



GD-F-008 V.9

Página 1 de 4

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010004955 DEL 09/03/2017

“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 y

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 DABEIBA – ANTIOQUIA es de categoría 6 y al no haber sido 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 mediante Resolución No. SSPD 20164010053795 del 30 de septiembre de 2016, la Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo decidió DESCERTIFICAR al MUNICIPIO DE DABEIBA – ANTIOQUIA, por no haber cumplido el siguiente requisito establecido en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015, que corresponde al aspecto *“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”*.

“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”



La Resolución No. SSPD 20164010053795 del 30 de septiembre de 2016, se notificó por aviso el 2 de diciembre de 2016 al ente territorial, según Certificación de Entrega expedida por Servicios Postales Nacionales S.A.

El Municipio de Dabeiba – Antioquia, mediante radicado SSPD No. 20165290870642 del 20 de diciembre de 2016, presentó recurso de reposición contra la Resolución de Descertificación.

2. ARGUMENTOS DEL MUNICIPIO Y PRUEBAS APORTADAS CON EL RECURSO DE REPOSICIÓN

2.1 Indica que la Superintendencia dejó expuesto que en el Acuerdo Municipal No. 002 del 27 de febrero de 2016, *“...se estableció los porcentajes de subsidios y aportes solidarios para las vigencias 2016 a 2020, no para la vigencia 2015”*.

2.2 Manifiesta el ente territorial en el recurso interpuesto, *“que si bien los Acuerdos reportados en el SUI no fueron expedidos para la vigencia 2015, durante esta vigencia no se vulneró el derecho del subsidio a los usuarios de los estratos 1, 2 y 3 de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo, igualmente se facturó la contribución a los usuarios de los estratos y usos que les aplica”*.

2.3 Agregó que como prueba de la aplicación de la metodología para asegurar el equilibrio entre los subsidios y contribuciones, se tiene la certificación expedida por Empresas Públicas de Dabeiba S.A.S E.S.P., donde se evidencia que el municipio de Dabeiba realizó pagos por concepto de subsidios en la vigencia 2015.

2.4 Añade que aunque la administración anterior tuvo conocimiento de la descertificación para la vigencia 2014 por el incumplimiento del mismo requisito de la vigencia 2015, no tomó las medidas necesarias para corregir el Acuerdo por medio del cual se aprueban los factores de subsidios y contribuciones en el municipio de Dabeiba. Según el ente territorial, una vez la nueva administración recibió información de la descertificación de la vigencia 2014, procedió a presentar ante el Concejo Municipal un nuevo Acuerdo para establecer los factores de subsidios y contribuciones, con base en la Ley 1450 de 2011 y así subsanar la situación.

2.5 Indica que *“...la omisión del Acuerdo anterior (Acuerdo N° 007 del 25 de junio del 2009) no se realizó por tener en cuenta el Acuerdo corregido (Acuerdo N° 002 del 27 de febrero de 2016) y así cumplir con el requisito y evitar la descertificación”*.

2.6 Como medio de prueba, el recurrente aporta los siguientes documentos:

- Acuerdo N° 007 del 25 de junio del 2009
- Acuerdo N° 002 del 27 de febrero de 2016
- Certificación de pago de subsidios de Acueducto, Alcantarillado y Aseo, expedida por Empresas Públicas de Dabeiba S.A.S E.S.P

Los anteriores documentos con su valor legal se incorporan al expediente.

3. ANÁLISIS DE LOS ARGUMENTOS

Para determinar si le asiste razón a la parte recurrente, esta Superintendencia Delegada procederá a analizar el único argumento expuesto, de la siguiente manera:

Del argumento del ente territorial relacionado con su incumplimiento al requisito 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.

Con relación al argumento en estudio, este Despacho se permite señalar lo siguiente:

La norma objeto de estudio es precisa en regular las vigencias, los requisitos de certificación y los plazos para proceder acreditar los mismos. En efecto, el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015 establece, con relación al requisito que nos ocupa, lo siguiente:

<p><i>“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”</i></p>	<p><i>“(i) Reporte al 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 la Ley 1450 de 2011 o la norma que la modifique, complemente o sustituya.</i></p> <p><i>(ii) Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios.</i></p>
--	---

En este orden de ideas, se tiene que la norma expresamente indica la obligatoriedad de reportar el respectivo acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidio y aporte solidario.

