

Minuta Legal

Análisis de efectos asociados a la infracción del Cargo N° 8 de la Resolución Exenta N° 1/Rol D-001-2017 de la Superintendencia del Medio Ambiente

1. INTRODUCCIÓN

Se nos ha solicitado entregar los fundamentos jurídicos que permitan caracterizar o descartar cualquier efecto asociado a la infracción imputada por la Superintendencia del Medio Ambiente en el cargo N° 8 de la Resolución Exenta N° 1/Rol D-001-2017, mediante la cual se da inicio al procedimiento sancionatorio instruido en contra de Alto Maipo SpA.

El cargo en cuestión se refiere a que [...] *Se construyó una obra de cruce sobre el Estero Manzanito, sin contar con la aprobación sectorial requerida.*

Sin perjuicio que, por su propia naturaleza, la omisión imputada no ha producido situaciones de riesgo, desde que se trata tan solo del retraso en la obtención de una valoración técnica por parte de una autoridad sectorial, en la presente minuta se deja en evidencia el resguardo de los objetivos de protección sectorial, al haberse construido la obra de cruce sobre el Estero Manzanito en conformidad a la aprobación otorgada por la Dirección Regional de Aguas de la Región Metropolitana de Santiago (D.G.A. R.M.S.)

2. ANÁLISIS DE EFECTOS ASOCIADOS A LA INFRACCIÓN DEL CARGO N° 8 DE LA RESOLUCIÓN EXENTA N° 1/ROL D-001-2017 DE LA SUPERINTENDENCIA DEL MEDIO AMBIENTE

La Ley N° 19.300 denomina genéricamente como Permisos Ambientales Sectoriales (PAS), a una serie de permisos contemplados en diversos cuerpos normativos, propiciando en el Sistema de Evaluación de Impacto Ambiental (SEIA), bajo un concepto de ventanilla única, la participación de los órganos del Estado con competencia ambiental para que se pronuncien en dicha instancia.

Lo anterior, por cuanto los PAS son permisos sectoriales que tienen un objeto de protección ambiental. Ahora bien, dichos permisos pueden tener más de un objeto de protección y se puede dar el caso de PAS que además tienen objetos de protección sectoriales (no ambientales). De esta forma se distingue entre PAS de contenidos únicamente ambientales y PAS mixtos.

Al respecto, cabe tener en cuenta que en el SEIA solo se revisa el contenido que se enmarca dentro de los objetos de protección ambiental.

Así, en el caso de los PAS mixtos, es decir en aquellos que tienen contenidos ambientales y no ambientales, dentro del SEIA se revisarán solo los contenidos ambientales, correspondiendo al organismo sectorial revisar los demás contenidos.

En lo que se refiere a la obra que cruza el Estero El Manzanito en el acceso hacia la ventana de construcción VA-4, en el Considerando 10.9 de la Resolución de Calificación Ambiental (RCA) N° 256/2009 se da cuenta que se desarrollaron los contenidos técnicos y formales necesarios para acreditar el cumplimiento del Permiso Ambiental Sectorial del Artículo 106 del Reglamento del Sistema de Evaluación de Impacto Ambiental, D.S. N° 95 de 2001 del Minseggpres, que corresponde al permiso para las obras de regularización y defensa de cauces naturales, a que se refiere el segundo inciso del artículo 171 del D.F.L. N° 1.122 de 1981, del Ministerio de Justicia, Código de Aguas.

Se hace presente, que sin perjuicio que el PAS 106 otorgado en la RCA 256/2009 para la obra que cruza el Estero El Manzanito se refiere al permiso para las obras de regularización y defensa de cauces naturales establecido en el segundo inciso del artículo 171 del D.F.L. N° 1.122 de 1981, del Ministerio de Justicia, Código de Aguas, al tratarse las obras de regularización o defensa a un caso particular de obras de modificación de cauces, a su respecto aplican los objetivos de protección sectorial considerados para esas obras en el artículo 41 del Código de Aguas el cual dispone en sus incisos 1° y 2° que:

“El proyecto y construcción de las modificaciones que fueren necesarias realizar en cauces naturales o artificiales, con motivo de la construcción de obras, urbanizaciones y edificaciones que puedan causar daño a la vida, salud o bienes de la población o que de alguna manera alteren el régimen de escurrimiento de las aguas, serán de responsabilidad del interesado y deberán ser aprobadas previamente por la Dirección General de Aguas de conformidad con el procedimiento establecido en el párrafo 1 del Título I del Libro Segundo del Código de Aguas. La Dirección General de Aguas determinará mediante resolución fundada cuáles son las obras y características que se encuentran en la situación anterior. Se entenderá por modificaciones no solo el cambio de trazado de los cauces mismos, sino también la alteración o sustitución de cualquiera de sus obras de arte y la construcción de nuevas obras, como abovedamientos, pasos sobre o bajo nivel o cualesquiera otras de sustitución o complemento”.

De modo que, el objetivo sectorial del permiso persigue que la obra autorizada no cause un daño a la vida, salud o bienes de la población y no entorpezca el régimen de escurrimiento de las aguas, entendiéndose por esto último toda aquella obra o labor que interrumpa el libre y usual flujo de las aguas, es decir que retarde, obstaculice o corte el cauce de las aguas¹.

En definitiva, el objetivo de esta etapa sectorial de la tramitación del permiso es verificar el comportamiento hidráulico de las obras, asegurando el correcto funcionamiento de éstas.

Ahora bien, aun cuando la autorización es un requisito previo para la construcción de la obra de modificación de cauce, lo cierto es que lo construido se ha ajustado a lo autorizado, según da cuenta además el trámite de la recepción definitiva de la obra. Es más, es una práctica comúnmente utilizada por parte de la autoridad sectorial la de permitir la construcción de las obras estando pendiente la aprobación del permiso dada la demora que

¹ Circular N° 3 de 30 de agosto de 2016 de la Dirección General de Aguas, Da instrucciones relativas a la aplicación del artículo 172 del Código de Aguas.

tiene la Dirección de Aguas en la tramitación de este tipo de permisos en comparación con la urgencia en la construcción de las obras.

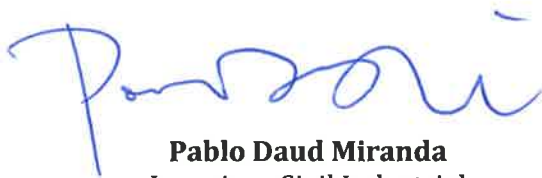
En dicho sentido, lo construido en septiembre de 2014 se ajusta al proyecto denominado "Diseño Obra Cruce sobre Estero El Manzanito" autorizado mediante Resolución D.G.A. R.M.S Exenta N° 1652 de 21 de septiembre de 2016, que garantiza, como bien indica el Resuelvo 4 de la misma resolución, que el "[...] *diseño hidráulico de la obra de cruce en el Estero El Manzanito, las cuales no entorpecen el libre escurrimiento de las aguas y no significan peligro para la vida y/o salud de los habitantes*".

En tanto, mediante Resolución D.G.A. R.M.S Exenta N° 269 de 21 de febrero de 2017 que "Aprueba las obras del proyecto denominado Diseño de Obra de Cruce sobre el Estero El Manzanito", se confirma que las obras se encuentran realizadas conforme con el proyecto aprobado y sin observaciones, teniendo como antecedente el Informe Técnico de Recepción N° 37, del 15 de febrero de 2017.

3. CONCLUSIÓN

Lo anteriormente expuesto denota, que desde la construcción de la obra, su diseño hidráulico se ajustaba a la normativa sectorial, no generando en ningún caso el entorpecimiento del libre escurrimiento de las aguas, así como tampoco se verificó un peligro para la vida y/o salud de las personas.

De modo, que no se verifican efectos asociados a la infracción imputada en el cargo 8 de la formulación de cargos, referida a que "Se construyó una obra de cruce sobre el Estero Manzanito, sin contar con la aprobación sectorial requerida".



Pablo Daud Miranda
Ingeniero Civil Industrial
Facultad de Ciencias Físicas y Matemáticas de la Universidad de Chile



Winston Alburquenque
Profesor de Derecho de Minas y Aguas
Facultad de Derecho Pontificia Universidad Católica de Chile