



GD-F-008 V.9

Página 1 de 10

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010039255 DEL 28/03/2017

“Por la cual se resuelve un recurso de reposición”

EL 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 SAN JOSÉ DE CÚCUTA del Departamento de NORTE DE SANTANDER, es de categoría especial 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 20164010054935 del 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de SAN JOSÉ DE CUCUTA Departamento de NORTE DE SANTANDER, por no haber cumplido los siguientes requisitos previstos en el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 de 2015:

- “Reporte al SUI de la suscripción de los contratos en la zona urbana a que se refiere el artículo 99.8 de la Ley 142 de 1994 y el artículo 11 del Decreto número 565 de 1996 o las normas que los modifiquen, complementen o sustituyan.”



C014/5927



C014/5927

- "Certificación emitida por el prestador o prestadores de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo en donde certifique el monto del giro de los recursos destinados al pago de los subsidios en la respectiva vigencia"

La Resolución No. SSPD 20164010054935 del 30 de septiembre de 2016, se notificó personalmente el 18 de noviembre del 2016, al señor José Luis Cuevas Barrera, autorizado del representante legal de San José de Cúcuta.

Que el ente territorial, mediante documento radicado en esta entidad con el número SSPD 20165290821892 del 1 de diciembre del 2016, presentó oportunamente recurso de reposición en contra 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 alcalde municipal:

- En lo relacionado con el reporte de los convenios para el giro de subsidios, menciona el recurrente que incurrió en un error al momento de reportar la información que en el formulario denominado "CONVENIO PARA EL GIRO DE RECURSOS AL FSRI AAA", habida consideración que para la vigencia 2015, se registró que el municipio no tiene convenios con los prestadores del servicio público domiciliario de aseo para el giro de los subsidios, lo cual no corresponde con la realidad, pues alega que dichos convenios existen.

Seguidamente manifiesta que, en la Resolución SSPD No. 20154010035075 del 24 de septiembre de 2015, por la cual se decidió sobre la certificación de la vigencia 2014, esta superintendencia concluyó el cumplimiento del requisito en discusión porque el municipio reportó la suscripción de los convenios Nos. 30 del 27 de abril de 2015, con la Empresa AGUAS KPITAL CÚCUTA S.A. E.S.P. para el giro de subsidios de los servicios públicos de acueducto y alcantarillado; y los convenios Nos. 706 y 571 con las empresas ASEO URBANO S.A. E.S.P. y PROACTIVA ORIENTE S.A. E.S.P. para el giro de subsidios del servicio público de aseo, contratos que manifiesta se encuentran vigentes dado que se renuevan automáticamente cada año, por lo cual invoca la observancia del principio de la prevalencia del derecho sustancial sobre el formal.

- En lo correspondiente a la empresa CONHYDRA S.A. E.S.P., el alcalde señala con total contundencia y certeza que dicha empresa, nunca ha sido prestadora del servicio público de alcantarillado en el municipio de San José de Cúcuta, toda vez que la prestadora de este servicio desde el año 2006, es la empresa AGUAS KPITAL CÚCUTA S.A. E.S.P.

En consecuencia, solicita que al momento de decidirse el presente recurso, se verifique el Registro Único de Prestadores de Servicios Públicos y demás bases de datos, para constatar que efectivamente la empresa CONHYDRA S.A. E.S.P., nunca ha sido prestadora del servicio público de alcantarillado en el municipio de San José de Cúcuta y con fundamento en este hecho, se proceda a analizar el cumplimiento del requisito consistente en la suscripción de los contratos únicamente con las empresas que efectivamente prestan los servicios de agua potable y saneamiento básico en el municipio.

- En lo atinente al reporte de las certificaciones de los prestadores de los servicios públicos, donde conste el monto del giro de los subsidios de la vigencia 2015, aduce que aporta como material probatorio, la certificación expedida por la empresa AGUAS KPITAL CÚCUTA S.A. E.S.P., donde se certifica el monto total de los subsidios que recibió de la Alcaldía Municipal de San José de Cúcuta, durante la vigencia 2015.

- Finalmente menciona que, durante la vigencia 2015 el Municipio de San José de Cúcuta, no le transfirió recursos de subsidios provenientes del Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento Básico a la empresa ASEO URBANO S.A.S. E.S.P. en consideración a que esta empresa como prestadora del servicio público de aseo, presenta Superávit al efectuarse el equilibrio entre los montos por concepto de subsidios otorgados y los montos por concepto de contribuciones recaudadas.

2.2. De las pruebas relacionadas en el recurso.

Con el radicado bajo el No. 20165290821892 del 1 de diciembre del 2016, 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. Contrato de operatividad celebrado entre el Municipio de Cúcuta y Aseo Urbano S.A E.S.P., para la prestación del servicio de Aseo.

2.2.2. Contrato de operatividad celebrado entre el Municipio de Cúcuta y Proactiva Oriente S.A. E.S.P., para la prestación del servicio de Aseo.

2.2.3. Oficio dirigido a la Coordinación del Grupo SUI, de noviembre del 2016, en el cual se solicita la reapertura del formulario para el reporte de los convenios.

2.2.4. Certificación expedida por el Jefe Administrativo, Financiero y Comercial de la EIS Cúcuta, la cual hace constar el monto del giro de subsidios recibidos de la vigencia 2015.

2.2.5. Certificación expedida por el Gerente Comercial empresa Proactiva Oriente S.A. E.S.P., la cual hace constar el monto del giro de subsidios recibidos de la vigencia 2015.

2.2.6. Certificación expedida por el Gerente Comercial empresa Aguas Kpital Cúcuta S.A. E.S.P., la cual hace constar el monto del giro de subsidios recibidos de la vigencia 2015.

