



GD-F-008 V.9

Página 1 de 5

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010044835 DEL 03/04/2017

“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 ANSERMANUEVO del Departamento del VALLE DEL CAUCA, es de categoría 6 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 20164010060015 del 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de ANSERMANUEVO del Departamento de VALLE DEL CAUCA, 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, complemento o sustituya”

La Resolución No. SSPD 20164010060015 se notificó por aviso al Municipio de ANSERMANUEVO, el 9 de diciembre de 2016, tal y como se observa en el expediente.



Que el Municipio de ANSERMANUEVO – VALLE DEL CAUCA mediante el documento radicado bajo el número SSPD 20165290881482 el 23 de diciembre 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:

2.1.1. El Municipio recurrente manifiesta lo siguiente: *"En cuanto a 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. Básicamente porque el acuerdo No 219 del 18 enero 2015, aprobado por honorable concejo municipal, subido a la plataforma ORFEO, no se establecieron porcentajes exactos de los subsidios aplicar por parte del Municipio"*.

"Al respecto, se observa que la aplicación de la norma es incorrecta por las siguientes razones, en primer lugar, porque el Acueducto faculta al alcalde para suscribir los convenios que sean necesarios para el cumplimiento de este, hecho que se verificó con los convenios que se anexan debidamente firmados por el Alcalde, mediante los cuales se estipula el porcentaje a subsidiar, y el valor a pagar por concepto de subsidios, siendo este, el techo aprobado por el concejo, documentos que fueron reportados a la plataforma del SUI, lo que implica la certeza de los subsidios aprobados, adicionalmente la norma establece dos mecanismos para probar el cumplimiento del requisito a saber:

"En caso de 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.*

Se prueba del reporte al FUT en donde se verifica la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios en la vigencia a certificar. Es decir el año 2015.

Conforme a los argumentos enunciados solicito de manera comedida, reponer para revocar la Resolución no 20164010060015 del 20 de octubre de 2016, dado que el municipio si cumplió con el requisito denominado (...)"

2.2 De los documentos aportados con el recurso de reposición.

Con el radicado con el No. 20165290881482, 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. Copia del acta de transferencia suscrita entre ACUAVALLE ESP y el Municipio de Ansermanuevo se evidencian los valores a subsidiar.

2.2.2. Copia Contrato interinstitucional no CII-001-2015 suscrito entre el Municipio de Ansermanuevo y la empresa Cooperativa Administradora de servicios públicos de Ansermanuevo se evidencian los valores a subsidiar.

2.2.3. Copia Reporte en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios en la vigencia a certificar

2.2.4 Copia escritura pública número 0395 de fecha 30 de diciembre de 2015, de la notaria única del circuito de Ansermanuevo (valle) acta de posesión como alcalde municipal

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 requisito relacionado con el "Reporte en el SUI del acuerdo de aprobación de 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".

Manifiesta el Municipio recurrente que el Acuerdo 219 de 2015 cumple con los requisitos establecidos por el Decreto 1077 toda vez que del mismo se logran determinar los porcentajes máximos y mínimos para subsidios y contribuciones. Agrega que la Norma faculta al Municipio a suscribir convenios para interadministrativos para agotar lo exigido por el Decreto, razón por la cual allega los convenios que estipulan los porcentajes a aplicar para la vigencia 2015.

Por otro lado, asegura que para agotar el requisito incumplido este tiene la facultad de reportar uno de dos tipos de documentos. Esto es (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 en la vigencia a certificar.

Ahora bien, una vez resumidos los argumentos del Municipio recurrente procederá esta Superintendencia a decidir si estos corresponden con lo establecido por la Ley o por el contrario, vulneran lo establecido por el Decreto que regula la materia.

Al respecto el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015 establece que para agotar el aspecto "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" en las vigencias 2014 y siguientes, es necesario hacer lo siguiente:

(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 norma no permite que facultativamente el Municipio escoja cual es el requisito que mejor se le adecua en aras de cumplir con el aspecto antes descrito. Por el contrario, este exige el cumplimiento de ambos requisitos si se quiere llegar a agotar completamente el aspecto anteriormente citado. Lo anterior, se evidencia de la literalidad del artículo que a continuación se relaciona:

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

Como se ve en la imagen anterior, la situación que el Ente territorial alega en su escrito de reposición era posible para la vigencia 2013, vigencia en la cual el Municipio podía elegir entre dos requisitos para agotar el aspecto comentado. No obstante, dicha posibilidad se eliminó para las vigencias 2014 y

siguientes, siendo posible únicamente cumplir con el aspecto en cuestión al agotar ambos requisitos simultáneamente. Razón por la cual, esta Superintendencia considera que el solo reporte en el FUT del pago por concepto de subsidios no es suficiente para agotar con el aspecto relacionado anteriormente, conllevando a que el argumento presentado por municipio recurrente no sea aceptado por la Superintendencia.

