

AUTO No. 1066 DE 2019
(22 de octubre)

"POR MEDIO DEL CUAL SE CORRIGE UN ERROR FORMAL Y SE ABRE A PRUEBAS UN PROCESO SANCIONATORIO AMBIENTAL"

EL SUBDIRECTOR DE AUTORIDAD AMBIENTAL DE LA CORPORACIÓN AUTÓNOMA REGIONAL DE LA GUAJIRA, "CORPOGUAJIRA", en uso de sus atribuciones legales, y

CONSIDERANDO:

➤ **ANTECEDENTES PROCEDIMIENTO SANCIONATORIO.**

Que mediante Auto No. 1516 del 29 de diciembre de 2016, CORPOGUAJIRA ordenó la apertura de una investigación en contra de la empresa AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P, con el fin de verificar los hechos u omisiones constitutivas de infracción a normas de protección ambiental.

Que el Auto No. 1516 del 29 de diciembre de 2016 fue comunicado a la Procuraduría Judicial Agraria y Ambiental de La Guajira el 20 de febrero de 2017, radicado No. Rad: SAL- 267 del 26 de enero de 2017, en cumplimiento a lo establecido en el artículo 56 de la Ley 1333 de 2009.

Que para efecto de surtir la notificación personal del Auto No. 1516 del 29 de diciembre de 2016, se le envió la respectiva citación al representante legal de la empresa AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P, para que se sirviera comparecer a la Subdirección de Autoridad Ambiental de CORPOGUAJIRA, ubicada en la Carrera 7 No. 12 – 15 de la Ciudad de Riohacha, piso 4, de lunes a viernes en el horario de 8:00 a.m. a 12: 00 m. y 2:00 p.m. a 6:00 p.m. Dicha citación se radicó bajo el No. SAL- 267 del 26 de enero de 2017 y fue recibida en el lugar de destino el día 05 de febrero de 2017 como consta en la Guía de Crédito No. 084000009575 expedida por la empresa de mensajería COLEX d' una vez sas

Que teniendo en cuenta que no fue posible surtir la notificación personal dentro del término de cinco (5) días hábiles siguientes al recibo de la citación, el Auto No. 1516 del 29 de diciembre de 2016 fue notificado por aviso al representante legal de la empresa AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P, mediante oficio radicado SAL – 757 de 03 de marzo de 2017 y fue recibida en el lugar de destino el día 08 de marzo de 2017 como consta en la Guía de Crédito No. 044000073494 expedida por la empresa de mensajería COLEX d' una vez sas.

Que mediante oficio registrado en nuestra Corporación con radicado ENT – 1277 de fecha 10 de marzo de 2017, la empresa investigada presento recurso de reposición contra el Auto No. 1516 de 29 de diciembre de 2016.

Que mediante Auto No. 397 de 09 de mayo de 2017 se rechaza recurso de reposición por improcedente.

Que el Auto No. 397 del 09 de mayo de 2017 fue comunicado a la Procuraduría Judicial Agraria y Ambiental de La Guajira el 08 de junio de 2017, radicado No. SAL- 1885 del 05 de junio de 2017, en cumplimiento a lo establecido en el artículo 56 de la Ley 1333 de 2009.

Que para efecto de surtir la notificación personal del Auto No. 397 del 09 de mayo de 2017, se le envió la respectiva citación al representante legal de la empresa AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P, para que se sirviera comparecer a la Subdirección de Autoridad Ambiental de CORPOGUAJIRA, ubicada en la Carrera 7 No. 12 – 15 de la Ciudad de Riohacha, piso 4, de lunes a viernes en el horario de 8:00 a.m. a 12: 00 m. y 2:00 p.m. a 6:00 p.m. Dicha citación se radicó bajo el No. SAL- 1885 del 05 de junio de 2017 y fue recibida en el lugar de destino el día 13 de junio de 2017 como consta en la Guía de Crédito No. 1137328622 expedida por la empresa de mensajería Servientrega.

