



GD-F-008 V.9

Página 1 de 4

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010004945 DEL 09/03/2017

“Por la cual se resuelve un recurso de reposición”

EL SUPERINTENDENTE DELEGADO PARA ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO

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 20111300032265 de 2011, 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 20111300032265 del 21 de octubre de 2011, delegó en el Superintendente Delegado para Acueducto, Alcantarillado y Aseo entre otras funciones, la de expedir los actos administrativos mediante los cuales se decida sobre la certificación de municipios relacionada con la administración de los recursos del SGP-APSB a que se refiere el parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007, en concordancia con el Decreto 1077 de 2015; resolver los recursos que contra ellos se presenten y en general la de ejercer todas las actuaciones previstas en el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (C.P.A.C.A.), para adelantar los procedimientos administrativos.

Que el Municipio de BARBACOAS del Departamento de NARIÑO, es de categoría 6 y al no haber sido prestador directo de los servicios público 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 20164010055345 de 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de BARBACOAS del Departamento de NARIÑO, por no haber cumplido el siguiente criterio 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, complemento o sustituya”

La Resolución No. SSPD 20164010055345 de 30 de septiembre de 2016 se notificó por aviso al Municipio de BARBACOAS, el día 03-11-2016, tal y como se observa en el expediente.



Que el Municipio de BARBACOAS del Departamento de NARIÑO, mediante el documento radicado bajo el número SSPD 20165290816762, interpuso oportunamente 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, se alegaron los siguientes por parte del ente territorial:

Afirma el recurrente que el acto administrativo recurrido no sustenta la razón por la cual tal estipulación vulnera el ordenamiento jurídico, tomando como fundamento los artículos de la Constitución Política relativos a las funciones de los Concejos Municipales, dentro de las cuales se incluye la de reglamentar las funciones y la eficiente prestación de los servicios a cargo del municipio.

Señalan que la redacción del Acuerdo Municipal 10 de 31 de mayo de 2014 está acorde con el Artículo 125 de la Ley 1450 de 2011 y resulta equiparable con la exigencia allí definida.

Aduce que no obstante lo anterior, el Municipio entiende que la norma establece unos límites que deben ser perfectamente determinados por el Ente Territorial, por lo cual anexan certificación expedida por el gerente de la Empresa de Servicios Públicos del municipio de Barbacoas en donde consta que los subsidios que se están aplicando son los determinados en el Acuerdo Municipal y por tanto no se estaría violando el contenido normativo citado.

Alega que se trata de una situación gramatical más que de vulneración de la metodología establecida por la norma en la determinación del monto de los subsidios, por lo que a su parecer, la descertificación del municipio sería desproporcionada y equivocada, pues este mismo Acuerdo permitió que el municipio fuera certificado para la vigencia 2014.

2.2 De los documentos aportados con el recurso de reposición.

Con el documento radicado con el No. 20165290816762, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, se allegaron los siguientes documentos para que sean tenidos en cuenta como prueba:

2.2.1. Copia del Acuerdo 010 del 31 de Mayo de 2014 (Concejo Municipal de Barbacoas).

2.2.2. Certificación de 11 de Noviembre de 2016 suscrita por el Gerente de la Empresa de Acueducto de Barbacoas.

2.2.3. Acuerdo 03 de 29 de mayo de 2015 (Concejo Municipal de El Charco, NARIÑO).

Los anteriores documentos, en su valor integral, se incorporan al expediente.

3 ANÁLISIS DE LOS ARGUMENTOS

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

Sustenta el recurrente que en la norma local, se definieron correctamente los factores de subsidio para los servicios públicos domiciliarios de acueducto y aseo para la vigencia de 2015 y que los mismos fueron aplicados a cabalidad, conforme a la Certificación de 11 de Noviembre de 2016 suscrita por el Gerente de la Empresa de Acueducto de Barbacoas que adjuntan como prueba del alcance y aplicación del Acuerdo 010 de 31 de Mayo de 2014 expedido por el Concejo Municipal de Barbacoas.

