

RESOLUCIÓN No.1707 DE 2020**(Diciembre 11 de 2020)**

*Por la cual se decide recurso de reposición interpuesto contra la Resolución No. 1194 del 28 de septiembre de 2020 "Por medio de la cual se **NIEGA** la viabilidad del concepto de factibilidad para la ubicación de los elementos que conforman una Estación Radioeléctrica denominada "**BOG_SUB_30**", a instalar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132B y Calle 132, de la Localidad de Suba, en la ciudad de Bogotá, D.C., en espacio considerado **BIEN DE USO PÚBLICO**"*

EL DIRECTOR DE VÍAS, TRANSPORTE Y SERVICIOS PÚBLICOS

En uso de sus facultades legales y en especial las conferidas por el artículo 12 literal h del Decreto Distrital 016 de 2013, el artículo 13 literal h de la Resolución 655 de 2015, la Resolución 062 de 2016 y las Resoluciones 1959 del 21 de noviembre de 2017, 1143 del 20 de junio de 2019 y Resolución 2468 de 18 de noviembre 2019 y los artículos 74 y siguientes del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, lo dispuesto en los Decretos Distritales 397, 472 de 2017 y 805 de 2019 y,

CONSIDERANDO:

Que mediante el Decreto Distrital 397 del 2 de agosto de 2017, "Por el cual se establecen los procedimientos, las normas urbanísticas, arquitectónicas y técnicas para la localización e instalación de Estaciones Radioeléctricas utilizadas en la prestación de los servicios públicos de TIC en Bogotá D.C., y se dictan otras disposiciones", se estableció en su Artículo 5, lo siguiente: "PERMISOS PARA LA LOCALIZACIÓN E INSTALACIÓN DE LAS ESTACIONES RADIOELÉCTRICAS. Las Estaciones Radioeléctricas que se localicen e instalen en Bogotá, D.C., requerirán de un permiso de instalación expedido por la Secretaría Distrital de Planeación, con excepción de los casos expresamente señalados en el artículo 34 del presente Decreto Distrital". De acuerdo con lo dispuesto en el Decreto Distrital en mención, la **SECRETARÍA DISTRITAL DE PLANEACIÓN** es la única competente, para expedir los PERMISOS PARA LA LOCALIZACIÓN E INSTALACIÓN DE LAS ESTACIONES RADIOELÉCTRICAS, a través de la Subsecretaría de Planeación Territorial.

Que, con ocasión de la expedición de la Resolución 1959 del 21 de noviembre de 2017, "Por

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link "Estado Trámite". Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

la cual se delegan unas funciones a la Subsecretaría de Planeación Territorial de la Secretaría Distrital de Planeación", fue delegada en el Subsecretario de Planeación Territorial de la **SECRETARÍA DISTRITAL DE PLANEACIÓN** la facultad de expedir los actos administrativos relacionados con la aprobación, negación, modificación, desistimiento, prórroga y estudio del recurso de reposición de las solicitudes de permisos de instalación de las estaciones radioeléctricas a ser utilizadas en la prestación de los servicios públicos de TIC en Bogotá, D.C., en los términos del Decreto Distrital 397 de 2017 o la norma que lo modifique, complemente o sustituya.

Que, de acuerdo con la Resolución 1143 del 20 de junio de 2019, "*Por medio de la cual se delegan unas funciones al Director de Vías, Transporte y Servicios Públicos de la Secretaría Distrital de Planeación*", se delega en el Director de Vías, Transporte y Servicios Públicos de la **SECRETARÍA DISTRITAL DE PLANEACIÓN** "*la facultad de expedir con aprobación o negación, según corresponda, el concepto de factibilidad en la etapa de factibilidad, de la viabilidad de los trámites para localización e instalación de estaciones radioeléctricas, una vez se realice la respectiva revisión técnica, urbanística o jurídica*", acorde con los requisitos establecidos por el Decreto Distrital 397 de 2017.

Que así mismo, mediante la Resolución 2468 de 18 de noviembre 2019, se adicionó la Resolución No. 1143 del 20 de junio de 2019 "*Por medio de la cual se delegan unas funciones al Director de Vías, Transporte y Servicios Públicos de la Secretaría Distrital de Planeación*" y delegó en el Director de Vías, Transporte y Servicios Públicos, la facultad de resolver los recursos de reposición que se interpongan en contra de los Actos Administrativos que niegan la viabilidad del Concepto de Factibilidad de los trámites de localización e instalación de estaciones radioeléctricas, que no acrediten los requisitos exigidos en la normatividad.

Que la Sociedad **ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA S.A.S** con Nit 900.868.635-7, por medio de su Representante legal, SAIRA MONICA BALLESTEROS TORO, identificada con la Cédula de Ciudadanía No. 41.950.042, expedida en Armenia, Quindío, mediante formulario M-FO-014, "*Solicitud de Factibilidad para la Ubicación de los Elementos que Conforman una Estación Radioeléctrica*", con número de referencia 1-2019-44907 del 04 de julio de 2019, presentó, a través de su apoderado, señor LUIS GREGORIO MARTINEZ GARZÓN, identificado con la Cédula de Ciudadanía No. 19.313.776, expedida en Bogotá, D.C., solicitud de factibilidad para la ubicación de los elementos que conforman la estación radioeléctrica denominada "**BOG_SUB_30**", a instalar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132B y Calle 132 de la localidad de SUBA, en la ciudad de Bogotá, D.C", con trámite para espacio considerado **BIEN DE USO PÚBLICO** según la solicitud adelantada.

Que, realizado el análisis y evaluación de la documentación allegada por el solicitante, se emitió oficio con radicación 2-2019-60756 del 10 de septiembre de 2019 al **INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO - IDU**, para que se pronunciara sobre la viabilidad de la instalación en el espacio referido.

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link "Estado Trámite". Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

Que el **INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO - IDU**, por medio de radicado 1-2019-65205 del 25 de septiembre de 2019, hace las siguientes precisiones:

“En atención a la comunicación de la referencia mediante la cual se solicita concepto técnico para la instalación de la estación radioeléctrica denominada “BOG_SUB_30 DEFINITIVA”, a localizar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132ª y Calle 132, le informo que según las coordenadas citadas en el oficio, al igual que en montaje 3D, ubican el punto de instalación de un poste de 25 metros (25.00 mts) de altura, requiere en su base una sección de diámetro considerable, razón por la cual no consideramos viable tal ubicación. Finalmente, se recomienda sea estudiada la posibilidad de instalar la estación junto al sardinel noroccidental del separador vehicular de la carrera 129 (coordenadas aproximadas 4.741081, -74.113831 MSG), realizando las consultas pertinentes con las Empresas de Servicios Públicos sobre la existencia de redes que puedan verse afectadas por la intervención”.

Que, como consecuencia de lo anterior, la Secretaría Distrital de Planeación con radicado 2-2019-68890 del 09 de octubre de 2019, se emitió oficio mediante el cual se solicitó concepto al **INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO – IDU**; y por medio de radicación 1-2019-73039 del 29 de octubre de 2019, responde a la solicitud indicando que:

“En atención a la comunicación de la referencia mediante la cual se solicita concepto técnico para la instalación de la estación radioeléctrica denominada “BOG_SUB_30 DEFINITIVA”, a localizar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132ª y Calle 132, se reitera lo enunciado en el oficio de respuesta (20193751061531 del 24 de septiembre de 2019), dado a la solicitud inicial (20195261134772), en relación a considerar no viable la instalación de la estación. En la citada respuesta se indicó “...según las coordenadas citadas en el oficio, al igual que en montaje 3D, ubican el punto de instalación en la sección media ancho del andén, interfiriendo el libre y seguro desplazamiento del peatón...” En la solicitud actual se aclara que se disminuye la altura de 25.00 mts a 16 mts, sin embargo, el hecho de disminuir la altura de la estación y consecuentemente la sección del diámetro de la base, no atenúa la interferencia del desplazamiento peatonal seguro, por ubicarse en el centro del andén. Finalmente, se reitera la recomendación dada en el oficio del 24 de septiembre en el sentido de estudiar la posibilidad de ubicar la estación en el separador vehicular de la carrera 129, con coordenadas aproximadas 4.741081, -74.113831 MSG”.

