



Expediente: PAOT-2022-946-SOT-196

RESOLUCIÓN ADMINISTRATIVA

Ciudad de México, a

31 MAY 2022

La Subprocuraduría de Ordenamiento Territorial de la Procuraduría Ambiental y del Ordenamiento Territorial de la Ciudad de México, con fundamento en los artículos 5 fracciones I, XI y XXIX, 6 fracción IV, 15 BIS 4 fracciones I, II, III IV, V, VII, X y XX, 21, 25 fracciones I, III, IV, IV Bis, IV Bis 3 y VIII, IV Bis, 27 fracción VI, 30 BIS 2 de la Ley Orgánica de la Procuraduría Ambiental y del Ordenamiento Territorial de la Ciudad de México, 4, 51 fracción I y 96 primer párrafo de su Reglamento; habiendo analizado los elementos contenidos en el expediente número PAOT-2022-946-SOT-196, relacionado con la denuncia presentada ante este Organismo descentralizado, emite la presente Resolución considerando los siguientes: -----

ANTECEDENTES

Con fecha 14 de febrero de 2022, una persona que en apego al artículo 186 de la Ley de Transparencia, Acceso a la Información Pública y Rendición de Cuentas de la Ciudad de México, ejerció su derecho a solicitar la confidencialidad de sus datos personales, denunció ante esta Institución presuntos incumplimientos en materia ambiental (poda de arbolado), establecimiento mercantil (funcionamiento), desarrollo urbano (uso de suelo) y ocupación de la vía pública en el predio ubicado en avenida Dakota número 308, colonia Nápoles, alcaldía Benito Juárez; la cual fue admitida mediante acuerdo de fecha 01 de marzo de 2022. -----

Para la atención de la denuncia presentada, se realizó visita de reconocimiento de hechos, solicitudes de información y verificación a las autoridades competentes en términos de los artículos 15 BIS 4 fracciones I, II, IV, VII, X, XII y XX y 25 Bis de la Ley Orgánica de la Procuraduría Ambiental y del Ordenamiento Territorial de la Ciudad de México, así como 85 de su Reglamento. -----

ANÁLISIS Y VALORACIÓN DE LAS PRUEBAS Y DISPOSICIONES JURÍDICAS APLICABLES

En el presente expediente, se analizó la normatividad aplicable en materia ambiental (poda de arbolado), establecimiento mercantil (funcionamiento), desarrollo urbano (uso de suelo) y ocupación de la vía pública como es la Ley Ambiental de Protección a la Tierra, la Norma Ambiental NADF-001-RNAT-2015, la Ley de Desarrollo Urbano y la Ley de Establecimientos Mercantiles, todas para la Ciudad de México, así como el Programa Parcial de Desarrollo Urbano "Nápoles, Ampliación Nápoles y Ciudad de los Deportes" del Programa Delegacional de Desarrollo Urbano vigente para la alcaldía Benito Juárez -----

En este sentido, de los hechos denunciados, las pruebas recabadas y la normatividad aplicable, se tiene lo siguiente: -----

1.- En materia de establecimiento mercantil (funcionamiento), desarrollo urbano (uso de suelo) y ocupación de la vía pública

Durante el reconocimiento de hechos realizado por personal adscrito a esta Entidad, en el inmueble ubicado en avenida Dakota número 308, colonia Nápoles, alcaldía Benito Juárez, se observó un establecimiento mercantil con la denominación social "Alto Taco", mismo que se encontraba cerrado. Asimismo, se constató la obstrucción de la vía pública con una plataforma a base de madera con toldo de estructura tubular aparentemente para la colocación de enseres del establecimiento mercantil ubicada frente al local sobre el área de aparcamiento vehicular y adyacente a la ciclo vía. -----

Al respecto, de la consulta realizada al Programa Parcial de Desarrollo Urbano "Nápoles, Ampliación Nápoles, Nochebuena y Ciudad de los Deportes" del Programa Delegacional de Desarrollo Urbano vigente para la Alcaldía Benito Juárez, al inmueble en comento le corresponde una zonificación CB/3/20 (Centro de barrio, 3 -----



Expediente: PAOT-2022-946-SOT-196

niveles máximo de altura y 20% mínimo de área libre) donde el uso de suelo para cafés o restaurante sin venta de bebidas alcohólicas se encuentra permitido. -----

