



GD-F-008 V.9

Página 1 de 7

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010084245 DEL 25/05/2017

“Por la cual se resuelve un recurso de reposición”

EL ASESOR QUE FUNGE COMO COORDINADOR DEL GRUPO DE CERTIFICACIONES E INFORMACIÓN

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 20171300023445 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 20171300023445 del 24 de marzo del 2017, delegó en el Asesor que funge como Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información, 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 SGP-APSB, aclarar dichos actos y resolver los recursos que contra ellos se presenten.

Que el Municipio de NOROSÍ del Departamento de BOLÍVAR, es de categoría 6 y fue prestador directo de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo a 31 de diciembre de 2015, y que para obtener la certificación relacionada con la administración de los recursos del SGP-APSB, debía acreditar el cumplimiento de los requisitos previstos en los artículos 2.3.5.1.2.1.6. y 2.3.5.1.2.1.7. del Decreto 1077 de 2015.

Que mediante Resolución No. SSPD 20164010056945 del 30 de septiembre de 2016, la Superintendencia Delegada resolvió DESCERTIFICAR al Municipio de NOROSÍ - BOLÍVAR, por no haber cumplido el siguiente requisito establecido en el artículo 2.3.5.1.2.1.7 del Decreto 1077 de 2015, que corresponde al aspecto “Implementación y aplicación de las metodologías tarifarias establecidas por la CRA”:

- “Reporte en el SUI del estudio de costos y tarifas en formato PDF, elaborado con posterioridad a la entrada en vigencia de las metodologías tarifarias para cada uno de los servicios prestados”.

Que la referida resolución se notificó personalmente por el alcalde municipal el 19 de octubre de 2016.



Que el Municipio de NOROSÍ - BOLÍVAR interpuso oportunamente recurso de reposición, mediante escrito radicado SSPD 20165290717062 del 20 de octubre de 2016, contra la citada resolución de descertificación.

2. ARGUMENTOS DEL RECURRENTE Y DOCUMENTOS APORTADOS CON EL RECURSO DE REPOSICIÓN

2.1 De los argumentos del recurrente

2.1.1 Adujo el ente territorial que NOROSÍ - BOLÍVAR, viene prestando a la comunidad del municipio Norosí los servicios de acueducto, aseo y alcantarillado, desde el 20 de diciembre de 2007, el 24 de julio de 2013 y el 01 de enero de 2016, respectivamente.

Solo a partir de la vigencia 2016 se comenzó a cobrar a los usuarios el servicio de alcantarillado, razón por la que el cargue del estudio tarifario del servicio de alcantarillado, realizado en dicha vigencia, no fue cargado al sistema INSPECTOR del SUI.

2.1.2 Indicó que luego de verificar la actualización del (sic) Registro Único de Prestadores de Servicios (RUPS), procedió a solicitar el rechazo del radicado SSPD 2016322279341571 del 9 de marzo de 2016, pues se evidencia que se cometió un error humano al ingresar la fecha errónea del servicio de alcantarillado. De suyo que no fuera enviada la documentación para que así fuera rechazada por falta de documentos anexos y volverlo a actualizar con la fecha correcta.

2.1.3 De igual forma, asegura el ente territorial que los cargues masivos y formularios certificados para el año 2015 corresponden a los servicios de acueducto y aseo, prestados en dicha vigencia. Dichos reportes contienen información relacionada con las tarifas aplicadas, los planes contables de consolidado, información comercial IGAC, entre otros.

2.1.4 En virtud de lo anterior, solicita que se reconsidere la decisión para que el Municipio sea certificado para el giro de los recursos del SGP, más aun teniendo en cuenta que viene descertificado de años anteriores, y para la certificación de la vigencia 2015, se trabajó cumpliendo con cada uno de los lineamientos requeridos.

2.2 De los documentos aportados por el Municipio

Aportó el ente territorial copia de los siguientes documentos:

2.2.1 Factura de servicios públicos de los meses de noviembre y diciembre de 2015, expedidas por la Unidad de Agua Potable y Saneamiento Básico – Municipio de Norosí (Bolívar), donde se evidencia los servicios cobrados de acueducto y aseo.

