



GD-F-008 V.9

Página 1 de 5

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010042505 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 CALIMA (DARIÉN) del Departamento de VALLE DEL CAUCA, es de categoría 6 y al haber sido prestador directo del servicio público de 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 los artículos 2.3.5.1.2.1.6 y 2.3.5.1.2.1.7 del Decreto 1077 de 2015.

Que mediante Resolución No. SSPD 20164010053455 del 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de CALIMA (DARIÉN) del Departamento de VALLE DEL CAUCA, 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, complementa o sustituya”

La Resolución No. SSPD 20164010053455 se notificó personalmente al Municipio de CALIMA (DARIÉN), el día 5 de diciembre de 2016, tal y como se observa en el expediente.



Que el Municipio de CALIMA (DARIÉN) – VALLE DEL CAUCA mediante el documento radicado bajo el número SSPD 20165290866702 del 19 de diciembre del 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:

"El Acuerdo (Acuerdo Municipal No 014 del 28 de agosto de 2014) no señala [de acuerdo a la Superintendencia] subsidios ni contribuciones para el servicio. No obstante, se observa que si existen los subsidios y las contribuciones establecidas por el concejo municipal.

Al revisar el cumplimiento del cargue de la información en el indicador 10 "Acuerdo Municipal de Aprobación de los porcentajes de subsidios y aportes solidarios", se adjuntó certificación de tesorería del Municipio Calima el Darién, en donde aclara como se aplicaron los porcentajes de subsidios para la vigencia 2015, el cual se encuentra dada en el Acuerdo 014 de agosto 30 de 2014 por medio del cual se aplicaron los subsidios para los 1, 2 y 3, así mismo, contiene el Acuerdo No. 006 de marzo 7 de 2014, por medio del cual se actualiza el fondo de solidaridad y redistribución de ingresos de ingresos del orden Municipal para los servicios de Acueducto, Alcantarillado y Aseo, este acuerdo aclara el procedimiento aplicado a las contribuciones, no obstante conocedores de que este no es el proceso que se debía realizar para la aplicación de los subsidios error cometido en la anterior administración, iniciando nuestro plan de desarrollo para la vigencia "2016-2020 construyendo el calima que soñamos" se corrigió de inmediato para la presente vigencia con el fin de dar cumplimiento a la norma.

(...)

Igualmente en revisión a su concepto en donde se indica que existieron usuarios en los citados estratos 5 y 6, manifestamos que estos no se encuentran para zona de cobertura de la empresa EMCALIMA ESP, prestadora de los servicios de Acueducto y Alcantarillado del municipio, por lo que podemos notar una mala aplicación de la estratificación o mal reporte del prestador, dado que el decreto de estratificación No 033 del 24 de junio de 1996; [sic] certifica los estratos 1,2 y 3 para zona urbana. Así mismo el servicio de Aseo no generó subsidios debido a que el municipio es prestador directo y el proceso de recolección, [sic] tuvo como disposición final la PMIRS del Municipio por lo que los costos de operación no generaron la solicitud de subsidios para la vigencia 2015 y 2016, no obstante se realizaron nuevos convenios para la próxima vigencia por medio de la cual involucra una actualización al estudio tarifario, socialización de tarifas y a partir del 2017, el servicio será operado por Empresa EMCALIMA ESP, por medio de contrato de operación.

Es por esto que diferimos de la apreciación realizada por la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios, Delegada AAA, y consideramos que si se cumple con el reporte al SUI dada que esta nueva administración ha hecho un gran esfuerzo para cumplir con los requerimientos [sic] establecidos en el Decreto 1077 de 2015, artículo 2.3.5.1.2.1.6 siendo el Municipio de Calima el Darién categoría 6 y prestadores directo del servicio público de aseo a la fecha, teniendo que acreditar otros requisitos establecidos, así como el cumplimiento de la resolución 0275 del 29 de abril del 2016, debido a que se cumplieron con los plazos. (Se anexa imagen de inspector). Es importante que sea analizada la tarea realizada por esta administración quienes actuamos con celeridad y con eficiencia, con el fin de asegurar la prestación de los servicios públicos a cada uno de nuestros habitantes, por lo que genero cumplir aproximadamente con 325 Reportes municipales y 679 reportes del servicio de aseo, lo que genero un gran esfuerzo de organización."

2.2 De los documentos aportados con el recurso de reposición.

Con el radicado con el No. 20165290866702, 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 Notarial de Posesión 2016-2019.

