



GD-F-008 V.9

Página 1 de 7

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010076315 DEL 11/05/2017

"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 VICTORIA - CALDAS, 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 20164010057015 del 30 de septiembre de 2016, la Superintendencia Delegada resolvió DESCERTIFICAR al Municipio de VICTORIA - CALDAS, 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 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complemente o sustituya"*.



Que la referida resolución se notificó personalmente por el ente territorial el 27 de octubre de 2016.

Que el Municipio de VICTORIA - CALDAS interpuso oportunamente recurso de reposición mediante escritos radicados SSPD 20165290761952 y 20165290763612 del 8 de noviembre de 2016, y 20165290773542 del 11 de noviembre de la misma anualidad, 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 efectivamente en el Acuerdo No. 008 del 23 de diciembre de 2014 no se incluyó porcentaje de aporte solidario para el estrato 6, debido a que en la estratificación socioeconómica de la zona urbana del municipio de La Victoria no existen predios clasificados en estrato 6, lo cual se evidencia en el reporte de estratificación del SUI y en las certificaciones expedidas por la Empresa de Obras Sanitarias de Caldas S.A. E.S.P. y la Empresa de Aseo de Victoria S.A. E.S.P.

2.1.2 Frente al planteamiento de que el Acuerdo No. 008 de 2014 estableció porcentajes de subsidios y aportes solidarios por debajo del mínimo señalado en la Ley 1450 de 2011, indicó el municipio que el error en los porcentajes de aporte del uso comercial y el industrial, fijados en 30% y 50%, respectivamente, obedeció a un error humano en la digitación del artículo segundo del acuerdo; mas aun cuando el artículo séptimo de dicho acuerdo establece que la aplicación de los criterios para fijar los porcentajes de subsidio y contribución se realizará de conformidad con el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011.

2.2 De los documentos aportados por el municipio

Aportó el ente territorial copia de los siguientes documentos:

2.2.1 Certificado Secretaría de Planeación Municipal de Victoria, Caldas

2.2.2 Certificaciones de la Empresa de Obras Sanitarias de Caldas S.A. E.S.P.

2.2.3 Certificado de la Empresa de Aseo de Victoria S.A. E.S.P.

2.2.4 Resolución No. SSPD -20164010001675 del 22 de enero de 2016 por la cual se revocó la resolución de descertificación del Municipio de Manzanares, Caldas.

2.2.5 Acuerdo No. 014 del 11 de noviembre de 2016

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 relacionado con el hecho de que el Acuerdo No. 008 del 23 de diciembre de 2014 no estableció porcentaje de aporte solidario para el estrato 6, debido a que en la estratificación socioeconómica de la zona urbana del municipio de La Victoria no existen predios clasificados en estrato 6.

Adujo el ente territorial que en el Municipio no existen predios del estrato 6, razón por la cual no se fijó porcentaje de contribución para dicho estrato en el respectivo acuerdo municipal.

Para fundamentar lo anterior, solicita el recurrente que se tenga en cuenta la certificación de Estratificación Económica de la zona urbana del municipio, y las expedidas por las empresas de servicios públicos que operan en La Victoria, Caldas; así como la Resolución No. SSPD -

20164010001675 del 22 de enero de 2016 por la cual se revocó la resolución de descertificación del Municipio de Manzanares, Caldas.

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:

<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>	<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 o la norma que lo modifique, complementa o sustituya".</i>
--	---

En este orden de ideas, se tiene que el referido decreto expresamente indica la información que debe contener el documento a reportar por el ente territorial, a saber, que el acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidio y aporte solidario de acueducto, alcantarillado y aseo para la vigencia respectiva, sea expedido de conformidad con los porcentajes señalados en la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complementa o sustituya.

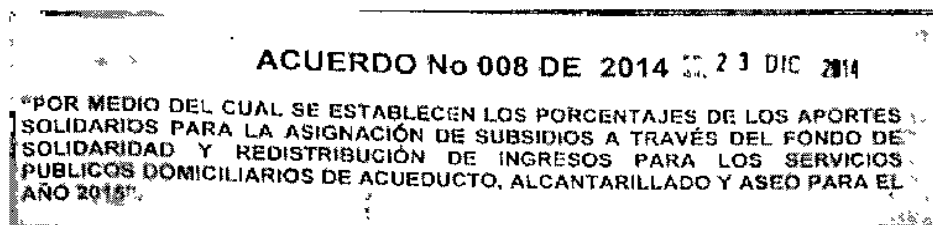
Por su parte, el artículo 125 *ibídem* señala:

"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 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 2o 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%)".

Ahora bien, para el caso concreto, **con relación al porcentaje de aporte solidario para el estrato 6**, en la resolución de descertificación se indicó que en el Acuerdo No. 008 del 23 de diciembre de 2014, no se fijó el factor correspondiente a la contribución de los usuarios del estrato 6 para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo, lo cual fue fundamento para verificar el incumplimiento.

