



GD-F-008 V.9

Página 1 de 9

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010079345 DEL 17/05/2017

“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 ALBANIA del Departamento de LA GUAJIRA es de categoría 6 y como no fue prestador directo de los servicios públicos 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 20164010052795 de 30 de septiembre de 2016, la Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo decidió DESCERTIFICAR al el Municipio de ALBANIA – LA GUAJIRA, por no haber cumplido los siguientes requisitos establecidos en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015:

- “*Reporte al SUI de la certificación expedida por la Secretaria 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 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 la modifique, complemente o sustituya.”*

La Resolución No. SSPD 20164010052795 del 30 de septiembre de 2016, se notificó personalmente el 4 de noviembre de 2016.

El Municipio de ALBANIA – LA GUAJIRA, mediante escrito radicado bajo el número 20165290790502 de 18 de noviembre de 2016, presentó recurso de reposición contra la resolución de descertificación.

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

2.1 Argumentos del recurrente

Como argumentos del recurso de reposición el ente territorial expuso los siguientes argumentos que fueron extraídos por el Despacho, tal y como se observa a continuación:

2.1.1 Manifestó el ente territorial en relación a la certificación de expedida por la Secretaría Técnica del Comité Permanente de Estratificación Municipal o Distrital, que efectivamente existe un error y procedieron a corregirlo informando la estratificación aplicada para el año 2015.

2.1.2 Que el Acuerdo No. 002 de 26 de enero de 2014 contemplaba un porcentaje por debajo del determinado en la Ley 1450 de 2012, para efectos del cobro del aporte solidario de los servicios públicos domiciliarios de agua, alcantarillado y aseo en el uso comercial en el municipio.

Por tal motivo, presentaron ante el Concejo Municipal de Albania un proyecto de acuerdo en donde se ajusta el porcentaje a la normatividad mencionada.

Así mismo señaló, que a pesar que el acuerdo en cuestión estipulaba un porcentaje por debajo del legal establecido, es decir 20%, las empresas prestadoras de servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo, facturaron como aporte solidario el 50% a los usuarios de Uso Comercial.

2.2. De los documentos aportados con el recurso de reposición.

El ente territorial con el radicado 20165290790502 de 18 de noviembre de 2016, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, allegó los siguientes documentos para que fueran tenidos en cuenta como pruebas:

- Copia del proyecto de modificación del Acuerdo No. 002 de 2014.
- Copia de la exposición de motivos del proyecto.
- Certificación de la empresa Aguas de Albania sobre el cobro del 50% de la contribución de uso Comercial de acueducto y alcantarillado.
- Certificación de la empresa Triple A Caribe sobre el cobro del 50% de la contribución de uso Comercial de aseo.
- Certificación de la Secretaria Técnica del Comité Permanente de estratificación.

2.3 Decreto de pruebas

Mediante auto 20174010000066 de 19 de enero de 2017 esta Superintendencia requirió al municipio de Albania para que remitiera el Acuerdo Municipal por medio del cual se corrige el

porcentaje de aporte solidario establecido en el acto administrativo No. 4 de 26 de enero de 2014 para uso comercial.

Se ofició al representante legal de las empresas Triple A del Caribe S.A.S. ESP, Aguas de Albania S.A.S. ESP y la Administración Pública Cooperativa de Albania, a fin que informe el porcentaje de contribución aplicado para el uso comercial durante la vigencia 2015.

Los anteriores documentos con su valor legal se incorporan al expediente.

