

0 00028

RBF. PS-39-2023

**TRIBUNAL SANCIONADOR DE LA AUTORIDAD SALVADOREÑA DEL AGUA:** San Salvador, a las nueve horas con cuarenta minutos del día doce de octubre del año dos mil veintitrés.

Agréguese sus antecedentes, los siguientes escritos, presentados en la Secretaría de este Tribunal, juntamente con la documentación que anexa los cuales se detallan a continuación:

1. Presentado el día veintiocho de septiembre del año en curso, junto con copia simple de diversa documentación en favor de la sociedad DEICE, S.A. DE C.V, presentada por el señor [redacted] quien manifiesta actuar en su calidad de Jefe de mantenimiento del Centro Comercial Plaza Mundo, Soyapango, departamento de San Salvador; con la finalidad de evacuar lo ordenado por este Tribunal en auto del veintiuno de septiembre del presente año; no obstante ello, el señor [redacted], no se ha acreditado en esta sede para actuar en nombre y representación de DEICE S.A. de C.V., por tanto no está facultado para suscribir escritos o intervenir como parte en el presente procedimiento sancionador, en tanto que, el artículo 66 y 67 de la Ley de Procedimientos Administrativos, regulan que la comparecencia se regirá por el derecho común y esta podrá ser legal, convencional y judicial, por lo que para acreditar dicha circunstancia debió presentar el instrumento público o documento privado con firma legalizada notarialmente y el consentimiento expreso de otorgar la representación por parte de DEICE S.A. de C.V., motivo por el cual carece de legitimación y así será tomado en cuenta en la presente resolución.
2. Escrito y anexos, presentados en fecha seis de octubre del año dos mil veintitrés, que consta de 15 folios, suscrito por el señor [redacted] en su calidad de Representante Legal de la sociedad "DEICE, S.A. DE C.V.", mediante el cual realiza su derecho de defensa, al procedimiento administrativo sancionador, que fue iniciado el día veintiuno de septiembre del año dos mil veintitrés, contra la empresa antes mencionada, a quien preliminarmente se le atribuyó la infracción administrativa calificada como Infracción Muy Grave, constituyéndola como: "No cumplir con el pago de los cánones", contenida en la Ley General de Recursos Hídricos en su Art. 135, literal "d".

El procedimiento administrativo sancionador fue sustentado en el Art. 135 literal d) de la Ley General de Recursos Hídricos-(en adelante LGRH), en relación con los Arts. 42 y 64 numeral 1 de la Ley de Procedimientos Administrativos (en adelante LPA) e iniciado por informe procedente del Asesor de la Presidencia que contiene un listado de personas que se encuentran en estado de morosos al día seis de septiembre del presente año.

Adjuntan al referido escrito copia simple de recibo de pago correspondiente al mes de agosto y septiembre del presente año y de resolución de inicio de procedimientos administrativos

sancionatorio, que fueron recibidos por la Autoridad Salvadoreña del Agua (ASA), el día seis de octubre de dos mil veintitrés, haciendo un total de seis folios anexos.

### CONSIDERANDOS:

#### I. PERSONAS INTERVINIENTES EN EL PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO.

En el transcurso del presente procedimiento ha intervenido \_\_\_\_\_ en su calidad de Representante legal de la Sociedad "DEICE, S.A. DE C.V."

#### II. RELACIÓN DE HECHOS CONSTITUTIVOS DE LA INFRACCIÓN ADMINISTRATIVA.

La presente investigación inició por informe de fecha seis de septiembre del presente año, suscrito por Giovanni Jiménez Pefiate, en su calidad de Asesor de la Presidencia de la ASA, el que contiene una lista de personas naturales o jurídicas que se encuentran con mora en el pago de cánones por uso y aprovechamiento del Recurso Hídrico, dentro de las cuales se encuentra la sociedad DEICE, S.A. DE C.V, por un pozo ubicado en Centro Comercial Plaza Mundo, Soyapango, Etapa Uno; no obstante haberse emitido el respectivo mandamiento de pago (ASA-001912-08-2023;) concerniente al mes de agosto del presente año.