2.2.7. Certificación expedida por el Alcalde de Cúcuta, en la cual certifica que en la vigencia 2015 no giro recursos de subsidios a la empresa Aseo General S.A. E.S.P., en atención a que presenta superávit.

Los anteriores documentos en su valor integral se anexan 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:

3.1 Reporte al SUI de la suscripción de los contratos en la zona urbana a que se refiere el artículo 99.8 de la Ley 142 de 1994 y el artículo 11 del Decreto número 565 de 1996 o las normas que los modifiquen, complementen o sustituyan.

El Municipio de San José de Cúcuta, no cumplió éste requisito, toda vez que no reportó en el SUI convenio para el giro de subsidios con las empresas ASEO URBANO S.A. E.S.P., PROACTIVA DE ORIENTE S.A. E.S.P. y CONHYDRA S.A. E.S.P.

Al respecto señala el recurrente, que lo ocurrido con el formulario denominado "*CONVENIO PARA EL GIRO DE RECURSOS AL FSRI AAA*", fue un error porque los convenios con las empresas ASEO URBANO S.A. E.S.P., y PROACTIVA DE ORIENTE S.A. E.S.P., si existen. Adicionalmente sostiene que, en la Resolución SSPD No. 20154010035075 del 24 de septiembre de 2015, por la cual se decidió sobre la certificación de la vigencia 2014, esta Superintendencia concluyó el cumplimiento del requisito en discusión, porque el municipio reportó la suscripción del convenio No. 30 del 27 de abril de 2015, con la Empresa AGUAS KPITAL CÚCUTA S.A. E.S.P. para el giro de subsidios de los servicios públicos de acueducto y alcantarillado; y los convenios Nos. 706 y 571 con las empresas ASEO URBANO S.A. E.S.P. y PROACTIVA ORIENTE S.A. E.S.P. para el giro de subsidios del servicio público de aseo, contratos que manifiesta se encuentran vigentes dado que se renuevan automáticamente cada año, por lo cual invoca la observancia del principio de la prevalencia del derecho sustancial sobre el formal.

En lo correspondiente a la empresa CONHYDRA S.A. E.S.P., el recurrente señala que dicha empresa, nunca ha sido prestadora del servicio público de alcantarillado en el municipio de San José de Cúcuta, solicitando se revise el RUPS para corroborar su afirmación.

Sea lo primero advertir que, al ente territorial le correspondía conforme a sus obligaciones reportar la información para acceder a la certificación que nos ocupa, no obstante, en la resolución que se recurre se dejó consignado que el Municipio de San José de Cúcuta, reportó el 10 de marzo del 2016 convenio para el giro de subsidios con AGUAS KPITAL CÚCUTA S.A. E.S.P., pero no hizo lo mismo respecto las empresas ASEO URBANO S.A. E.S.P., PROACTIVA DE ORIENTE S.A. E.S.P. y CONHYDRA S.A. E.S.P.

A la fecha el formulario de convenios para el giro de subsidios del SUI, fue reversado y figuran registrados los contratos con las empresas ASEO URBANO S.A. E.S.P., y PROACTIVA DE ORIENTE S.A. E.S.P., como se observa:

Convenio Para el Giro de Recursos al FSRI AAA											
Año								2015			
Departamento								NORTE DE SANTAN			
Municipio								CUCUTA			
IDENTIFICADOR DE LA ALCALDIA	ALCALDIA	CODIGO DANE	NOMBRE DEL PRESTADOR	NIT-DV	TIPO DE PRESTADOR	SERVICIO	ZONA ATENDIDA	¿TIENE EL PRESTADOR CONVENIO VIGENTE PARA EL AÑO DE REPORTE CON EL FONDO DE SOLIDARIDAD Y REDISTRIBUCION DE INGRESOS PARA EL SERVICIO RESPECTIVO?	FECHA DE SUSCRIPCION DEL CONVENIO CON EL FSRI	NUMERO DEL CONVENIO	FECHA DE CERTIFICACION DEL CARGUE
80817	NORTE DE SANTAN - CUCUTA	54001	AGUAS KITAL CUCUTA S.A. E.S.P.	9000809562	Sociedades por acciones & ESP	Acueducto	URBANA	SI	03-05-2006	030	16-02-2017
80817	NORTE DE SANTAN - CUCUTA	54001	AGUAS KITAL CUCUTA S.A. E.S.P.	9000809562	Sociedades por acciones & ESP	Alcantarillado	URBANA	SI	03-05-2006	030	16-02-2017
80817	NORTE DE SANTAN - CUCUTA	54001	ASEO URBANO S.A. E.S.P.	8070050208	Sociedades por acciones & ESP	Aseo	URBANA	SI	08-10-2004	706	16-02-2017
80817	NORTE DE SANTAN - CUCUTA	54001	PROACTIVA ORIENTE S.A. E.S.P.	8070050257	Sociedades por acciones & ESP	Aseo	URBANA	SI	18-05-2004	571	16-02-2017

Debido a lo anterior, esta entidad procedió a revisar los convenios reportados, los cuales el municipio adjunto al recurso y se observa que estos disponen el giro de los recursos de subsidios para las empresas ASEO URBANO S.A. E.S.P. y PROACTIVA DE ORIENTE S.A. cuya vigencia data desde el año 2004, y guardan correspondencia con lo reportado por el ente territorial en la vigencia anterior, fundamento para acreditar este requisito de conformidad con la Resolución No. SSPD 20154010035075 del 24 de septiembre de 2015. Veamos:

Contrato No. 706 del 2004, celebrado con Aseo Urbano S.A. E.S.P.:

