



GD-F-008 V.10

Página 1 de 5

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20184010007715 DEL 06/02/2018

“Por la cual se rechaza un recurso de reposición”

LA DIRECTORA TÉCNICA DE GESTIÓN DE ACUEDUCTO Y ALCANTARILLADO

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 20171300104825 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 20171300104825 de 29 de junio del 2017, delegó en la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, 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 CERETÉ en el departamento de CÓRDOBA, es de categoría 6 y al no haber sido prestador directo de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo a 31 de diciembre de 2016, 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 20174010168195 del 25 de septiembre de 2017, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al municipio de CERETÉ en el departamento de CÓRDOBA, por no haber cumplido con 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"

Que la referida resolución fue notificada por aviso el 16 de noviembre de 2017, según constancia de entrega que obra en el expediente

Que la Secretaría de Planeación e infraestructura del municipio de CERETÉ en el departamento de CÓRDOBA, mediante escrito radicado No. 20175291111182 del 22 de diciembre de 2017, interpuso recurso de reposición contra la resolución de descertificación.

2. DEL RECURSO DE REPOSICIÓN

2.1. Verificación de los requisitos de forma

El artículo 76 de la Ley 1437 de 2011 por la cual se expidió el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, dispone que los recursos, como para el caso que nos ocupa, de reposición, deberán interponerse *"(...) por escrito, en la diligencia de notificación personal, o dentro de los diez (10) días siguientes a ella, o a la notificación por aviso, o al vencimiento del término de publicación, según el caso (...) "*, situación que se reitera explícitamente en el artículo 4 de la resolución objeto de recurso; de igual manera, en consonancia con estas disposiciones, el artículo 77 de la mencionada ley, señala que el primero de los requisitos que los recursos deben reunir para su trámite y decisión de fondo es, a saber, que sea interpuesto *"(...) dentro del plazo legal, por el interesado o su representante o apoderado debidamente constituido"*.

Al revisar el recurso de reposición No 20175291111182 del 22 de diciembre de 2017, interpuesto por el ente territorial, en el mismo señaló lo siguiente *"Dentro de la oportunidad legal pertinente para ello, procedemos a interponer y sustentar el recurso de reposición en contra de la resolución No SSPD- 20174010168195 del 25/09/2017, la cual fue notificada vía correo electrónico, recibido efectivamente en esta dependencia el día 21/12/2017"*.

Respecto a este argumento es de señalar, que dentro de los documentos aportados con el recurso, no reposa prueba alguna que evidencie que el recurrente haya sido notificado por parte de esta entidad vía correo electrónico, de la Resolución No 20174010168195 del 25 de septiembre de 2017; además al verificar el sistema de Gestión Documental de la Superintendencia tampoco consta que haya sido notificado por correo electrónico.

En efecto, dentro de los documentos aportados por el recurrente con el recurso se encuentra copia del mensaje reenviado del correo electrónico JEstupinan@minvivienda.gov.co remitido por el señor Jorge Luis Estupiñán Perdomo del Ministerio de Vivienda Ciudad y Territorio para contactenos@cerete.gov.co y otros correos electrónicos de su municipio de fecha 19 de diciembre de 2017. El cual contiene una comunicación dirigida al Gobernador del Departamento de Córdoba, en el que se informó el resultado del proceso de certificación dentro del cual el ente territorial de Cérete quedó descertificado.

Así las cosas, dicha comunicación no fue remitida por esta entidad, pues es un simple acto de comunicación que realiza un tercero de la información recibida, sin que esa actuación supla y/o sustituya el acto de notificación que ya había sido legalmente surtido mediante aviso de fecha el 16 de noviembre de 2017, como se detalla a continuación:

Conforme a lo señalado previamente, es claro que la Resolución No. SSPD 20174010168195 del 25 de septiembre de 2017, mediante la cual se descertificó al municipio de CERETÉ en el departamento de CÓRDOBA, se notificó de la siguiente manera:

Mediante oficio No 20174011380341 del 2 de octubre de 2017, se citó al municipio para que compareciera a notificarse personalmente ante la no comparecencia se notificó por aviso con radicado No 20174011532281 del 27 de octubre de 2017 y recibido en la alcaldía el día 15 de noviembre de 2017, como consta en la prueba de entrega que obra en el expediente:

NOTIFICACIÓN POR AVISO
LA DIRECTORA TÉCNICA DE GESTIÓN DE ACUEDUCTO Y ALCANTARILLADO DE LA
SUPERINTENDENCIA DELEGADA PARA ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO,
TENIENDO EN CUENTA QUE:


Al no haberse llevado a cabo la notificación personal de la Resolución N.º 20174010168195 de 25/09/2017, con el número de expediente 2017401351600490E, "Por la cual se decide sobre la certificación relacionada con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico SGP-APSB, correspondiente a la vigencia 2016" y con el fin de dar cumplimiento a lo dispuesto en el artículo 69 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (C.P.A.C.A.), se realiza la notificación subsidiaria por AVISO, remitiendo copia íntegra del acto administrativo.

Se advierte que contra el presente acto administrativo procede el recurso de reposición, el cual deberá interponerse ante la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a su notificación.

La presente notificación se considerará surtida al finalizar el día siguiente al de la entrega del presente Aviso en el lugar de destino.


BIBIANA GUERRERO PENARETTE
Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado

Certificado de entrega y visualización:



los colombianos

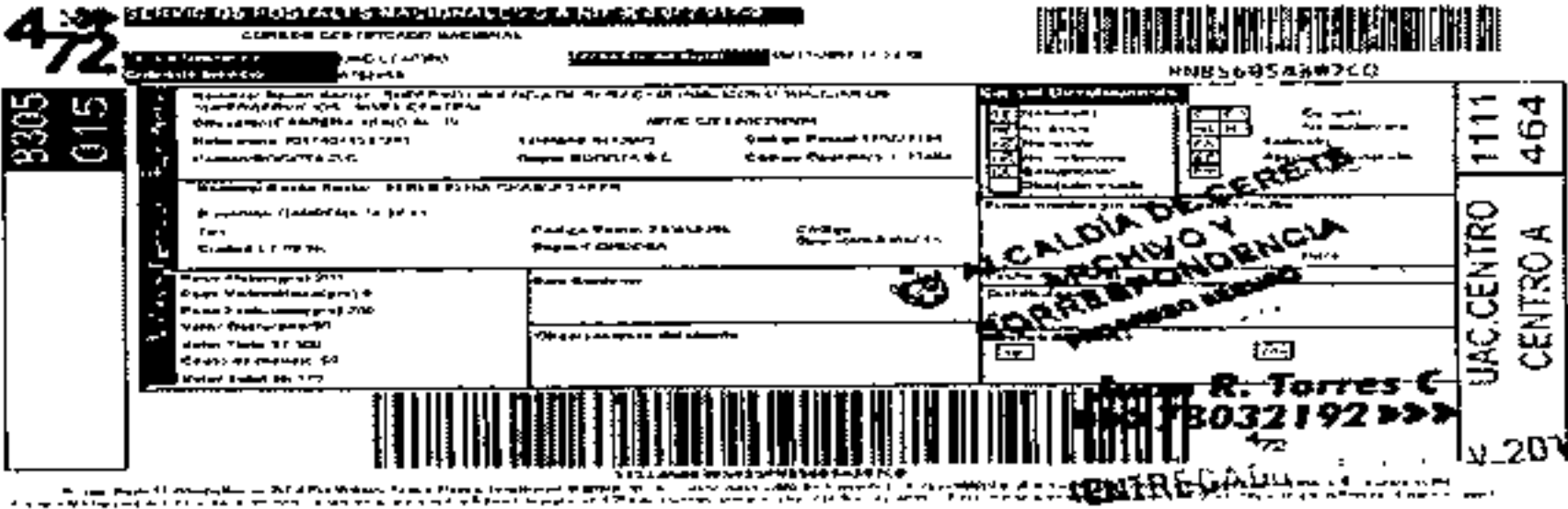
Certificación de entrega

Servicios Postales Nacionales S.A.

Certifica:

Que el envío descrito en la guía cumplida abajo relacionada, fue entregado efectivamente en la dirección señalada.

Nota: En caso de devolución la presente certificación solo aplica para validar la entrega a remitente.



