



El ambiente
es de todos

Minambiente

Al contestar por favor cite estos datos:

MEMORANDO

Para: ERICK CASTRO GONZÁLEZ

Director Técnico de Asuntos Marinos, Costeros y Recursos Acuáticos.

De: CLAUDIA ADALGIZA ARIAS CUADROS.

Jefe Oficina Asesora Jurídica.

Asunto: Concepto sobre la viabilidad jurídica del Proyecto de Decreto *"Por el cual se adiciona al Libro 2, Capítulo 2, Título 2, Parte 2, una nueva Sección -27, del Decreto 1076 de 2015 Por el cual se prohíbe la pesca, exportación, importación, reexportación y comercialización nacional de especímenes de tiburones, rayas marinas y quimeras, sus productos y subproductos en todo el territorio nacional y se expiden otras disposiciones"* **Radicado: MADS-DAM-8220-3-01095.**

Fecha: Diciembre 17 de 2020

Respetado Director:

La Oficina Asesora Jurídica, en cumplimiento de sus funciones, especialmente la asignada por el numeral 3° del artículo 11 del Decreto 3570 de 2011 y en cumplimiento del artículo 2.1.2.1.7 del Decreto 1081 de 2015¹, se permite presentar las siguientes consideraciones de viabilidad jurídica frente al proyecto de decreto referenciado en el asunto, teniendo en cuenta que el mismo cuenta con el aval del Viceministro de Políticas y Normalización Ambiental:

¹ "Por medio del cual se expide el Decreto Reglamentario Único del Sector Presidencia de la República."





El ambiente
es de todos

Minambiente

Al contestar por favor cite estos datos:

1. Distribución de competencias entre el Ministerio de Ambiente y Desarrollo Sostenible y el Ministerio de Agricultura – Autoridad Nacional de Acuicultura y Pesca AUNAP.

La ley 99 de 1993, concordante con el Decreto 3570 de 2011, designan a esta Cartera Ministerial, como ente rector de la gestión, política y regulación dirigida a la protección, conservación, restauración y uso sostenible de los recursos naturales renovables.

Dentro de las funciones atribuidas al MADS, se destaca la siguiente; *“diseñar y formular la política nacional en relación con el ambiente y los recursos naturales renovables, y establecer las reglas y criterios de ordenamiento ambiental de uso del territorio y de los mares adyacentes, para asegurar su conservación y el aprovechamiento sostenible de los recursos naturales renovables y del ambiente”*

Por su parte, a la Dirección de Asuntos Marinos, Costeros y Recursos Acuáticos, le compete, *“establecer medidas de manejo y conservación de los recursos acuáticos, marinos y costeros de manera conjunta con las autoridades competentes”* y *“fijar, de común acuerdo con el Ministerio de Agricultura y Desarrollo Rural y con base en la mejor evidencia científica e información estadística disponibles las especies y los volúmenes de pesca susceptibles de ser aprovechados en las aguas continentales y en los mares adyacentes, con base en los cuales la autoridad competente expedirá los correspondientes permisos de aprovechamiento”*

Ahora bien, de conformidad con lo establecido por el parágrafo 5° del artículo 31 de la Ley 99 de 1993, las actividades relacionadas con la actividad pesquera son responsabilidad del Ministerio de Agricultura y la hoy Autoridad Nacional de Acuicultura y Pesca- AUNAP, a saber:

“Parágrafo 5°.- Salvo lo estipulado en el numeral 45 del artículo 5 y el numeral 9 del presente artículo, el ordenamiento, manejo y todas las demás actividades relacionadas con la actividad pesquera y sus recursos, continuarán siendo de responsabilidad del Ministerio de Agricultura y del Instituto Nacional de Pesca y Acuicultura, INPA, de conformidad con lo establecido por la Ley 13 de 1990 y el Decreto Reglamentario 2256 de 1991”.