CONTRATO DE OPERATIVIDAD CELEBRADO ENTRE EL MUNICIPIO Y ASEO URBANO S.A. E.S.P. COMO PRESTADOR DEL SERVICIO PUBLICO DOMICILIARIO DE ASEO EN LA ZONA DE EXCLUSIVIDAD DE SAN JOSE DE CUCUTA, PARA LA TRANSFERENCIA DE RECURSOS CON EL FONDO DE SOLIDARIDAD Y REDISTRIBUCION DE INGRESOS

Entre los suscritos ESTOLANO GUERRERO CONTRERAS, identificado con la Cédula de Ciudadanía No. 13.238.222 expedida en Cúcuta, en calidad de representante del FONDO DE SOLIDARIDAD Y REDISTRIBUCION DE INGRESOS DE ORDEN MUNICIPAL, debidamente facultado para suscribir contratos en representación del Municipio de San José de Cúcuta, en adelante EL FONDO y ANGEL URIEL GARCIA TORRES identificado con la Cédula de Ciudadanía No. 13.437.904 expedida en Cúcuta y quien actuará en calidad de representante legal de ASEO URBANO S.A. E.S.P., en adelante LA EMPRESA hemos acordado celebrar el presente contrato que se regirá por la ley y las siguientes cláusulas, previas éstas consideraciones: 1. Que la Ley 142 de 1994 en el numeral 8 del artículo 99 y en el artículo 11 del Decreto 565 de 1996, establece que a partir de la creación del Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos Municipales mediante Acuerdo 193 del 31 de diciembre de 1999, el Municipio autoriza el pago de subsidios a través de éste, suscribiendo un contrato entre el ente territorial y los prestadores de los servicios públicos domiciliarios, con el fin de asegurar la transferencia de recursos del cual es objeto el presente contrato. 2. Que los Contratos Nos. 0617, 0618 y 0619 de 2000 establecen como fuente de los recursos del Fondo de Solidaridad y Redistribución del Ingreso, aquellos recursos, exclusivamente provenientes del cruce entre subsidios y sobrepagos con base a lo efectivamente recaudado para cada una de las zonas sobre la facturación neta del período, todo ello conforme a lo estipulado en el numeral 8.14 de los pliegos de condiciones que forman parte integral de los contratos respectivos. 3. Que para la implementación del Fondo se requiere de la celebración de los correspondientes contratos de operatividad en procura de garantizar el cumplimiento de los objetivos para los cuales fue creado el Fondo, que son fuente de interpretación de este contrato los pliegos de los contratos referidos, el Decreto 565 de 1996 y los Contratos #617 y 619 de 2000.

PRIMERA. OBJETO DEL CONTRATO: Garantizar la transferencia de recursos desde o hacia EL FONDO, mediante el desembolso de los recursos que se recauden con destino al mismo Fondo y que se tengan destinados a subsidiar la demanda del servicio de aseo por los usuarios de los estratos 1, 2 y 3 de acuerdo a la tarifa pactada para el servicio de los contratos 617 y 619 de 2000.

SEGUNDA. MONTOS Y FORMA DE PAGO: LA EMPRESA se compromete con EL FONDO a transferir según sea el período de facturación y de recaudo efectivo, la suma que resulte de la aplicación de los porcentajes de subsidio a las tarifas cobradas por el servicio a los usuarios de los estratos subsidiados de acuerdo a los recursos que se recauden por parte de LA EMPRESA, siempre de conformidad con lo dispuesto en el numeral 8.5.1. y 8.5.2. de los términos de referencia que forman parte integral de los contratos de concesión respectivos.

PARÁGRAFO PRIMERO: En cuanto tiene que ver con el giro de los recursos se procederá así:

El ingreso de recursos provenientes de la fuente del subsidio se realizará previa la presentación de la liquidación y la conciliación que se surta entre la Empresa y el Interventor a EL FONDO.

La empresa prestadora aportante debe hacer el recaudo e internamente cruzar los aportes con los subsidios asignados del cual resulta un déficit o superávit para transferir a EL FONDO.

El Interventor de los Contratos de Concesión del servicio público domiciliario de aseo en la ciudad de San José de Cúcuta, quien tendrá la posibilidad de realizar los estudios sobre los ingresos y contabilidad de la empresa.

Para efectos de ingreso de recursos deberá tenerse en cuenta los datos de facturación y los de recaudo.

El giro de los recursos se realizará dentro de los treinta (30) días hábiles siguientes a su recaudo; previa la realización de los procesos de conciliación que se requieran de acuerdo a lo estipulado en el numeral

8.1.8.1. de los términos de referencia, correspondientes, en caso de presentasen desacuerdos respecto de las liquidaciones entre las partes, el FONDO de acuerdo a las liquidaciones, presentadas por la Interventoría, procederá a realizarlas.

El servicio público se realizará, previa presentación de la facturación correspondiente.

PARÁGRAFO SEGUNDO: Dada la existencia de contratos de concesión entre el Municipio de San José de Cúcuta y LA EMPRESA, para la transferencia o giro de los recursos existentes en EL FONDO a la fecha de la expedición del presente acto, que le correspondan a LA EMPRESA por concepto del servicio de disposición final y de acuerdo a la remuneración pactada para tal servicio, ésta deberá presentar ante EL FONDO la correspondiente cuenta de cobro de los porcentajes que le corresponden en virtud de su objeto contractual respectivo.