Ahora bien, solo resta analizar lo alegado por el Municipio respecto a la posibilidad de fijar los porcentajes para subsidios y contribuciones a través de convenios interadministrativos.

En primera instancia, vale recordar que conforme a la Ley y a lo decidido recurrentemente por esta Superintendencia, no es posible fijar porcentajes con criterios indeterminados con el prefijo "hasta", toda vez que lo anterior no permite determinar con certeza que porcentaje es el que se está aplicando verdaderamente. Para la vigencia 2015, el Municipio recurrente aportó el Acuerdo 219 de 2015, Acuerdo que fija los porcentajes para subsidios y contribuciones con el criterio antes comentado, tal y como se observa a continuación:

ARTÍCULO 2°: Aprobar el nivel del factor de subsidio para la vigencia fiscal correspondiente al año 2015, a cada uno de los usuarios de los servicios públicos domiciliarios de Aseo y alcantarillado aplicable en el consumo básico de la siguiente manera:

- ✓ Residencial estrato 1: Hasta el 70%.
- ✓ Residencial estrato 2: Hasta el 40%.
- ✓ Residencial estrato 3: Hasta el 15%.

ARTÍCULO 3°: Aprobar el nivel del factor de subsidio para la vigencia fiscal correspondiente al año 2015, a cada uno de los usuarios del servicio público domiciliario de acueducto aplicable en el consumo básico de la siguiente manera:

- ✓ Residencial estrato 1: Hasta el 35%.
- ✓ Residencial estrato 2: Hasta el 20%.
- ✓ Residencial estrato 3: Hasta el 5%.

ARTÍCULO 4°: Aprobar el nivel del factor de aporte solidario mínimo ordenado en el Decreto 057 de 2006 para cada uno de los usuarios de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo para subsidiar los usuarios de menor ingreso, definido a continuación:

- ✓ Usuarios Residenciales estrato cuatro (4) = SIN SUBSIDIO NI CONTRIBUCION: 0.0 %.
- ✓ Usuarios Residenciales estrato 5 = Hasta el 50%.
- ✓ Usuarios Residenciales estrato 6 = Hasta el 60%.

De la imagen anteriormente relacionada, se puede observar que el acuerdo no fija ningún porcentaje determinado, por el contrario, abre una brecha para que se apliquen una serie de porcentajes entre 0 y el techo máximo o mínimo establecido, situación que la Ley prohíbe para este tipo de Acuerdos.

Si bien el Municipio acepta esta situación, también alega que los porcentajes fueron fijados por medio de convenio interadministrativo celebrado entre ente territorial y prestador, situación que a su consideración subsana el incumplimiento al requisito.

No obstante, para esta Superintendencia la norma es clara en establecer que para cumplir el requisito en comento es necesario reportar 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**. Lo anterior, impide que dichos porcentajes sean fijados por medios otros actos que no sean el Acuerdo Municipal, razón por la cual lo argumentado por el Municipio no tenga cabida dentro del proceso de certificación en estudio.

Conforme a lo expuesto, esta Superintendencia concluye que los argumentos descritos en el recurso, como los elementos de prueba, no permiten desvirtuar lo dispuesto en la resolución de descertificación, esto es su incumplimiento a los requisitos "Reporte en el SUI del acuerdo de aprobación de 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 razón a lo cual, el recurso formulado por el MUNICIPIO DE ANSERMANUEVO- VALLE DEL CAUCA, no prospera y la resolución recurrida se confirma.

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

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010060015, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO.- NOTIFICAR personalmente de la presente resolución al alcalde del Municipio de ANSERMANUEVO del Departamento de VALLE DEL CAUCA, 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 VALLE DEL CAUCA, 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 De La Torre - Contratista Delegada Acueducto, Alcantarillado y Aseo
Revisó: María Angélica Rodríguez Serrato – Contratista DAAA *may*
Expediente: 2016401351600053E