



GD-F-008 V.9

Página 1 de 4

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010076115 DEL 10/05/2017

“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 ISTMINA del Departamento de CHOCÓ, es de categoría 6 y no 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 el artículo 2.3.5.1.2.1.7 del Decreto 1077 de 2015.

Que mediante Resolución No. SSPD 20164010056885 de 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de ISTMINA del Departamento de CHOCÓ, 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 FUT en la categoría de gastos de inversión el pago por concepto de subsidios.*

La Resolución No. SSPD 20164010056885 se notificó personalmente al Municipio de ITSMINA, el 14 de octubre de 2016, tal y como se observa en el expediente.

Que el Municipio de ISTMINA – CHOCÓ mediante el documento radicado bajo el número SSPD 20165290713502 de 19 octubre de 2016, interpuso oportunamente recurso de reposición contra la resolución de descertificación.

Que la Superintendencia mediante auto con radicado 20164010020416 de 4 de noviembre de 2017 decretó de oficio pruebas.



Que el Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio con radicado 20175290191282 de 23 de marzo de 2017 remitió la información solicitada mediante el auto de pruebas.

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 recurrente manifestó que en el reporte al FUT se evidencia en la categoría de gastos de inversión el pago por concepto de subsidios del servicio de aseo.
- Que la alcaldía de ISTMINA – CHOCÓ, informó mediante oficio con radicado SSPD 20165290269962 de 28 de abril de 2016 que los servicios públicos de acueducto y alcantarillado no son prestados, en razón a que la infraestructura existente no está en funcionamiento y por tal motivo no se transfiere subsidio.

2.2. De los documentos aportados con el recurso de reposición.

Con el radicado con el No. 20165290713502, 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. Reporte en el FUT GASTOS DE INVERSIÓN (01-10.2015 AL 31-12-2015) del municipio de Istmina.

2.2.2. Certificación emitida por la Personera Municipal del Municipio de Istmina, Chocó, manifestando que los servicios de acueducto y alcantarillado no se prestan en el municipio.

2.2.3. Certificación emitida por la Secretaria de Planeación y Urbanismos del Municipio de Istmina, Chocó, manifestando que los servicios de acueducto y alcantarillado no se prestan en el municipio.

2.2.4. Oficio con Radicado SSPD 20164010323221 de 9 de junio de 2016.

2.2.5 Comunicación de 15 de abril de 2016.

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:

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

El ente territorial señaló que el municipio mediante el reporte al FUT estableció en la categoría de gastos de inversión el pago por concepto de subsidios lo relacionado al servicio de aseo.

De igual forma, manifestó que mediante oficio con radicado SSPD 20165290269962 de 28 de abril de 2016 informó que los servicios públicos de acueducto y alcantarillado no son prestados en el municipio, en razón a que la infraestructura existente no está en funcionamiento, por lo cual no existe un concepto para realizar la transferencia de subsidios.

De acuerdo con la aseveración de que el ente territorial cumplió con el requisito atinente al reporte en el FUT, mediante auto de pruebas con radicado SSPD 20164010020416 de 4 de noviembre de 2017, este Despacho requirió al Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio para que se pronuncie sobre el particular, por ser la entidad competente para el efecto, de conformidad con lo establecido en el Decreto 1077 de 2015.

En virtud de lo anterior, el Ministerio, mediante comunicación con radicado SSPD 20175290191282 de 23 de marzo de 2017, en relación al municipio de ISTMINA – CHOCÓ informó a esta Superintendencia lo siguiente:

DEPARTAMENTO	ENTIDAD TERRITORIAL	Código DANE	(1) Estado	ASPECTO 1	ASPECTO 2	ASPECTO 2	ASPECTO 4
Chocó	Istmina	27361	Certificado	REPORTES 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	REPORTES AL FUT EN LA CATEGORÍA DE GASTOS DE INVERSIÓN EL COMPROMISO POR CONCEPTO DE SUBSIDIOS	REPORTES EN EL FUT EN LA CATEGORÍA GASTOS DE INVERSIÓN EL PAGO POR CONCEPTO DE SUBSIDIO
				Acredita	No Aplica	No Acredita	No Acredita

Imagen 1. Respuesta requerimiento MVCT.