En este sentido, en atención al oficio PAOT-05-300/300-1514-2022 emitido por esta Entidad, una persona que se ostentó como propietaria del establecimiento mercantil objeto de la presente investigación, presentó en copia simple diversas documentales relacionadas con la operación del mismo, entre las cuales se encuentran las siguientes: -----

- Certificado Único de Zonificación de Uso de Suelo folio 22057-151RUJE21 de fecha de expedición 15 de febrero de 2022, para el local comercial, en el que se certificó la zonificación CB/3/20 (Centro de barrio, 3 niveles máximo de altura y 20% mínimo de área libre) donde el uso de suelo para cafés o restaurante sin venta de bebidas alcohólicas se encuentra permitido. -----
- Aviso para el funcionamiento de Establecimientos Mercantiles con giro de Bajo Impacto folio BJAVALP2022-02-020000006823, con clave de establecimiento BJ2022-02-02AVBA-00004627, de fecha 2 de febrero de 2022 para el establecimiento con denominación social "ALTO TACO", con giro mercantil de restaurante con servicio de preparación de tacos y tortas que opera bajo el artículo 37 de la Ley de Establecimientos Mercantiles. -----
- Aviso para la colocación en la vía pública de enseres e instalaciones, en establecimientos mercantiles cuyo giro preponderante sea la venta de alimentos preparados y/o bebidas, y revalidación del mismo, folio BJAVALP2022-02-090000006958, con clave de establecimiento BJ2022-02-02AVBA-00004627 de fecha 9 de febrero de 2022, para la colocación de mesas, sillas y carpa en una superficie en vía pública de 22 m², con fundamento en el "Acuerdo por el que se da a conocer el Programa de Colocación de Enseres e Instalaciones en Vía Pública para Establecimientos Mercantiles cuyo giro preponderante sea la venta de alimentos preparados" -----

Es importante mencionar que el artículo 37 de la Ley de Establecimientos Mercantiles de la Ciudad de México establece que podrá destinarse una fracción de la vivienda, que no exceda del 20% de la superficie de esta para la operación de un establecimiento mercantil de bajo impacto, debiendo manifestarlo en el Aviso para el funcionamiento de Establecimientos Mercantiles; sin embargo, dichos establecimientos deberán ser atendidos exclusivamente por miembros de la familia que habite en la vivienda. -----

De lo anterior se desprende que de las documentales aportadas por la persona que se ostentó como propietaria del establecimiento mercantil se cuenta con credencial para votar en la que se asentó que el domicilio de dicha persona se ubica fuera de la Alcaldía Benito Juárez, es decir, no es habitante del inmueble objeto de denuncia ubicado en Calle Dakota número 308, colonia Nápoles, alcaldía Benito Juárez; por lo que la operación del establecimiento mercantil denominado "Alto Taco" no puede ampararse en el artículo 37 de la Ley de Establecimientos Mercantiles. -----

Por otra parte, por cuanto hace a la obstrucción de la vía pública, en la Gaceta Oficial de la Ciudad de México de fecha 30 de abril de 2021, se publicó el "Acuerdo por el que se da a conocer el programa de colocación de enseres e instalaciones en vía pública para establecimientos mercantiles cuyo giro preponderante sea la venta de alimentos preparados" que tiene por objetivo establecer las reglas para que los establecimientos mercantiles, cuyo giro preponderante sea la venta de alimentos preparados, puedan colocar enseres en la vía pública, así como instalaciones necesarias para la prestación de sus servicios, con la finalidad de estimular la actividad económica; asimismo, en el apartado SEGUNDO se prevé que podrán sujetarse a las reglas del programa las personas titulares de los establecimientos mercantiles que cuente con Clave Única de Establecimiento Mercantil. Posteriormente, en fecha 25 de febrero de 2022, se publicó en la Gaceta Oficial el acuerdo modificatorio en el que se establece que "(...) No podrá hacerse uso del arroyo vehicular cuando exista una ciclovía contigua a la banqueta (...)", de conformidad con la SECCIÓN II apartado SÉPTIMO fracción IV. -



Expediente: PAOT-2022-946-SOT-196

En este sentido, del reconocimiento de hechos realizado se constató el incumplimiento a la SECCIÓN II apartado SÉPTIMO fracción IV de dicho Acuerdo, toda vez que se observó una plataforma a base de madera con toldo de estructura tubular (para la colocación de enseres) ubicada frente al local sobre el arroyo vehicular y adyacente a la ciclovía. -----

