

ARCHIVA DENUNCIA DEL GOBERNACIÓN MARÍTIMA DE AYSÉN QUE INDICA, ID 1-XI-2018, Y DENUNCIA DEL SERVICIO NACIONAL DE PESCA Y ACUICULTURA QUE INDICA, ID 39-XI-2018.

RESOLUCIÓN EXENTA N°1629/2024

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 1-XI-2018

1. Con fecha 9 de enero de 2018, esta Superintendencia recibió el Oficio Ord. N° 12.200/23 S.M.A., de 04 de enero de 2018, de la Gobernación Marítima de Aysén, mediante el cual se remitió el “Informe de Denuncia. Centro de Cultivo de Salmones ‘CES MORALEDA’, ubicado en sector Sureste Isla Melchor, comuna de Aysén, XI región. Registro Nacional de Acuicultura N° 110783”. Esta denuncia fue ingresada al Sistema de denuncias de esta Superintendencia con el identificador 1-XI-2018.

2. La denuncia referida da cuenta de los resultados de una actividad de fiscalización realizada en el CES RNA N° 110783 (en adelante e



indistintamente, “CES MORALEDA”), cuyo titular es Australis Mar S.A.¹, rol único tributario número 76.003.885-7.

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 MORALEDA

Nombre del proyecto	Resolución de Calificación Ambiental
“Centro de cultivo de salmónidos Canal Moraleda, Sector al Sureste Isla Melchor PERT N°205111147”	Resolución Exenta N°752, de 10 de diciembre de 2008, Comisión Regional del Medio Ambiente de la región de Aysén.
“Modificación del proyecto técnico centro de cultivo Melchor, Canal Moraleda, al Sureste de Isla Melchor, comuna de Aysén, provincia de Aysén, décima primera región de Aysén, código 110783”.	Resolución Exenta N°340 de 29 de octubre de 2012, Comisión de Evaluación Ambiental 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°192, de fecha 26 de enero de 2010, y modificada mediante Resolución N°5257 de fecha 27 de julio de 2011, en la cual se establecen las coordenadas de los vértices del área total concedida.

5. Las resoluciones de calificación ambiental consideran, 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 22 de julio de 2015, se realizó una visita de inspección por personal de la Capitanía de puerto de Puerto Aguirre, instancia en que se georreferenciaron las estructuras asociadas al CES MORALEDA. A partir de ello, se determinó la presencia de estructuras de cultivo y estructuras de apoyo emplazadas fuera del área de la concesión otorgada y establecida en su correspondiente RCA.

¹ Se tiene a la vista la Resolución Exenta N°140, del 24 de junio de 2013, de la Comisión Regional de Evaluación Ambiental de la región de Aysén, y la Resolución Exenta N°070, del 4 de marzo de 2015, de la Comisión de Evaluación Ambiental de la región de Aysén, que dan cuenta del cambio de titularidad de la RCA asociada al CES MORALEDA.

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



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

Estructura	Posicionamiento constatado fuera de la concesión
Plataforma de ensilaje	370 metros
Vértices norte de plataforma balsas jaula	100 metros
Vértices sur de plataforma balsas jaula	100 metros
Superficie utilizada fuera de la concesión	0,94 hectáreas ³

Fuente: Informe denuncia e Informe de Fiscalización Ambiental (IFA)

7. La denuncia y antecedentes de fiscalización señalados se encuentran recogidos en el Informe de Fiscalización Ambiental, contenido en el expediente DFZ-2018-1198-XI-RCA, que fue derivado desde la División de Fiscalización a la División de Sanción y Cumplimiento de esta Superintendencia, con fecha 6 de julio de 2018.

B. Denuncia ID 39-XI-2018

8. Posteriormente, con fecha 23 de mayo de 2018, esta Superintendencia recibió el Oficio Ord. N° 16.009, de 22 de mayo de 2018, del Director Regional de Pesca y Acuicultura, mediante el cual se remitió el “Informe de Denuncia. Centro de Cultivo de Salmones ‘CES MORALEDA’”. Esta denuncia fue ingresada al Sistema de denuncias de esta Superintendencia con el identificador 39-XI-2018.

