



GD-F-008 V.9

Página 1 de 6

## **RESOLUCIÓN No. SSPD – 20174010253745 DEL 29/12/2017**

**“Por la cual se resuelve 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 SAN BERNARDO en el departamento de NARIÑO, es de categoría 6 y como no fue 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 20174010176585 del 29 de septiembre de 2017, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al municipio de SAN BERNARDO en el departamento de NARIÑO, 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”*

Que, la Resolución No. SSPD 20174010176585 del 29 de septiembre de 2017, fue notificada personalmente el 19 de octubre de 2017, de conformidad con lo señalado en el artículo 69 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (C.P.A.C.A).



C014/5927



C014/5927

Que mediante escrito radicado No. 20175290919342 del 31 de octubre de 2017, el municipio de SAN BERNARDO en el departamento de NARIÑO, interpuso oportunamente recurso de reposición.

## **2. ARGUMENTOS DEL MUNICIPIO Y PRUEBAS APORTADAS y DECRETADAS EN EL TRÁMITE DEL RECURSO DE REPOSICIÓN**

**Dentro de sus argumentos, el recurrente manifiesta:**

**2.1.1."** (...) En principio manifestar que en observancia de lo previsto en el Artículo 29 Superior, que refiere al debido proceso en este caso de carácter administrativo, le es dado al Municipio de San Bernardo interponer el RECURSO DE REPOSICION de que trata el Art. 67 C.P.A.C.A., con el objeto de que la Dirección Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, REPONGA el Acto Administrativo recurrido esta vez, CERTIFICANDO al Municipio de San Bernardo, por cuanto ha dado cumplimiento a las preceptivas legales contenidas en el Dto. 1077 de 20' 15, y que a continuación me permito explicar:

En término legal, esto es en fecha 31 de Enero de 2017, el Municipio de San Bernardo - Nariño, realizó el reporte de información al FUT, , sin embargo, como son dos los formularios respecto del reporte, 1) INVERSION, y 2) REGISTRO PRESUPUESTAL, por un error, la contratista encargada de reportar la información, en un acto humano, erro lastimosamente el reporte y en el formulario 2) REGISTRO PRESUPUESTAL, envió la información debidamente detallada, discriminada en cada sector y en el formulario 1) INVERSION, envió un reporte global.

Se trata lastimosamente de un error de carácter formal, habida cuenta que no afecta lo sustancial, es decir la información requerida, a la cual se puede acceder si se ingresa al formulario 2) REGISTRO PRESUPUESTAL

### **DEL PRINCIPIO DE LA BUENA FE - Valor ético.**

Contrario al dolo y culpa grave está el Principio de la Buena fe, que es precisamente en esta oportunidad a lo que me acojo, a la doctrina que refiere al principio de la buena fe en cuanto constituye pieza fundamental de todo ordenamiento jurídico, habida consideración del valor ético que entraña en la conciencia social, y por lo mismo, de la importancia que representa en el tráfico jurídico de la sociedad. Contenido ético que a su vez incorpora el valor de la confianza dentro de la base de las relaciones sociales, no como creación del derecho, que sí como presupuesto, con existencia propia e independiente de su reconocimiento normativo.

La buena fe se refiere exclusivamente a las relaciones de la vida social con trascendencia jurídica, sirviendo al efecto para valorar el comportamiento de los sujetos de derecho, al propio tiempo que funge como criterio de reciprocidad en tanto se toma como una regla de conducta que deben observar los sujetos en sus relaciones jurídicas, esto es, tanto en el ámbito de los derechos como en la esfera de los deberes y obligaciones.

Aquí me permito traer a colación el Pronunciamiento de la H. Corte Constitucional, cuando en Sentencia C-1194/08 ha dicho:

La jurisprudencia constitucional ha definido el principio de buena fe como aquel que exige a los particulares y a las autoridades públicas ajustar sus comportamientos a una conducta honesta, leal y conforme con las actuaciones que podrían esperarse de una "persona correcta (vir bonus)". Así la buena fe presupone la existencia de relaciones reciprocas con trascendencia jurídica, y se refiere a la "confianza, seguridad y credibilidad que otorga la palabra dada"

En efecto, la Corte ha señalado que las autoridades públicas deben estar gobernadas por el principio de buena fe en tanto ha pasado de ser un principio general de derecho para transformarse en un postulado constitucional, su aplicación y proyección ha adquirido nuevas implicaciones, en cuanto a su función integradora del ordenamiento y reguladora de las relaciones entre los particulares y entre estos y el Estado. (...)"

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

Con el recurso de reposición, se allegaron los siguientes documentos para que fueran tenidos en cuenta como pruebas:

**2.2.1-** Convenio Interadministrativo suscrito entre El Municipio de San Bernardo y La Empresa Prestadora de Servicios Públicos de San Bernardo -EMPOSAN.

**2.2.2.** Convenio Interadministrativo suscrito entre la Empresa Prestadora de Servicios Públicos de San Bernardo - EMPOSAN y las diferentes Asociaciones conformadas en el sector rural del Municipio.

