



GD-F-008 V.10

Página 1 de 7

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20184010000685 DEL 11/01/2018

“Por la cual se resuelve un recurso de reposición”

LA DIRECTORA TÉCNICA DE GESTIÓN DE ACUEDUCTO Y ALCANTARILLADO

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 20171300104825 de 2017, 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 20171300104825 de 29 de junio del 2017, delegó en la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, entre otras funciones, la de expedir los actos administrativos a través de los cuales se certifique o descertifique a los municipios y distritos, en lo relacionado con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento Básico, aclarar dichos actos y resolver los recursos que contra ellos se presenten.

Que el distrito de BOGOTÁ D.C., es de categoría especial y no fue prestador directo de los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo a 31 de diciembre de 2016.

Que mediante Resolución No. SSPD 20174010185805 del 29 de septiembre de 2017, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al distrito de BOGOTÁ D.C., por no haber cumplido los siguientes requisitos establecidos en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015:

Del aspecto “*Creación y puesta en funcionamiento del Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos - FSRI*”

- “*Reporte en el SUI de la suscripción de los contratos en la zona urbana a que se refiere el artículo 2.3.4.1.2.11 del Decreto 1077 de 2015*”.



- "Reporte en el FUT en la categoría de gastos de inversión el compromiso de subsidios".
- "Certificación emitida por el prestador o prestadores de los servicios de acueducto alcantarillado y aseo en donde certifique el monto del giro de los recursos destinados al pago de los subsidios en la respectiva vigencia"

Del 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"

- "Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios."

Que, la Resolución No. SSPD 20174010185805 del 29 de septiembre de 2017, fue notificada de manera personal el 27 de octubre de 2017, de conformidad con lo señalado en el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (C.P.A.C.A).

Que, el distrito de BOGOTÁ D.C., mediante radicado número SSPD 20175290959912 del 14 de noviembre de 2017, interpuso oportunamente recurso de reposición en contra de la resolución de descertificación.

2. ARGUMENTOS DEL DISTRITO Y PRUEBAS APORTADAS Y DECRETADAS EN EL TRÁMITE DEL RECURSO DE REPOSICIÓN

2.1. Como argumentos del recurso, establece el distrito de BOGOTÁ D.C., los siguientes:

En lo atinente al Funcionamiento del FSRI:

"El Distrito Capital ha dado cabal cumplimiento a sus obligaciones en materia de creación y puesta en funcionamiento del FSRI, al efecto, mediante Acuerdo Municipal No. 31 de marzo 27 de 2001, fue constituido el fondo en mención el cual funciona de manera adecuada, tal como ha sido reconocido históricamente por la misma Superintendencia en el marco de los procesos de certificación de vigencias anteriores.

De igual manera, se resalta que el Distrito ha apropiado y girado los recursos necesarios para que el fondo pueda cumplir su función frente a las empresas deficitarias, en los términos y condiciones establecidos en la normatividad vigente:...

Señala la Resolución 20174010185805 "No reportó" – El convenio o contrato para el giro de subsidios, celebrado con la empresa INTERASEO SOLUCIONES AMBIENTALES S.A. E.S.P., respecto al giro de subsidios del servicio público de alcantarillado".

En cuanto a este tema, debe resaltarse que INTERASEO SOLUCIONES AMBIENTALES S.A. E.S.P., es un prestador con naturaleza jurídica de Sociedad Anónima, que atiende a suscriptores del servicio de alcantarillado correspondientes al uso comercial, industrial y oficial, en el área concesionada a OPAIN S.A., en el Aeropuerto Internacional El Dorado mediante contrato No. 6000169...NO resulta exigible la suscripción de contrato para el giro de recursos de subsidios con el prestador referido, así como tampoco procede el reporte de certificación alguna que refiera "el momento del giro de los recursos destinados al pago de los subsidios en la respectiva vigencia".

*En lo que respecta a la inexistencia de convenio o contrato con el **Acueducto El Arrayan S.A.E.S.P.**, para el giro de subsidios respecto del servicio público domiciliario de alcantarillado, es preciso aclarar que el citado prestador no cuenta con formalización de inscripción en el Registro Único de Prestadores de Servicios Públicos Domiciliarios RUPS, sin embargo esta administración mediante el proceso de fortalecimiento, lo tiene identificado como un prestador del servicio público*

domiciliario de acueducto y no de alcantarillado, como se hace alusión en la resolución de descertificación.