En este orden de ideas, la explotación de los recursos pesqueros se define en los artículos 2.16.1.1.1 al 2.16.4.8 del Decreto Único Reglamentario del Sector Agricultura (Decreto 1071



El ambiente
es de todos

Minambiente

Al contestar por favor cite estos datos:

de 2015), mediante el establecimiento de cuotas de aprovechamiento (especies y volúmenes) con base en la mejor información técnica y científica posible. **Las cuotas globales de los recursos pesqueros se determinan con la participación del Ministerio de Ambiente y Desarrollo Sostenible -MADS, el Ministerio de Agricultura y Desarrollo Rural y la Autoridad Nacional de Acuicultura y Pesca -AUNAP.**

En este punto es importante recordar que el Comité Ejecutivo para la Pesca (CEP), con base en la Ley 13 de 1990, su Decreto reglamentario 2256 de 1991 y la Ley 99 de 1993, reconoció a los tiburones como recurso pesquero, tal como se señala en el acta de la reunión extraordinaria del 5 de noviembre de 2010. Así mismo, en reunión ordinaria del 29 de agosto de 2011 se estableció por primera vez una cuota de pesca artesanal de tiburón para el Caribe y Pacífico colombianos para la vigencia del 2011.

2. Marco normativo.

✓ Plan de Acción Internacional Tiburones - PAI TIBURONES

En abril de 1998 se realizó una reunión de expertos de la FAO para la elaboración del Plan de Acción Internacional de Tiburones (PAI Tiburones) que fue adoptado por el comité de pesca de la FAO (COFI) en 1999. Dicho documento está en conformidad con el Código de conducta para la pesca responsable abarcando todas las pesquerías de peces cartilaginosos (captura directa, incidental, industrial y artesanal) y los programas de pesca destinados a reducir los riesgos de ataques de los tiburones a las personas (FAO, 1999).

El Plan de Acción propuesto por la FAO tiene por objeto asegurar la conservación y ordenación de los tiburones y su aprovechamiento sostenible a largo plazo; este objetivo está asociado a tres principios rectores:

- *“Participación: Los estados que contribuyen a la mortalidad por la pesca de una especie o población deberán participar en la ordenación de ésta.*
- *Sostenimiento de las poblaciones: Las estrategias de ordenación y conservación deberán tener como finalidad mantener la mortalidad total por pesca de cada población dentro de los límites sostenibles, aplicando el enfoque precautorio.*

F-E-SIG-26-V1. Vigencia 09/02/2016

Calle 37 No. 8 - 40
Conmutador (571) 3323400
www.minambiente.gov.co





Al contestar por favor cite estos datos:

- *Consideraciones nutricionales y socioeconómicas: Los objetivos y estrategias de ordenación y conservación deberán conocer que en algunas regiones y/o países de bajos ingresos y con déficit de alimentos, la pesca de tiburón es una fuente tradicional e importante de ellos y de empleo*. (Se subraya)

✓ **Plan de Acción Nacional para la Conservación y Manejo de Tiburones – PAN TIBURONES COLOMBIA.**

Ahora bien, teniendo en cuenta las recomendaciones de la FAO, a través del Decreto 1124 de 2013, se adopta el Plan de Acción Nacional para la Conservación y Manejo de Tiburones, Rayas y Quimeras de Colombia – PAN Tiburones Colombia, que tiene por objetivo general:

“Garantizar la conservación y manejo sostenible de tiburones, rayas y quimeras que habitan en las aguas marinas y continentales de Colombia e interactúan con actividades turísticas, culturales y las diferentes pesquerías a nivel artesanal e industrial del país y áreas vecinas”.

El PAN Tiburones Colombia, establece entre otros los siguientes objetivos específicos:

- **Fortalecer el sistema de información nacional para el registro de las capturas, esfuerzo pesquero y exportación de tiburones, rayas y quimeras a nivel de especie en la pesca artesanal e industrial del país.**
- Caracterizar las cadenas relacionadas con la comercialización de tiburones y rayas en las diferentes regiones de Colombia.

