



Resolución No. 1220 8 JUN 2009

Por la cual se decide un recurso subsidiario de apelación interpuesto contra el Oficio 2-2008-27286 del 20 de agosto de 2008 (TEP-545-0900-2008), expedido por la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación, a través del Dirección del Taller del Espacio Público.

EL SECRETARIO DISTRITAL DE PLANEACIÓN

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 mediante la radicación 1-2008-25816 del 17 de junio de 2008, los señores **CARMEN ALCIRA RAMÍREZ CORREDOR** y **GUSTAVO VELÁSQUEZ E.**, actuando en su condición de Representante Legal y Presidente del Consejo de Administración, de la Agrupación de Vivienda **LOS CIGARRALES DE TOLEDO** de Localidad de Usaquén de esta ciudad –respectivamente-, solicitaron ante esta Entidad la sustitución de una zona de uso público de la Agrupación citada.

II.- Que la Subsecretaría de Planeación Territorial, a través de la Dirección del Taller del Espacio Público, mediante el oficio 2-2008-27286 del 20 de agosto de 2008 (TEP-545-0900-2008), reiteró lo expresado en el oficio 2-2008-06119 del 27 de febrero de 2008, informando a los interesados que los artículos 1º y 2º del Decreto Distrital 348 del 23 de diciembre de 2005, *"Por el cual se reglamenta el artículo 437 del Decreto Distrital 190 de 2004, y se establece el procedimiento de sustitución de zonas de uso público"*, establecen, que la sustitución de las zonas de uso público, es procedente, siempre y cuando se presente una condición de ocupación, desde antes de la expedición del decreto citado y, en el presente caso, la solicitud no se ajusta a dicha condición, en la medida en (...) *que se trata de una zona de cesión que a la fecha no presenta ocupación alguna (...) y que la restitución de los elementos que ocupan parte de esta no generaría un mayor impacto urbanístico, físico, espacial, económico o social para la ciudad, esta Secretaría no considera procedente continuar con el proceso de sustitución, por lo que se devuelven los documentos aportados*".

III.- Que la señora **CARMEN ALCIRA RAMÍREZ CORREDOR**, mediante la radicación 1-2008-47613 del 11 de noviembre de 2008, interpuso los recursos de reposición y subsidiario de apelación contra el oficio 2-2008-27286 del 20 de agosto de 2008 (TEP-545-0900-2008), con el fin de que el mismo sea revocado y, en consecuencia, se le de trámite a la solicitud ante las instancias correspondientes. Al efecto, argumentó:

df.



Por la cual se decide un recurso subsidiario de apelación interpuesto contra el Oficio 2-2008-27286 del 20 de agosto de 2008 (TEP-545-0900-2008), expedido por la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación, a través del Dirección del Taller del Espacio Público.

"(...) resulta incongruente e ilógico, que se acuda a la definición de "INDICE DE OCUPACIÓN", para argumentar que por el hecho de no contar con áreas construidas, no existe ocupación propiamente dicha. Esto representa evidentemente, la ausencia de argumentación y la carencia de fundamentos.

Además, basta con leer la propuesta de sustitución por nosotros presentada, para ver claramente que además de ocupación (que se traduce en el mantenimiento, administración, cerramientos, vigilancia, etc., por parte de la unidad inmobiliaria cerrada los Cigarrales de Toledo – Propiedad Horizontal, exclusivamente), existe una modificación del uso inicial aprobado, en la medida que siendo un bien público, se destinó para garantizar el bienestar de los habitantes que allí residen.

(...).

La propuesta de sustitución presentada por la Unidad inmobiliaria cerrada Los Cigarrales de Toledo –propiedad horizontal fue elaborada bajo rígidos criterios técnicos que demostraban la viabilidad de acudir a este mecanismo, toda vez que se generaba un ostensible (sic) beneficio para la ciudad.

Esto, por que se evitaría la violación de derechos fundamentales de los residentes del conjunto y porque entre otras cosas, la simetría de la zona de cesión que se requiere sustituir de conformidad con el Decreto 348 de 2005, no permitirá aprovechamiento alguno para los habitantes del Distrito Capital,

(...)"

