

ARCHIVA DENUNCIA DEL SERVICIO NACIONAL DE PESCA Y ACUICULTURA QUE INDICA, ID 66-XI-2018, Y DENUNCIA DE LA GOBENACIÓN MARÍTIMA DE AYSÉN QUE INDICA, ID 9-XI-2019

RESOLUCIÓN EXENTA N°1628/2024

Santiago, 11 de septiembre de 2024

VISTOS:

Lo dispuesto en el artículo segundo de la Ley N° 20.417, que establece la Ley Orgánica de la Superintendencia del Medio Ambiente, (en adelante, “LO-SMA”); en la Ley N° 18.575, Ley Orgánica Constitucional de Bases Generales de la Administración del Estado; en la Ley N° 19.880, que establece las Bases de los Procedimientos Administrativos que rigen los Actos de los Órganos de la Administración del Estado; en la Ley N° 19.300 sobre Bases Generales del Medio Ambiente; en el Decreto con Fuerza de Ley N° 3, de 13 de mayo de 2010, del Ministerio Secretaría General de la Presidencia, que Fija la Planta de la Superintendencia del Medio Ambiente; en la Resolución Exenta N°52, de 12 de enero de 2024, de la Superintendencia del Medio Ambiente, que Fija la Organización Interna de la Superintendencia del Medio Ambiente y sus posteriores modificaciones; en la Resolución Exenta RA 119123/152/2023, de 30 de octubre de 2023, de la Superintendencia del Medio Ambiente, que nombra Jefatura de División de Sanción y Cumplimiento; y, en la Resolución N° 7, de 26 de marzo de 2019, de la Contraloría General de la República, que Fija Normas sobre Exención del Trámite de Toma de Razón.

CONSIDERANDO:

I. ANTECEDENTES DE LAS DENUNCIAS PRESENTADAS

A. Denuncia ID 66-XI-2018

1. Con fecha 30 de julio de 2018, esta Superintendencia recibió el Oficio Ord. N° 16.277, de 27 de julio de 2018, del Director Regional de Pesca y Acuicultura de Aysén –en adelante Sernapesca-, mediante el cual se remitió el “Informe de Denuncia. Centro de Cultivo de Salmones ‘JESÚS 3’, Registro Nacional de Acuicultura N° 110467”, ubicado en sector Oeste Isla Jesús, canal Bynon, comuna de Cisnes, región de Aysén. Esta denuncia fue ingresada al Sistema de denuncias de esta Superintendencia con el identificador 66-XI-2018.

2. La denuncia referida da cuenta de los resultados de una actividad de fiscalización realizada en el CES JESUS 3 RNA N° 110467 (en adelante



e indistintamente, “CES JESÚS 3”), cuyo titular es Procesadora Cailín SpA.¹, rol único tributario número 78.512.930-k.

3. La operación del CES en cuestión se encuentra autorizada por las resoluciones de calificación ambiental (“RCA”) señaladas en la siguiente tabla:

Tabla N° 1 – RCA del CES JESÚS 3

Nombre del proyecto	Resolución de Calificación Ambiental
“Centros de Cultivo de Salmónidos Sector Isla Jesús XI región”.	Resolución Exenta N°122, de 25 de febrero de 2002, Comisión Regional del Medio Ambiente de la región de Aysén.
“Ampliación de Producción Centro de Cultivo de Salmónidos Jesús 3, XI región”.	Resolución Exenta N° 326, de 2 de abril de 2009, Comisión Regional del Medio Ambiente de la región de Aysén

Fuente: Informe denuncia

4. La concesión marítima fue otorgada por la Subsecretaría para las Fuerzas Armadas (o antiguamente, Subsecretaría de Marina) del Ministerio de Defensa Nacional al titular mediante Resolución N°1589, de fecha 01 de septiembre de 2003, y modificada mediante Resolución N°2299 de fecha 5 de abril de 2013, en la cual se establecen las coordenadas de los vértices del área total concedida.