#### III. INICIO DEL PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO.

De conformidad a los Artículos 159 LGRH y 151 de la LPA, se emite resolución de las ocho horas con cuarenta minutos del día veintiuno de septiembre del año dos mil veintitrés, a folios cuatro al cinco, con la cual se inició el procedimiento administrativo en contra de la sociedad **DEICE, SOCIEDAD ANÓNIMA DE CAPITAL VARIABLE**, que puede abreviarse **DEICE, S.A. DE C.V.**, por la infracción administrativa contenida en la Ley General de Recursos Hídricos en su Art. 135, literal "d"

En la misma resolución se ordenó escuchar a la presunta infractora por el término de diez días hábiles, a fin de que hiciera uso de su derecho de audiencia y defensa, realizando las alegaciones pertinentes a su derecho de defensa, presentara los documentos y justificaciones que estimara pertinentes; resolución que fue notificada en fecha veintiséis de septiembre del año dos mil veintitrés, según acta, que corre agregada al expediente administrativo a folio seis.

#### IV. DEFENSA EJERCIDA POR EL ADMINISTRADO.

Por escrito presentado el día seis de octubre de dos mil veintitrés, suscrito por el señor

, en el cual manifiesta actuar en su calidad de Representante legal de la citada sociedad; ejerció su derecho de defensa de conformidad con el Art. 12 de la Constitución de la República, 140 numeral 2 de la LPA, realizando las alegaciones siguientes:

Manifiesta que la empresa realizó el pago a la Autoridad Salvadoreña del Agua en fecha ocho de septiembre del presente año, por lo cual adjunta comprobante de pago número RS-195, considerando que si bien existió un retraso en el pago, pero que la mora reportada ya había sido completamente cancelada. Considerando que el retraso en el pago no generó daño alguno al recurso hídrico pero lamentablemente debido a cambios internos y promociones en el personal que era previamente responsable de gestionar pagos, se generó el vacío que resultó en que la recepción del cobro pasará inadvertida para el nuevo responsable. Al revisar el historial de pagos su representada evidencia que este es un caso aislado y que en ninguna ocasión previa o posterior ha existido un retraso en los pagos que su representada ha estado obligada a hacer a la ASA, adjuntando copia del mandamiento del mes de septiembre debidamente cancelado.

#### V. TERMINO PROBATORIO E INTRODUCCIÓN DE PRUEBA.

A través del auto pronunciado a las ocho horas con cuarenta minutos del día veintiuno de septiembre del año dos mil veintitrés, el cual corre agregado de folios cuatro al cinco, se confirmó el plazo al administrado para presentar los documentos o requerir prueba en el presente procedimiento administrativo sancionador por un período de diez días hábiles.

##### (i) DE LAS PRUEBAS AGREGADAS AL PROCEDIMIENTO:

1. Copia simple de Informe remitido al Tribunal Sancionador el día seis de septiembre de dos mil veintitrés, por instrucción de la Dirección Ejecutiva de la ASA.
2. Mandamiento de pago número ASA-001912-08-2023; concerniente al mes de agosto del presente año, el cual se encuentran a nombre del titular, sociedad DEICE, S.A. de C.V, por la cantidad de cuatro mil cuatrocientos setenta y cinco dólares con ochenta y siete centavos, (\$4,475.87).

