



GD-F-008 V.9

Página 1 de 5

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010005955 DEL 13/03/2017

“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 y en la Resolución No. SSPD 20111300032265 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 la 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 DOLORES – TOLIMA 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 20164010055365 del 30 de septiembre de 2016, la Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo decidió DESCERTIFICAR al MUNICIPIO DE DOLORES – TOLIMA, por no haber cumplido los siguientes requisitos establecidos en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015:

“Aplicación de la estratificación socioeconómica, conforme a la metodología nacional establecida”:

“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”.

“Aplicación de la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo”.

“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”.



C014/5927



C014/5927

La Resolución No. SSPD 20164010055365 del 30 de septiembre de 2016, se notificó personalmente el 06 de diciembre de 2016 al ente territorial.

El Municipio de Dolores- Tolima, mediante radicado SSPD No. 20165290864732 del 19 de diciembre de 2016, presentó recurso de reposición contra la Resolución de Descertificación. Igualmente, mediante radicado No. 20175290104382 del 22 de febrero de 2017 radicó ante esta entidad, copia del Acuerdo 001 del 16 de febrero de 2017, con el que se aclaró el acuerdo 013 del 07 de diciembre de 2016 a través del cual se establecieron los factores de subsidios para los estratos 1,2 y 3 y los factores de aporte solidario en los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo para el municipio de Dolores (Tolima) para la vigencia fiscal 2017.

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

Los argumentos presentados por el municipio de DOLORES-TOLIMA en su escrito de reposición, se resumen a continuación:

2.1 Respecto del incumplimiento de aplicación de la estratificación socioeconómica, conforme a la metodología nacional establecida argumenta el recurrente *"..., la alcaldía de Dolores (Tolima), si reportó la certificación por parte de la Secretaría de Planeación, es decir, que se cumplió con este punto y el reproche radicó en que no dice que la misma está conforme con la metodología nacional establecida; al respecto se debe precisar que los actos administrativos que expiden las autoridades nacionales, departamentales y locales deben estar en consonancia con la ley así estas no lo digan, por lo que en el caso que nos ocupa al expedirse la certificación esta debe estar conforme al decreto nacional 1077 de 2015, ya que la metodología debe cumplir con lo ordenado por la ley, a la fecha la certificación goza de presunción de legalidad y en ningún momento ha sido anulada o declarada su ilegalidad por parte de la jurisdicción contenciosa administrativa, por lo que debe el Despacho valorar su existencia y tener como presentada dicha certificación....."*.

2.2 Respecto del incumplimiento de aplicación de la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo argumenta el recurrente *"..., en este punto se dice que se reportó el Acuerdo Municipal número 002 del 29 de mayo de 2012, por el cual se establecieron los porcentajes de subsidios y aporte solidario, pero los porcentajes de los usos comercial e industrial están por debajo de los mínimos establecidos en el artículo 125 de la ley 1450 de 2011. Al respecto se determina que a través del Acuerdo número 013 del 7 de diciembre de 2016, el Concejo Municipal estableció los factores de subsidios para los estratos 1,2 y 3y los factores de aporte solidario en los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo para el municipio de Dolores (Tolima) para la vigencia fiscal 2017, en el que se observa que se dio cumplimiento con la ley 1450 de 2011 en su artículo 125 y demás aspectos de los porcentajes de aporte solidario de los usos comercial e industrial, tal como se puede observar en el Acuerdo que se anexa como prueba ..."*.

2.3 Manifiesta el recurrente que la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios tomó una decisión que afecta al Municipio de Dolores (Tolima) sin haber agotado el procedimiento que regula el artículo 37 del CPACA, profiriendo una sanción si haber agotado previamente el procedimiento para ello garantizando el derecho de defensa y contradicción que le asiste al ente territorial.

2.4 Manifiesta el recurrente que en uno de los considerandos de la resolución impugnada se indica que mediante oficio radicado con el No. 20165290358912 del 03/06/2016 el Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio envió el resultado del cumplimiento o no de los requisitos por parte de cada uno de los municipios y distritos para obtener la certificación, documento que debió ser trasladado al ente territorial a efecto de que en los términos del artículo 37 del CPACA, conociera de la actuación administrativa sancionatoria ara que se pronunciara y ejerciera su derecho de defensa, ero en su lugar se sancionó ipso facto.

