



RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010216185 DEL 03/11/2017

“Por la cual se resuelve un recurso de reposición”

LA DIRECTORA TÉCNICA DE GESTIÓN DE ACUEDUCTO Y ALCANTARILLADO

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 20171300104825 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 20171300104825 de 29 de junio del 2017, delegó en la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, 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 ROQUE en el departamento de ANTIOQUIA, es de categoría 6 y como no fue prestador directo de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo a 31 de diciembre de 2016, 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 20174010150125 del 1 de septiembre de 2017, esta SSPD decidió DESCERTIFICAR al municipio de SAN ROQUE en el departamento de ANTIOQUIA, por no haber cumplido el siguiente requisito previsto en el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 de 2015:



C014/5927



C014/5927

"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"

Que, la Resolución No. SSPD 2017401015025 del 1 de septiembre de 2017, fue notificada electrónicamente el día 5 de septiembre de 2017.

Que el Alcalde municipal de SAN ROQUE en el departamento de ANTIOQUIA, mediante radicado número 20175290755452 del 14 de septiembre de 2017, presentó recurso de reposición en contra de la resolución de descertificación.

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

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

Aduce el Alcalde de San Roque, que en el municipio no existen predios pertenecientes a los estratos 4,5,6 e industrial, por lo cual no se incluyeron en el Acuerdo Municipal No. 05 de 2015, señalando que adjunta certificación del Personero y Secretario de Planeación de San Roque como prueba de sus afirmaciones.

De igual forma, indica el recurrente que el Acuerdo No. 05 de 2015, si bien, no fijó el porcentaje de aporte solidario para el uso comercial, no vulneró el derecho de los estratos 1, 2 y 3, frente al balance que debe existir entre los subsidios y las contribuciones, máxime cuando en el municipio se viene facturando una contribución del 50% para el uso comercial, de lo cual alude allega facturación que lo demuestra.

Asimismo, señala el señor Rodríguez que, el Acuerdo No. 05 del 22 de mayo de 2015, fue reemplazado por el Acuerdo Municipal No. 05 del 16 de marzo de 2017, el cual esta entidad no tuvo en cuenta porque no se expidió para la vigencia objeto de estudio (2016); acto seguido, menciona que resulta improcedente por parte de esta SSPD validar dicho Acuerdo (05 de 2015) para certificar al municipio de San Roque respecto de la vigencia 2015 e invalidarlo para la vigencia 2016.

Por lo anterior, el recurrente solicita se revoque la decisión de descertificación y en su lugar se proceda a certificar al municipio de San Roque.

2.2. De las pruebas relacionadas en el recurso.

Con el radicado No. 20175290755452 del 14 de septiembre de 2017, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, se allegaron los siguientes documentos para que sean tenidos en cuenta como pruebas:

2.2.1 Certificación emitida por el Secretario de Planeación, Obras Públicas e Infraestructura del municipio de San Roque, que versa sobre la inexistencia en el ente territorial de usuarios pertenecientes a los estratos 5, 6 y al uso industrial.

2.2.2 Certificación expedida por el Personero Municipal de San Roque, que versa sobre la inexistencia en el ente territorial de usuarios pertenecientes a los estratos 5, 6 y al uso industrial.

2.2.3 Acuerdo Municipal No. 05 del 22 de mayo de 2015 *"POR MEDIO DE LA CUAL SE CREA EL FONDO DE SOLIDARIDAD Y REDISTRIBUCIÓN DE INGRESOS DE ORDEN MUNICIPAL PARA LOS SERVICIOS PÚBLICOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO, PARA LA VIGENCIA 2016"*.

2.2.4 Acuerdo Municipal No. 05 del 16 de marzo de 2017 *"POR EL CUAL SE ESTABLECEN LOS FACTORES DE SUBSIDIO Y CONTRIBUCIÓN EN LOS SERVICIOS DE DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO EN EL MUNICIPIO DE SAN ROQUE- ANTIOQUIA, PARA LA VIGENCIA FISCAL 2017-2021"*.

2.2.5 Anexo 1 de facturas de servicios públicos domiciliarios de estratos 1, 2, 3 y comercial del periodo enero a diciembre 2014. (48 folios).

2.2.6 Anexo 2 de facturas de servicios públicos domiciliarios de estratos 1, 2, 3 y comercial del periodo enero a diciembre 2015. (48 folios).

