



GD-F-008 V.9

Página 1 de 5

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010042825 DEL 30/03/2017

“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 párrafo 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 Párrafo 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 párrafo 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 MUZO del Departamento de BOYACA, es de categoría 6 y como fue 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 20164010055435 del 30 de septiembre de 2016**, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de MUZO del Departamento de BOYACA, por no haber cumplido el siguiente requisito previsto en el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 de 2015:

“Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios”

La Resolución No. **SSPD 20164010055435 del 30 de septiembre de 2016**, se notificó personalmente el 16 de diciembre del 2016, al representante legal de MUZO.

Que el ente territorial, mediante radicado número SSPD 20175290000712 del 2 de enero de 2017 y recibido el 30 de diciembre de 2016, presentó oportunamente recurso de reposición en contra la resolución de descertificación.



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

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

Manifiesta que el Municipio en cumplimiento de los principios constitucionales establecidos en el artículo 365 en materia de subsidios, dio cumplimiento a la asignación y otorgamiento de subsidios a los usuarios del estrato 1, 2 y 3; así como el pago de los mismos a la Unidad de Servicios Públicos del Municipio de Muzo como prestador directo de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo.

Continúa indicando que, el pago de los subsidios de acueducto, alcantarillado y aseo se evidencia mediante los comprobantes de egreso 71, 327, 433, 582, 736 expedidos por la Secretaria de Hacienda del Municipio de Muzo, así como la certificación de tesorería.

Por consiguiente afirma que dio cumplimiento al reporte al FUT, en la fecha límites establecidas por la Contaduría General de la Nación, que el formato FUT_GASTOS_DE_INVERSION de la vigencia 2015, trimestre cuatro (4), consolidado, se reporta los valores totales relacionados con los recursos provenientes del Sistema General de Participaciones, rubro Agua Potable y Saneamiento Básico que presentan coincidencia los conpes 177 y 179.

Que para el servicio de acueducto en la codificación A.3.10.13 ACUEDUCTO-SUBSIDIOS, no evidencia valores del compromiso y pago por concepto de subsidios de acueducto, dado que el valor correspondiente a este rubro fue incorporado en el código A. 1.6.3 que corresponde al nombre del código principal A 1.6 INTERNADOS de la codificación establecida para el reporte del formato FUT_GASTOS_DE_INVERSION, observando que la fuente de financiación corresponde a SGP AGUA POTABLE Y SANEAMIENTO BASICO - ONCE DOCEAVAS VIGENCIA ACTUAL MAS ULTIMA DOCEAVA VIGENCIA ANTERIOR.

Por lo anterior solicita se reponga el acto administrativo atacado y en su reemplazo de deje sin efecto el artículo primero de la Resolución recurrida.

2.2. De las pruebas relacionadas en el recurso.

Con el radicado No. SSPD 20175290000712 del 2 de enero de 2017, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, se allegó para ser tenida en cuenta como prueba comprobantes de egresos del pago de los subsidios para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo durante la vigencia 2015, certificación de la Secretaria de Hacienda del Municipio de Muzo en relación con el traslado contables de los recursos del FSRI, copia del formato FUT_GASTOS_DE_INVERSION donde afirma que se evidencia el valor de los subsidios de acueducto en el código A. 1.6.3, así como los documentos que acreditan la representación legal del Municipio de Muzo.

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:

Argumentos expuestos sobre el cumplimiento del requisito relacionado con el “Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios.”

El Municipio de Muzo sustenta su argumentación en que ha dado cumplimiento al reporte al FUT en el formato FUT_GASTOS_DE_INVERSION de la vigencia 2015, trimestre cuatro (4), consolidado, donde se reporta los valores totales relacionados con los recursos provenientes del Sistema General de Participaciones, rubro Agua Potable y Saneamiento Básico que presentan coincidencia los conpes 177 y 179.

Así las cosas, con el fin de dar trámite al recurso de reposición interpuesto por el Municipio se requiere el pronunciamiento del MVCT, respecto de los argumentos del recurrente referente al reporte de la información solicitada en el requisito del reporte en el FUT en la categoría de gastos de inversión el pago por concepto de subsidios, por lo cual se consideró pertinente decretar un periodo probatorio mediante el Auto No. **SSPD 20174010000246 del 14 de febrero del 2017**, a fin de aclarar el cumplimiento del requisito.

En respuesta al auto de pruebas citado, el MVCT informó bajo el radicado No. SSPD 20175290140252 del 7 de marzo 2017 y de igual contenido el radicado SSPD 20175290149442 del 10 de marzo del año en curso, lo siguiente:

"(...) Al respecto, procede este Ministerio a dar respuesta a la solicitud realizada por la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios, en los siguientes términos:

i) Aspectos señalados por el municipio Muzo – Boyacá

A través de oficio radicado ante SSPD, el señor Elín José Bohórquez Ariza, en su calidad de Alcalde del municipio de Muzo - Boyacá, presentó recurso de reposición en contra de la Resolución No. SPD-20164010055435 del 30 de septiembre de 2016.

Con relación al requisito "(ii) Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios" del 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", dentro de los argumentos Expuestos, señala el Alcalde de la entidad territorial, entre otros, los siguientes: (...)

ii) Análisis del Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio

De acuerdo con la metodología aplicada por este Ministerio "el municipio o distrito deberá reportar pagos de subsidios para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo o al menos en el servicio de acueducto, financiados con fuente SGP-APSB", para así acreditar el cumplimiento del requisito "(ii) Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios", del 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", del artículo 2.3.5.1.2.1.6 de la Ley 1077 de 2015.