Acepta el recurrente que los Acuerdos reportados en el SUI no fueron expedidos para la vigencia 2015, y que en cambio, se aportaron dos Acuerdos distintos, uno para el año 2009 y otro para el 2016.

Al respecto, debe indicarse que el acuerdo N.º 007 de 2009 fue expedido con anterioridad a la vigencia de la **Ley 1450 de 2011**, la cual en su artículo 125 se refiere al tema de los Subsidios y Contribuciones para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo. Al respecto establece que *"(...) los factores de subsidios y contribuciones aprobados por los respectivos Concejos Municipales tendrán una vigencia igual a cinco (5) años, no obstante estos factores podrán ser modificados antes del término citado, cuando varíen las condiciones para garantizar el equilibrio entre subsidios y contribuciones"*.

Sobre el particular el Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo emitió concepto radicado en esta entidad, No. SSPD 20115290491062 del 27 de septiembre de 2011, mediante el cual manifestó que *"Teniendo en cuenta que la ley 1450 de 2011 no es retroactiva, el término de cinco (5) años previsto en el parágrafo 1 del artículo 125 aplica para los acuerdos que se han expedido a partir de la entrada en vigencia de dicha ley"*

En virtud de lo anterior, no es posible que el citado Acuerdo N.º 007 de 2009 sea cobijado por la presunción de vigencia de los cinco años, en tanto al momento de su expedición, este se regía por el **Decreto 1013 de 2005**, por el cual se establece la metodología para la determinación del equilibrio entre los subsidios y las contribuciones para los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo. El Decreto establece que **dicha metodología "(...) deberá llevarse a cabo cada año para asegurar que para cada uno de los servicios, el monto total de las diferentes clases de contribuciones sea suficiente para cubrir el monto total de los subsidios que se otorguen en cada Municipio o Distrito por parte del respectivo concejo municipal o distrital, según sea el caso, y se mantenga el equilibrio. (...) "**

Ahora, respecto al Acuerdo No. 002 del 1 de Marzo de 2016, "POR EL CUAL SE ESTABLECEN LOS FACTORES DE SUBSIDIOS Y APOORTE SOLIDARIO PARA LOS SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO PARA LAS VIGENCIAS FISCALES DE 2016 A 2020", allegado por el recurrente, se le recuerda que para el caso concreto, se evaluó la vigencia 2015, por lo cual, como quiera que el Acuerdo en comentario no tiene efectos retroactivos, en virtud del principio de irretroactividad de la Ley, este no rigió para el año 2015, y en consecuencia, el mismo no será objeto de estudio por parte del Despacho dentro del presente acto administrativo.

Queda demostrado el incumplimiento para la vigencia 2015 del requisito sujeto a controversia, sin que el ente territorial haya podido desvirtuarlo.

Así las cosas, se evidencia que el ente territorial, incumplió con el requisito de *"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 a la norma que la modifique, complete o sustituya."* establecido en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015, norma que sustentó la decisión de descertificación, en consideración a lo cual el recurso formulado por el recurrente no prospera y en consecuencia, la Resolución recurrida se confirma.

Por lo expuesto, este Despacho

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010053795 del 30 de septiembre de 2016, proferida por el Superintendente Delegado para Acueducto, Alcantarillado y Aseo, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de la presente Resolución.

ARTÍCULO SEGUNDO.- NOTIFICAR personalmente de la presente resolución al alcalde del MUNICIPIO DE DABEIBA 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: Diana Marcela Romero Rojas – Abogada Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo
Revisó: María Angélica Rodríguez - Abogada Contratista Despacho Superintendente Delegado AAA
Aprobó: María Eugenia Sierra Botero – Coordinadora Grupo de Certificaciones e Información
Expediente No. 2016401351601062E