



GD-F-008 V.9

Página 1 de 6

**RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010077285 DEL 12/05/2017**

**“Por la cual se resuelve un recurso de reposición”**

**EL ASESOR QUE FUNGE COMO 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 CALDAS del Departamento de BOYACÁ, es de categoría 6 y al 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 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 20164010052455 de 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de CALDAS Departamento de BOYACÁ, 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, complemento o sustituya”.*

La Resolución No. SSPD 20164010052455 del 30 de septiembre de 2016, se notificó personalmente el 4 de noviembre del 2016, al representante legal del Municipio de CALDAS.



Que el ente territorial, mediante radicado oficio radicado bajo el número SSPD 20165290791452 del 21 de noviembre del 2016, interpuso oportunamente recurso de reposición en contra la resolución de descertificación.

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

### **2.1 Argumentos del recurrente**

2.1.1 Como argumento del recurso de reposición, el municipio manifestó que en el Acuerdo No. 013 de 2012, reportado inicialmente al SUI con el fin de acreditar el requisito en cuestión, existió un error de transcripción en la numeración de los estratos 1, 2 y 3, al repetir el numeral 1 en cada uno de estos:

- Usuarios residenciales del estrato 1: Setenta por ciento (70%)
- Usuarios residenciales del estrato 1: Cuarenta por ciento (40%)
- Usuarios residenciales del estrato 1: Quince por ciento (15%)

2.1.2 Señaló que no obstante el error, en el acápite "CONSIDERANDO" del mismo, concretamente en el numeral 2, se determinó el límite o porcentaje del subsidio señalado en el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011 para cada estrato.

2.1.3 Indicó que una vez reconocido el error, procedió a corregir el documento y a cargarlo al aplicativo INSPECTOR ALCALDÍAS en fecha 18 de mayo de 2016, pero que a pesar de haber hecho el reporte al aplicativo en forma oportuna, éste no fue analizado dentro del proceso de certificación lo que conllevó a la descertificación.

2.1.4 adujo que a la fecha existe un nuevo Acuerdo radicado bajo N.º 012 del 29 de agosto de 2016, el cual derogó el Acuerdo 013 de 2012 y tiene una vigencia de 5 años a partir de la fecha de publicación, el cual allegó con su recurso de reposición.

2.1.5 Solicitó se REVOCARA la decisión adoptada en la resolución 20164010052455, y se procediera a certificar al municipio, máxime que con ocasión del recurso se allegó el Acuerdo 013 de 2012 debidamente corregido y cargado dentro del plazo conferido ante el aplicativo INSPECTOR, situación que subsana la inconsistencia presentada en el reporte del municipio.

### **2.2. De las pruebas relacionadas en el recurso.**

Con el radicado No. SSPD 20165290791452 del 21 de noviembre del 2016, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, se allegó por parte del recurrente:

2.2.1 Acuerdo N.º 013 de julio 14 de 2012, corregido y cargado en el aplicativo en fecha 18-05-2016.

2.2.2. Pantallazo del cargue en el aplicativo.

2.2.3 Certificación emitida por el Tesoro Municipal en fecha 25 de abril de 2016.

2.2.4 Acuerdo 012 del 29 de agosto de 2016.

2.2.5 Acta de posesión 0006 del 30/12/2015 por medio de la cual se acredita la representación legal del Alcalde Municipal.

2.2.6 Fotocopia del documento de identificación del Alcalde Municipal.

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

### 3. ANÁLISIS DE LOS ARGUMENTOS

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

El Municipio de Caldas incumplió éste requisito toda vez que reportó el Acuerdo Municipal N.º 013 del 14 de julio de 2012, por el cual se establecieron los porcentajes de subsidios y contribuciones, pero en él no se definió el porcentaje de subsidios para el estrato 2 y tampoco allegó soportes de la corrección realizada al acuerdo, por tanto no se observa los porcentajes establecidos en la Ley 1450 de 2011.

Sobre tal reparo señala el recurrente que sí cumplió con el cargue de la certificación en comento, la cual se subió al SUI en los plazos establecidos legalmente, ya que una vez verifica el error procede a corregirlo y subir la corrección al aplicativo INSPECTOR ALCALDÍAS, en fecha 18 de mayo de 2016, pero ello no es tenido en cuenta por la Superintendencia..