2.2.2. Certificación expedida por el Tesorero Municipal, de fecha 13 de abril del 2016.

2.2.3. Acuerdo Municipal No. 010 de marzo 1 de 2016.

2.2.4 Decreto No. 033 de 1996, por medio del cual se adopta la estratificación en el Municipio.

2.2.5 Pantallazo de fecha de reporte INSPECTOR.

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 se 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”:

El Municipio recurrente alega que, si bien el Acuerdo Municipal aportado para la vigencia a certificar no fija los porcentajes para los estratos 5 y 6, el requisito incumplido se subsana con la expedición del nuevo Acuerdo Municipal No. 010 del 1 de marzo de 2016 *“Por medio del cual se definen los factores de subsidios para los estratos 1,2 y 3, y los aportes solidarios de los estratos 5 y 6 y sectores industrial y comercial en el servicio de acueducto, alcantarillado y aseo del municipio de Calima del Darién - Valle, para la Vigencia 2016”*. Lo anterior, en el entendido que el nuevo Acuerdo Municipal fija, conforme a la Ley, los porcentajes establecidos en el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011, situación que anteriormente como se resolvió no estaba contemplada.

Agrega el Ente Territorial que los predios clasificados como estrato 5 y 6, se encuentran ubicados en la zona rural del municipio, razón por la cual la empresa encargada de prestar los servicios de acueducto y alcantarillado no puede extender su cobertura hasta ellos, lo que impediría el cobro de las contribuciones determinadas por la Ley anteriormente citada. En la misma línea, expone el recurrente que para el servicio de Aseo no se cobraron los subsidios relacionados toda vez que los costos de operación del sistema no exigía el cobro de los mismos, situación que será corregida para futuras vigencias.

Para finalizar, el municipio no comparte lo resuelto por esta Superintendencia toda vez que considera que la nueva administración del municipio ha hecho un gran esfuerzo para cumplir por todo lo determinado por el Decreto 1077 de 2015 y demás exigencias.

Ahora bien, analizados los argumentos del Ente Territorial junto con el material probatorio aportado por el mismo, considera este Despacho que lo alegado por el municipio recurrente no se ajusta a Derecho por las siguientes razones.

El Decreto 1077 de 2015, que regula en su integridad el proceso de certificación establecido en la Ley 1176 de 2007, determina que para que un municipio pueda ser certificado debe cumplir con los requisitos que allí se establecen, no siendo suficiente el cumplimiento de solamente algunos. Por tal motivo, al afirmar el recurrente que ha ejecutado una gran labor para cumplir con lo establecido por la Ley no es un motivo legal, ni suficiente que conlleve a la certificación del Ente Territorial. La norma es clara en especificar que para que un municipio pueda ser certificación debe cumplir con todos los requisitos, y si este deja de cumplir alguno de ellos, la consecuencia lógica es la descertificación.

Así pues en ese sentido, para poder subsanar el requisito incumplido, esto es el reporte en el SUI de un Acuerdo Municipal expedido con los porcentajes señalados en la Ley 1450, es necesario acreditar que para la vigencia en estudio, el municipio contó con un acto administrativo ajustado a los porcentajes de ley.

El recurrente anexa al expediente el Acuerdo No. 010 de marzo 1 de 2016, acto mediante el cual se definen los factores de subsidios para los estratos 1,2 y 3, y los aportes solidarios de los estratos 5 y 6 y usos industrial y comercial para el servicio de acueducto, alcantarillado y aseo, para la vigencia 2016. Aun cuando los porcentajes para subsidios y aportes solidarios del nuevo Acuerdo no vulneran los mínimos y máximos establecidos por la Ley, se encuentra que dicho acuerdo no rigió para la vigencia a certificar (2015), situación que no subsana el incumplimiento antes señalado. Lo anterior se evidencia en el artículo cuarto del nuevo Acuerdo tal y como a continuación se ve:



ARTÍCULO CUARTO: El presente Acuerdo rige a partir de su sanción y publicación, y surtirá efectos legales para la vigencia 2016.

PUBLIQUESE Y CUMPLASE

Dado en el salón del Honorable Concejo Municipal de Calima el Darién a los veintinueve (29) días de Febrero de dos mil dieciséis (2016).

LUIS CARLOS CASTAÑO MURILLO
Presidente

GLORIA ENERIED CASTAÑEDA ANAYA
Secretaría

Así las cosas, en el entendido que la vigencia que se examina en la presente Resolución es la correspondiente al año 2015, y los requisitos allí exigidos deben corresponder a la misma fecha, encuentra este Despacho que el requisito incumplido no se subsana con el Acuerdo allegado, situación que impide la revocación del acto atacado.