De otro lado, manifiesta que la ocupación se encuentra reconocida por parte de la Alcaldía Local de Usaquén, la cual, en Resolución Administrativa 160 del 25 de agosto de 2005, expresó:

"PRIMERO: (...) La unidad Inmobiliaria cerrada Los Cigarrales de Toledo, a través de la señora Carmen Alcira Ramirez Corredor, identificada con la cédula de ciudadanía No. 41.464.511 de Bogotá, en calidad de administradora y representante legal, Y/O QUIEN HAGA SUS VECES, como ocupante material del espacio público en la zona de cesión Tipo A de la Avenida del ferrocarril (Avenida Novena) con calle 133 costado occidental con construcción de caseta y cerramiento en cerca viva y malla" (Resaltado y Subrayado fuera de texto)..."

IV.- Que la Subsecretaría de Planeación Territorial, mediante la Resolución 0517 del 13 de marzo de 2009, negó las pretensiones formuladas en el recurso de reposición y concedió el de apelación, reiterando lo expresado en el oficio recurrido, en el sentido de que *"(...) que la zona solicitada en sustitución es una zona de cesión que a la fecha no presenta ocupación alguna y que la restitución de los elementos que ocupan parte de esta no generaría un mayor impacto urbanístico, físico, espacial, económico o social para la ciudad ...*



Por la cual se decide un recurso subsidiario de apelación interpuesto contra el Oficio 2-2008-27286 del 20 de agosto de 2008 (TEP-545-0900-2008), expedido por la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación, a través del Dirección del Taller del Espacio Público.

La anterior situación fue comprobada con la visita técnica en donde se pudo determinar la existencia de un cerramiento sobre la zona de cesión, así como algunas espacios para el desarrollo de actividades recreativas, lo cual no se constituye en ningún caso como ocupación o modificación del uso inicial aprobado, ya que los elementos construidos sobre la zona de cesión pueden ser aprovechados por todos los ciudadanos, garantizando la protección del derecho general al uso, goce y disfrute del espacio público”.

V.- Que la señora **CARMEN ALCIRA RAMÍREZ CORREDOR**, mediante la radicación 1-2009-14244 del 3 de abril de 2009, presentó un escrito en el cual manifiesta que interpone los recursos de reposición y subsidiario de apelación contra la Resolución 0517 del 13 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

VI.- Que la Subsecretaría Jurídica de la Entidad, mediante el memorando 3-2009-05205 del 21 de abril de 2009, solicitó a la Subsecretaría de Planeación Territorial remitir “(...) *el expediente que dio origen a la Resolución 0517 del 13 de marzo de de 2009, con el objeto de estudiar y decidir lo que corresponda, respecto del recurso subsidiario de apelación concedido por su Despacho y, en relación con los recursos interpuestos por la señora **CARMEN ALCIRA RAMÍREZ CORREDOR**, mediante la radicación de la referencia”.*

VII.- Que mediante el memorando 3-2009-05763 del 29 de abril de 2009, la Subsecretaría de Planeación Territorial, informó que el expediente se encontraba en el Archivo de Predios de la Secretaría Distrital de Planeación.

VIII.- Que el 15 de mayo de 2009, el expediente con la documentación correspondiente a la Unidad Inmobiliaria Cerrada Los Cigarrales de Toledo, fue entregada directamente por el Archivo General a la Subsecretaría Jurídica, con el fin de adelantar el estudio respectivo y proyectar la presente decisión.

RAZONAMIENTOS DEL DESPACHO

Acorde con lo expuesto, esta instancia entra a estudiar y decidir lo pertinente, previas las siguientes precisiones:

Procedencia.

Realizado el estudio correspondiente, el Despacho encuentra que en los términos del artículo 50 del Código Contencioso Administrativo, el recurso subsidiario de apelación interpuesto por la señora **CARMEN ALCIRA RAMÍREZ CORREDOR**, contra el oficio 2-2008-27286 del 20 de agosto de 2008 (TEP-545-0900-2008), expedido por la Subsecretaría de Planeación Territorial a través la Dirección del Taller del Espacio Público, es procedente.

B442



Por la cual se decide un recurso subsidiario de apelación interpuesto contra el Oficio 2-2008-27286 del 20 de agosto de 2008 (TEP-545-0900-2008), expedido por la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación, a través del Dirección del Taller del Espacio Público.