Al respecto, este Despacho considera adecuado iniciar el análisis de los argumentos del recurrente, verificando qué documento cargó el ente territorial en el SUI, que llevó a calificar como incumplido el requisito objeto de recurso, encontrando lo siguiente:

Acuerdo N.º 013 del 14 de julio de 2012 en el aplicativo INSPECTOR el 18 de mayo de 2016 corrigiendo el siguiente error que contenía el Decreto, así

- Usuarios residenciales del estrato 1: Setenta por ciento (70%)
- Usuarios residenciales del estrato 1: Cuarenta por ciento (40%)
- Usuarios residenciales del estrato 1: Quince por ciento (15%)

A su vez, reportó la siguiente constancia, para señalar que se había corregido el anterior error:

Concejo Municipal  
Boyacá

**CONSTANCIA AL ACUERDO N.º 013**

**LA SUSCRITA SECRETARIA DEL HONORABLE CONCEJO MUNICIPAL DE CALDAS BOYACÁ**

**HACE CONSTAR**

Que el ACUERDO N.º 013 POR MEDIO DEL CUAL SE FIJAN LOS FACTORES DE SUBSIDIOS Y CONTRIBUCIONES Y SE ESTABLECEN LOS PORCENTAJES DE SUBSIDIO Y LOS FACTORES POR APOORTE SOLIDARIO PARA LOS SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO PARA LA VIGENCIA 2012-2016, presenta un error de transcripción en la correspondiente al Artículo PRIMERO ya que quedaría todos los estratos subsidiados como estrato 1. Por lo anterior se hizo necesario corregir el error mencionado, quedando de la siguiente forma:

**ARTÍCULO PRIMERO:** Establécense por la prestación de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo en El Municipio de Caldas, los siguientes porcentajes de subsidio:

Usuarios residenciales del estrato 1: Setenta por ciento (70%)  
 Usuarios residenciales del estrato 2: Cuarenta por ciento (40%)  
 Usuarios residenciales del estrato 3: Quince por ciento (15%)

La presente se expide para efectos de sus límites legales correspondientes, a los catorce (14) días del mes de Julio del año dos mil once (2012).

Diana Fabiola Carran Albornoz  
 DIANA FABIOLA CARRAN ALBORNÓZ  
 Secretaria Concejo Municipal  
 Caldas Boyacá

Bello Municipal Centro 3 27 200 / 2ª. Ofi.  
 Email: gongorad@superservicios.gov.co

Sobre el particular, se debe mencionar que, de conformidad con los documentos reportados en el SUI, es cierto que si bien el municipio reportó para la vigencia 2015 un Acuerdo cuyo texto señala los porcentajes establecidos en la ley, tal y como fue señalado en la resolución de descertificación, el ente territorial en las anteriores vigencias había reportado un Acuerdo que tenía un contenido distinto y el cual no se ajustaba a la norma. Además, si bien el municipio aportó una certificación del Secretario del Concejo Municipal, esta no fue expedida por el Presidente de dicho órgano.

En este orden de ideas, es claro que el procedimiento para corregir un error formal en este acto administrativo, no es alterar su contenido, sino expedir un acuerdo de corrección y/o certificar la existencia de dicho error por quienes expidieron el acto que lo contiene.

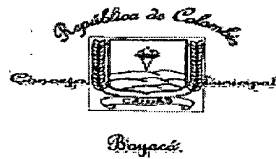
A su vez, se debe señalar que el descertificar a un municipio cuando los porcentajes establecidos en el Acuerdo de subsidios y contribuciones no cumplen lo establecido en la Ley (error de fondo y no de forma), no se opone a la descentralización sino a la aplicación de la norma que rige el proceso.

Ahora bien, si bien el municipio aporta un Acuerdo N.º 012 del 29 de agosto de 2016 es claro que no fue proferido para la vigencia que nos ocupa, a saber 2015, sino en el año 2016, en razón a lo cual, los porcentajes establecidos en él no rigieron en el año 2015, máxime cuando derogó el Acuerdo 013 de 2012 que sí fue vigente para dicha anualidad, que es la vigencia a certificar dentro del proceso que nos ocupa.

Al respecto, es necesario indicar que el requisito consagrado en el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 del 2015, es inequívoco al señalar que para acreditarse requiere que el ente territorial reporte al SUI el 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, complementa o sustituya.

Así las cosas, de las imágenes precedentes, es claro concluir que los documentos cargados y allegados, no contienen los elementos necesarios a fin de acreditar esta exigencia normativa, no obstante lo cual, con ánimo garantista, con ocasión a los argumentos presentados por el ente territorial con su recurso de reposición, este Despacho consideró pertinente decretar un periodo probatorio mediante el Auto No. SSPD 20174010000586 del 15 de marzo de 2017, a fin de aclarar la situación presentada.