5. La resolución de calificación ambiental considera, al determinar la ubicación del proyecto, las coordenadas de los vértices de la concesión de acuicultura solicitada. El otorgamiento de dicha concesión por parte de la Subsecretaría para las Fuerzas Armadas (o antiguamente, Subsecretaría de Marina) del Ministerio de Defensa Nacional es requisito indispensable para la ejecución de actividades de acuicultura en un bien nacional. La evaluación ambiental y la determinación del área de influencia de estos proyectos considera la ubicación de todos los elementos asociados a la actividad acuícola dentro de los límites de esta concesión,² razón por la cual esta Superintendencia es competente para fiscalizar el posicionamiento de las estructuras de los CES, adoptar las medidas necesarias para contribuir al cumplimiento ambiental, e iniciar los procedimientos sancionatorios cuando corresponda.

6. Con fecha 21 de mayo de 2018, se realizó una visita de inspección por funcionarios del Departamento de Gestión Ambiental del Servicio Nacional de Pesca y Acuicultura de la región de Aysén (en adelante, Sernapesca) al CES JESÚS 3, donde se registraron los puntos geográficos de los 4 vértices de las estructuras inspeccionadas, mediante equipo GPS Geodésico doble frecuencia RTK marca Hemisphere, modelo Atlas link con posicionamiento satelital mediante señal Atlas.

¹ Se tiene a la vista la Resolución Exenta N° 20241100117, del 19 de junio de 2024, de la Comisión de Evaluación Ambiental de la región de Aysén, que dan cuenta del cambio de titularidad de la RCA asociada al CES JESÚS 3.

² Servicio de Evaluación Ambiental. “Guía para la Descripción de Proyectos de Engorda de Salmónidos en Mar en el SEIA”. Página 29.



7. A partir de ello, se determinó la presencia de estructuras de apoyo emplazadas totalmente fuera del área de la concesión otorgada y establecida en su correspondiente RCA.

Tabla N° 2 – Desplazamiento de estructuras respecto al área de concesión otorgada

Estructura	Posicionamiento constatado fuera de la concesión
Vértice 1 Pontón de habitabilidad	2 metros
Vértice 2 Pontón de habitabilidad	2 metros
Vértice 3 pontón de habitabilidad	21 metros
Vértice 4 pontón de habitabilidad	22 metros
Vértice 1, plataforma de ensilaje 1	30 metros
Vértice 2, plataforma de ensilaje 1	31 metros
Vértice 3, plataforma de ensilaje 12	37 metros
Vértice 4, plataforma de ensilaje 1	37 metros
Vértice 1, plataforma de ensilaje 2	44 metros
Vértice 2, plataforma de ensilaje 2	45 metros
Vértice 3, plataforma de ensilaje 2	54 metros
Vértice 4, plataforma de ensilaje 2	54 metros

Fuente: Informe denuncia

B. Denuncia ID 9-XI-2019

8. Con fecha 28 de enero de 2019, esta Superintendencia recibió el Oficio Ord. N° 12.200/10 S.M.A., de 28 de diciembre de 2018, de la Gobernación Marítima de Aysén, mediante el cual se remitió el “Informe de Denuncia. Centro de Cultivo de Salmones ‘CES JESÚS 3’. Registro Nacional de Acuicultura N°110467”. Esta denuncia fue ingresada al Sistema de denuncias de esta Superintendencia con el identificador 9-XI-2019.