3. ANÁLISIS DE LOS ARGUMENTOS

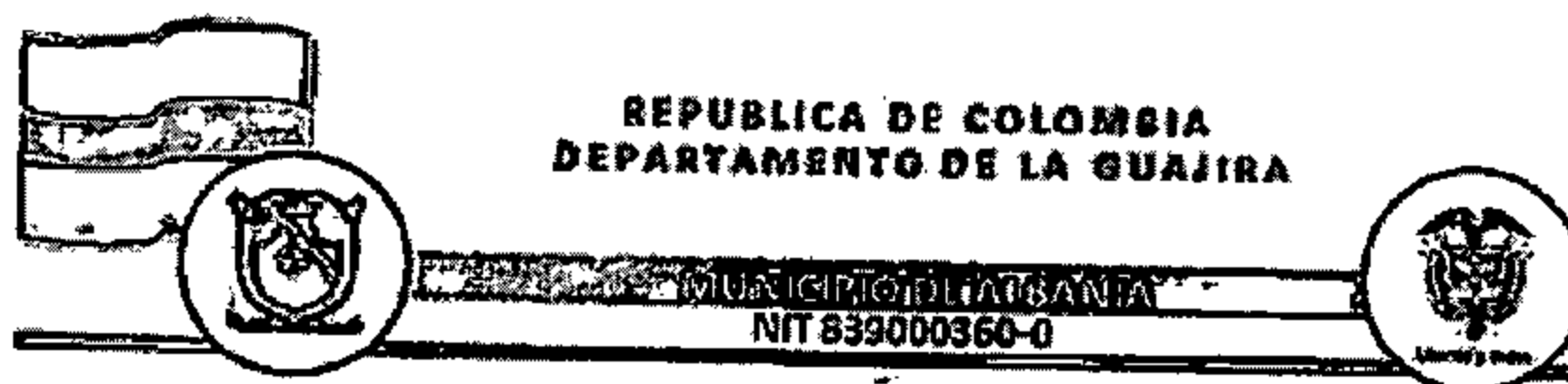
Para determinar si le asiste razón a la parte recurrente, esta Superintendencia procederá a analizar los argumentos expuestos en el escrito de reposición, lo cual efectuará de la siguiente manera:

3.1. Argumentos expuestos sobre el cumplimiento del requisito relacionado con el "Reporte al SUI de la certificación expedida por la Secretaria 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."

El ente territorial manifestó que la certificación de expedida por la Secretaría Técnica del Comité Permanente de Estratificación Municipal o Distrital, que efectivamente existe un error, reconociendo la falencia frente a la información proporcionada inicialmente.

Es por eso que, con el propósito de cumplir con la totalidad de los requisitos necesarios para que el municipio sea certificado, procedió y procedió a corregir el documento relacionado con la estratificación aplicada para el año 2015, acorde con las observaciones realizadas por la Superintendencia.

En tal sentido, el ente territorial manifestó que el certificado cumple con los parámetros requeridos por la Ley 1450 de 2011:



PERMANENTE DE ESTRATIFICACION MUNICIPAL

CERTIFICA

Que la estratificación aplicada en el municipio de Albania, La Guajira, para el año 2015, es la tipo 3, conforme a la metodología establecida a nivel nacional.

Para mayor constancia se firma en Albania, departamento de La Guajira a los 11 días del mes de noviembre de 2016.


JOSE ALFREDO VENCE BRITTO
Secretario Técnico del comité Permanente de Estratificación

En tal sentido, esta entidad procedió a verificar nuevamente lo consignado en la certificación, estableciendo previamente que el cumplimiento del requisito se verifica de conformidad con la Ley 1450 de 2011:

“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” (subrayado fuera de texto)

En ese orden de ideas, se verifica que la certificación cumple con los requisitos señalados, en razón a que la misma establece que la estratificación aplicada en la vigencia 2015 es acorde con la metodología establecida por el Gobierno nacional.

3.2. Argumentos expuestos sobre el cumplimiento del requisito relacionado con el “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.”

De conformidad con la resolución recurrida, el municipio no cumple con los requisitos establecidos para el Acuerdo No. 002 de 26 de agosto de 2014, por el cual se estableció los porcentajes de subsidios y aportes solidarios para la vigencia 2015, ya que el mismo no observa los porcentajes establecidos por la Ley 1450 de 2011 para las contribuciones del uso comercial, al haber establecido un porcentaje inferior.