En cuanto a los recursos de reposición y subsidiario de apelación interpuestos por la señora **CARMEN ALCIRA RAMÍREZ CORREDOR**, contra la Resolución 0517 del 13 de marzo de 2009, expedida por el Subsecretario de Planeación Territorial, el Despacho advierte que los mismos no son procedentes, debido a que mediante la citada resolución no se está poniendo fin a la actuación iniciada con ocasión de la solicitud presentada mediante la radicación 1-2008-25816 del 17 de junio de 2008 y, en consecuencia, no se configuran los presupuestos de artículo 50 del Código Contencioso Administrativo, el cual señala:

ARTÍCULO 50. Por regla general, **contra los actos que pongan fin a las actuaciones administrativas** procederán los siguientes recursos:

1. El de reposición, ante el mismo funcionario que tomó la decisión, para que la aclare, modifique o revoque
2. El de apelación, para ante el inmediato superior administrativo, con el mismo propósito.

(...)" (Sublíneas y negrillas fuera de texto).

En conclusión, contra la Resolución 0517 del 13 de marzo de 2009, no proceden los recursos de la vía gubernativa, por tanto, los recursos interpuestos contra ésta, deben negarse por ser improcedentes, sin necesidad de hacer pronunciamiento alguno en relación con los argumentos contenidos en el escrito mediante el cual se interponen.

Consecuente, con lo antes expuesto, en la presente decisión, únicamente se estudiará y analizará lo relacionado con el recurso subsidiario de apelación interpuesto contra el oficio 2-2008-27286 del 20 de agosto de 2008 (TEP-545-0900-2008).

Análisis del caso.

A.- Según se ha expresado en los considerandos de la presente resolución, a la propuesta de sustitución de una zona de uso público presentada por la Representante Legal y el Presidente del Consejo de Administración de la Agrupación de Vivienda **LOS CIGARRALES DE TOLEDO**, de Localidad de Usaquén de esta ciudad, no se le dio viabilidad y, en consecuencia se ordenó la devolución de la documentación presentada; por cuanto al estudiar el caso, la Dirección del Taller del Espacio Público de la Subsecretaría de Planeación Territorial, encontró "(...) *que la zona solicitada en sustitución es una zona de cesión que a la fecha no presenta ocupación alguna y que la restitución de los elementos que ocupan parte de esta no generaría un mayor impacto urbanístico, físico, espacial, económico o social para la ciudad ...*".

B.- La recurrente, considera que el oficio mediante el cual se negó la solicitud antes referida, resulta incongruente e ilógico, al acudir a la definición de "INDICE DE OCUPACIÓN", para sustentar la no ocupación del área solicitada. Además, estima que dicho oficio carece de argumentación y fundamentación.



Por la cual se decide un recurso subsidiario de apelación interpuesto contra el Oficio 2-2008-27286 del 20 de agosto de 2008 (TEP-545-0900-2008), expedido por la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación, a través del Dirección del Taller del Espacio Público.

De otro lado, la libelista alega que la ocupación de la zona solicitada en restitución, cumple con el requisito de la ocupación, si se tiene en cuenta que la comunidad de la Agrupación de Vivienda **LOS CIGARRALES DE TOLEDO**, de Localidad de Usaquén de esta ciudad, ha mantenido, administrado, encerrado y vigilado la zona, lo cual implica que, "(...) *existe una modificación del uso inicial aprobado, en la medida que siendo un bien público, se destinó para garantizar el bienestar de los habitantes que allí residen*".

C.- Respecto a lo antes expuesto, se debe tomar en consideración, que al devolver la documentación aportada con la solicitud de sustitución radicada con el número 1-2008-25816 del 17 de junio de 2008, la Subsecretaría de Planeación Territorial, a través del Dirección del Taller del Espacio Público, advirtió a los peticionarios que, se reiteraba lo comunicado en el oficio 2-2008-06119 del 27 de febrero de 2008, expedido con ocasión de solicitud 1-2008-05772 del 12 de febrero de 2008, mediante la cual los mismos señores **CARMEN ALCIRA RAMÍREZ CORREDOR** y **GUSTAVO VELÁSQUEZ E.**, como Representante Legal y Presidente del Consejo de Administración, de la Agrupación de Vivienda **LOS CIGARRALES DE TOLEDO** -, respectivamente -, presentaron ante la Secretaría Distrital de Planeación, "(...) *solicitud de redistribución, reubicación, sustitución y/o compensación de áreas*". (Sublíneas y negrillas fuera de texto). Esto, en los términos de los artículos 6 y 7 del Decreto Distrital 348 de 2005.

De acuerdo con lo anterior, la respuesta dada mediante el oficio 2-2008-27286 del 20 de agosto de 2008 (TEP-545-0900-2008), se encuentra integrada y complementada con lo señalado el oficio 2-2008-06119 del 27 de febrero de 2008, el cual se reitera y, fue expedido a las mismas personas, en relación con los mismos hechos.