Que, la Secretaría de Planeación expidió Acta de Observaciones con radicado 2-2019-81027 de fecha 05 de diciembre de 2019, tal y como lo ordena el artículo 22 del Decreto Distrital 397 de 2017 para actualizar corregir y aclarar la información requerida y que dentro del término señalado en el artículo 22 del Decreto Distrital 397 de 2017, **ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA S.A.S** respondió de acuerdo con lo señalado por el **INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO- IDU**.

Que, en consecuencia, con oficio de radicado 1-2020-01413 con fecha 13 de enero de 2020, **ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA S.A.S**, da respuesta al Acta de Observaciones que la Secretaría Distrital de Planeación, envió a través de radicado 2-2019-81027, con fecha 05 de diciembre de 2019, donde en el numeral 6 del ítem I requerimientos urbanísticos y **EVITE ENGAÑOS:** Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link "Estado Trámite". Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

arquitectónicos, se aclaró:

“Mediante respuesta emitida por el Instituto de Desarrollo Urbano IDU mediante radicado N°1-2019-65205 del 25 de septiembre de 2019 y radicado N°1-2019-73039 del 29 de octubre de 2019 se sugiere la ubicación de la estación junto al sardinel noroccidental del separador vehicular de la carrera 129; se reubica de acuerdo con lo sugerido.” (Negrilla y subrayado por fuera del texto).

Que, por lo anterior, el Director de Vías, Transporte y Servicios Públicos de la **SECRETARÍA DISTRITAL DE PLANEACIÓN** de acuerdo con lo previsto en el parágrafo 2 del artículo 16 y en el artículo 22 del Decreto Distrital 397 de 2017, una vez examinada la solicitud con radicado 1- 1-2019-60756 del 4 de julio de 2019, a través de Resolución 1194 de fecha 28 de septiembre de 2020, procedió a **NEGAR** la viabilidad de la solicitud de factibilidad respecto a la ubicación de los elementos que conforman la estación radioeléctrica denominada “BOG_SUB_30”, a instalar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132B y Calle 132 de la localidad de SUBA, en la ciudad de Bogotá, D.C.”, acogiendo lo señalado en el Concepto emitido por el **INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO - IDU**, mediante radicado 1-2019-73039 del 29 de diciembre de 2019, el cual se pronunció finalmente frente a la viabilidad de la instalación de la estación radioeléctrica denominada “BOG_SUB_30”, *señalando:*

“... según las coordenadas citadas en el oficio, al igual que el montaje 3D, ubican el punto de instalación en la sección ancho media del andén, interfiriendo el libre y seguro desplazamiento peatonal... “en la solicitud actual se aclara que se disminuye la altura de 25.00 mts a 16 mts; sin embargo, el hecho de disminuir la altura de la estación y consecuentemente la sección del diámetro de la base, no atenúa interferencia del desplazamiento peatonal seguro, por ubicarse en el centro del andén.

Finalmente se reitera la recomendación dada en el oficio 24 de septiembre, en el sentido de estudiar la posibilidad de ubicar la estación en el separador vehicular de la Carrera 129, con coordenadas aproximadas 4,741081, -74,113831 MSG).”

En tal virtud, el INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO - IDU de acuerdo con el parágrafo 2 del Decreto Distrital 397 de 2017, conceptuó la no viabilidad respecto de las solicitudes que sean elevadas para la instalación de las estaciones radioeléctricas a la Secretaría Distrital de Planeación en zonas que obstaculicen el libre y seguro desplazamiento peatonal, en este caso, se ubica el punto de instalación en la sección ancho media del andén, interfiriendo el libre y seguro desplazamiento peatonal y aunque se disminuye la altura de la estación y por ende el diámetro de la base, sigue obstaculizando el desplazamiento peatonal, por ubicarse en el centro del andén.

Que, como consecuencia, con radicado 1-2020-46378 del 14 de octubre de 2020, la señora SAIRA MONICA BALLESTEROS TORO, identificada con la cédula de ciudadanía No. 41.950.042, expedida en Armenia, Quindío, en su calidad de representante legal de la

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link “Estado Trámite”. Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

Empresa **ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA S.A.S**, presentó Recurso de Reposición, y en subsidio de Apelación en contra de la Resolución No. 1194 de fecha 28 de septiembre de 2020 POR MEDIO DE LA CUAL SE NEGACION DE FACTIBILIDAD, proferida por la Dirección de Vías, Transporte y Servicios Públicos, el día 28 de septiembre de 2020, dentro de los argumentos señala entre otros apartes:

En cuanto a los Hechos expuestos, se destaca:

Esboza la recurrente que el "IDU (...) mediante 1-2019-65205 del 25 de septiembre de 2019, respondiendo lo siguiente: se pronuncia "En atención a la comunicación de la referencia mediante la cual se solicita concepto técnico para la instalación de la estación radioeléctrica (...) ubican el punto de instalación de un poste de 25 metros (25.00 mts) de altura, requiere en su base una sección de diámetro considerable, razón por la cual no consideramos viable tal ubicación. Finalmente, se recomienda sea estudiada la posibilidad de instalar la estación junto al sardinel noroccidental del separador vehicular de la carrera 129 (coordenadas aproximadas 4.741081, - 74.113831 MSG),(..." por tal razón el IDU emite segundo concepto sobre el Acta de observaciones realizada por **ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA S.A.S**, con radicado 1-2019-73039 del 29 de octubre de 2019, manifestando, "(...) en la solicitud actual se aclara que se disminuye la altura de 25.00 mts a 16 mts; sin embargo, el hecho de disminuir la altura de la estación y consecuentemente la sección del diámetro de la base, no atenúa interferencia del desplazamiento peatonal seguro, por ubicarse en el centro del andén.(...)". Ahora bien, la recurrente manifiesta que aunque se realizaron las actualizaciones y correcciones en los planos según el Acta de observaciones, no se tuvieron en cuenta y por tanto se profiere resolución que NIEGA la viabilidad, lo que constituye una vulneración al derecho de contradicción, derecho a la defensa y al debido proceso, pues es uno de los argumentos por los cuales la Secretaría Distrital de Planeación toma la determinación de NEGAR la factibilidad y ordenar el archivo del expediente.

Frente a los fundamentos de Derecho:

"EXCESO DE RITUAL MANIFIESTO"

La Corte Constitucional ha señalado en reiteradas ocasiones que existe exceso ritual manifiesto "...cuando hay una renuncia consciente de la verdad jurídica objetiva evidente en los hechos, por extremo rigor en la aplicación de las normas procesales" tal y como ocurre en este caso pues la realidad es que independiente del formato que se utilice en las coordenadas geográficas, la posición

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link "Estado Trámite". Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

no varía y la Secretaría solo se limita a negar el permiso porque el formato de coordenadas no es el mismo.

PRINCIPIO DE PREVALENCIA DEL DERECHO SUSTANCIAL SOBRE LAS FORMAS Y VULNERACIÓN DEL DERECHO FUNDAMENTAL AL DEBIDO PROCESO.