De acuerdo con la resolución que descertifica el municipio, el alcalde de Albania manifestó que frente a esto presentaron ante el Concejo Municipal de Albania un proyecto modificadorio del Acuerdo, mediante el cual se ajustó el porcentaje a la normatividad mencionada:



ACUERDO MUNICIPAL No. 021 DE 2016

Noviembre 29 de 2016

"POR MEDIO DEL CUAL SE MODIFICA EL ACUERDO No 002 de Enero 26 de 2.014 Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES EN MATERIA DE PORCENTAJES PARA SUBSIDIAR LOS ESTRATOS SOCIOECONOMICOS, LO MISMO QUE LOS FACTORES DE CONTRIBUCION PARA LOS USOS COMERCIAL E INDUSTRIAL DE LOS SERVICIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO EN EL MUNICIPIO DE ALBANIA LA GUAJIRA"

EL CONCEJO MUNICIPAL DE ALBANIA - DEPARTAMENTO DE LA GUAJIRA, en uso de sus facultades constitucionales y legales contenidas en el artículo 315 de la C.N., el artículo 91 del numeral 4 de la ley 136 de 1994, Ley 1551 de 2.012 y en especial la ley 1450 de 2.012, Ley 142 de 1994, decreto 1013 de 2.005 y demás normas pertinentes, y,

CONSIDERANDO:

PRIMERO: Que el artículo 368 Constitucional establece que La Nación, los departamentos, los distritos, los Municipios y las entidades descentralizadas podrán conceder subsidios, en sus respectivos presupuestos, para que las personas de menores ingresos puedan pagar las tarifas de los servicios públicos domiciliarios que cubran sus necesidades básicas.

Acuerdo Municipal No. 021 Noviembre 29 de 2016 "POR MEDIO DEL CUAL SE MODIFICA EL ACUERDO No 002 de Enero 26 de 2.014 Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES EN MATERIA DE PORCENTAJES PARA SUBSIDIAR LOS ESTRATOS SOCIOECONOMICOS, LO MISMO QUE LOS FACTORES DE CONTRIBUCION PARA LOS USOS COMERCIAL E INDUSTRIAL DE LOS SERVICIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO EN EL MUNICIPIO DE ALBANIA LA GUAJIRA".

ACUERDA:

ARTÍCULO PRIMERO: Modifíquese el artículo SEGUNDO del acuerdo No 002 del 26 de Enero de 2.014, el cual quedara así:

FACTORES DE APOORTE SOLIDARIO: los factores de aporte solidario para los suscriptores de los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo en el Municipio de Albania, conforme a la estratificación existente en esta localidad en la clase de USO COMERCIAL a cobrar a partir de la aprobación del presente acuerdo es:




ESTRATOS	ACUEDUCTO		ALCANTARILLADO		ASEO
	CARGO FIJO	CONSUMOS	CARGO FIJO	CONSUMOS	
USO COMERCIAL	50%	50%	50%	50%	50%

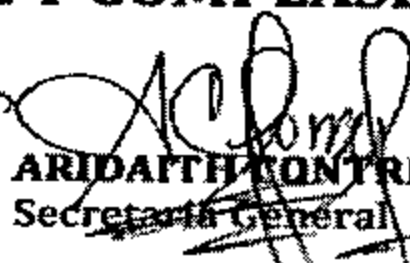
ARTICULO SEGUNDO: Las demás disposiciones consagradas en el No 002 del 26 de Enero de 2.014 quedan incólumes.

ARTÍCULO TERCERO: El presente acuerdo rige a partir de la fecha de su sanción y publicación. Deroga todas las disposiciones que le sean contrarias.

Dado en Albania - La Guajira, a los Veintinueve (29) días del mes de Noviembre de Dos Mil Dieciséis (2.016).

PUBLIQUESE Y CUMPLASE


NESTOR SAENZ GONZALEZ
Presidente


ARIDAITHE CONTRERAS TORRES
Secretaria General

De acuerdo con lo anterior, el acuerdo con la modificación no aplica para la vigencia 2015, teniendo en cuenta que fue expedido para la vigencia 2016. Se informa que el cumplimiento del requisito se verifica de conformidad con lo estipulado en el respectivo Acuerdo, encontrando que efectivamente el Municipio de Albania fijó por debajo del porcentaje mínimo establecido para la contribución, al establecer un porcentaje del 20%.

