



GD-F-008 V.9

Página 1 de 5

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010004545 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 GRAMALOTE del Departamento de NORTE DE SANTANDER, es de categoría 6 y no fue tomado como 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, por lo que 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 20164010057275 del 30 de septiembre de 2016 la SSPD indicó que el municipio de GRAMALOTE, en razón de la situación de desastre ocurrida el 17 de diciembre de 2010, declarada mediante Decreto del Alcalde Municipal No. 061 de 2010 y reportado en el SUI el 27 de julio de 2013, tenía la imposibilidad fáctica de prestar los servicios públicos domiciliarios de acueducto, aseo y alcantarillado, razón por la cual no se consideró pertinente analizar y evaluar los requisitos relacionados con situaciones fácticas aplicables en el año 2015 y cuyo núcleo esencial se veía afectado por la situación de desastre referida. Dichos requisitos son los siguientes:

- a) Funcionamiento del Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos.
- b) Reporte en el SUI del estrato asignado a cada inmueble residencial urbano, en el formato habilitado para la vigencia respectiva.



c) 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.

d) Reportar en el FUT en la categoría de gastos de inversión el pago por concepto de subsidios.

En la citada Resolución No. SSPD 20164010057275 del 30 de septiembre de 2016 la SSPD, igualmente la SSPD indicó con claridad los requisitos del artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015 que el municipio ha podido cumplir, ya que su acreditación obedece a procedimientos que no se encuentran supeditados a la situación de desastre referida, y los cuales a continuación se relacionan:

e) Reporte en el FUT, con la oportunidad que se determine, de las categorías de ingresos y gastos de la vigencia a certificar de los recursos del Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento Básico.

f) Reporte al SUI, de la creación del Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos mediante acto administrativo municipal o distrital.

g) Reporte en el SUI del Decreto mediante el cual se adopta la estratificación urbana.

h) Reporte en el SUI del 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, complemente o sustituya.

Que mediante la citada Resolución No. SSPD 20164010057275 del 30 de septiembre de 2016, este Despacho decidió DESCERTIFICAR al Municipio de GRAMALOTE, del Departamento de NORTE DE SANTANDER, por precisamente no haber cumplido 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 en la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complemente o sustituya."

La Resolución No. SSPD 20164010057275 del 30 de septiembre de 2016 la SSPD, fue notificada por aviso al municipio de GRAMALOTE el 12 de diciembre de 2016.

El Municipio de GRAMALOTE mediante el documento radicado en esta entidad bajo el número SSPD 20165290845482 del 12 de diciembre de 2016, presentó oportunamente recurso de reposición en contra de la citada resolución.

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

2.1 Los argumentos presentados por el municipio de GRAMALOTE en su escrito de reposición, se resumen a continuación:

- El Municipio de GRAMALOTE ha sido diligente en cumplir con los reportes que ha podido y de los cuales tiene información, para el cumplimiento de los requisitos de certificación para la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico (SGP-APSB), a pesar de su situación única de no tener casco urbano por el desastre acaecido en diciembre de 2010.
- El incumplimiento del requisito por el cual se produjo la descertificación, se debió al caso fortuito de calamidad pública que padeció el municipio y que hizo imposible su cumplimiento, enmarcándose esto dentro del concepto de fuerza mayor.
- La misma SSPD expuso en decisión anterior que por sustracción de materia era imposible para el Concejo Municipal de GRAMALOTE aprobar unos porcentajes de subsidios a unos estratos que no existían en el municipio, para unos servicios que no se estaban operando, por lo que el acuerdo No. 010 del 30 de agosto de 2013 no producía efectos jurídicos, por lo que el requisito era inaplicable.

2.2. De las pruebas relacionadas en el recurso.

Con el radicado bajo el No. SSPD 20165290845482 del 12 de diciembre de 2016, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, se allegaron los siguientes documentos para que fueran tenidos en cuenta como pruebas:

- Resolución 20154010044775 de 2015 por la cual se decidió sobre la certificación relacionada con la administración recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico (SGP-APSB) para la vigencia 2014, y por la que se certificó al municipio de GRAMALOTE.

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, el cual se centra en señalar que el incumplimiento del requisito por el cual se descertificó al municipio de GRAMALOTE, esto es el *"Reporte en el SUI del 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, complemente o sustituya."*, obedeció a una imposibilidad generada con ocasión de la situación de desastre ocurrida el 17 de diciembre de 2010. Adicionalmente, argumenta el recurrente que esta Superintendencia, en decisión anterior y por la misma razón, certificó al municipio señalando que el requisito aquí discutido era inaplicable.

En relación con lo anterior, este Despacho reitera el análisis contenido en la resolución recurrida en el sentido de considerar que efectivamente frente a la situación de desastre ocurrida en GRAMALOTE el 17 de diciembre de 2010 y por la imposibilidad fáctica de prestar los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo, hay requisitos de los establecidos en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015 cuyo núcleo esencial se vio afectado y que, en consecuencia, su evaluación no era aplicable en el presente proceso de certificación. Tales requisitos a saber son: a) Funcionamiento del Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos; b) Reporte en el SUI del estrato asignado a cada inmueble residencial urbano, en el formato habilitado para la vigencia respectiva; c) 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; y d) Reporte en el FUT en la categoría de gastos de inversión el pago por concepto de subsidios.