Como se observa en el Acuerdo citado, no se fijó un porcentaje para los suscriptores del estrato 6, lo cual se evidencia a continuación:



ARTÍCULO SEGUNDO: Establecer como porcentaje de contribución por aportes de solidaridad aplicables en el Municipio de VICTORIA para las tarifas durante el año 2015, por las empresas que prestan los Servicios Públicos Domiciliarios de Acueducto, Alcantarillado y Aseo:

ESTRATO	SERVICIO PÚBLICO DOMICILIARIO				
	ACUEDUCTO		ALCANTARILLADO		ASEO
	CARGO FIJO	CONSUMO BÁSICO	CARGO FIJO	CONSUMO BÁSICO	
ESTRATO 5	50.00%	50.00%	50.00%	50.00%	50.00%
COMERCIAL	30.00%	30.00%	30.00%	30.00%	30.00%
INDUSTRIAL	50.00%	50.00%	50.00%	50.00%	50.00%

No obstante, aduce el ente territorial que dicha omisión obedece al hecho de que en el municipio no hay dicho estrato, para lo cual solicitó tener en cuenta la Certificación de Estratificación Socioeconómica expedida por la Secretaría de Planeación Municipal de Victoria, Caldas, de fecha 4 de noviembre de 2016, en la que consta que *"Dentro de la estratificación adoptada por el Municipio de Victoria Caldas mediante Decreto N°067 de octubre 10 de 1997, no se tiene estratificado residencias con estrato 5 o 6, además que el comité de estratificación del Municipio no ha realizado actualizaciones que incremente los estratos"*.

Teniendo en cuenta el documento allegado, y con el fin de verificar los hechos en el expuestos, este Despacho procedió a revisar el cargue de información relacionada con el indicador de Estratificación y Coberturas, en el que se pudo constatar que efectivamente para la vigencia objeto de estudio, en el municipio no existían predios del estrato 6; veamos:

Reporte Coberturas Municipales Estratificación - Con Soluciones Particulares

Para formato HTML: N° Registros en pantalla: todos

Año: 2015

Departamento: CALDAS

Municipio: VICTORIA

Servicio: ACUEDUCTO

Generar reporte en formato: Consultar

FECHA DE IMPRESIÓN: 09 APR 2016

COBERTURAS CON SOLUCIONES PARTICULARES									
RESIDENCIAL									
	Stratificación	Estrato 1	Estrato 2	Estrato 3	Estrato 4	Estrato 5	Estrato 6	6º Estratificado	
Numero Total de predios	7416	2516	2288	2380	152	80	ND	ND	
Numero de predios con solución	5438	2516	1158	1522	152	80	ND	ND	
Cobertura porcentual	73.33	48.27	21.29	38.17	2.8	1.47	ND	ND	

De lo anterior se deduce que en efecto, el Acuerdo municipal que fija los porcentajes de subsidios y aporte solidario no debe incluir factor de contribución para el estrato 6, en tanto no existen predios de dicha estratificación en el Municipio; y que en consecuencia, el argumento del municipio sobre el cumplimiento del requisito, debido a que no debía fijar dicho aporte está llamado a prosperar.

3.2 Del argumento de que el Acuerdo No. 008 de 2014 estableció porcentajes de subsidios y aportes solidarios por debajo del mínimo señalado en la Ley 1450 de 2011, debido a un error humano en la digitación del artículo segundo del mismo, en el que fueron erróneamente digitados los porcentajes de los aportes del uso comercial y el industrial, fijados en 30% y 50%, respectivamente.

Manifestó el ente territorial que si bien es cierto el Acuerdo No. 008 del 23 de diciembre de 2014 estableció un valor de 30% y 50%, para el uso comercial e industrial, respectivamente, esto obedece a un error humano al momento de la transcripción, máxime cuando dentro de los considerandos de dicho acuerdo se hace clara referencia a la aplicación de los criterios para fijar los porcentajes de subsidio y contribución, de conformidad con el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011.

Para el municipio, prueba de lo anteriormente expuesto es que tanto la Empresa de Obras Sanitarias de Caldas S.A. E.S.P. (prestadora de los servicios de acueducto y alcantarillado) como la Empresa de Aseo de Victoria S.A. E.S.P. (prestadora del servicio público de aseo) aplicaron correctamente los porcentajes de contribución de conformidad con el referido artículo 125 de la Ley 1450 de 2011. Luego de analizar las pruebas reportadas se evidencia que en efecto, durante la vigencia 2015, las dos empresas de servicios públicos en el municipio aplicaron un sobreprecio a la tarifa del cincuenta (50%) al estrato comercial; disposición que se ajusta a lo dispuesto sobre la materia en la Ley 1450 de 2011.