En respuesta al auto de pruebas citado, el Municipio de Caldas allegó bajo el radicado No. SSPD 20175290212352 del 30 de marzo del año en curso y radicado 20175290222942 del 3 de abril de la presente anualidad, del mismo contenido, el siguiente documento:



**EL SUSCRITO PRESIDENTE DEL HONORABLE CONCEJO MUNICIPAL DE CALDAS  
BOYACÁ**

**CERTIFICA:**

Que, según los archivos de la corporación, el Acuerdo N° 013 de julio 14 de 2012 "POR MEDIO DEL CUAL SE FIJAN LOS FACTORES DE SUBSIDIOS Y CONTRIBUCIONES Y SE ESTABLECEN LOS PORCENTAJES DE SUBSIDIO Y LOS FACTORES POR APOORTE SOLIDARIO PARA LOS SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO PARA LA VIGENCIA 2012-2016", si presentó un error de transcripción en su artículo primero ya que quedaron todos los estratos subsidiables como estrato 1.

Dada en el recinto del Honorable Concejo Municipal de Caldas Boyacá a la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios, a los veintinueve (29) días del mes de Marzo de 2017.

**FRANCISCO SALGADO MATEUS**  
Presidente Concejo Municipal  
Caldas Boyacá

Oficina Municipal Carrera 35ª 2-09 / 2° Piso  
E-mail: [concejo@caldas-boyaca.gov.co](mailto:concejo@caldas-boyaca.gov.co)  
Celular: 3112246671  
C.P. 134660

Por consiguiente, es indiscutible que esta última certificación, en efecto, suministra una respuesta positiva de cara a la exigencia normativa, porque es el Presidente del Concejo Municipal, el que certifica que efectivamente el Acuerdo N°013 de julio 14 de 2012 sí presentó un error de transcripción en su artículo 1.

Así las cosas, con ánimo garantista y de conformidad con lo establecido en el artículo 228° de la Constitución Política, que demanda la prevalencia del derecho sustancial sobre el procesal y en virtud del principio de eficacia establecido en el artículo 3° del C.P.A.C.A, este Despacho estima que la certificación allegada en respuesta al auto de pruebas, aclara y complementa la información reportada con oportunidad, por lo cual es pertinente tener como cumplido este requisito, por las razones expuestas.

Al respecto, la Corte Constitucional en Sentencia T – 268 del 2010, manifestó lo que sigue:

*"La Corte Constitucional ha señalado que, por disposición del artículo 228 Superior, las formas no deben convertirse en un obstáculo para la efectividad del derecho sustancial, sino que deben propender por su realización. Es decir, que las normas procesales son un medio para lograr la efectividad de los derechos subjetivos y no fines en sí mismas. Ahora bien, con fundamento en el derecho de acceso a la administración de justicia y en el principio de la prevalencia del derecho sustancial, esta Corporación ha sostenido que en una providencia judicial puede configurarse un defecto procedimental por "exceso ritual manifiesto" cuando hay una renuncia consciente de la verdad jurídica objetiva evidente en los hechos, por extremo rigor en la aplicación de las normas procesales."*

En este orden de ideas, se evidencia que el ente territorial cumplió el requisito relacionado con el Acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidio y aporte solidario de cada uno de los servicios para la vigencia respectiva, el cual esta expedido de conformidad con la Ley 1450 de

2011 y por lo tanto, el recurso formulado por el Municipio de CALDAS - BOYACÁ, prospera y en consecuencia la resolución recurrida será revocada.

En mérito de lo expuesto, el Asesor que funge como Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información,

**RESUELVE:**

**ARTÍCULO PRIMERO.- REVOCAR** la Resolución No. SSPD 20164010052455 de 30 de septiembre de 2016, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

**ARTÍCULO SEGUNDO.- CERTIFICAR** al Municipio de CALDAS del Departamento de BOYACÁ, en relación con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico.

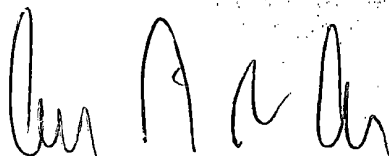
**ARTÍCULO TERCERO.- NOTIFICAR** personalmente de la presente Resolución al alcalde del Municipio de CALDAS del Departamento de BOYACÁ, haciéndole entrega de una copia de la misma, y advirtiéndole que contra ésta no procede recurso alguno. De no ser posible la notificación personal, se debe dar aplicación al artículo 69 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (Ley 1437 de 2011).

**ARTÍCULO CUARTO.- COMUNICAR**, una vez en firme, el contenido de la presente resolución al gobernador del Departamento de BOYACÁ, 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 QUINTO.-** 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**

Asesor que funge como Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información

Proyectó: Olga Yanquen – Abogada- Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo.  
Revisó: Katherine Arenas – Contratista - Grupo de Certificaciones e Información.  
Expediente: 2016401351600889E