



GD-F-008 V.9

Página 1 de 4

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010004325 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, en la Resolución No. SSPD 20111300032265 de 2011, 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 de Salamina, Caldas es de categoría 6 y al no haber sido prestador directo de los servicios público 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 20164010053475 del 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de Salamina, Caldas, 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 e la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complementa o sustituya. (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 la Resolución No. SSPD 20164010053475 del 30 de septiembre de 2016 fue notificada mediante aviso entregado el 28 de noviembre de 2016, tal y como consta en el expediente.

Que el Municipio de Salamina, Caldas, a través de apoderado, presentó recurso de reposición contra la resolución de descertificación mediante escrito radicado bajo el No. 20165290829472 del 5 de diciembre de 2016.



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

El recurso presentado señala que existen dos decisiones diferentes de esta Superintendencia relacionadas con el proceso de certificación del municipio, así:

"(...) 2. El Concejo Municipal de Salamina, expidió el Acuerdo No. 012 del 22 de julio de 2016, "Por medio del cual se aprueba el factor subsidio por estrado y se establece el porcentaje de contribución por aportes de solidaridad aplicables en el Municipio de Salamina Caldas para las tarifas de las empresas que prestan los servicios públicos domiciliarios de Acueducto, Alcantarillado y Aseo".

3. El Municipio de Salamina mediante comunicación del 2 de julio de 2016, le solicitó a la Superintendencia de Servicios Públicos domiciliarios, que proceda a la actualización de la información que le permita a dicho ente territorial obtener la certificación para la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones.

4. La Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios, mediante oficio Radicado No. 201640000682931 del 13 de octubre de 2016, suscrito por la Coordinadora Grupo de Certificaciones e Información, Doctora María Eugenia Sierra Botero, le informó al Municipio de Salamina lo siguiente:

"Me permito manifestarle que el documento remitido por usted cumple con el lleno de los requisitos establecidos en el artículo primero de la Resolución SSPD No. 20121300035485 del 14 de noviembre de 2012

(...) Así las cosas, la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios por medio de la Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo, APRUEBA la solicitud del asunto respecto de la información reportada por el Sistema Único de Información, SUI (...).

5. En virtud de lo anterior, el Municipio de Salamina con base en la respuesta emitida por el Grupo de Certificaciones e Información de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios, la que de manera clara y expresa le fue comunicado que aprobaba la solicitud de actualización de la información por cumplir el lleno de los requisitos establecidos en el artículo primero de la Resolución SSPD No. 20121300035485 del 14 de noviembre de 2012, se dio por CERTIFICADO para la administración de los Recursos del Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento Básico (SGP/PSB) vigencia 2015 y actuó en consecuencia." (Destacado fuera de texto)

Para sustentar lo anterior, allega copia del Acuerdo Municipal No. 012 del 22 de julio de 2016 y copia del oficio de la SSPD radicado No. 201640000682931 del 13 de octubre de 2016, los cuales se incorporan al expediente con su valor legal correspondiente.

3. ANÁLISIS DE LOS ARGUMENTOS

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

3.1. Argumentos expuestos respecto del cumplimiento del requisito relacionado con "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 e la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complementé o sustituya".

Afirma el recurrente que el municipio mediante comunicación del 2 de julio de 2016, solicitó a la Superintendencia "que proceda a la actualización de la información que le permita a dicho ente territorial obtener la Certificación para la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones" y que la Entidad el 13 de octubre del mismo año, por medio de la Coordinadora del Grupo de Certificaciones e Información, aprobó la solicitud del asunto.

En relación con el 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 e la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complementé o sustituya, es necesario precisar que la misma Ley 1450, estableció en su artículo 125¹ los porcentajes mínimos para los subsidios y contribuciones para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo, así:

"Artículo 125. Subsidios y contribuciones para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo. Para efectos de lo dispuesto en el numeral 6 del artículo 99 de la Ley 142 de 1994, para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo, los subsidios en ningún caso serán superiores al

¹ El artículo 125 de la Ley 1450 de 2011 conservó su vigencia de conformidad con lo dispuesto en el artículo 267 de la ley 1753 de 2015 por la cual se expide el Plan Nacional de Desarrollo 2014-2018 "Todos por un nuevo país"

setenta por ciento (70%) del costo del suministro para el estrato 1, cuarenta por ciento (40%) para el estrato 2 y quince por ciento (15%) para el estrato 3.

Los factores de aporte solidario para los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo a que hace referencia el artículo 2° de la Ley 632 de 2000 serán como mínimo los siguientes: Suscriptores Residenciales de estrato 5: cincuenta por ciento (50%); Suscriptores Residenciales de estrato 6: sesenta por ciento (60%); Suscriptores Comerciales: cincuenta por ciento (50%); Suscriptores Industriales: treinta por ciento (30%).

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.

Parágrafo 1º. 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.

Parágrafo 2º. Para efectos de los cobros de los servicios públicos domiciliarios, se considerará a las personas prestadoras de servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo, como suscriptores industriales”.

Como se advierte de la norma transcrita, el porcentaje de las contribuciones para los servicios públicos de acueducto y alcantarillado, constituye un tope mínimo a tener en cuenta a la hora de establecer el equilibrio entre el monto de las contribuciones y los subsidios; es decir, que los porcentajes allí señalados son la base de la cual debe partir el ente territorial al momento de asignar la contribución de los suscriptores residenciales de los estratos 5 y 6, los suscriptores comerciales y los suscriptores industriales.