Es por eso que, de conformidad con los argumentos presentados por el municipio, con ánimo garantista, este Despacho procedió a verificar el argumento esbozado por el ente territorial, mediante el cual establece que a pesar que el Acuerdo en cuestión para la vigencia 2015 estipulaba un porcentaje por debajo del legal definido, es decir 20%, las empresas prestadoras de servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo, facturaron como aporte solidario el 50% a los usuarios de Uso Comercial.

En tal sentido, esta Entidad procedió oficiar a las empresas prestadoras de servicios públicos, para lo cual dio respuesta la Empresa Triple A del Caribe, con radicado SSPD 20175290096402 de 20 de febrero de 2017, señalando lo siguiente:



EMPRESA DE SERVICIOS PUBLICOS
DE SANEAMIENTO BASICO S.A.S E.S.P
"TRIPLE A DEL CARIBE"
NIT: 900296039-1

LA SUSCRITA GERENTE DE LA EMPRESA DE SERVICIOS PÚBLICOS DE SANEAMIENTO BÁSICO
S.A.S. E.S.P. - TRIPLE A DEL CARIBE S.A.S. E.S.P.-

CERTIFICA QUE:

Para los meses de noviembre y diciembre de 2015, se aplicará a los usuarios clasificados en el uso comercial, para el servicio de aseo, un sobrecosto al cargo fijo del 20% de acuerdo a lo ordenado en el artículo 2 del Acuerdo No. 002 del 26 de enero de 2014.

La presente se expide en el municipio de Albania-La Guajira, a los diecisiete (17) días del mes de febrero del año Dos Mil Diecisiete (2017)

DIGNA ROSA LUNA ESCORCIA
Gerente

Empresa de Servicios Públicos de Saneamiento Básico S.A.S. E.S.P.

Que mediante escrito informó lo siguiente:

El inicio operaciones del servicio de aseo tuvo como causa una cesión del contrato de operación realizado con la empresa ADMINISTRACIÓN PÚBLICA COOPERATIVA DE ALBANIA, quien facturó el servicio hasta octubre de 2015 y en noviembre de dicho año, entregó los bienes para la prestación del servicio entre los cuales se encontraba el catastro de usuarios, el cual no estaba actualizado. Por ello la facturación de los meses de noviembre y diciembre de 2015 se realizó sin aumentar el porcentaje de la contribución para los usuarios del uso comercial, pues en dichos meses la empresa que represento se dedicó a actualizar la información de los usuarios, la cual es un insumo esencial para realizar el cobro del servicio público.

(...)

Mediante el Acuerdo No. 002 del 26 de enero de 2014 el Concejo Municipal de Albania aprobó como factor de contribución a los usuarios clasificados en la clase de uso comercial el 20% de sobrecosto tanto para el cargo fijo como para los consumos, tal como lo pueden verificar en el artículo 2 de dicho acuerdo que adjunto con este documento:

ARTÍCULO SEGUNDO. FACTORES DE APOORTE SOLIDARIO: Los factores de aporte solidario para los suscriptores de los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo en el Municipio de Albania, conforme a la estratificación existente en esta localidad en la clase de uso comercial, a cobrar a partir de la aprobación del presente acuerdo es:

FACTORES DE APOORTE SOLIDARIO SERVICIOS DE ACUEDUCTO,
ALCANTARILLADO Y ASEO

ESTRATOS	ACUEDUCTO		ALCANTARILLADO		ASEO
	CARGO FIJO	CONSUMOS	CARGO FIJO	CONSUMOS	
USO COMERCIAL	20%	20%	20%	20%	20%

Este acuerdo rigió para la vigencia 2015 y dado dicho mandato del concejo municipal, la empresa que represento debe aplicar a los usuarios clasificados en el uso comercial, para el servicio de aseo, un sobrecosto al cargo fijo del 20%, para los meses de noviembre y diciembre de 2015, únicos meses de la vigencia en mención en los que operó la empresa TRIPLE A DEL CARIBE S.A.S E.S.P.

(...)

Aclaro que el alcalde municipal de Albania, en el recurso de reposición que presentó en contra de la descertificación, anexó una certificación suscrita por mí que no hace referencia a la vigencia 2015, por esta razón aclaro la información sobre los meses de noviembre y diciembre de 2015 mediante certificación que hago llegar a su despacho con este escrito.