No obstante lo anterior, mediante oficio DGJG/DGEMEP/SEMEVP/2370/2021 la Jefatura de Unidad Departamental de Licencias de Establecimientos Mercantiles y Espectáculos de la Dirección General de Asuntos Jurídicos y de Gobierno de la alcaldía Benito Juárez, informó a esta Entidad no contar con antecedentes documentales que validen el funcionamiento del establecimiento mercantil en mención, por lo que, mediante oficio DGJG/DGEMEP//SEMEVP/JUDLEMEVP/2085/2022 solicitó se practique visita de verificación al establecimiento mercantil de referencia. -----

De lo anterior, se desprende que si bien es cierto que la persona propietaria del establecimiento mercantil objeto de la presente denuncia aportó copia simple del Aviso para el funcionamiento de Establecimientos Mercantiles con giro de Bajo Impacto folio BJA VAP2022-02-020000006823, con clave de establecimiento BJ2022-02-02AVBA-00004627 y del Aviso para la colocación en la vía pública de enseres e instalaciones, en establecimientos mercantiles cuyo giro preponderante sea la venta de alimentos preparados y/o bebidas, y revalidación folio BJA VACT2022-02-090000006958, también lo es que la Dirección General de Asuntos Jurídicos y de Gobierno de la alcaldía Benito Juárez no cuenta con antecedentes para la operación ni colocación de enseres en la vía pública para el domicilio en cuestión, por lo que corresponde a dicha Dirección General enviar a esta Entidad el resultado de la visita de verificación practicada e imponer las medidas de seguridad y sanciones correspondientes, considerando el análisis realizado por esta Entidad, con el objeto de que la operación del establecimiento mercantil denominado "Alto Taco" cumpla con lo establecido en la Ley de Establecimientos Mercantiles para la Ciudad de México, y de ser el caso con lo previsto en el "Acuerdo que modifica el diverso por el que se da a conocer el programa de colocación de enseres e instalaciones en vía pública para establecimientos mercantiles cuyo giro preponderante sea la venta de alimentos preparados". ----

2.- En materia ambiental (poda de arbolado)

Durante el reconocimiento de hechos realizado por personal adscrito a esta Entidad, en el inmueble ubicado en avenida Dakota número 308, colonia Nápoles, alcaldía Benito Juárez, se observó un establecimiento mercantil con denominación social "Alto Taco", mismo que se encontraba cerrado. Al frente del establecimiento sobre la acera, se observa una jardinera con 5 individuos arbóreos, de los cuales 4 de ellos presentan poda parcial de la copa y 1 se encuentra totalmente desmochado. -----

En este sentido, personal adscrito a esta Subprocuraduría, realizó un análisis multitemporal del inmueble objeto de denuncia con imágenes obtenidas por medio de la página electrónica Google Maps, haciendo uso de la herramienta Street View y de las fotografías obtenidas durante el reconocimiento de hechos, en el cual se identificó que en julio de 2021, frente al inmueble en cuestión, se encontraban 5 individuos arbóreos en pie, con copa abundante y sin signos de poda; mismos que posteriormente fueron podados. -----



Expediente: PAOT-2022-946-SOT-196

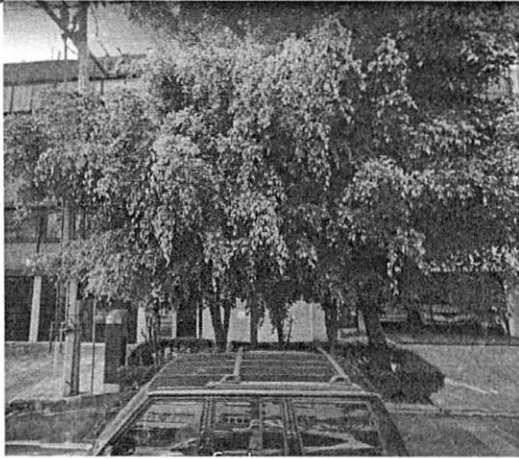


Imagen de fecha julio de 2021
Fuente: Street View de Google Maps

2021



Imagen de fecha abril de 2022
Fuente: Foto tomada por personal adscrito a esta Subprocuraduría

2022

Al respecto, en atención al oficio PAOT-05-300/300-1514-2022 emitido por esta Entidad, una persona que se ostentó como propietaria del establecimiento mercantil en comento, manifestó no haber solicitado ni haber llevado a cabo poda alguna en el área verde. -----

