

ORD N° 261

ANT.: Expedientes de fiscalización DFZ-2017-74-XII-RCA-IA y DFZ-2019-23-XII-RCA.

MAT.: Solicita pronunciamiento de acuerdo a lo dispuesto en el artículo 3°, literal i) de la Ley Orgánica de la Superintendencia del Medio Ambiente.

Santiago, 29 ENE 2020

DE: EMANUEL IBARRA SOTO
SUPERINTENDENTE DEL MEDIO AMBIENTE (S)

A: SR. JOSÉ LUIS RIFFO FIDELI
DIRECTOR REGIONAL
SERVICIO DE EVALUACIÓN AMBIENTAL REGIÓN DE MAGALLANES Y DE LA ANTÁRTICA CHILENA

1. La Superintendencia del Medio Ambiente (en adelante "SMA" o "Superintendencia") es el servicio público creado por la Ley N°20.417, Ley Orgánica de la Superintendencia del Medio Ambiente (en adelante "LOSMA"), para ejecutar, organizar y coordinar el seguimiento y fiscalización de las resoluciones de calificación ambiental y los demás instrumentos de carácter ambiental que establece la ley, así como imponer sanciones en caso de que se constaten infracciones de su competencia.

2. La letra i) del artículo 3° de la LOSMA establece que la Superintendencia tiene, entre otras funciones y atribuciones, la de requerir, previo informe del Servicio de Evaluación Ambiental (en adelante "SEA"), mediante resolución fundada y bajo apercibimiento de sanción, a los titulares de proyectos o actividades que conforme al artículo 10 de la Ley N°19.300, debieron someterse al Sistema de Evaluación de Impacto Ambiental (en adelante "SEIA") y no cuenten con una resolución de calificación ambiental, para que sometan a dicho sistema el estudio o declaración de impacto ambiental correspondiente.

3. En aplicación de esta normativa, en lo sucesivo se expondrán una serie de antecedentes que le permiten a esta Superintendencia dar inicio a un procedimiento administrativo, cuyo objetivo es indagar si las **"expediciones de navegación y avistamiento de fauna en el Área Marina Costera Protegida y Parque Marino Francisco Coloane"**, que realiza la Sociedad de Turismo Whalesound y Cía Ltda., deben someterse a evaluación previa de su impacto ambiental, dado que correspondería a un proyecto que cumple con lo establecido en el literal p) del artículo 3° del RSEIA.

I. DESCRIPCIÓN DEL PROYECTO

4. La empresa Sociedad de Turismo Whalesound y Cía Ltda., desarrolla actividades de turismo asociadas al proyecto "Expediciones en Área Marina Costera Protegida y Parque Marino Francisco Coloane" (en adelante "Expediciones en Francisco Coloane"), en el interior del área protegida declarada mediante Decreto Supremo N°276, de 5 de agosto de 2003, del Ministerio de Defensa, que crea además el Parque Marino del mismo nombre, en un sector del Estrecho de Magallanes y fiordos adyacentes a la Isla Carlos III, Provincia de Magallanes, Región de Magallanes y de la Antártica Chilena, coordenadas de referencia Datum WGS84, Huso 18 Sur, UTM N: 4.051.456, UTM E: 681.227.

5. Este proyecto consiste en la ejecución de expediciones de tres días y dos noches de duración al interior del "Área Marina Costera Protegida y Parque Marino Francisco Coloane".

En cuanto a su situación ante la autoridad ambiental, la instalación no ha sido evaluada ni se ha presentado un estudio o declaración de impacto ambiental al respecto.

II. SOBRE LA INSPECCIÓN Y LA POSIBLE HIPÓTESIS DE ELUSIÓN

6. Con fecha 15 de marzo de 2017, la SMA, en conjunto con la SEREMI de Salud, Gobernación Marítima de Punta Arenas y la Corporación Nacional Forestal de la Región de Magallanes, efectuó una actividad de inspección ambiental a la Unidad Fiscalizable denominada "Plataforma Helicóptero, Isla Carlos III", y con posterioridad, con fecha 28 de marzo de 2019, efectuó una segunda actividad de inspección en conjunto con dichos servicios y el Servicio Nacional de Pesca y Acuicultura (SERNAPESCA), a la Unidad Fiscalizable "Campamento Whalesound Isla Carlos III", que considera los proyectos "Plataforma Helicóptero" (RCA 147/2004) y "Normalización del Campamento Científico – Turístico Whalesound, Isla Carlos III" (RCA 001/2018), todo lo cual dio origen a los expedientes de fiscalización individualizados como DFZ-2017-74-XII-RCA-IA y DFZ-2019-23-XII-RCA.

