



GD-F-008 V.9

Página 1 de 6

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010005675 DEL 13/03/2017

“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, en la Resolución No. SSPD 20111300032265 de 2011, en la Ley 1437 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 el 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 PUERTO COLOMBIA – ATLÁNTICO es de categoría 4 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 20164010056745 del 30 de septiembre de 2016, la Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo decidió DESCERTIFICAR al MUNICIPIO DE PUERTO COLOMBIA – ATLÁNTICO, por no haber cumplido el siguiente requisito establecido 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”* (aspecto *“Aplicación a la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo”*).



C014/5927



C014/5927

La referida resolución se notificó por aviso el 16 de noviembre de 2016, tal y como se observa en el expediente.

El Municipio de Puerto Colombia – Atlántico, mediante escrito radicado bajo el número 20165290817372 del 30 de noviembre de 2016, interpuso oportunamente recurso de reposición contra la resolución de descertificación.

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

2.1 Manifestó que la exigencia establecida en la Ley 1450 de 2011 es que se cumplan unos porcentajes establecidos para los subsidios y contribuciones, mas no que los Acuerdos sean expedido con posterioridad a la expedición de dicha norma y que el Acuerdo 003 del 10 de marzo del 2011 no tiene establecida limitada en el tiempo, en razón a lo cual está vigente, cumple con la norma y por ello no expidió un nuevo acuerdo. Agregó que esto no puede ser desconocido por la Superintendencia.

2.2. Alegó que están obligados a cambiar los acuerdos, los municipios que al haber entrado en vigencia a Ley 1450 de 2011, no cumplen los requisitos establecidos en la misma pero quienes si lo hacían no estaban obligados a ello, ya que el único fin era que se cumpliera lo establecido en la norma. Indicó que lo contrario atenta contra el principio de AUTONOMÍA que le otorga la Constitución a los municipios para el manejo directo de los recursos del SGP - APSB.

2.3 Indicó que conforme al parágrafo del artículo 8 del Decreto 1484 de 2014 al haber sido descertificado en la vigencia anterior no debieron tenerse en cuenta lo relacionado con los porcentajes de subsidios y aportes solidarios para la vigencia 2015 y en consecuencia con la resolución de descertificación la Superintendencia se excedió en examinar dicho requisito, violando el debido proceso.

2.4 El ente territorial aportó con su recurso de reposición los siguientes documentos:

- Fotocopia del Acuerdo No. 003 de marzo de 2011 *"POR MEDIO DEL CUAL SE ESTABLECEN LOS FACTORES PORCENTAJES DE APORTES SOLIDARIOS Y DE SUBSIDIOS PARA LOS SERVICIOS PÚBLICO (sic) DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO DEL MUNICIPIO DE PUERTO COLOMBIA"*
- Copia de Acuerdo No. 002 de 30 de abril de 2016 (Ilegible)
- Copia de la cédula de ciudadanía, acta de posesión y credencial del alcalde municipal de Puerto Colombia- Atlántico.

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 los argumentos expuestos, de la siguiente manera:

3.1 Del argumento del ente territorial relacionado con su cumplimiento al requisito del 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.

Manifestó que la exigencia establecida en la Ley 1450 de 2011 es que se cumplan unos porcentajes establecidos para los subsidios y contribuciones, mas no que los Acuerdos sean expedido con posterioridad a la expedición de dicha norma y que el Acuerdo 003 del 10 de marzo del 2011 no tiene establecida limitada en el tiempo, en razón a lo cual está vigente, cumple con la norma y por ello no expidió uno nuevo. Agregó que esto no puede ser desconocido por la Superintendencia.

Alegó que están obligados a cambiar los acuerdos, los municipios que al haber entrado en vigencia a Ley 1450 de 2011, no cumplen los requisitos establecidos en la misma pero quienes si lo hacían no estaban obligados a ello, ya que el único fin era que se cumpliera lo establecido en la norma. Indicó que lo contrario atenta contra el principio de AUTONOMÍA que le otorga la Constitución a los municipios para el manejo directo de los recursos del SGP - APSB.

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

Con independencia que el Acuerdo No. 003 de marzo de 2011, cumpla los porcentajes de ley, su vigencia conforme al Decreto 1013 de 2005 era anual (tal y como se verá más adelante) y por ende no estuvo vigente para el año 2015, lo que conlleva a concluir que el ente territorial incumplió el requisito en cuestión.