9. La denuncia referida da cuenta de los resultados de la actividad de fiscalización realizada con fecha 30 de noviembre de 2017, por personal de la Capitanía de Puerto de Melinka, instancia en que se georreferenciaron las estructuras asociadas al CES JESÚS 3. En dicha inspección, la autoridad sectorial verificó que 3 vértices del polígono que indica la posición de las balsas jaulas se encuentran fuera de la concesión otorgada, además del artefacto naval y 2 plataformas de ensilaje. Las coordenadas tomadas en cada estructura flotante y distancia con las coordenadas que demarcan el área concedida arrojaron los siguientes desplazamientos fuera de la concesión otorgada:

Tabla N° 3 – Desplazamiento de estructuras respecto al área de concesión otorgada

Estructura	Posicionamiento constatado fuera de la concesión
Balsas jaulas Vértice 3	12 metros
Balsas jaulas Vértice 4	20 metros



Balsas jaulas Vértice 5	23 metros
Artefacto naval Vértice 1	7 metros
Artefacto naval Vértice 2	25 metros
Artefacto naval Vértice 3	7 metros
Artefacto naval vértice 4.	6 metros
Plataforma de ensilaje A	22 metros
Plataforma de ensilaje B	38 metros

Fuente: Informe denuncia

10. Las denuncias y antecedentes de fiscalización señalados se encuentran recogidos en el Informe de Fiscalización Ambiental, contenido en el expediente DFZ-2018-3022-XI-RCA, que fue derivado desde la División de Fiscalización a la División de Sanción y Cumplimiento de esta Superintendencia, con fecha 30 de julio de 2019.

II. GESTIONES REALIZADAS POR ESTA SUPERINTENDENCIA.

11. Los antecedentes señalados fueron objeto de análisis por parte de la División de Sanción y Cumplimiento, con miras a determinar la evolución y estado actual de los hallazgos detectados y su mérito para iniciar un procedimiento sancionatorio.

12. Como parte integral de la estrategia para abordar los casos de posicionamiento de estructuras de Centros de Engorda de Salmones, esta Superintendencia utiliza imágenes satelitales provenientes de plataformas orbitales del Programa Copernicus de la Agencia Espacial Europea (ESA). Específicamente, se utilizan imágenes provenientes de las misiones Sentinel 1 del tipo Radar de Apertura Sintética (SAR) y de las misiones Sentinel 2 de tipo ópticas multiespectrales, disponibles desde octubre de 2014 y desde junio de 2015, respectivamente. La selección de las imágenes está asociada a su disponibilidad y calidad en el periodo analizado.

13. Las imágenes de tipo SAR de los satélites Sentinel 1 permiten establecer el posicionamiento de los CES (jaulas con peces y estructuras flotantes relacionadas) mediante el análisis del coeficiente de retrodispersión en las polarizaciones vertical-vertical (VV) y vertical-horizontal (VH) con independencia de las condiciones climáticas y de iluminación. Para esto utilizan imágenes de nivel 1 GRD IW HR³ de 10 metros de resolución espacial

³ Imágenes Ground Range Detected Interferometric Wide Swath de alta resolución, descritas en la siguiente URL: <https://sentinels.copernicus.eu/web/sentinel/technical-guides/sentinel-1-sar/products-algorithms/level-1-algorithms/ground-range-detected/iw>



preprocesadas⁴. Por último, para el análisis de las imágenes se utiliza un algoritmo de visualización de falso color SAR publicado por (Luongo, 2019)⁵.

14. Por su parte, las imágenes ópticas de los satélites Sentinel 2 utilizadas corresponden a imágenes satelitales multiespectrales, de nivel 1C que expresan la reflectancia en el tope de la atmósfera (TOA) mediante un proceso de corrección radiométrica y posteriormente armonizadas⁶. Estas imágenes poseen una resolución espacial de 10 metros en las bandas de rango visible⁷ y poseen una resolución temporal de 5 días, combinando Sentinel 2A y Sentinel 2B, es decir, revisitan el mismo lugar cada 5 días.

