILES COLOMBIA S.A"**, con Nit 830.037.330-7, mediante la radicación 1-2008-46081 del 30 de octubre de 2008, solicitó la aprobación, diseño y ocupación del espacio donde se instalarán los elementos que conforman la Estación de Red de Telecomunicaciones, denominada **"VILLA CRISTINA BACHUE III"**, a ubicarse en la Calle 89 No.95 D 87 MJ, de la Localidad de Engativá, de la Ciudad de Bogotá D.C.

II.- Que el Subsecretario de Planeación Territorial, mediante la Resolución 1023 del 26 de noviembre de 2008, negó la aprobación de la solicitud antes referida, por cuanto, el predio donde se propone ubicar la estación de telecomunicaciones inalámbricas se encuentra destinado al uso público del Sistema de Espacio Público, por formar parte de las zonas verdes y comunales -zona verde 2, Z.V.2., del Desarrollo, "URBANIZACION BACHUE I ETAPA", incluidas en el plano urbanístico E-220/4-02, aprobado mediante la Resolución 1126 del 18 de diciembre de 1996, expedida por el entonces Departamento Administrativo de Planeación Distrital -, hoy Secretaria Distrital de Planeación -, siendo en consecuencia aplicable al predio citado los artículos 26 y 27 del Decreto Distrital 317 de 2006, *"Por el cual se adopta el Plan Maestro de Telecomunicaciones para Bogotá, Distrito Capital"* y, los citados artículos, de manera excepcional, únicamente permiten la ubicación de las estaciones de Telecomunicaciones inalámbrica, en predios destinados al uso público del Sistema de Espacio Público, **en parques metropolitanos**, lo cual no sucede en el presente caso.

III. Que el doctor el señor **VICTOR HUGO CALDERÓN JARAMILLO**, identificado con la cédula de ciudadanía 19.479.722 de Bogotá, portador de la Tarjeta Profesional de Abogado 53.381, expedida por el Consejo Superior de la Judicatura, actuando en calidad de Gerente de Recursos Físicos, y de Apoderado Especial de Telefónica Móviles Colombia S.A., mediante escrito con radicación No. 1-2008-52798 del 18 de Diciembre de 2008, interpuso los recursos



Por la cual se decide un recurso de apelación interpuesto contra la Resolución 1023 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

de reposición y subsidiario de apelación contra la Resolución 1023 del 20 de noviembre de 2008, con el fin de que ésta sea revocada. Argumentando, lo siguiente:

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

Las normas vigentes que regulan el tema de la aprobación del diseño y la ocupación temporal o permanente del espacio donde se instalan los elementos que conforman una red de telecomunicaciones inalámbricas, radican *"(...) **la Competencia Exclusiva en la Secretaría de Planeación Distrital –antes DAPD–; por lo anterior, se excluye expresamente el conocimiento en cabeza de los señores Curadores Urbanos para la instalación de estaciones de telecomunicación en la ciudad de Bogotá D.C.**"*. Agrega, que *"(...) **no se le aplicaría la licencia de construcción de cerramiento para la instalación de estaciones debido a que estas no se consideran como una construcción a la luz de la Ley 400 de 1997**"*. En consecuencia, la instalación de la infraestructura de la "CELDA VILLA CRISTINA –BACHUE III, en el predio ubicado en Carrera 95 D con calle 88 de la ciudad de Bogotá D.C. - de la Junta de Acción Comunal del Barrio Bachue III –, **NO** requiere el trámite de Licencia alguna.

Según concluye el recurrente, el Decreto Distrital 061 de 1997, frente al Servicio Público de Telefonía Móvil no se presenta ninguna limitación espacial, ya que el Servicio está permitido *"(...) 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 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)".

IV.- Que la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación, mediante la Resolución 0274 del 16 de febrero de 2009, negó el recurso de reposición y concedió el subsidiario de apelación, manifestando, lo siguiente:



Por la cual se decide un recurso de apelación interpuesto contra la Resolución 1023 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

*"En cuanto al **Numeral 6)**, afirma el recurrente que, el Artículo 5 del Decreto 741 de 1993 que reglamenta la Ley 37 de 1993, específicamente para la Telefonía Celular, estableció 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. Al respecto se precisa que, el artículo 3 del Decreto 061 de 1997 establece que: "Los predios que se destinan a la instalación de los elementos de la red de telecomunicaciones inalámbricas se rigen por las disposiciones del presente Decreto y en lo no previsto en este, por las normas de los decretos de asignación de tratamientos".*

La Resolución 1023 del 26 de Noviembre de 2008, no contiene ninguna limitación espacial para la ubicación de los elementos que conforman una estación de telecomunicaciones inalámbricas, relacionado con un USO específico".