La Corte Constitucional al respecto ha sostenido que “cuando un juez o una autoridad administrativa da prioridad a lo formal sobre la efectividad del derecho sustancial, incurre en una vulneración al debido proceso, toda vez que “por disposición del artículo 228 Superior, las formas no deben convertirse en un obstáculo para la efectividad del derecho sustancial, sino que deben propender por su realización. Es decir, que las normas procesales son un medio para lograr la efectividad de los derechos subjetivos y no fines en sí mismas” - Adicionalmente, la misma corporación indica que la aplicación de este principio aplica para las actuaciones tanto en sede judicial como administrativa, pues en definitiva lo que busca este principio es proteger los derechos fundamentales del interesado y resguardar sus garantías constitucionales.

PRINCIPIO DE EFICACIA

El numeral 11 del artículo 3 de la Ley 1437 de 2011 impone a las Autoridades la obligación de remover obstáculos puramente formales en procura de la efectividad del derecho material, lo cual se requiere en este caso, toda vez que aquí el otorgamiento del permiso sufre una dilación injustificada toda vez que el formato en el que se expresa la coordenada no afecta la posición del sitio objeto de la solicitud de permiso convirtiendo esta negación en una barrera dilatoria de un proceso que ya de por sí ha sido bastante demorado.

PRINCIPIO DE CONFIANZA LEGÍTIMA.

En Sentencia T-453 de 2018, la Corte Constitucional describe el principio de confianza legítima como un regulador de las actuaciones de las autoridades públicas para que éstas no vulneren los derechos fundamentales de los particulares con modificaciones intempestivas o caprichosas en el curso de un proceso, lo cual pone en riesgo la seguridad jurídica pues en tal sentido no se protegería “...las razones objetivas con las que cuenta un ciudadano que le permiten inferir la consolidación de un derecho que no ha adquirido”

El numeral 5 del artículo 9 de la Ley 1437 de 2011 en concordancia con el artículo 84 de la Constitución Política de Colombia es expreso en señalar que le queda prohibido a las Autoridades, entre otros, crear requisitos o formalidades adicionales que no existan, tal y como en este caso ocurre, toda vez que la Secretaría Distrital de Planeación exige que una entidad independiente como la Unidad Administrativa Especial de la Aeronáutica Civil – UAEAC tenga que cambiar el documento ya expedido siendo que la norma solo exige que el documento contenga “...el nombre de la estación, dirección precisa, ciudad, coordenadas geográficas y altura aprobada incluido el pararrayos” pero no especifica el formato en que deben venir las coordenadas geográficas. Inclusive siendo expreso, no podría ser motivo de negación toda vez que la ubicación del sitio no sufriría modificación, por lo que por ningún motivo es un motivo real para negar el permiso.

Artículo 74 de la Ley 1437 de 2011

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link "Estado Trámite". Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

Artículo 30 del Decreto Distrital 397 del 2017

FALTA DE MOTIVACIÓN DEL ACTO ADMINISTRATIVO.

La Corte Constitucional ha sido enfática al recordar que: “El deber de motivar los actos administrativos (...), en el contexto de un Estado Social de Derecho, tiene al menos dos tipos de justificación. De un lado, está la necesidad de asegurar la garantía constitucional al debido proceso de las personas cuando está en discusión la disposición de un derecho, pues ese deber le permite al afectado conocer los motivos de una determinada decisión a fin de controvertirla adecuadamente. De otro lado, está el deber de contribuir a evitar los posibles abusos de autoridad, el cual se cumple cuando los órganos del poder público se ven obligados a exponer razones en respaldo de sus actos. Para que una autoridad cumpla con las exigencias de motivación de sus actos no basta con que exponga determinadas proposiciones, de hecho y de derecho, aunque luego extraiga una conclusión congruente con ellas. Esa es una condición necesaria pero insuficiente de una debida justificación, y obedece en parte a lo que en la teoría jurídica se conoce como justificación interna. Además de eso es indispensable que la autoridad pública explicité las razones por las cuales concluyó que las premisas jurídicas y fácticas usadas por él eran aceptables de acuerdo con la realidad probatoria y con el ordenamiento jurídico” (Sentencia T-472, 2011)

Lo expuesto por la Honorable Corte Constitucional requiere que se haga un estudio lógico jurídico para determinar cuáles fueron las razones de hecho y de derecho que llevaron a la administración a negar la viabilidad para la factibilidad, a saber:(negrilla fuera del texto original)

(...) En primer lugar, en el expediente de la solicitud reposan los estudios realizados por ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIAS S.A.S. de los cuales no se hizo referencia alguna en el considerando del Acto Administrativo ni se surtió en debidamente el procedimiento establecido en el artículo 22 del Decreto Distrital 397 de 2017.

(...) En segundo lugar, la Secretaría Distrital de Planeación cae en un yerro pues sustenta su acto administrativo en la respuesta obtenida por el administrador del espacio público, en este caso IDU, pues tal respuesta, a todas luces es deficiente y carece fundamentos técnicos y jurídicos como para emitir su concepto desfavorable sobre un tema que no fue juiciosamente estudiado por tal entidad, toda vez que no se tuvo en cuenta la reubicación del sitio que se hizo de acuerdo a las sugerencias planteadas por la entidad.

En resumen, se puede concluir que el Acto Administrativo por medio del cual se niega la viabilidad de factibilidad carece de un sustento legal y fáctico que permita concluir con probabilidad de verdad que efectivamente la solicitud de factibilidad presentada por ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA SAS no cumplía con lo preceptuado por la norma pues como se ve en la propuesta y posteriormente en el acto administrativo que niega la factibilidad, no existe ninguna objeción manifiesta en la negación que haga relación con la documentación presentada por ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA SAS, los cuales al contrario de la respuesta de la entidad, si tienen soportes y registros detallados. Así las cosas, “dado que la falta de motivación de los actos en cuestión involucra la violación al debido proceso, los preceptos de un Estado de Derecho y los principios democráticos y de publicidad del ejercicio de la función pública, la Corte ha recordado que tal vicio constituye una causal de nulidad de **EVITE ENGAÑOS:** Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link "Estado Trámite". Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

los actos administrativos que incurran en ese defecto.” (Sentencia T-204, 2012)(...)

PROTECCIÓN AL DESPLIEGUE DE TELECOMUNICACIONES

La Ley 1348 de 2009, prevé dentro de sus principios las obligaciones al Estado de dar “... prioridad al acceso y uso de las tecnologías de la información y las comunicaciones”, así como también, “(...) la de fomentar el despliegue y uso eficiente de la infraestructura de la provisión de redes de telecomunicaciones y los servicios que sobre ellas se puedan prestar (...)”. De acuerdo con lo anterior, el numeral diez del artículo 2 de la precitada Ley cobra mayor relevancia pues claramente indica que el Estado debe garantizar la protección y el ejercicio los derechos constitucionales permitiendo el acceso a las tecnologías de la información y las comunicaciones de la población en concordancia con los numerales 1 y 2 del artículo cuarto. Por lo tanto, se puede establecer que las normas que rigen el despliegue de infraestructura de las telecomunicaciones gozan de una especial protección del Estado y lo que éste quiere garantizar es la calidad y la mejor cobertura para la población permitiendo mediante estos procesos no detener el desarrollo desde ningún campo, sino por el contrario, como debe ser, involucrar a todos las entidades a trabajar en pro de garantizar la protección de todos los derechos constitucionales de la población”.

Que en tal virtud señala las siguientes **PETICIONES**:

PRIMERA: “Revocar la Resolución 1194 de fecha 28 de septiembre del año 2.020 “Por medio del cual se NIEGA la viabilidad del concepto de factibilidad para la ubicación de los elementos que conforman una Estación Radioeléctrica denominada “BOG_SUB_30”, a instalar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132B y Calle 132 de la localidad de SUBA, en la ciudad de Bogotá D.C., en espacio considerado BIEN DE USO PÚBLICO”.

