



GD-F-008 V.9

Página 1 de 5

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010042475 DEL 29/03/2017

“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 LUIS del Departamento de TOLIMA, es de categoría 5 y al no haber sido prestador directo de los servicios público 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 20164010052255 del 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de SAN LUIS del Departamento de TOLIMA, por no haber cumplido el siguiente criterio previsto en el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 de 2015:

“Reporte en el SUI el Acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidio y aporte solidario de acueducto, alcantarillado y aseo para la vigencia respectiva, expedido de conformidad con los porcentajes señalados e la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complementa o sustituya”

La Resolución No. SSPD 20164010052255 del 30 de septiembre de 2016 se notificó personalmente al Municipio de SAN LUIS - TOLIMA, el 14 de octubre del año 2016, tal y como se observa en el expediente.



Que el Municipio de SAN LUIS – TOLIMA mediante el documento enviado el 31 de octubre de 2016 y radicado bajo el número SSPD 20165290748642 del 1 de noviembre de 2016, interpuso oportunamente recurso de reposición contra la resolución de descertificación.

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

2.1 Argumentos del recurrente

Como argumentos del recurso, se alegaron los siguientes por parte del ente territorial:

"(...)

En cuanto al requisito echado de menos [sic], se tiene que [sic] el municipio de San Luis, mediante Acuerdo 006 de junio 11 de 2016 dispuso:

Artículo 1: establecer los siguientes factores de subsidios para los usuarios de servicio de acueducto, alcantarillado y aseo para las vigencias 2016/2020:

Estrato 1: 50%

Estrato 2: 40%

Estrato 3: 15%

Artículo 2: establecer los siguientes aportes por solidaridad para los usuarios de servicio de acueducto, alcantarillado y aseo para las vigencias 2016/2020:

Usuarios residenciales de estrato 5: 50%

Usuarios residenciales de estrato 6: 60%

Usuarios comerciales: 50%

Usuarios industriales: 70%

Desafortunadamente por un error en el cargue de documentos, se remitió el Acuerdo 003 del 28 de febrero de 2013.

En el Acuerdo 006 de junio 11 de 2016 se dispuso el de aporte solidario [sic] para el uso comercial en el porcentaje mínimo para el aporte comercial establecido en la Ley 1450 de 2011. Por lo tanto, se tiene que [sic] el Municipio actualmente si cumple con los requisitos legales.

Ahora bien, cabe destacar que el Decreto 1077 de 2015, señala la posibilidad de aportar una prueba supletoria sobre el cumplimiento del requisito de "aplicación de la metodología para asegurar el equilibrio entre los subsidios y los servicios públicos", así:

- (i) 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.*

En caso de no poder acreditar el requisito de la forma descrita podrá:

- a) Reportar en el SUI el formato Balance Subsidios y Contribuciones de la vigencia a certificar, o,*
- b) Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios.*

En tercer lugar, es claro que el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015, estableció el 30 de septiembre de 2016 como fecha límite para expedir los resultados de este proceso de verificación, por lo tanto a la fecha este término se encuentra vencido, generándose la pérdida de competencia para resolver sobre la certificación relacionada con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico SGP-APSB correspondiente a la vigencia 2015.

2.2 De los documentos aportados con el recurso de reposición.

Con el radicado con el No. 20165290748642, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, se allegaron los siguientes documentos para que sean tenidos en cuenta como prueba:

2.2.1. Acuerdo Municipal 006 de junio 11 de 2016 "por medio del cual se establecen los factores de subsidios y aportes por solidaridad para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo para las vigencias 2016/2020"

Los anteriores documentos, en su valor integral, se incorporan al expediente.

3 ANÁLISIS DE LOS ARGUMENTOS

Para determinar si le asiste razón a la parte recurrente, esta Superintendencia 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, complementé o sustituya.”

En el escrito de reposición el Municipio recurrente acepta que el Acuerdo Municipal anexo, esto es el Acuerdo 003 del 28 de febrero de 2013, fue cargado al aplicativo respectivo por un error desafortunado, aceptando allí que los porcentajes establecidos en él no se encuentran fijados conforme al artículo 125 de la Ley 1450 de 2011. Por tal motivo, con el fin de subsanar lo anterior procedió a anexo el Acuerdo Municipal 006 de 2016 que establece los porcentajes de factores de subsidios y aportes de solidaridad para las vigencias 2016/2020.

Por otro lado, el representante del Municipio descertificado asegura que existen otros medios de prueba alternativos para cumplir con el requisito vulnerado “*aplicación de la metodología para asegurar el equilibrio entre los subsidios y los servicios públicos*”, para lo cual señala la posibilidad de (i) reportar en el SUI el formato Balance Subsidios y Contribuciones de la vigencia a certificar, o, (ii) reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios.