TERCERA. OBLIGACIONES DEL FONDO: a) EL FONDO DE SOLIDARIDAD Y REDISTRIBUCION DE INGRESOS DE ORDEN MUNICIPAL DE SAN JOSE DE CUCUTA, apropiará en la cuenta denominada DAVIVIENDA #0660-077-1163, los recursos recaudados por LA EMPRESA por la prestación del servicio respectivo y que se tengan destinados para el pago de los subsidios a la demanda de servicios públicos de los usuarios de los estratos 1, 2 y 3, en la forma establecida en la cláusula segunda del presente contrato. b) EL FONDO transferirá a LA EMPRESA los recursos que le correspondan por concepto del servicio de disposición final y de acuerdo a la remuneración pactada para tal servicio, ésta deberá presentar ante EL FONDO la correspondiente cuenta de cobro de los porcentajes que le corresponden en virtud de su objeto contractual respectivo en caso de que el superávit generado por el contrato de concesión 0619 de 2000 para la recolección y transporte de desechos sólidos, barrido de calles y limpieza de áreas públicas en la zona de exclusividad sur de esta ciudad para no alcance a cubrir la demanda de subsidios del contrato 0617 de 2000 sobre disposición final para toda la ciudad de San José de Cúcuta. c) EL FONDO debe pagar estas sumas dentro de los treinta (30) días siguientes a la presentación de la cuenta de cobro.

CUARTA. OBLIGACIONES DE LA EMPRESA:

a) A presentar la cuenta de cobro remitida por el Representante Legal de LA EMPRESA a EL FONDO debe estar acompañada con la relación detallada del número de usuarios atendidos y sus facturas, porcentaje de subsidio asignado y valor de la tarifa, cada uno de estos rubros se deben especificar por estrato y la relación debe ser firmada por el revisor fiscal y el contador.

b) En el caso de existir usuarios clasificados en los estratos 5, 6 o con inmuebles de uso comercial e industrial, que aporten solidariamente, LA EMPRESA debe hacer el recaudo e internamente cruzar los aportes recaudados con los subsidios asignados del cual resulta un déficit o superávit para transferir a EL FONDO.

c) Cuando sólo se atienden usuarios de los estratos 5, 6 y de uso comercial e industrial, y se recaudan los aportes solidarios, deben transferirse a EL FONDO especificando el número de usuarios, monto facturado, porcentaje de sobreprecio, valores de consumo, para cada uno de los estratos y por cada servicio en el cual se genere.

QUINTA. DURACIÓN: La duración del presente contrato es de un (1) año contados a partir de la firma del mismo, prorrogable por igual periodo, si con anticipación no se ha manifestado contrariamente alguna de las partes.

SEXTA. TERMINACIÓN: El presente contrato se podrá dar por terminado por cualquiera de las siguientes causas:

- a) Por el incumplimiento de las obligaciones pactadas por las partes.
- b) Por el vencimiento del plazo pactado.
- c) En cualquier momento cuando las partes de común acuerdo así lo decidan.

SÉPTIMA. MODIFICACION DEL CONTRATO: Cualquier modificación o adaración al presente contrato se hará por escrito de común acuerdo entre las partes, mediante otrosí al contrato original en los términos de ley.

OCTAVA. DOMICILIO: Las partes declaran que su domicilio para todos los efectos es la ciudad de San José de Cúcuta.

NOVENA. REQUISITOS DE PERFECCIONAMIENTO Y EJECUCION: El presente contrato requiere para su perfeccionamiento la firma de las partes contratantes, y para su ejecución la publicación del mismo en la Gaceta Municipal de San José de Cúcuta.

Para constancia se firma en el Municipio de San José de Cúcuta a los

02 de Julio del 2014

ESTOLANO GUERRERO CONTRERAS
Secretario de Hacienda Municipal

Gerente
ASEO URBANO S.A. E.S.P.

Contrato No. 571 del 2004, celebrado con Aseo Proactiva de Oriente E.S.P.

28.000.000.000
88.000.000.000
12.000.000.000

**CONTRATO DE OPERATIVIDAD CELEBRADO ENTRE
MUNICIPIO DE SAN JOSE DE CUCUTA Y PROACTIVA ORIENTE
E.S.P. COMO PRESTADOR DEL SERVICIO PUBLICO
DOMICILIARIO DE ASEO EN LA ZONA NOROCCIDENTAL DE
SAN JOSE DE CUCUTA, PARA LA TRANSFERENCIA DE
RECURSOS CON EL FONDO DE SOLIDARIDAD Y
REDISTRIBUCION DE INGRESOS**

Entre los suscritos **ESTOLANO GUERRERO CONTRERAS**, identificado con la cédula de ciudadanía número 13.238.22 expedida en Cúcuta, en calidad de representante del FONDO DE SOLIDARIDAD Y REDISTRIBUCION DE INGRESOS DE ORDEN MUNICIPAL, debidamente facultado para suscribir contratos de acuerdo al Decreto 043 de febrero de 2001, en representación del Municipio de San José de Cúcuta, en adelante **EL FONDO** y **PEDRO ARNULFO GARCIA TIBADUIZA**, identificado con la cédula de ciudadanía número 91.151.889 expedida en Floridablanca y quien actuará en calidad de representante legal de **PROACTIVA ORIENTE S.A. E.S.P.**, en adelante **LA EMPRESA** acordado celebrar el presente contrato que se regirá por la ley y las siguientes cláusulas, previas estas consideraciones: 1. Que la Ley 142 de 1994 en el numeral 8 del artículo 99 y en el artículo 11 del Decreto 565 de 1996, establece que a partir de la creación del Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos Municipales mediante Acuerdo 193 del 31 de diciembre de 1999, el Municipio autoriza el pago de subsidios a través de este, suscribiendo un contrato entre el ente territorial y los prestadores de los servicios Públicos domiciliarios, con el fin de asegurar la transferencia de los recursos del cual es objeto el presente contrato. 2. Que el Contrato No. 0817 de 2000 establece como fuente de los recursos del Fondo de Solidaridad y Redistribución del Ingreso, aquellos recursos, exclusivamente provenientes del cruce entre subsidios y sobrepagos con base a lo efectivamente recaudado para cada una de las zonas sobre la facturación neta del periodo, todo ello conforme a lo estipulado en los pliegos de condiciones que forman parte integral de los contratos respectivos. 3. Que el Fondo Municipal mediante Resolución No.044 del 21 de abril de 2004, reglamentó la operación del Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos de Orden Municipal. 4. Que para la imple-