SEGUNDA: “Reponer, en el sentido de reconocer y aprobar el concepto que da la factibilidad para la ubicación de estación Radioeléctrica denominada “BOG_SUB_30”, a instalar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132B y Calle 132 de la localidad de SUBA, en la ciudad de Bogotá D.C., en espacio considerado BIEN DE USO PÚBLICO.”

“De no aceptarse las anteriores pretensiones, tener en cuenta las siguientes:

Se declare la NULIDAD de todo lo actuado en el procedimiento relacionado con la obtención del concepto de factibilidad que culminó con la Resolución No. 1194 del 28 de septiembre del 2020 “Por medio del cual se NIEGA la viabilidad del concepto de factibilidad para la ubicación de los elementos que conforman una Estación Radioeléctrica denominada “BOG_SUB_30”, a instalar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132B y Calle 132 de la localidad de SUBA, en la ciudad de Bogotá D.C., en espacio considerado BIEN DE USO PÚBLICO;

Como consecuencia de lo anterior, se surta nuevamente el proceso de Solicitud de Factibilidad y se genere la debida Acta de Observaciones de acuerdo con el artículo 16 del Decreto Distrital 397 de 2017.

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link “Estado Trámite”. Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

De manera subsidiaria y, en caso de que no se reponga la decisión en los términos mencionados ni concedan las pretensiones subsidiarias, solicito conceder recurso de apelación en contra de la decisión recurrida.”

De acuerdo con lo anterior, este despacho procede a resolver el recurso de reposición, interpuesto por la Representante Legal de la sociedad ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA S.A.S. en los siguientes términos:

RAZONAMIENTOS DEL DESPACHO:

1. Procedencia del recurso de reposición y en subsidio de apelación

El recurso de reposición es procedente, en los términos del numeral 1o del artículo 74 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.

En esta instancia se hace necesario aclarar, que de acuerdo con lo señalado en el artículo 12 de la Ley 489 de 1998 *“Los actos expedidos por las autoridades delegatarias estarán sometidos a los mismos requisitos establecidos para su expedición por la autoridad o entidad delegante y serán susceptibles de los recursos procedentes contra los actos de ellas”*, en este sentido, en contra del auto recurrido proceden los recursos de reposición y en subsidio de apelación. El primero en virtud que el mismo fue expedido por el Director de Vías Transporte y Servicios Públicos de la SECRETARÍA DISTRITAL DE PLANEACIÓN con ocasión de la delegación efectuada en la Resolución 1143 del 20 de junio de 2019, *“Por medio de la cual se delegan unas funciones al Director de Vías, Transporte y Servicios Públicos de la Secretaría Distrital de Planeación”*, acto administrativo en el cual se le delegó la facultad de expedir con aprobación o negación, según corresponda, el concepto de factibilidad en la etapa de factibilidad, de la viabilidad de los trámites para localización e instalación de estaciones radioeléctricas, una vez se realice la respectiva revisión técnica, urbanística o jurídica” y de la delegación efectuada por la Resolución 2468 de 2019 *“por medio de la cual se adiciona la Resolución 1143 del 20 de junio de 2019 “por medio de la cual se delegan unas funciones al Director de Vías, Transporte y Servicios Públicos de la Secretaría Distrital de Planeación” en la cual, se le delegó la facultad para resolver los recursos de reposición que se interpongan contra los actos administrativos expedidos con ocasión de las facultades delegadas en los artículos 1, 2 y 3 de la Resolución 1143 del 20 de junio de 2019 y el de apelación en virtud de lo consagrado en el Artículo 24 del Decreto Distrital 397 de 2017 y su decisión corresponderá a la Comisión de Regulación de Comunicaciones en razón de lo establecido en el Artículo 22 de la Ley 1341 de 2009 modificado por el artículo 19 de la Ley 1978 de 2019, razones por las cuales, procede el recurso de apelación.*

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link “Estado Trámite”. Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

2. Oportunidad del recurso de reposición.

Que la Resolución No. 1194 de fecha 28 de septiembre de 2020, "Por medio del cual se NIEGA la viabilidad del concepto de factibilidad para la ubicación de los elementos que conforman una Estación Radioeléctrica denominada "BOG_SUB_30", fue notificada el día 01 de octubre de 2020, como consta en el expediente. Por lo anterior se procedió a verificar el proceso de notificación y se estableció que el recurso de reposición fue interpuesto por la señora SAIRA MONICA BALLESTEROS TORO, en calidad de Representante Legal de la sociedad **ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA S.A.S**, el día 14 de octubre de 2020, de acuerdo con lo dispuesto en el inciso primero del artículo 76 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo:

"Artículo 76. Oportunidad y presentación. Los recursos de reposición y apelación deberán interponerse por escrito en la diligencia de notificación personal, o dentro de los diez (10) días siguientes a ella, o a la notificación por aviso, o al vencimiento del término de publicación, según el caso. Los recursos contra los actos presuntos podrán interponerse en cualquier tiempo, salvo en el evento en que se haya acudido ante el juez. (...)"

3. Requisitos formales del recurso de reposición

El recurrente deberá cumplir con los requisitos dispuestos en el artículo 77 de la norma Ibídem que a la letra dice:

" (...)

Los recursos deberán reunir, además, los siguientes requisitos:

- 1. Interponerse dentro del plazo legal, por el interesado o su representante o apoderado debidamente constituido.*
- 2. Sustentarse con expresión concreta de los motivos de inconformidad.*
- 3. Solicitar y aportar las pruebas que se pretende hacer valer.*
- 4. Indicar el nombre y la dirección del recurrente, así como la dirección electrónica si desea ser notificado por este medio."*

Una vez verificado, se estableció que la interposición del recurso se ajusta a lo preceptuado en el artículo 77 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, toda vez que se presentó dentro del plazo legal, personalmente, por escrito, sustentando los motivos de inconformidad, con la indicación del nombre y dirección del recurrente.

4. Argumentos del recurso de reposición

Establecido lo anterior, entrará este Despacho a analizar los argumentos de la recurrente, **EVITE ENGAÑOS:** Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link "Estado Trámite". Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

de la siguiente manera:

Señala el recurrente que la entidad toma la determinación de NEGAR la factibilidad y ordenar el archivo teniendo en cuenta:

En cuanto a los Fundamentos de Derecho:

“(…) EXCESO DE RITUAL MANIFIESTO “ La Corte Constitucional ha señalado en reiteradas ocasiones que existe exceso ritual manifiesto “...cuando hay una renuncia consciente de la verdad jurídica objetiva evidente en los hechos, por extremo rigor en la aplicación de las normas procesales” tal y como ocurre en este caso pues la realidad es que independiente del formato que se utilice en las coordenadas geográficas, la posición no varía y la Secretaría solo se limita a negar el permiso porque el formato de coordenadas no es el mismo.

PRINCIPIO DE PREVALENCIA DEL DERECHO SUSTANCIAL SOBRE LAS FORMAS Y VULNERACIÓN DEL DERECHO FUNDAMENTAL AL DEBIDO PROCESO: La Corte Constitucional al respecto ha sostenido que “cuando un juez o una autoridad administrativa da prioridad a lo formal sobre la efectividad del derecho sustancial, incurre en una vulneración al debido proceso, toda vez que “por disposición del artículo 228 Superior, las formas no deben convertirse en un obstáculo para la efectividad del derecho sustancial, sino que deben propender por su realización. Es decir, que las normas procesales son un medio para lograr la efectividad de los derechos subjetivos y no fines en sí mismas” Adicionalmente, la misma corporación indica que la aplicación de este principio aplica para las actuaciones tanto en sede judicial como administrativa, pues en definitiva lo que busca este principio es proteger los derechos fundamentales del interesado y resguardar sus garantías constitucionales

PRINCIPIO DE EFICACIA “El numeral 11 del artículo 3 de la Ley 1437 de 2011 impone a las Autoridades la obligación de remover obstáculos puramente formales en procura de la efectividad del derecho material, lo cual se requiere en este caso, toda vez que aquí el otorgamiento del permiso sufre una dilación injustificada toda vez que el formato en el que se expresa la coordenada no afecta la posición del sitio objeto de la solicitud de permiso convirtiendo esta negación en una barrera dilatoria de una proceso que ya de por sí ha sido bastante demorado”.