2.5 Como medio de prueba, el recurrente aporta los siguientes documentos:

- Acuerdo Municipal 013 del 7 de diciembre de 2016
- Certificación del 8 de diciembre de 2016, suscrita por el técnico del comité permanente de estratificación del municipio de Dolores (Tolima).
- Decreto No. 111 del 9 de diciembre de 2016 por medio del cual se modifica el comité permanente de estratificación socioeconómica del municipio de Dolores (Tolima).
- Informe de resultado de análisis fisicoquímicos de aguas acueductos, de la secretaria de salud de la Gobernación del Tolima del día 3 de agosto de 2016.

Los anteriores documentos con su valor legal se incorporan al expediente.

3. ANÁLISIS DE LOS ARGUMENTOS

Para determinar si le asiste razón a la parte recurrente, este Despacho procederá a analizar los argumentos expuestos, de la siguiente manera:

3.1 Frente al argumento del ente territorial relacionado con su cumplimiento al requisito de la Certificación del Comité Permanente de Estratificación mediante la cual se establece que la estratificación aplicada para el año 2015 estuvo conforme a la metodología nacional establecida

Sobre esta situación manifiesta el ente territorial que los actos administrativos que expiden las autoridades del orden nacional, departamental y local gozan de presunción de legalidad, y en ningún momento la certificación inicialmente aportada ha sido anulada o declarada su ilegalidad por parte de la jurisdicción contenciosa administrativa.

Ahora bien, con relación al argumento en estudio, este Despacho se permite analizar el Certificado expedido por la Secretaría del Comité Técnico del Comité Permanente de Estratificación, con el fin de verificar el cumplimiento por parte del Municipio, del artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015, a saber:

"Aplicación de la estratificación socioeconómica, conforme a la metodología nacional establecida"	"(...) "(iii) 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" (...)
---	--

La norma arriba citada, expresamente indica la información que debe contener el documento a reportar por el ente territorial, a saber "que la estratificación aplicada en la vigencia a certificar está conforme a la metodología nacional establecida".

No obstante, la certificación aportada por el ente territorial no fue clara en establecer los términos señalados en la disposición antes transcrita, ya que no especifica si la estratificación fue aplicada o no conforme a la metodología nacional establecida y por dicha razón el ente territorial fue descertificado.

En este orden de ideas, no le asiste razón al recurrente al manifestar que el documento aportado daba cumplimiento al requisito en cuestión, máxime cuando con su recurso de reposición el municipio aporta una nueva certificación de fecha 08 de diciembre de 2016 mediante la cual el Secretario de Planeación y del Comité Permanente de Estratificación manifiesta que "la estratificación aplicada en la vigencia a certificar para el municipio de Dolores Tolima, está conforme a la metodología nacional establecida", tal y como se observa a continuación:



**ALCALDIA MUNICIPAL DE DOLORES
DEPARTAMENTO DEL TOLIMA
NIT. 890.702.026-3**



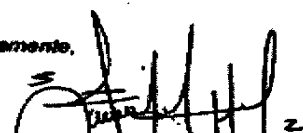
**EL SUSCRITO SECRETARIO TECNICO DEL COMITÉ PERMANENTE DE
ESTRATIFICACIÓN DEL MUNICIPAL DE DOLORES TOLIMA**

CERTIFICA

Que la estratificación aplicada en la vigencia a certificar para el Municipio de Dolores Tolima, está conforme a la metodología nacional establecida.

Para constancia se firma en el Municipio de Dolores, a los Ocho (08) días del mes de Diciembre de 2016.

Atentamente,


WILMAR ARLEY HERNÁNDEZ HERNÁNDEZ
Técnico Del Comité Permanente De Estratificación
Municipio De Dolores Tolima

En efecto, con ánimo garantista, este Despacho procedió a verificar la certificación aportada por el ente territorial con ocasión al recurso de reposición, advirtiendo que con esta se aclara la certificación inicialmente reportada y en consecuencia acata los requisitos establecidos en la norma, por lo que de manera excepcional se tendrá con la misma cumplido el requisito atinente a reportar al SUI 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.

No obstante, este Despacho advierte al ente territorial que, en próximas oportunidades, deberá adelantar el procedimiento necesario para reportar al SUI 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 cumple **todos** los términos de la norma, sin que haya lugar a que este Despacho acepte nuevamente circunstancias como las presentadas en el caso concreto, en la cual se reportó una certificación incompleta para posteriormente, con ocasión de un recurso de reposición, allegar la correcta.

