



GD-F-008 V.9

Página 1 de 5

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010004425 DEL 07/03/2017

“Por la cual se resuelve un recurso de reposición”

EL SUPERINTENDENTE DELEGADO PARA ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO

En ejercicio de las atribuciones conferidas en el parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007, en el artículo 2.3.5.1.2.1.5. del Decreto 1077 de 2015 y en la Resolución No. SSPD 20111300032265 de 2011,

CONSIDERANDO:

1. ANTECEDENTES

Que la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios (SSPD) de conformidad con lo previsto en el Parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007, mediante la cual *“se desarrollan los artículos 356 y 357 de la Constitución Política y se dictan otras disposiciones”*, es la entidad competente para adelantar el proceso de certificación relacionado con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico (SGP-APSB) o de retirarla según sea el caso, a los distritos y municipios del país:

Que el artículo 2.3.5.1.2.1.5. del Decreto 1077 de 2015, estableció que *“La Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios adelantará el proceso de certificación de acuerdo con lo establecido en el parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007”*.

Que la Superintendente de Servicios Públicos mediante Resolución No. SSPD 20111300032265 del 21 de octubre de 2011, delegó en el Superintendente Delegado para Acueducto, Alcantarillado y Aseo, entre otras funciones, la de expedir los actos administrativos mediante los cuales se decida sobre la certificación de municipios relacionada con la administración de los recursos del SGP-APSB a que se refiere el parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007, en concordancia con el Decreto 1077 de 2015; resolver los recursos que contra ellos se presenten y en general la de ejercer todas las actuaciones previstas en el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (C.P.A.C.A.), para adelantar los procedimientos administrativos.

Que el Municipio de BELMIRA del Departamento de ANTIOQUIA, es de categoría 6 y como no fue prestador directo de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo a 31 de diciembre de 2015, para obtener la certificación relacionada con la administración de los recursos del SGP-APSB, debía acreditar el cumplimiento de los requisitos previstos en el artículo 2.3.5.1.2.1.6. Del Decreto 1077 de 2015.

Que contra la decisión de esta SSPD sobre el proceso de certificación, procede únicamente el recurso de reposición, el cual debe ser interpuesto dentro de los diez días hábiles siguientes a la notificación del acto administrativo, tal como lo señala el artículo 76 del C.P.A.C.A., recurso que se resuelve en este acto administrativo.

Que mediante Resolución No. 20164010054535 del 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de BELMIRA Departamento de ANTIOQUIA, por no haber cumplido el siguiente requisito previsto en el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 de 2015:

“Reporte en el SUI el Acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidio y aporte solidario de acueducto, alcantarillado y aseo para la vigencia respectiva, expedido de conformidad con los porcentajes señalados en la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complemento o sustituya”



La Resolución No. 20164010054535 del 30 de septiembre de 2016, fue notificada personalmente al Municipio de BELMIRA Departamento de ANTIOQUIA, el día 26 de octubre de 2016.

Mediante escrito radicado con el No. SSPD 20165290883682 de noviembre 10 de 2016, el municipio de BELMIRA del Departamento de ANTIOQUIA presentó escrito de impugnación, el cual reúne los requisitos exigidos por el Artículo 77 del C.P.A.C.A, por lo tanto, se procederá a efectuar el análisis de fondo del recurso.

2. Argumentos de la recurrente

Como argumentos del recurso, se alegaron los siguientes por parte del alcalde municipal:

2.1. Presunta Inexistencia de Estratos 5, 6 e Industrial

Señala el recurso incoado:

“(…)

En primer lugar, la resolución manifiesta que el municipio de Belmira no cumplió con la “Aplicación de la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo” respecto del “reporte en el SUI del acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidio y aporte solidario de acueducto, alcantarillado y aseo para la vigencia respectiva, expedido de conformidad con los porcentajes señalados en la ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complemente o sustituya”.

Al respecto cabe aclarar que el único prestador de servicios públicos de Acueducto, Alcantarillado y Aseo en el municipio de Belmira, es la Empresa de Servicios Públicos EMPUBEL E.S.P, y su área de cobertura sólo es el área urbana donde NO se cuenta con Estratos 5 y 6, ni tampoco con predios con estrato industrial. Es por este motivo que en el acuerdo # 15 del 26 de Noviembre de 2014, no se contemplaron dichos estratos, lo cual somos conscientes de que fue una imprecisión que generó un vacío legal, pero a la vez, también somos conscientes de que con dicho actuar, el Honorable Concejo de Belmira nunca perjudicó, ni benefició a nadie y, ni siquiera, puso en peligro los derechos de los usuarios, ya que no hay predios en la zona urbana con dicha estratificación, ni tampoco se cuenta con predios con estrato industrial.

Ahora bien, para la Rendición de Información de la vigencia 2015 debíamos tener como base el acuerdo municipal vigente para dicha fecha, el cual era el acuerdo municipal # 15 del 26 de Noviembre de 2014, y por esta razón en dicha rendición de información no se tuvieron en cuenta los estratos 5 y 6, ni los predios industriales.