7. Durante la actividad de inspección ambiental de 15 de marzo de 2017, se constató la construcción de una dependencia habilitada como observatorio científico y el funcionamiento de una planta de tratamiento de aguas servidas, aspectos que fueron regularizados mediante la obtención de la Res. Exenta N°001/2018, de la Comisión de Evaluación Ambiental Región de Magallanes, que calificó favorablemente el proyecto "Normalización del Campamento Científico – Turístico Whalesound, Isla Carlos III". No obstante, en dicha inspección se constató, además, el desarrollo de actividades turísticas vinculadas a la navegación y avistamiento de mamíferos y aves marinos al interior del área colocada bajo protección oficial mencionada, situación que se mantenía en la inspección de 28 de marzo de 2019.

8. Junto con la inspección en terreno, la SMA ha analizado la información documental relativa al proyecto, la respuesta del titular al requerimiento de información contenido en el acta de inspección de 28 de marzo de 2019, y consultas de pertinencia de proyectos de similar naturaleza, de lo cual se relevan los siguientes antecedentes:

(i) **Itinerario de expedición (disponible en la página web del titular <http://www.whalesound.com>).** El titular ofrece en su programa turístico la navegación por el Estrecho de Magallanes hasta la Isla Carlos III, navegación en el Parque Marino Francisco Coloane, con observación de Ballenas jorobadas (*Megaptera novaeangliae*); observación de colonias de lobos marinos: Lobo marino común o de un pelo (*Otaria flavescens*) y Lobo marino de dos pelos (*Arctocephalus australis*); observación de aves: Albatros de ceja negra (*Thalassarche melanophry*),

Pingüino de Magallanes (*Spheniscus magellanicus*), Skua (*Catharacta chilensis*), Cormorán imperial (*Phalacrocorax atriceps*) y Petrel gigante (*Macronectes giganteus*), entre otros; visita al Glaciar Santa Inés, navegando por el interior del fiordo "Seno Helado" y observación de colonia de reproducción de Pingüino de Magallanes (*Spheniscus magellanicus*) en Islote Rupert (Isla Rupert).

(ii) **Expediciones temporadas 2016-2017, 2017-2018 y 2018-2019.** En relación a este aspecto, el titular informa lo siguiente: a) Las expediciones se han realizado en periodos asociados a temporadas estivales, específicamente entre diciembre de 2016 y abril de 2017; diciembre de 2017 y mayo de 2018; y entre noviembre de 2018 y abril de 2019; b) En promedio, cada expedición se ha realizado con la presencia de 6,5 pasajeros; c) La temporada con mayor número de expediciones realizadas correspondió a la de 2017-2018, en que se efectuaron 32 expediciones. Le sigue la temporada de 2016-2017 con 30 expediciones, y finalmente la temporada de 2018-2019 con 25 expediciones; d) Considerando las 3 temporadas, los meses de diciembre, enero, febrero y marzo corresponden a los que han recibido la mayor cantidad de expediciones, concentrando el 85% del total de expediciones realizadas (74 de 87); e) En línea con lo anterior, por cada temporada, en promedio se han realizado 6 expediciones mensuales en diciembre, enero, febrero y marzo, en tanto que durante el mes de abril se han realizado un promedio de 3,3 expediciones por temporada. Por otra parte, durante los años 2017 y 2018 se registraron expediciones puntuales durante los meses de noviembre y mayo.