mentación del Fondo se requiere de la celebración de los correspondientes contratos de operatividad en procura de garantizar el cumplimiento de los objetivos para los cuales fue creado el Fondo, que son fuente de interpretación de este contrato los pliegos de los contratos referidos, el Decreto 565 de 1996 y la Resolución 044 del 2004. PRIMERA. OBJETO DEL CONTRATO: Garantizar la transferencia de recursos desde EL FONDO, mediante el desembolso de los recursos que se recauden con destino al mismo Fondo y que se tenga destinados a subsidiar la demanda del servicio de aseo por los usuarios de los estratos 1,2 y 3 de acuerdo a la tarifa pactada para el servicio en el contrato 617. SEGUNDA. MONTOS Y FORMA DE PAGO: LA EMPRESA recibirá del FONDO según sea el periodo de facturación y de recaudo efectivo de acuerdo a los montos correspondientes. PARAGRAFO: En cuanto tiene que ver con el giro de los recursos se procederá así: El ingreso de recursos provenientes de la fuente del subsidio se realizará previa la presentación de la liquidación (cuenta de cobro) y la conciliación que se surta entre el Fondo y la empresa prestadora del servicio de conformidad con los periodos de facturación y de acuerdo a las condiciones consagradas en los pliegos para el contrato de concesión 0817 de 2000, y en las demás disposiciones de dichos términos que sean aplicables en lo relacionado al cruce, descuento y transferencias a EL FONDO. Para los efectos de la conciliación EL FONDO será representado por el interventor de los Contratos de Concesión del servicio público domiciliario de aseo en la ciudad de San José de Cúcuta. EL FONDO tendrá la posibilidad de realizar los estudios sobre los ingresos y contabilidad de la empresa. Para efectos de ingreso de recursos deberá tenerse en cuenta los ciclos de facturación y los de recaudo. En caso de mora en el giro de los recursos AL FONDO se cancelará interés de mora bancario, a partir del vencimiento del periodo de 30 días que se haga exigible. El giro de los recursos se realizará dentro de los treinta (30) días hábiles siguientes a su recaudo, previa la realización de los procesos de conciliación que se requieran de acuerdo a lo estipulado en el numeral 8.1 y 8.16 de los términos de referencia correspondientes, en caso de presentarse desacuerdos respecto de las liquidaciones entre las partes, EL FONDO de acuerdo a las liquidaciones presentadas por la Interventoría procederá a realizarlas. TERCERA. OBLIGACIONES DEL FONDO: a) EL FONDO DE SOLIDARIDAD Y REDISTRIBUCION DE INGRESOS DE ORDEN MUNICIPAL DE SAN JOSE DE CUCUTA

apropiará en la cuenta denominada 066000771163 DAVIVIENDA, los recursos recaudados por LA EMPRESA por la prestación del servicio respectivo y que se tengan destinados para el pago de los subsidios a la demanda de servicios públicos de los usuarios de los estratos 1,2 y 3, en la forma establecida en la cláusula segunda del presente contrato. b) EL FONDO transferirá a LA EMPRESA respectiva los recursos que le correspondan. La Empresa beneficiaria deberá presentar ante EL FONDO la correspondiente cuenta de cobro de los porcentajes que le corresponden en virtud de su objeto contractual respectivo. c) EL FONDO debe pagar estas sumas dentro de los treinta (30) días siguientes a la presentación de la cuenta de cobro, siempre que se haya registrado el ingreso en EL FONDO. CUARTA. OBLIGACIONES DE LA EMPRESA: a) LA EMPRESA, se obliga a presentar al ente municipal en agosto de cada año, la proyección para el año siguiente, de los subsidios a otorgar, los sobrepagos a recaudar y el posible déficit que se presente. b) LA EMPRESA se obliga a efectuar y mostrar el descuento en la factura, correspondiente de subsidio a cada usuario según su estrato. c) Al presentar la cuenta de cobro remitida por el Representante Legal de LA EMPRESA a EL FONDO, debe estar acompañada con la relación detallada del número de usuarios atendidos y sus facturas, porcentaje de subsidio asignado y valor de la tarifa, cada uno de estos rubros se deben especificar por estrato. d) En el caso de existir usuarios clasificados en los estratos 5, 6 o con inmuebles de uso comercial e industrial, que aporten solidariamente, LA EMPRESA debe hacer el recaudo e internamente cruzar los aportes recaudados con los subsidios asignados del cual resulte un déficit o superávit para transferir AL FONDO. e) A permitir el acceso del FONDO a sus informes y archivos contables cuando solo se atiendan usuarios de los estratos 5 y 6 y de uso comercial e industrial, y se recauden los aportes solidarios, deben transferirse AL FONDO especificando el número de usuarios, monto facturado, porcentaje de sobrepago, valores de consumo, para cada uno de los estratos y por cada servicio en el cual se genere. QUINTA. DURACION: La duración del presente contrato es de Un (1) año corrido a partir de la firma del mismo, prorrogable por igual periodo si con anticipación de 10 días calendario al vencimiento no se han manifestado contrariamente las partes. SEXTA. TERMINACION: El presente contrato se podrá dar por terminado por cualquiera de las siguientes causas: a) Por el incumplimiento de las obligaciones pactadas por las partes. b) Por el