(…)”

3. ANÁLISIS DE LOS ARGUMENTOS

Para determinar si le asiste razón a la parte recurrente, esta SSPD procederá a analizar los argumentos expuestos en el escrito de reposición, lo cual efectuará de la siguiente manera:

- Presunta Inexistencia de estratos 5, 6 e Industrial

A través de la estratificación, se clasifica a la población según sus condiciones socio-económicas, a efectos de permitir que la redistribución del ingreso y el principio de solidaridad que deben imperar en el régimen de tarifas para los servicios públicos domiciliarios se cumplan efectivamente (artículo 367 de la Constitución). La Ley 142 de 1994, en este caso, hace uso de este mecanismo para determinar qué sectores de la población deben, además de pagar los costos propios de los servicios públicos de que son usuarios, asumir un pago extra, a fin de colaborar con ese otro sector de la población que no tiene los recursos suficientes para cubrir los costos reales de estos servicios.

En este orden de ideas, la Ley 1450 del 16 de junio 2011, ha determinado unos porcentajes máximos de subsidios y mínimos de contribuciones que los municipios deben observar a la hora de expedir el acto administrativo que los establezca, además de señalar que dichos factores aprobados por los respectivos

Concejos Municipales tendrán una vigencia igual a cinco (5) años que podrán ser modificados antes del término citado, en el evento de que varíen las condiciones para garantizar el equilibrio entre subsidios y contribuciones.

No obstante, en el presente asunto tenemos que el Acuerdo No. 15 del 2014, no fijó porcentaje de aporte solidario para los estratos 5 y 6 y si bien en el REC 1A 2015 reportó no contar con usuarios en el estrato 6, si señaló la existencia de 1 usuarios en el estrato 5, como se observa:

(Para formato HTML) N° Registros en pantalla Generar reporte en formato

Año

Departamento

Municipio

Servicio

FECHA DE CERTIFICACION 29-APR-2015

**COBERTURAS CON SOLUCIONES PARTICULARES
RESIDENCIAL**

	Total Residencial	Estrato 1	Estrato 2	Estrato 3	Estrato 4	Estrato 5	Estrato 6	No Estratificado
TOTAL MUNICIPAL								
Numero Total de predios	727	103	517	98	8	1	ND	ND
Numero de Predios con acceso al servicio	726	103	516	98	8	1	ND	ND
% Cobertura Usuarios	99.86	14.19	71.07	13.5	1.1	0.14	ND	ND

	Total Residencial	Estrato 1	Estrato 2	Estrato 3	Estrato 4	Estrato 5	Estrato 6	No Estratificado
CENTROS POBLADOS RURALES:								
Numero Total de predios	135	35	83	16	1	1	ND	ND
Numero de Predios con acceso al servicio	135	35	83	16	1	1	ND	ND
% Cobertura Usuarios	100	25.93	61.48	11.85	0.74	0.74	ND	ND

En este entendido, la SSPD no estima procedente cuestionar el acto administrativo No. 015 del 2014, por la carencia de contribuciones para el estrato 6 inexistente en el municipio, pero no ocurre lo mismo con el estrato 5 para el cual debió fijarse el 50% de aporte solidario, toda vez que de conformidad con lo mencionado por el recurrente, en la zona rural los servicios públicos son asumidos autónoma y directamente por la comunidad organizada con sus propios medios y recursos.

Al respecto, estima el Despacho pertinente recordarle al recurrente que la existencia de usuarios de estratos 5, 6, industrial y/o comercial en la zona rural, conlleva a que exista un prestador que les suministre los servicios públicos, o que dichos usuarios se clasifiquen en la figura de productor marginal definida en el artículo 14º de la Ley 142 de 1994, así: "(...) la persona natural o jurídica que utilizando recursos propios y técnicamente aceptados por la normativa vigente para cada servicio, produce bienes o servicios propios del objeto de las empresas de servicios públicos para sí misma o para una clientela compuesta exclusivamente por quienes tienen vinculación económica directa con ella o con sus socios o miembros o como subproducto de otra actividad principal". Esta clase de prestador se encuentra relacionado en el artículo 15 de la ley en mención, como una de las personas que pueden prestar servicios públicos en Colombia.

Ahora bien, el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011 es claro al señalar que los usuarios de servicios suministrados por ellos mismos en los casos de autoabastecimiento, deberán hacer aportes de contribución al respectivo fondo de solidaridad y redistribución de ingresos, en los porcentajes definidos por la entidad territorial, veamos:

"ARTÍCULO 125. SUBSIDIOS Y CONTRIBUCIONES PARA LOS SERVICIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO. (...)