En tal sentido, el MVCT solicitó a la Superintendencia que certifique que en el municipio de no existió prestación de los servicios públicos de acueducto y alcantarillado durante la vigencia 2015. En tal sentido, esta entidad con radicado SSPD 20174010000296 de 16 de febrero de 2017 estableció que *"En el año 2015 no se prestaron los servicios de acueducto y alcantarillado de conformidad con lo señalado por el Alcalde y personero mediante radicado 20165290269962"*

En respuesta, el MVCT manifestó por medio del 20175290191282 de 23 de marzo de 2017 que teniendo en cuenta lo señalado en el recurso de reposición por parte del ente territorial, es preciso considerar:

El Sistema General de Participaciones -SGP corresponde a los recursos que la Nación transfiere, por mandato de los artículos 356 y 357 Constitucionales (reformados por los Actos Legislativos 01 de 2001 y 04 de 2007), a las entidades territoriales departamentos, distritos y municipios, para la financiación de los servicios a su cargo, en salud, educación, agua potable y los definidos en el artículo 76 de la Ley 715 de 2001.

De igual forma, señaló que la certificación de municipios y distritos se creó con la finalidad de hacer uso adecuado de los recursos del Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento básico asignados a los municipios y distritos, y asegurar la adecuada prestación de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo, por lo que la falta de infraestructura para la prestación de los servicios denota una omisión grave por parte del municipio al considerar que no está cumpliendo con la finalidad del otorgamiento de los recursos. De acuerdo con eso, señaló que no se estaría dando cumplimiento a lo dispuesto en el literal d) del artículo 4 de la Ley 1176 de 2007, correspondiente a la *"Aplicación de la metodología establecida por el gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y las contribuciones para los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo"*.

Es así que teniendo en cuenta que el municipio *para la vigencia 2015, sólo reportó lo correspondiente al pago de subsidios con recursos del Sistema General de Participaciones de Agua Potable y Saneamiento Básico - SGP-APSB para el servicio de aseo*, sin que se evidencie el pago por este concepto para los servicios de acueducto y alcantarillado financiados con esta fuente, razón por la cual, el Ministerio, teniendo en cuenta la metodología establecida, no acreditó el cumplimiento del literal ii) del aspecto cuarto para el municipio.

Así mismo señaló el MCTV que al no haberse prestado los servicios públicos domiciliarios de acueducto y alcantarillado para la vigencia 2015, indicó que: *"se estaría desconociendo el principio de derecho conforme al cual nadie puede alegar en su favor su propia culpa "Nemo Auditor Propiam Turpitudinem Allegans", este Ministerio reitera que la no prestación de los servicios de acueducto y alcantarillado es una omisión al deber constitucional señalado en el artículo 365 de la Carta y que a la postre, genera incumplimiento por parte del municipio de ISTMINA - CHOCÓ del literal "ii) Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios en la vigencia a certificar" (...)"*.

Finalmente, el Ministerio de vivienda, Ciudad y Territorio concluyó lo siguiente:

"De acuerdo con el auto de pruebas SSPD SPPD N° 20174010000296 del 16 de febrero de 2017, en el cual la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios - SSPD señala "Que el municipio de Istmina del Departamento de Chocó, es de categoría 6 y no prestador directo del servicio público de aseo. En el año 2015 no se prestaron los servicios de acueducto y alcantarillado, de conformidad con lo señalado por el Alcalde y Personero mediante radicado No SSPD 20165290269962", este Ministerio NO ACREDITA el cumplimiento por parte del municipio de Istmina - Chocó, 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 del Decreto 1077 de 2015,



C014/5927



C014/5927

en lo concerniente al pago por concepto de subsidios con la fuente de recursos del SGP-APSB".

Finalmente, y con base en lo establecido en el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 de 2015, el Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio es el encargado de verificar este requisito e informarle a la Superintendencia; por lo tanto, se concluye que el ente territorial no cumplió con los requisitos relacionados con el "Reporte en el FUT en la categoría de gastos de inversión el pago por concepto de subsidios" para el manejo de los recursos del SGP para la vigencia 2015.

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

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO. - CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010057255 del 30 de septiembre de 2016, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de la presente Resolución.

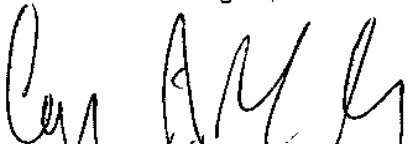
ARTÍCULO SEGUNDO. - NOTIFICAR personalmente de la presente Resolución al alcalde del Municipio de ISTMINA del Departamento del CHOCÓ, haciéndole entrega de una copia de la misma, y advirtiéndole que contra ésta no procede recurso alguno. De no ser posible la notificación personal, se debe dar aplicación 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 del CHOCÓ 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

Asesor que funge como Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información

Proyectó: Juan Carlos Caro - Contratista DAAA

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

Expediente: 2016401351600637E