vencimiento del plazo pactado sin acuerdo previo de las partes. c) En cualquier momento cuando las partes de común acuerdo así lo decidan. SEPTIMA. MODIFICACION DEL CONTRATO: Cualquier modificación o aclaración al presente contrato se hará por escrito de común acuerdo entre las partes mediante otrosi al contrato original en los términos de ley. OCTAVA. DOMICILIO: Las partes declaran que su domicilio para todos los efectos es la ciudad de San José de Cúcuta. NOVENA. REQUISITOS DE PERFECCIONAMIENTO Y EJECUCION: El presente contrato requiere para su perfeccionamiento la firma de las partes contratantes, y para su ejecución la publicación del mismo en la Gaceta Municipal de San José de Cúcuta.

Para constancia se firma en el Municipio de San José de Cúcuta, a los

18 Mayo 2004


ESTOLANO GUERRERO CONTRERAS
Secretario de Hacienda Municipal


PEDRO GARCIA TIBADUIZA
Gerente

Sin embargo, respecto de CONHYDRA S.A. E.S.P, el recurrente manifiesta que no presta el servicio de alcantarillado en San José de Cúcuta, pero verificado el RUPS, dicha empresa registró la prestación de tal servicio en el municipio como se observa:

Datos Básicos		
Razón Social: CONHYDRA S.A. E.S.P.		
Símbolo: NULL	Nit: 811011165 - 6	Fecha de Constitución: 22/07/1997
Fecha de Inicio de Operaciones: 22/07/1997	Estado del Prestador: OPERATIVA	Fecha de Inicio de Nuevo Estado:

NORTE DE SANTANDER - CUCUTA		
Actividad:	Fecha Inicio	Fecha Final
COMERCIALIZACION	01/02/2015	
Esquemas de prestación:		
SI		
CONDUCCION DE RESIDUOS LIQUIDOS	01/02/2015	
Esquemas de prestación:		
SI		
DISPOSICION FINAL	01/02/2015	
Esquemas de prestación:		
SI		
RECOLECCION	01/02/2015	
Esquemas de prestación:		
SI		
TRATAMIENTO	01/02/2015	
Esquemas de prestación:		
SI		

Por lo anterior, este Despacho consideró pertinente decretar un periodo probatorio mediante el auto No. SSPD 20174010000116 del 23 de enero del 2017, a fin de que la empresa CONHYDRA S.A. E.S.P, se manifieste sobre la prestación del servicio de alcantarillado en San José de Cúcuta.

En respuesta, con el radicado No. SSPD 20175290088542, el Gerente General señaló que CONHYDRA S.A. E.S.P., no prestó el servicio de alcantarillado en las zonas urbana o rural del municipio, razón por la cual se adicionó el periodo probatorio a fin de que dicha empresa señalara el motivo que lo llevó a registrarse en RUPS como prestador del servicio de alcantarillado, si en su comunicación afirma que no lo presta.

Mediante radicado No. SSPD 20175290168452 del 15 de marzo del 2017, el representante legal de CONHYDRA S.A. E.S.P, allegó lo siguiente:

 Conhydra S.A. <small>COMUNIDAD DE AGUA Y SANEAMIENTO</small>		cap- 525
Medellín, Marzo 14 de 2017		
Señor JULIAN DANIEL LOPEZ MURCIA Superintendente delegado para acueducto, alcantarillado y aseo SUPERINTENDENCIA DE SERVICIOS PUBLICOS DOMICILIARIOS Bogotá D.C.		
Asunto: Respuesta radicado 20174010111771 de 02/03/2017		
Con la presente aclaramos que la empresa CONHYDRA S.A. E.S.P., realizó la inscripción en el RUPS como prestador del servicio de alcantarillado del Aeropuerto de Cúcuta (Norte de Santander) cuyo operador es Aeropuertos de Oriente S.A.S.		
Es por ello que aunque la empresa CONHYDRA S.A. E.S.P., sea prestadora del servicio de alcantarillado del Aeropuerto de Cúcuta, no lo es del Municipio de Cúcuta.		
Como evidencia de lo anterior se adjunta copia del contrato suscrito con Aeropuertos de Oriente S.A.S. y Conhydra S.A. E.S.P.		
Atentamente,  DANIEL ESTRADA VALENCIA Representante legal(s)		
		

Conjuntamente con el oficio precedente y como soporte de sus afirmaciones, el señor Daniel Estrada remitió el contrato No. AM – PS 001-14, suscrito entre Aeropuertos de Oriente S.A.S y Conhydra S.A.

E.S.P, cuyo objeto es la operación y mantenimiento del sistema de acueducto y alcantarillado en los aeropuertos de Bucaramanga, CÚCUTA, Barrancabermeja, Santa Marta, Riohacha y Valledupar, operados por Aeropuertos de Oriente S.A.S.

