



GD-F-008 V.9

Página 1 de 5

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010000665 DEL 19/01/2017

“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 APIA del Departamento de RISARALDA, 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 20164010052225 del 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de APIA del Departamento de RISARALDA, por 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, complemento o sustituya.”

La Resolución No. SSPD 20164010052225 del 30 de septiembre de 2016, se notificó por aviso el 16 de noviembre de 2016.



El Municipio APIA mediante el documento radicado en esta entidad bajo el número SSPD 20165290807772 del 25 de noviembre 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 Como argumentos del recurso, se alegaron los siguientes por parte del alcalde municipal:

Manifiesta el recurrente que el reporte que se realizó en el SUI respecto de la clasificación de estratos 5 y 6 corresponde al sector rural; que no existen prestadores inscritos en el Rups que presten servicios públicos en ese sector, y que dicha labor la realiza autónoma y directamente la comunidad organizada con sus propios medios y recursos y aquí se incluyen estos siete predios reportados.

Seguidamente señala que los servicios son prestados por acueductos comunitarios, los cuales no tienen establecidos sistemas tarifarios regulados y por lo tanto no son susceptibles de participar del fondo de solidaridad y redistribución de ingresos.

Que puede verificarse que el Municipio de Apía, cumplió con todos los requisitos para certificarse en el cuadro de calificación enviado por la misma Superintendencia, salvo lo relacionado con la estratificación 5 y 6 donde explica que corresponde al sector rural, precisamente donde el prestador de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo no opera y que por lo tanto queda claro que la aplicación de los subsidios se efectúa en el sector urbano.

Finalmente insiste que los predios de los estratos 5 son rurales y no corresponden a la categoría de usuarios ya que ninguna empresa de servicios públicos domiciliarios presta los servicios, por lo que se ven sometidos a la necesidad de suplir sus propios servicios, mediante la modalidad de productor marginal y por lo tanto no son objeto de las normas del fondo de solidaridad y redistribución del ingreso.

Por ultimo menciona que en el Departamento de Risaralda, hay casos aún más radicales como el acueducto de Cerritos en Pereira que tiene 925 suscriptores de estratos 5 y 6 y algunos comerciales e industriales, que no aportan al fondo de solidaridad y redistribución del ingreso y que el municipio ha sido certificado.

2.2. De las pruebas relacionadas en el recurso.

Con el radicado bajo el No. 20165290807772 del 25 de noviembre 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:

2.2.1. Un pantallazo del SUI.

2.2.2. Convenio interadministrativo No. 004 del 7 de enero del 2015.

2.2.3. Formulario convenio para el giro de los recursos del FSRI.

2.2.4. Acuerdo No. 008 del 26 de noviembre del 2014, por el cual se establecen los factores de subsidios y aportes solidarios.

2.2.5. Certificación expedida por la Secretaría de Planeación Municipal, en la cual hace constar que revisada la base de datos de estratificación urbana del municipio, este no cuenta con estratos 5 y 6.

2.2.6. Oficio dirigido a la Secretaría de Hacienda de Apía, suscrito por el Director Territorial de Risaralda, de fecha 25 de noviembre del 2016.

2.2.7. Acuerdo Municipal No. 12 del 30 de noviembre del 2015, por el cual se fija el presupuesto de rentas y gastos para la vigencia fiscal 2016.

2.2.8. Documentos que acreditan la representación legal del municipio.

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:

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, complementa o sustituya”.

El municipio incumplió éste requisito, debido a que cargó en el SUI el Acuerdo Municipal No. 008 del 26 de noviembre del 2014, pero no estableció porcentaje de contribuciones para los estratos 5 y 6 y reportó en el REC 1A 2015 que cuenta con 7 predios en el estrato 5.

Al respecto manifiesta el recurrente, que los predios circunscritos en los estratos 5 y 6 corresponden al sector rural y que no existen prestadores de servicios públicos inscritos en el Rups que presten servicios en esta zona del municipio, por lo cual lo hace autónoma y directamente la comunidad organizada con sus propios medios y recursos y que en estos se incluyen los 7 predios reportados.

También señala que los servicios son prestados por acueductos comunitarios, los cuales no tienen establecidos sistemas tarifarios regulados e insiste en que los predios de los estratos 5 son rurales, y no corresponden a la categoría de usuarios ya que ellos se ven sometidos a la necesidad de suplir sus propios servicios, mediante la modalidad de productor marginal.

