



GD-F-008 V.9

Página 1 de 4

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010004775 DEL 08/03/2017

“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 ALTO BAUDÓ del Departamento del CHOCÓ, es de categoría 6 y como no fue 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 20164010053915 del 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de ALTO BAUDÓ del Departamento del CHOCÓ, por no haber cumplido con los requisitos previstos 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 norma que lo modifique, complementa o sustituya.”

La Resolución No. SSPD 20164010053915 del 30 de septiembre de 2016, se notificó personalmente vía correo electrónico al representante legal del Municipio de ALTO BAUDÓ el 16 de noviembre de 2016.



C014/5927



C014/5927

El Municipio de ALTO BAUDÓ mediante el documento radicado en esta entidad bajo el número SSPD 20165290803782 del 24 de noviembre de 2016, presentó oportunamente recurso de reposición en contra de la citada resolución.

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

2.1 El representante legal del Municipio de ALTO BAUDÓ (CHOCÓ), presentó los siguientes argumentos:

"(...)

La administración que represento subsana las deficiencias probatorias que no conoce su despacho para proferir el acto administrativo recurrido, toda vez que no fueron aportadas al proceso administrativo de certificación por lo tanto se procede a anexar los siguientes medios de pruebas documentales que una vez valorado para resolver este recurso, le permita a ese Despacho, adoptar una decisión distinta y favorable para los intereses de este ente territorial que represento, a saber:

➤ *Se dice que el 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 completamente o sustituya.*

Para subsanar se anexa Certificación expedida por el señor Personero Municipal en la que se establece que el alcantarillado Municipal fue entregado en el mes de octubre de 2015.

La agencia ministerio público certifica con lujo de detalles como se ve en la misma como se realizó la contratación de esas obras desde la selección de los proponentes, hasta la fecha en la que se entregó y se liquidó el mismo contrato.

Así mismo anexamos certificación de la Secretaría de Planeación municipal en la que se establece que la fecha de inicio de operaciones del alcantarillado fue el 15 de octubre del año 2015, por lo cual no aplica entonces, el ítem por el cual no se certificó al municipio.

Anexamos Acuerdo 036 de agosto de 2013 por el cual se establecieron los porcentajes de subsidios y aportes solidarios para la vigencia 2015.

➤ *Se dijo que no se cumplió con el requisito de la Certificación expedida por la Secretaría Técnica del Comité Permanente de estratificación municipal.*

Para subsanar se adjunta la certificación solicitada en 01 folios expida por la secretaria técnica del comité permanente de estratificación municipal".

Concluyó, que el municipio de Alto Baudó está calificado de 6ª categoría, por tanto, no se cuentan con los parámetros para establecer los estratos 5 y 6; por su condición geográfica no se cumplen tampoco las condiciones elementales para establecer un estrato industrial, y agrega que situación diferente ocurre con el estrato comercial, el cual fue establecido en sus porcentajes como lo establece la Ley 1450 de 2011. De esa manera, solicita se revoque la decisión y como consecuencia se certifique a la entidad territorial.

2.2. De las pruebas relacionadas en el recurso.

Con el radicado bajo el No. 20165290903782 del 24 de noviembre de 2016, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, el representante legal del Municipio del Alto Baudó, Chocó, anexó los siguientes documentos para que fueran tenidos en cuenta como pruebas:

2.2.1. Copia de la Certificación por medio de la cual el Secretario de Planeación del Municipio de Alto Baudó, por medio de la cual se informa, que desde el 15 de octubre de 2015 "se encuentra en funcionamiento el alcantarillado de pie de pato (sic) cabecera municipal de LTO BAUDÓ Construido mediante el contrato de obra 0001 de 2015 (...)"

2.2.2. Copia de documento por el cual, el Personero Municipal de ALTO BAUDÓ, certifica que "Pie de Pató cabecera Municipal del Alto Baudó cuenta con el servicio de Alcantarillado" desde el 15 de octubre de 2015.

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:

Argumentos expuestos sobre el cumplimiento del requisito relacionado con el "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".

En la resolución objeto de recurso se estableció que el Municipio del ALTO BAUDÓ incumplió éste requisito, debido a que cargó en el SUI el "Acuerdo Municipal No. 036 del 14 de agosto de 2013, por el cual se establecieron los porcentajes de subsidios y aportes solidarios para a vigencia 2015; sin embargo no definió porcentajes para el servicio de alcantarillado", por lo que no se observa que los porcentajes establecidos en la Ley 1450 de 2011 hubiesen sido acogidos.

Al respecto, el representante legal del Municipio del ALTO BAUDÓ en el escrito de reposición dio a entender que la descertificación por este requisito obedeció a la ausencia de pruebas que permitieran constatar que el municipio solo hasta octubre de 2015, contó con el servicio de alcantarillado, como sustento de lo afirmado aportó certificación del Personero Municipal y del Secretario de Planeación de esa entidad territorial que así lo señalaron.

