



GD-F-008 V.9

Página 1 de 6

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010043135 DEL 31/03/2017

“Por la cual se resuelve un recurso de reposición”

EL 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, aclarar dichos actos y resolver los recursos que contra ellos se presenten.

Que el Municipio de VILLAMARÍA del Departamento de 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 20164010054015 del 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de VILLAMARÍA del Departamento de CALDAS, por no haber cumplido el siguiente criterio previsto en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015:

“Reporte en el SUI de la certificación expedida por la Secretaría Técnica del Comité Permanente de Estratificación Municipal o Distrital o quien haga sus veces, en la que conste que la estratificación aplicada en la vigencia a certificar está conforme a la metodología nacional establecida”

“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 noma que lo modifique, complementa o sustituya.”

La Resolución No. SSPD 20164010054015 del 30 de septiembre de 2016 fue notificada por aviso al Municipio de VILLAMARÍA – CALDAS el día 1 de diciembre de 2016, tal y como se observa en el expediente.



Que el Municipio de VILLAMARÍA del Departamento de CALDAS mediante el documentos radicados bajo los números SSPD 20165290850192 y SSPD 20165290850892 del día 13 de diciembre 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 Argumentos del recurrente

Los argumentos presentados por el municipio en su escrito de reposición, se resumen a continuación:

- Sustenta el Municipio que está debidamente estratificado, de acuerdo con la certificación aportada, de acuerdo con lo establecido en el Decreto de adopción 043 de 2003, aclarando que el mencionado Decreto adopta el estudio realizado a la fecha, según lo exigido por la Ley 142 de 1994, según la metodología tipo 2, que corresponde a la determinada para los municipios o centros poblados con más de 3.000 habitantes y aclarando que el estudio contiene el número de estratos válidos dentro de la municipalidad, los cuales son los existentes dentro del censo de usuarios de los prestadores de su jurisdicción, todo con base en el archivo REC 2015 aportado.
- Frente al 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 en la Ley 1450 de 2011 o la noma que lo modifique, complementé o sustituya, argumenta el ente territorial que el Concejo Municipal al aprobar el Acuerdo, se limitó a los usuarios y usos que existen en la cabecera Municipal, toda vez que los estratos 5 y 6 que se verifican dentro del REC 2015, se encuentran ubicados en la zona rural de su jurisdicción, mencionando que tal situación puede verificarse dentro del archivo (REC 2015), los cuales, según afirma, no cuentan con los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo, suministrados por un prestador de servicios públicos domiciliarios sino que son auto abastecedores de los mismos.
- Concluye que los factores de subsidio y aporte solidario, no se han dejado de aplicar en los estratos 5 y 6, en la media en que los mismos, no se encuentran en la cabecera municipal, quedando sin sustento el motivo de la descertificación.

2.2 De los documentos aportados con el recurso de reposición.

Con el radicado con el No. 20165290850192, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, se allegaron los siguientes documentos para que sean tenidos en cuenta como prueba:

- Decreto municipal 043 de 2003, por medio del cual se adoptó el estudio de estratificación del municipio de Villamaría
- Certificación de la Secretaría de Planeación Municipal, donde hace constar que el municipio aplicó dicho estudio en la vigencia de 2015.
- Certificado del Presidente del Comité de Estratificación Municipal donde se ratifica la certificación emitida por el Secretario de Planeación Municipal.
- Certificación expedida por la empresa AQUAMANA ESP, mediante la cual se hace constar que para la vigencia de 2015, no se contaba con usuarios de estratos 5 y 6 y que los porcentajes de aportes solidarios aplicados, se ajustan a la ley 1450 de 2011.
- Acuerdo 078 de 2015, por medio de la cual se establecen los porcentajes de subsidios para los estratos 1, 2 y 3 y los aportes solidarios para los estratos 5 y 6 y usuarios comerciales e industriales de los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo.
- Base de datos del REC 2015, reportada al SUI para la vigencia de 2015.

Los anteriores documentos, en su valor integral, se incorporan al expediente.

