



GD-F-008 V.9

Página 1 de 5

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20164010062905 DEL 15/11/2016

“Por la cual se resuelve un recurso de reposición”

EL SUPERINTENDENTE DELEGADO PARA ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO (E)

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 y en la Resolución No. SSPD 20111300032265 de 2011,

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 CONDOTO del Departamento de 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 contra la decisión de esta SSPD sobre el proceso de certificación, procede únicamente el recurso de reposición, el cual debe ser interpuesto dentro de los diez días hábiles siguientes a la notificación del acto administrativo, tal como lo señala el artículo 76 del C.P.A.C.A., recurso que se resuelve en este acto administrativo.

2. DE LA RESOLUCIÓN DE DESCERTIFICACIÓN

Que mediante Resolución No. SSPD 20164010052055 del 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de CONDOTO Departamento de CHOCÓ, 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 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 norma que lo modifique, complemento o sustituya.



2.1 Notificación de la Resolución No. SSPD 20164010052055 del 30 de septiembre de 2016.

Para efectos de notificar la Resolución No. SSPD 20164010052055, se envió citación a la alcaldesa del Municipio de CONDOTO del Departamento de CHOCÓ, mediante el oficio No. SSPD 20164010663741 del 7 de octubre de 2016, advirtiéndole que en caso de no comparecer personalmente, se notificaría la decisión mediante aviso conforme lo dispone el artículo 69 de la Ley 1437 de 2011.

El 11 de octubre de 2016, el señor Bismar Eyeris Mosquera Rentería, apoderado de la alcaldesa municipal de Condoto, compareció a esta SSPD a notificarse personalmente del contenido de la Resolución No. SSPD 20164010052055.

La señora Luz Marina Agualimpia Benítez, en su calidad de representante legal, mediante el documento radicado en esta Entidad bajo el número SSPD 20165290719612 del 21 de octubre de 2016, presentó recurso de reposición contra la Resolución No. SSPD 20164010052055.

3. DEL RECURSO DE REPOSICIÓN

3.1 Verificación de los requisitos de forma

El artículo 77 del C.P.A.C.A, establece que para efectos de ser admitidos y resueltos, los recursos de reposición deben interponerse dentro del plazo legal, por el interesado o su representante o apoderado debidamente constituido, sustentarse con expresión concreta de los motivos de inconformidad e indicar el nombre y la dirección del recurrente.

De conformidad con lo anterior, revisado el escrito de reposición se observa que este fue presentado por la Alcaldesa del Municipio de CONDOTO del Departamento de CHOCÓ, quien es la funcionaria competente para interponerlo, además se confirma que fue presentado dentro del término legal, que en él se sustentan de forma concreta los motivos de inconformidad y se indicó la dirección para efectos de recibir notificaciones.

Según lo expuesto, el escrito radicado con el No. SSPD 20165290719612 reúne los requisitos exigidos por el Artículo 77 del C.P.A.C.A, por lo tanto se procederá a efectuar el análisis de fondo del recurso.

3.2 Argumentos del recurrente

Como argumentos del recurso, se alegaron los siguientes por parte de la alcaldesa municipal:

"Hechos"

PRIMERO: Que la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios mediante, resolución SSPD-20164010052055 de 30 de Septiembre de 2016, fue desertificado (sic) el Municipio de CONDOTO, en el proceso de Certificación para el Manejo de los Recursos del S.G.P.- APSB, correspondiente a la Vigencia 2015, por el no cumplimiento del siguiente requisito.

ASPECTO	REQUISITO	FECHA DE CARGUE	INFORMACIÓN REPORTADO	RESULTADO
Aplicación de la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios de Aseo y Aseo	Reporte en el SUI el acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidios y aporte solidario de acueducto, alcantarillado y aseo para la vigencia	21 de Abril de 2016	Acuerdo Municipal N° 005 del 27 de febrero de 2012, por el cual se establecieron los porcentajes de subsidios y aportes solidarios aplicados en la vigencia 2015.	
Alcantarillado Y Aseo	respectiva, expedido de conformidad con los porcentajes señalados en la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique o lo sustituya.		pero fijó por debajo del mínimo las contribuciones para el uso comercial e industrial y no estableció aporte solidario para estratos 5 y 6	NO CUMPLE

SEGUNDO: Que la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios mediante, resolución SSPD-20154010043905 de 30 de Septiembre de 2015, en la evaluación del requisito 4. En cuanto la aplicación de la metodología para asegurar el equilibrio entre los subsidios y las contribuciones para los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo el municipio reporto al SUI, el 11 de Febrero de 2014, el Acuerdo N° 05 del 27 de Febrero de 2012, por lo cual se aprobó los porcentaje de subsidios y contribuciones de conformidad con lo señalado en la Ley 1450 de 2011. Y se estableció este requisito como Cumplido.