Convención sobre el Comercio Internacional de Especies Amenazadas de Fauna y Flora Silvestre – CITES: aprobada mediante la Ley 17 de 1981, la cual vincula al país a velar por el comercio de aquellas especies que se encuentren listadas en los diferentes apéndices de la Convención (I, II, III). Colombia registra las siguientes especies en el apéndice II de la CITES:

- ✓ Tiburón oceánico de puntas blancas (*Charcharhinus longimanus*)
- ✓ El tiburón ballena (*Rhincodon typus*)
- ✓ Tres especies de tiburones martillo (*Sphyrna lewini*, *S. mokarran* y *S. zygaena*)



El ambiente
es de todos

Minambiente

Al contestar por favor cite estos datos:

- ✓ Tiburón sedoso o silky (Carcharhinus falciformis)
- ✓ Las tres especies de tiburones zorro (del genero Alopias),
- ✓ Manta raya (Manta birostris) y la rayas diablo (del género Mobula).

En este punto es importante resaltar que en el **Apéndice II figuran especies que no están necesariamente amenazadas de extinción** pero que podrían llegar a estarlo a menos que se controle estrictamente su comercio. En este Apéndice figuran también las llamadas "especies semejantes", es decir, especies cuyos especímenes objeto de comercio son semejantes a los de las especies incluidas por motivos de conservación². **El comercio internacional de especímenes de especies del Apéndice II puede autorizarse concediendo un permiso de exportación o un certificado de reexportación.** En el marco de la CITES no es preciso contar con un permiso de importación para esas especies (pese a que en algunos países que imponen medidas más estrictas que las exigidas por la CITES se necesita un permiso). Sólo deben concederse los permisos o certificados si las autoridades competentes han determinado que se han cumplido ciertas condiciones, en particular, que el comercio no será perjudicial para la supervivencia de estas en el medio silvestre³.

No obstante, el artículo XIV de la Convención CITES, es claro al señalar que sus disposiciones no afectarán el derecho de las Partes de adoptar medidas internas más estrictas a fin de proteger las especies en peligro, veamos:

- “1. Las disposiciones de la presente Convención no afectarán en modo alguno el derecho de las Partes de adoptar:
- a) medidas internas más estrictas respecto de las condiciones de comercio, captura, posesión o transporte de especímenes de especies incluidas en los Apéndices I, II y III, o prohibirlos enteramente; o
 - b) medidas internas que restrinjan o prohíban el comercio, la captura, la posesión o el transporte de especies no incluidas en los Apéndices I, II o III.”

² Párrafo 2 del Artículo II de la Convención.

³ Artículo IV de la Convención. Consulta en línea www.cites.org





Al contestar por favor cite estos datos:

3. Consideraciones de la Oficina Asesora Jurídica:

Una vez revisado el proyecto de Decreto, se tiene que el mismo se encuentra debidamente justificado, ya que como lo ha señalado la Dirección de Asuntos Marinos: *“los peces cartilaginosos o condriktios (tiburones, rayas y quimeras) ayudan a mantener el adecuado equilibrio de los ecosistemas marinos, regulando las poblaciones de otros organismos gracias a su papel en las cadenas alimenticias como últimos eslabones (depredadores), por lo que su importancia ecológica es vital en el mantenimiento de la salud de mares y océanos. No obstante, dados sus ciclos de vida y características biológicas, son especialmente vulnerables a los actuales niveles de explotación pesquera, lo que está originando niveles poblacionales preocupantemente bajos de la mayoría de estas especies, generando a su vez, problemas en el deterioro de los ecosistemas marinos. Esta propuesta de norma busca por medio de la prohibición de sus capturas dirigidas, recuperar sus niveles poblacionales para de esta forma mejorar la salud de los ecosistemas marinos de Colombia”.*

Por tanto, en virtud del principio de precaución es necesario adoptar las medidas señaladas en el proyecto de Decreto. Adicionalmente se debe tener en cuenta que en el presente proyecto se trabajó de manera conjunta con el Ministerio de Agricultura y Desarrollo Rural y la Autoridad Nacional de Acuicultura y Pesca – AUNAP, ya que a la fecha los tiburones son recurso pesquero, situación que cambiaría con la entrada en vigor del presente proyecto normativo.

