



GD-F-008 V.9

Página 1 de 7

**RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010234285 DEL 30/11/2017**

**"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 mediante Resolución No. SSPD 20174010154185 del 11 de septiembre de 2017, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al municipio de UNIÓN PANAMERICANA en el departamento de CHOCÓ, por no haber cumplido los siguientes requisitos previstos en los artículos 2.3.5.1.2.1.6. y 2.3.5.1.2.1.7 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 del estudio de costos y tarifas en formato PDF, elaborado con posterioridad a la entrada en vigencia de las metodologías tarifarias para cada uno de los servicios prestados"*

- *"Reporte en el SUI formato Acto de Aprobación de Tarifas expedido con posterioridad a la expedición de las metodologías tarifarias vigentes para cada uno de los servicios públicos prestados"*



C014/5927



C014/5927

- *"Cumplimiento del 50% de la obligación de reportar tarifas aplicadas, facturación plan único de cuentas PUC en el SUI, de la vigencia a certificar"*
- *"Reporte en el SUI del acta de concertación y materialización de los puntos de muestreo de la calidad del agua para el consumo humano"*

Que, la Resolución No. SSPD 20174010154185 del 11 de septiembre de 2017, fue notificada personalmente el 21 de septiembre de 2017.

Que, el Alcalde del municipio de UNIÓN PANAMERICANA, departamento de CHOCÓ, mediante radicado número SSPD 20175290833602 del 6 de octubre del 2017, presentó recurso de reposición en contra de la resolución de descertificación.

## **2. ARGUMENTOS DEL MUNICIPIO Y PRUEBAS APORTADAS Y DECRETADAS EN EL TRÁMITE DEL RECURSO DE REPOSICIÓN**

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

- En lo referente al requisito relacionado con la certificación del Comité Permanente de Estratificación, solicita se desestime el incumplimiento de este requisito, toda vez que aduce que la plataforma SUI Inspector, presentó error de captura y fallas que fueron constantes y que impidieron la verificación de la información. Que el Secretario del Comité Permanente de Estratificación del Municipio Unión Panamericana, expidió el 17 de marzo de 2017 la certificación donde consta que la estratificación económica, aplicada en el municipio Unión Panamericana vigencia 2016, está conforme a la metodología nacional establecida, la cual fue reportada el día 14 de abril de 2017 a la plataforma SUI Inspector y que de igual manera se procedió a cargar nuevamente el indicador 29 el cual se pudo verificar en todo momento por parte de la entidad territorial.
- En cuanto al no cumplimiento los requisitos como prestador directo previstos en el artículo 2.3.5.1.2.1.7 del Decreto 1077 de 2015, el representante legal del municipio argumenta que la Alcaldía municipal de Unión Panamericana en oficio enviado al correo electrónico institucional de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios [sspd@superservicios.gov.co](mailto:sspd@superservicios.gov.co), de fecha 29 de abril de 2017, radicado No. 20175290312742, informó que no fue prestador directo de los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo durante la vigencia 2016, que de ello se encarga la empresa UNIDAD PRESTADORA DE LOS SERVICIOS PUBLICO DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO ALCANTARILLADO Y ASEO DE UNIÓN PANAMERICANA E.S.P, identificada con el NIT. No. 900710071-4.

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

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

Con el radicado No SSPD 20175290833602 del 6 de octubre del 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. Oficio No. 20175290312742 del 3 de mayo de 2017, dirigido a la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios.

2.2.2. Un pantallazo del aplicativo Inspector del SUI.

2.2.3. Dos pantallazos de correo electrónico entre [sspd@superservicios.gov.co](mailto:sspd@superservicios.gov.co) y [cargesui2016@gmail.com](mailto:cargesui2016@gmail.com)

2.2.4 Certificación expedida por la Secretaría Técnica del Comité Permanente de Estratificación, de fecha 17 de marzo de 2017.

2.2.5. Certificación expedida por el Personero Municipal, de fecha 6 de enero de 2017.

2.2.6. Acta de posesión, credencial y cédula de ciudadanía del Alcalde de Unión Panamericana.

### 2.3 De las pruebas decretadas con ocasión al recurso de reposición

Teniendo en cuenta los argumentos del municipio, este Despacho profirió auto de pruebas No. 20174010002676 del 9 de noviembre de 2017, mediante el cual ordenó lo siguiente:

***“ARTÍCULO PRIMERO. - DECRETAR de oficio una prueba relacionada con REQUERIR al municipio de UNION PANAMERICANA en el departamento de CHOCÓ, para lo siguiente:***