15. Con la herramienta descrita, esta Superintendencia, en función de su potestad fiscalizadora de cumplimiento de los instrumentos de gestión ambiental, ha verificado el posicionamiento de las estructuras de cultivo del CES JESÚS 3 en el tiempo transcurrido desde las denuncias, y cuyos resultados constan en los siguientes Informes Técnicos de Fiscalización Ambiental, disponible en la plataforma SNIFA:

- DSI-2021-847-XI-RCA, cuyos periodos evaluados fueron febrero a marzo, mayo a junio y agosto a septiembre, todos correspondientes al año 2021.
- DSI-2022-597-XI-RCA, cuyos periodos evaluados fueron noviembre a diciembre de 2021, febrero a marzo de 2022, mayo a junio de 2022 y agosto a septiembre de 2022.
- DSI-2023-496-XI-RCA, cuyos periodos evaluados fueron noviembre a diciembre de 2022, marzo a abril de 2023 y julio a agosto de 2023.

16. En las actividades de fiscalización desarrolladas y publicadas en los informes antes descritos, no se observaron módulos de cultivo total o parcialmente fuera del área de concesión en las imágenes representativas de dichos periodos.

17. Posteriormente, a partir de las fiscalizaciones periódicas realizadas por esta Superintendencia, las cuales constan en los Reportes de análisis de ubicación de los CES, correspondientes a los periodos enero-febrero y abril-mayo, ambos del año 2024, y notificados al titular en abril y julio respectivamente, se evidencia que en los periodos evaluados no se observaron estructuras de apoyo fuera del área de concesión otorgada.

18. A partir de lo anterior, ha sido posible confirmar que tanto las estructuras de cultivo como las de apoyo anexas del CES JESÚS 3 —entre ellas las plataformas de ensilajes u otras estructuras— se encuentran al interior del área concesionada, por lo que los hallazgos identificados en los Informes de Fiscalización previamente referidos han sido subsanados por el titular del CES.

⁴ El preprocesamiento de las imágenes corresponde, en este caso, a la remoción de ruido termal, calibración radiométrica y corrección topográfica con el modelo de elevación digital SRTM de 30 metros de resolución espacial.

⁵ Disponible en la URL: https://custom-scripts.sentinel-hub.com/custom-scripts/sentinel-1/sar_false_color_visualization/

⁶ Imágenes descritas en la siguiente URL: https://developers.google.com/earth-engine/datasets/catalog/COPERNICUS_S2_SR_HARMONIZED

⁷ Bandas 2, 3 y 4, asociadas al espectro del azul, verde y rojo, respectivamente.



III. DECISIÓN DE ARCHIVO DE DENUNCIAS

19. En el ejercicio de la potestad sancionatoria, y considerando los principios de eficiencia, eficacia y economía procedimental, la SMA tiene el deber de velar por la eficiente e idónea administración de los medios públicos y por el debido cumplimiento de la función pública, consagrado en los artículos 3° y siguientes de la Ley N° 18.575. Así, es posible sostener que el legislador le ha conferido a este organismo la atribución de fiscalizar el cumplimiento de las RCA y, en forma exclusiva, la de ejercer la potestad sancionatoria cuando, a su juicio, existe mérito suficiente para ello.

20. En armonía con lo expuesto, así como a lo dispuesto por la Contraloría General de la República⁸, debe entenderse que en el ejercicio de las atribuciones que el legislador ha entregado a esta SMA, debe existir cierto margen de apreciación para definir si desarrolla o no determinadas actividades fiscalizadoras como, asimismo, para discernir si da o no inicio a un procedimiento sancionatorio, decisión que, en todo caso, es exigible que tenga una motivación y un fundamento racional. En este mismo sentido, el Tercer Tribunal Ambiental ha reconocido, en virtud de la eficiencia y eficacia, que la SMA cuenta con un espacio para ponderar sobre el inicio o no de un procedimiento sancionatorio, teniendo los motivos racionales, y mientras que la decisión que así lo determine se encuentre justificada en el marco del interés público⁹.

