



GD-F-008 V.9

Página 1 de 5

**RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010077495 DEL 12/05/2017**

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

Que el Municipio de SAN SEBASTIAN del Departamento de CAUCA, 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 20164010057325 del 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de SAN SEBASTIAN del Departamento de CAUCA, 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 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”*

La Resolución No. SSPD 20164010057325 del 30 de septiembre de 2016 se notificó personalmente al Municipio de SAN SEBASTIAN, el día 11 de noviembre de 2016, tal y como se observa en el expediente.



C014/5927



C014/5927

Que el Municipio de SAN SEBASTIAN – CAUCA mediante el documento radicado bajo el número SSPD 20165290765522 9 de noviembre 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**

Como argumentos del recurso, se alegaron los siguientes por parte del ente territorial:

- El Municipio de San Sebastián – Cauca asegura que no incumplió 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 e la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complemente o sustituya”, establecido en el Decreto 1077 de 2015.
- Lo anterior se funda en las siguientes razones. En primera medida, el Ente Territorial manifiesta que el municipio “está catalogado en categoría sexta y no cuenta con viviendas en estrato 5,6 y uso industrial. Para la vigencia 2015, no se realizó cobro por concepto de aportes solidarios y por lo tanto no hay vulneración normativa respecto a los porcentajes establecido [sic] en el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011.”
- “Con respecto al acuerdo No. 014 del 03 de octubre de 2014 por el cual se aprueban los porcentajes de subsidios y contribuciones , aunque no se cuente en el municipio con viviendas estrato 5, 6 ni industrial [sic] y por lo tanto no se aplica el factor de contribución se establecieron los porcentajes de contribución para dar cumplimiento a la normatividad pero y que [sic] por un error humano en la transcripción de este que no fue advertido oportunamente se mencionó que el porcentaje de contribución para el estrato 6 corresponde al 50% pero lo correcto es que el porcentaje de contribución para el estrato 6 corresponde al 60%, con lo cual damos alcance al error mencionado y esperamos aclarar por completo el tema en discusión y hacer posible que el municipio de san Sebastián sea certificado para la administración de los recursos [sic] del sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico SGP-APSB, correspondiente a la vigencia 2015”.

### **2.2. De los documentos aportados al expediente**

Con el radicado con el No. 20165290765522, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, no se allegaron documentos que sustenten lo manifestado en el recurso de reposición. Por tal razón, la SSPD, en aras de aclarar lo manifestado por el municipio recurrente, profirió Auto de pruebas 20174010000806 conforme a lo siguiente:

“Que de conformidad con el artículo 2.3.5.2.1.11 del Decreto 1077 de 2015, la Superintendencia tiene la facultad de solicitar soportes adicionales para confrontar la información reportada al SUI con otras fuentes y decretar pruebas para comprobar la consistencia de la información suministrada, en razón a lo cual, previo a resolver de fondo el recurso de reposición interpuesto, se considera necesario decretar pruebas de oficio atinentes a requerir al municipio con el fin que allegue el ACUERDO por el cual corrige el error de transcripción que aduce se presentó en el acuerdo No. 014 del 3 de octubre de 2014.” (Subrayado fuera de texto).

El día 20 de abril de 2017, por medio del radicado de entrada no. 20175290274752, el municipio recurrente allega los siguientes documentos:

2.2.1. Acuerdo No. 019 de 2016, expedido el 25 de noviembre de 2016 “por medio del cual se establecen los factores de subsidio y aporte solidario para los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo para los estratos 1, 2 y 3 en el municipio de San Sebastián Cauca

2.2.2. Acta de sanción del Acuerdo No. 019 de 2016

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 SSPD procederá a analizar los argumentos expuestos en el escrito de reposición, lo cual efectuará de la siguiente manera:

**3.1. 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, complemento o sustituya.**

El Municipio recurrente afirma en su escrito de reposición que el Acuerdo Municipal No. 014 de 2014 efectivamente fijó incorrectamente los porcentajes determinados en la Ley 1450 de 2011 al establecer para los usuarios estrato 6 un porcentaje del 50%, suma que evidentemente transgrede lo determinado por la norma para este tipo de usuarios.

