



GD-F-008 V.9

Página 1 de 4

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010004295 DEL 07/03/2017

“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 POTOSÍ del Departamento de NARIÑO, es de categoría 6 y al no haber sido 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 20164010055415, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de POTOSÍ 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 en la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complemento o sustituya”

La Resolución No. SSPD 20164010055415 se notificó mediante aviso al Municipio de POTOSÍ, el día 5 de diciembre de 2016, tal y como se observa en el expediente.



Que el Municipio de POTOSÍ - NARIÑO mediante el documento radicado bajo los números SSPD 20165290868402 y 20175290016812, interpuso y sustentó 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:

Argumenta que si bien en el Acuerdo 024 de 2014 se incluyó la palabra “hasta”, antes de definir los porcentajes de los subsidios, pareciera que se abre una puerta a la discrecionalidad, el ente territorial cumplió con los porcentajes establecidos en el inciso primero del artículo 125 de la Ley 1450 de 2011.

Sustenta que dicho cumplimiento se acredita con la certificación del número de suscriptores por estrato para el año de 2015, expedida por el Gerente de la Empresa de Servicios Públicos de Potosí – EMPOSOSÍ – en donde se detalla la facturación por servicio, consumo y estrato, que sirve de soporte para la liquidación del cobro que le realiza al Municipio.

Afirma que también se soporta el cumplimiento de la norma, con la certificación del número de suscriptores para la vigencia de 2015.

Sustenta también, que el cumplimiento de la obligación se prueba con la cuenta de cobro, subsidio o sobreprecio por uso y estrato mensual, para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo con los comprobantes de egreso para la vigencia de 2015.

Sostiene que la Superintendencia en su decisión debe darle prevalencia al derecho sustancial, entendiendo que la palabra “hasta” no implica una variación de los porcentajes de subsidios para los servicios públicos

2.2 De los documentos aportados con el recurso de reposición.

Con el documento radicado con el No. 20165290868402, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, se allegaron los siguientes documentos para que fueran tenidos en cuenta como prueba:

2.2.1. Consolidado de tarifas de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo para la vigencia 2015

2.2.2. Certificación suscrita por la Gerente de la Empresa de Servicios Públicos de Potosí, en donde se relaciona el número de suscriptores para el 2015

2.2.3. Cuenta de cobro emitida por la Gerente de la Empresa de Servicios Públicos de Potosí para ser pagada por el Municipio.

2.2.4 Relación de consumo facturado.

2.2.5 Liquidación que de subsidio que debe aportar el Municipio

2.2.6 Comprobante facturación acueducto.

2.2.7 Comprobante facturación alcantarillado.

2.2.8 Comprobante facturación aseo.

2.2.9 Comprobante de egreso del Municipio

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 expuestos en el escrito de reposición, lo cual efectuará de la siguiente manera:

Con el objeto de analizar los argumentos del recurrente y tomar la decisión, se hace referencia a la obligación legal a cargo del ente territorial, cuestionada por esta Superintendencia. Al respecto, en el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 de 2015 se 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, complemente 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 024 de 2014, por el cual se establecieron los porcentajes de subsidio y aporte solidario para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo, en la parte relativa a los subsidios, se observa que no se fijaron unos porcentajes propiamente dichos sino que se determinaron unos porcentajes (Hasta un 70%, hasta un 40% para los estratos 1 y 2 respectivamente), incumpliendo así con lo establecido en el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011.

De acuerdo con lo anterior, 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 dichas normas, no es una definición puntual de porcentajes de subsidio para los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo sino que constituye un marco que no define un porcentaje como tal, que otorga campo de acción al operador o intérprete de dicha norma aplique un porcentaje diferente, situación que contraría la disposición del legislador.

En relación con las pruebas que pretende hacer valer para demostrar el cumplimiento de la obligación contenida en el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011, como las cuentas de cobro emitidas por parte de la Empresa de Servicios Públicos de Potosí al municipio, los comprobantes de egreso y demás, considera este Despacho que no son constituyen pruebas que demuestren el cumplimiento de la obligación legal que establece puntualmente el deber de fijar los porcentajes de subsidio, toda vez que contrario a lo que sustenta el recurrente, la inclusión de la palabra "hasta" en la determinación del porcentaje de los subsidios, evidentemente condiciona la tarifa o número porcentual del subsidio y contrario a lo que ordena la norma, no implica una determinación del subsidio.

En ese orden, al contrastar la obligación legal del ente territorial con lo que efectivamente desarrolló en la norma local precitada como en el Acuerdo 015 del 28 de noviembre de 2014, se concluye que lo que se regula en dichas normas, 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 o intérprete de dicha norma aplique un porcentaje diferente, situación que contraría la disposición del Legislador.

En ese orden de ideas, la palabra "hasta" incluida en el Acuerdo 024 de 2014, no es un simple tema formal, dicha palabra imparte una directriz que afecta el porcentaje de otorgamiento de los subsidios que a la luz de dicha norma local es indeterminado.

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010055415, 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 POTOSÍ 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: Luis Alejandro Neira Sanchez - Contratista Superintendencia Delegada Acueducto, Alcantarillado y Aseo
Reviso: María Eugenia Sierra Botero- Coordinadora Grupo de Certificaciones e Información
Expediente: 2016401351600315E