2.2.2 Estudio tarifario de alcantarillado del año 2016, vigencia en la que fue elaborado.

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. De los argumentos relacionados con el hecho de que no obstante se incurrió en un error humano al ingresar la fecha errónea de inicio de prestación del servicio de alcantarillado, el Municipio de NOROSÍ – BOLÍVAR como prestador directo de servicios públicos, viene prestando dicho servicio desde el primer día de la vigencia 2016 y que por ende, no había lugar a reportar en el SUI el estudio de costos y tarifas para alcantarillado, para la vigencia 2015.

Adujo el ente territorial que el Municipio no prestó el servicio de alcantarillado durante la vigencia 2015, razón por la cual no reportó en el SUI el correspondiente el estudio de costos y tarifas.

Para fundamentar lo anterior, solicita el recurrente que se tengan en cuenta las facturas de servicios públicos expedidas por la Unidad de Agua Potable y Saneamiento Básico – Municipio de NOROSÍ - BOLÍVAR, donde se evidencia los servicios cobrados de acueducto y aseo.

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 2.3.5.1.2.1.7 del Decreto 1077 de 2015 establece que para los Municipios y distritos que tengan la calidad de prestadores directos, se verificará cada dos años, el cumplimiento de unos requisitos adicionales a los establecidos en el artículo 2.3.5.1.2.1.6.

Con relación al requisito que nos ocupa, fundamento de la descertificación del Municipio fue que mediante radicado SSPD 2016322279341571 indicó el Municipio en el reporte de actualización del RUPS, prestar el servicio de alcantarillado, desde el 1º de noviembre de 2015, como se evidencia a continuación:

RUPS - Registro Único de Prestadores de Servicios
Públicos
Radicado: 2016322279341571
Fecha: 09/03/2016

Servicios y Actividades	
Servicio: ALCANTARILLADO	Clasificación: HASTA 2500 SUSCRIPTORES
BOLIVAR - NOROSÍ	

Servicios y Actividades		
Actividad:	Fecha Inicio	Fecha Final
DISPOSICION FINAL	01/11/2015	
Esquemas de prestación:		
NO		
COMERCIALIZACION	01/11/2015	
Esquemas de prestación:		
NO		
RECOLECCION	01/11/2015	
Esquemas de prestación:		
NO		

Aduce el Municipio en su recurso de reposición, que la fecha errónea reportada como inicio de prestación del servicio de alcantarillado obedece a un yerro en la digitación, luego de lo cual solicitó que dicha solicitud de actualización le fuera rechazada, mediante radicado SSPD 20165290717012 del 20 de octubre de 2016, al día siguiente de haber sido notificado de la Resolución No. SSPD 20164010056945 del 30 de septiembre de 2016 que descertifica al Municipio de NOROSÍ - BOLÍVAR.

Adjunta además dos facturas correspondientes al mes de noviembre y diciembre de 2015, en las que se no se cobra ningún valor por el servicio de alcantarillado, aunque cabe resaltar que en ellas sí figura el concepto de "Alcantarillado", como se ilustra a continuación:

Factura No. 2218		MUNICIPIO DE NOROSÍ BOLÍVAR Unidad de Agua Potable y Saneamiento Básico Factura de Acueducto, Alcantarillado y Aseo				MUNICIPIO DE NOROSÍ BOLÍVAR Unidad de Agua Potable y Saneamiento Básico	
Código	Nombre-Apellidos: ALFONSO CABALLERO					Código	10175
Medi	Medición					Unid	litros
Dirección: ALTOS DEL CARMEN					Estado		3
Lectura Actual	Lectura Anterior	Consumo	Consumo últimos 6 meses		Consumo Promedio	20	
PERIODO DE CONSUMO		DÍAS DE CONSUMO		FECHA DE PAGO			
DESDE		HASTA		SIN RECARGO		CON RECARGO	
DÍA	MES	AÑO	DÍA	MES	AÑO	D	M A
1	12	2015	31	12	2015	15/01/2016	16/01/2016
ACUEDUCTO		CONSUMO	VALOR M3	SUB-TOTAL ACUEDUCTO	TOTAL ACUEDUCTO		
CAMPO FIJO		1	1800	1800	5340		
CONSUMO BÁSICO		70	800	1600			
CONSUMO COMPLEMENTARIO		0	1750	0			
CONSUMO SUPLENIRIO		0	1500	0			
TOTAL CONSUMO		13900		27500			
MENOS SUBSIDIO		0	700	12400			
MAS SOBREPESOS				5340			
TOTAL ACUEDUCTO							
ALCANTARILLADO		CONSUMO	VALOR M3	SUB-TOTAL ALCÁ.VI.	TOTAL ALCANTARILLADO		
CAMPO FIJO							
CONSUMO BÁSICO							
CONSUMO COMPLEMENTARIO							
CONSUMO SUPLENIRIO							
TOTAL CONSUMO							
MENOS SUBSIDIO							
MAS SOBREPESOS							
TOTAL ALCANTARILLADO							

