



GD-F-008 V.9

Página 1 de 5

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20184010000235 DEL 02/01/2018

“Por la cual se resuelve un recurso de reposición”

EL DIRECTOR TÉCNICO DE GESTIÓN DE ACUEDUCTO Y ALCANTARILLADO (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, 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 LERIDA en el departamento de TOLIMA 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 20174010178125 del 29 de septiembre de 2017, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al municipio de LERIDA en el departamento de TOLIMA, por no haber cumplido con el siguiente requisito 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 subsidio y aporte solidario de acueducto, alcantarillado y aseo para la vigencia respectiva, expedido de conformidad con los porcentajes señalados e la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complementa o sustituya"*

Que, la Resolución No. SSPD 20174010178125 del 29 de septiembre de 2017, fue notificada por aviso con acuse de recibo del 8 de noviembre del 2017.

Que, el señor FERNEY MELLER CRUZ QUESADA en calidad de apoderado del municipio de Lérída, mediante radicado número SSPD 20175290995442 del 22 de noviembre 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.

- En cuanto al requisito concerniente al Acuerdo de subsidios y contribuciones y la falta de definición del porcentaje de contribución para el uso comercial establecido por el concejo municipal del 20% manifiesta el recurrente:

(...) "que una vez calculada la metodología entre subsidios y contribuciones establecidas en el decreto 1013 de 2005 y decreto 4715 de 2010, se concluyó que el factor de contribución del uso comercial establecido por el concejo municipal del 20%, hasta el momento ha sido suficiente para alcanzar el equilibrio requerido para cubrir la tarifa referencia establecida para asegurar en cuanto a costos, la prestación de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo.

Existen otros sujetos señalados por el legislador como exentos del pago de la contribución (...)"

Seguidamente el municipio aduce *"es menester indicar que la administración municipal de BUEN GOBIERNO PARA LA GENTE, en esta instancia procesal viene adelantando todas las acciones administrativas tendientes a modificar el Acuerdo Municipal No. 001 del 26 de Febrero de 2014 por el cual se establecieron los porcentajes de subsidios y aportes solidarios para la vigencia 2016. Donde se contempló que el aporte solidario para el uso comercial era de un 20% cuando en consonancia con lo establecido en la Ley 1450 de 2011, el porcentaje para el uso comercial debía ser de un valor equivalente al 50%".*

Por último el ente territorial argumenta que *"una vez sea aprobado en su totalidad con la respectiva modificación dicho acuerdo haremos entrega formal del mismo para conjurar la situación en la que hoy se encuentra el municipio cumpliendo a cabalidad con las exigencias legales señaladas por su despacho".*

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

2.2. De las pruebas relacionadas en el recurso.

Con el radicado número SSPD 20175290995442 del 22 de noviembre de 2017, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, no se allegaron documentos para que sean tenidos en cuenta como pruebas.

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 *"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 e la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complemente o sustituya”

El municipio de Lerida, no cumplió este requisito debido a que reportó en el SUI el Acuerdo Municipal No. 001 del 26 de febrero de 2014, por el cual se establecieron los porcentajes de subsidios y aportes solidarios. Sin embargo, este acto administrativo, contemplo el porcentaje de aporte solidario para el uso comercial en un 20% cuando el mínimo establecido en la ley 1450 del 2011 para dicho uso es un 50%.

Veamos:



ACUERDO N° 001 DE 2014
26 FEB 2014

ARTICULO 1º. Establecer los siguientes factores de subsidios para los usuarios de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo en el Municipio de Lerida Tolima, de acuerdo con los siguientes:

Estrato 1:	50%
Estrato 2:	40%
Estrato 3:	15%

ARTICULO 2º. Establecer los siguientes aportes solidarios para los usuarios de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo con forme a lo siguiente:

Usuarios Residenciales de estrato 5:	50%
Usuarios Residenciales de estrato 6:	60%
Usuarios Comerciales:	20%
Usuarios Industriales:	40%

Frente a lo aducido por la entidad territorial, sea lo primero advertir que la Ley 1450 del 2011, determinó unos porcentajes máximos de subsidios y mínimos de contribuciones que los municipios deben observar a la hora de expedir el acto administrativo que los establezca, 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.

En ese entendido, la norma requiere que el municipio determine unos porcentajes de subsidios y contribuciones dentro de los rangos que esta suministra, por tanto, no es de recibo que el municipio no establezca dichos rangos, toda vez que le corresponde al Concejo Municipal concretar el porcentaje de subsidios y contribuciones, respetando los topes máximos y mínimos que sólo la Ley prevé.

Así pues, resulta innegable, que en el presente asunto existe incumplimiento sobre el particular, ya que el porcentaje mínimo de contribución para uso comercial es del 50% y no de un 20% como quedo contenida en el acto administrativo de referencia, traduce un sobreviviente incumplimiento de una disposición normativa, situación que no es admisible si se tiene en cuenta que las empresas de servicios públicos deben conocer y aplicar un porcentaje específico de subsidios que sólo al Concejo Municipal le asiste definir para cada estrato.

Por otra parte, resulta necesario traer a colación el artículo 2.3.4.2.2 del Decreto 1077 de 2015, que compiló el Decreto 1013 de 2005, a efectos de referir que, el Gobierno Nacional reglamentó la *metodología para la consecución del equilibrio entre los subsidios y las contribuciones* y dispuso que el Concejo Municipal aprobara los porcentajes de subsidios y aportes solidarios, previo el agotamiento de una serie de etapas que deberán derivar en el equilibrio en comento, el cual no es posible conseguir si no se puntualiza el porcentaje de subsidio a otorgar y el requerido como contribución para el efecto.