- *Remita el acto de constitución de la UNIDAD PRESTADORA DE LOS SERVICIOS PUBLICOS DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO DE UNIÓN PANAMERICANA E.S.P.*
- *Indique con soportes la fecha en que la UNIDAD PRESTADORA DE LOS SERVICIOS PUBLICOS DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO DE UNIÓN PANAMERICANA E.S.P. inició la prestación de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo en el municipio de Unión Panamericana – Chocó.*
- *Aporte dos (2) facturas de cobro de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo a los usuarios del municipio de Unión Panamericana – Chocó, correspondientes a los meses de enero a diciembre del año 2016.”*

En respuesta, el municipio allegó oficio radicado No. 20175291019072 del 28 de noviembre de 2017, atendiendo lo requerido por esta Superintendencia, documentos que con su valor legal se incorporan en el 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 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."**

Este requisito se consideró incumplido, toda vez que no fue posible realizar la verificación de la información reportada en el aplicativo INSPECTOR del SUI y pese a los requerimientos elevados al municipio sobre el particular, este no procedió nuevamente con el reporte.

Frente a lo anterior, solicita el recurrente se desestime este incumplimiento aduciendo que en el presente asunto ocurrió error de captura que impidió la verificación de la información, pero que el Secretario del Comité Permanente de Estratificación del municipio, expidió el 17 de marzo de 2017 la certificación donde consta que la estratificación aplicada en el municipio Unión Panamericana para el 2016, está conforme a la metodología nacional establecida, la cual fue reportada el día 14 de abril de 2017.

Ahora bien, con ánimo garantista en atención a los argumentos del Alcalde, y dada la oportunidad del reporte efectuado en el SUI, esta Superintendencia procede a revisar la certificación allegada con el escrito de impugnación, para efectos de concluir si la misma acredita o no la exigencia bajo estudio, veamos:

**EL SECRETARIO TÉCNICO DEL COMITÉ PERMANENTE DE  
ESTRATIFICACIÓN DEL MUNICIPIO DE UNIÓN PANAMERICANA**

**CERTIFICA QUE**

La Estratificación Socioeconómica, aplicada en el Municipio de Unión Panamericana, durante la vigencia 2016, está conforme a la metodología nacional establecida.

Para Mayor constancia se firma, en las ánimas a los 17 días de Marzo de 2017.

*Deyler Vicente Mosquera Quinto*  
**DEYLER VICENTE MOSQUERA QUINTO**  
Secretario de Planeación y Obras Públicas del Municipio de Unión Panamericana  
Secretario Técnico del Comité permanente de Estratificación del Municipio de  
Unión Panamericana

Una vez revisada la certificación precedente, se colige que la misma cumple con todos los elementos requeridos para acreditar el requisito que nos ocupa, toda vez que fue expedida por la autoridad competente y hace constar que la estratificación aplicada durante la vigencia 2016 en el municipio de Unión Panamericana estuvo conforme a la metodología nacional establecida, por lo cual este requisito se tiene como cumplido.

**3.2. Argumentos expuestos sobre los requisitos previstos en el artículo 2.3.5.1.2.1.7 del Decreto 1077 de 2015 para los prestadores directos.**

Esta entidad dejó establecido en la Resolución que se recurre, que el municipio de Unión Panamericana, no cumplió con ninguno de los requisitos adicionales que le correspondía acreditar como prestador directo de acueducto, alcantarillado y aseo.

Frente a dichos incumplimientos, el municipio señala que no es prestador directo de los servicios públicos, dado que los mismos se encuentran a cargo de la UNIDAD PRESTADORA DE LOS SERVICIOS PUBLICOS DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO DE UNIÓN PANAMERICANA, lo cual manifiesta ya había sido informado a esta entidad.

Ahora bien, este Despacho en atención a los argumentos del recurrente consideró necesario decretar un periodo probatorio, lo cual efectuó mediante el auto de pruebas No. SSPD 20174010002676 del 9 de noviembre de 2017, ordenando lo siguiente:

**“ARTÍCULO PRIMERO. - DECRETAR** de oficio una prueba relacionada con **REQUERIR** al municipio de UNION PANAMERICANA en el departamento de CHOCÓ, para lo siguiente:

- Remita el acto de constitución de la UNIDAD PRESTADORA DE LOS SERVICIOS PUBLICOS DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO DE UNIÓN PANAMERICANA E.S.P.
- Indique con soportes la fecha en que la UNIDAD PRESTADORA DE LOS SERVICIOS PUBLICOS DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO DE UNIÓN PANAMERICANA E.S.P. inició la prestación de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo en el municipio de Unión Panamericana – Chocó.
- Aporte dos (2) facturas de cobro de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo a los usuarios del municipio de Unión Panamericana – Chocó, correspondientes a los meses de enero a diciembre del año 2016.”