##### (ii) DE LAS PRUEBAS OFERTADAS POR DEICE, S.A. DE C.V.:

En el referido escrito firmado por señor . . . , presentó la documentación siguiente:

- 1) Copia simple del recibo de pago número RS-1595 a favor de la Autoridad Salvadoreña del Agua, con sello de pago recibido de fecha 8 de septiembre de 2023, así como impresión del correo de fecha 19 de septiembre de 2023 por medio del cual se recibió el mandamiento de pago.
  - 2) Copia simple del mandamiento de pago ASA-002331-09-2023 correspondiente al mes de septiembre del presente año y recibo de pago número RS-1887 debidamente cancelado en fecha 29 de septiembre del presente año.
- (iii) En virtud de lo expuesto en su escrito de defensa por parte del presunto infractor y con base al principio de Verdad Material regulado en el Art. 3 No. 8 de la Ley de Procedimientos Administrativos, se solicitó como diligencias para mejor proveer a la Unidad organizativa encargada de cánones por uso y aprovechamiento del recurso hídrico, que informará el estado actual y estado de cuentas de las personas sobre las cuales se había informado que no habían efectuado el pago del canon correspondiente, quien mediante memorando ASA-DTE-14-2023 de fecha once de octubre del presente año, informó que respecto al presente procedimiento el pago del canon ya se había realizado.

## **VI. HECHOS PROBADOS Y RELACIÓN DE LOS HECHOS RELEVANTES ACREDITADOS.**

- (i) De acuerdo con el objeto del presente procedimiento administrativo sancionador, las pruebas aportadas y admitidas, se ha comprobado lo siguiente:
  - 1) Que, mediante el informe, remitido por el Asesor de la Presidencia de la ASA, en fecha seis de septiembre de dos mil veintitrés, junto a sus anexos pertinentes y el mandamiento de pago emitido, se advierte la existencia de la infracción administrativa, ello en virtud de que no constan en los registros de la Autoridad Salvadoreña del Agua el pago del canon correspondiente.
  - 2) Que, mediante comprobante de pago No. RS-1595 de fecha 08 de septiembre de 2023, la sociedad DEICE, S.A. DE C.V., acredita que en dicha fecha realizó el pago por el canon por uso y aprovechamiento del recurso hídrico, correspondiente al mes de agosto.
- (ii) **VALORACIÓN DE LAS PRUEBAS VERDIDAS**

En el presente caso, al obrar prueba documental, se valorará de acuerdo con el Código Procesal Civil y Mercantil (en lo sucesivo CPCM) -lo anterior porque los incisos 1 y 3 del artículo 106 de la LPA remiten a dicho Código-, que regula en el Art. 341 el valor probatorio de los instrumentos públicos. Según esta última disposición "Los instrumentos públicos constituirán prueba fehaciente de los hechos, actos o estado de cosas que documenten; de la fecha y personas que intervienen en el mismo, así como del fedatario o funcionario que lo expide".

El inciso 6 del artículo 10 de la LPA establece que "Los documentos formalizados por los funcionarios a los que se reconoce la condición de autoridad y en los que, observándose los requisitos legales correspondientes se recojan los hechos constatados por aquellos, harán prueba de éstos salvo que se acredite lo contrario".

Finalmente, el artículo 163 de la LGRH, viene a reforzar lo estipulado en el derecho común al establecer: *Los informes técnicos emitidos por la ASA o el equipo multidisciplinario del Tribunal Sancionador, tendrán valor probatorio respecto a los hechos investigados, salvo prueba en contrario, la que será ponderada y evaluada por el Tribunal, según las reglas establecidas.* En consecuencia, la prueba se valorará según corresponda. Sin embargo, debe destacarse que la misma se hará según los principios de pertinencia y utilidad, en ese sentido, los documentos no aptos para formar la convicción de los hechos investigados no serán valorados, según lo disponen los Arts. 106 inciso 2 y 153 de la LPA relacionado a los Arts. 318 y 139 del CPCM.

La valoración de la prueba "es un proceso de justificación" (Sentencia de Inconstitucionalidad 23-2003AC de fecha 18 de diciembre de 2009, Sala de lo Constitucional) que pretende determinar una verdad formal u operativa, y permite justificar y legitimar la decisión final dentro del procedimiento.