Agrega la Subsecretaría de Planeación Territorial, que así como existen normas generales del nivel nacional que reglamentan la instalación de Redes de Servicio de telefonía celular, también hay normas específicas aplicables en Distrito Capital, como los Decretos Distritales 061 de 1997 317 de 2006 y, *"Este último restringe la ubicación de estaciones de telecomunicaciones en predio destinados al uso público del Sistema de Espacio Público y que no hacen parte de un Parque Metropolitano, como es el caso específico que motivó la negación".*

La Resolución 1023 del 26 de noviembre de 2008, no hace requerimiento alguno, respecto *"(...) de la licencia de construcción de cerramiento del predio donde se pretende instalar la estación de telecomunicaciones inalámbricas. Por lo tanto, los argumentos del recurrente, relacionados con la no procedencia del trámite de licencias de construcción en la modalidad de cerramiento para la instalación de las estaciones, no son aplicables en la decisión final del presente recurso.*

RAZONAMIENTOS DEL DESPACHO

Corresponde a esta instancia decidir el recurso subsidiario de apelación interpuesto por el doctor **VICTOR HUGO CALDERÓN JARAMILLO**, contra la Resolución 1023 del 26 de noviembre de 2008, expedida por el Subsecretario de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación, a lo cual se procede.

OPORTUNIDAD

Al respecto, tenemos que el 11 de diciembre de 2008, el doctor **VICTOR HUGO CALDERÓN JARAMILLO** se notificó personalmente del contenido de la Resolución 1023 del 26 de noviembre de 2008 y, el 18 de diciembre del mismo año, interpuso los recursos objeto de esta actuación, es decir, dentro del término señalado en el artículo 51 del Código Contencioso Administrativo.

PROCEDENCIA.



0995

18 MAY 2009

Continuación de la Resolución No. _____

Por la cual se decide un recurso de apelación interpuesto contra la Resolución 1023 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

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.- De acuerdo con lo señalado en precedencia, el Subsecretario de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación, de la entidad, mediante la Resolución 1023 del 26 de noviembre de 2008, negó la aprobación, diseño y ocupación del espacio donde se instalarían los elementos de la Estación de Red de Telecomunicaciones, denominada "**VILLA CRISTINA BACHUE III**", a ubicarse en la Calle 89 95 D 87 MJ, de la Localidad de Engativá, de la Ciudad de Bogotá D.C.

La negativa obedece al hecho de que el predio mencionado forma parte de las zonas verdes y comunales del Desarrollo "URBANIZACION BACHUE I ETAPA", incluidas en el plano urbanístico E-220/4-02, aprobado mediante la Resolución 1126 del 18 de diciembre de 1996, expedida por el entonces Departamento Administrativo de Planeación Distrital -, hoy Secretaria Distrital de Planeación -. En consecuencia, el mencionado inmueble, se encuentra destinado al uso público del Sistema de Espacio Público, regulado por el Decreto Distrital 317 de 2006, que únicamente permite de manera excepcional la ubicación de estaciones de Telecomunicaciones inalámbricas en parques metropolitanos, lo cual no sucede en el presente caso.

B.- El doctor **VICTOR HUGO CALDERÓN JARAMILLO**, no discute el hecho de que el predio se encuentre o no formando parte de las citadas zonas verdes, lo que hace es afirmar, que por tratarse de un Servicio Público de Telecomunicaciones de ámbito y cubrimiento nacional, las normas vigentes que regulan el tema de la aprobación del diseño y la ocupación temporal o permanente del espacio donde se instalan los elementos que conforman una red de telecomunicaciones inalámbricas, no se presentan ninguna limitación espacial. Señala adicionalmente que el mismo Decreto Distrital 061 de 1997, para el caso, permite la ubicación e instalación de las estaciones la red de telecomunicaciones inalámbricas, en todos los polígonos, sin limitación alguna.