Sobre el particular, señala el impugnante que tal situación se debió a un error involuntario de digitación por parte del Municipio y que el anterior se subsanó al expedir el Acuerdo No. 019 de 2016, por medio del cual se hace, según el ente territorial, la corrección del error de digitación respecto del porcentaje de aporte solidario.

Por otro lado, también asegura que el ente territorial, a pesar de haber fijado porcentajes para los estratos 5, 6 e industrial, este no posee predios que cumplan dichos requisitos, razón por la cual, considera el recurrente, tal fijación no surte ningún efecto en la realidad.

Así, en primera instancia se evidencia que efectivamente el Municipio no tiene predios clasificados en estratos 5 y 6, tal y como se ve en la siguiente imagen:

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

(Para formato HTML) N° Registros en pantalla: todos

Año: 2015

Departamento: CAUCA

Municipio: SAN SEBASTIAN

Servicio: ACUEDUCTO

Generar reporte en formato: Consultar

FECHA DE CERTIFICACION: 21-APR-2016

COBERTURAS CON SOLUCIONES PARTICULARES									
RESIDENCIAL									
		Total Residencial	Estrato 1	Estrato 2	Estrato 3	Estrato 4	Estrato 5	Estrato 6	No Estratificado
TOTAL MUNICIPAL	Numero Total de predios	1139	722	ND	ND	ND	ND	ND	417
	Numero de Predios con acceso al servicio	1136	722	ND	ND	ND	ND	ND	414
	% Cobertura Usuarios	99.74	63.56	ND	ND	ND	ND	ND	36.44

No obstante, aun cuando el Municipio no tiene predios en los estratos ya referenciados, tal situación no lo exime de fijar correctamente los porcentajes determinados en la Ley. En otras palabras, si bien es permitido no fijar dichos porcentajes para predios que no se tengan registrados (como en este caso), de fijarse algún porcentaje, es deber del Municipio hacerlo conforme a la Ley. Por tal motivo, como se comprobó en la Resolución de Descertificación, el Acuerdo Municipal No. 014 de 2014 fijó para el estrato 6 un porcentaje del 50%, situación que va en contra de lo establecido por la Ley 1450 de 2011 y que conllevó a la ya comentada descertificación del Municipio.

Sin embargo, teniendo en cuenta que el recurrente en su escrito de reposición aseguró que lo anterior se debió a un error de transcripción, esta Superintendencia requirió al recurrente para que anexara el acto administrativo que corrige el error señalado por el mismo. Lo anterior, conforme al principio de sobreponer lo sustancial sobre lo formal, toda vez que de comprobarse que efectivamente lo manifestado por el recurrente correspondió a un error de transcripción y que para la vigencia 2015 se aplicaron correctamente los porcentajes que determina la Ley, es deber de esta Superintendencia revocar la Resolución 20164010057325 y certificar al Municipio.

Pues bien, esta Superintendencia procedió a verificar el Acuerdo Municipal que responde a la anterior solicitud, y encontró que el mismo, si bien fija correctamente los porcentajes para los subsidios y contribuciones, (i) no corrige el Acuerdo 014 de 2014 y (ii) no rigió para la vigencia a certificar.

A continuación, se evidencia lo anteriormente señalado:

**ACUERDO No 019 DE 2016.****Noviembre 25 2016****POR MEDIO DEL CUAL SE ESTABLECEN LOS FACTORES DE SUBSIDIO Y APOORTE SOLIDARIO PARA LOS SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO PARA LOS ESTRATOS 1,2 Y 3 DEL MUNICIPIO DE SAN SEBASTIÁN CAUCA.**

EL HONORABLE CONCEJO municipal de san Sebastián Cauca, en uso de sus facultades constitucionales y legales y reglamentarias en especial las conferidas por los artículos 313, 338, 366 y 368 de la Constitución Política, la ley 136 de 1994, la Ley 142 de 1994, la Ley 632 del 2000, el decreto 1013 de 2005 el decreto 057 de 2006 y demás normas concordantes y

