



GD-F-008 V.9

Página 1 de 5

**RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010078345 DEL 16/05/2017**

**“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 EL CARMEN DE ATRATO del departamento de CHOCÓ, 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 20164010052105 del 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al municipio EL CARMEN DE ATRATO del departamento del CHOCÓ, por no haber cumplido con 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 subsidios 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 20164010052105 del 30 de septiembre de 2016, fue notificada personalmente al Alcalde EL CARMEN DE ATRATO – CHOCÓ, el 21 de octubre de 2016, tal como consta en el expediente.

El Municipio de EL CARMEN DE ATRATO – CHOCÓ, mediante documentos radicados en esta entidad bajo los números SSPD 20165290758492, 20165290760122 y 20165290760172 del 4 de noviembre de 2016, presentó oportunamente recurso de reposición en contra de la Resolución No. SSPD 20164010052105 del 30 de septiembre de 2016.

## **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.

- Preciso el recurrente que la SSPD en “Resolución SSPD 20154010043915 del 30 de septiembre de 2015”, al momento de evaluar los requisitos establecidos en el Decreto 1077 de 2015 para la “vigencia 2013” valoró el Acuerdo No. 019 del 12 de diciembre de 2012, y aprobó los porcentajes de subsidios y aportes ahí dispuestos, consideración que se mantuvo en “Resolución SSPD – 20164010001805 de 22 de enero de 2016”, por lo tanto, solicitó que dicho antecedente fuera tenido en cuenta, para el caso objeto de estudio y se entendiera este requisito como cumplido.
- Agregó que el “Concejo Municipal del municipio de el Carmen de Atrato, expidió el acuerdo número 008 del 01 de diciembre de 2011, “por el cual se establecen los porcentajes de subsidios para los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo en el municipio de el Carmen de Atrato para vigencia 2012

Que el Parágrafo primero del artículo 125 de la Ley 1450 de 2011 establece:

**“Artículo 125. Subsidios y contribuciones para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo.** 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.

(...)

**Parágrafo 1º.** Los factores de subsidios y contribuciones aprobados por los respectivos Concejos Municipales tendrán una vigencia igual a cinco (5) años, no obstante estos factores podrán ser modificados antes del término citado, cuando varíen las condiciones para garantizar el equilibrio entre subsidios y contribuciones.”.

- De lo anterior, concluye el recurrente que el Acuerdo Municipal N° 008 del 01 de diciembre de 2011, “por el cual se establecen los porcentajes de subsidios y aportes solidarios, expedido por el Concejo municipal, tiene una vigencia de cinco (05) años, es decir hasta 2016”, por lo tanto, el mismo debe ser aplicado por la SSPD “al momento de expedir el Acto Administrativo de certificación, toda vez que el mismo se encontraba vigente según lo establecido en el parágrafo antes mencionado”.
- Por último, señaló que en el municipio “de El Carmen de Atrato no existen, Inmuebles de Uso Industrial ni inmuebles de Uso Residencia en estrato 5 y 6” y que para la “vigencia 2015” la empresa de Servicios Públicos Aguas del Carmelo S.A. E.S.P. Domiciliario de El Carmen de Atrato, en su catastro de usuarios y/o suscriptores residenciales de los estratos 5 y 6 no se percibió ningún tipo de aportes solidarios de los mismos. De esa manera, estima que se dio cumplimiento a lo establecido en la Ley 1450 de 2011, artículo 125.

### **2.2. De las pruebas relacionadas en el recurso**

Con los documentos por medio de los cuales se sustentó el recurso de reposición, se allegaron los siguientes documentos para que fueran tenidos en cuenta como prueba:

- Copia de la Resolución No. SSPD No. 20154010043915 del 30 de septiembre de 2015.
- Copia de la Resolución No. SSPD No. 20164010001805 del 22 de enero de 2016.
- Copia de certificación de la Secretaría Técnica del Comité Permanente de Estratificación en la que afirma que no existen usuarios de estratos 5, 6 o industrial en el municipio.
- Copia de certificación de la Secretaría de Planeación e Infraestructura del municipio de El Carmen de Atrato en la que afirma que no existen usuarios de estratos 5, 6 o industrial en el municipio.
- Copia de certificación de la empresa "Aguas del Carmelo S.A. E.S.P." que consta que no cuenta con usuarios de estratos 5, 6 o industrial, así como los factores de subsidios aplicados.
- Copia de certificación de la Personería municipal de El Carmen de Atrato en la que afirma que no existen usuarios de estratos 5, 6 o industrial en el municipio.
- Copia del Acuerdo Municipal No. 008 del 1º de diciembre de 2011, por medio del cual se fijaron porcentajes de subsidios y contribuciones en el municipio de El Carmen de Atrato.

Los anteriores documentos, en su valor integral, se anexan 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, complemente o sustituya.**

Manifiesta el recurrente que mediante resoluciones Nos. SSPD 20154010043915 del 30 de septiembre de 2015 y SSPD – 20164010001805 de 22 de enero de 2016, la SSPD al evaluar el requisito cuestionado se estimó que el Acuerdo 008 del 1º de diciembre de 2011 (vigente para ese momento) el municipio había cumplido con los porcentajes señalados en la Ley 1450 de 2011, razón por la que la esta entidad debería atender dichos antecedentes y declarar que el requisito esta cumplido.