En respuesta, el Alcalde con radicado No. 20175291019072 del 28 de noviembre de 2017, adjuntó certificación de la Coordinadora de la Unidad donde señala que inició la prestación de los servicios de AAA en enero de 2014, asimismo allegó una certificación de la Secretaría de Hacienda sobre el traslado de subsidios a la Unidad, el Decreto 0102 del 23 de abril de 2012, por el cual se crea dicha Unidad, los estatutos de la misma y facturas de los servicios públicos.

Una vez revisado el material probatorio aportado por el ente territorial, y en especial el Decreto No. 0102 del 23 de abril de 2012 “Por el cual se crea la unidad de prestación de servicios públicos domiciliarios”, se encuentra que el mismo da cuenta de que se agotó lo establecido en el artículo 6 de la Ley 142 de 1994, lo cual se surte previó a que el municipio preste directamente los servicios públicos veamos:

**“Artículo 6o. Prestación directa de servicios por parte de los municipios.** Los municipios prestarán directamente los servicios públicos de su competencia, cuando las características técnicas y económicas del servicio, y las conveniencias generales lo permitan y aconsejen, lo cual se entenderá que ocurre en los siguientes casos:

6.1. Cuando, habiendo hecho los municipios invitación pública a las empresas de servicios públicos, no haya habido empresa alguna que se ofreciera a prestarlo;

6.2. Cuando, no habiendo empresas que se ofrecieran a prestar el servicio, y habiendo hecho los municipios invitación pública a otros municipios, al Departamento del cual hacen parte, a la Nación y a otras personas públicas o privadas para organizar una empresa de servicios públicos que lo preste, no haya habido una respuesta adecuada;

6.3. Cuando, aun habiendo empresas deseosas de prestar el servicio, haya estudios aprobados por el Superintendente que demuestren que los costos de prestación directa para el municipio serían inferiores a los de empresas interesadas, y que la calidad y atención para el usuario serían, por lo menos, iguales a las que tales empresas podrían ofrecer. Las Comisiones de Regulación establecerán las metodologías que permitan hacer comparables diferentes costos de prestación de servicios.

6.4. Cuando los municipios asuman la prestación directa de un servicio público, la contabilidad general del municipio debe separarse de la que se lleve para la prestación del servicio; y si presta más de un servicio, la de cada uno debe ser independiente de la de los demás. Además, su contabilidad distinguirá entre los ingresos y gastos relacionados con dicha actividad, y las rentas tributarias o no tributarias que obtienen como autoridades políticas, de tal manera que la prestación de los servicios quede sometida a las mismas reglas que serían aplicables a otras entidades prestadoras de servicios públicos. (...)”

Así pues, el Decreto en comento (0102 de 2012), señala que se efectuaron las invitaciones para la prestación de los servicios públicos, que las mismas se declararon desiertas y que la contabilidad se separó a cargo de la Secretaría de Hacienda del Municipio, lo que denota su naturaleza de prestador directo, pese a las afirmaciones del recurrente.

Veamos:

Que mediante Resolución N°0384 de fecha 9 de Abril de 2012, se declaró desierta la Invitación Pública N° 01 de 2012 aperturada mediante la Resolución N° 0297 del 16 de marzo de 2012, cuyo objeto era el siguiente. OBJETO: En los términos del artículo 6 numeral 6.1 de la Ley 142 de 1994, la ALCALDÍA MUNICIPAL DE UNIÓN PANAMERICA, INVITA a las empresas de servicios públicos domiciliarios que estén interesadas en presentar propuestas técnicas y económicas para la operación y administración de los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo; y de acuerdo al numeral 6.2 INVITA a otros municipios, al Departamento del Chocó, a la Nación y otras personas públicas y privadas para organizar una empresa para el manejo administrativo, técnico operativo, financiero y comercial incluyendo planes de modernización y expansión de los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo, en cualquier evento para su prestación en el ÁREA URBANA Y RURAL del Municipio de Unión Panamericana.

Que una vez publicada la invitación no se presentó ningún oferente

**ARTICULO CUARTO:** sepárese la contabilidad general del municipio de la contabilidad de cada servicio prestado discriminando los ingresos y egresos, como lo establece el artículo 6 de la ley 142 de 1994, esta contabilidad estará a cargo de la Secretaria de Hacienda Municipal.