Feasibilidad Web		Verificación de entrega	
No Carga		No Carga	
Para verificar el estado de la entrega de la Guía No. RN856084307C0			
Guía No. RN856084307C0			
Fecha de envío		Fecha de entrega	
CORREO CERTIFICADO NACIONAL		01/11/2017 10:01:00	
Destino		Origen de envío	
CORREO CERTIFICADO NACIONAL		874010*	
Datos del Remitente			
Nombre		Código	
SUPERINTENDENCIA DE SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS - SUPERSEVICIOS A NIVEL CENTRAL		LOGO-AD-C	
Dirección		Teléfono	
4 ANILKA 9500-00-01		0018-10	
Datos del Destinatario			
Nombre		Código	
LUIS ELIAS CHADEN SANCHEZ		011001	
Dirección		Teléfono	
CARRERA 11-12-4		0018-10	
Código de envío paquete		Código de envío	
Fecha		Fecha	
01/11/2017 10:01:00		01/11/2017 10:01:00	
Estado		Estado	
Enviado		Enviado	
Fecha		Fecha	
01/11/2017 10:01:00		01/11/2017 10:01:00	
Estado		Estado	
Enviado		Enviado	
Fecha		Fecha	
01/11/2017 10:01:00		01/11/2017 10:01:00	
Estado		Estado	
Enviado		Enviado	

Por consiguiente, según lo establecido en el artículo 69 de la Ley 1437 de 2011, "la notificación se considerará surtida al finalizar el día siguiente al de la entrega del aviso en el lugar de destino", la misma quedó surtida el 16 de noviembre de 2017 y, en consecuencia, es claro que el ente territorial contaba desde el día siguiente hábil, con diez (10) días a la precitada notificación para interponer el recurso de Reposición, dicho término venció el 30 de noviembre de 2017.

No obstante, se encuentra evidenciado dentro del Sistema de Gestión Documental –ORFEO– que el municipio de CERETÉ del departamento de CÓRDOBA, solo hasta el 22 de diciembre de 2017

2017, mediante el escrito radicado bajo el número SSPD 20175291111182, interpuso recurso de reposición contra la resolución de descertificación.

En consecuencia, se evidencia que el recurso de reposición no fue interpuesto dentro de la oportunidad legal establecida y por ende, no cumple integralmente con los requisitos establecidos en el artículo 77 de la ley 1437 de 2011.

2.2 De la falta de legitimación por activa

De acuerdo como se señaló en el acápite de antecedentes, el 22 de diciembre de 2017. La arquitecta SALOME GEORGETTE CHAAR CHAAR, en calidad de Secretaria de Planeación e Infraestructura presentó el recurso de reposición en contra de la Resolución No SSPD 20174010168195 del 25 de septiembre de 2017.

En efecto, para probar su calidad allegó junto con el recurso de reposición, el Decreto No 113 del 9 de noviembre de 2017, en el cual consta su nombramiento como Secretaria de Despacho, por lo tanto no acredita la calidad de representante legal del municipio de Cérete, motivo por el cual no adquirió la calidad para ser parte procesal dentro de esta actuación administrativa.

La legitimación en la causa constituye un presupuesto procesal para obtener decisión de fondo y sobre el particular, el Consejo de Estado manifestó

“Como ya esta Sala lo ha expresado en otras oportunidades, la LEGITIMACIÓN EN LA CAUSA POR ACTIVA, QUE ES LA RELACIÓN QUE DEBE EXISTIR ENTRE EL DEMANDANTE Y EL INTERÉS SUSTANCIAL EN LITIGIO, DEBE ACREDITARSE, PUES SOLO PROBADA PLENAMENTE ESA CONDICIÓN EL ACTOR PUEDE ASPIRAR A OBTENER UNA PROVIDENCIA ACORDE CON SUS INTERESES Y como todo proceso constituye una unidad autónoma, en cada uno de ellos se requiere establecer que quienes comparece son los que en derecho pueden hacer, mediante pruebas legalmente aportados...” Consejo de Estado Sala Plena, ponente Dra. DOLLY PEDRAZA DE ARENAS, Rad: rev090del 28 de junio de 1995. (Mayúsculas fuera de texto).

Conforme a lo anterior, no existe debida legitimación en la causa cuando el actor es una persona distinta a quien le corresponde formular la contradicción, como ocurre en el caso concreto frente al recurso interpuesto mediante el radicado No 20175291111182, del 22 de diciembre de 2017. Así pues, no le asiste la calidad de sujeto dentro del proceso de certificación del municipio de CERETÉ y su representación se encuentra regulada por la ley, por tanto es el representante legal del ente territorial quien, en consecuencia, estará legitimada por activa para interponer el recurso de reposición o a quién se le haya otorgado poder.