Que teniendo en cuenta que no fue posible surtir la notificación personal dentro del término de cinco (5) días hábiles siguientes al recibo de la citación, el Auto No. 397 del 09 de mayo de 2017 fue notificado por aviso al representante legal de la empresa AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P, mediante oficio radicado SAL – 2956 de 28 de agosto de 2017 y fue recibida en el lugar de destino el día 14 de septiembre de 2018 como consta en la Guía de Crédito No. 1139247736 expedida por la empresa de mensajería Servientrega.

Que mediante Auto No. 1274 del 06 de diciembre de 2017, la SUBDIRECCIÓN DE AUTORIDAD AMBIENTAL de esta entidad le formuló a la empresa AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P, identificada con NIT. 900.363.404-3, el siguiente PLIEGO DE CARGOS:

CARGO ÚNICO: INCUMPLIR LOS LÍMITES DE VERTIMIENTO ESTABLECIDOS EN EL ARTÍCULO 8º DE LA RESOLUCIÓN No. 0631 DE 2015, YA QUE ESTÁ HACIENDO UN VERTIMIENTO DE AGUAS RESIDUALES DOMÉSTICAS EN LA LOCALIDAD DE MINGUEO/DIBULLA QUE NO RECIBEN TRATAMIENTO Y CON UNA CARGA CONTAMINANTE, EN TÉRMINOS DE DEMANDA QUÍMICA DE OXÍGENO (DQO) Y SÓLIDOS SUSPENDIDOS TOTALES (SST) POR ENCIMA DEL MÁXIMO PERMISIBLE.

DICHO HALLAZGO CONFIGURA LAS PRESUNTAS INFRACCIONES AMBIENTALES SIGUIENTES:

VIOLACIÓN DEL ARTÍCULO 8 DE LA RESOLUCIÓN No. 0631 DE 2015, EXPEDIDA POR EL MINISTRO DE AMBIENTE Y DESARROLLO SOSTENIBLE.

Que para efecto de surtir la notificación personal del Auto No. 1274 del 06 de diciembre de 2017, se le envió la respectiva citación al representante legal de la empresa AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P, para que se sirviera comparecer a la Subdirección de Autoridad Ambiental de CORPOGUAJIRA, ubicada en la Carrera 7 No. 12 – 15 de la Ciudad de Riohacha, piso 4, de lunes a viernes en el horario de 8:00 a.m. a 12: 00 m. y 2:00 p.m. a 6:00 p.m. Dicha citación se radicó bajo el No. SAL- 169 de fecha 16 de enero de 2018 y fue recibida en el lugar de destino el día 22 de enero de 2018 como consta en la Guía de Crédito No. 296887773 expedida por la empresa de mensajería Servientrega.

Que teniendo en cuenta que no fue posible surtir la notificación personal dentro del término de cinco (5) días hábiles siguientes al recibo de la citación, el Auto No. 1274 del 06 de diciembre de 2017 fue notificado por aviso al representante legal de la empresa AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P, mediante oficio radicado SAL – 1565 de 28 de agosto de 2017 y fue recibida en el lugar de destino el día 20 de abril de 2018 como consta en el oficio remitido.

Que mediante oficio registrado en nuestra Corporación con radicado ENT – 2760 de fecha 07 de mayo de 2019, la empresa investigada presento pronunciamiento frente al Auto No. 1274 de 06 de diciembre de 2017.

Que mediante Auto. No. 0837 de 25 de junio de 2018 esta Autoridad Ambiental ordeno prescindir del periodo probatorio en proceso sancionatorio ambiental y se dio traslado para alegar a un investigado manifestando en los párrafos 9 y 10 de la segunda página del citado auto, lo que se expone literalmente a continuación:

“Que el término legal para que el representante legal y/o gerente de la empresa AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P, presentará descargos por escrito y aportara o solicitara la práctica de pruebas que estimara pertinentes y que fueran conducentes transcurrió entre el 23 de abril y el 08 de mayo de 2018.

Que el propietario, representante legal y/o gerente de la empresa AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P, no hizo uso de su derecho de defensa y contradicción de presentar descargos y aportar o solicitar

la práctica de pruebas que estimaren pertinentes y que fueran conducentes para desvirtuar el cargo único formulado mediante Auto No. 1274 del 06 de diciembre de 2017."