**2.2.3.** Copia del Libro de Bancos del Municipio de san Bernardo, correspondiente a los recursos del Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos, de donde se paga los subsidios a La Empresa Prestadora de Servicios Públicos de San Bernardo - EMPOSAN y a las diferentes Asociaciones conformadas en el sector rural del Municipio.

**2.2.4.** Copia de Extractos Bancarios de enero a diciembre de 2016, dé la misma cuenta - Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos.

**2.2.5** Copia del Libro de Compromisos Presupuestales - Sistema General de Participaciones - agua potable y saneamiento básico, del Municipio de San Bernardo.

**2.2.6.** Constancia de haber recibido los desembolsos por subsidios de los servicios Públicos de Acueducto, Alcantarillado y aseo, provenientes del Sistema General de Participaciones del Municipio de San Bernardo, emitida por el Gerente de la Empresa Prestadora de Servicios Públicos de San Bernardo - EMPOSAN y Presidentes de las diferentes Asociaciones existentes en el Municipio.

**2.2.7** Copia del informe reportado al FUT PRESUPUESTALES, en medio físico. Formulario REGISTROS

**2.2.8.** Acto Administrativo de liquidación de presupuesto de la vigencia 2016.

**2.2.9.** Se anexa "pantallazo" del CHI, P donde se evidencia el cargue del Formulario de FUT PRESUPUESTALES - INVERSION y FUT REGISTROS PRESUPUESTALES.

**2.2.11** Certificación del Prestador (EMPOSAN) donde hace constar la continuidad en la prestación de los servicios públicos para esa vigencia.

**2.1.12.** Copias de algunos contratos llevados a cabo por la Empresa Prestadora de Servicios Públicos de San Bernardo.

**2.2.13.** Solicitud de Parte de la verificación en la plataforma CHIP de los periodos subsiguientes.

**2.2.14** Acta de posesión Alcalde.

**2.2.15** Copia de la Cédula de Ciudadanía.

## **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 20174010002966 del 4 de diciembre de 2017, mediante el cual ordenó lo siguiente:

**" ARTÍCULO PRIMERO. - DECRETAR la siguiente prueba:**

*Requerir al Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio –MVCT- con el fin que se pronuncie respecto a los argumentos y pruebas presentados por el municipio del SAN BERNARDO en el departamento de NARIÑO, en lo atinente al cumplimiento del requisito "Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios", para lo cual se adjunta el recurso de reposición y sus anexos."*

En respuesta, el MVCT allegó oficio radicado No. 20175291106562 del 21 de diciembre de 2017, por medio del cual dio respuesta a lo requerido por esta Superintendencia, documentos los cuales con su valor legal se incorporan en el expediente.

**3. ANÁLISIS DE LOS ARGUMENTOS**

Para determinar si le asiste razón jurídica a la parte recurrente, esta Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios - SSPD procederá a analizar los argumentos expuestos en la Resolución de descertificación y los del escrito de reposición, lo cual efectuará de la siguiente manera:

El municipio de SAN BERNARDO no cumplió el requisito en cuestión, toda vez que según la información remitida a esta entidad por el Ministerio de Vivienda Ciudad y Territorio – MVCT, no acreditó el reporte en el FUT en la categoría gastos de inversión, el pago por concepto de subsidios.

Ahora bien, tal y como se señaló en el acápite anterior, teniendo en cuenta las afirmaciones del recurrente, esta Superintendencia decretó pruebas dentro del proceso del asunto mediante Auto No. 20174010002966 del 4 de diciembre de 2017, máxime cuando la competencia para pronunciarse respecto al requisito cuyo incumplimiento fue objeto de reproche es el Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio -MVCT-.

En respuesta, el MVCT, mediante oficio radicado No. 20175291106562 del 21 de diciembre de 2017, manifestó lo siguiente:

*"(...)Teniendo en cuenta lo anterior, para la vigencia 2016, el municipio de San Bernardo -Nariño, no reportó lo correspondiente al pago de subsidios para el servicios de acueducto, alcantarillado y aseo financiados con recursos del SGP- APSB, 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, " aplicación de la metodología establecida por el gobierno nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado" del artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015 (...)"*

*"(...) Por su Parte dentro de los anexos con oficio radicado ante MVCT bajo el número 2017ER0138262 del 07 de diciembre de 2017 se presentan los siguientes:*

- *Certificación con fecha del 20 de octubre de 2017, del señor José Wilson Ordoñez Coronel, en calidad de Gerente de la Empresa EMPOSAN E.S.P, en la cual hace constar el municipio de San Bernardo – Nariño, está a paz y salvo en la vigencia 206, por concepto de subsidios para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo, prestados por la Empresa EMPOSAN E.S.P. El valor fue transferido a la cuenta corriente 88181797696 por un valor total de cien cuarenta millones de pesos (\$140.000.000.) en el año 2016.*
- *Certificación con fecha del 23 de octubre de 2017, de la señora Adriana Alexandra Silva Delgado, en calidad de Tesorera Municipal, en la cual hace constar qu el municipio de San Bernardo – Nariño, para la vigencia 2016 incluyó en su presupuesto de rentas y gastos, un rubro, destinado a cubrir los subsidios de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo.*
- *Certificaciones de diferentes Asociaciones de usuarios, con fecha del 23 de octubre de 2017, en las cuales hace constar que el municipio de Sn Bernardo- Nariño, realiza los*

traslados dentro de los plazos establecidos referente los subsidios del servicio e acueducto.