Ahora bien, en la resolución recurrida igualmente este Despacho indicó que para el presente caso hay requisitos cuya acreditación obedece a procedimientos que no se encuentran afectados en manera alguna por la situación desastre referida, siendo uno de ellos precisamente el relacionado con el *"(...) Reporte en el SUI del 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, complemente o sustituya.(...)"*, requisito el cual se tuvo como incumplido como se expone a continuación:

Dentro del presente proceso de certificación, el municipio de GRAMALOTE reportó el 28 de abril de 2016 el Acuerdo Municipal No. 010 del 29 de agosto de 2013 por el cual se establecieron los porcentajes de subsidios y aportes solidarios. No obstante, al analizar los porcentajes definidos en el mencionado acuerdo, este Despacho advirtió que no se definieron porcentajes correspondientes al aporte solidario de los estratos 5 y 6 en el servicio de acueducto, y que en los servicios de alcantarillado y aseo estos porcentajes fueron definidos para ambos estratos en 20% y 0% respectivamente. Así, el Despacho encontró que el porcentaje fijado por el acuerdo No.010 de 2013 para los estratos 5 y 6 en el servicio de alcantarillado de 20%, estaba por debajo del mínimo establecido en la Ley 1450 de 2011.

Dispone particularmente la citada Ley 1450 de 2011, en su artículo 125, lo siguiente:

"ARTÍCULO 125. 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.

Los factores de aporte solidario para los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo a que hace referencia el artículo 2o 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%).**

(...)" (Subrayado y negrilla fuera de texto).

De acuerdo con lo anterior, 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 No.010 del 29 de agosto de 2013 fijó un porcentaje de aporte solidario para los estratos 5 y 6 en el servicio de alcantarillado, que no atiende el mínimo señalado por la ley.

Ahora bien, el Decreto 1077 del 2015, en su artículo 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". (Subrayado fuera de texto).

Sobre este punto, y en respuesta a lo argumentado por el municipio recurrente en su escrito de reposición, este Despacho reitera lo indicado en la resolución No. SSPD 20164010057275 del 30 de septiembre de 2016, en el sentido que el municipio de GRAMALOTE se encontraba en la posibilidad de cumplir con el requisito referido, toda vez que su acreditación obedece a procedimientos que no se encuentran supeditados a la situación de desastre que afectó al municipio en diciembre de 2010. En efecto, el Concejo Municipal de GRAMALOTE, con independencia de la afectación producida por la situación de desastre mencionada, se encontraba en la capacidad de ejercer sus funciones y de expedir un acuerdo de porcentajes de subsidio y aporte solidario para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo de conformidad con lo establecido en la Ley y que tuviera aplicación durante la vigencia 2015, que es la que se evalúa en el presente proceso de certificación.

Este Despacho considera pertinente recordar que los consejos municipales tienen una función clara definida en la ley, respecto de la fijación de los porcentajes de aporte solidario, función que tienen de manera permanente y que no se agota en un solo momento. Al respecto esta Superintendencia se ha pronunciado en el siguiente sentido:

"(...) 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.

De conformidad con lo anterior, la labor a cargo de las autoridades municipales o distritales, esto es, de los alcaldes y concejos municipales en este aspecto, es una labor mancomunada, que requiere de la participación conjunta de los dos actores, dentro de los deberes funcionales que la constitución y la ley, ha otorgado a cada uno de ellos.

(...)."1 (Subrayado fuera de texto)

Así las cosas, no resultan de recibo para este Despacho las afirmaciones presentadas por el municipio recurrente, relativas a una supuesta imposibilidad de cumplir con la obligación establecida en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015, esto es "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, complemente o sustituya", por lo se evidencia que el ente territorial no logró acreditar su cumplimiento.

Ahora bien, en cuanto a las afirmaciones del recurrente referidas al proceso de certificación de la vigencia anterior, este Despacho encuentra pertinente señalar que mediante el presente acto administrativo se está evaluando al ente territorial respecto de la vigencia 2015. En este orden de ideas, no se atiende a los resultados de procesos anteriores, toda vez que son independientes, es por eso que dentro del proceso de certificación que nos ocupa, se realizó nuevamente el análisis de cada requisito a la luz de las normas que regulan la materia, encontrando que para la vigencia de 2015, que es la que actualmente se está revisando, el Acuerdo bajo estudio no cumplió con los requisitos exigidos tanto en artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015, como en el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011.

Teniendo en cuenta lo anterior, de acuerdo con las actuaciones del municipio en torno a la ley, no se presentó un cambio sorpresivo, abrupto e inesperado en la normatividad que regula los porcentajes de subsidios y contribuciones, que no fuese previsible para que la administración municipal tomara las medidas convenientes y oportunas que concordaran con lo fijado en la ley.

¹ Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios. Concepto 749 del 9 de septiembre del 2014.

Como corolario de lo expuesto, este Despacho evidencia que el ente territorial recurrente no logró acreditar el requisito relacionado con el reporte en el SUI del acuerdo de subsidios y contribuciones y por lo tanto el recurso de reposición formulado no prospera y, en consecuencia, la resolución recurrida será confirmada.

En mérito de lo expuesto, el Superintendente Delegado para Acueducto, Alcantarillado y Aseo,

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010057275 del 30 de septiembre de 2016 la SSPD, 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 GRAMALOTE 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 TERCERO.- 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 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: Carlos Andrés Bernal Casas – Abogado Contratista Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo
Revisó: María Eugenia Sierra Botero – Coordinadora Grupo de Certificaciones e Información
Expediente: 2016401351600280E