Adicional a lo expuesto, dada su condición de no culminación de su inscripción en el Sistema Único de Información SUI a través del RUPS, el mismo no cuenta con la información respectiva habilitada que permita revisar sus condiciones de facturación y prestación del servicio...De lo anterior, resulta claro que para este caso tampoco son aplicables los requisitos de reporte de contrato y/o convenio para el giro de subsidios, ni la certificación del representante legal de la empresa que señale monto de subsidio alguno...

...la Empresa de Acueducto y Alcantarillado de Bogotá E.S.P. y Ciudad Limpia S.A. E.S.P., tal como lo ha reconocido la SSPD son las únicas empresas facultadas para prestar el servicio de aseo en el Distrito Capital en las actividades de recolección, barrido, limpieza de vías y áreas públicas, corte de césped, poda de árboles en áreas públicas y transporte de los residuos al sitio de disposición final.

De lo anterior, puede observarse que NO resultan exigibles la suscripción de convenios y/o contratos con las personas señaladas, así como tampoco las certificaciones de sus representantes legales, en la medida que los contratos o convenios para el giro de subsidios solicitados por la SSPD en realidad no debían ser suscritos, y por ende tampoco había lugar a la expedición de las respectivas certificaciones por parte de tales empresas; en consecuencia no cabe el reproche efectuado por la Superintendencia de Servicios Públicos en el acto impugnado.

Por las razones expuestas se evidencia que no existieron en la vigencia 2016, los incumplimientos de los requisitos de "Reporte en el SUI de la suscripción de los contratos en la zona urbana a que se refiere el artículo 2.3.4.1.2.11 del Decreto 1077 de 2015" y "Certificación emitida por el prestador o prestadores de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo en donde certifique el monto del giro de los recursos destinados al pago de los subsidios en la respectiva vigencia" por parte del Distrito Capital".

En lo que respecta al reporte en el FUT:

"El Distrito reportó la información de la categoría "Gasto de inversión" y "Registros presupuestales", de las ejecuciones presupuestales a nivel de compromisos por concepto de subsidios de los servicios públicos domiciliarios de acueducto y alcantarillado en la vigencia 2016, con cargo a los códigos establecidos para el reporte de la fuente SGP-APSB, para lo cual efectuó la transmisión de la información el 9 de febrero de 2017, cumpliendo los plazos señalados por el Decreto Nacional 1536 de 2016 y la Resolución CGN No. 714 de 2016.

...Para el servicio de aseo, no se registró información en el FUT, como quiera que NO resultaba procedente considerando los argumentos referidos anteriormente sobre el esquema de aseo de Bogotá D.C...

...Así las cosas, resulta claro que, la Administración Distrital dio cabal y oportuno cumplimiento a sus obligaciones en materia de reporte al FUT en lo procedente, reiterando que, como quedo dicho previamente, dada la inexistencia de cuentas de cobros y/o facturas por concepto de subsidios por parte de los prestadores del servicio público de aseo NO resultaba pertinente el reporte de información de compromisos ni de datos de los certificados de registros presupuestales; todo lo cual se acredita adicionalmente con la Certificación expedida por la Directora Distrital de Presupuesto de Bogotá D.C., el dos (02) de noviembre de 2017.

2.2. De las pruebas relacionadas en el recurso.

Con el radicado No. SSPD 20175290959912 del 14 de noviembre de 2017, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, se allegaron los siguientes documentos para que fueran tenidos en cuenta como pruebas:

2.2.1. Acuerdo Distrital No. 31 del 27 de marzo de 2001, en 4 folios.

2.2.2 Documento del sistema de operación y gestión de Tesorería del 27 de enero de 2017, que versa sobre la empresa INTERASEO SOLUCIONES AMBIENTALES S.A. E.S.P., en 1 folio.

2.2.3. Certificación expedida por la Directora Distrital de Presupuesto de BOGOTÁ D.C., el dos (02) de noviembre de 2017, en 2 folios.

2.2.4. Certificación expedida por el Tesorero Distrital encargado del dos (02) de noviembre de 2017, en 1 folio.

2.2.5. Reportes del SUI Aseo/Comercial Operadores de sitios de disposición final y aprovechamiento y/o transferencia en 22 folios.

2.2.6. Boletín Catastral del 31 de octubre de 2017, en 1 folio.

2.2.7. Reporte Contraloría de Cundinamarca, en 8 folios.

2.2.8. Decreto No. 445 del 9 de noviembre de 2015, en 17 folios.

2.2.9. Decreto No. 323 del 2 de agosto de 2016, en 18 folios.

2.2.10. Decreto No. 005 del 3 de agosto de 2016, en 1 folio.

2.2.11. Acta de posesión No. 004, en 1 folio.

Los anteriores documentos con su valor legal se incorporan en el expediente.