Toda la prueba anterior, valorada en conjunto y de acuerdo con la sana crítica -Arts. 106 inciso 3 de la LPA y 416 del CPCM-, tiene como consecuencia, para efectos de esta investigación administrativa, que:

a) Que los hechos atribuidos a la empresa DEICE, S.A de C.V., constitutivos de infracción administrativa, consisten en: (i) Que mediante mandamiento de pago ASA-001912-08-2023, se concretizó la facultad de la Autoridad Salvadoreña del Agua de ordenar el pago de una suma de dinero en concepto de canon por uso y aprovechamiento del Recurso Hídrico a la sociedad DEICE, S.A. DE C.V., correspondiente al mes de agosto. (ii) Que con el informe presentado por Asesoría de Presidencia de la ASA se acreditó que a la fecha del referido informe la sociedad DEICE, S.A. DE C.V., no había

realizado el pago por el canon previamente establecido, configurándose de esa forma el incumplimiento objeto de la infracción.

b) Con el comprobante de pago No. RS-1595 de fecha 08 de septiembre de 2023 se acredita que la sociedad DEICE, S.A. DE C.V., ha efectuado el pago del canon correspondiente al mes de agosto, el cual se efectuó de manera extemporánea.

## **FUNDAMENTOS JURÍDICOS DE LA RESOLUCIÓN**

### **VII. FINALIDAD DEL PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO**

Con base a los elementos probatorios antes señalados y en virtud que el presente procedimiento administrativo sancionador fue iniciado por la supuesta comisión de la infracción regulada en el Art. 135 literal d) de la LGRH por "No cumplir con el pago de los cánones".

Que el procedimiento se inició considerando el fundamento de las disposiciones antes citadas y de los Arts. 140, 158 y siguientes de la LGRH, los cuales reconocen la facultad de este Tribunal, con potestad sancionadora, quien podrá aplicar las sanciones de multa por infracciones a la ley; de conformidad con el título V de la LPA, que en el capítulo primero regula los *aspectos generales para el ejercicio de la potestad sancionadora* -Arts. 139 al 149- en el capítulo segundo norma las *reglas aplicables a los procedimientos sancionatorios* -Arts. 150 al 158-.

Por lo que, garantizados los derechos de audiencia y defensa se ha pretendido encontrar la verdad formal y material de los hechos -Art. 3 núm. 8 de la LPA-, advertidos en el procedimiento a folios 4 al 5, del expediente administrativo. Una vez concluida tal investigación, es procedente emitir resolución final, según el Art. 164 LGRH y 154 en relación con el Art. 112 de la LPA.

### **VIII. EXPOSICIÓN DE LOS FUNDAMENTOS DE DERECHO APLICABLES AL PRESENTE PROCEDIMIENTO. ALEGACIONES DE LA PRESUNTA INFRACTORA.**

La presunta infractora en su escrito, presentó alegaciones en las que expuso que ya han realizado el pago del canon correspondiente al mes de agosto y asume que lo hizo de forma tardía o extemporánea.

1. Que el mandamiento de pago ASA-001912-08-2023, cuya fecha máximo de pago era para el 25 de agosto del mismo año, fue cancelado el 08 de septiembre del presente año.
2. Que el retraso en el pago no generó daño alguno al recurso hídrico.
3. Que el atraso se generó por el cambio de puesto de la persona que era responsable de gestionar los pagos a la ASA, por lo que pasó por inadvertido y el subsecuente retraso en el pago.

4. Las dos personas que aparecen en el correo por medio del cual se recibió el cobro de la ASA, han cambiado de posición y para la fecha que se recibió el correo ya habían cambiado de posición y el nuevo responsable no estaba copiado.
5. El 4 de septiembre que se presentaron los inspectores de ASA al Centro Comercial Plaza Mundo, les informaron del retraso en el pago que tenían pendiente, haciendo de momento las gestiones para realizar el pago pendiente.

