



GD-F-008 V.9

Página 1 de 5

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010089635 DEL 05/06/2017

"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 del 24 de marzo 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 SAN ANTERO del Departamento de CÓRDOBA, 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 el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 de 2015.

Que mediante Resolución No. SSPD 20164010057335 del 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de SAN ANTERO del Departamento de MAGDALENA, por no haber cumplido los siguientes criterios previstos 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 20164010057335 del 30 de septiembre de 2016 se notificó personalmente al ente territorial el día 4 de noviembre de 2016, tal y como se observa en el expediente.

Que el Municipio de SAN ANTERO - CÓRDOBA, mediante documentos radicados bajo los No. SSPD 20165290791692 y SSPD 20165290793762 del 21 de noviembre de 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

2.1.1 Con respecto del requisito incumplido, el recurrente alegó haber cumplido con el requisito en cuestión en los siguientes términos:

Dentro de sus argumentos, manifestó el recurrente que existió un error en la información reportada al FUT, pero que al verificar el informe denominado FUT Registro Presupuestal enviado mediante el aplicativo CHIP el 15 de marzo de 2016, en el cual se registra información detallada en el sector de agua potable y saneamiento básico, sí se cumplió con el requisito.

2.2 De los documentos aportados con el recurso de reposición.

Se allegaron los siguientes documentos para que sean tenidos en cuenta como prueba:

2.2.1. Comprobantes de egresos del año 2015, en los que consta la transferencia de recursos a Aguas del Sinu E.S.P.

2.2.2. Pantallazos del FUT.

2.2.3. Copia ejecución presupuestal del Municipio de San Antero - APSB.

2.2.4. Copia informe FUT Registro Presupuestal.

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

2.3 De las pruebas decretadas con ocasión al recurso de reposición

Teniendo en cuenta los argumentos del municipio, este Despacho profirió auto de pruebas No. 20174010000966 de 30 de marzo de 2017, mediante el cual ordenó lo siguiente:

"ARTÍCULO PRIMERO. - DECRETAR de oficio las siguientes pruebas:

- *Requerir al Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio -MVCT- con el fin que se pronuncie respecto a los argumentos presentados por el Municipio de San Antero - Córdoba, en lo atinente al cumplimiento del ente territorial al requisito "Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios" y concluya si se cumple o no el mismo por el ente territorial para la vigencia 2015.*

Con respecto del requerimiento al MVCT, a través de radicado No. 20175290354672 radicado el 16 de mayo de 2017 en esta Superintendencia, se dio respuesta a la solicitud realizada.

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:

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

El municipio de San Antero incumplió con este requisito debido a que no reportó en la categoría "gastos de inversión" del FUT la ejecución presupuestal a nivel de pagos por concepto de subsidios de los servicios de acueducto, o alcantarillado o aseo en la vigencia de 2015.

Indicó el MVCT en respuesta al Auto de pruebas 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 de San Antero – Córdoba

A través del oficio radicado SSPD No. 2016 -529-079169-2 del 21 de noviembre de 2016, la señora Dennys Chica Fuentes, en su calidad de alcaldesa municipal de San Antero - Córdoba, presentó recurso de reposición en contra de la Resolución No. SSPD 20164010057335 del 30 de septiembre de 2016.

(...)

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 San Antero - Córdoba, 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 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	ASPECTO 2 GIRO DIRECTO AL PRESTADOR O PRESTADORES DE LOS SERVICIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO	ASPECTO 3 REPORTE AL FUT EN LA CATEGORÍA DE GASTOS DE INVERSIÓN EL COMPROMISO POR CONCEPTO DE SUBSIDIOS	ASPECTO 4 REPORTE EN EL FUT EN LA CATEGORÍA GASTOS DE INVERSIÓN EL PAGO POR CONCEPTO DE SUBSIDIOS
Córdoba	San Antero	23672	Certificado	Acredita	No Aplica	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:

217223872 - San Antero
MUNICIPIOS
01-10-2015 al 31-12-2015
FUT GASTOS DE INVERSIÓN
GASTOS DE INVERSIÓN

CODIGO	NOMBRE	FUENTES DE FINANCIACIÓN	PRESUPUESTO INICIAL (Miles)	PRESUPUESTO DEFINITIVO (Miles)	COMPROMISO S (Miles)	TOTAL OBLIGACIONES	PAGOS (Miles)
A 3 10 13	ACUEDUCTO- SUBSIDIOS		100000,000	0,000	0,000	0,000	0,000
A 3 10 13	ACUEDUCTO- SUBSIDIOS	SGP AGUA POTABLE Y SANEAMIENTO BASICO - RENDIMIENTOS FINANCIEROS	0,000	0,000	0,000	0,000	0,000
A 3 10 13	ACUEDUCTO- SUBSIDIOS	INGRESOS CORRIENTES DE LIBRE DESTINACION EXCEPTO EL 40% DE LIBRE DESTINACION DE PROPOSITO GENERAL DE MPDS DE CATEGORIA 4, 5 Y 6	100000,000	0,000	0,000	0,000	0,000
A 3 11 8	ALCANTARILLADO- SUBSIDIOS		214900,000	170079,000	169274,000	169274,000	139612,000
A 3 11 8	ALCANTARILLADO- SUBSIDIOS	SGP AGUA POTABLE Y SANEAMIENTO BASICO - ONCE DOCEAVAS VIGENCIA ACTUAL MAS ULTIMA DOCEAVA VIGENCIA ANTERIOR	214600,000	170079,000	169274,000	169274,000	139612,000
A 3 12 7	ASEO- SUBSIDIOS		277600,000	257346,000	256654,000	256654,000	190001,000
A 3 12 7	ASEO- SUBSIDIOS	SGP AGUA POTABLE Y SANEAMIENTO BASICO - ONCE DOCEAVAS VIGENCIA ACTUAL MAS ULTIMA DOCEAVA VIGENCIA ANTERIOR	277600,000	257346,000	256654,000	256654,000	190001,000

Fuente: Adaptado de (FUT_INGRESOS 2015).

Teniendo en cuenta lo anterior, para la vigencia 2015, el municipio de San Antero – Córdoba sólo reportó lo correspondiente a compromiso y pago de subsidios para los servicios de alcantarillado y aseo con recursos del SGP –ASPB, sin que se evidencie compromisos y pagos por este concepto para el servicio de acueducto con esta fuente, razón por la cual, este Ministerio, teniendo en cuenta la metodología establecida no acreditó 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.

Ahora bien, dentro de los anexos allegados con el recurso de reposición presentado por el municipio de San Antero, se adjuntaron, entre otros el informe presupuestal de gastos del Municipio de San Antero del sector agua potable y saneamiento básico acumulado a diciembre 31 de 2015, en el cual se relacionan pagos de subsidios de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo financiados con la fuente del Sistema General de Participaciones de Agua Potable y Saneamiento Básico, adicionalmente, los pagos reflejados en los servicios de alcantarillado y aseo coinciden con los valores reportados al FUT como pago de subsidios en estos servicios a diciembre 31 de 2015.

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

De acuerdo con: (i) la metodología aplicada por esta Entidad para acreditar "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", e ii) informe presupuestal de gastos del Municipio de San Antero del sector de agua potable y saneamiento básico acumulado a diciembre 31 de 2015 por el municipio de San Antero-Córdoba, este Ministerio **ACREDITA** el cumplimiento por parte del municipio de San Antero-Córdoba, 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 San Antero.

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 municipio de San Antero prospera.

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 20164010057335 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 SAN ANTERO - CÓRDOBA, 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 SAN ANTERO del Departamento de CÓRDOBA, 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 CÓRDOBA, 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: Andrés Felipe Saavedra Reyes - Abogado Contratista - Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo
Revisó: Carlos Andres Bernal Casas - Coordinador Grupo Certificaciones e Información
Expediente: 2016401351600597E