PRINCIPIO DE CONFIANZA LEGÍTIMA. “En Sentencia T-453 de 2018, la Corte Constitucional describe el principio de confianza legítima como un regulador de las actuaciones de las autoridades públicas para que éstas no vulneren los derechos fundamentales de los particulares con modificaciones intempestivas o caprichosas en el curso de un proceso, lo cual pone en riesgo la seguridad jurídica pues en tal sentido no se protegería “...las razones objetivas con las que cuenta un ciudadano que le permiten inferir la consolidación de un derecho que no ha adquirido

El numeral 5 del artículo 9 de la Ley 1437 de 2011 en concordancia con el artículo 84 de la

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link “Estado Trámite”. Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

Constitución Política de Colombia es expreso en señalar que le queda prohibido a las Autoridades, entre otros, crear requisitos o formalidades adicionales que no existan, tal y como en este caso ocurre, toda vez que la Secretaría Distrital de Planeación exige que una entidad independiente como la Unidad Administrativa Especial de la Aeronáutica Civil – UAEAC tenga que cambiar el documento ya expedido siendo que la norma solo exige que el documento contenga "...el nombre de la estación, dirección precisa, ciudad, coordenadas geográficas y altura aprobada incluido el pararrayos" pero no especifica el formato en que deben venir las coordenadas geográficas. Inclusive siendo expreso, no podría ser motivo de negación toda vez que la ubicación del sitio no sufriría modificación, por lo que por ningún motivo es un motivo real para negar el permiso."

Artículo 74 de la Ley 1437 de 2011

Artículo 30 del Decreto Distrital 397 del 2017

Ahora bien, frente a la **FALTA DE MOTIVACIÓN DEL ACTO ADMINISTRATIVO**. Se manifiesta en recurrente en cuanto a "La Corte Constitucional ha sido enfática al recordar que: "El deber de motivar los actos administrativos (...), en el contexto de un Estado Social de Derecho, tiene al menos dos tipos de justificación. De un lado, está la necesidad de asegurar la garantía constitucional al debido proceso de las personas cuando está en discusión la disposición de un derecho, pues ese deber le permite al afectado conocer los motivos de una determinada decisión a fin de controvertirla adecuadamente. De otro lado, está el deber de contribuir a evitar los posibles abusos de autoridad, el cual se cumple cuando los órganos del poder público se ven obligados a exponer razones en respaldo de sus actos. Para que una autoridad cumpla con las exigencias de motivación de sus actos no basta con que exponga determinadas proposiciones, de hecho y de derecho, aunque luego extraiga una conclusión congruente con ellas. Esa es una condición necesaria pero insuficiente de una debida justificación, y obedece en parte a lo que en la teoría jurídica se conoce como justificación interna. Además de eso es indispensable que la autoridad pública explicita las razones por las cuales concluyó que las premisas jurídicas y fácticas usadas por él eran aceptables de acuerdo con la realidad probatoria y con el ordenamiento jurídico." (Sentencia T-472, 2011).

Lo expuesto por la Honorable Corte Constitucional requiere que se haga un estudio lógico jurídico para determinar cuáles fueron las razones de hecho y de derecho que llevaron a la administración a negar la viabilidad para la factibilidad, a saber:

En primer lugar, en el expediente de la solicitud reposan los estudios realizados por ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIAS S.A.S. de los cuales no se hizo referencia alguna en el considerando del Acto Administrativo ni se surtió en debidamente el procedimiento establecido en el artículo 22 del Decreto Distrital 397 de 2017.

En segundo lugar, la Secretaría Distrital de Planeación cae en un yerro pues sustenta su acto administrativo en la respuesta obtenida por el administrador del espacio público, en este caso IDU, pues tal respuesta, a todas luces es deficiente y carece fundamentos técnicos y jurídicos como para emitir su concepto desfavorable sobre un tema que no fue juiciosamente estudiado por tal entidad, toda vez que no se tuvo en cuenta la reubicación del sitio que se hizo de acuerdo a las sugerencias planteadas por la entidad. En resumen, se puede concluir que el Acto Administrativo por medio del cual se niega la viabilidad de factibilidad carece de un sustento legal y fáctico que permita concluir con

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link "Estado Trámite". Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

probabilidad de verdad que efectivamente la solicitud de factibilidad presentada por ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA SAS no cumplía con lo preceptuado por la norma pues como se ve en la propuesta y posteriormente en el acto administrativo que niega la factibilidad, no existe ninguna objeción manifiesta en la negación que haga relación con la documentación presentada por ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA SAS, los cuales al contrario de la respuesta de la entidad, si tienen soportes y registros detallados. Así las cosas, "dado que la falta de motivación de los actos en cuestión involucra la violación al debido proceso, los preceptos de un Estado de Derecho y los principios democráticos y de publicidad del ejercicio de la función pública, la Corte ha recordado que tal vicio constituye una causal de nulidad de los actos administrativos que incurran en ese defecto." (Sentencia T-204, 2012)"

En cuanto a la **PROTECCIÓN AL DESPLIEGUE DE TELECOMUNICACIONES** "La Ley 1348 de 2009, prevé dentro de sus principios las obligaciones al Estado de dar "... prioridad al acceso y uso de las tecnologías de la información y las comunicaciones", así como también, "(...) la de fomentar el despliegue y uso eficiente de la infraestructura de la provisión de redes de telecomunicaciones y los servicios que sobre ellas se puedan prestar (...)". De acuerdo con lo anterior, el numeral diez del artículo 2 de la precitada Ley cobra mayor relevancia pues claramente indica que el Estado debe garantizar la protección y el ejercicio los derechos constitucionales permitiendo el acceso a las tecnologías de la información y las comunicaciones de la población en concordancia con los numerales 1 y 2 del artículo cuarto. Por lo tanto, se puede establecer que las normas que rigen el despliegue de infraestructura de las telecomunicaciones gozan de una especial protección del Estado y lo que éste quiere garantizar es la calidad y la mejor cobertura para la población permitiendo mediante estos procesos no detener el desarrollo desde ningún campo, sino por el contrario, como debe ser, involucrar a todas las entidades a trabajar en pro de garantizar la protección de todos los derechos constitucionales de la población."

5. Análisis del caso.

En cuanto a los hechos esbozados puntualmente por el recurrente, es importante aclarar que, si bien es cierto, aunque **ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA SAS**, realizó las actualizaciones y correcciones estipuladas en el Acta de Observación radicado No.2-2019-81027 de fecha 05 de diciembre, esto no constituye una viabilidad directa sobre la solicitud, pues estas modificaciones no pueden ser sobre puntos inmodificables de la solicitud como la ubicación de la antena, ya que esto constituye un replanteamiento sobre la solicitud de factibilidad; adicionalmente las modificaciones no solucionaron el problema de interferencia y obstaculización que generaba la primera propuesta de instalación de la antena denominada BOG_SUB_30, pues su diámetro seguía siendo demasiado amplio.