En el oficio 2-2008-06119 del 27 de febrero de 2008, obrante a folio 11 del expediente, al cual se hace remisión y, por lo mismo forma parte de la respuesta, en lo referente a la ocupación, se expresa:

"(...)

De conformidad con la norma precitada (Decreto Distrital 348 de 2005), el instrumento de la sustitución opera solamente en casos de ocupación de zonas de uso público, en donde la restitución genere un impacto urbanístico, físico, espacial, económico y social, para la ciudad.

En el presente caso, revisada la ocupación de la Zona de Cesión Tipo A, ubicada la (sic) costado oriental de la urbanización LOS CIGARRALES DE TOLEDO, con área de 4.442.19 M2, se pudo observar que la mayor parte de la misma se encuentra libre de construcciones, existiendo solamente una cancha de tenis y un tanque de almacenamiento de agua en la esquina norte de la misma, con un área ocupada aproximada de 78.00 M2, lo que al parecer pretende brindar justificación al cerramiento de una zona de Cesión Tipo A.



8 JUN 2009

Por la cual se decide un recurso subsidiario de apelación interpuesto contra el Oficio 2-2008-27286 del 20 de agosto de 2008 (TEP-545-0900-2008), expedido por la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación, a través del Dirección del Taller del Espacio Público.

Según lo expuesto, el tramitar la sustitución de una zona de cesión para parques y equipamientos, de 4.442.19 M2, por un área realmente ocupada de 78.00 M2 aproximadamente, en donde se construyó un tanque de almacenamiento de agua que se localiza en la esquina nor-oriental de la urbanización, no puede considerarse una situación en la cual la restitución generaría un impacto urbanístico, económico y social para la ciudad.

Por lo anterior, esta Secretaría no considera aplicable el instrumento de la sustitución de zonas de usos público, para variar el destino de la Zona de Cesión Tipo. A, con área de 4.442.19 M2, únicamente por la existencia de un tanque de almacenamiento de agua con área de 78.00 M2 (aproximadamente), y una cancha de tenis, obra acorde con las actividades en las zonas de cesión para parques y equipamientos". (Sublíneas y negrillas fuera de texto).

Como se puede apreciar, en el aparte transcrito del oficio en referencia, la condición de no ocupación es evidente, si se comparan entre sí la zona ocupada - (78.00 M2) - con el total de la zona de cesión -4.442.19 M2-. Además, debe tomarse en consideración que la utilización que se hace de la zona de uso público, según se aclara en el mismo oficio, corresponde a una actividad que se puede desarrollar legalmente en las zonas de cesión para parques y equipamientos y, por lo mismo, no se puede considerar como una ocupación o como una modificación del uso público.

De acuerdo con lo transcrito, es claro y evidente, que no existe la ocupación exigida por el Decreto Distrital 348 de 2005¹, para poder darle trámite a la solicitud de sustitución y, consecuentemente, tampoco se presenta la condición de impacto urbanístico, físico, espacial, económico o social para la ciudad, generados por la eventual restitución de las zonas ocupadas.

De otro lado, conviene señalar, que en la Resolución 0517 del 13 de marzo de 2009, mediante la cual se decidió el recurso de reposición, se advierte que la situación de no ocupación fue verificada directamente en terreno, mediante visita técnica, "(...) donde se pudo determinar la existencia de un cerramiento sobre la zona de cesión, así como algunos espacios para el desarrollo de actividades recreativas, lo cual no se constituye en ningún caso como ocupación o modificación del uso inicial aprobado, ya que los elementos construidos sobre la zona de cesión

¹ "ARTÍCULO 1º. OBJETO. El presente Decreto tiene por objeto establecer el procedimiento, las condiciones y los requisitos para efectuar la sustitución de zonas de uso público incluidas en el espacio público, existentes a la fecha de entrada en vigencia del Decreto Distrital 469 de 2003, y que, presentan condiciones de ocupación o modificación del uso inicial aprobado.

ARTÍCULO 2º. PROCEDENCIA DE LA SUSTITUCIÓN DE ZONAS DE USO PÚBLICO. La sustitución de que trata el presente decreto se podrá utilizar para variar las zonas de uso público incluidas en el espacio público, existentes antes del 23 de diciembre de 2003, cuya restitución generaría un mayor impacto urbanístico, físico, espacial, económico o social para la ciudad, siempre y cuando se demuestre técnicamente la viabilidad de acudir a este mecanismo conforme a los criterios de calidad, accesibilidad y localización del espacio público a sustituir, y con ello se genere un ostensible beneficio para la ciudad".