C.- En cuanto a lo antes planteado, se debe tomar en cuenta, que si bien es cierto, el Decreto Distrital 061 de 1997, permitía de manera general la ubicación de las estaciones de la red de telecomunicaciones en todos los polígonos y Tratamientos, incluso en las áreas urbanizables no urbanizadas, en desarrollos subnormales o en inmuebles sometidos al tratamiento de conservación arquitectónica estricta C-1, la misma norma, en el artículo 3º, dispone que "Los predios que se destinen a la instalación de los elementos de la red de telecomunicaciones inalámbricas se rigen por las disposiciones del presente Decreto y, en lo no previsto en éste, por las normas de los decretos de asignación de tratamientos". - (Sublíneas y negrillas fuera de texto) - Es así, que con posterioridad a la expedición del Decreto Distrital 061 de 1997, se proferieron varios decretos de asignación de tratamiento y, en éstos, se restringió o prohibió, en algunos sectores, la instalación de las estaciones de telecomunicaciones que nos



Por la cual se decide un recurso de apelación interpuesto contra la Resolución 1023 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

ocupan. A manera de ejemplo, tenemos que en el sector 23 de la Unidad de Planeamiento Zonal (UPZ) 97, Chicó - Lago, reglamentado por el Decreto Distrital 059 de 2007, en la Plancha 4 "Plano y fichas de reglamentación de usos y edificabilidad de Sectores de Interés Cultural e Inmuebles de Interés Cultural", en las condiciones generales de edificabilidad para el Sector de Interés Cultural, se establece que **"No se permite la instalación de antenas de comunicación, mástiles, estructuras, vallas u otros elementos, sobre fachadas, cubiertas, antejardines, asilamientos y patios de todos los predios que conforman el sector normativo"**. (Sublíneas y negrillas fuera de texto). En consecuencia, no es acertado afirmar de manera general, que las normas vigentes que regulan el tema de la aprobación del diseño y la ocupación temporal o permanente del espacio donde se instalan los elementos que conforman una red de telecomunicaciones inalámbricas, **no presentan ninguna limitación espacial**.

Para el caso que nos ocupa, tenemos que el Decreto Distrital 317 del 15 de Agosto de 2006, "Por el cual se adopta el Plan Maestro de Telecomunicaciones para Bogotá Distrito Capital" -, vigente para la época de la radicación 1-2008-46081 del 30 de octubre de 2008, con la cual se solicitó la aprobación, diseño y ocupación del espacio donde se instalarán los elementos que conforman la Estación de Red de Telecomunicaciones, denominada "VILLA CRISTINA BACHUE III", a ubicarse en la Calle 89 No.95 D 87 MJ, de la Localidad de Engativá, de la Ciudad de Bogotá D.C. -, en el Título V, Capítulo I, artículos 20 a 31, regula el tema **"De las normas urbanísticas y arquitectónicas y del permiso de ubicación e instalación de estaciones de telecomunicaciones inalámbricas para la prestación de servicios públicos de telecomunicaciones"**. Allí, se dispone:

"Artículo 20°.- Normativas urbanísticas y arquitectónicas. El presente capítulo determina las condiciones generales, que desde el punto de vista urbanístico y arquitectónico deberán cumplir todas las estaciones de telecomunicaciones inalámbricas requeridas y sus agregados para prestar servicios públicos de telecomunicaciones o desarrollar actividades de telecomunicaciones en Bogotá D.C, al igual que los lineamientos generales para su localización y ubicación, conforme los decretos reglamentarios que se expidan para tal fin, por parte del DAPD.

Parágrafo 1: Este decreto no regula las estructuras para usos residenciales como antenas de televisión, radio antenas y antenas de plato residenciales.

Artículo 21°.- Ámbito de aplicación de operadores: Deberán cumplir con lo dispuesto en este capítulo, todos los operadores y todas las personas naturales y jurídicas que requieran localizar estaciones de telecomunicaciones inalámbricas, para la prestación de servicios públicos de telecomunicaciones o el desarrollo de actividades de telecomunicaciones, a partir de la entrada en vigencia el presente Decreto distrital.

Artículo 22°.- Finalidad. Las disposiciones en esta materia contenidas en el Plan Maestro, lo mismo que sus decretos reglamentarios, se orientan a:

(...)



Por la cual se decide un recurso de apelación interpuesto contra la Resolución 1023 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

b. Fijar los parámetros urbanísticos y arquitectónicos para orientar la ubicación e instalación de las estaciones de telecomunicaciones, de tal forma que se garantice la sostenibilidad y buen funcionamiento de las telecomunicaciones y el correcto uso del espacio público, en el perímetro urbano y las áreas de expansión del Distrito Capital.