3 ANÁLISIS DE LOS ARGUMENTOS

Para determinar si le asiste razón a la parte recurrente, esta Superintendencia procederá a analizar los argumentos expuestos en el escrito de reposición, lo cual efectuará de la siguiente manera:

Respecto del requisito relacionado con el reporte en el SUI de la certificación expedida por la Secretaría Técnica del Comité Permanente de Estratificación Municipal o Distrital o quien haga sus veces, en la que

conste que la estratificación aplicada en la vigencia a certificar está conforme a la metodología nacional establecida, junto con el recurso, se allegó la certificación expedida por el Jefe de la División de Servicios Públicos del Municipio, Nelson Hidalgo Salazar, quien actúa como Secretario Técnico del Comité de Estratificación del Municipio, emitió certificación que hace constar que para la vigencia de 2015, la estratificación aplicada se encuentra conforme con la metodología nacional establecida, por lo tanto, se da por cumplido el requisito:

EL JEFE DE LA DIVISION DE SERVICIOS PUBLICOS DEL MUNICIPIO DE VILLAMARIA, QUIEN ACTUA COMO SECRETARIO(A) TECNICO(A) DEL COMITÉ DE ESTRATIFICACIÓN DEL MUNICIPIO, HACE CONSTAR QUE:

1. Que el municipio de VILLAMARIA Caldas, se encuentra debidamente estratificado según decreto de adopción N° 043 del 25-06-2003.
2. Que el decreto de estratificación adopta el estudio realizado a la fecha según lo exigido por la Ley 142 de 1994.
3. Que para la vigencia del 2015 en el municipio de VILLAMARÍA, Caldas, se aplicó la estratificación adoptada por medio del decreto 043 del 25 de junio de 2003, la cual cumple con la metodología de estratificación Tipo 2, establecida por el Departamento Administrativo Nacional de Estadística DANE y que en la actualidad son las metodologías validas a aplicar a la estratificación socioeconómica de los municipios de Colombia.
4. Que el estudio de estratificación del municipio, se encuentra realizado según metodología de estratificación tipo 2, que es la determinada para Municipios, Localidades o Centros Poblados con más de tres mil habitantes.
5. Que dentro del decreto de estratificación se determinan los estratos socioeconómicos en los que se clasificaran las viviendas y predios del municipio ubicados en el casco urbano.
6. Según el estudio de estratificación se tienen identificados los siguientes estratos en el casco urbano:
 - a. Estrato 1
 - b. Estrato 2
 - c. Estrato 3
 - d. Estrato 4
7. Se tienen plenamente identificados los usos del suelo:

En
cuanto

- a. Comercial
- b. Oficial
- c. Industrial

8. El estudio adoptado y aplicado de estratificación, siempre se encuentra sujeto a ajustes, según los nuevos desarrollos urbanísticos del municipio y/o usos del suelo que se soliciten o identifiquen, los cuales son aprobados por el Comité Permanente de Estratificación del Municipio.

Para constancia se firma el primer (02) día del mes de diciembre (12) de dos mil dieciséis (2.016).



NELSON HIDALGO SALAZAR
Jefe División Servicios Públicos
Municipio de Villamaría

Ahora bien, en lo relacionado con 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 noma que lo modifique, complemente o sustituya, y frente a lo afirmado por el municipio recurrente en su escrito de reposición al señalar que no se encontraba obligado a establecer los porcentajes de aporte solidario para los estratos 5 y 6, por tratarse de predios ubicados en zona rural y que son auto-abastecedores de los servicios de acueducto, aseo y alcantarillado, este Despacho considera pertinente recordarle al recurrente lo siguiente:

La existencia de usuarios de estratos 5, 6, industrial y/o comercial en la zona rural, conlleva a que exista un prestador que les suministre los servicios públicos, o que dichos usuarios se clasifiquen en la figura de productor marginal definida en el artículo 14.15 de la Ley 142 de 1994, el cual reza lo siguiente: "Es la persona natural o jurídica que utilizando recursos propios y técnicamente aceptados por la normativa vigente para cada servicio, produce bienes o servicios propios del objeto de las empresas de servicios públicos para sí misma o para una clientela compuesta exclusivamente por quienes tienen vinculación económica directa con ella o con sus socios o miembros o como subproducto de otra actividad principal". En ese orden de ideas, ésta clase de prestador se encuentra relacionado como una de las personas que pueden prestar servicios públicos en Colombia, con independencia de la calidad del agua suministrada o si la misma es tratada o no por el prestador, porque el hecho que suministre agua no apta no le quita el carácter de productor marginal o de prestador de servicios públicos.