De esa manera, este despacho procede a pronunciarse sobre los argumentos presentados por el representante legal del Municipio del ALTO BAUDÓ advirtiendo que a través de la estratificación, se clasifica a la población según sus condiciones socio-económicas, a efectos de permitir que la redistribución del ingreso y el principio de solidaridad que deben imperar en el régimen de tarifas para los servicios públicos domiciliarios se cumplan efectivamente (artículo 367 de la Constitución). La Ley 142 de 1994 en este caso, hace uso de este mecanismo para determinar qué sectores de la población deben además pagar los costos propios de los servicios públicos de los cuales son usuarios, asumir un pago extra, a fin de colaborar con ese otro sector de la población que no tiene los recursos suficientes para cubrir los costos reales de estos servicios.

En este orden de ideas, la Ley 1450 del 16 de junio del 2011, determinó unos porcentajes máximos de subsidios y mínimos de contribuciones que los municipios deben observar a la hora de expedir el acto administrativo, además de señalar que dichos factores aprobados por los respectivos Concejos Municipales tendrán una vigencia igual a cinco años.

No obstante en el presente asunto, el Acuerdo Municipal No. Acuerdo Municipal No. 036 del 14 de agosto de 2013, no fijó los porcentajes de subsidios y aportes solidarios para a vigencia para el servicio de alcantarillado, desconociendo lo dispuesto en el artículo 2.3.5.1.2.6. del Decreto 1077 del 2015, que ordena que los entes territoriales deben reportar 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" (Subrayado fuera de texto).

Por su parte, la citada Ley 1450 de 2011 establece en su artículo 125, que "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%)." (Subraya fuera del texto)

Así las cosas, es claro que el Acuerdo Municipal No. 036 del 14 de agosto de 2013, no satisface el requisito en discusión, como quiera que no fue expedido de conformidad con la Ley 1450, condición que la norma demanda para acreditar el requisito relacionado con el acto administrativo que regula el porcentaje de subsidios y contribuciones.

Teniendo en cuenta lo anterior, de acuerdo a las actuaciones del Municipio en torno al incumplimiento de la ley, no se presentó un cambio sorpresivo, abrupto e inesperado en la normatividad que regula los porcentajes de subsidios y contribuciones, que no fuese previsible para que la administración municipal tomara las medidas convenientes y oportunas que concordaran con lo fijado en la ley.

Cabe anotar sobre este punto, y dando respuesta a lo argumentado en el escrito de reposición, que si bien el municipio de ALTO BAUDÓ antes del 15 de octubre de 2015, no contaba con el servicio de alcantarillado, como se logró demostrar, sin embargo, este hecho no resulta suficiente para apartarse del cumplimiento a lo dispuesto en la Ley 1450 de 2011 y el Decreto 1077 de 2015, pues la entidad territorial debió prever que la prestación del servicio de alcantarillado se pondría en marcha el 15 de octubre de 2015 y así debió realizar las gestiones necesarias que le hubiesen permitido dar cumplimiento a la normatividad ahora desconocida en lo que restaba del mismo año, por lo anterior, las razones expuestas por la entidad territorial no son de recibo.

Argumentos expuestos sobre el cumplimiento 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”.

En el acto administrativo objeto de recurso se estableció que el Municipio del ALTO BAUDÓ incumplió éste requisito, debido a que en el cargue en el SUI *“no consta que la estratificación aplicada en la vigencia 2015 [estuviera] conforme a la metodología nacional establecida”.*

Al respecto, en el recurso de reposición presentado por el Municipio del ALTO BAUDÓ, se manifiesta que para superar el incumplimiento, se aporta la certificación expedida por la Secretaría Técnica del comité permanente de estratificación municipal, no obstante, revisado los documentos enviados por entidad territorial, no se observa que el documento hubiese sido aportado, de esa manera, al no tenerse elementos de juicio adicionales que permitan adoptar una decisión diferente a la adoptada el 30 de septiembre de 2015, este Despacho confirmará la decisión respecto al incumplimiento de este requisito.

En este entendido, este Despacho confirma como incumplidos los requisitos objeto de estudio, ya que como se demostró, el Municipio del ALTO BAUDÓ no expidió un acto administrativo con observancia de los requisitos establecidos en Ley 1450 de 2011 y el Decreto 1077 de 2015 para la vigencia 2015.

Como corolario de lo expuesto, se evidencia que el ente territorial no logró justificar las razones por las cuales, omitió adoptar los porcentajes de subsidios y aportes solidarios del servicio de alcantarillado para la vigencia 2015, ni aportó elementos de prueba nuevos en los que se pudiera determinar que la estratificación adoptada para la vigencia 2015 estuvo conforme a la metodología nacional establecida.

En mérito de lo expuesto, el Superintendente Delegado para Acueducto, Alcantarillado y Aseo,

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010053915 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 del Municipio de Alto Baudó del Departamento del Chocó, 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 Chocó, 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: Mauricio A Moncayo Valencia – Abogado contratista Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo
Revisó: María Eugenia Sierra Botero – Coordinadora Grupo de Certificaciones e Información
Expediente: 2016401351600648E