(iii) **Consultas de pertinencia de Cruceros Australis S.A. y Marítima Transaustral Ltda. a)** En el primer caso, mediante carta de fecha 24 de febrero de 2011 se consultó la pertinencia de ingreso al SEIA de actividades relativas a la observación de Ballenas jorobadas en el sector de Seno Ballena, Isla Carlos III, Parque Marino Francisco Coloane, con una frecuencia de 2 veces por semana entre los meses de diciembre y abril. Al respecto, por medio del Ord. N°154 de fecha 24 de marzo de 2011, la Dirección Regional del SEA Magallanes, amparada en el pronunciamiento de diversos organismos del Estado con competencias asociadas a la actividad informada y al área protegida en la que ésta se pretende realizar, se pronunció sobre la materia consultada, requiriendo el ingreso obligatorio de dicha actividad al SEIA; **b)** En el segundo caso, mediante carta de fecha 31 de mayo de 2011 se consultó la pertinencia de ingreso al SEIA de expediciones regulares y especiales al interior del Área Marina Costera Protegida y Parque Marino "Francisco Coloane", las cuales contemplaban principalmente la navegación para el avistamiento de Ballenas jorobadas en mar (principalmente en Seno Ballena y Canal Bárbara), así como de lobos marinos y pingüinos en Islote Rupert, además de la visita al sector del Glaciar Santa Inés. De igual modo, las actividades desarrolladas consideraban breves caminatas en algunos sectores, contemplando el desembarco de botes zodiak. Al respecto, mediante Ord. N°305 de fecha 7 de julio de 2011, la Dirección Regional del SEA Magallanes, al igual que en el caso anterior, amparada en el pronunciamiento de diversos organismos del Estado con competencias asociadas a la actividad informada y al área protegida en la que ésta se pretende realizar, se pronunció sobre la materia consultada, requiriendo el ingreso obligatorio de dicha actividad al SEIA.

III. SOBRE LA CAUSAL DE INGRESO AL SEIA QUE SE CONFIGURARÍA EN LA ESPECIE

9. De la revisión de los antecedentes levantados por esta Superintendencia y según se verificó en las actividades de fiscalización ambiental, según consta en los Informes Técnicos de Fiscalización Ambiental elaborados por la Oficina Regional de Magallanes y Antártica Chilena (2017-2019), contenidos en los expedientes DFZ-2017-74-XII-RCA-IA y DFZ-2019-23-XII-RCA, se constata que:

(i) En el "Área Marina Costera Protegida y Parque Marino Francisco Coloane", Sociedad de Turismo Whalesound y Cía Ltda., desarrolla actividades de turismo consistentes en expediciones

vinculadas a la navegación y avistamiento de mamíferos y aves marinos al interior de esta área colocada bajo protección oficial.

10. Para efectos de analizar una hipótesis de elusión de ingreso al SEIA, se deben contrastar si estos antecedentes relativos al proyecto “Expediciones en Francisco Coloane” configuran la tipología de ingreso definida en el artículo 10 letra p) de la Ley 19.300, en relación al artículo 3° letra p) del Reglamento del SEIA (RSEIA).

11. A la luz a la luz de estos preceptos, se puede concluir que “Expediciones en Francisco Coloane” se encuentra dentro de una causal de ingreso al SEIA, ya que consiste en una actividad que se ejecuta al interior de un área colocada bajo protección oficial. En efecto:

(i) Mediante Decreto Supremo N°276, de 5 de agosto de 2003, del Ministerio de Defensa, Subsecretaría de Marina, se declara Área Marina y Costera Protegida “Francisco Coloane” un Sector del Estrecho de Magallanes y Fiordos Adyacentes a la Isla Carlos III y crea Parque Marino que indica, en la Provincia de Magallanes, XII Región de Magallanes y de la Antártica Chilena.

(ii) Cabe destacar que entre los motivos de declarar esta área bajo protección oficial se encuentran su representatividad de sistemas ecológicos de importancia global y regional, existiendo una elevada biodiversidad de vertebrados acuáticos dentro del contexto nacional y regional; constituye el único sitio de alimentación de la Ballena jorobada (*Megaptera novaeangliae*) que se localiza fuera de las aguas antárticas; tanto en su hábitat marino como terrestre, se destacan interesantes atributos paisajísticos y culturales; ubica una importante colonia de reproducción de la especie hidrobiológica Pingüino de Magallanes (*Spheniscus magellanicus*), siendo el Islote Rupert un sector que puede constituir una futura reserva genética para las poblaciones de esta especie en la zona sur de Chile y ser utilizado como sitio de monitoreo de cambios poblacionales y ubica una importante población de la especie hidrobiológica Lobo marino común (*Otaria flavescens*), especie que, por su bajo nivel poblacional y reproductivo en la citada región, requiere ser objeto de protección.

(iii) Además, se advierte que, dentro de las especies de mamíferos y aves marinas presentes en el área, algunas de ellas se encuentran actualmente protegidas por la normativa vigente para su adecuada conservación, tal como la Ballena jorobada, el Pingüino de Magallanes, el Lobo marino común y el Lobo fino austral o Lobo marino de dos pelos¹.