Por último, el Municipio recurrente alega que la Resolución que certifica al ente territorial, la Resolución 20164010052255 de 2016, se profirió después del plazo legal establecido en el Decreto 1077 de 2015 y que por tal motivo, esta se encuentra fuera de término, lo que conlleva a una supuesta pérdida de competencia para que la entidad pueda fallar sobre el presente caso.

Así, una vez presentados los argumentos de la entidad territorial se procederá analizar si los mismos se ajustan a las normas que regulan la materia, o por el contrario, no cumplen con lo establecido por la Ley.

Respecto al primer argumento, este Despacho encuentra que los porcentajes establecidos por el Acuerdo Municipal 006 de 2016 se ajustan a lo determinado por el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011, fijando además el porcentaje para los predios de uso comercial correctamente. No obstante lo anterior, tal y como se puede leer en el encabezado del Acuerdo Municipal y en su articulado, dicho acto administrativo se profirió el 14 de junio de 2016 y empezó a regir para las vigencias 2016-2020.

Vale recordar que el proceso de certificación que está en estudio es el de la vigencia 2015, situación que conlleva a desechar el argumento presentado por el ente territorial toda vez que el Acuerdo Municipal 006 de 2016, acto administrativo con el cual pretendía subsanar la situación comentada, no aplicó para la vigencia a certificar. Por el contrario, el Acuerdo Municipal que se encontraba rigiendo para la vigencia 2015 en ese momento, fue el citado Acuerdo 003 del 28 de febrero de 2013, acto que como se determinó en la Resolución No. SSPD-20164010052255 no fijó correctamente el porcentaje para los usuarios comerciales. De esta manera, el municipio recurrente no desvirtúa lo establecido por la Resolución 20164010052255, ya que si bien aportó Acuerdo Municipal que establece correctamente los porcentajes para los usuarios comerciales, dicho acto no rigió para la vigencia en estudio.

Ahora bien, respecto a la posibilidad de cumplir alternativamente el aspecto establecido por la Ley 1176 de 2007, por medio de tres acciones, entiéndase:

- (i) 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, complementé o sustituya.
- (ii) Reportar en el SUI el formato Balance Subsidios y Contribuciones de la vigencia a certificar, o,
- (iii) Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios.

Este Despacho considera que dicha afirmación no corresponde a lo establecido por el Decreto 1077 de 2015. Al respecto el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015 determina que para agotar el aspecto “*Aplicación de la metodología para asegurar el equilibrio entre los subsidios y los servicios públicos*” hay que agotar los siguientes requisitos:

Aspecto	Requisitos	Requisitos
	Vigencia 2013	Vigencia 2014 y siguientes
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.	(i) Reporte al SUI del Acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidio y aporte solidario de acueducto, alcantarillado y aseo para la vigencia respectiva, el cual deberá estar expedido de conformidad con la Ley 1450 de 2011 o la norma que la modifique, complemente o sustituya. En caso de no poder acreditar el requisito de la forma descrita, podrá: a) Reportar en el SUI el formato Balance Subsidios y Contribuciones de la vigencia a certificar, o, b) Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios en la vigencia a certificar. La información del literal b) en los casos en que el Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio tenga la misma, será enviada por dicha entidad a la SSPD por escrito en medio físico y magnético.	(i) 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. (ii) Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios. La información del numeral (ii) será enviada por el Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio a la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios por escrito en medio físico y magnético.

Como se ve del cuadro anterior, si bien para la vigencia 2013 era posible cumplir alternativamente con diferentes medios el aspecto establecido anteriormente, a partir de la vigencia 2014 y siguientes, para poder agotar dicho aspecto es necesario cumplir con los dos requisitos allí establecidos, a saber:

(i) 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.

(ii) Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios

Así entonces, no es dable el argumento del ente territorial al afirmar que es posible cumplir con el aspecto regulado por el Decreto 1077 de 2015 por medio de tres opciones distintas, toda vez que el mismo artículo determina de manera clara que, para poder cumplir con el requisito en cuestión es necesario agotar los dos requisitos arriba descritos.

Por último, no entiende este Despacho el fundamento fáctico del último argumento del ente territorial, en donde se asegura que la Resolución No. SSPD 20164010052255 de 2016, fue proferida fuera del término legal (30 de septiembre de 2016), pues observado el sistema de gestión documental de esta Superintendencia, puede verse que el acto administrativo en cuestión fue proferido el 30 de septiembre de 2016. Así pues, no encuentra cabida el argumento señalado por el ente territorial en su escrito de reposición.

En mérito de lo expuesto, el Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información,

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010052255 del 30 de septiembre de 2016, 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 SAN LUIS 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 de 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.



CARLOS ANDRÉS BERNAL CASAS

Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información

Proyectó: Juan David Pérez - Contratista DAAA

Revisó: Carlos Andrés Bernal - Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información

Expediente: 2016401351600062E