De igual forma, la empresa Aguas de Albania S.A ESP, mediante radicado SSPD 20174010014281 de 26 de enero de 2017, manifestó lo siguiente:



Albania – La Guajira, 14 de febrero de 2017

Doctor
Julián Daniel Murcia López
Superintendente Delegado para Acueducto, Alcantarillado y Aseo
Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios
Carretera 18 N° 84-35
Bogotá, D. C.

GR- 12 2017

Asunto: Radicado N° 20174010014271 acto de pruebas No SSPD 20174010000044 del 19 de Enero de 2017

Cordial saludo,

En atención al radicado relacionado en el asunto, mediante el cual la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios dentro del trámite de recurso de reposición interpuesto por el Municipio de Albania, requiere a Aguas de Albania S.A.S. E.S.P., la entrega de determinada información referente a los porcentajes de contribución aplicados en el uso comercial durante la vigencia 2015, me permito manifestar lo siguiente:

- La empresa AGUAS DE ALBANIA S.A.S. E.S.P., opera los sistemas de acueducto y alcantarillado del Municipio de Albania desde el mes de noviembre de 2015, mediante contrato de Cesión parcial de operación recibido de la empresa Triple A Norte, quien fungió como operador de los servicios públicos domiciliarios de acueducto y alcantarillado en el Municipio de Albania.
- Los históricos de facturación correspondientes a la vigencia 2015, generados por concepto de la prestación de los servicios por Triple A Norte de Albania, no nos fueron entregados, razón por la cual no nos es factible informar sobre el porcentaje de contribución aplicado al uso comercial ni allegar soportes al respecto.
- No obstante lo anterior, aportamos evidencia de la publicación de las tarifas que Aguas de Albania correspondiente a los servicios prestados durante la vigencia de 2016, en la cual se registra el porcentaje de contribución aplicado al uso comercial y demás.

La Empresa se encuentra en la búsqueda de material documental del anterior operador, cedente del contrato, la cual una vez nos sea remitida procederemos a su despacho.

Atentamente,


ENEIDA QUICÍA MARTÍNEZ
Representante Legal AGUAS DE ALBANIA S.A.S. E.S.P.
Adjunto: publicación tarifas 2016

Así las cosas, se concluye que el municipio de ALBANIA – LA GUAJIRA no dio aplicación a los porcentajes establecidos en la Ley 1450 de 2011 en la vigencia 2015, en razón de que las empresas prestadoras de servicios certifican que durante la vigencia se dio aplicación al Acuerdo municipal vigente o que no cuentan con la información para acreditarlo.

En este orden de ideas, la Ley 1450 del 16 de junio 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, además de señalar que dichos factores aprobados por los respectivos Concejos Municipales tendrán una vigencia igual a cinco años.

No obstante, en el presente asunto el Acuerdo Municipal No. 002 de 2014 fijó un porcentaje de aporte solidario para uso comercial que no respeta el mínimo señalado en la norma de los servicios de acueducto y alcantarillado.

Ahora bien, el Decreto 1077 del 2015, dispone que el requisito en discusión se cumple sí y solo sí, el ente territorial 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". (Subraya fuera del texto).

Por su parte, esta Ley (1450 de 2011) establece en su artículo 125, que "Los factores de aporte solidario para los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo a que hace referencia el artículo 2° 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 fuera del texto)

Así las cosas, es claro que el Acuerdo Municipal No. 002 de 2014, 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 acreditar el requisito relacionado con el acto administrativo que regula el porcentaje de subsidios y contribuciones.

Finalmente se concluye que el ente territorial no cumplió con los requisitos relacionados con el *"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."* De esta manera, el requisito citado se mantiene como incumplido y, en consecuencia, este Despacho confirmará la decisión de descertificación.

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 20164010052795 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 ALBANIA del Departamento de LA GUAJIRA, 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 LA GUAJIRA, 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: Juan Carlos Caro - Contratista DAAA

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

Expediente No. 2016401351600474E