Pues bien, de cara a los argumentos del impugnante este Despacho procedió a verificar lo consignado en la resolución que se recurre, encontrando que efectivamente el Municipio de Apía reportó en el SUI el Acuerdo Municipal No. 008 del 26 de noviembre del 2014, como se observa a continuación:

ACUERDO 008 DEL 26 DE NOVIEMBRE DE 2014

"POR MEDIO DEL CUAL SE ESTABLECEN LOS FACTORES DE SUBSIDIO Y APOORTE SOLIDARIO PARA LOS SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO EN EL MUNICIPIO DE APIA PARA LA VIGENCIA 2015.

EL CONCEJO MUNICIPAL DE APIA, EN USO DE SUS FACULTADES CONSTITUCIONALES, LEGALES Y REGLAMENTARIAS, EN ESPECIAL LAS CONFERIDAS POR LOS ARTÍCULOS 313, Y 368 DE LA CONSTITUCIÓN POLÍTICA, EL ARTÍCULO 2° DEL DECRETO 1013 DE 2006.

ACUERDA:

ARTÍCULO PRIMERO. Factores de Subsidio. Los factores de subsidio para los suscriptores de los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo en el municipio de Apía, para los usuarios residenciales de estratos 1, 2 y 3 que se aplicarán durante la vigencia 2015 son los siguientes:

ESTRATOS	ACUEDUCTO		ALCANTARILLADO		ASEO
	CARGO FIJO	CONSUMO BÁSICO	CARGO FIJO	VERTIMIENTO BÁSICO	TARIFA PLENA
Estrato 1	70%	70%	70%	70%	70%
Estrato 2	40%	40%	40%	40%	40%
Estrato 3	15%	15%	15%	15%	15%

ARTÍCULO SEGUNDO. Factores de aporte solidario. Los factores de aportes solidarios para los suscriptores de los servicios públicos domiciliarios de acueducto y alcantarillado del municipio de Apía, clasificados como usuarios comerciales e industriales, que se aplicarán durante el año 2015 son los siguientes:

USUARIOS	ACUEDUCTO		ALCANTARILLADO	
	CARGO FIJO	CONSUMO BÁSICO, COMPLEMENTARIO Y SUPLENTERIO	CARGO FIJO	VERTIMIENTO BÁSICO, COMPLEMENTARIO Y SUPLENTERIO
Comercio	50%	50%	50%	50%

BOGOTÁ, DISTRITO CAPITAL, 19 DE NOVIEMBRE DE 2014

50%	50%	50%	50%
-----	-----	-----	-----

ARTÍCULO TERCERO. Factores de aporte solidario del servicio de aseo. Los factores de aporte solidario para los suscriptores del servicio público de aseo en el municipio de Apía, para los usuarios pequeños y grandes productores, que se aplicarán en el año 2015 son los siguientes:

Pequeños productores	50%
Grandes productores	50%

ARTÍCULO CUARTO El presente acuerdo rige a partir de la fecha de su sanción publicación y tiene efectos a partir del 1° de enero de 2015.

SANCIÓNESE PUBLIQUESE Y CUMPLASE

Dado en el recinto del Honorable Concejo del Municipio de Apía Risaralda a los veinte seis (26) Días del mes de Noviembre de 2014.

HÉCTOR NÚÑO BECERRA RESTREPO,

Presidente Concejo Municipal.

HÉCTOR FABIO RAMÍREZ PULGARIN,

Secretario general.

A través de la estratificación, se clasifica a la población según sus condiciones socio-económicas, a efectos de permitir que la redistribución del ingreso y el principio de solidaridad que deben imperar en el régimen de tarifas para los servicios públicos domiciliarios se cumplan efectivamente (artículo 367 de la Constitución). La Ley 142 de 1994 en este caso, hace uso de este mecanismo para determinar qué sectores de la población deben además de pagar los costos propios de los servicios públicos de que son usuarios, asumir un pago extra, a fin de colaborar con ese otro sector de la población que no tiene los recursos suficientes para cubrir los costos reales de estos servicios.

En este orden de ideas, la Ley 1450 del 16 de junio 2011, ha determinado unos porcentajes máximos de subsidios y mínimos de contribuciones que los municipios deben observar a la hora de expedir el acto administrativo que los establezca, además de señalar que dichos factores aprobados por los respectivos Concejos Municipales tendrán una vigencia igual a cinco (5) años que podrán ser modificados antes del término citado, en el evento de que varíen las condiciones para garantizar el equilibrio entre subsidios y contribuciones.