(iv) Si bien Sociedad de Turismo Whalesound y Cía Ltda no ha consultado la pertinencia de ingreso al SEIA de las expediciones desarrolladas al interior del Área Marina Costera Protegida y Parque Marino “Francisco Coloane”, se advierte que existen otros titulares que las han efectuado respecto de actividades similares, en las que la Dirección Regional del SEA Región de Magallanes se ha pronunciado sobre la obligatoriedad de su ingreso al SEIA, teniendo en consideración que los períodos de visita propuestos coinciden con el de alimentación de Ballenas jorobadas (diciembre – abril) y que la navegación conlleva la aproximación a lugares de nidificación y reproducción de aves marinas, entre otros aspectos, todo lo cual puede constituir una alteración al medio ambiente y/o a las especies a conservar.

¹ Decreto N°179, de 2008, del Ministerio de Economía, Establece prohibición de captura de cetáceos; Decreto N°225 Exento, de 1995, del Ministerio de Economía (modificado por Decreto N°135 Exento de 2005 y Decreto N°434 Exento de 2007, ambos del Ministerio de Economía), que establece veda extractiva por un plazo de 30 años para los mamíferos, aves y reptiles que indica; Decreto N°31 Exento, de 2016, del Ministerio de Economía, que prorroga veda extractiva para el recurso lobo marino común.

(v) Según, lo declarado por Sociedad de Turismo Whalesound y Cía Ltda, las expediciones se han realizado en periodos asociados a temporadas estivales, específicamente entre diciembre de 2016 y abril de 2017; diciembre de 2017 y mayo de 2018; y entre noviembre de 2018 y abril de 2019.

(vi) De acuerdo a los antecedentes analizados, sin perjuicio de haber regularizado el campamento de la Isla Carlos III, el titular ha mantenido el desarrollo de expediciones regulares vinculadas a la navegación y observación de mamíferos y aves marinos al interior del Área Marina Costera Protegida y Parque Marino "Francisco Coloane" en la época estival, sin contar con la correspondiente Resolución de Calificación Ambiental favorable.

(vii) Lo anterior conlleva un potencial riesgo de afectación de distintas especies de mamíferos y aves marinas, así como de su hábitat, debido a que son desarrolladas frecuentemente y dentro de un período de alta sensibilidad ambiental en el área, como es el de alimentación de las ballenas jorobadas y desarrollo de parte del ciclo reproductivo del Pingüino de Magallanes, Lobo marino común y Lobo fino austral (crecimiento de las crías e incluso parición en el caso de las dos últimas especies).

12. En consecuencia, y dado que el proyecto "Expediciones en Francisco Coloane" no cuenta con calificación ambiental ni ha ingresado aún al SEIA, se concluye que este proyecto podría encontrarse en una hipótesis de elusión bajo lo dispuesto en el artículo 3°, literal p) del RSEIA.

13. Finalmente, se deja constancia que a este procedimiento administrativo se le ha asignado el **Rol REQ-005-2020**, y puede ser revisado a través de la plataforma web disponible en el Sistema Nacional de Información de Fiscalización Ambiental².

14. En atención a lo anteriormente expuesto, se solicita informe a la Dirección Regional del Servicio de Evaluación Ambiental, en el cual analice si conforme a lo relatado precedentemente y la documentación adjunta, el proyecto "Expediciones en Área Marina Costera Protegida y Parque Marino Francisco Coloane", cumple con lo dispuesto en la tipología de ingreso descrita en el literal p) del artículo 3° del RSEIA, y si, en virtud de ello, requiere de una resolución de calificación ambiental para su ejecución.

Sin otro particular, saluda atentamente,



MIMA



SUPERINTENDENCIA DEL MEDIO AMBIENTE
GOBIERNO DE CHILE
SUPERINTENDENTE
EMANUEL IBARRA SOTO
SUPERINTENDENTE DEL MEDIO AMBIENTE (S)

Adj.:

- CD con copia del expediente Rol REQ-005-2020

Distribución:

- Servicio de Evaluación Ambiental, Dirección Regional de Magallanes y Antártica Chilena, Lautaro Navarro 363, Punta Arenas, Región de Magallanes y de la Antártica Chilena.

C.C.:

² <http://snifa.sma.gob.cl/v2/Resolucion/RequerimientoIngreso>

- Fiscalía, Superintendencia del Medio Ambiente.
- Oficina de Partes, Superintendencia del Medio Ambiente.
- División de Fiscalización, Superintendencia del Medio Ambiente.

REQ-005-2020