Contrario sensu, para constituir una empresa prestadora de servicios públicos domiciliarios no se requiere agotar el procedimiento señalado en el artículo 6 de la Ley 142 de 1994 (salvo que el objetivo del municipio sea la prestación directa del servicio), pues dicha interpretación, además de contravenir lo expresamente señalado en dicho artículo, sería opuesta a lo señalado en los artículos 333, 365 y 367 de la Carta Política.

Adicionalmente, es necesario advertir que el artículo 14.14 de la Ley 142 de 1994, indica que la prestación directa de servicios públicos, es la que asume un municipio, bajo su propia personalidad jurídica, con sus funcionarios y con su patrimonio y en este entendido, el artículo 15 (Ley 142) consiente que entre las personas que pueden prestan servicios públicos, en efecto, se encuentran los municipios, cuando asuman a través de su administración central dicha la prestación.

En concordancia con lo indicado anteriormente, se observa que el Decreto 0102 del 23 de abril de 2012, no ordena la creación de una EICE sino de una unidad administrativa, por lo que dista de lo indicado en los estatutos y aunado a lo anterior, en su artículo tercero numeral 17, se refiere a la Unidad como una dependencia de la Alcaldía.

Veamos:

**17.Las demás funciones que les sea asignadas por la autoridad competente y que esté acorde con la finalidad de la dependencia.**

Ahora bien, si en aras de discusión se quisiera indicar que la Unidad Administrativa de Servicios Públicos de Unión Panamericana, es una empresa de servicios públicos constituida por el municipio, se ha debido acreditar lo pertinente al manejo y entrega de la infraestructura de

servicios públicos de propiedad del municipio, dado que las afirmaciones del ente territorial deben estar debidamente soportadas.

Finalmente, es de advertir que, revisado el SUI, la UNIDAD PRESTADORA DE LOS SERVICIOS PUBLICOS DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO ALCANTARILLADO Y ASEO UNION PANAMERICANA, tiene una inscripción rechazada desde el 20 de marzo de 2014, sin observarse tramites posteriores tendientes a la consecución de su debido registro que demuestre lo contrario.

En conclusión, este Despacho considera que en el caso que nos ocupa el municipio si ostentó la calidad de prestador directo de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo a 31 de diciembre de 2016 y que por lo tanto debió cumplir los requisitos de los requisitos previstos en el artículo 2.3.5.1.2.1.7 del Decreto 1077 de 2015, persistiendo este reproche como fundamento de la decisión de descertificación.

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

**RESUELVE:**

**ARTÍCULO PRIMERO. – CONFIRMAR** la Resolución No. SSPD 20174010154185 del 11 de septiembre de 2017, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de la presente Resolución.

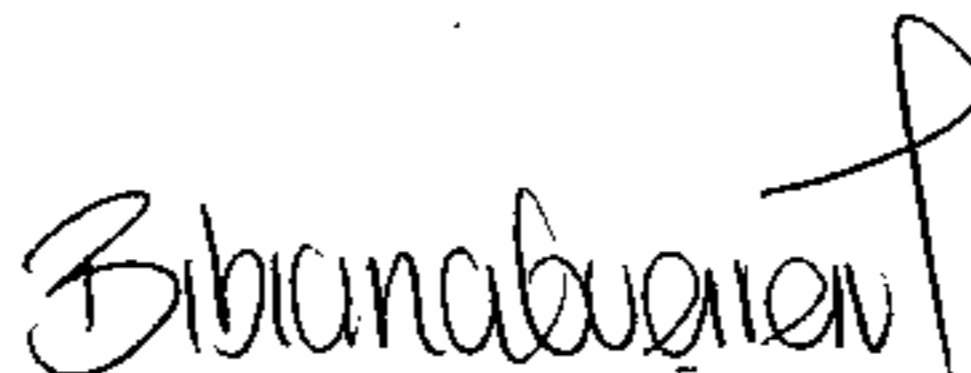
**ARTÍCULO SEGUNDO. - NOTIFICAR** personalmente de la presente Resolución al Alcalde del municipio de UNIÓN PANAMERICANA en el departamento del CHOCÓ, haciéndole entrega de una copia de la misma, y advirtiéndole que contra ésta no procede recurso alguno. De no ser posible la notificación personal, se 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.,




**BIBIANA GUERRERO PEÑARETTE**

Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado

Proyectó: Álvaro Diago Lucarini – Contratista Grupo de Certificaciones e Información.

Revisó: Vanessa Benavides - Contratista Grupo de Certificaciones e Información.

Aprobó: Olga Rocio Yanquen Caro– Coordinadora del Grupo de Certificaciones e Información. 

Expediente:2017401351600486E