No obstante lo anterior, mediante oficio DGODSU/DESU/098/2022 y DGODSU/DESU/145/2022 la Dirección Ejecutiva de Servicios Urbanos de la Dirección General de Obras, Desarrollo y Servicios Urbanos de la alcaldía Benito Juárez, informó a esta Entidad no contar con solicitud ni autorización expresa para poda, derribo o trasplante de arbolado para el predio objeto de la presente denuncia e indicó que mediante oficio DGODSU/DESU/146/2022 solicitó a la Dirección Jurídica de esa Alcaldía iniciar el procedimiento de sanción a quien resulte responsable por el daño ambiental realizado. -----

Al respecto, de conformidad con lo establecido en el artículo 32 fracción VIII de la Ley Orgánica de Alcaldías de la Ciudad de México, es atribución de la alcaldía vigilar y verificar administrativamente el cumplimiento de las disposiciones, así como aplicar las sanciones que correspondan, entre otras, en materia de protección ecológica, por lo que le corresponde a la Dirección Ejecutiva de Servicios Urbanos en coordinación con la Dirección General de Asuntos Jurídicos y de Gobierno de la alcaldía Benito Juárez ejecutar acciones de vigilancia y verificación administrativa correspondientes en materia de protección ecológica, así como garantizar la supervivencia de los individuos arbóreos afectados; toda vez que, se llevaron a cabo actividades de poda y desmoche sin contar con autorización y sin cumplir con las especificaciones técnicas establecidas en la Norma Ambiental NADF-001-RNAT-2015, enviando a esta Entidad el resultado de sus actuaciones. -----

Cabe señalar que el estudio de los hechos denunciados, y la valoración de las pruebas que existen en el expediente en el que se actúa, se realiza de conformidad con los artículos 21 segundo párrafo y 30 BIS de la Ley Orgánica de la Procuraduría Ambiental y del Ordenamiento Territorial de la Ciudad de México, 85 fracción X y 89 primer párrafo del Reglamento de la Ley Orgánica citada, y 327 fracción II y 403 del Código de Procedimientos Civiles para la Ciudad de México, de aplicación supletoria. -----



Expediente: PAOT-2022-946-SOT-196

RESULTADO DE LA INVESTIGACIÓN

1. Durante el reconocimiento de hechos realizado por personal adscrito a esta Entidad en el inmueble ubicado en avenida Dakota número 308, colonia Nápoles, alcaldía Benito Juárez, se observó un establecimiento mercantil con denominación social "Alto Taco", mismo que se encontraba cerrado, el cual en su frente, contaba con un toldo a base de estructura tubular y una plataforma de madera, ubicado sobre arroyo vehicular contiguo a la ciclovía; asimismo, en la jardinera frontal, se constataron 5 individuos arbóreos, de los cuales 4 de ellos presentan poda parcial de la copa y 1 se encuentra totalmente desmochado. -----
2. El Programa Parcial de Desarrollo Urbano "Nápoles, Ampliación Nápoles, Nochebuena y Ciudad de los Deportes" del Programa Delegacional de Desarrollo Urbano vigente para Benito Juárez especifica que al inmueble en comento le corresponde una zonificación CB/3/20 (Centro de barrio, 3 niveles máximo de altura y 20% mínimo de área libre) donde el uso de suelo para cafés o restaurante sin venta de bebidas alcohólicas se encuentra permitido. -----
3. Una persona que se ostentó como propietaria del establecimiento mercantil en comento, remitió Aviso para el funcionamiento de Establecimientos Mercantiles con giro de Bajo Impacto folio BJA VAP2022-02-020000006823 para el establecimiento con denominación social "Alto taco", con giro mercantil restaurante con servicio de preparación de tacos y tortas, bajo el artículo 37 de la Ley de Establecimientos Mercantiles; y remitió "Aviso para la colocación en la vía pública de enseres e instalaciones, en establecimientos mercantiles cuyo giro preponderante sea la venta de alimentos preparados y/o bebidas, y revalidación del mismo" con folio BJA VACT2022-02-090000006958, e informó no haber solicitado ni realizado poda alguna en el área verde. -----
4. El artículo 37 de la Ley de Establecimientos Mercantiles de la Ciudad de México establece que podrá destinarse una fracción de la vivienda, que no exceda del 20% de la superficie de esta para la operación de un establecimiento mercantil de bajo impacto, los cuales deberán ser atendidos exclusivamente por miembros de la familia que habite en la vivienda; no obstante, de las documentales aportadas por la persona que se ostentó como propietaria del establecimiento mercantil en mención, se cuenta con credencial para votar en la que se asentó que no es habitante del inmueble objeto de denuncia. -----
5. Se constató el incumplimiento a la SECCIÓN II apartado SÉPTIMO fracción IV del "Acuerdo que modifica el diverso por el que se da a conocer el programa de colocación de enseres e instalaciones en vía pública para establecimientos mercantiles cuyo giro preponderante sea la venta de alimentos preparados", toda vez que se observó una plataforma a base de madera con toldo de estructura tubular (para la colocación de enseres) ubicada frente al local sobre el arroyo vehicular y adyacente a la ciclovía. -----
6. La Dirección General de Asuntos Jurídicos y de Gobierno de la alcaldía Benito Juárez, no cuenta con antecedentes documentales que validen el funcionamiento del establecimiento. -----
7. Corresponde a la Dirección General de Asuntos Jurídicos y de Gobierno de la alcaldía Benito Juárez enviar a esta Entidad el resultado de la visita de verificación practicada e imponer las medidas de seguridad y sanciones correspondientes, considerando el análisis realizado por esta Entidad, con el objeto de que la operación del establecimiento mercantil denominado "Alto Taco" cumpla con lo establecido en la Ley de Establecimientos Mercantiles para la Ciudad de México, y de ser el caso con -----