2.3 De las pruebas decretadas con ocasión al recurso de reposición

Teniendo en cuenta los argumentos del distrito, este Despacho profirió auto de pruebas No. 20174010003046 del 6 de diciembre de 2017, mediante el cual ordenó lo siguiente:

ARTÍCULO PRIMERO. - DECRETAR de oficio la siguiente prueba a solicitud de parte:

“Requerir al Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio –MVCT- con el fin que se pronuncie respecto a los argumentos presentados por el distrito de BOGOTÁ D.C., en lo atinente al cumplimiento de los requisitos: “Reporte en el FUT en la categoría de gastos de inversión el compromiso de subsidios.” y “Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios”, para lo cual se adjunta el recurso de reposición y sus anexos.”

ARTÍCULO SEGUNDO. – DECRETAR las siguientes pruebas de oficio:

1. Requerir a INTERASEO SOLUCIONES AMBIENTALES S.A E.S.P., con el fin que informe a que estratos o usos pertenecían los suscriptores a los cuales prestó el servicio de alcantarillado durante la vigencia 2016, en el Distrito de Bogotá. En el caso de atender estratos 1,2 y/o 3, señale si solicitó subsidios a la Alcaldía Mayor de Bogotá o si presentó superávit.

2. Requerir a ACUEDUCTO EL ARRAYAN S.A. con el fin que informe a que estratos o usos pertenecían los suscriptores a los cuales prestó el servicio de acueducto durante la vigencia 2016, en el Distrito de Bogotá. En el caso de atender estratos 1,2 y/o 3, señale si solicitó subsidios a la Alcaldía Mayor de Bogotá o si presentó superávit.

En respuesta a la primera prueba, el Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio allegó oficio radicado con el No. 20175291130742 del 28 de diciembre de 2017, por medio del cual dio respuesta a lo requerido por esta Superintendencia.

Mediante radicado No. 20175291065852 del 12 de diciembre de 2017, el ACUEDUCTO EL ARRAYAN S.A., informó que contaba con 32 usuarios y que todos correspondían al estrato 6 y nunca se había solicitado subsidio alguno.

Con el radicado No. 20178100352572 del 12 de diciembre de 2017, INTERASEO SOLUCIONES AMBIENTALES S.A E.S.P., señaló que tenía 174 usuarios de uso comercial, 27 de uso oficial y 4 industriales para un total de 201 usuarios en el área concesionada a OPAIN S.A. en el Aeropuerto Internacional El Dorado y que además se había presentado un Superávit tramitado ante la Secretaría de Hacienda Distrito Capital con radicados No. 2-2017-00842 del 24/10/2016 e ISA-C-2017-4 del 15 de marzo de 2017, siendo necesario precisar que no se solicitaron y/o tramitaron subsidios ante la Alcaldía Mayor de Bogotá.

Los anteriores documentos con su valor legal se incorporan en el expediente.

3. ANÁLISIS DE LOS ARGUMENTOS

En primer término, es menester señalar que el distrito de BOGOTÁ D.C., el primer aspecto que no acreditó fue el atinente a la "Creación y puesta en funcionamiento del Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos - FSRi", en los requisitos:

- *"Reporte en el SUI de la suscripción de los contratos en la zona urbana a que se refiere el artículo 2.3.4.1.2.11 del Decreto 1077 de 2015".*
- *"Reporte en el FUT en la categoría de gastos de inversión el compromiso de subsidios".*
- *"Certificación emitida por el prestador o prestadores de los servicios de acueducto alcantarillado y aseo en donde certifique el monto del giro de los recursos destinados al pago de los subsidios en la respectiva vigencia"*

Como quiera que, este aspecto puede ser cumplido con alguna de las opciones que dispone el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015, este Despacho por economía procesal y sustracción de materia, procederá a abordar en el presente acápite solo uno de los requisitos para verificar el cumplimiento de dicho aspecto, que en este caso sería la prueba decretada ante el Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio sobre el *"Reporte en el FUT en la categoría de gastos de inversión el compromiso de subsidios"*, ya que no se requiere cumplir los 3 para acreditar el aspecto señalado, sino con uno solo que se cumpla es suficiente.

De otro lado, como se dejó expuesto en el primer acápite, el ente territorial también incumplió 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."*, dado que no acreditó el reporte en el FUT del pago de subsidios, siendo el cumplimiento de este requisito obligatorio, toda vez que no contempla opciones para su acreditación.