**CONSIDERANDO**

**ARTICULO SEGUNDO: FACTORES DE CONTRIBUCIÓN POR APORTES SOLIDARIOS.** Como factores de contribución por aportes solidarios a aplicar para los usuarios de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo para los usuarios del sector residencial de los estratos 5 y 6 si existen y los usuarios de tipo industrial y comercial, adicionalmente para el servicio de aseo para los pequeños y grandes productores de residuos sólidos, los siguientes:

ESTRATO	ACUEDUCTO CARGO FIJO Y CONSUMO	ALCANTARILLADO CARGO FIJO Y CONSUMO	ASEO CARGO FIJO Y CONSUMO
5	50%	50%	50%
6	60%	60%	60%
Comercial	50%	50%	50%
Industrial y	30%	30%	30%

**ARTICULO TERCERO:** Cada año las entidades prestadoras de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y Aseo, de acuerdo con la estructura tarifaria vigente y con los porcentajes de subsidios aprobados para el año respectivo, estimaran para la siguiente vigencia fiscal, los montos totales de los subsidios necesarios a otorgar.

**ARTICULO CUARTO:** Autorizase al alcalde Municipal de San Sebastián Cauca para realizar los Movimientos presupuestales necesarios.

**ARTICULO QUINTO:** EL presente acuerdo tendrá efectos fiscales para las vigencias 2016 al 2019.

Dado en el Concejo Municipal de San Sebastián Cauca, a los 25 días del mes de Noviembre de dos mil dieciséis (2016)

Como se ve en la imagen precedente, se evidencia que el Acuerdo, aun cuando cumple lo establecido por el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011, no corrigió de manera expresa el Acuerdo No. 014 de 2014 y no rigió para la vigencia 2015, tal y como se evidencia en su artículo quinto.

Respecto a la corrección de errores de Actos Administrativos, la Ley determina que estos deben hacerse de manera clara y expresa, a través de un acto administrativo en el cual se señale la falencia formal advertida y que la misma busca superarse mediante dicho acto, tal y como lo dispone el artículo 45° de la Ley 1437 de 2011. Lo anterior, como puede observarse, no se hizo en el Acuerdo 019 de 2016, Acto que solo se limitó a regular los porcentajes para todos los estratos a partir del 2016.

Como se ve en la imagen precedente, el Acuerdo Municipal No. 019 de 2016, rige a partir de su promulgación, esto es a partir del año 2016, por lo cual este Despacho concluye que durante la vigencia 2015, el municipio de San Sebastián no contó con un acto administrativo que regulara los subsidios y contribuciones ajustado a la Ley, lo que conlleva a que el requisito no se subsane.

Conforme a lo expuesto, esta Superintendencia concluye que los argumentos descritos en el recurso, como los elementos de prueba, no permiten desvirtuar lo dispuesto en la resolución de descertificación, esto es su incumplimiento a los requisitos "Reporte en el SUI del acuerdo de aprobación de 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, complemento o sustituya", en razón a lo cual, el recurso formulado por el MUNICIPIO DE SAN SEBASTIAN –CAUCA, no prospera y la resolución recurrida se confirma.

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 20164010057325 30 de septiembre de 2016, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

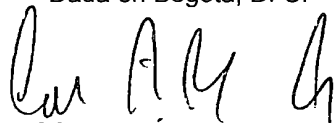
**ARTÍCULO SEGUNDO. - NOTIFICAR** personalmente de la presente resolución al alcalde del Municipio de SAN SEBASTIAN del Departamento de CAUCA, haciéndole entrega de una copia de la misma, y advirtiéndole que contra ésta no procede recurso alguno. De no ser posible la notificación personal, se debe dar 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 del CAUCA, 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: Juan David Pérez De La Torre - Contratista Delegada Acueducto, Alcantarillado y Aseo  
Aprobó: Carlos Andrés Bernal Casas – Coordinador Grupo de Certificaciones e Información  
Expediente: 2016401351600686E