Por su parte, el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011 "Por la cual se expide el Plan Nacional de Desarrollo, 2010-2014", es claro al señalar que los usuarios de servicios suministrados por ellos mismos en los casos de autoabastecimiento, deberán hacer aportes de contribución al respectivo Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos, en los porcentajes definidos por la entidad territorial, veamos:

"ARTÍCULO 125. SUBSIDIOS Y CONTRIBUCIONES PARA LOS SERVICIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO. (...)

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 (...)" (subrayado fuera de texto).

En cumplimiento de lo anteriormente subrayado, la Comisión de Regulación de Agua Potable y Saneamiento Básico expidió la Resolución No. 452 de 2008 "Por medio de la cual se regulan el aporte solidario a cargo de los usuarios de los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y

aseo, suministrados por productores de servicios marginales independientes o para uso particular, y los mismos en los casos de autoabastecimiento, en usos comerciales e industriales en cualquier clase de suelo y de vivienda campestre en suelo rural y rural suburbano, a los fondos de solidaridad y redistribución de ingresos". (Subrayado fuera de texto)

Así mismo, la Oficina Jurídica de esta SSPD mediante el Concepto No. 162 de 2014, señaló lo siguiente:

"De conformidad con lo anterior, cuando el productor marginal presta servicios públicos no solo para sí sino para terceros, deberá aplicar el régimen propio de los subsidios y contribuciones y si al realizar el cruce entre subsidios y contribuciones se genera superávit, deberá trasladar estos recursos a los Fondos de Solidaridad y Redistribución de Ingresos."

"En efecto, el inciso tercero del artículo 125 de la Ley 1450 de 2012 dispuso que 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"

En consecuencia de lo anterior, y aunque se trate de usuarios o predios situados en la zona rural del ente territorial, debe establecerse para estos un porcentaje de aporte de contribución que cumpla lo establecido en la Ley 1450 de 2011, incluso si se trata de casos de autoabastecimiento.

En el caso particular objeto del presente proceso de certificación, es claro que el municipio de VILLAMARIA – CALDAS, reportó la existencia de predios en el sector rural correspondientes a los estratos 5 y 6, tal como puede verificarse en el Reporte de Estratificación y Coberturas (REC) correspondiente al año 2015, así:

Sistema Único de Información de Servicios Públicos SUI
República de Colombia

general
consulta de información

nutiservicio/administrativo/Reporte Coberturas Municipales Estratificación - Con Soluciones Particulares

Para formato HTML N° Registros en pantalla: todos

Año: 2015

Departamento: CALDAS

Municipio: VILLAMARIA

Servicio: ACUEDUCTO

Generar reporte en formato: Consultar

TOTAL RURAL	TOTAL	Estrato 1	Estrato 2	Estrato 3	Estrato 4	Estrato 5	Estrato 6	No. Estratificado
3588	791	340	340	117	57	38	1605	
ND	ND	ND	ND	ND	ND	ND	ND	
ND	ND	ND	ND	ND	ND	ND	ND	

Por lo anterior, el Despacho no encuentra de recibo lo argumentado por el municipio recurrente, por lo cual la resolución de descertificación será confirmada.

En mérito de lo expuesto, el Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información,

RESUELVE

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010054015 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 VILLAMARIA 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, 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.



CARLOS ANDRÉS BERNAL CASAS

Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información

Proyectó: Alejandro Neira Sánchez - Contratista Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo.
Aprobó: Carlos Andrés Bernal Casas – Coordinador Grupo de Certificaciones e Información,
Expediente: 2016401351600752E