Expediente: PAOT-2022-946-SOT-196

lo previsto en el "Acuerdo que modifica el diverso por el que se da a conocer el programa de colocación de enseres e instalaciones en vía pública para establecimientos mercantiles cuyo giro preponderante sea la venta de alimentos preparados". -----

8. La Dirección Ejecutiva de Servicios Urbanos de la alcaldía Benito Juárez no cuenta con solicitud ni autorización expresa para poda, derribo o trasplante de arbolado para el predio objeto de la presente denuncia. -----
9. Del análisis multitemporal realizado con las imágenes obtenidas de la página electrónica Google Maps y de las fotografías tomadas por personal adscrito, se desprende que los 5 individuos arbóreos que se ubican en la vía pública frente al establecimiento mercantil no mantienen las mismas características físicas a través del tiempo por lo que se infiere la realización de poda y desmoche de ramas en fecha posterior a julio de 2021. -----
10. Corresponde a la Dirección Ejecutiva de Servicios Urbanos en coordinación con la Dirección General de Asuntos Jurídicos y de Gobierno de la alcaldía Benito Juárez ejecutar acciones de vigilancia y verificación administrativa correspondientes en materia de protección ecológica, así como garantizar la supervivencia de los individuos arbóreos afectados; toda vez que, se llevaron a cabo actividades de poda y desmoche sin contar con autorización y sin cumplir con las especificaciones técnicas establecidas en la Norma Ambiental NADF-001-RNAT-2015, enviando a esta Entidad el resultado de sus actuaciones. -----

La presente resolución, únicamente se circunscribe al análisis de los hechos admitidos para su investigación y al estudio de los documentos que integran el expediente en el que se actúa, por lo que el resultado de la misma se emite en su contexto, independientemente de los procedimientos que substancien otras autoridades en el ámbito de sus respectivas competencias. -----

En virtud de lo expuesto, de conformidad con los artículos citados en el primer párrafo de este instrumento es de resolverse y se: -----

RESUELVE -----

PRIMERO. - Téngase por concluido el expediente en el que se actúa, de conformidad con lo previsto en el artículo 27 fracción III, de la Ley Orgánica de la Procuraduría Ambiental del Ordenamiento Territorial de la Ciudad de México. -----

SEGUNDO. - Notifíquese la presente Resolución a la persona denunciante, a la Dirección General de Asuntos Jurídicos y de Gobierno y a la Dirección Ejecutiva de Servicios Urbanos, ambas de la alcaldía Benito Juárez. -

TERCERO. - Remítase el expediente en el que se actúa a la Subprocuraduría de Asuntos Jurídicos para su archivo y resguardo. -----

Así lo proveyó y firma la Licenciada Leticia Quiñones Valadez, Subprocuradora de Ordenamiento Territorial de la Procuraduría Ambiental y del Ordenamiento Territorial de la Ciudad de México. -----

GP/RMG/EARV