EXCESO DE RITUAL MANIFIESTO: Luego que la Secretaría Distrital de Planeación negara la factibilidad relacionada con la instalación en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132ª y Calle 132 de la Estación Radioeléctrica denominada BOG_SUB_30, y que **ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA S.A.S** a través de radicado 1-2020-01413 del 13 de

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link "Estado Trámite". Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

enero de 2020, realizará las actualizaciones sugeridas por el **INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO –IDU**, se evidenció una reubicación realizada por el solicitante sobre un andén con dimensiones que no garantizan la circulación peatonal,. No obstante, dichas modificaciones no pueden ser sobre puntos inmodificables de la solicitud como la ubicación de la antena, ya que esto constituye un replanteamiento sobre la solicitud de factibilidad que fue negada, desconociendo el procedimiento establecido en el Decreto Distrital 397 de 2017. Cabe anotar que **ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA SAS**, podrá realizar una nueva solicitud teniendo en cuenta cada una de las sugerencias planteadas por el **INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO IDU**, a través del concepto que negó la factibilidad, por tanto, **EL EXCESO DE RITUAL MANIFIESTO** invocado en este recurso no se configura, puesto que, de no ser así, lo consagrado en el artículo 17 numeral 17.1 del Decreto Distrital 397 del 2017 relacionado con los requerimientos urbanísticos carecería de importancia, de orden y un tratamiento riguroso y serio dentro del presente procedimiento administrativo.

Frente al **PRINCIPIO DE PREVALENCIA DEL DERECHO SUSTANCIAL SOBRE LAS FORMAS Y VULNERACIÓN DEL DERECHO FUNDAMENTAL AL DEBIDO PROCESO**, es preciso indicar que:

Este despacho procedió a verificar el trámite correspondiente al contenido de la solicitud de factibilidad, de acuerdo al artículo 25 y siguientes del Decreto Distrital 397 de 2017, y advierte que la parte recurrente no tiene un derecho a que se conceda el permiso para instalar la estación radioeléctrica, pues precisamente se diseñaron una serie de requisitos y estudios técnicos que deben cumplirse. En consecuencia, se advierte que la parte recurrente se encontraba en el trámite para consolidar un derecho, pero que hasta que no obtuviera el permiso solamente tenía unas meras expectativas que no son, ni por asomo, un derecho en sí mismo.

Además, no debe perderse de vista que los requisitos urbanísticos, técnicos y jurídicos, consagrados en el artículo 17 del Decreto Distrital 397 de 2017, no son una mera formalidad, sino que se erigen como los requisitos mínimos e insoslayables que deben cumplirse para obtener el derecho de instalar una estación radioeléctrica en un espacio público dentro de la ciudad de Bogotá.

En ese contexto, pierde fuerza el argumento de la parte recurrente, ya que no se le está imponiendo una mera formalidad para arrebatarle su derecho, sino que, por el contrario, solamente se le está exigiendo el cumplimiento de los requisitos señalados por el Decreto Distrital 397 de 2017, como es apenas natural.

Frente al **PRINCIPIO DE EFICACIA** invocado en este proveído, es menester señalar que, si bien es cierto que la autoridades administrativas están en la obligación de remover

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link "Estado Trámite". Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

obstáculos puramente formales, no es el caso asumir que las coordenadas plasmadas en los estudios de las solicitudes de factibilidad se constituyan en formalismos, ya que son estas las que determinan la viabilidad para la instalación de una antena, por parte de las administradoras de los espacios públicos, según lo manifestado en el parágrafo 2 del artículo 16 del Decreto Distrital 397 de 2017, pues toda la información suministrada en estos formatos, se convierte en la base para el estudio de la factibilidad en esta Secretaría y, de la misma manera, es el insumo sobre el que trabajan las administradoras del espacio público, por lo tanto, no es viable modificar repentinamente la ubicación de la antena, máxime si el interesado puede acudir en cualquier momento a la administración para iniciar un nuevo procedimiento administrativo.

Contrario a lo sostenido por el recurrente, la Secretaría Distrital de Planeación, siempre busco salvaguardar los derechos del solicitante, actuando dentro de los principios de la función administrativa consagrados en la constitución política en el artículo 209 y en concordancia de lo dispuesto en los artículos 3 del código de procedimiento administrativo y de lo contencioso administrativo. En tal virtud, se ha garantizado el ejercicio de derechos, en cumplimiento de los principios.

Ahora bien, el **PRINCIPIO DE CONFIANZA LEGITIMA** señala entre otros, que le queda prohibido a las autoridades públicas, crear requisitos o formalidades adicionales que no existan, sin embargo, es importante aclarar que la Secretaría Distrital de Planeación no está creando un requisito o formalismo adicional, ya que si bien es cierto que el INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO –IDU, sugirió realizar las consultas pertinentes con la Empresa de Servicios Públicos sobre la existencia de redes que puedan verse afectadas con la intervención, con el fin de asegurar las posibles correcciones y actualizaciones para prever factores que puedan negar la próxima solicitud de factibilidad sobre la Antena Radioeléctrica denominada BOG_SUB_30, se debe precisar que esta es una solicitud que se realiza por el IDU en virtud del principio del interés general y del de colaboración armónica, para emitir conceptos de factibilidad lo más ajustados a derecho.

Además, no debe perderse de vista que, la factibilidad no fue negada por la sugerencia de consulta del IDU, sino porque tal como estaba planteada la solicitud se preveía que la antena iba a interferir el libre y seguro desplazamiento del peatón, adicionalmente porque al disminuir la altura de 25.00 mts a 16 mts tampoco solucionaba el problema de la interferencia del desplazamiento peatonal seguro, por tal razón, no se está vulnerando el principio de confianza legítima al recurrente, ya que en ningún momento se expresó que la solicitud era negada por ausencia de la consulta a la Empresa de Servicios Públicos.

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link "Estado Trámite". Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

Por el contrario, la Secretaría Distrital de Planeación se pronuncia con radicado: 2-2019-81027 de fecha 05 de diciembre de 2019, con las normas y procedimientos establecidos como lo es el Decreto Distrital 397 de 2017, sin alterar las reglas en sus relaciones con la entidad privada o recurrente como particular, manteniendo la buena fe entre la entidad pública y la entidad privada; tal como no lo relata la (Sentencia C-131-2004).

Ahora bien, frente a los argumentos que presenta el recurrente para sustentar la falta de **MOTIVACION DEL ACTO ADMINISTRATIVO**, se realiza el siguiente análisis:

En efecto en el expediente que reposa en la Secretaría Distrital de Planeación se encuentran los estudios presentados por la sociedad ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIAS S.A.S., documentos que son solicitados dentro del trámite de acuerdo con lo dispuesto por el Decreto Distrital 397 de 2017 y los cuales fueron valorados. No obstante, se plantea en el parágrafo 2 del artículo 16. De la Factibilidad, que: *“Para expedir el concepto de factibilidad en el espacio público, la Secretaría Distrital de Planeación, solicitará concepto a la correspondiente entidad administradora del espacio respectivo. (...)”*. Como consecuencia de lo anterior, se requirió por parte de la Dirección el respectivo concepto técnico al **INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO -IDU-** y por medio de radicación 1-2019-65205 del 25 de septiembre de 2019, se pronunció el IDU, frente a la viabilidad de la instalación de la estación radioeléctrica objeto de la solicitud y concluyó que *“(...)” En atención a la comunicación de la referencia mediante la cual se solicita concepto técnico para la instalación de la estación radioeléctrica denominada “BOG_SUB_30 DEFINITIVA”, a localizar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132ª y Calle 132, le informo que según las coordenadas citadas en el oficio, al igual que en montaje 3D, ubican el punto de instalación de un poste de 25 metros (25.00 mts) de altura, requiere en su base una sección de diámetro considerable, razón por la cual no consideramos viable tal ubicación. Finalmente, se recomienda sea estudiada la posibilidad de instalar la estación junto al sardinel noroccidental del separador vehicular de la carrera 129 (coordenadas aproximadas 4.741081, - 74.113831 MSG), realizando las consultas pertinentes con las Empresas de Servicios Públicos sobre la existencia de redes que puedan verse afectadas por la intervención (...)”* Así las cosas, en atención a la comunicación de la referencia, la Secretaría de Planeación realiza una segunda solicitud de concepto técnico al **INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO IDU** quienes a través de radicado 1-2019-73039 del 29 de octubre de 2019 exponen:

“(...)” En atención a la comunicación de la referencia mediante la cual se solicita concepto técnico para la instalación de la estación radioeléctrica denominada “BOG_SUB_30 DEFINITIVA”, a localizar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132ª y Calle 132, se reitera lo enunciado en el oficio de respuesta (20193751061531 del 24 de septiembre de 2019), dado a la solicitud inicial (20195261134772), en relación a considerar no viable la instalación de la estación. En la citada respuesta se indicó “...según las coordenadas citadas en el oficio, al igual que en montaje 3D, ubican el punto de instalación en la sección media ancho del andén, interfiriendo el libre y seguro desplazamiento del peatón...” En la solicitud actual se aclara que se disminuye la altura de 25.00 mts a 16 mts, sin embargo, el hecho de disminuir la altura de la estación y consecuentemente la sección del diámetro de la base, no atenúa la interferencia del desplazamiento peatonal seguro, por ubicarse

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link "Estado Trámite". Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

en el centro del andén. Finalmente, se reitera la recomendación dada en el oficio del 24 de septiembre en el sentido de estudiar la posibilidad de ubicar la estación en el separador vehicular de la carrera 129, con coordenadas aproximadas 4.741081, -74.113831 MSG.”

Por lo tanto, este despacho se permite reiterar que el Concepto Técnico expedido por el **INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO –IDU-** se debe acatar, debido a que se trata de la entidad idónea, que tiene dentro de sus funciones la administración de espacios públicos como lo son las zonas destinadas para pasos peatonales. En este caso la instalación de la estación interferiría el libre y seguro desplazamiento del peatón, argumento que fue tenido en cuenta en la Resolución que se está atacando, luego no es de recibo para el despacho lo argumentado por el recurrente frente a que la respuesta dada por esta entidad es carente de motivación.

Se debe resaltar que por parte de la Dirección se adoptó el procedimiento establecido en el Decreto Distrital 397 de 2017, en el cual de acuerdo con el decreto Ibídem, es obligatorio tener en cuenta el concepto emitido por la entidad administradora, para negar o expedir el concepto de factibilidad de una estación radioeléctrica, para el caso la estación radioeléctrica denominada “BOG_SUB_30”, a instalar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132B y Calle 132 de la localidad de SUBA, , en la ciudad de Bogotá, D.C. Finalmente se debe reiterar, que esta obligatoriedad de solicitar el concepto proviene entonces del parágrafo 2 del artículo 16 el cual plantea **que para expedir concepto de factibilidad se solicitara concepto a la correspondiente entidad Administradora del espacio público**, luego se encuentra determinado claramente que es un requisito obligatorio contar con el concepto técnico favorable, para emitir la respectiva factibilidad, el cual no se encuentra dentro del expediente.

En relación con el argumento atinente a: las **NORMAS RELATIVAS AL DESPLIEGUE DE INFRAESTRUCTURA**, esto es la Ley 1341 de 2009, prevé dentro de sus principios las obligaciones al Estado de “(...) *dar prioridad al acceso y uso de las tecnologías de la información y las comunicaciones*”, así como también. “(...) *la de fomentar el despliegue y uso eficiente de la infraestructura de la provisión de redes de telecomunicaciones y los servicios que sobre ellas se puedan prestar (...)*”. Y que la norma claramente indica que el Estado debe garantizar la protección y el ejercicio de los derechos constitucionales permitiendo el acceso a las tecnologías de la información y las comunicaciones de la población, y que, las normas que rigen el despliegue de infraestructura de las telecomunicaciones gozan de una especial protección del Estado y que éste garantizara la calidad y la mejor cobertura para la población, permitiendo mediante estos procesos no detener el desarrollo desde ningún campo, sino por el contrario, involucrar a todas las entidades a trabajar en pro de garantizar la protección de todos los derechos constitucionales de la población.

Queda claro entonces, que con la expedición del Resolución No.1194 “Por medio del cual se NIEGA la viabilidad del concepto de factibilidad para la ubicación de los elementos que

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link “Estado Trámite”. Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

conforman la Estación Radioeléctrica denominada “BOG_SUB_30”, a instalar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132B y Calle 132 de la localidad de SUBA, en la Ciudad de Bogotá, D.C., no se han incumplido las obligaciones estipuladas en las normas relacionadas con el despliegue de las comunicaciones, porque además si se trataba de modificar el lugar de instalación de la antena, de acuerdo con el Decreto Distrital 397 de 2017 y el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, en cualquier momento puede el recurrente presentar las solicitudes que requiera relacionadas con el trámite para obtener el respectivo concepto de factibilidad, una vez surtidas y aprobadas todas las etapas del procedimiento legal previstas para tal fin.

Cabe puntualizar, que dentro de la motivación para la expedición del Decreto Distrital 397 de 2017, se tuvo en cuenta justamente la eliminación de las barreras, prohibiciones o restricciones que obstruyan el despliegue y uso eficiente de la infraestructura para la provisión de redes de telecomunicaciones y los servicios que sobre ellas se puedan prestar, incluso en el espacio público del Distrito Capital, como mecanismo normativo que favorezca la optimización de la calidad y continuidad en la prestación de los servicios de telecomunicaciones, por ser factor de desarrollo económico y social de Bogotá, D.C, lo que se ha venido realizando.

5.1 Marco legal para el trámite de expedición del Concepto de Factibilidad

El Decreto Distrital 397 del 2 de agosto de 2017, “*Por el cual se establecen los procedimientos, las normas urbanísticas, arquitectónicas y técnicas para la localización e instalación de Estaciones Radioeléctricas utilizadas en la prestación de los servicios públicos de TIC en Bogotá D.C., y se dictan otras disposiciones*”, contempló en el Título III, la Factibilidad para la instalación de Estaciones Radioeléctricas, señalando los requisitos urbanísticos, técnicos y jurídicos que el solicitante debe cumplir. En aplicación de dicha norma, el solicitante presentó mediante el formulario M-FO-014 solicitud de Factibilidad para la Ubicación de los Elementos que Conforman una Estación Radioeléctrica, con radicado 1-2019-44907 del 04 de julio de 2019, a través de su apoderado, LUIS GREGORIO MARTINEZ GARZON, identificado con la cédula de ciudadanía 19.313.776, expedida en Bogotá, D.C. para la ubicación de los elementos que conforman la estación radioeléctrica denominada a instalar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132B y Calle 132 de la localidad de SUBA, en la ciudad de Bogotá D.C.

5.2 Concepto de la Entidad Administradora del Espacio Público

Que, realizado el análisis y evaluación de la documentación allegada por el solicitante, se emite por parte de la SDP oficio con radicación 2-2019-60756 del 10 de septiembre de 2019, en cumplimiento de lo dispuesto en el parágrafo 2 del artículo 16 del Decreto Distrital 397 de 2017, solicitando concepto al **INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO –IDU–**, entidad

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link “Estado Trámite”. Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

administradora del espacio en cuestión, para que se pronuncie sobre la viabilidad de la instalación en el espacio referido.