No obstante, los tiburones se encuentran listados en el **apéndice II** de la Convención CITES, aprobada por la **Ley 17 de 1981**, lo cual implica, que en la actualidad se puede autorizar el comercio internacional de estas especies mediante permiso de exportación o certificado de reexportación, **motivo por el cual se debe solicitar concepto previo de la Dirección de Regulación del Ministerio de Comercio Industria y Turismo a fin de contar con el aval y firma de dicha Cartera Ministerial.**

Adicionalmente, se debe tener en cuenta, tal como lo señala la Dirección de Asuntos Marinos, en el formato de memoria justificativa, que *“los Tiburones, Rayas y Quimeras han sido la base de la pesca de subsistencia en muchas comunidades de pescadores de las costas del Pacífico*



El ambiente
es de todos

Minambiente

Al contestar por favor cite estos datos:

y Caribe del país”. Por tanto, se **debe solicitar concepto a la Dirección de Consulta Previa del Ministerio del Interior, acerca de la necesidad de adelantar o no, consulta previa con comunidades étnicas, durante el término de publicación del proyecto normativo.**

Finalmente, se otorga concepto de viabilidad jurídica al Proyecto de Decreto presentado por la Dirección de Asuntos Marinos, Costeros y Recursos Acuáticos. *“Por el cual se adiciona al Libro 2, Capítulo 2, Título 2, Parte 2, una nueva Sección -27, del Decreto 1076 de 2015 Por el cual se prohíbe la pesca, exportación, importación, reexportación y comercialización nacional de especímenes de tiburones, rayas marinas y quimeras, sus productos y subproductos en todo el territorio nacional y se expiden otras disposiciones”*

Así mismo, me permito manifestarle que esta dependencia considera conveniente realizar la publicación de esta propuesta de instrumento normativo en la página web de esta Cartera Ministerial, para surtir el procedimiento de consulta pública.

En virtud de lo anterior, la dirección que usted dirige deberá en asocio con la Oficina de Tecnologías de la información y la Comunicación, realizar publicación de la iniciativa normativa por el término de quince (15) días calendario.

En este contexto, es preciso señalar a la Oficina de Tecnología (fecha de recepción de comentarios desde/hasta) al igual que entregar el proyecto de resolución final en PDF, la memoria justificativa firmada en PDF, el formato dispuesto para la recepción de comentarios por actores externos a propuestas normativas; y, además, se deberá indicar el correo electrónico dispuesto para la recepción de dichos comentarios.

Una vez se culmine el proceso de publicación en la página web del Ministerio y se dé respuesta a los comentarios, en caso de que se presenten; la Dirección deberá remitir a la oficina Asesora Jurídica para evaluación y posterior expedición del instrumento normativo, la siguiente documentación:

- ✓ Formato presentación de iniciativas de elaboración de instrumentos normativos
- ✓ Propuesta de Instrumento Normativo.
- ✓ Hoja de Ruta

F-E-SIG-26-V1. Vigencia 09/02/2016

Calle 37 No. 8 - 40
Conmutador (571) 3323400
www.minambiente.gov.co





El ambiente
es de todos

Minambiente

Al contestar por favor cite estos datos:

- ✓ Memoria Justificativa
- ✓ Constancia de publicación de la iniciativa en la página web
- ✓ Formato de respuesta a comentarios realizados por actores externos a propuestas normativas con su respectivo informe global.

Finalmente, se reitera que durante el término de publicación se debe realizar el acercamiento por parte de la DAMCRA con la Dirección de Consulta Previa del Ministerio del Interior, para establecer la necesidad o no de adelantar la Consulta Previa con comunidades étnicas.

Adicionalmente, teniendo en cuenta que las disposiciones del presente proyecto normativo prohíben las actividades de importación y exportación de tiburones, rayas y quimeras, que en la actualidad se vienen adelantando, se debe contar con la firma del Ministerio de Comercio Industria y Turismo.

Cordialmente,

CLAUDIA ADALGIZA ARIAS CUADROS.

Jefe Oficina Asesora Jurídica.

Revisó: Carmen Lucía Pérez – Coordinadora Grupo de Biodiversidad (E).

Proyectó: Paula Andrea Gálvez – Contratista.

F-E-SIG-26-V1. Vigencia 09/02/2016

Calle 37 No. 8 - 40
Conmutador (571) 3323400
www.minambiente.gov.co