En el caso particular, la infracción denunciada es la descrita en el artículo 135 literales d) de la LGRH, establece que constituyen Infracciones Muy Graves: "No cumplir con el pago de los cánones"; así para la configuración del incumplimiento como conducta constitutiva de infracción se exige, entre los elementos del tipo, que el sujeto obligado no haya realizado el pago del canon que tenga establecido, es decir, se requiere la omisión del pago del canon durante el período que ha sido fijado.

De conformidad con el artículo 9 de la LGRH, el canon, es el pago que realiza toda aquella persona natural o jurídica que adquiera la calidad de autorizado para la exploración, uso, aprovechamiento y vertido de los recursos hídricos, para el financiamiento de la administración pública en la conservación y gestión integral del agua, la protección de los bienes que forman parte del dominio público hidráulico, evitar su degradación y revertir la contaminación de las aguas en todo el país.

En función de lo anterior, la potestad administrativa busca materializar un mecanismo ágil que evite la afectación del interés público ante la omisión de pagar los respectivos cánones, puesto que la importancia y relevancia que el pago del canon adquiere es para el financiamiento de la gestión y mejora del Recurso Hídrico.

Ahora bien, es importante mencionar que con la documentación presentada por la sociedad DEICE, S.A. DE C.V., se puede advertir que el presunto infractor ha realizado el pago del canon que le fuera notificado para el mes de agosto, siendo por lo tanto un pago extemporáneo.

Establecido lo anterior, la sanción por extemporaneidad es una penalidad diferente que debe aplicarse a los sujetos obligados al pago de canon por no realizar el pago en el plazo establecido, dicha sanción debe tener por objeto incentivar el cumplimiento oportuno de sus obligaciones, pero su cuantificación debe ser diferente a la señalada en el Art. 135 de la LGRH, pues en esta se penaliza la omisión total de dicho pago. Por lo que al realizar el ejercicio de adecuación de los hechos denunciados a los alcances del ilícito administrativo, se advierte que existe la certeza de una omisión en el pago, pero dicha omisión fue dentro del plazo que se había señalado como máximo para realizarlo, pero que el mismo a la fecha ya fue efectuado.

En el presente caso y del contenido de la contestación realizada por el presunto infractor, podemos afirmar que ha consistido en oponer una excepción, como las reguladas en los procesos civiles y mercantiles, las cuales pueden fundarse en diferentes situaciones, tales como: a) Hechos impeditivos, que son circunstancias que han hecho que el derecho no nazca por falta de algún elemento esencial (objeto ilícito, vicios del consentimiento, etc); b) Hechos extintivos, que son aquellos que traen consigo la pérdida sobrevinida del derecho existente en origen, por actuaciones humanas o hechos de la naturaleza, por ejemplo el pago de la deuda, la prescripción extintiva, la destrucción del bien de litigio, etc; y c) Hecho excluyente, que son circunstancias que han servido para le nacimiento de otros derechos cuya validez y eficacia se contraponen a su vez a la del derecho invocado. (Código Procesal Civil y Mercantil comentado, Consejo Nacional de la Judicatura, San Salvador, 2010).

Como se puede observar la excepción presentada es un hecho extintivo, pues con el pago del canon realizado de forma extemporánea, no se configuran los elementos de la infracción atribuida, si no que se configura en una infracción administrativa que amerita otro tipo de penalidad distinta a la transgresión establecida en el Art. 135 literal d) de la LGRH, siendo procedente sobreseer a la sociedad DEICE, S.A. DE C.V., en relación a dicha infracción, en virtud de haberse comprobado que posterior a la apertura del procedimiento existe una causal de improcedencia, conforme lo establecido en el Art. 40 literal a) de las Disposiciones Transitorias del Tribunal Sancionador de la Autoridad Salvadoreña del Agua.