21. Con base en lo anterior, y en vista de los antecedentes de fiscalización expuestos y el marco normativo descrito, se concluye respecto de los hechos denunciados, que no existe mérito suficiente para ejercer la potestad sancionatoria de esta Superintendencia, por cuanto los hallazgos se encuentran subsanados por parte del titular. Lo anterior consta, respecto a los módulos de cultivo, en los Informes Técnicos de Fiscalización Ambiental DSI-2021-847-XI-RCA, DSI-2022-597-XI-RCA y DSI-2023-496-XI-RCA; y en cuanto a las estructuras de apoyo, la subsanación consta en los Reportes de análisis de ubicación de los CES, notificados al titular en abril y julio de 2024, respectivamente.

22. Conforme con lo señalado, en lo resolutivo, se procederá a archivar las denuncias referidas. Con todo, esta conclusión no obsta el ejercicio de la potestad sancionatoria de esta SMA en el futuro, en base a los antecedentes obtenidos a partir de la fiscalización permanente de la operación del CES a futuro, o de nuevas denuncias que puedan ser presentadas.

RESUELVO:

I. **ARCHIVAR** la denuncia ingresada con fecha 30 de julio de 2018, por el Servicio Nacional de Pesca y Acuicultura, ID 66-XI-2018; y la

⁸ Dictámenes N° 6.190, de 2014, N° 4.547, de 2015, N° 13.758, de 2019, y N° 18.848, de 2019, todos de la Contraloría General de la República.

⁹ Sentencia de 31 de enero de 2023, dictada por el Tercer Tribunal Ambiental en la causa Rol R-47-2022, considerando trigésimo sexto y siguientes, en relación al proyecto "Rehabilitación central hidroeléctrica Los Maquis".



denuncia ingresada con fecha 28 de enero de 2019, por la Gobernación Marítima de Aysén, ID 9-XI-2019, ambas respecto del CES JESÚS 3, RNA N° 110467, del titular Procesadora Cailín SpA., en virtud de lo establecido en el artículo 47 inciso 4° de la LO-SMA.

II. RECURSOS QUE PROCEDEN EN CONTRA DE ESTA RESOLUCIÓN. De conformidad a lo establecido en el Párrafo 4° del Título III de la LO-SMA, en contra la presente Resolución procede el reclamo de ilegalidad ante el Tribunal Ambiental, dentro del plazo de quince hábiles, contados desde la notificación de la resolución, así como los recursos establecidos en el Capítulo IV de la Ley N° 19.880 que resulten procedentes.

III. PUBLÍQUESE EL INFORME DE FISCALIZACIÓN DFZ-2018-3022-XI-RCA, en la plataforma del Sistema Nacional de Información de Fiscalización Ambiental, <https://snifa.sma.gob.cl>

IV. NOTIFICAR POR CARTA CERTIFICADA, o por otro de los medios que establece el artículo 46 de la Ley N° 19.880, a la Dirección regional de Aysén del Servicio Nacional de Pesca y Acuicultura, domiciliada en calle Caupolicán N°653, comuna de Puerto Aysén, XI región, y a la Gobernación Marítima de Aysén, domiciliado en calle Francisco Mozo N° 450, comuna y región de Aysén.

Daniel Garcés Paredes
Jefatura de la División de Sanción y Cumplimiento
Superintendencia del Medio Ambiente

GTP/CAC

Adjunto:

- Reporte posicionamiento CES periodo enero-febrero 2024.
- Reporte posicionamiento CES periodo abril-mayo 2024.

Notificación:

- Dirección Regional de Aysén del Servicio Nacional de Pesca y Acuicultura, domiciliado en calle Caupolicán N°653, comuna de Puerto Aysén, XI región, Chile.
- Gobernación Marítima de Aysén, domiciliado en calle Francisco Mozo N° 450, comuna de Aysén, XI región, Chile.

C.C:

- Oficina de Gestión de Denuncias.
- Oficina Regional de Aysén, SMA.

Superintendencia del Medio Ambiente, Gobierno de Chile

Sitio web: portal.sma.gob.cl