Con la claridad de cómo se abordarán los aspectos incumplidos, se procede a determinar si le asiste razón jurídica a la parte recurrente, lo cual efectuará de la siguiente manera:

De los aspectos relacionados con la puesta en funcionamiento del FSRi y la aplicación de la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios, ambos circunscritos al reporte en el FUT.

Sea lo primero advertir que esta Superintendencia calificó como incumplidos los requisitos atinentes al reporte en el FUT del compromiso (puesta en funcionamiento del FSRi) y pago de subsidios (aplicación de la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios), toda vez que según la información remitida a esta entidad por el Ministerio de Vivienda Ciudad y Territorio – MVCT, el distrito de BOGOTÁ D.C., no acreditó el reporte de los mismos.

Ahora bien, en atención a los argumentos del recurrente sobre el particular, y con el fin de verificar el cumplimiento de los requisitos en cuestión, esta entidad profirió el Auto de Pruebas No. 20174010003046 del 6 de diciembre de 2017, requiriendo al Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio - MVCT, para que se pronunciara al respecto, como quiera que es la entidad competente para el efecto, de conformidad con lo señalado en el Decreto 1077 de 2015.

En respuesta al auto en comento, mediante oficio radicado con el No. 20175291130742 del 28 de diciembre de 2017, el MVCT manifestó lo siguiente:

“(iii) Conclusión del análisis realizado por el Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio

De acuerdo con: (i) los argumentos expuestos en el recurso de reposición y la documentación remitida por el Distrito de BOGOTÁ D.C., en especial, la certificación expedida por la Directora Distrital del Presupuesto del Distrito, en la cual hace constar que en el presupuesto de la Unidad Ejecutora 02 Secretaría Distrital de Hacienda-Dirección Distrital de Presupuesto, se apropiaron en la vigencia 2016 recursos por concepto de superávit del servicio de aseo, por valor de \$157.324.000 millones, y (iii) la metodología aplicada por este Ministerio para la vigencia 2016; al ser el Distrito de Bogotá D.C., una entidad territorial que genera superávit en su Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos para el servicio público de aseo, no es técnica, ni jurídicamente posible, exigirle el cumplimiento y reporte de los requisitos relacionados con el cargue de información en el FUT del compromiso y del pago por concepto de subsidios del servicio público de aseo.

*En virtud de lo expuesto, este Ministerio **ACREDITA** el cumplimiento por parte del Distrito de Bogotá D.C., del requisito “b) Reporte en el FUT e la categoría de gastos de inversión el compromiso de subsidios”, del numeral “ii) Reporte en el SUI de la suscripción de los contratos en la zona urbana a que se refiere el artículo 99.8 de la Ley 142 de 1994 y el artículo 2.3.4.1.2.11 del capítulo I del título IV del presente libro o las normas que los modifiquen, complementen o sustituyan;” del aspecto “Creación y puesta en marcha en funcionamiento del fondo de solidaridad y redistribución de ingresos”, definido en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015.*

*Así mismo, este Ministerio **ACREDITA** el cumplimiento por parte del Distrito de Bogotá D.C., del requisito “ii) Reportar en el en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por conceptos de subsidios”, del 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’ definido en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015”. (Negrita fuera del texto)*

Así las cosas, del examen del Ministerio se colige:

- Que la puesta en funcionamiento del Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos se cumple con la opción “Reporte en el FUT en la categoría de gastos de inversión el compromiso por concepto de subsidios”.
- Que el ente territorial también logró acreditar el requisito “Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios.”, del 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”.

En consecuencia, encuentra este Despacho que el recurso interpuesto por el distrito de BOGOTÁ D.C., prospera y, por ende, se procederá a revocar la resolución de descertificación.

En mérito de lo expuesto, la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado,

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO. - REVOCAR la Resolución No. SSPD 20174010185805 del 29 de septiembre de 2017, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO. - CERTIFICAR al distrito de BOGOTÁ D.C., en relación con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico para la vigencia 2016.

ARTÍCULO TERCERO. - NOTIFICAR personalmente de la presente Resolución al distrito de BOGOTÁ D.C., 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 CUARTO. - COMUNICAR, una vez en firme, el contenido de la presente Resolución 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 QUINTO. - 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.



BIBIANA GUERRERO PEÑARETE

Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado

Proyectó: Jasmín Acosta Jaimés – Funcionaria del Grupo de Certificaciones e Información
Aprobó: Olga Rocío Yanquen Caro – Coordinadora del Grupo de Certificaciones e Información
Expediente: 2017401351600525E