Al respecto, la Oficina Jurídica de la SSPD, en el concepto unificado No. 25 de 2013, señaló lo siguiente:

“El Decreto 1013 de 2005 estableció la metodología aplicable cada año para asegurar que el monto total de las diferentes clases de contribuciones sea suficiente para cubrir el monto de los subsidios que se otorguen en cada municipio o distrito por parte del respectivo concejo municipal o distrital, según sea el caso, y se mantenga el equilibrio entre unos y otros.

Para este propósito, el artículo 2 del Decreto en comento establece el

siguiente procedimiento:

a) Las personas prestadoras estimarán cada año los montos totales de la siguiente vigencia, que debe corresponder a la suma de los subsidios necesarios a otorgar por estrato y para cada servicio, de acuerdo con la estructura tarifaria vigente y con los porcentajes de subsidios otorgados para el año respectivo por el municipio o distrito.

b) De igual forma los prestadores establecerán la diferencia entre el monto total de subsidios requeridos para cada servicio y la suma de los aportes solidarios a facturar. El resultado representará el monto total de los recursos necesarios para obtener el equilibrio.

c) Antes del 15 de julio de cada año, todas las personas prestadoras presentarán al alcalde, por conducto de la dependencia que administra el fondo de solidaridad y redistribución de ingresos del respectivo municipio o distrito, según sea el caso, una estimación para el año siguiente del monto total de los recursos potenciales a recaudar por concepto de aportes solidarios, de acuerdo con la proyección de usuarios y consumos, la estructura tarifaria vigente, y el porcentaje o factor de aporte solidario aplicado en el año respectivo, así como la información del número total de usuarios atendidos, discriminados por servicio, estrato y uso, y para los servicios de acueducto y alcantarillado, la desagregación de consumos y vertimientos, respectivamente, según rango básico, complementario o suntuario. En el servicio de aseo se reportarán adicionalmente los resultados del aforo de los grandes generadores y la información de los pequeños productores y multiusuarios que lo hayan solicitado.

d) El alcalde procederá a analizar la información proporcionada por las empresas y a preparar un proyecto consolidado para ser presentado a discusión y aprobación del concejo municipal o distrital.

e) El Concejo municipal distrital, conjuntamente con la aprobación del presupuesto del respectivo ente territorial, definirá el porcentaje de aporte solidario necesario para solventar dicho faltante, teniendo en consideración prioritariamente los recursos con los que cuenta y puede contar el municipio o distrito en el fondo de solidaridad y redistribución de ingresos, con base en las distintas fuentes de recursos.

f) Tanto los factores de subsidio por estrato como el porcentaje o factor de aporte solidario en cada servicio, definidos por el concejo, serán iguales para todas las personas prestadoras del mismo servicio en el municipio o distrito respectivo. Una vez aprobado y expedido el acuerdo correspondiente, el alcalde y el concejo municipal o distrital, deberán divulgarlo ampliamente en los medios de comunicación locales y regionales, señalando claramente el impacto de su decisión sobre las tarifas a usuario final de cada uno de los servicios."

En ese orden, resulta indiscutible de un lado, la obligación que le asiste al Concejo Municipal de fijar el porcentaje de subsidios que deben aplicar las empresas de servicios públicos para cada estrato, siendo el único facultado para el efecto, y de otro que, sin concretar un porcentaje específico de subsidios, no es posible definir el requerido de contribuciones a fin de lograr el equilibrio en mención.

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 ha sido suficiente para alcanzar el equilibrio requerido para cubrir la tarifa referencia establecida para asegurar en cuanto a costos, la prestación de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo, 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.

Con todo, es importante finalizar precisando 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"

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 lo cual este Despacho procederá a confirmar la decisión de descertificación.

En mérito de lo expuesto, el Director Técnico de Gestión de Acueducto y Alcantarillado,

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO. – CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20174010178125 del 29 de septiembre de 2017, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de la presente Resolución.

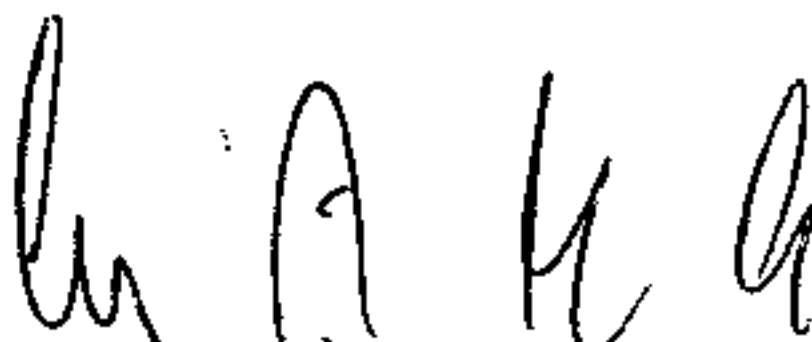
ARTÍCULO SEGUNDO. - NOTIFICAR personalmente de la presente Resolución al municipio de LERIDA en el departamento de TOLIMA, haciéndole entrega de una copia de la misma, y advirtiéndole que contra ésta no procede recurso alguno. De no ser posible la notificación personal, se debe dar aplicación al artículo 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 TOLIMA 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.



CARLOS ANDRÉS BERNAL CASAS

Director Técnico de Gestión de Acueducto y Alcantarillado (E)

Proyectó: Mara Steffan – Contratista Grupo de Certificaciones e Información
Revisó: Jasmin Acosta Jaimes-Funcionaria del Grupo de Certificaciones e Información
Aprobó: Olga Rocío Yanquen Caro– Coordinadora del Grupo de Certificaciones e Información
Expediente: 2017401351601030E

¹ Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios. Concepto No. 749 del 9 de septiembre del 2014.