



RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010243785 DEL 11/12/2017

“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 20174010154285 del 11 de septiembre de 2017, la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios (SSPD), decidió DESCERTIFICAR al municipio de BARICHARA en el departamento de SANTANDER, por no haber cumplido el siguiente requisito establecido 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 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. 20174010154285 del 11 de septiembre de 2017 fue notificada personalmente el día 28 de septiembre de 2017.

Que, mediante escrito remitido vía correo electrónico del 12 de octubre de 2017 y radicado bajo el número 20175290861542 del 13 de octubre del 2017, el ente territorial interpuso oportunamente recurso de reposición en contra de la resolución de descertificación.



GD-F-008 V.9

Página 2 de 8

2. ARGUMENTOS DEL MUNICIPIO

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

- Manifestó que la clase de pequeño productor no tiene suscriptores del uso industrial y, por tanto, el acuerdo 009 de 2016 al referirse a esta clase, solo hace referencia a suscriptores de uso comercial a quienes se les cobra el 50% de sobreprecio como aporte solidario, según lo dispuesto en el citado acuerdo.
- Agregó que al no evidenciarse ningún usuario que se catalogue como industrial, el acuerdo 009 de 2016 no presenta ninguna afectación en los ingresos por concepto de contribución a la empresa prestadora de servicios públicos, lo que se puede corroborar según el municipio con la aplicación del acuerdo a la facturación realizada por la empresa prestadora de los servicios públicos en el área urbana del municipio.
- Por último, solicita el ente territorial que se revoque la resolución de descertificación y en consecuencia se certifique en relación con los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico en las respectivas vigencias.

3. PRUEBAS

3.1. Pruebas aportadas en el recurso

Con el radicado No. SSPD 20175290861542, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, se allegaron los siguientes documentos para que fueran tenidos en cuenta como pruebas:

2.2.1. Facturas de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo correspondientes a los meses de febrero, junio y diciembre de 2016.

2.2.2. Resolución No. 01 del 14 de noviembre de 2013.

3.2 Pruebas decretadas con ocasión al recurso de reposición

Con el fin de resolver el recurso de reposición interpuesto por el municipio de Barichara, este Despacho profirió Auto de pruebas No. SSPD 20174010002786 del 21 de noviembre de 2017, mediante el cual decretó lo siguiente:

“ARTÍCULO PRIMERO. - DECRETAR de oficio las siguientes pruebas:

- **REQUERIR** a la EMPRESA DE SERVICIOS PÚBLICOS DE BARICHARA E.P.B S.A. E.S.P., para que certifique el uso o estrato al que pertenecen los suscriptores que conforman la clase de GRAN PRODUCTOR, contemplada en el Acuerdo 009 de 2016 (por el cual se establecieron los porcentajes de subsidio y aporte solidario del servicio de aseo para la vigencia 2016), aporte facturas expedidas para dicha anualidad que soporten sus afirmaciones y allegue los demás anexos que fundamenten lo señalado por la prestadora.
- **REQUERIR** al municipio de BARICHARA, departamento de SANTANDER, para que certifique, con los debidos soportes, el uso o estrato al que pertenecen los suscriptores que conforman la clase de GRAN PRODUCTOR, contemplada en el Acuerdo 009 de 2016 (por



el cual se establecieron los porcentajes de subsidio y aporte solidario del servicio de aseo para la vigencia 2016).”.

4. ANÁLISIS DE LOS ARGUMENTOS

Para determinar si le asiste razón jurídica a la parte recurrente, esta SSPD procederá a analizar los argumentos expuestos en el escrito de reposición, lo cual efectuará de la siguiente manera:

El municipio de Barichara, Santander, no cumplió con el requisito: **“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”**

Lo anterior, teniendo en cuenta que el ente territorial reportó en el SUI el Acuerdo Municipal No. 009 de 2016, por el cual se establecieron los porcentajes de subsidios y aportes solidarios, sin embargo, el acuerdo en comento fijó un porcentaje de aporte solidario para los usos comercial e industrial de los servicios de acueducto y alcantarillado respetando lo señalado en el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011, sin embargo, respecto a lo establecido para el servicio de aseo el ente territorial no cumplió el porcentaje fijado al haber contemplado las clases de Pequeño y Gran Productor las cuales no están descritas en el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011 como estrato o uso a subsidiar o contribuir, no obstante lo cual es claro que dichas clases pueden estar conformadas por usos comercial e industrial y al haberse contemplado un porcentaje de aporte de 30% para gran productor, se colige que para el uso comercial, no cumple los mínimos de porcentaje establecidos en la norma.