Que para efecto de surtir la notificación personal del Auto No. 837 de 25 de junio de 2018, se le envió la respectiva citación al representante legal de la empresa AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P, para que se sirviera comparecer a la Subdirección de Autoridad Ambiental de CORPOGUAJIRA, ubicada en la Carrera 7 No. 12 – 15 de la Ciudad de Riohacha, piso 4, de lunes a viernes en el horario de 8:00 a.m. a 12: 00 m. y 2:00 p.m. a 6:00 p.m. Dicha citación se radicó bajo el No. Rad: SAL- 2961 del 06 de julio de 2018 y fue recibida en el lugar de destino el día 20 de julio de 2018 como consta en la Guía de Crédito No. 318562088635 expedida por la empresa de mensajería Tempo Express.

Que teniendo en cuenta que no fue posible surtir la notificación personal dentro del término de cinco (5) días hábiles siguientes al recibo de la citación, el Auto No. 837 del 25 de Junio de 2018 fue notificado por aviso al representante legal de la empresa AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P, mediante oficio radicado SAL – 4085 de 22 de agosto de 2018 y fue recibida en el lugar de destino el día 30 de agosto de 2018 como consta en la Guía de Crédito No. 318562089359 expedida por la empresa de mensajería Tempo Express.

➤ **COMPETENCIA DE LA CORPORACION.**

Que las Corporaciones Autónomas Regionales están facultadas para realizar el Control, Seguimiento y Monitoreo a proyectos que de una u otra manera posean riesgo y/o amenaza al medio ambiente en general y que se adelanten en sus jurisdicciones, de acuerdo a lo consagrado en la Ley 99 de 1993.

De igual manera, la Ley 1333 del 21 de Julio de 2009, establece el procedimiento sancionatorio en materia ambiental, subrogando entre otras disposiciones los artículos 83 a 86 de la Ley 99 de 1993, y señaló que el Estado es titular de la potestad sancionatoria en materia ambiental, a través del Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial, y demás autoridades ambientales, de conformidad con las competencias establecidas por la ley y los reglamentos.

➤ **DE LA CORRECCIÓN DE UN ERROR FORMAL.**

Que esta Autoridad Ambiental en el análisis jurídico que debe hacer a los expedientes antes de proceder al cierre de la investigación ambiental, halló que en el Auto No. 837 de 25 de junio de 2018 "Por el cual se prescinde del periodo probatorio en un proceso sancionatorio ambiental y se da traslado para alegar a un investigado" se ordenó no abrir este proceso a pruebas y dar traslado para alegar a un investigado cuando en el término legal para que la presunta empresa infractora presentara descargos por escrito o aportara pruebas que estimara pertinentes y que fueran conducentes, la empresa AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P si hizo uso de su derecho de defensa y contradicción para desvirtuar el cargo único formulado mediante Auto No. 1274 de 06 de diciembre de 2017.

La prueba de lo anterior es que el día 07 de mayo de 2018, mediante radicado ENT – 2760 la empresa investigada presento pronunciamiento frente al Auto No. 1274 de 06 de diciembre de 2017, dicha evidencia reposa en el expediente No. 827/2016 por tanto haber expedido el Auto No. 837 de 25 de junio de 2018 disponiendo prescindir del periodo probatorio fue un error que esta autoridad ambiental procede a sanear.

Es importante mencionar que el desacierto en el que se incurrió fue de manera involuntaria y es claro que fue un error al mencionar que la empresa investigada no había presentado dentro de la oportunidad legal su pronunciamiento al auto por medio del cual se le formularon cargos, pero esta no es causal para dejar sin efectos o invalidar la decisión que inicialmente ordeno apertura de una investigación ambiental, luego ordeno la formulación de cargos y ahora pretenderá abrir el proceso a pruebas.

Que como fundamento de derecho, el artículo 45 de la Ley 1437 de 2011 establece "Corrección de errores formales. En cualquier tiempo, de oficio o a petición de parte, se podrán corregir los errores simplemente formales contenidos en los actos administrativos, ya sean aritméticos, de digitación, de transcripción o de

omisión de palabras. En ningún caso la corrección dará lugar a cambios en el sentido material de la decisión, ni revivirá los términos legales para demandar el acto. Realizada la corrección, esta deberá ser notificada o comunicada a todos los interesados, según corresponda” y como fundamento de hecho, que dado el error al manifestar que la empresa investigada no había presentado dentro de la oportunidad legal su pronunciamiento al auto por medio del cual se le formularon cargos se hace necesario corregirlo, para que no se viole el derecho de defensa y contradicción al negarse la apertura de este proceso a pruebas.