Así las cosas, teniendo en cuenta que el recurso de reposición no fue interpuesto dentro del plazo legal, y en consecuencia no cumple íntegramente con los requisitos establecidos en el artículo 77 de la Ley 1437 de 2011, este Despacho, conforme lo dispuesto en el artículo 78 *ibidem*, procederá a rechazarlo de plano, sin que haya lugar a pronunciarse de fondo respecto a los argumentos esbozados en el mismo.

CONSIDERACIONES ADICIONALES- DECRETO 2079 DEL 2017

Sin perjuicio de la decisión adoptada en el presente acto administrativo, cabe advertir al municipio que, como quiera que el 7 de diciembre de 2017 el Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio expidió Decreto 2079 del 2017¹, que adiciona un párrafo transitorio al artículo

¹ “Artículo 1. Adiciónese un párrafo transitorio al artículo 2.3.5.1.2.1.6. de la subsección 1 de la sección 2 del capítulo 1 del título 5 de la parte 3 del libro 2 del Decreto 1077 de 2015, Decreto Único Reglamentario del Sector Vivienda, Ciudad y Territorio, en los siguientes términos:

“**Párrafo Transitorio.** Los municipios o distritos que como resultado del proceso de certificación de la vigencia 2016, (a) se encuentren descertificados con decisión ejecutoriada, o, (b) aquellos que se encuentren en proceso de descertificación; podrán obtener la certificación para dicha vigencia, demostrando antes del 30 de marzo

2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015, permitiendo que el municipio subsane las falencias que llevaron a su descertificación, este Despacho le informa al ente territorial que cuenta con la posibilidad de efectuar una nueva solicitud a la Superintendencia para efectos de ser certificado, solicitud con la cual deberá aportar los soportes que acrediten la subsanación, es decir acreditando el cumplimiento al requisito cuya omisión conllevó a que fuera descertificado.

Por lo expuesto, la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado,

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- RECHAZAR por extemporáneo y falta de legitimación de la persona que interpuso el recurso de reposición, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

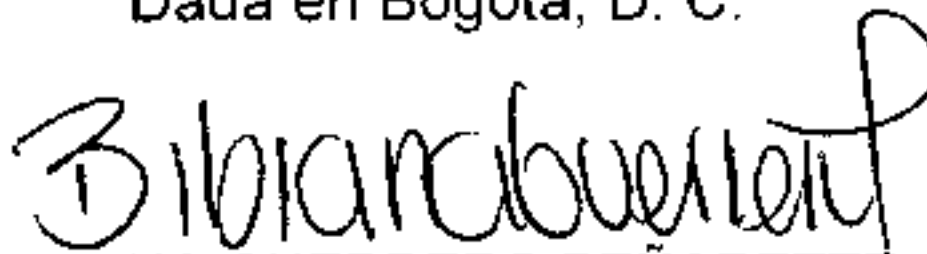
ARTÍCULO SEGUNDO. - NOTIFICAR personalmente de la presente Resolución al alcalde del municipio de CERETÉ del departamento de CÓRDOBA, y a la señora SALOME GEORGETTE CHAAR CHAAR, en su calidad de –SECRETARIA DE PLANEACIÓN E INFRAESTRUCTURA– haciéndole entrega de una copia de la misma y advirtiéndole que 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 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 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.



BIBIANA GUERRERO PEÑARETTE

Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado

Proyectó: Margie Rivas – Abogada Contratista Grupo de Certificaciones e Información
Aprobó: Olga Rocio Yanquen Caro– Coordinadora del Grupo de Certificaciones e Información
Revisó Oscar Castiblanco, Abogado Contratista de la Dirección Técnica de Acueducto y Alcantarillado
Expediente: 201740135160049E

de 2018, ante la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios el cumplimiento de los requisitos que originaron su descertificación.

Para tales efectos, los municipios y distritos deberán:

- i) Subsanan el requisito incumplido en relación con la vigencia objeto de la verificación que originó la descertificación; y/o
- ii) Demostrando en una vigencia posterior a la evaluada el cumplimiento del requisito que originó la descertificación. (...)"

g