Ahora bien, es de recordar que esta situación era de conocimiento del ente territorial quien para la vigencia 2014 pretendió que se tuviera en cuenta el mismo acuerdo para acreditar el cumplimiento del referido requisito en la mencionada anualidad, no obstante, mediante la Resolución No. SSPD 20154010053885 del 14 de diciembre de 2015, por el cual se resolvió el recurso de reposición interpuesto por el municipio de Puerto - Colombia contra la Resolución No. SSPD 20154010043455 del 30 de septiembre de 2015 se le señaló de manera debidamente fundamentada que ello no era procedente.

En dicha oportunidad se le explicó al municipio que no existió un Acuerdo vigente para el año 2014 que fijara los factores de subsidios y contribuciones solidarias en la vigencia a certificar, principalmente porque no es posible aplicar una ley de manera retroactiva.

En efecto, la Ley 1450 de 2011, fue publicada en el Diario Oficial 48102 de junio 16 de 2011 y como se transcribe a continuación de los artículos 11 y 12 de la Ley 57 de 1887, rige a partir de su publicación:

"ARTICULO 11. OBLIGATORIEDAD DE LA LEY - MOMENTO DESDE EL CUAL SURTE EFECTOS. La ley es obligatoria y surte sus efectos desde el día en que ella misma se designa, y en todo caso después de su promulgación.

ARTICULO 12. PROMULGACION DE LA LEY - CONCEPTO. La promulgación de la ley se hará insertándola en el Diario Oficial, y enviándola en esta forma a los estados y a los territorios.

En la capital de la Unión se entenderá promulgada el día mismo de la inserción de la ley en el periódico oficial; y los estados y en los territorios, tres días en la capital y quince en los distritos y poblaciones de que se compongan, después del recibo de dicho periódico por el presidente o gobernador del estado o por el prefecto del territorio respectivo; a cuyo efecto estos funcionarios harán llevar por su secretario un registro especial en que se anote el día del recibo de cada número del Diario Oficial, dando aviso de ello por el inmediato correo a la secretaría de lo interior y relaciones exteriores".

En ese sentido, el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011 no le puede aplicar al Acuerdo Municipal reportado por el Municipio de Puerto Colombia, toda vez que fue expedido el 10 de marzo de 2011, fecha anterior a la entrada en vigencia de la mencionada ley. En este orden de ideas, no es posible en nuestro ordenamiento jurídico la aplicación retroactiva de las normas, de lo que se colige entonces que en la vigencia a certificar dicho acuerdo no se encontraba en aplicación y por ello no se cumplió el requisito establecido en el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 de 2015.

Sobre este punto, es claro que el Acuerdo Municipal en cuestión se rigió por el Decreto No. 1013 de 2005 que estableció una vigencia **anual** de la metodología señalada en los acuerdos, veamos:

"DECRETO 1013 DE 2005

(...)

Artículo 1º. Ambito de aplicación. La metodología que se establece en el presente decreto, se aplica a todas las personas prestadoras de los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo, así como a los municipios y distritos como los entes responsables de garantizar la prestación eficiente de los mismos.

Artículo 2º. Metodología para la determinación del equilibrio. La presente 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."

Sobre el particular el entonces Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial emitió concepto radicado en esta entidad bajo el N.º 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"**

Así las cosas, es claro que el Acuerdo Municipal No. Acuerdo No. 003 de marzo de 2011 no cumple el requisito en cuestión y en consecuencia no permite dar acatamiento a lo establecido en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015,

Por lo anterior, se concluye que si un ente territorial deseaba aplicar su acuerdo por un término de cinco (5) años, posibilidad que estableció la Ley 1450 de 2011, debía haber expedido el mismo con posterioridad a la expedición de dicha ley.

A su vez no es de recibo que el descertificar al ente territorial conlleva a vulnerar el principio de autonomía que le otorga la Constitución a los municipios para el manejo directo de los recursos del SGP – APSB, toda vez que el ser certificado en dicha materia es responsabilidad únicamente del municipio y el proceso que nos ocupa tiene como finalidad constitucional y legal CERTIFICAR para la administración de recursos del SGP – APSB a los municipios que cumplan a cabalidad la totalidad de requisitos que les apliquen del Decreto 1077 de 2015 y descertificar a los que incumplan lo dispuesto en dicha norma.