Por otra parte, en lo atinente al argumento según el cual los estratos 5 y 6 se encuentran ubicados en la zona rural y que dicha zona no es cubierta por la empresa *EMCALIMA ESP*, este Despacho le recuerda al municipio recurrente que tanto la diferenciación entre predios en área rural y urbana como la diferenciación entre prestador organizado, comunitario y directo es indiferente a la regulación y correcta aplicación de los porcentajes fijados por Ley. Al respecto, el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011 establece que:

"(...) De conformidad con lo previsto en los artículos 15.2, 16 y 87.3 de la Ley 142 de 1994, 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. (...)."¹
(Negrilla fuera de texto).

Lo anterior se trae a colación, en razón de que verificado el REC 1 A 2105 se evidenció que en para la vigencia 2015, el ente territorial reportó la existencia de predios en los estratos 5 y 6 en la zona rural con acceso al servicio, como a continuación se ve:

Sistema Único de Información
de Servicios Públicos SUI
República de Colombia

general
consulta de información

Multi-Servicio Administrativo Reporte Coberturas Municipales Estratificadas - Con Soluciones Particulares

Calidad del
reporte

(Para formato HTML) N° Registros en pantalla todos ▼

Generar reporte en formato Consultar

Año

2015 ▼

Departamentos

VALLE DEL CAUCA ▼

Municipio

CALIMA ▼

Servicio

ACUEDUCTO ▼

TOTAL	Numero total de predios	ESTRATO 1	ESTRATO 2	ESTRATO 3	ESTRATO 4	ESTRATO 5	ESTRATO 6	NO ESTRATIFICADO
URBANA	4255	540	727	129	130	101	308	2280
RURAL	875	163	424	61	115	41	64	ND
TOTAL	5130	703	1151	190	245	142	372	2280

Cobertura	ESTRATO 1	ESTRATO 2	ESTRATO 3	ESTRATO 4	ESTRATO 5	ESTRATO 6	NO ESTRATIFICADO	
URBANA	12.67	10.63	9.40	7.40	13.29	4.69	7.31	ND
RURAL	18.63	10.63	9.40	7.40	13.29	4.69	7.31	ND
TOTAL	12.67	10.63	9.40	7.40	13.29	4.69	7.31	ND

1 Congreso de la Republica. Ley 1450 de 2011. Artículo 125. Inciso 3

Como se desprende de la imagen de arriba, hubo 41 predios de estrato 5 y 64 estrato 6 con acceso real al servicio de acueducto en el Municipio de Calima para la vigencia 2015, desvirtuando lo alegado por el recurrente en el escrito de reposición.

Es claro entonces, bajo estas condiciones, la obligación que le asistía al Concejo Municipal de fijar el porcentaje de contribuciones para tales estratos en la vigencia 2015, de conformidad con la normatividad vigente, independientemente de si se encuentran ubicados en la zona urbana o rural.

Finalmente, en lo que toca al servicio de aseo, es preciso señalar que de conformidad con lo señalado en la Ley 142 de 1994, cuando se preste un servicio público necesariamente se debe establecer una tarifa conforme a las metodologías establecidas, por lo cual la gratuidad en el servicio que da a entender el alcalde no es de recibo.

Así pues, en atención de que para el año 2015 el Municipio de Calima no acreditó contar con un acto administrativo que regulará lo concerniente a los subsidios y las contribuciones con observancia de la Ley, este Despacho confirma como incumplido el requisito bajo 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, en razón a lo cual, el recurso formulado por el Municipio de CALIMA (DARIEN) – 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 20164010053455 del 30 de septiembre del 2016, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

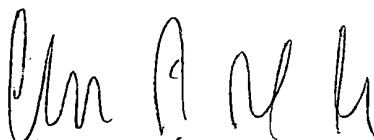
ARTÍCULO SEGUNDO.- NOTIFICAR personalmente de la presente resolución al alcalde del Municipio de CALIMA (DARIEN) del Departamento de VALLE DEL CAUCA, haciéndole entrega de una copia de la misma, y advirtiéndole que contra ésta no procede recurso alguno. De no ser posible la notificación personal, se 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 Perez De La Torre - Contratista Delegada AAA

Revisó: Vanessa Benavides – Contratista del Grupo de Certificaciones e Información.

Expediente: 2016401351600045E