No obstante, en el presente asunto tenemos que el Acuerdo No. 008 del 26 de noviembre del 2014, no fijó porcentaje de aporte solidario para los estratos 5 y 6, y si bien en el REC 1A 2015 reportó no contar con usuarios en el estrato 6, si señaló la existencia de 7 usuarios en el estrato 5, como se observa:

COBERTURAS CON SOLUCIONES PARTICULARES RESIDENCIAL									
	TOTAL Residencial	Estrato 1	Estrato 2	Estrato 3	Estrato 4	Estrato 5	Estrato 6	Estrato 7	
TOTAL MUNICIPAL	Número total de predios	4214	3057	485	518	44	7	ND	3
	Número de Predios con acceso al servicio	1504	870	164	453	17	ND	ND	ND
	Cobertura Usuarios	35.69	27.85	10.9	30.12	1.13	ND	ND	ND

En este entendido, la SSPD no estima procedente cuestionar el acto administrativo No. 008 del 2014, por la carencia de contribuciones para el estrato 6 inexistente en el municipio, pero no ocurre lo mismo con el estrato 5 para el cual debió fijarse el 50% de aporte solidario, toda vez que de conformidad con lo mencionado por el recurrente, en la zona rural los servicios públicos son asumidos autónoma y directamente por la comunidad organizada con sus propios medios y recursos, reseñando el mismo la figura de productores marginales, circunstancia que se enmarca en lo establecido por las siguientes normas:

Ley 142 de 1994:

Artículo 14°:

"Productor marginal, independiente o para uso particular. Es la persona natural o jurídica que desee

utilizar sus propios recursos para producir los bienes o servicios propios del objeto de las empresas de servicios públicos para sí misma o para una clientela compuesta principalmente por quienes tienen vinculación económica con ella o por sus socios o miembros o como subproducto de otra actividad principal."

Artículo 15°. Personas que prestan servicios públicos. Pueden prestar los servicios públicos:

"15.2. Las personas naturales o jurídicas que produzcan para ellas mismas, o como consecuencia o complemento de su actividad principal, los bienes y servicios propios del objeto de las empresas de servicios públicos."

Inciso tercero del artículo 125 de la Ley 1450:

"(...) los usuarios de servicios suministrados por productores de servicios marginales independientes o para uso particular, y ellos mismos en los casos de autoabastecimiento, en usos comerciales en cualquier clase de suelo y de vivienda campestre en suelo rural y rural suburbano, deberán hacer los aportes de contribución al respectivo fondo de solidaridad y redistribución del ingreso, en los porcentajes definidos por la entidad territorial. (...) " (subraya fuera del texto).

Así las cosas, de las disposiciones citadas se colige la necesidad de que el municipio fijara el porcentaje aporte solidario para el estrato 5, toda vez que el caso que nos ocupa se encuentra enmarcado en las situaciones que las disposiciones normativas regulan, por lo cual se concluye que el Acuerdo que fijó los subsidios y contribuciones debió ajustarse en todas sus partes a la ley, indistintamente de donde se encuentren ubicados los estratos.

Por último, en lo referente al municipio de Pereira al que hace referencia el recurrente, es menester señalar que la resolución expedida para ese ente territorial a la fecha no ha cobrado firmeza, razón por la cual no es procedente predicar algo sobre un resultado para ese ente territorial en uno u otro sentido; de cualquier forma se aclara que el proceso de certificación reviste una función meramente administrativa por medio de la cual la SSPD revisa la información que el municipio reporta para acreditar el cumplimiento de los aspectos señalados en el Decreto 1077 de 2015.

Como corolario de lo expuesto, se evidencia que el ente territorial no cumplió el requisito relacionado con el reporte en el SUI del acuerdo de subsidios y contribuciones y por lo tanto el recurso formulado por el señor Jorge Humberto Arboleda Hincapie, como representante legal del MUNICIPIO DE APIA, no prospera y en consecuencia la Resolución recurrida se confirma.

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

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010052225 del 30 de septiembre de 2016, 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 APIA del Departamento de RISARALDA, 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 RISARALDA, 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
Análisis de información: Ingrid Vanessa Quevedo Gómez- contratista Grupo de Certificaciones e Información
Revisó Carlos Andrés Bernal Casas – Abogado Contratista Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo
Expediente: 2016401351600230E