En consideración y frente al municipio de Muzo-Boyacá, este Ministerio informó a la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios a través de oficio radicado MVCT No. 2016EE0046581 del 31 de mayo de 2016, lo siguiente:

Verificación de requisitos de certificación de distritos y municipios.
VIGENCIA 2015

DEPARTAMENTO	ENTIDAD TERRITORIAL	Código DANE	(1) Estado	ASPECTO 1	ASPECTO 2	ASPECTO 2	ASPECTO 4
				REPORTE AL FUT DE LAS CATEGORÍAS DE INGRESOS Y GASTOS DE LA VIGENCIA A CERTIFICAR DE LOS RECURSOS DEL SISTEMA GENERAL DE PARTICIPACIONES PARA AGUA POTABLE Y SANEAMIENTO BÁSICO	GIRO DIRECTO AL PRESTADOR O PRESTADORES DE LOS SERVICIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO	REPORTE AL FUT EN LA CATEGORÍA DE GASTOS DE INVERSIÓN EL COMPROMISO POR CONCEPTO DE SUBSIDIOS	REPORTE EN EL FUT EN LA CATEGORÍA GASTOS DE INVERSIÓN EL PAGO POR CONCEPTO DE SUBSIDIOS
Boyacá	Muzo	15480	Certificado	Acredita	No Aplica	No Acredita	No Acredita

Ahora bien, revisado nuevamente el reporte al FUT, en la categoría de "GASTOS DE INVERSIÓN", correspondiente al último trimestre de la vigencia 2015, se encontró lo siguiente: (...)

Teniendo en cuenta lo anterior, para la vigencia 2015, el municipio reportó pago de subsidios de los servicios de alcantarillado y aseo por valor de **CUARENTA Y NUEVE MILLONES NOVECIENTOS CINCUENTA Y SIETE MIL PESOS (\$49.957.000)** financiados con recursos del SGP-APSB.

Ahora bien, dentro de los anexos allegados con el recurso de reposición presentado por el municipio de Muzo-Boyacá, se adjuntaron:

- Certificación de la Señora Luz Stella Calvera Gómez en calidad de Secretaria de Hacienda Municipal, en la que consta que durante el año 2015 el municipio de Muzo - Boyacá giro a la Unidad de Servicios Públicos Domiciliarios, la suma de **SESENTA Y NUEVE MILLONES OCHOCIENTOS NOVENTA Y CUATRO MILLONES SETECIENTOS SESENTA Y TRES PESOS (\$69.894.763,08)** por concepto de subsidios de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo.
- Ejecución presupuestal de gastos de la vigencia 2015, en la que se observa en el dentro del componente de inversión, en el código 3103 AGUA POTABLE Y SANEAMIENTO BASICO, pagos por concepto de subsidios de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo **SESENTA Y NUEVE MILLONES OCHOCIENTOS NOVENTA Y CUATRO MILLONES SETECIENTOS SESENTA Y TRES PESOS (\$69.894.763,08)**.

- Soportes de giro de gastos presupuestales Nos. GG1 71, GG1 327, GG1 433, GG1 582, GG1 736 en los que se observan pagos de subsidios de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo por valor de **SESENTA Y NUEVE MILLONES OCHOCIENTOS NOVENTA Y CUATRO MILLONES SETECIENTOS SESENTA Y TRES PESOS (\$69.894.763,08)**, cuya imputación presupuestal se hace con cargos a los códigos 31030104, 31030204 y 31030304, lo cuales coinciden con los rubros presupuestales por este concepto, evidenciados en la ejecución presupuestal de gastos aportada por el municipio.

iii) Conclusión del análisis realizado por el Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio

De acuerdo con: (i) la metodología aplicada por esta Entidad, el municipio o distrito deberá reportar pagos de subsidios para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo o al menos en el servicio de acueducto, financiados con fuente SGP-APSB", y ii) anexos allegados con el recurso de reposición presentado por el municipio de Muzo- Boyacá, este Ministerio ACREDITA el cumplimiento por parte del municipio de Muzo- Boyacá, del 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", del Artículo 2.3.5.1.2.1.6. De la Ley 1077 de 2015, en lo concerniente al pago por concepto de subsidios de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo con la fuente de recursos del SGP-APSB.

Lo anterior, sin que sobre advertir al municipio, que de conformidad con el primer inciso del artículo 188 de la Ley 1753 de 2015, toda la información del orden territorial sobre la ejecución presupuestal de ingresos y gastos, y demás información oficial básica, de naturaleza organizacional, financiera, económica, geográfica, social y ambiental que sea requerida, por las entidades del orden nacional para efectos del monitoreo, seguimiento, evaluación y control de las entidades territoriales, será recolectada a través del Formulario Único Territorial FUT.(...) (Subrayado fuera del texto)

Es indiscutible que del análisis realizado por el MVCT, en efecto, suministra una respuesta positiva de cara a la exigencia normativa, porque hace constar con claridad el cumplimiento del reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios, durante la vigencia 2015, por parte del Municipio de Muzo.

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 comunicación allegada por el MVCT en respuesta al auto de pruebas, aclara y complementa la información reportada por ellos, 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 **"Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios."** y por lo tanto, el recurso formulado por el señor Elín José Bohórquez Ariza, como representante legal del Municipio de Muzo, prospera y en consecuencia la resolución recurrida será revocada.

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

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- REVOCAR la Resolución No. SSPD 20164010055435 del 30 de septiembre de 2016, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO.- CERTIFICAR al Municipio de Muzo 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 MUZO 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 BOYACA, 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
Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información

Proyectó: Yaneth Castillo Martínez– Abogada Superintendencia de Servicios Públicos.

Revisó: Andrés Felipe Saavedra Reyes – Abogado Delegada AAA.

Aprobó: Carlos Andrés Bernal Casas - Coordinador Grupo de Certificaciones e Información

Expediente: 2016401351600844E