3.2 Frente al argumento del ente territorial relacionado con su cumplimiento al requisito de la aplicación de la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo

Al respecto manifiesta el ente territorial que a través del Acuerdo número 013 del 7 de diciembre de 2016, el Concejo Municipal estableció los factores de subsidios para los estratos 1, 2 y 3 y los factores de aporte solidario en los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo para el municipio de Dolores (Tolima) para la vigencia fiscal 2017, en el que se observa que se dio cumplimiento con la Ley 1450 de 2011 en su artículo 125 y demás aspectos de los porcentajes de aporte solidario de los usos comercial e industrial, tal como se puede observar en el Acuerdo que se anexa como prueba.



**REPUBLICA DE COLOMBIA
DEPARTAMENTO DEL TOLIMA
MUNICIPIO DE DOLORES
CONCEJO MUNICIPAL
NIT: 809004624-9**



ACUERDO NUMERO 013

(07 DIC 2016)

"POR MEDIO DEL CUAL SE ESTABLECEN LOS FACTORES DE SUBSIDIOS PARA LOS ESTRATOS 1, 2 Y 3 Y LOS FACTORES DE APOORTE SOLIDARIO EN LOS SERVICIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO PARA EL MUNICIPIO DE DOLORES (TOLIMA) PARA LA VIGENCIA FISCAL 2017"



**REPUBLICA DE COLOMBIA
DEPARTAMENTO DEL TOLIMA
MUNICIPIO DE DOLORES
CONCEJO MUNICIPAL
NIT: 809004624-9**



Hoja No. 3. Acuerdo "POR MEDIO DEL CUAL SE ESTABLECEN LOS FACTORES DE SUBSIDIOS PARA LOS ESTRATOS 1, 2 Y 3 Y LOS FACTORES DE APOORTE SOLIDARIO EN LOS SERVICIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO PARA EL MUNICIPIO DE DOLORES (TOLIMA) PARA LA VIGENCIA FISCAL 2017"

ARTICULO TERCERO: Vigencia. El presente Acuerdo rige a partir de la fecha de su publicación, y aplica para la vigencia fiscal 2017.

Ahora, respecto del Acuerdo No. 013 del 7 de diciembre de 2016, "POR MEDIO DEL CUAL SE ESTABLECEN LOS FACTORES DE SUBSIDIOS PARA LOS ESTRATOS 1, 2 Y 3 Y LOS FACTORES DE APOORTE SOLIDARIO EN LOS SERVICIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO PARA EL MUNICIPIO DE DOORES (TOLIMA)", allegado por el recurrente, este despacho le recuerda que para el caso concreto, se evaluó la vigencia 2015, razón por la cual el Acuerdo No. 013 del 7 de diciembre de

2016 no tiene efectos retroactivos (principio de irretroactividad de la Ley), no rigió para el año 2015, el mismo no será objeto de estudio por parte del Despacho dentro del presente acto administrativo.

Por otro lado, en cuanto al radicado No. 20175290104382 del 22 de febrero de 2017, este no será objeto de análisis por parte de este Despacho, ya que fue allegado al presente proceso de certificación de manera extemporánea, es decir, por fuera de los diez días con los que contaba el recurrente para presentar el recurso de alzada.

En este orden de ideas, el incumplimiento para la vigencia 2015 se consolidó, sin que el ente territorial haya podido desvirtuarlo, por lo que el Despacho deberá aplicar las consecuencias establecidas en el Decreto 1077 de 2015 para dicho incumplimiento, tal y como se dispuso en el acto impugnado.

3.3 Frente a la afirmación en el sentido de que la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios tomó una decisión sin haber agotado el procedimiento que regula el artículo 37 del CPACA, profiriendo una sanción si haber agotado previamente el procedimiento para ello garantizando el derecho de defensa y contradicción que le asiste.

Sobre el particular se hace necesario precisar que el proceso de certificación reviste una función administrativa y no sancionatoria; es decir, el presente proceso no tiene como fin establecer o determinar responsabilidades por la violación al régimen de servicios públicos domiciliarios e imponer una consecuente sanción, sino que esta Superintendencia se limita a evaluar la información que el municipio reporta para acreditar el cumplimiento de los requisitos señalados en el Decreto 1077 de 2015, lo que a la postre deriva en la certificación o descertificación.

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

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010055365 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 DOLORES del Departamento de TOLIMA, 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 del TOLIMA, 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 Evelio Castilla – Abogado Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo
Revisó: Carlos Andrés Bernal Casas – Abogado Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo
Expediente No. 2016401351600090E