- Copias de extractos y movimiento bancarios de 1 de enero al 31 de diciembre de 2017 de la cuenta de corriente No. 348720000382 del Banco Agrario, en donde se evidencian los débitos que coinciden con los valores reflejados en el auxiliar de saldos aportado; esta cuenta bancaria corresponde a la registrada como receptora de los recursos del SGP-APSB ante este Ministerio durante la vigencia 2016
- Copia auxiliar son saldos de la cuenta corriente No 3480000382 del Banco Agrario del 1 de enero al 31 de diciembre de 2017 de la alcaldía municipal de San Bernardo – Nariño, en donde se observan débitos cuyos beneficiados son Emposan ESP y asociaciones de usuarios, los cuales certifican pago de subsidios por parte del municipio.
- Certificación con fecha 30 de octubre de 2017, de la señora Magda Lorena Guerrero, en calidad de Contadora Municipal, en la cual certifica que la cuenta corriente número 487200048-1 del Banco Agrario denominada Fondo de solidaridad y Redistribución de Ingreso, durante la vigencia 2016 pagó los subsidios de servicios públicos de acueducto alcantarillado y aseo.

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

De acuerdo con: (i) la información remitida por el municipio en donde se evidencia que durante la vigencia 2016 se realizaron pagos de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo con cargo a la fuente SGP- APSB, ii) la metodología aplicada por este ministerio para la vigencia 2016, este ministerio **ACREDITA** el cumplimiento por parte del municipio de San Bernardo –Nariño, del requisito correspondiente al literal “ii) Reportar en el FUT en la categoría de inversión en el pago por concepto de subsidio” del aspecto “ aplicación de la metodología establecida por el gobierno nacional para asegurar el equilibrio y servicios de acueducto, alcantarillado y aseo”, definido en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015. (...)

Así las cosas, teniendo en cuenta que de conformidad con el artículo 2.3.5.1.2.1.6, del Decreto 1077 de 2015, el examen de este requisito le corresponde al MVCT y como quiera que el mismo manifestó que el municipio de SAN BERNARDO – NARIÑO **ACREDITA** el cumplimiento del reporte en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios, este Despacho debe Revocar la resolución de descertificación.

En mérito de lo expuesto, la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado,

**RESUELVE:**

**ARTÍCULO PRIMERO. –REVOCAR** la Resolución No. SSPD 20174010176585 del 29 de septiembre de 2017, proferida por la Dirección Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

**ARTÍCULO SEGUNDO. - CERTIFICAR** al municipio de SAN BERNARDO en el departamento de NARIÑO, en relación con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico, para la vigencia 2016.

**ARTÍCULO TERCERO. NOTIFICAR** personalmente de la presente Resolución al alcalde del municipio de SAN BERNARDO en el departamento de NARIÑO, 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).

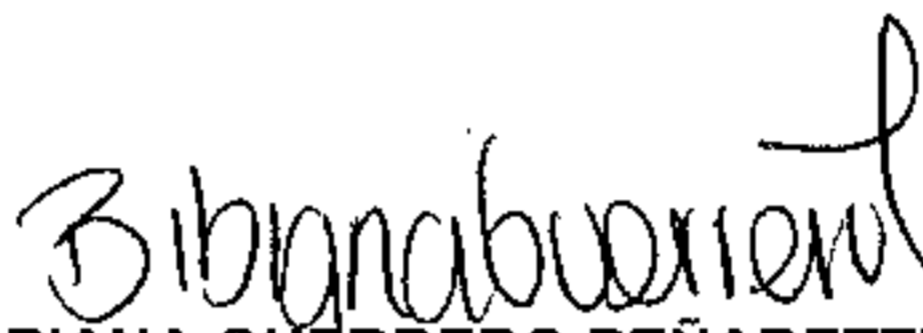
**ARTÍCULO CUARTO. - COMUNICAR**, una vez en firme, el contenido de la presente Resolución al gobernador del departamento de NARIÑO, al Departamento Nacional de Planeación, al

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.

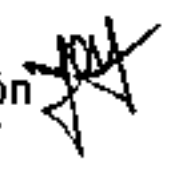
**NOTIFÍQUESE, COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE**

Dada en Bogotá, D. C.



**BIBIANA GUERRERO PEÑARETE**

Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado

Revisó: Jasmín Acosta Jaimes– Funcionaria Especializada– Grupo de Certificaciones e Información  
Aprobó: Olga Rocio Yanquen Caro– Coordinadora del Grupo de Certificaciones e Información.   
Expediente: 2017401351600801E