



RESOLUCIÓN No. SSPD - 20144010013415 DEL 30/04/2014
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 y en el artículo 8° del Decreto 1040 de 2012 y

CONSIDERANDO:

I. 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 o de retirarla, según sea el caso, a los distritos y municipios para asegurar la prestación eficiente de los servicios públicos de agua potable y saneamiento básico.

Que el artículo 8° del Decreto 1040 de 2012, por medio del cual se reglamentó la Ley 1176 de 2007, estableció que *"La Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios adelantará el proceso de certificación de acuerdo con lo establecido en el artículo 4 de la Ley 1176 de 2007. Para estos efectos, verificará que los municipios y distritos hayan dado cumplimiento a los requisitos que se establecen en el artículo 9 del presente decreto y 10 para el caso de los prestadores directos de alguno de los servicios de acueducto, alcantarillado y/o aseo, en el año calendario inmediatamente anterior."*

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 los decretos 1040 de 2012 y 1639 de 2013; 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 CAMPAMENTO, del departamento de ANTIOQUIA, es de categoría 6 y como prestador directo de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo a 31 de diciembre de 2012, para obtener la certificación relacionada con la administración n9 de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico, debía acreditar el cumplimiento de los requisitos previstos en los artículos 3° y 5° del Decreto 1639 de 2013.

II. DE LA RESOLUCIÓN DE DESCERTIFICACIÓN

Que mediante Resolución No. SSPD 20144010005735, del 10 de marzo de 2014 la superintendencia decidió **DESCERTIFICAR** al municipio de CAMPAMENTO, del departamento de ANTIOQUIA, por no haber cumplido el siguiente criterio previsto en el artículo 5° del Decreto 1639 de 2013:

Continuación de la resolución por la cual se resuelve un recurso de reposición

a) Reporte al SUI del agotamiento del procedimiento previsto en el artículo 6 de la Ley 142 de 1994, mediante:

1. Invitación pública dirigida a empresas de servicios públicos para que presenten ofertas para la prestación de los servicios públicos (numeral 6.1) y a otros municipios, al Departamento, a la Nación y otras personas públicas o privadas, para organizar una empresa de servicios públicos (numeral 6.2).
2. Documento en que conste que se realizó la publicación de las invitaciones establecidas en los numerales 6.1 y 6.2 del artículo 6° de la Ley 142 de 1994.
3. Certificación en la que conste que no hubo empresas de servicios públicos o personas públicas o privadas interesadas en la prestación de los servicios ni en la organización de una empresa de servicios públicos en el municipio.

2.1 Notificación de la Resolución No. SSPD 20144010005735 del 10 de marzo de 2014

Para efectos de notificar la Resolución No. SSPD 20144010005735, se envió citación al señor alcalde del municipio de CAMPAMENTO, del departamento de ANTIOQUIA, mediante el oficio No. SSPD 20144010130371, del 10 de marzo de 2014, enviado por correo certificado el 14 de marzo de 2014, advirtiéndole que en caso de no comparecer personalmente, se notificaría la decisión mediante aviso conforme lo dispone el artículo 69 de la Ley 1437 de 2011.

El representante legal del ente territorial compareció el 27 de marzo de 2014 a notificarse personalmente del contenido de la Resolución SSPD No. 20144010005735 del 10 de marzo de 2014.

Ahora bien, el señor HÉCTOR ALFONSO GÓMEZ TRUJILLO, en su calidad de alcalde del municipio de CAMPAMENTO, del departamento de ANTIOQUIA, mediante documentos radicados en esta entidad bajo los números SSPD 20145290169562, del 7 de abril de 2014, y 2014529017082 del 10 de abril de 2014, presentó recurso de reposición contra la Resolución No. SSPD 20144010005735.

III. DEL RECURSO DE REPOSICIÓN

3.1 Verificación de los requisitos de forma

El artículo 77 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, establece que, para efectos de ser admitidos y resueltos; los recursos de reposición deben interponerse dentro del plazo legal, por el interesado o su representante o apoderado debidamente constituido, sustentarse con expresión concreta de los motivos de inconformidad e indicar el nombre y la dirección del recurrente.