Ahora bien, respecto del Acuerdo No. 014 del 11 de noviembre de 2016, allegado junto con el recurso de reposición, debe indicarse que no tiene ningún valor probatorio para demostrar el cumplimiento 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 o la norma que lo modifique, complemente o sustituya"* por parte del Municipio, en la medida que fue expedido durante el año 2016 y por ende, no puede aplicarse retroactivamente.

Por lo tanto, este Despacho se permite advertirle que dicho acuerdo no puede ser tenido en cuenta para el análisis de la certificación que pretende obtener el municipio, pues resulta evidente que su aplicación está dada por la fecha de su expedición, es decir, el 11 de noviembre de 2016. En ese sentido, no puede tenerse como aplicada para la vigencia 2015, la cual es la vigencia a certificar en el presente proceso.

En este orden de ideas, es claro que el acuerdo aportado por el municipio no se expidió de conformidad con lo regulado en la Ley 1450 de 2011; pues, aunque la estipulación de los porcentajes de subsidios es adecuada, lo mismo no puede predicarse de los factores de aportes solidarios para los suscriptores comerciales.

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 20174010000836 del 30 de marzo de 2017, se profirió acto administrativo por el cual se ordenó la práctica de pruebas, que permitieran corroborar que efectivamente la indebida fijación del porcentaje de aporte solidario para el uso comercial obedeció a un error y que existe un Acuerdo en el que expresa e inequívocamente se aclara tal situación.

Para tal efecto, se solicitó la siguiente prueba:

1. Oficiar al Alcalde Municipal de Victoria - Caldas para que allegue el Acuerdo por el cual el Concejo Municipal de Victoria corrigió el error de transcripción que aduce, se presentó en el Acuerdo No. 008 del 23 de diciembre de 2014.

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

1. Remite el Alcalde Municipal mediante radicado SSPD 20175290280462 del 21 de abril de 2017, copia del Acuerdo Municipal No.014 del 11 de noviembre de 2016, *"por medio del cual se modifica el Acuerdo Nro.003 de 2016 donde se establecen los porcentajes de los aportes solidarios para la asignación de subsidios a través del Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos para los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo para el año 2016"*.

Sobre el particular, se reitera que dicho acuerdo carece de validez legal para ser considerado dentro del presente proceso de certificación de la vigencia 2015, por haber sido expedido con posterioridad al periodo objeto de análisis, como se indicó anteriormente.

Por lo tanto, el documento no será tenido en cuenta como elemento probatorio de los argumentos planteados por el ente territorial en su recurso de reposición.

Por otra parte, como respuesta a la solicitud probatoria realizada por esta entidad, el ente territorial no remite documento distinto al citado Acuerdo No. 014 del 11 de noviembre de 2016, que como ya se anunció, no puede ser valorado para la vigencia 2015, objeto de análisis del presente proceso de certificación.

Se concluye que el Municipio no dio alcance a la solicitud impetrada, en la medida en que no allegó el Acuerdo por el cual el Concejo Municipal de Victoria corrigió el error de transcripción que presuntamente se presentó en el Acuerdo No. 008 del 23 de diciembre de 2014.

La actuación surtida por el ente territorial, tendiente a obtener un nuevo acuerdo en el que se establecieran adecuadamente los porcentajes de aporte solidario, según la Ley 1450 de 2011, no corresponde al error de transcripción alegado, como fundamento para revocar la decisión de descertificar al Municipio y obtener la respectiva certificación.

No obstante, se le indica que dicho Acuerdo No. 014 del 11 de noviembre de 2016 tendrá plena validez jurídica y probatoria para el proceso de certificación que adelante esta Superintendencia, para la vigencia 2016.

Así las cosas, en punto del argumento expuesto por este Despacho como justificación para descertificar al municipio, dado que el porcentaje fijado del treinta (30%) para el uso comercial no cumple con lo establecido en la norma, no se tiene por cumplido lo estipulado en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015, sobre las vigencias, los requisitos de certificación y los plazos para proceder acreditar los mismos; en particular, el requisito de *"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"*.

Se le recomienda al ente territorial, que para efectos de próximas certificaciones en lo relacionado con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento Básico (SGP-APSB), proceda a revisar toda la documentación con que cuenta el municipio sobre la materia, con el fin de evitar situaciones como la presentada y retardar el proceso de certificación del municipio.

En este orden de ideas, se tiene que existe un incumplimiento del requisito, en el sentido que el Acuerdo No.008 del 23 de diciembre de 2014, debidamente reportado en el SUI por el ente territorial y vigente para el año 2015, no se adecuó a lo preceptuado por la Ley 1450 de 2011, y que el municipio no logró desvirtuar dicho incumplimiento pese a las oportunidades probatorias concedidas, a través del recurso de reposición impetrado y del auto de pruebas decretado; razón por la cual la decisión de revocar la resolución de descertificación con base en la nueva prueba encontrada por este Despacho, **no prospera**.

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 20164010057015 del 30 de septiembre de 2016, 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 VICTORIA, del Departamento de 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 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.

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. 2016401351600753E