En atención a lo alegado esta Superintendencia se permite indicar que la certificación o descertificación que realiza la SSPD en atención a lo ordenado en la Ley 1450 de 2011, es una función de orden legal que se realiza anualmente y que concluye con la expedición de un acto administrativo que define si un municipio o distrito cumple o no con los requisitos establecidos en el Decreto 1077 de 2015, de esa manera, la decisión que adopta esta Superintendencia para la vigencia 2015, resulta independiente a las decisiones adoptadas en otros periodos, y no pueden constituirse en un antecedente que haga nugatorio la realización de un nuevo análisis de los requisitos necesarios para que un ente territorial sea certificado o descertificado.

Señaló el recurrente que de conformidad con el parágrafo del artículo 125 de la Ley 1450 de 2011, establece que los factores de subsidios y contribuciones aprobados por los respectivos Concejos Municipales tendrán una vigencia igual a cinco (5) años, razón por la que la SSPD debería dar aplicación extensiva del Acuerdo No. 008 del 1º de diciembre de 2011 y proceder a certificar al ente territorial.

Al respecto, esta entidad señala que el Acuerdo No. 008 de 2011, que el recurrente pretende sea aplicado en el presente proceso de certificación, fue derogado de manera tacita por el Acuerdo 016 del 29 de noviembre de 2013, como en seguida se puede observar:

**ARTÍCULO PRIMERO:** Establézcase el porcentaje de Subsidios para los servicios públicos domiciliarios de Acueducto, Alcantarillado y Aseo en El Municipio de El Carmen de Atrato Chocó, los siguientes valores según el estrato socioeconómico de cada suscriptor conforme a lo detallado a continuación:

ESTRATO SOCIOECONÓMICO	% DEL SUBSIDIO
ESTRATO UNO	70%
ESTRATO DOS	40%
ESTRATO TRES	15%

**ARTÍCULO SEGUNDO:** El presente acuerdo rige a partir de la fecha de su sanción y publicación.

Debe recordarse que la derogatoria tacita se produce cuando el legislador o la administración no ha manifestado expresamente su voluntad de retirar del ordenamiento jurídico leyes u actos administrativos (de carácter general), pero se deduce por la incompatibilidad entre la norma anterior y la nueva (antinomia), de manera que la aplicación de una de ellas conlleva necesariamente el desconocimiento de la otra, tal como ocurre en el caso objeto de estudio, es por lo anterior que la SSDP no podría valorar como vigente el Acuerdo No. 08 de 2011, toda vez que fue derogada tácitamente por el Acuerdo 016 del 29 de noviembre de 2013, pues regulan la misma materia y este resulta posterior.

Añade el Alcalde del municipio de El Carmen de Atrato que en el referido municipio no existen, Inmuebles de uso Industrial ni inmuebles de uso residencia en estrato 5 y 6. Al respecto, es necesario especificar que el municipio, en cumplimiento a lo establecido del cargue al aplicativo REC 1A 2015, aportó la siguiente información referente a la clasificación de los predios en el municipio de El Carmen de Atrato:

NO RESIDENCIAL						
	Total No Residencial	Comercial	Industrial	Oficial	Servicios	Otros
Número Total de Predios	124	117	NO		NO	NO
Número de Predios con acceso al servicio	124	117	NO	7	NO	NO
Cobertura Usuarios	100	84.35	NO	5.65	NO	NO

Como se ve, la imagen tal como lo señaló el recurrente y lo certificó a través del Gerente de la Empresa de Servicios Públicos "AGUA DEL CARMELO S.A. E.SP.", el Secretario de Planeación e Infraestructura de El Carmen de Atrato, el Secretario Técnico del Comité Permanente de Estratificación del municipio de El Carmen de Atrato y el Personero municipal del mismo municipio, el municipio de El Carmen de Atrato no cuenta con suscriptores residenciales en estratos 5 y 6; ni suscriptores industriales. Pero si cuenta con suscriptores comerciales, sobre lo que el Acuerdo 016 de 2013 no hizo mención, por tal motivo, al establecerse la existencia de este tipo de predios, es deber del ente territorial fijar los porcentajes establecidos para los predios comerciales de cincuenta por ciento (50%) en atención a lo dispuesto en el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011, situación que como se manifestó en la Resolución No. SSPD 20164010052105 del 30 de septiembre de 2016.

De conformidad con lo expuesto, esta Superintendencia concluye que los argumentos descritos en el recurso, así como los elementos de prueba aportados en el mismo, no permiten desvirtuar lo dispuesto en la resolución de descertificación, esto es por incumplir con 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, complementa o sustituya", en razón a lo cual, el recurso formulado por el municipio de EL CARMEN DE ATRATO – CHOCÓ, no prospera y la resolución recurrida será confirmada.

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 20164010052105 del 30 de septiembre de 2016, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de la presente Resolución.

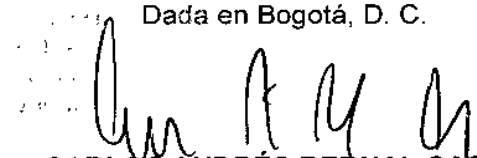
**ARTÍCULO SEGUNDO. - NOTIFICAR** personalmente de la presente resolución al Alcalde del municipio de EL CARMEN DE ATRATO del departamento de CHOCÓ, haciéndole entrega de una copia de la misma, y advirtiéndole que contra ésta no procede recurso alguno. De no ser posible la notificación personal, se debe dar aplicación al artículo 69 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (Ley 1437 de 2011).

**ARTÍCULO TERCERO. - 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 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: Mauricio A. Moncayo Valencia - Contratista DAAA

Aprobó: Carlos Andrés Bernal Casas - Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información

Expediente: 2016401351600638E