Aunado a lo anterior, el Decreto 1077 de 2015, en su artículo 2.3.5.1.2.1.9, y la Resolución No. 0275 del 29 de abril de 2016, establecieron que los municipios y distritos tenían hasta el 20 de mayo de 2016 para acreditar el cumplimiento de los requisitos en SUI para obtener la certificación.

Asimismo, dichas normas señalaron que los resultados del proceso de certificación serían expedidos por la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios a más tardar el 30 de septiembre de cada año.

En ese sentido, esta Superintendencia expidió a 30 de septiembre de 2016, la Resolución objeto de recurso, y señaló que el Acuerdo Municipal No. 005 del 28 de febrero de 2011, por el cual se establecieron los porcentajes de subsidios y aportes solidarios, fue expedido antes de la entrada en vigencia de la Ley 1450 de 2011, por lo que el citado Acuerdo no aplicó para la vigencia 2015.

Ahora bien, solo hasta el 13 de octubre de 2016, esto es, más de cuatro meses después del plazo establecido para cumplir con los requisitos mencionados, el municipio de Salamina, Caldas, remitió a esta Superintendencia el Acuerdo No. 12 del 22 de julio de 2016.

Por tanto, no es cierto que existan dos decisiones contrarias de esta Entidad.

A 30 de septiembre de 2016, se validó el Acuerdo Municipal No. 005 del 28 de febrero de 2011 y a 13 de octubre de 2016, esto es, posterior al plazo para cumplir los requisitos de certificación y al resultado del proceso de certificación, se analizó la solicitud de REVERSION de la información cargada, aprobando el nuevo cargue efectuado, aprobación que NO tiene relación alguna con la decisión referente al proceso de certificación.

Cabe anotar que el Acuerdo Municipal No. 012 del 22 de julio de 2016 no rigió para el año 2015, **por lo cual no es objeto de análisis en el presente recurso**, ya que el mismo surte efectos desde la fecha de su publicación, como lo determina su artículo sexto, y las certificaciones aportadas a folios 13 y 14, que señalan lo siguiente:

- **Certificación expedida por el Alcalde Encargado del Municipio que obra a folio 13**
*“QUE EL ACUERDO NRO. 012 “POR MEDIO DEL CUAL SE APRUEBA EL FACTOR SUBSIDIO POR ESTRADO Y SE ESTABLECEN EL PORCENTAJE DE CONTRIBUICION POR APORTES DE SOLIDARIDAD APLICABLES EN EL MUNICIPIO DE SALAMINA CALDAS PARA LAS TARIFAS DE LAS EMPRESAS QUE PRESTAN LOS SERVICIOS PUBLICOS DOMICILIARIOS DE ACUERDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO.
 Fue sancionado por el ejecutivo Municipal el día 25 de julio de 2016, en consecuencia publíquese y envíese a la Gobernación de Caldas”* (Destacado fuera de texto).
- **Certificación expedida por el Secretario General del Municipio que obra a folio 14**

"QUE EL ACUERDO NRO. 012 "POR MEDIO DEL CUAL SE APRUEBA EL FACTOR SUBSIDIO POR ESTRADO Y SE ESTABLECEN EL PORCENTAJE DE CONTRIBUCION POR APORTES DE SOLIDARIDAD APLICABLES EN EL MUNICIPIO DE SALAMINA CALDAS PARA LAS TARIFAS DE LAS EMPRESAS QUE PRESTAN LOS SERVICIOS PUBLICOS DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO.

Se publicó por medio de bandos físicos, en fijación pública en sitio público de la alcaldía municipal hoy 26 de junio de 2016" (SIC). (Destacado fuera de texto).

En este entendido, el Despacho confirma como incumplido el requisito objeto de estudio, ya que como se demostró, el MUNICIPIO DE SALAMINA-CALDAS, no acreditó en el acto administrativo con observancia de los porcentajes mínimos de contribuciones para la vigencia 2015.

Para finalizar, es importante poner de presente, que el proceso de certificación reviste una función administrativa y no sancionatoria, por medio de la cual esta Superintendencia evalúa la información que el municipio reporta para acreditar el cumplimiento de los requisitos señalados en el Decreto 1077 de 2015, lo que a la postre deriva en la certificación o descertificación.

Así, de llegarse a la conclusión de que el municipio no cumplía con los requisitos establecidos en la ley, los recursos del SGP – APSB destinados inicialmente al municipio descertificado, se transfieren al departamento respectivo para que este los administre. Vale aclarar que a pesar de que los recursos pasan a ser administrados por el ente departamental, este no puede variar la destinación inicial de los mismos, ya que es el encargado de realizar todas las gestiones necesarias para garantizar la prestación eficiente de los servicios esenciales de agua potable y saneamiento básico en todo el municipio. Por esta razón, dicho proceso no se entiende como una actuación sancionatoria que implique un daño o detrimento patrimonial para el municipio recientemente descertificado.

Como corolario de lo expuesto, se evidencia que en la medida el ente territorial no logró acreditar el requisito relacionado con el reporte en el SUI del acuerdo de subsidios y contribuciones y por lo tanto el recurso formulado no prospera y en consecuencia la resolución recurrida será confirmada.

Por lo expuesto, este Despacho

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010053475 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 Municipal de SALAMINA, CALDAS, 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 Caldas, 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: Adriana Barbosa - Abogada Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo.
Revisó: María Eugenia Sierra Botero – Coordinadora Grupo de Certificaciones e Información
Expediente No. 2016401351600757E