Por otra parte, tal y como se señaló en la resolución de descertificación, pese a que el municipio reportó adicionalmente el Acuerdo No. 002 de 30 de abril de 2016, por medio del cual se establecieron los porcentajes y factores de subsidios y contribuciones para los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo, se recuerda nuevamente que se evaluó la vigencia 2015, por lo cual, como quiera que el Acuerdo mencionado fue expedido en el año 2016, no tiene efectos retroactivos (principio de irretroactividad de la Ley) y en consecuencia, al no regir para la vigencia evaluada en el caso concreto, no será objeto de estudio por parte del Despacho dentro del presente acto administrativo.

Teniendo en cuenta lo expuesto, el argumento en comento no está llamado a prosperar.

3.2 Del argumento relacionado con la inaplicación del 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", para la vigencia 2015, al haber sido descertificado en la vigencia anterior.

Indicó que conforme al parágrafo del artículo 8 del Decreto 1484 de 2014 al haber sido descertificado en la vigencia anterior no debieron tenerse en cuenta lo relacionado con los porcentajes de subsidios y aportes solidarios para la vigencia 2015 y en consecuencia con la resolución de descertificación la Superintendencia se excedió en examinar dicho requisito, violando el debido proceso.

Con relación al argumento en estudio, se debe recordar que en materia de certificación para el manejo de los recursos del SGP- APSB, el Decreto 1484 de 2014 fue compilado por el Decreto 1077 de 2015 en su artículo 2.3.5.1.2.1.6 estableció la obligación de reportar el Acuerdo de subsidios y contribuciones en los siguientes términos:

Aspecto	Requisitos
(...)	Vigencia 2014 y siguientes:
Aplicación de la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios de acueducto,	(i) 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

alcantarillado y aseo.	o la norma que lo modifique, complemente o sustituya.
	(ii) Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios.
	La información del numeral (ii) será enviada por el Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio a la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios por escrito en medio físico y magnético.

En este orden de ideas, es claro que el Decreto 1484 no fue aplicable para la vigencia 2015.

Sin perjuicio de lo señalado, y en gracia de discusión es claro que el artículo 8 del Decreto 1484 de 2014, al que alude el ente territorial, dispone que si en la vigencia a certificar el municipio que no hubiera tenido las competencias para administrar los recursos del SGP y asegurar la prestación de los servicios de Agua Potable y Saneamiento Básico, por efecto de encontrarse descertificado, no deberá acreditar los siguientes aspectos:

1. "Destinación y giro de los recursos de la participación para Agua Potable y Saneamiento Básico, con el propósito de financiar actividades elegibles conforme a lo establecido en el artículo 11 de la Ley 1176 de 2007",
2. "Creación y puesta en funcionamiento del Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos" y,
3. "Cumplimiento de lo establecido en el artículo 6° de la Ley 142 de 1994".

Conforme a lo anterior y para el caso concreto, no se menciona en aparte alguna de la norma el 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**" que contiene el 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" incumplido por el ente territorial para la vigencia 2015 y que conllevó a su descertificación mediante la resolución recurrida, lo que de suyo conlleva a que no haya existido exceso por parte del Despacho ni violación al debido proceso al administrado al proferirse la resolución de descertificación la cual fue expedida conforme a derecho.

En consecuencia no es de recibo el argumento en estudio.

En este orden de ideas, es claro que no están llamados a prosperar los argumentos expuestos por el ente territorial, toda vez que no tienen la vocación jurídica de desvirtuar su incumplimiento al requisito en cuestión por parte del Municipio DE PUERTO COLOMBIA – ATLÁNTICO y en consecuencia no se accederá a revocar la resolución de descertificación y por tanto se confirmará la misma.

Por lo expuesto, este Despacho:

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010056745 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 del presente acto administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO.- NOTIFICAR personalmente de la presente resolución al alcalde del MUNICIPIO DE PUERTO COLOMBIA del Departamento del ATLÁNTICO, 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 del ATLÁNTICO, 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: Katherine Arenas - Contratista Grupo de Certificaciones e Información 
Revisó: Carlos Andrés Bernal Casas - Abogado Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo 
Expediente No. 2016401351600956E