De conformidad con lo anterior, revisado el escrito de reposición se observa que este fue presentado por el alcalde del municipio de CAMPAMENTO, del departamento de ANTIOQUIA, quien de conformidad con el artículo 314 de la C.P. es considerado el representante legal; por lo tanto era el funcionario competente para interponerlo, además se confirma que fue presentado dentro del término legal, que en él se sustentan de forma concreta los motivos de inconformidad y se indicó la dirección para efectos de recibir notificaciones.

Según lo expuesto, los escritos radicados con los Nos. SSPD 20145290169562, y 2014529017082, reúnen los requisitos exigidos por el Artículo 77 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo - C.P.A.C.A, por lo tanto se procederá a efectuar el análisis de fondo del recurso.

3.2 Argumentos del recurrente

Como argumentos del recurso, se alegaron los siguientes por parte del alcalde municipal:

Continuación de la resolución por la cual se resuelve un recurso de reposición

"Desde el pasado 02 de noviembre de 1999, el municipio (sic) de Campamento realizó la invitación a otros municipios, al Departamento, a la Nación y a personas privadas, a prestar los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo, son que se presentara interesado alguno.

La divulgación del aviso de la invitación se realizó mediante publicación en medio de prensa como fue El Colombiano, y se realizó igualmente el cierre de esta. De igual manera en la página del SUI en la Alcaldía en INSPECTOR se encuentran cargadas, certificadas y aprobadas estas metas, con la respectiva información y soportes (Se anexa copia de pantallazos de INSPECTOR).

Así las cosas, el (sic) municipio de Campamento Antioquia, dio cumplimiento a cabalidad de lo ordenado en la citada norma (artículo 6° de la Ley 142 de 1994, 6.1 y 6.2), dado que se publicaron las invitaciones y se cargó la información oportunamente. En razón de la cual no puede haber mérito para DESCERTIFICAR al Municipio de Campamento Antioquia, en relación con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento Básico. "

3.3. De las pruebas relacionadas en el recurso.

Con los documentos radicados con los Nos. SSPD **20145290169562**, del 7 de abril y **2014529017082**, del 10 de abril, por medio de los cuales se sustentó el recurso de reposición, se allegaron las siguientes pruebas:

3.3.1. Imagen de la publicación en el diario "El Colombiano" del 2 de noviembre de 1999, que incluye una invitación realizada por el municipio de CAMPAMENTO, con el siguiente objeto "El municipio de Campamento mediante la presente publicación, se permite realizar invitación pública a todas las empresas de servicios públicos que estén interesadas en presentar propuestas, para prestar (...) los servicios públicos domiciliarios energía, acueducto, alcantarillado y aseo".

3.3.2. Imagen de un recuadro escaneado en el cual se expresa "El Alcalde del municipio de Campamento – Antioquia en uso de las atribuciones que le otorga la Ley 142/94 y la Resolución CRA 251 de 2001, se permite convocar a todas las personas jurídicas o naturales que estén interesadas en ser socios de una Empresa de Servicios Públicos Domiciliarios por Acciones, en compañía del municipio de CAMPAMENTO (Antioquia), quién será el socio mayoritario, quienes estén interesados podrán solicitar información en las oficinas de Planeación Municipal o en la página web del municipio (....) donde se podrá conocer y adquirir los términos de referencia de la presente convocatoria".

3.3.3. Acuerdo No. 059 por medio del cual el Concejo Municipal de Campamento, resuelve "Concederte facultades al señor Alcalde Municipal de Campamento para adoptar una definición Empresarial tendiente a mejorar la calidad de los Servicios Públicos Domiciliarios".

3.3.4. Resolución No. 132 de 2007, por la cual el alcalde municipal de CAMPAMENTO resuelve "Declarase desierta la convocatoria para hacer parte de la sociedad de la empresa de servicios públicos domiciliarios del municipio de Campamento – Antioquia, debido a que no se presentó proponente alguno, dentro del plazo establecido en el cronograma de actividades (....)".

3.3.5. Resolución No. 077 de 1999 por la cual el alcalde municipal de CAMPAMENTO resuelve: "Se declara DESIERTA la invitación pública hecha por el MUNICIPIO DE CAMPAMENTO, ya que en dicho periodo no se recibió ninguna propuesta en las oficinas de la secretaría de despacho".