9. La denuncia referida da cuenta de los resultados de la actividad de fiscalización realizada con fecha 28 de abril de 2018, por funcionarios del Departamento de Gestión Ambiental del Servicio Nacional de Pesca y Acuicultura de la región de Aysén—en adelante Sernapesca-, quienes realizaron una visita al CES MORALEDA, donde se registraron los puntos geográficos de las estructuras inspeccionadas, mediante equipo GPS Garmin, modelo GPS map 64s.

10. En dicha inspección, la autoridad sectorial verificó que las estructuras correspondientes a plataforma de ensilaje y plataforma de materiales, las cuales forman parte del centro de cultivo, se encontraban totalmente fuera del área concedida. 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

³ El informe de denuncia presentado por la Gobernación Marítima de Aysén señala que “la superficie utilizada fuera del área de la concesión sería de 0,94 hectáreas aproximadamente, al norte y al sur de la concesión otorgada.”



Estructura	Posicionamiento constatado fuera de la concesión
Plataforma ensilaje	860 metros
Plataforma materiales	1.213 metros

Fuente: Informe denuncia

11. La denuncia y antecedentes de fiscalización señalados se encuentran recogidos en el Informe de Fiscalización Ambiental, contenido en el expediente DFZ-2018-1485-XI-RCA-IA, que fue derivado desde la División de Fiscalización a la División de Sanción y Cumplimiento de esta Superintendencia, de fecha 30 de julio de 2019.

II. GESTIONES REALIZADAS POR ESTA SUPERINTENDENCIA.

12. 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.

13. 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.

14. 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 HR⁴ de 10 metros de resolución espacial preprocesadas⁵. Por último, para el análisis de las imágenes se utiliza un algoritmo de visualización de falso color SAR publicado por (Luongo, 2019)⁶.

15. 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

⁴ 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>

⁵ 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.

⁶ Disponible en la URL: https://custom-scripts.sentinel-hub.com/custom-scripts/sentinel-1/sar_false_color_visualization/



radiométrica y posteriormente armonizadas⁷. Estas imágenes poseen una resolución espacial de 10 metros en las bandas de rango visible⁸ y poseen una resolución temporal de 5 días, combinando Sentinel 2A y Sentinel 2B, es decir, revisitan el mismo lugar cada 5 días.

16. 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 MORALEDA 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-2021-868-XI-RCA, cuyos periodos evaluados fueron febrero a marzo, mayo a junio y agosto a septiembre, todos correspondientes al año 2021.
- DSI-2022-867-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-2023-769-XI-RCA, cuyos periodos evaluados fueron noviembre a diciembre de 2022, marzo a abril de 2023 y julio a agosto de 2023.

17. 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.

18. 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.

19. A partir de lo anterior, ha sido posible confirmar que las estructuras de apoyo anexas del CES MORALEDA —entre ellas la plataforma de ensilaje, plataformas de materiales 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.

III. DECISIÓN DE ARCHIVO DE DENUNCIAS

20. 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

⁷ Imágenes descritas en la siguiente URL: https://developers.google.com/earth-engine/datasets/catalog/COPERNICUS_S2_SR_HARMONIZED

⁸ Bandas 2, 3 y 4, asociadas al espectro del azul, verde y rojo, respectivamente.



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.

21. En armonía con lo expuesto, así como a lo dispuesto por la Contraloría General de la República⁹, 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 público¹⁰.

22. 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-2021-868-XI-RCA, DSI-2022-867-XI-RCA y DSI-2023-769-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.

23. 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 9 de enero de 2018, por la Gobernación Marítima de Aysén, ID 1-XI-2018; y la denuncia ingresada con fecha 23 de mayo de 2018, por la Dirección Regional de Aysén del Servicio Nacional de Pesca y Acuicultura, ID 39-XI-2018, ambas respecto del CES MORALEDA, RNA N° 110783, de la empresa Australis Mar S.A., 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,

⁹ 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.

¹⁰ 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".



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 LOS INFORMES DE FISCALIZACIÓN DFZ-2018-1198-XI-RCA y DFZ-2018-1485-XI-RCA-IA, 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 Gobernación Marítima de Aysén, domiciliado en calle Francisco Mozo N° 450, comuna y región de Aysén, y a la Dirección Regional de Aysén del Servicio Nacional de Pesca y Acuicultura, domiciliado en calle Caupolicán N°653, comuna de Puerto Aysén, XI región, Chile.

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:

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

C.C:

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