Al respecto, este Despacho considera pertinente señalar los siguientes aspectos. En primer lugar, la prestación de los servicios públicos domiciliarios no depende del cobro por medio de factura. Como lo mencionan los artículos 22, 25 y 26 de la Ley 142 de 1994, la prestación del servicio está sujeta a las licencias, concesiones y permisos que se requieran para el desarrollo de la actividad, mas no de si es facturada o no. En dicho sentido ha mencionado la oficina jurídica de esta entidad, mediante concepto SSPD-OJ-2014- 472 radicado SSPD No. 20141330332421 del 18 de junio de 2014, lo siguiente:

"Este principio de libertad de entrada para la prestación de los servicios públicos, es desarrollado por el artículo 22 de la Ley 142 de 1994, cuando señala que las empresas prestadoras no requieren permiso para desarrollar su objeto social, mientras que para poder operar, deben obtener las concesiones, permisos y licencias de que tratan los artículos 25 y 26 de esta ley, según la naturaleza de sus actividades.

Esto significa, que una vez constituida en debida forma la empresa prestadora, y antes de que inicie la operación del servicio público correspondiente, debe obtener las concesiones, permisos y licencias de orden ambiental y urbanístico, que les sean exigibles en cualquier orden territorial, dependiendo de las actividades que vaya a desarrollar la empresa".

Consecuencia de lo anterior, es que las facturas aportadas como elementos probatorios del proceder del Municipio como prestador directo de los servicios públicos, no resultan pertinentes ni suficientes para determinar si el Municipio de NOROSÍ – BOLÍVAR prestó o no el servicio de alcantarillado, durante la vigencia 2015.

Ahora bien, en relación con la prueba de la existencia del estudio de costos del servicio de alcantarillado del año 2016, se presenta una inconsistencia dentro de los documentos encontrados en el aplicativo Inspector del Sistema Único de Información (SUI) y reportados por el ente territorial para el proceso de certificación de la vigencia 2015, tanto en el Acuerdo de Aprobación de Factores de Subsidios y Aportes Solidarios (Acuerdo No. 014 del 23 de diciembre de 2014), como el Acto de aprobación de tarifas, se hace referencia al servicio de alcantarillado. El Acuerdo No. 014 de 2014 dispone respecto del servicio de alcantarillado lo siguiente:

ARTÍCULO SEGUNDO: Establecer como porcentajes de Subsidio de solidaridad aplicables en el Municipio como menor valor de las tarifas a cobrar a los usuarios de los estratos 1, 2 y 3, los siguientes:

FACTORES DE SUBSIDIO			
ESTRATO	ACUEDUCTO	ALCANTARILLADO	ASEO
1 - BAJO - BAJO	70%	70%	70%
2 - BAJO	40%	40%	40%
3 - MEDIO BAJO			

ARTÍCULO TERCERO: Establecer como factores de aporte solidario a aplicar al uso comercial e industrial como contribución de solidaridad, los siguientes:

FACTORES DE CONTRIBUCION			
ESTRATO	ACUEDUCTO	ALCANTARILLADO	ASEO
COMERCIAL	50%	50%	50%
INDUSTRIAL	30%	30%	30%

ARTÍCULO CUARTO: Se establece como monto de subsidios a otorgar en el Municipio, para los servicios de agua potable, alcantarillado y aseo para el año 2015 la suma de \$ 183.921.420 así:

Acueducto	Alcantarillado	Aseo
\$ 109.299.804	\$19.024.848	\$ 55.596.768

A su vez, en el Acta de Aprobación de Tarifas (Acta No. 001 del 14 de enero de 2015), se encuentran aprobadas las tarifas a cobrar para el servicio público de alcantarillado durante el año 2015:

TARIFAS PARA EL ALCANTARILLADO AÑO DOS MIL QUINCE (2015)

ESTRATO Y USO	VALOR TARIFA BASE 2015 SIN SUBSIDIO	SUBSIDIO Y CONTRIBUCION	SUBSIDIO	CARGO EN LA COBRANZA
estrato 1 bajo bajo	\$3.476	70%	\$2.433	\$1.043
estrato 2 bajo	\$3.476	40%	\$1.390	\$2.086
estrato 3 Medio	\$3.476			\$3.476
estrato 4	\$3.476			\$3.476
Oficial	\$3.476			\$3.476
comercial	\$3.476	50%		\$5.214

Por consiguiente teniendo en cuenta la información aportada, se puede concluir que en punto del recurso de reposición impetrado, no solo no existe certeza de que efectivamente el Municipio no haya prestado el servicio de alcantarillado durante la vigencia a certificar, sino que hay un mayor soporte probatorio frente al hecho de que efectivamente la regulación sobre la materia, evidenciada en el Acta de Aprobación de Tarifas, y el Acuerdo de Aprobación de Factores de Subsidios y Aportes Solidarios, obedeció a que efectivamente se prestó el servicio por parte del Municipio.

Corolario de lo anterior este Despacho encontró necesario ampliar la etapa probatoria, a fin de establecer más allá de toda duda, que los argumentos expuestos por el ente territorial se ajustan a la realidad de la prestación en el Municipio.

4. ANÁLISIS DE LAS PRUEBAS OFICIADAS

Con el ánimo garantista que le asiste a esta entidad en las decisiones que adopta y los procesos que se surten para llevar a cabo los mandatos legales conferidos, en particular el de llevar a cabo la certificación relacionado con la administración de los recursos del SGP-APSB por parte de los Municipios, mediante radicado SSPD 20174010000776 del 30 de marzo de 2017, se profirió acto administrativo por el cual se ordenó la práctica de pruebas, que permitieran corroborar que efectivamente el Municipio no prestó el servicio de alcantarillado durante la vigencia 2015, y por ende, no le asistía la obligación de reportar en el SUI el estudio de costos y tarifas para dicho servicio.

Para tal efecto, se solicitó la siguiente prueba:

1. Ordenar a la Coordinación del Grupo de Pequeños Prestadores que lleve a cabo una visita de inspección al Municipio de NOROSÍ - BOLÍVAR y con fundamento en esta, informe con los debidos soportes, si para el año 2015 en el ente territorial se prestó el servicio de alcantarillado y, de ser afirmativa su respuesta, indique la identidad del prestador de dicho servicio para la referida vigencia.

4.1 De las pruebas allegadas con ocasión del decreto de oficio de pruebas

1. Remite el grupo de Pequeños Prestadores de la Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo, mediante radicado SSPD 20174600035303 del 28 de abril de 2017, acta de la visita de inspección realizada al Municipio de NOROSÍ - BOLÍVAR, los días 19 y 20 de abril del año en curso, junto con los respectivos soportes que sustentan los hallazgos encontrados, así como el reporte de las conclusiones obtenidas producto de la vista.

La visita fue atendida por el Alcalde Municipal y la Gerente de la empresa Aguas de Norosí S.A.S. E.S.P., señora Mélida Jiménez Pérez, quien con anterioridad ostentaba el cargo de directora de la Unidad de Aguas y Saneamiento Básico del Municipio de NOROSÍ - BOLÍVAR.