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

IV. ANÁLISIS DE FONDO

Para determinar si le asiste razón al recurrente, esta superintendencia procederá a analizar los argumentos expuestos en el escrito de reposición, lo cual efectuará de la siguiente manera:

Continuación de la resolución por la cual se resuelve un recurso de reposición

4.1. Argumentos expuestos sobre el cumplimiento del requisito: Reporte al SUI del agotamiento del procedimiento previsto en el artículo 6° de la Ley 142 de 1994. Frente a este criterio alega el municipio que cargó en el aplicativo INSPECTOR del SUI la documentación que acredita el adecuado agotamiento del artículo 6 de la ley 142 de 1994.

Al respecto, y una vez revisada la información reportada en el aplicativo INSPECTOR, se pudo determinar que corresponde a la misma aportada por el recurrente, por lo cual esta documentación será analizada para efectos de determinar si con la misma se surtió lo previsto en el artículo 6° de la Ley 142 de 1994.

Para efectos de determinar el cumplimiento de este aspecto se analizará el contenido del artículo 6° de la Ley 142 :

"Prestación directa de servicios por parte de los municipios. Los municipios prestarán directamente los servicios públicos de su competencia, cuando las características técnicas y económicas del servicio, y las conveniencias generales lo permitan y aconsejen, lo cual se entenderá que ocurre en los siguientes casos:

6.1. Cuando, habiendo hecho los municipios invitación pública a las empresas de servicios públicos, no haya habido empresa alguna que se ofreciera a prestarlo;

6.2. Cuando, no habiendo empresas que se ofrecieran a prestar el servicio, y habiendo hecho los municipios invitación pública a otros municipios, al Departamento del cual hacen parte, a la Nación y a otras personas públicas o privadas para organizar una empresa de servicios públicos que lo preste, no haya habido una respuesta adecuada;" Negrilla fuera de texto

Sea lo primero advertir que el Decreto 1639 de 2013, señala en el artículo 5° la manera como el municipio debe acreditar el trámite previsto en el artículo 6° de la Ley 142 de 1994, tal como se transcribe a continuación:

"(i) Reporte al SUI del agotamiento del procedimiento previsto en el artículo 6 de la Ley 142 de 1994 mediante:

1. Invitación pública dirigida a empresas de servicios públicos para que presenten ofertas para la presentación de los servicios públicos (numeral 6.1) y a otros municipios, al departamento, a la Nación y a otras personas públicas o privadas, para organizar una empresa de servicios públicos (numeral 6.2).

2. Documento en que conste que se realizó la publicación de las invitaciones establecidas en los numerales 6.1 y 6.2 del artículo 6 de la ley 142 de 1994.

3. Certificación en la que conste que no hubo empresas de servicios públicos o personas públicas o privadas interesadas en la prestación de los servicios ni en la organización de una empresa de servicios públicos en el municipio." Negrilla fuera de texto

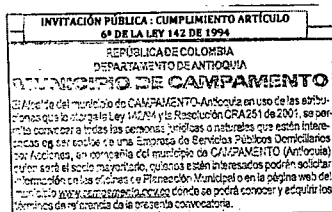
Entonces corresponde al municipio prestador directo cargar al SUI las invitaciones, publicaciones y certificados de no presentaron, de personas interesadas; respecto de los servicios que presta directamente.

Ahora bien, tal como lo señaló la superintendencia en la decisión recurrida, no fueron reportadas las invitaciones públicas en los términos de los artículos 6.1 y 6.2 de la Ley 142 de 1994, puesto que el municipio de Campamento reportó una carta del 22 de febrero de 2010, dirigida al municipio de Carolina del Príncipe para *"presentar propuestas tendientes a participar en la Administración, Operación y Mantenimiento de manera ininterrumpida de los servicios de Acueducto, Alcantarillado y Aseo en ésta localidad"*. La normativa de la Ley 142 de 1994 exige que estas invitaciones sean de tipo general, para que cualquier tercero tenga la posibilidad de participar en la convocatoria de este tipo, y en este orden de ideas, una invitación dirigida a una persona determinada no supone un

Continuación de la resolución por la cual se resuelve un recurso de reposición

agotamiento correcto de la citada norma. Adicionalmente, reportó el día 8 de julio de 2010, el Acuerdo No. 59 de 1999 por el cual le fueron concedidas facultades al señor alcalde municipal de Campamento para adoptar una definición empresarial.