CONTRATO No. AM-PS-001-14 -13 SUSCRITO ENTRE AEROPUERTOS DE ORIENTE S.A.S. Y CONHYDRA S.A. E.S.P.	
CONTRATO No.:	AM-PS-001-14
CONTRATANTE:	AEROPUERTOS DE ORIENTE S.A.S. NIT. 900.373.778-6 Daniel Lozano Escobar (Representante Legal) Calle 72 No. 8-24 Piso 4 (Bogotá D.C.) Tel.: (1) 7433073 - 3155103701
CONTRATISTA:	CONHYDRA S.A. E.S.P. NIT. 811.011.165-6 JORGE ALBERTO URIBE VELASQUEZ (Representante legal) Dirección: Calle 32F # 63A-137 (Medellín) Tel.: (4) 4441676 - 3155103701
OBJETO:	PRESTACION DE SERVICIOS PARA LA OPERACIÓN Y MANTENIMIENTO DE LOS SISTEMAS DE ACUEDUCTO Y ALCANTARILLADO Y LA REALIZACIÓN DE ACTIVIDADES COMERCIALES (FACTURACION Y RECAUDO) DE LOS SERVICIOS DE ACUEDUCTO Y ALCANTARILLADO, EN LOS AEROPUERTOS DE BUCARAMANGA, CÚCUTA, BARRANCABERMEJA, SANTA MARTA, RIOHACHA Y VALLEDUPAR, OPERADOS POR AEROPUERTOS DE ORIENTE S.A.S.
VALOR:	\$35.922.996 incluido IVA – Mensual
PLAZO:	Cinco (5) años contados a partir del Acto de Inicio.
Entre los suscritos:	
(II)	Por una Parte, AEROPUERTOS DE ORIENTE S.A.S., sociedad debidamente constituida de conformidad con las leyes de la República de Colombia, mediante documento privado de fecha 4 de agosto de 2010, inscrito el 5 de agosto de 2010, bajo el No. 01403903 del Libro IX, en la Cámara de Comercio de Bogotá, bajo la Matricula Mercantil No. 02014536, identificada con Nit. 900.373.778-6, con domicilio principal en la ciudad de Santa Marta, representada en este acto por DANIEL LOZANO ESCOBAR, mayor de edad, identificado con la cédula de ciudadanía No. 80.019.354, quien actúa en su calidad de Representante Legal, debidamente autorizado para la suscripción de este documento, todo lo cual consta en el certificado de Existencia y Representación expedido por la Cámara de Comercio de Bogotá, documento que se incluyen como [Anexo A] de este contrato, sociedad que para todos los efectos de este documento será denominada como el "Contratista" y/o la "Concesionaria"; y de otra Parte,

Atendiendo las razones expuestas, este Despacho concluye que:

- La empresa CONHYDRA S.A. E.S.P, durante la vigencia 2015 no prestó el servicio de alcantarillado a estratos subsidiables en el Municipio de San José de Cúcuta, por lo cual no le asistía al ente territorial la obligación de suscribir convenio para el giro de subsidios con esta empresa.

- Que, en efecto, el Municipio de San José de Cúcuta para la vigencia 2015, contó con los convenios para el giro de subsidios del servicio de aseo con las empresas ASEO URBANO S.A. E.S.P, y PROACTIVA DE ORIENTE S.A.

Bajo estas condiciones, considera este Despacho que los convenios allegados con el recurso, cumplen con las exigencias del presente proceso de certificación, lo que le permite a esta superintendencia, siguiendo los principios generales del derecho respecto de la prevalencia del derecho sustancial sobre las formas, y el principio de eficacia administrativa señalado en el numeral 11º del artículo 3º del CPACA, proceder a ordenar el cumplimiento del requisito que se analiza.

3.2 Certificación emitida por el prestador o prestadores de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo en donde certifique el monto del giro de los recursos destinados al pago de los subsidios en la respectiva vigencia.

En la resolución de descertificación, se efectuó el análisis de este requisito por cuanto el municipio no acreditó la exigencia relacionada con los convenios para el giro de subsidios y se encontró que sólo reportó la certificación para la empresa PROACTIVA DE ORIENTE S.A. E.S.P, pero no para AGUAS KPITAL S.A. E.S.P, ASEO URBANO S.A. E.S.P y CONHYDRA S.A. E.S.P.

Sobre este reparo manifiesta el recurrente que allega la certificación de AGUAS KPITAL S.A. E.S.P. Respecto de ASEO URBANO S.A. E.S.P, menciona que si no se le giró recursos por concepto de subsidios se debió al superávit generado en la prestación del servicio de aseo. En lo que toca a CONHYDRA S.A. E.S.P, insiste en que esta empresa no prestó el servicio de alcantarillado en el municipio.

Ahora bien, sobre esta última aseveración, se reitera lo dicho en el acápite anterior, en el sentido de que, la empresa CONHYDRA S.A. E.S.P. durante la vigencia 2015, no prestó el servicio de alcantarillado a suscriptores de estratos subsidiables en el Municipio de San José de Cúcuta, por lo cual no debía

reportar una certificación del giro de subsidios respecto de esta.

No obstante, frente a las certificaciones de AGUAS KPITAL S.A. E.S.P. y ASEO URBANO S.A. E.S.P., que allega es preciso indicar que en razón a que las mismas no fueron reportadas en la oportunidad que la norma demanda, no pueden ser tenidas en cuenta en esta instancia, por cuanto las normas procesales de acuerdo con lo establecido en el artículo 13 de la Ley 1564 de 2012, *" (...) son de orden público y, por consiguiente, de obligatorio cumplimiento, y en ningún caso podrán ser derogadas, modificadas o sustituidas por los funcionarios o particulares, salvo autorización expresa de la ley"*.