Con el objeto de analizar los argumentos del recurrente, es necesario constatarlos de conformidad con el alcance de la obligación legal que tiene a su cargo el ente territorial. Al respecto, en el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 de 2015 establece:

“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, complemento o sustituya”

Por su parte, el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011 preceptúa:

"SUBSIDIOS Y CONTRIBUCIONES PARA LOS SERVICIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO. Para efectos de lo dispuesto en el numeral 6 del artículo 99 de la Ley 142 de 1994, para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo, los subsidios en ningún caso serán superiores al setenta por ciento (70%) del costo del suministro para el estrato 1, cuarenta por ciento (40%) para el estrato 2 y quince por ciento (15%) para el estrato 3..."

De acuerdo con lo anterior, la obligación del ente territorial consiste **en fijar los porcentajes de subsidio** para los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo. Por su parte el Municipio, a través del **Acuerdo 010 del 31 de Mayo de 2014**, allegado con el recurso interpuesto, determinó que:

"ARTÍCULO PRIMERO.- Definir como factores de subsidio para los servicios de Acueducto, Alcantarillado y Aseo para la vigencia 2014 los siguientes porcentajes estipulados en el Artículo 125 de la Ley 1450 de 2011, sin que dichos subsidios excedan en ningún caso, el valor de los consumos básicos o de subsistencia.

ESTRATO 1: Hasta el 70% del cargo fijo y costo del consumo básico.

ESTRATO 2: Hasta el 40% del cargo fijo y costo del consumo básico.

ESTRATO 3: Hasta el 15% del cargo fijo y costo del consumo básico."

En ese orden, al contrastar la obligación legal del ente territorial con lo que efectivamente desarrolló en la norma local precitada, se concluye que lo que se regula en dicha norma no es una definición puntual de porcentajes de subsidio para los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo sino que constituye un marco que otorga campo de acción al operador según su interpretación de dicha norma, para que aplique un porcentaje diferente, situación que contraría la disposición del Legislador.

Contrario a lo establecido en el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011, el ente territorial en la norma local no definió los porcentajes, dejando en manos de un tercero dicha tarea, aspecto que no resulta subsanable a través del certificado expedido por el gerente aportado como prueba, puesto que es un requisito que debe hallarse contenido de manera clara, expresa y exigible en el texto de la norma local.

El hecho de que los porcentajes aplicados por el Prestador coincidan con los toques definidos en el Acuerdo 010 de 2014, no implica que la obligación se haya cumplido porque al haber incluido la palabra "hasta" en el contenido dichas normas, hace que los porcentajes no se hallen propiamente definidos y pudieran, a la luz de las normas locales, ser diferentes. Situación esta, que no se adecua a lo establecido en el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011.

Por lo tanto, no le asiste la razón al recurrente cuando afirma que el ente territorial cumplió con su obligación de definir los porcentajes de subsidios para que ellos en ningún caso fueran superiores al setenta por ciento (70%) del costo del suministro para el estrato 1, cuarenta por ciento (40%) para el estrato 2 y quince por ciento (15%) para el estrato 3. En contraposición a lo establecido en el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011, el Concejo Municipal en el Acuerdo 010 de 2015 estableció unos valores que pueden variar y que no constituyen el querer del Legislador, relacionado con la definición directa y puntual en el Acuerdo Municipal que regule la materia.

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010055345, proferida por el Superintendente Delegado para Acueducto, Alcantarillado y Aseo, 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 BARBACOAS del Departamento de NARIÑO, 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 NARIÑO, 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.



JULIÁN DANIEL LÓPEZ MURCIA

Superintendente Delegado para Acueducto, Alcantarillado y Aseo

Proyectó: María Eugenia Sierra Botero- Coordinadora Grupo de Certificaciones e Información
Revisó: Madia Ortega Otero – Abogada Contratista Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo
Expediente: 2016401351600355E