2.2.7 Anexo 3 de facturas de servicios públicos domiciliarios de estratos 1, 2, 3 y comercial del periodo enero a diciembre 2016. (48 folios).

2.2.8 Acuerdo Municipal No. 003 de marzo 18 de 2016, *"POR MEDIO DEL CUAL SE ADOPTAN LAS TARIFAS PARA LAS EMPRESAS PÚBLICAS DE SAN ROQUE S.A.S. E.S.P. DE ACUEDUCTO ALCANTARILLADO Y ASEO Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES"*

..

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 se efectuará de la siguiente forma:

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

Este requisito se consideró incumplido, toda vez que el municipio cargó en el SUI el Acuerdo Municipal No. 05 de 2015, el cual no fijó un porcentaje de contribución para el uso comercial, habiendo reportado el ente territorial la existencia de predios en dicho uso.

Al respecto, el recurrente manifiesta que en el municipio no existen predios pertenecientes a los estratos 4,5,6 e industrial, por lo cual no se incluyeron en el Acuerdo Municipal No. 05 de 2015, y que si bien, no fijó el porcentaje de aporte solidario para el uso comercial, con esto no vulneró el derecho de los estratos 1, 2 y 3, frente al balance que debe existir entre los subsidios y las contribuciones, máxime cuando en el municipio viene facturando un porcentaje de contribución del 50% para el uso comercial, de lo cual aduce allega facturación que lo demuestra.

Frente a lo aducido por la entidad territorial, sea lo primero advertir 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 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 orden de ideas, el artículo 125¹ de la Ley 1450 del 16 de junio 2011, determinó unos porcentajes máximos de subsidios y mínimos de contribuciones que los municipios deben observar a la hora de expedir el respectivo acto administrativo, además de señalar que dichos factores tendrán una vigencia igual a cinco (5) años, y podrán ser modificados antes del término citado, en el evento de que varíen las condiciones para garantizar el equilibrio.

Para el caso concreto, el Acuerdo Municipal No. 05 de 2015, no fijó porcentaje de contribución para ningún estrato o uso contribuyente, y si bien, no cuenta con predios en los estratos 5, 6 y en el uso industrial, si reportó la existencia para el 2016 de predios en el uso comercial, en este entendido, esta Superintendencia no estima procedente cuestionar el acto administrativo en

¹ El artículo 125 de la Ley 1450 de 2011 conservó su vigencia de conformidad con lo dispuesto en el artículo 267 de la ley 1753 de 2015 por la cual se expide el Plan Nacional de Desarrollo 2014-2018 "Todos por un nuevo país"

comento por la carencia de contribuciones para estratos o usos inexistentes, razón por la cual desde el inicio se descartó ese motivo de reparo, centrándonos únicamente en el uso comercial, ya que de conformidad con reportado en el formato de estratificación y coberturas de la vigencia 2016, si existen inmuebles adscritos a tal uso, siendo este el reproche formulado al ente territorial en la Resolución recurrida.

Así las cosas, para acreditar el requisito bajo estudio, el ente territorial debió fijar un porcentaje de aporte solidario para el uso comercial ajustado a lo dispuesto en el artículo 125 de la Ley 1450 del 2011, lo cual claramente no sucede en este caso, por lo que no es de recibo el argumento expuesto por el recurrente en el sentido de afirmar que se está aplicando en la facturación un porcentaje de contribución para el uso comercial, como quiera que, lo que examina esta entidad es que el Acuerdo Municipal que regula los porcentajes tanto de subsidios como contribuciones se encuentre conforme a la Ley, tal como lo dispone el Decreto 1077 de 2015, veamos:

"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"

A su vez, el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011, dispone:

"Los factores de aporte solidario para los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo a que hace referencia el artículo 2o 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%)."

De lo anterior, resulta claro que el Acuerdo Municipal No. 05 de 2015, no satisface el requisito en discusión, como quiera que no fue expedido de conformidad con la Ley 1450 de 2011, condición que la norma demanda para su acreditación

Ahora bien, respecto del Acuerdo Municipal No. 05 de 2017, se reitera que el mismo no puede ser tenido en cuenta dentro del proceso de certificación que nos ocupa, en atención a que este no rigió para la vigencia a certificar (2016), cual fuera una de las exigencias que la norma requiere para acreditar este requisito.

Como se observa a continuación, este acto administrativo rige para las vigencias 2017- 2021.