(...)

Artículo 26°.- Localización. Las estaciones de telecomunicaciones no podrán localizarse en predios destinados al uso público del Sistema de Espacio Público, conforme lo previsto en el artículo 21 del Decreto Distrital 190 de 2004.

Artículo 27°.- Localización excepcional. Se exceptúan de la anterior disposición las estaciones de Telecomunicaciones inalámbricas que pudieren localizarse en los parques metropolitanos. (...) Los permisos particulares de ubicación e instalación de torres y estructuras de soporte de antenas en parques metropolitanos se otorgarán previa aprobación del permiso general para la ubicación e instalación de la torre de telecomunicaciones en el predio respectivo, resultado de un concurso público de selección en las condiciones que determine en su momento el Distrito Capital. Igualmente, el DAPD podrá definir procedimientos y metodologías para promover que los operadores que prestan servicios públicos de telecomunicaciones y/o las personas naturales y jurídicas que desarrollan actividades de telecomunicaciones compartan las estructuras de soporte.

Con la aprobación por parte de las entidades del Distrito competentes se realizará la incorporación de la estructura en el Plan Maestro del Parque respectivo".
(Sublíneas y negrillas fuera de texto).

Las normas transcritas, se deben aplicar en el trámite de expedición de los permisos de ubicación e instalación de estaciones de telecomunicaciones inalámbricas para la prestación de servicios públicos de telecomunicaciones y, las mismas, a partir de su vigencia, las deben cumplir todos los operadores y todas las personas naturales y jurídicas que requieran localizar estaciones de telecomunicaciones inalámbricas, para la prestación de servicios públicos de telecomunicaciones.

Así mismo, las disposiciones en cita, señalan de manera perentoria, que las estaciones de telecomunicaciones **no se pueden localizar en predios destinados al uso público del Sistema de Espacio Público.** Excepto, si la estación "pudiere" localizarse en los parques metropolitanos, en cuyo caso, deberá cumplirse con los términos y condiciones previstos en la norma, como son, la previa aprobación del permiso general para la ubicación, el cual debe ser el resultado de un concurso público de selección.

En el caso que nos ocupa, el predio de la Calle 89 95 D 87 MJ, de la Localidad de Engativá, de la Ciudad de Bogotá D.C., no pertenece a un parque metropolitano, ya forma parte de las zonas verdes y comunales -zona verde 2, Z.V.2., del Desarrollo, "URBANIZACION BACHUE I ETAPA", incluidas en el plano urbanístico E-220/4-02, aprobado mediante la Resolución 1126 del 18 de diciembre de 1996, expedida por el entonces Departamento Administrativo de



Continuación de la Resolución No. **0995** 18 MAY 2009

Por la cual se decide un recurso de apelación interpuesto contra la Resolución 1023 del 26 de noviembre de 2008, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

Planeación Distital -, hoy Secretaria Distrital de Planeación -, es decir, que el predio en cuestión se encuentra destinado al uso público del Sistema de Espacio Público y, en consecuencia, en éste no puede autorizarse la localización de estaciones de telecomunicaciones solicitada, por expresa prohibición del artículo 26 del Decreto Distrital 317 de 2006, "Por el cual se adopta el Plan Maestro de Telecomunicaciones para Bogotá, Distrito Capital. Por consiguiente, los argumentos del recurrente no son procedentes.

En mérito de lo expuesto,

RESUELVE

ARTÍCULO PRIMERO: NEGAR las pretensiones contenidas en el recurso subsidiario de apelación interpuesto por el doctor **VICTOR HUGO CALDERON JARAMILLO** -, identificado con la cédula de ciudadanía 19.479.722 de Bogotá, portador de la Tarjeta Profesional de Abogado 53.381, expedida por el Consejo Superior de la Judicatura -, contra la Resolución 1023 del 26 de noviembre de 2008, expedida por el Subsecretario de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación.

ARTÍCULO SEGUNDO. NOTIFICAR la presente decisión al Representante Legal de la sociedad **TELFÓNICA MÓVILES COLOMBIA S.A.** o, a su apoderado doctor **VICTOR HUGO CALDERON JARAMILLO**, indicándoles que contra la misma no procede ningún recurso.

Dada en Bogotá D.C., a los 18 MAY 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.

14-V-09.