IX. Por tanto, con base a los razonamientos expuestos y a los Arts. 1, 11, 12, 14 y 86 de la Constitución de la República, 135 literal d) de la Ley General de Recursos Hídricos, en relación con los artículos 3, 22 literales c) y f), 24, 42, 64, 111 y 115 de la LPA, 20 literal b) y 40 literal a) de las Disposiciones Transitorias del Tribunal Sancionador de la Autoridad Salvadoreña del Agua, habiendo sido iniciado el procedimiento de manera oficiosa, este Tribunal, **RESUELVE:**

- 1) Téngase por recibido el escrito y documentación presentada por el señor [Nombre], actuando en su calidad de Administrador Único Propietario y Representante Legal de la sociedad DEICE S.A. de C.V.
- 2) **SOBRESEASE** a la sociedad **DEICE, S.A de C.V.**, por la infracción establecida en el artículo 135 literal d) de la LGRH, por las razones expuestas en el romano VIII de la presente resolución.



- 3) Recomendar a la Autoridad Salvadoreña del Agua, efectúe y gestione los mecanismos necesarios para penalizar los pagos extemporáneos de los cánones que sean aplicables.
- 4) EXHORTAR a la sociedad DEICE S.A. de C.V., que, en lo sucesivo, cumpla con su obligación de pagar el canon por uso y aprovechamiento del recurso hídrico, en el plazo previamente establecido.
- 5) DESE a conocer la presente resolución.

HÁGASE de conocimiento a los intervinientes que de conformidad con lo dispuesto en el Art. 104 LPA, la presente resolución tiene el carácter de acto definitivo, por lo que con base al Art. 131 y 158 de la misma ley, la vía administrativa se entenderá agotada con el acto que resuelva el recurso de reconsideración.

NOTIFÍQUESE.

PRONUNCIADO POR LOS MIEMBROS DEL TRIBUNAL QUE LO SUSCRIBEN

## DECLARATORIA DE FIRMEZA

**TRIBUNAL SANCIONADOR DE LA AUTORIDAD SALVADOREÑA DEL AGUA:** San Salvador, a las catorce horas y cincuenta minutos, del día veinticuatro de octubre del dos mil veintitrés.

En el proceso sancionatorio iniciado en contra de la sociedad DEICE S.A DE C.V., por habersele atribuido la infracción administrativa calificada como Infracción Muy Grave, constituyéndola como "NO CUMPLIR CON EL PAGO DE CANONES" Artículo 135 literal d) de la Ley General de Recursos Hídricos; se emitió resolución final en fecha doce de octubre del dos mil veintitrés.

Habiendo transcurrido el plazo establecido en el Art. 164 Inciso 3 L.G.R.H, el cual establece (...) Las resoluciones pronunciadas por el Tribunal admitirán el recurso de reconsideración, el que conocerá y resolverá con vista de autos (...) El plazo para interponerlo será de diez días hábiles, contados a partir de la notificación (...) sin que los intervinientes en este procedimiento hubieren interpuesto el mismo de conformidad al Art. 81 de la Ley antes citada, es pertinente declarar firme la resolución de fecha doce de octubre de este año.

Por tanto, con base a los razonamientos expuestos y a los Arts. 1, 11, 12, 14 y 86 de la Constitución de la República, 44 de las Disposiciones Transitorias del Tribunal Sancionador de la Autoridad Salvadoreña del Agua, 164 de la Ley General de Recursos Hídricos, este Tribunal RESUELVE:

I. **DECLARASE FIRME**, la resolución final, emitida por este Tribunal, en fecha doce de octubre del dos mil veintitrés; por haber transcurrido el plazo establecido para interponer recurso de reconsideración.

II. **ARCHIVASE**, el presente expediente administrativo sancionatorio.

NOTIFIQUESE.

**PRONUNCIADO POR LOS MIEMBROS DEL TRIBUNAL QUE LO SUSCRIBEN**