Veamos:

		BÁSICO		BÁSICO	
ESTRATO 5	50%	50%	50%	50%	50%
ESTRATO 6	60%	60%	60%	60%	60%
COMERCIAL	50%	50%	50%	50%	
INDUSTRIAL	30%	30%	30%	30%	
PEQUEÑO PRODUCTOR					50%
GRAN PRODUCTOR					30%

En atención a lo anterior, esta Superintendencia decretó pruebas dentro del proceso del asunto mediante Auto No. SSPD 20174010002786 del 21 de noviembre de 2017, oficiando a la EMPRESA DE SERVICIOS PÚBLICOS DE BARICHARA E.P.B S.A. E.S.P y al municipio de BARICHARA con el fin que certificaran el uso o estrato al que pertenecen los suscriptores que conforman la clase de GRAN PRODUCTOR existentes en el municipio.



GD-F-008 V.9

Página 4 de 8

En respuesta a lo anterior, la EMPRESA DE SERVICIOS PÚBLICOS DE BARICHARA E.P.B S.A. E.S.P, bajo radicado No. SSPD 20175291020262 del 28 de noviembre de 2017, allegó certificación mediante la cual indicó lo siguiente:

"(...) luego de constatar en el sistema de Facturación (SERVIPUB) me permito informar que esta empresa NO tiene suscriptores que conforman la clase GRAN PRODUCTOR, debido a que en la jurisdicción del área de prestación de la empresa de Servicios Públicos S.A.E.S.P no existen usuarios con las características definidas en el artículo Primero del Decreto 2981 de 2013. Capítulo 1(...)

Por lo anterior la Empresa de Servicios Públicos de Barichara S.A.E.S.P. durante la vigencia 2016 NO aplicó el porcentaje de contribución correspondiente al 30% para los usuarios catalogados como grandes productores; según lo establecido en el Acuerdo 009 de 2016."

Así mismo, mediante radicado N.º 20175291025332 del 29 de noviembre de 2017, el municipio de BARICHARA dio respuesta a la prueba decretada en el Auto No. SSPD 20174010002786 del 21 de noviembre de 2017, allegando certificación en la cual consignó lo siguiente:

"(...) luego de realizar una visita a la empresa de servicios públicos, solicitando información sobre los suscriptores que conforman la clase de GRAN PRODUCTOR, me permito certificar que dichos usuarios fueron tenidos en cuenta al momento de realizar el estudio tarifario del servicio de aseo como lo establece la resolución CRA 351 y 352 de 2015; y que durante la vigencia 2016 no se tenían catalogados suscriptores del servicio de aseo como GRAN PRODUCTOR debido a que no existen usuarios que generen y presten para la recolección de residuos sólidos en volumen igual o superior a un metro cubico mensual, es por ello que el Artículo segundo del Acuerdo 009 de 2016; en lo que tiene que ver al cobro de contribución se aplica en el servicio de aseo a los pequeños prestadores (comerciales) corresponden al 50% como sobreprecio en su factura mensual y no se cobra el 30% al Gran productor ya que no existen usuarios."

Ahora bien, frente al presente caso es necesario mencionar 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 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, 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 indicar a quienes van dirigidos; en este sentido, señala el porcentaje máximo de subsidios para los estratos 1, 2 y 3 y el porcentaje mínimo de aporte solidario para los estratos 5, 6 y los usos comercial e industrial,

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"



GD-F-008 V.9

Página 5 de 8

factores que se deben establecer para los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo, tal y como la norma lo requiere.