ACUERDO N° 05
(16 MAR 2017)

"POR EL CUAL SE ESTABLECEN LOS FACTORES DE SUBSIDIO Y DE CONTRIBUCIÓN EN LOS SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO EN EL MUNICIPIO DE SAN ROQUE, ANTIOQUIA, PARA LA VIGENCIA FISCAL 2017 - 2021"

En lo relacionado con el porcentaje que el recurrente alude se factura para el uso comercial y sobre las pruebas que adjunta para demostrarlo, facturas, es necesario manifestar que este argumento de ninguna manera está llamado a prosperar, toda vez que el Concejo Municipal es la única autoridad que puede aprobar dicho porcentaje, el cual deben observar los prestadores de servicios públicos en el municipio, no siendo de recibo que se aplique un porcentaje que no aprobó la Concejo, habida cuenta que esta materia se encuentra regulada como hemos visto y por lo tanto su aplicación no se puede dejar al libre arbitrio de los prestadores.

De otra parte, y en lo referente al argumento de que el Acuerdo Municipal que en esta oportunidad se reprocha fue tenido como válido respecto de la vigencia 2015, es menester señalar que dicha afirmación no es cierta, toda vez que en la Resolución No. SSPD 20164010054065 del 30 de septiembre de 2016, que decidió sobre la vigencia 2015, se evaluó el

Acuerdo Municipal No. 004 de 2014 y no el Acuerdo No. 05 de 2015, como señala el señor Alcalde, veamos:

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20164010054065 DEL 30/09/2016

“Por la cual se decide sobre la certificación relacionada con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico SGP-APSB, correspondiente a la vigencia 2015”

Aplicación de la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo.	Reporta 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.	2 de marzo de 2015	Acuerdo Municipal No. 004 del 23 de mayo de 2014, por el cual se estableció los porcentajes de subsidios y aportes solidarios para la vigencia 2015; pero este acto administrativo no señala Contribuciones para los estratos 5, 6 y los usos comercial e industrial, sin embargo, verificado el REC 1 A 2015 se pudo evidenciar que cuenta con suscriptores de los usos industrial y comercial. Por lo anterior no cumple con lo dispuesto en la Ley 1450 de 2011.	NO CUMPLE
---	--	--------------------	---	-----------

Con base en lo anterior, queda evidenciado que el Acuerdo reportado por este municipio para la vigencia 2015, no es igual al reportado para la vigencia 2016, toda vez que los documentos estudiados para una vigencia (2015) y otra (2016) son diferentes, desvirtuando lo dicho por el Alcalde de San Roque.

En suma, no resultan conducentes los argumentos ni pruebas que expone el recurrente, donde intenta comprobar que en el municipio se tiene en cuenta el uso comercial, pues el Decreto 1077 de 2015, le señala a esta entidad el deber de verificar que el Acuerdo Municipal se encuentre ajustado a la Ley para tener como cumplido este requisito, obligación que le asiste al municipio previo el agotamiento de una serie de etapas que deberán derivar en el equilibrio de los subsidios y contribuciones, el cual no es posible conseguir si no se puntualiza el porcentaje de subsidio a otorgar y el requerido como contribución para el efecto.

Para finalizar, es importante poner de presente que “(...) las funciones de los alcaldes y de los concejos municipales y distritales, aunque son complementarias, se encuentran delimitadas, pues mientras se encuentra a cargo de los alcaldes, definir los criterios con los cuales deberán asignarse los recursos destinados a sufragar los subsidios, corresponde a los cuerpos colegiados otorgar los subsidios y determinar el porcentaje de aporte solidario necesario para equilibrar el valor faltante entre subsidios y contribuciones”²

En conclusión, el Acuerdo Municipal de subsidios y contribuciones objeto de estudio no puede ser tenido en cuenta para acreditar el requisito en discusión por los motivos expuestos, por lo cual este Despacho procederá a confirmar la decisión de descertificación.

En mérito de lo expuesto, la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado,

2
septiembre del 2014.

Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios. Concepto No. 749 del 9 de

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO. – CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20174010150125 del 1 de septiembre de 2017, 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 SAN ROQUE en el departamento de ANTIOQUIA, 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 ANTIOQUIA, 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.



BIBIANA GUERRERO PEÑARETE

Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado

Proyectó: Fabian Casallas Rodríguez- Abogado – Grupo de Certificaciones e Información
Revisó: Vanessa Benavides - Grupo de Certificaciones e Información
Aprobó: Olga Rocío Yanquen Caro– Coordinadora del Grupo de Certificaciones e Información