Sobre el particular, la Corte Constitucional se ha pronunciado así¹:

"Pues bien, nótese cómo las leyes de estirpe procesal son de orden público y en consecuencia de obligatoria observancia. Sus dictados entonces, son ajenos al querer de los individuos: particulares y funcionarios llamados a aplicarlas.", además advierte que: *" (...) En efecto, ha de repetirse, que la condición de normas taxativas que caracteriza las leyes que rigen los procedimientos es de inexorable acatamiento, máxime cuando estas normas constituyen un presupuesto para la realización de la justicia como valor superior del sistema normativo."* y concluye señalando: *"En este orden, los términos procesales se hacen tan imperativos que su cumplimiento, es una manifestación de uno de los principios sobre los cuales reposa el derecho procesal. Se trata del principio de la preclusión o de la eventualidad, el cual consiste en la clausura de las actividades que pueden llevarse a cabo dentro de cada etapa del proceso."*

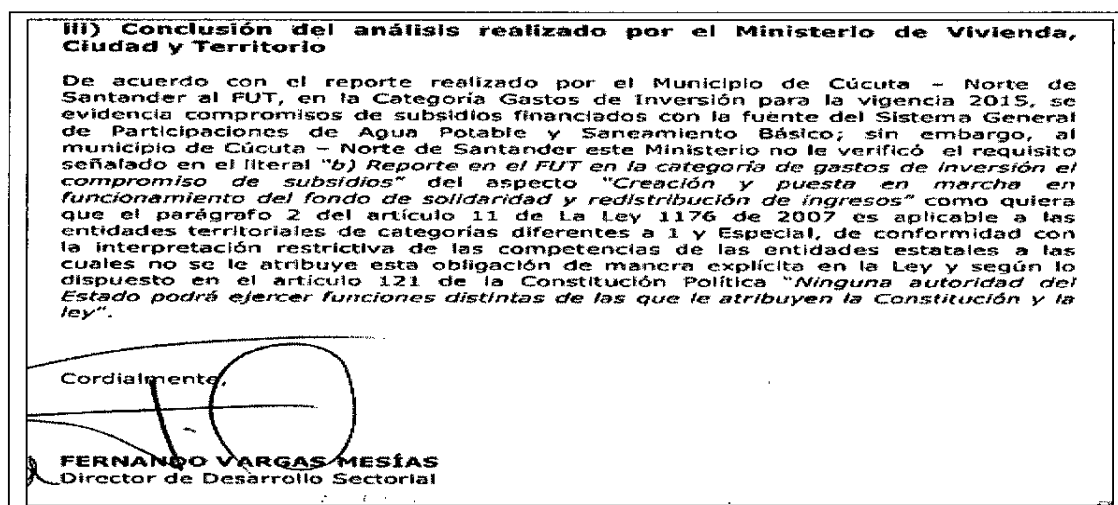
" (...) Lo anterior, por cuanto el señalamiento de términos judiciales con un alcance perentorio, no sólo preserva el principio de preclusión o eventualidad sino que, también, permite, en relación con las partes, asegurar la vigencia de los principios constitucionales de igualdad procesal y seguridad jurídica, ya que al imponerles a éstos la obligación de realizar los actos procesales en un determinado momento, so pena de que precluya su oportunidad, a más de garantizar una debida contradicción, a su vez, permite otorgar certeza sobre el momento en que se consolidará una situación jurídica."

Así las cosas, como sucedió en este caso, era indudable que al no cumplir con el término legal para reportar la información en el SUI, la única decisión viable que podía tomar esta SSPD consistía en tener como incumplido este requisito.

3.3 Reporte en el FUT en la categoría de gastos de inversión el compromiso de subsidios

Finalmente, y con el fin de verificar el cumplimiento de este requisito establecido en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015, mediante el auto de pruebas No. SSPD 20174010000456 del 2 de marzo del 2017, se requirió al Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio – MVCT, para que indique si el Municipio de San José de Cúcuta – Norte de Santander, efectuó el *"Reporte en el FUT en la categoría de gastos de inversión el compromiso de subsidios"* para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo, de la vigencia 2015, por cuanto la norma contempla este reporte como una de las opciones para acreditar en funcionamiento del FSRI.

Pues bien, en respuesta con el radicado No. SSPD 20175290187962 del 22 de marzo del 2017, el MVCT reiteró lo remitido al inicio de la actuación administrativa, sobre la no aplicabilidad de este requisito a San José de Cúcuta por ostentar categoría especial.



¹ Corte Constitucional. Sentencia T - 213 del 28 de febrero 2008. Magistrado Ponente: Doctor Jaime Araújo Rentería

Como corolario de lo expuesto, el requisito relacionado con el funcionamiento del FSRI, fue acreditado con la opción de la suscripción de los contratos o convenios para el giro de subsidios, de conformidad con las consideraciones desarrolladas en el acápite 3.1. de este acto administrativo, por lo cual el recurso interpuesto por el Alcalde de San José de Cúcuta prospera y en consecuencia la resolución recurrida será revocada.

En mérito de lo expuesto, se

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- REVOCAR la Resolución No. SSPD 20164010054935 del 30 de septiembre de 2016, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO.- CERTIFICAR al Municipio de SAN JOSÉ DE CÚCUTA del Departamento de NORTE DE SANTANDER, en relación con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico.

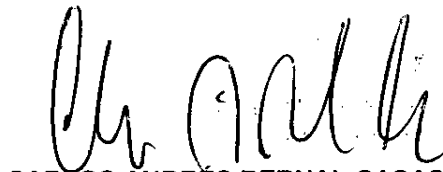
ARTÍCULO TERCERO.- NOTIFICAR personalmente de la presente Resolución al alcalde del Municipio de SAN JOSÉ DE CÚCUTA del Departamento de NORTE DE SANTANDER, haciéndole entrega de una copia de la misma, y advirtiéndole que contra ésta no procede recurso alguno. De no ser posible la notificación personal, 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 NORTE 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.

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

Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información

Proyectó: Vanessa Benavides – Abogada contratista Grupo de Certificaciones e Información
Expediente: 2016401351600286E