Ahora bien, en este punto y con el fin de tener en cuenta el deber ser de los acuerdos de aprobación de los porcentajes de subsidio y aporte solidario de acueducto, alcantarillado y aseo, es laudable recordar lo que dispone el Decreto 1077 de 2015, en cuanto a los aportes de uso comercial o industrial:

*“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**” (Subraya y negrita fuera del texto)*

A su vez, y de igual importancia es necesario citar el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011, que 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%).**” (Subraya y negrita fuera del texto)*

Por lo anteriormente señalado, es necesario que los municipios en sus acuerdos identifiquen los aportes tanto de subsidio como de contribución en los respectivos estratos, sin embargo, para el presente caso y conforme se mencionó en párrafos precedentes, para las clases de pequeños y grandes productores, no se realizó la clasificación correspondiente.

No obstante, lo anterior, analizadas las pruebas allegadas por el municipio con su recurso de reposición, se observan las siguientes facturas para los periodos de febrero, junio y diciembre de 2016:

FEBRERO:

		Empresa de Servicios Públicos de Bogotá S.A. E.S.P. 001070001 Barichara NIT 900364103-7	
FACTURA DE SERVICIOS PÚBLICOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO			
CLASE DE USUARIO: COMERCIAL CLIENTE: MARIA GRIJALVA MEJERES CÓDIGO SUSCRIPCIÓN: KRA 7 - 8 CLASE USUARIO: KRA 7 - 8 DIRECCIÓN: 0.00 DIRECCIÓN ENVÍO: FEB/9/2016	PAGO OPORTUNO HASTA: FEB 2016 VALOR ÚLTIMO PAGO: \$ 146,063	FECHA DE SUSCRIPCIÓN POR MÓDULO: 2.596 RENTA NÚMERO: 2.612 FECHA DE SUSCRIPCIÓN: ENE/29/2016 LECTURA ANTERIOR: FEB/26/2016 LECTURA ACTUAL: 16 FECHA DE SUSCRIPCIÓN: D CONSUMO FECHA DE SUSCRIPCIÓN: REAL CONSUMO ACTUAL: 40 TIPO DE CONSUMO: HISTÓRICOS M.	ULTIMOS CONSUMOS: FEB 2016 MAR 2016 ABR 2016 MAY 2016 JUN 2016 JUL 2016 AGO 2016 SEP 2016 OCT 2016 NOV 2016 DIC 2016 ENE 2017
ACUEDUCTO: APOYO FICHA CONTRIBUCIÓN CARGO FIJO 1.125	ALCANTARILLADO: CARGO FIJO CONTRIBUCIÓN CARGO FIJO 1.325	ASEO: BARRIDO Y LIMPIEZA 1.757 PROYEC. Y TRANSPORTE 7.259 OTROS SERVICIOS: TRÁFICO EXCLUSIVO 1.100 COMERCIALIZACIÓN 1.772 APOYO SOLIDARIO ASEO 9.631	



GD-F-008 V.9

Página 6 de 8

JUNIO:

e.p.b. S.A.E.S.P. Empresa de Servicios Públicos **0013129**
Barichara NIT. 900.364.103-7

FACTURA DE SERVICIOS PÚBLICOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO No.

FECHA DE SUSPENSIÓN: COMERCIAL
PAGO OPORTUNO HASTA:
FECHA DE SUSPENSIÓN POR MORA: 1.436

CÓDIGO SUScriptor: KRA 7 - 5 - 41
CLASE USUARIO: KRA 7 - 5 - 41
NOMBRE: LUCIA SILVA DE SANCHEZ
DIRECCIÓN PRECOSA: 105.057
DIRECCIÓN ENVÍO: JUN/ 9/2016
MESES VENCIDOS: JUN 2016
FECHA ÚLTIMO PAGO:
VALOR ÚLTIMO PAGO:
CONSUMO DE:

ULTIMOS CONSUMOS ACUEDUCTO

ENE	FEB	MAR	ABR	MAY	ACI
					45

ACUEDUCTO

CARGO FIJO	CONTRIBUCIÓN CARGO FIJO	CONTRIBUCIÓN CONSUMO
5.547	3.323	15.997

ALCANTARILLADO

CARGO FIJO	CONTRIBUCIÓN CARGO FIJO	CONTRIBUCIÓN CONSUMO
2.659	1.329	6.785

ASEO

BARRIDO Y LIMPIEZA	RECOLECCIÓN Y TRANSPORTE	OTROS SERVICIOS	TRÁNSITO EXCEDENTE	COMERCIALIZACIÓN	APORTE SOLIDARIO ASEO
1.757	7.059			1.979	9.864

DICIEMBRE:

e.p.b. S.A.E.S.P. Empresa de Servicios Públicos **00122928**
Barichara NIT. 900.364.103-7

FACTURA DE SERVICIOS PÚBLICOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO No.