En cuanto a las publicaciones, es pertinente señalar que la que convoca a conformar una sociedad pública por acciones, no es posible establecer la fecha de la misma ni el nombre del diario en el cual se realizó la publicación, tal como se puede observar a continuación:



Finalmente, no hay claridad de que los actos de cierre presentados por la alcaldía municipal (Resoluciones Nos. 077 de 1999 y 132 de 2007) correspondan a las publicaciones reportadas.

Por otra parte, el recurrente afirma que los documentos que reportó en el aplicativo INSPECTOR del SUI, fueron aprobados para el cumplimiento de las metas 2.1., 3.1. y 4.1. del citado aplicativo, por ello esta entidad se permite aclarar que, tal como se evidenció anteriormente, dichos documentos no atienden lo exigido en el artículo 5º del Decreto 1639 de 2013. Se advierte al recurrente que la información solicitada en las metas antes indicadas, permiten el cumplimiento de las Directivas de la Procuraduría General de la Nación, pero no tienen incidencia directa con el proceso de certificación.

Por lo anterior, para el proceso de certificación para la administración de los recursos del SGP, la Ley 1176 de 2007 en su artículo 4º definió los aspectos que para efectos del proceso de certificación, los municipios y distritos debían acreditar el cumplimiento de los requisitos establecidos por el Gobierno Nacional. En consecuencia, la misma Ley determina la responsabilidad del municipio o distrito en el cumplimiento de los requisitos para obtener la certificación, requisitos que dependiendo su cumplimiento determinan la capacidad de asumir el manejo de los recursos del Sistema General de Participaciones destinados a agua potable y saneamiento básico.

Como resultado de lo anterior, la superintendencia reitera que con la documentación cargada en el aplicativo INSPECTOR del SUI, que fue la misma que allegó en el recurso de reposición, no agotó correctamente el trámite señalado en el artículo 6º de la Ley 142 de 1994 y el Decreto 1639 de 2013 puesto que se presentaron múltiples inconsistencias e irregularidades como se describió en el análisis expuesto.

En conclusión, se evidencia que el ente territorial no acreditó el cumplimiento del requisito que se le demanda; por lo tanto el recurso formulado por el señor HÉCTOR ALFONSO GÓMEZ TRUJILLO como alcalde municipal de CAMPAMENTO, no prospera y en consecuencia la Resolución recurrida se confirma.

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20144010005735 del 10 de marzo de 2014, proferida por el Superintendente Delegado para Acueducto, Alcantarillado y Aseo, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de la presente Resolución.

Continuación de la resolución por la cual se resuelve un recurso de reposición

ARTÍCULO SEGUNDO.- NOTIFICAR personalmente de la presente Resolución al alcalde del municipio de CAMPAMENTO, del departamento de ANTIOQUIA, 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 el contenido de la presente Resolución al gobernador del departamento de ANTIOQUIA, al Departamento Nacional de Planeación, al Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio y al Ministerio de Hacienda y Crédito Público.

ARTÍCULO CUARTO.- La presente Resolución rige a partir de la fecha de su ejecutoria y contra la misma no procede recurso alguno.

NOTIFÍQUESE, COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE

Dada en Bogotá, D. C.



JORGE ANDRÉS CARRILLO CARDOSO

Superintendente Delegado para Acueducto, Alcantarillado y Aseo

Proyectó: Juan Leonardo Álvarez Arévalo - Contratista Grupo de Certificaciones e Información

Revisó: Nubia Stella Duarte Blanco - Contratista Grupo de Certificaciones e Información

Aprobó: Giovanni Bonilla Rodríguez - Coordinador Grupo de Certificaciones e Información

Visto Bueno: Samuel Alfonso Forero - Contratista Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo

Ángela López Villegas - Contratista Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo

Expediente: 20094010513480027A