Que el **INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO –IDU–**, por medio de radicación 1-2019-65205 del 25 de septiembre de 2019, se pronunció frente a la viabilidad de la instalación de la estación radioeléctrica en los siguientes términos:

“En atención a la comunicación de la referencia mediante la cual se solicita concepto técnico para la instalación de la estación radioeléctrica denominada “BOG_SUB_30 DEFINITIVA”, a localizar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132ª y Calle 132, le informo que según las coordenadas citadas en el oficio, al igual que en montaje 3D, ubican el punto de instalación de un poste de 25 metros (25.00 mts) de altura, requiere en su base una sección de diámetro considerable, razón por la cual no consideramos viable tal ubicación. Finalmente, se recomienda sea estudiada la posibilidad de instalar la estación junto al sardinel noroccidental del separador vehicular de la carrera 129 (coordenadas aproximadas 4.741081, -74.113831 MSG), realizando las consultas pertinentes con las Empresas de Servicios Públicos sobre la existencia de redes que puedan verse afectadas por la intervención”.

Que con radicado 2-2019-68890 del 9 de octubre de 2019, se solicita reiteración del concepto al **INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO IDU**, respuesta remitida con radicado 1-2019-73039 del 29 de octubre de 2019, en donde expone lo siguiente:

“En atención a la comunicación de la referencia mediante la cual se solicita concepto técnico para la instalación de la estación radioeléctrica denominada “BOG_SUB_30 DEFINITIVA”, a localizar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132ª y Calle 132, se reitera lo enunciado en el oficio de respuesta (20193751061531 del 24 de septiembre de 2019), dado a la solicitud inicial (20195261134772), en relación a considerar no viable la instalación de la estación. En la citada respuesta se indicó “...según las coordenadas citadas en el oficio, al igual que en montaje 3D, ubican el punto de instalación en la sección media ancho del andén, interfiriendo el libre y seguro desplazamiento del peatón...” En la solicitud actual se aclara que se disminuye la altura de 25.00 mts a 16 mts, sin embargo, el hecho de disminuir la altura de la estación y consecuentemente la sección del diámetro de la base, no atenúa la interferencia del desplazamiento peatonal seguro, por ubicarse en el centro del andén. Finalmente, se reitera la recomendación dada en el oficio del 24 de septiembre en el sentido de estudiar la posibilidad de ubicar la estación en el separador vehicular de la carrera 129, con coordenadas aproximadas 4.741081, -74.113831 MSG.

De acuerdo, al Decreto Distrital 397 del 2017 la Secretaría Distrital revisara la viabilidad urbanística, técnica y jurídica para la instalación de estaciones radioeléctricas, conforme con lo establecido en los requisitos contemplados en dicho Decreto.

(...) se reitera lo enunciado en el oficio de respuesta (20193751061531 del 24 de septiembre de 2019), dado a la solicitud inicial (20195261134772), en relación a considerar no viable la instalación de la estación. En la citada respuesta se indicó “...según las coordenadas citadas en el oficio, al igual que en montaje 3D, ubican el punto de instalación en la sección media ancho del andén, interfiriendo el libre y seguro desplazamiento del peatón (...)”

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link "Estado Trámite". Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

Lo anterior y teniendo en cuenta que el concepto no fue viable para la instalación solicitada, y que la ubicación de la estación radioeléctrica no se permite, por que según las coordenadas como en el montaje 3D, el punto de instalación está en la sección media ancho del andén, interfiriendo el libre y seguro desplazamiento del peatón, afectando el nivel de servicio de los peatones y aunque aclara la parte interesada la disminución la altura, lo cierto es que el diámetro de la base no evita la interferencia en el desplazamiento seguro de los peatones ya que se ubica en el centro del andén. En consecuencia, se hace necesario negar las pretensiones de la recurrente y en su lugar, confirmar en todas sus partes la Resolución 1194 de fecha 28 de septiembre de 2020, *“Por medio de la cual se NIEGA la viabilidad del concepto de factibilidad para la ubicación de los elementos que conforman una Estación Radioeléctrica denominada “BOG_SUB_30 a instalar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132B y Calle 132 de la localidad de SUBA, en la ciudad de Bogotá, D.C.”.*, por las razones ampliamente analizadas en el presente acto administrativo.

En mérito de lo expuesto,

RESUELVE:

Artículo 1. Negar. las pretensiones contenidas en el recurso de reposición interpuesto por la señora SAIRA MONICA BALLESTEROS TORO, identificada con la cédula de ciudadanía No. 41.950.042, expedida en Armenia, Quindío, actuando como representante legal de la Sociedad **ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA S.A.S.**, identificada con NIT 900.868.635-7, contra la Resolución No. 1194 de fecha 28 de septiembre de 2019, *“Por medio del cual se NIEGA la viabilidad del concepto de factibilidad para la ubicación de los elementos que conforman una Estación Radioeléctrica denominada “BOG_SUB_30”, a instalar en el andén de la Carrera 129 entre Calle 132B y Calle 132 de la localidad de SUBA, en la ciudad de Bogotá, D.C.”.*, de acuerdo a las razones expuestas en la parte motiva de esta decisión.

Artículo 2. Notificar, el contenido de esta resolución a la señora SAIRA MONICA BALLESTEROS TORO, identificada con la cédula de ciudadanía No. 41.950.042, expedida en Armenia, Quindío, actuando como representante legal de la Sociedad **ANDEAN TOWER PARTNERS COLOMBIA S.A.S.**, identificada con NIT 900.868.635-7, a quien haga sus veces o a su apoderado debidamente constituido.

Artículo 3. Comunicar, el presente Acto Administrativo a la Alcaldía Local de SUBA, para realizar en ejercicio de sus funciones y competencias el respectivo control urbano de conformidad con lo dispuesto en el artículo 43 del Decreto Distrital 397 de 2017 en concordancia con el numeral 6o, artículo 86 del Decreto Ley 1421 de 1993 -Estatuto

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link "Estado Trámite". Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



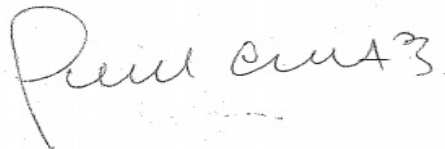
ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.

Orgánico de Bogotá.

Artículo 4. Conceder el recurso de apelación ante la COMISIÓN DE REGULACIÓN DE COMUNICACIONES –CRC– en virtud de lo dispuesto en el Artículo 24 del Decreto distrital 397 de 2017 y el Artículo 22 de la Ley 1341 de 2009 modificado por el artículo 19 de la Ley 1978 de 2019, razones por las cuales, procede el recurso de apelación, por lo tanto, una vez se realice la notificación y comunicación ordenada, se ordena remitir el expediente.

(PUBLÍQUESE), (NOTIFÍQUESE), COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE.

Dada en Bogotá D.C. a los 11 días del mes de diciembre de 2020.



Juan Carlos Abreo Beltran
Dirección de Vías, Transporte y Servicios Públicos

Elaboró: Sandra Caicedo, Abogada- Contratista.
Revisó: Eduardo Acuña Gamba- Abogado DVTSP
Revisó: Saira Adelina Guzmán Marmolejo, Abogada SDP

EVITE ENGAÑOS: Todo trámite ante esta entidad es gratuito, excepto los costos de reproducción de documentos. Verifique su respuesta en la página www.sdp.gov.co link "Estado Trámite". Denuncie en la línea 195 opción 1 cualquier irregularidad.

Cra. 30 N° 25 -90
pisos 5, 8,13 / SuperCade piso 2

Archivo Central de la SDP
Cra 21 N°69B-80 ext. 9014-9018

PBX: 335 8000
www.sdp.gov.co
Código Postal: 1113111



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.