De conformidad con lo previsto en los artículos 15.2, 16 y 87.3 de la Ley 142 de 1994, los usuarios de servicios suministrados por productores de servicios marginales independientes o para uso particular, y ellos mismos en los casos de autoabastecimiento, en usos comerciales en cualquier clase de suelo y de vivienda campestre en suelo rural y rural suburbano, deberán

hacer los aportes de contribución al respectivo fondo de solidaridad y redistribución del ingreso, en los porcentajes definidos por la entidad territorial. La Comisión de Regulación de Agua Potable y Saneamiento Básico regulará la materia. (...)

Es así que la Comisión de Regulación de Agua Potable y Saneamiento Básico expidió la Resolución 452 de 2008 *"Por medio de la cual se regulan el aporte solidario a cargo de los usuarios de los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo, suministrados por productores de servicios marginales independientes o para uso particular, y los mismos en los casos de autoabastecimiento, en usos comerciales e industriales en cualquier clase de suelo y de vivienda campestre en suelo rural y rural suburbano, a los fondos de solidaridad y redistribución de ingresos"*.

A su vez, la Oficina Jurídica de esta SSPD mediante el Concepto No. 162 de 2014, señaló:

"De conformidad con lo anterior, cuando el productor marginal presta servicios públicos no solo para sí sino para terceros, deberá aplicar el régimen propio de los subsidios y contribuciones y si al realizar el cruce entre subsidios y contribuciones se genera superávit, deberá trasladar estos recursos a los Fondos de Solidaridad y Redistribución de Ingresos."

En efecto, el inciso tercero del artículo 125 de la Ley 1450 de 2012 dispuso que los usuarios de servicios suministrados por productores de servicios marginales independientes o para uso particular, y ellos mismos en los casos de autoabastecimiento, en usos comerciales en cualquier clase de suelo y de vivienda campestre en suelo rural y rural suburbano, "(...) deberán hacer los aportes de contribución al respectivo fondo de solidaridad y redistribución del ingreso, en los porcentajes definidos por la entidad territorial"

Es así que aunque se trate de usuarios o predios situados en la zona rural del ente territorial, debe establecerse un porcentaje de aporte solidario para estos, que cumpla lo establecido en la Ley 1450 de 2011, situación que tampoco se presentó para el caso concreto, en el cual se reitera, no se fijó porcentaje de aporte solidario para el estrato 5, habiendo tenido un (1) predio en dicho estrato en la zona rural.

Así las cosas, de las normas citadas se colige la necesidad de que se fije el porcentaje de aporte solidario para los estratos y usos de los predios que tenga el municipio en su zona urbana y rural, toda vez que de no hacerse, como sucedió en el caso concreto, conlleva a evidenciar su incumplimiento al requisito *"Reporte en el SUI el Acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidio y aporte solidario de acueducto, alcantarillado y aseo para la vigencia respectiva, expedido de conformidad con los porcentajes señalados en la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complemente o sustituya"*, para la vigencia 2015, respecto a lo cual, la consecuencia era la descertificación conforme lo establecido en el Decreto 1077 de 2015.

En este orden de ideas, se concluye que el recurso formulado por el Municipio de BELMIRA no prospera y en consecuencia la resolución recurrida se confirma.

En mérito de lo expuesto, se.

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR, por las consideraciones expuestas en la parte motiva del presente acto, el recurso de reposición interpuesto por el Municipio de BELMIRA del Departamento de ANTIOQUIA, en contra de la Resolución No. SSPD 20164010054535 del 30 de septiembre de 2016, proferida por el Superintendente Delegado para Acueducto, Alcantarillado y Aseo.

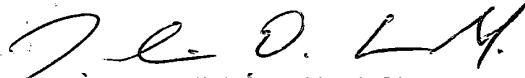
ARTÍCULO SEGUNDO.- NOTIFICAR personalmente la presente Resolución al alcalde del Municipio de BELMIRA del Departamento de ANTIOQUIA, haciéndole entrega de una copia de la misma, y advirtiéndole que contra ésta no procede recurso alguno. De no ser posible la notificación personal, se debe dar aplicación al artículo 69 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (Ley 1437 de 2011).

ARTÍCULO TERCERO.- COMUNICAR, una vez en firme, el contenido de la presente Resolución al gobernador del Departamento de ANTIOQUIA, al Departamento Nacional de Planeación, al Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio y al Ministerio de Hacienda y Crédito Público y publicar en la página web de la SSPD.

ARTÍCULO CUARTO.- La presente Resolución rige a partir de la fecha de su ejecutoria y contra ella no procede recurso alguno.

NOTIFÍQUESE, COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE

Dada en Bogotá, D. C.



JULIÁN DANIEL LÓPEZ MURCIA

Superintendente Delegado para Acueducto, Alcantarillado y Aseo

Proyectó: Mabel Poveda Forero - Abogada contratista Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo

Revisó: Katherine Arenas - Abogada Contratista Grupo de Certificaciones e Información

Aprobó: María Eugenia Sierra Botero- Coordinadora Grupo de Certificaciones e Información

Expediente: 2016401351601084E