TERCERO: En el Municipio de Condoto no Existen, Inmuebles de Uso Industriales ni inmuebles Residenciales en estrato 5 y 6.

CUARTO: Que la Empresa de Servicios Públicos Domiciliario de Condoto identificada con Nit: 818000000 – 1; Durante la Vigencia 2015, realizo el cobro de las contribuciones a los suscriptores de uso comercial, la cual fue del cincuenta por ciento (50%), y no se tienen suscriptores Industriales ni Suscriptores Residenciales de los estrato 5 y 6 por tanto no se percibe ningún tipo de aporte solidarios de los mismos. Por tanto se está Dando cumplimiento en lo establecido en la Ley 1450 de 2011 Art. 125.”

3.3. De las pruebas relacionadas en el recurso.

Con el documento radicado con el No. 20165290719612, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, se allegaron los siguientes documentos para que fueran tenidos en cuenta como prueba:

3.3.1. Certificación suscrita por el Secretario de Planeación de Condoto de fecha 12 de octubre del 2016, en la que consta que no existen inmuebles en los estratos 5, 6 y uso industrial.

3.3.2. Certificación suscrita por el Personero Municipal de Condoto de fecha 12 de octubre del 2016, en la que consta que no existen inmuebles en los estratos 5, 6 y uso industrial y que para el uso comercial se aplicó el 50% de contribución.

3.3.3. Certificación suscrita por el Gerente de la Empresa de Servicios Públicos de Condoto de fecha 12 de octubre del 2016, en la que consta que no existen inmuebles en los estratos 5, 6 y uso industrial y que para el uso comercial se aplicó el 50% de contribución y para el industrial el 30%.

3.3.4. Acta de posesión y cédula de la alcaldesa.

3.3.5. Certificación suscrita por el Secretario Técnico del Comité Permanente de Estratificación de Condoto de fecha 12 de octubre del 2016, en la que consta que no existen ni han existido inmuebles en los estratos 5 y 6.

3.3.6. Resolución No. SSPD 20154010043905 del 30 de septiembre del 2015, por la cual se decide sobre la certificación del SGP – APSB vigencia 2014.

3.3.7. Oficio de fecha 18 de octubre de 2016, dirigido a la SSPD por el cual se adjunta formulario de RUPS de la empresa Gas Gombel S.A. E.S.P. (13 folios).

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

4. ANÁLISIS DE FONDO

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:

4.1. 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, complementa o sustituya.”

El municipio incumplió este requisito, debido a que el Acuerdo Municipal No. 005 del 27 de febrero de 2012 por el cual se establecieron los porcentajes de subsidios y aportes solidarios aplicados en la vigencia 2015, fijó por debajo del mínimo las contribuciones para el uso comercial e industrial y no estableció aporte solidario para estratos 5 y 6.

Al respecto señala la recurrente, que mediante la Resolución No. SSPD 20154010043905 de 30 de septiembre de 2015, se tuvo como cumplida esta exigencia con el Acuerdo No. 005 del 2012, que hoy motiva la descertificación del Municipio de Condoto.

Adicionalmente manifiesta que en el municipio no existen inmuebles en estrato 5, 6 y uso industrial; en cuanto al uso comercial, afirma que la Empresa de Servicios Públicos de Condoto realizó el cobro del cincuenta por ciento (50%) en lo referente a la contribución, por lo que concluye que se está dando cumplimiento a lo establecido en la Ley 1450 de 2011.

Pues bien, esta Entidad procedió a verificar lo consignado en la resolución que se recurre, encontrando que efectivamente el Municipio de Condoto fijó por debajo del mínimo establecido el porcentaje de contribución para el uso comercial e industrial y no estableció dicho porcentaje para el estrato 5 y 6, como se observa a continuación:

ACUERDO No. 005 DE 2012

"POR MEDIO DEL CUAL SE ESTABLECEN LOS PORCENTAJES DE SUBSIDIOS Y CONTRIBUCIONES EN ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO CON DESTINO AL FONDO DE SOLIDARIDAD Y REDISTRIBUCION DEL INGRESO DEL MUNICIPIO DE CONDOTO"

ARTICULO PRIMERO: Las Entidades que presten los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo en el Municipio de Condoto, aplicarán los siguientes factores de subsidio a las tarifas de la vigencia 2010, de conformidad con lo establecido en la Ley 142 de 1994, sin que dichos subsidios excedan, en ningún caso, el valor de los consumos básicos o de subsistencia, a saber:

ESTRATO	ACUEDUCTO		ALCANTARILLADO		ASEO
	CARGO FIJO	CONSUMO BASICO	CARGO FIJO	CONSUMO BASICO	
ESTRATO 1	65%	65%	65%	65%	65%
ESTRATO 2	40%	40%	40%	40%	40%
ESTRATO 3	15%	15%	15%	15%	15%

ARTICULO SEGUNDO: Las Entidades que presten los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo en el Municipio de Condoto, aplicarán en el año 2012 los siguientes sobrepuestos a las tarifas, de conformidad con lo establecido en la Ley 142 de 1994, a saber:

ESTRATO	ACUEDUCTO		ALCANTARILLADO		ASEO
	CARGO FIJO	CONSUMO BASICO	CARGO FIJO	CONSUMO BASICO	
COMERCIAL	20%	20%	20%	20%	20%
INDUSTRIAL	20%	20%	20%	20%	20%
PEQUEÑO PRODUCTOR					20%
GRAN PRODUCTOR					20%

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 de pagar los costos propios de los servicios públicos de que 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 sentido, la SSPD no estima procedente cuestionar el acto administrativo No. 005 del 2012 por la carencia de contribuciones para estratos inexistentes en el Municipio de Condoto, por esta razón, las afirmaciones de la alcaldesa corroboradas por el Secretario de Planeación, el Personero, el Secretario Técnico del Comité Permanente de Estratificación y por el Gerente de la Empresa de Servicios Públicos de Condoto sobre los estratos 5 y 6, son suficientes dentro del proceso de certificación en estudio, a fin de descartar este motivo de reparo.

Pero no ocurre lo mismo con el uso comercial, ya que de conformidad con lo manifestado por la alcaldesa, el Secretario de Planeación, el Personero y el Secretario Técnico del Comité Permanente de Estratificación, si existen inmuebles adscritos a tal uso y según la certificación de la Empresa de Servicios Públicos de Condoto también en el uso industrial, en este entendido se debió expedir un Acuerdo Municipal que fijara un porcentaje de aporte solidario ajustado a lo dispuesto en el artículo 125° de la Ley 1450 del 2011, lo cual claramente no sucede en este caso, por tal motivo no es de recibo el argumento de la impugnante en el sentido de afirmar que el acuerdo municipal reseñado se ajusta a la norma, porque es evidente que el 20% que se estableció como contribución para los usos comercial e industrial se encuentra por debajo del mínimo señalado por la norma (50% y 30% respectivamente), y si bien se

Menciona que se aplicó el 50% para comercial y el 30% para industrial, lo que evalúa este requisito es que el acto administrativo que regule dichos porcentajes, tanto de subsidios como contribuciones, se ajuste a la norma en los mínimos y máximos, por tanto mal haría esta entidad validando tal falencia.

Con relación a la Resolución No. SSPD 20154010043905 de 30 de Septiembre de 2015, que cita la recurrente, es menester precisar que los procesos referentes a la certificación relacionada con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones de agua potable y saneamiento básico, son independientes y por tanto la resolución que hoy se recurre no se atiene a los resultados del proceso anterior, toda vez que dentro del proceso de certificación que nos ocupa (vigencia 2015), se realizó nuevamente el análisis de cada requisito que la norma señala; adicionalmente en lo que respecta al año anterior, se verificó que el Municipio de Condoto reportó en el SUI no tener ningún estrato o uso contribuyente y a la luz de tal información se validó dicho Acuerdo, pero no sucede lo mismo en esta ocasión, como se analizó precedentemente.

De cualquier forma, el acuerdo municipal que establece los subsidios y aportes solidarios, puede dejar de fijar contribuciones para estratos o usos inexistentes, pero en el evento de que se fijen debe hacerlo ajustado a la norma, y constituye aún más una obligación establecerlos para aquellos estratos y usos existentes, por supuesto conforme a lo exigido por las normas que rigen la materia.

En conclusión, se evidencia que el ente territorial no cumplió el requisito relacionado 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 en la Ley 1450 de 2011 y por lo tanto, el recurso formulado por la señora Luz Marina Agualimpia Benítez, como representante legal del Municipio de CONDOTO, no prospera y en consecuencia la Resolución recurrida se confirma.

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

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010052055 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 CONDOTO del Departamento de 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 CUARTO.- COMUNICAR, una vez en firme, el contenido de la presente Resolución al gobernador del Departamento de 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 QUINTO.- 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 (E)

Proyectó: Vanessa Benavides – Abogada contratista Grupo de Certificaciones e Información

Revisó: María Eugenia Sierra Botero – Coordinadora Grupo de Certificaciones e Información

Carlos Andrés Bernal Casas – Abogado Contratista Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo

Expediente: 2016401351600639E