En ningún caso la corrección dará lugar a cambios en el sentido material de la decisión, ni revivirá los términos legales para demandar el acto. Realizada la corrección, esta deberá ser notificada o comunicada a todos los interesados, según corresponda.

Que la corrección prevista en el presente Acto Administrativo cumple con los presupuestos del artículo en cita, por cuanto fue un palpable error de digitación y, no genera modificaciones en el sentido material de la decisión adoptada por la Corporación Autónoma Regional de la Guajira.

➤ **DE LA APERTURA A PRUEBAS.**

Por otro lado, que de conformidad con lo establecido por el artículo 26 de la Ley 1333 de 2009 la autoridad ambiental ordenará la práctica de las pruebas que hubieren sido solicitadas de acuerdo con los criterios de conducencia, pertinencia y necesidad. Además, ordenará de oficio las que considere necesarias. Las pruebas ordenadas se practicarán en un término de treinta (30) días, el cual podrá prorrogarse por una sola vez y hasta por 60 días, soportado en un concepto técnico que establezca la necesidad de un plazo mayor para la ejecución de las pruebas. En el párrafo de este artículo se estipula que contra el acto administrativo que niegue la práctica de pruebas solicitadas, procede el recurso de reposición.

Que con el propósito de continuar con el proceso sancionatorio ambiental y debiendo agotar la etapa de práctica de pruebas, la SUBDIRECCIÓN DE AUTORIDAD AMBIENTAL DE LA CORPORACIÓN AUTÓNOMA REGIONAL DE LA GUAJIRA – CORPOGUAJIRA.

DISPONE:

ARTÍCULO PRIMERO: Dejar sin efecto lo dispuesto en el Auto No. 837 de 25 de junio de 2018 teniendo en cuenta las consideraciones expuestas en el presente Acto Administrativo.

ARTICULO SEGUNDO: Abrir a pruebas el proceso sancionatorio ambiental seguido en contra de la empresa AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P, identificada con el NIT. 900.363.408-3, por el término de 30 días.

ARTÍCULO TERCERO: Para ser apreciadas por su valor legal en la oportunidad legal correspondiente, ténganse como pruebas documentales las siguientes:

POR PARTE DE CORPOGUAJIRA:

1. El Informe Técnico con radicado No. 20163300177093 de fecha 28 de julio de 2017, emitida por el Profesional Especializado del Grupo de Seguimiento Ambiental de Subdirección de Autoridad Ambiental de esta Corporación.

POR PARTE DE LA EMPRESA AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P:

1. Para ser valoradas en su oportunidad legal, téngase como pruebas los documentos relacionados en el escrito de descargos radicado bajo el No. ENT - 2760 de fecha 07 de mayo de 2018, visibles a folios 28 y 29 del Expediente No. 827/16.

ARTICULO CUARTO: Por la SUBDIRECCIÓN DE AUTORIDAD AMBIENTAL de esta Corporación, notificar el contenido de la presente providencia al representante legal de la empresa AGUAS DE DIBULLA S.A E.S.P o a su apoderado, de conformidad con lo previsto en el artículo 24 de la Ley 1333 de 2009.

ARTICULO QUINTO: Contra el presente acto administrativo no procede el recurso alguno.

ARTICULO SEXTO: El encabezamiento y parte resolutive de la presente providencia deberán publicarse en el Boletín Oficial y/o página WEB de CORPOGUAJIRA.


ARTICULO SEPTIMO: El presente Auto rige a partir de la fecha de su expedición.

NOTIFÍQUESE, COMUNÍQUESE, PUBLÍQUESE Y CÚMPLASE

Dado en Riohacha, capital del Departamento de La Guajira, a los veintidos (22) días del mes de octubre del año dos mil diecinueve 2019.



ELIUMAT ENRIQUE MAZA SAMPER
Subdirector de Autoridad Ambiental


Proyectó: S. Martínez
Revisó: J. Barros 