En el acta de visita, en relación con la prestación del servicio de alcantarillado, se indicó que a finales del año 2015, se conectaron a la red de alcantarillado alrededor de 20 suscriptores, pero que no existen soportes sobre las solicitudes de conexión para establecer cuantos suscriptores se conectaron a la red durante dicho año, por cuanto no se tenía establecido dicho procedimiento.

De igual forma, manifestó la señora Jiménez, que el Municipio comenzó a cobrar el servicio de alcantarillado hasta el mes de enero de 2016, lo cual se puede evidenciar en las facturas aportadas, correspondientes a cada mes de los años 2015 y 2016. También se hizo entrega de los documentos por medio de los cuales el Municipio solicitó a la Gobernación el giro de los subsidios y cuentas de cobros de los años 2015 y 2016, donde se observa que el Municipio empezó a solicitar subsidios para el servicio de alcantarillado a partir del año 2016.

Se puso de conocimiento que hasta el mes de marzo de 2017, la prestación de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo se encontraba a cargo de la Unidad de Aguas y Saneamiento Básico del Municipio de NOROSÍ - BOLÍVAR, pero que desde abril del año en curso, la empresa Aguas de Norosí S.A.S. asumió la prestación de los tres servicios.

Por ende, en virtud de las consideraciones plasmadas en el acta de visita, debidamente suscrita y firmada por los intervinientes, a saber, el Alcalde Municipal, la gerente de la empresa Aguas de Norosí S.A.S. E.S.P., y la profesional especializada de la Superintendencia de Servicios Públicos, Ing. Natalia Bernaté Suarez, se concluyó que en el Municipio de NOROSÍ - BOLÍVAR en la vigencia 2015, existía una red de alcantarillado instalada en el casco urbano, a la cual según lo manifestado por el Municipio, **se encontraban conectados alrededor de 20 suscriptores**, que entró en operación a finales del año 2015 y cuya prestación estuvo a cargo del Municipio, e incluso, hasta el mes de marzo de 2017.

Lo anterior, en tanto fue advertido por la gerente de la empresa, que respecto de las solicitudes de conexión al servicio de alcantarillado "(...) *No existen soportes sobre las solicitudes de conexión para establecer cuantos suscriptores se conectaron a la red en el año 2015, por cuanto no se tenía establecido dicho procedimiento*". (Negrilla y subrayas fuera del texto original).

Así las cosas, en punto del argumento expuesto por este Despacho como justificación para descertificar al Municipio, dado que no se reportó el estudio de costos y tarifas para cada uno de los servicios prestados en el Municipio (elaborado con posterioridad a la entrada en vigencia de las metodologías tarifarias), no se tiene por desvirtuado por parte del ente territorial a pesar de las distintas oportunidades probatorias dispuestas para tal fin; luego de que se verificara en visita de inspección efectuada por esta Superintendencia, que durante la vigencia 2015 el Municipio de NOROSÍ - BOLÍVAR prestó el servicio de alcantarillado y de suyo, correspondiera efectuar el respectivo estudio de costos y tarifas para el servicio de alcantarillado, y su reporte en el SUI.

Por ende, se deduce el incumplimiento de lo estipulado en el artículo 2.3.5.1.2.1.7 del Decreto 1077 de 2015, sobre las vigencias, los requisitos de certificación y los plazos para proceder a acreditar los mismos; en particular, el requisito de "*Reporte en el SUI del estudio de costos y tarifas en formato PDF, elaborado con posterioridad a la entrada en vigencia de las metodologías tarifarias para cada uno de los servicios prestados*"; razón por la que este Despacho mantendrá como incumplido el requisito relacionado y la resolución recurrida será **confirmada**.

En mérito de lo expuesto, el asesor que funge como Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información,

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010056945 del 30 de septiembre de 2016, 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 NOROSÍ del Departamento de BOLÍVAR, 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 BOLÍVAR, 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.



CARLOS ANDRÉS BERNAL CASAS

Asesor que funge como Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información

Proyectó: Diana Marcela Romero Rojas - Abogada Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo
Aprobó: Carlos Andrés Bernal Casas - Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información
Expediente No. 2016401351600006E