FECHA DE SUSPENSIÓN: COMERCIAL
PAGO OPORTUNO HASTA:
FECHA DE SUSPENSIÓN POR MORA: 5.798

CÓDIGO SUScriptor: CALLE 7 CON CARRERA 4
CLASE USUARIO: CALLE 7 CON CARRERA 4
NOMBRE: SAMUEL GUESGUAN
DIRECCIÓN PRECOSA: 297.620
DIRECCIÓN ENVÍO: DIC/13/2016
MESES VENCIDOS: DIC 2016
FECHA ÚLTIMO PAGO:
VALOR ÚLTIMO PAGO:
CONSUMO DE:

ULTIMOS CONSUMOS ACUEDUCTO

JUN	JUL	AGO	SEP	OCT	NOV	AC
						240

ACUEDUCTO

CARGO FIJO	CONTRIBUCIÓN CARGO FIJO	CONTRIBUCIÓN CONSUMO
5.547	3.323	122.107

ALCANTARILLADO

CARGO FIJO	CONTRIBUCIÓN CARGO FIJO	CONTRIBUCIÓN CONSUMO
2.659	1.329	51.793

ASEO

BARRIDO Y LIMPIEZA	RECOLECCIÓN Y TRANSPORTE	OTROS SERVICIOS	TRÁNSITO EXCEDENTE	COMERCIALIZACIÓN	APORTE SOLIDARIO ASEO
1.757	7.059			1.979	9.864

De la información anteriormente relacionada y conforme a las pruebas allegadas por el recurrente, es posible establecer, que, para la vigencia a certificar, esto es año 2016, el municipio no aplicó el 30% indicado en el acuerdo (gran productor), sino el 50% de sobreprecio a usuarios comerciales los cuales hacían parte de la clase pequeño productor.



GD-F-008 V.9

Página 7 de 8

Además de lo anterior y teniendo en cuenta las pruebas decretadas en el auto No. SSPD 20174010002786, para aclarar lo concerniente al uso o estrato al que pertenecen los suscriptores que conforman la clase de gran productor, el Municipio de Barichara y la Empresa de Servicios Públicos de Barichara E.P.B S.A. E.S.P, allegaron certificaciones mediante las cuales indicaron que, en el municipio, para el año 2016, no existieron usuarios en clase gran productor, descartándose de esta manera que se hubiere aplicado mal el porcentaje a los usos comerciales.

Así las cosas, si bien el Acuerdo Municipal N.º 009 del 29 de febrero de 2016, que fue reportado en su momento al SUI, no cumplía con los valores establecidos en la Ley 1450 de 2011, este Despacho pudo establecer a través del material probatorio obrante en el expediente, que el ente territorial para la vigencia del 2016 se encontraba aplicando en el municipio los porcentajes señalados en la Ley 1450 de 2011.

Teniendo en cuenta lo anterior y con ánimo garantista se entenderá por cumplido el requisito: *"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, complemento o sustituya"* por lo que el Despacho accederá a reponer la resolución de descertificación y a certificar al municipio en relación con la administración de los recursos SGP - APSB de la vigencia 2016.

Por lo expuesto, la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado,

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO. - REVOCAR la Resolución No SSPD 20174010154285 del 11 de septiembre de 2017, proferida por la Dirección Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO. - CERTIFICAR al municipio de BARICHARA en el departamento de SANTANDER, en relación con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico.

ARTÍCULO TERCERO. - NOTIFICAR personalmente de la presente Resolución al alcalde del municipio de BARICHARA en el departamento de SANTANDER, 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 SANTANDER, 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.



Superservicios
Superintendencia de Servicios
Públicos Domiciliarios



GD-F-008 V.9

Página 8 de 8

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: Lina Vanessa Ortiz Montoya – Abogada del Grupo de Certificaciones e Información
Revisó: Gloria Paola Hernández– abogada – Grupo de Certificaciones e Información
Aprobó: Olga Rocío Yanquen Caro– Coordinadora del Grupo de Certificaciones e Información