Continuación de la Resolución No. 1220 8 JUN 2009

Por la cual se decide un recurso subsidiario de apelación interpuesto contra el Oficio 2-2008-27286 del 20 de agosto de 2008 (TEP-545-0900-2008), expedido por la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación, a través del Dirección del Taller del Espacio Público.

pueden ser aprovechados por todos los ciudadanos, garantizando la protección del derecho general al uso, goce y disfrute del espacio público”.

En estas condiciones, no es acertada la afirmación de la recurrente, en el sentido de que el oficio recurrido, es incongruente e ilógico o, que éste, no contiene una argumentación técnica suficiente para sustentar la condición de no ocupación del predio objeto de la solicitud de sustitución.

De igual forma, tampoco es procedente afirmar, que la ocupación real y material del predio se constituye por el hecho de que la Alcaldía Local de Usaquén, **en ejercicio de las funciones** que le competen en aras de la restitución del espacio público, haya señalado en la Resolución Administrativa 160 del 25 de agosto de 2005, que la unidad Inmobiliaria Cerrada Los Cigarrales de Toledo, se encuentra, “como ocupante material del espacio público en la zona de cesión Tipo A de la Avenida del ferrocarril (Avenida Novena) con calle 133 costado occidental con construcción de caseta y cerramiento en cerca viva y malla”. Esto, por cuanto, como ya se dijo, la ocupación en cuestión se presenta, pero en una proporción mínima y con actividades que en su mayoría legalmente pueden desarrollarse en las zonas de cesión para parques y equipamientos, según se advirtió en el oficio 2-2008-06119 del 27 de febrero de 2008, antes transcrito.

Así las cosas, el Despacho considera que la Subsecretaría de Planeación Territorial, obró en legal y debida forma, al expedir el oficio 2-2008-27286 del 20 de agosto de 2008 (TEP-545-0900-2008), mediante el cual devuelve la documentación aportada informando a los peticionarios que la continuación del trámite no era viable, debido a que los artículos 1º y 2º del Decreto Distrital 348 del 23 de diciembre de 2005, establecen, que la sustitución de las zonas de uso público es procedente siempre y cuando se presente una condición de ocupación, configurada con anticipación a la expedición del Decreto 469 de 2003 y, en el presente caso, no se cumple con dicha condición.

En mérito de lo expuesto, este Despacho,

RESUELVE

ARTÍCULO PRIMERO: Negar las pretensiones formuladas en el recurso subsidiario de apelación interpuesto por la señora **CARMEN ALCIRA RAMÍREZ CORREDOR**, contra el oficio 2-2008-27286 del 20 de agosto de 2008 (TEP-545-0900-2008), expedido por la Subsecretaría de Planeación Territorial, a través de la Dirección del Taller del Espacio Público.



Continuación de la Resolución No. 1220 8 JUN 2009

Por la cual se decide un recurso subsidiario de apelación interpuesto contra el Oficio 2-2008-27286 del 20 de agosto de 2008 (TEP-545-0900-2008), expedido por la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación, a través del Dirección del Taller del Espacio Público.

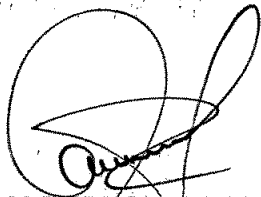
ARTÍCULO SEGUNDO: Negar por improcedentes los recursos de reposición y subsidiario de apelación interpuestos por la señora **CARMEN ALCIRA RAMÍREZ CORREDOR**, contra la Resolución 0517 del 13 de marzo de 2009, expedida por la Subsecretaría de Planeación Territorial.

ARTÍCULO TERCERO. Notificar personalmente el contenido de la presente decisión a señora **CARMEN ALCIRA RAMÍREZ CORREDOR**, identificada con la cédula de ciudadanía No. 41.464.511 de Bogotá, quien actúa como Representante Legal de la **AGRUPACIÓN DE VIVIENDA CIGARRALES DE TOLEDO**, informándole que contra ésta no procede ningún recurso y queda agotada la vía gubernativa.

ARTÍCULO CUARTO. En firme, remitir copia de la presente providencia a la Alcaldía Local de Chapinero, para lo de su competencia.

Dada en Bogotá D.C., a los 8 JUN 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.

05-VI-09.