



GD-F-008 V.10

Página 1 de 6

## **RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010250625 DEL 19/12/2017**

**“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 BARRANCABERMEJA en el departamento de SANTANDER, es de categoría 1 y no fue prestador directo de los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo a 31 de diciembre de 2016.

Que mediante Resolución No. SSPD 20174010154295 del 11 de septiembre de 2017, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al municipio de BARRANCABERMEJA en el departamento de SANTANDER, por no haber cumplido los siguientes requisitos:

Del aspecto *“Creación y puesta en funcionamiento del Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos”*

- *“Reporte en el SUI de la suscripción de los contratos en la zona urbana a que se refiere el artículo 2.3.4.1.2.11 del Decreto 1077 de 2015”*.



- "Reporte en el FUT en la categoría de gastos de inversión el compromiso por concepto de subsidios".
- "Giro directo al prestador o prestadores de los servicios de acueducto alcantarillado y aseo".
- "Certificación emitida por el prestador o prestadores de los servicios de acueducto alcantarillado y aseo en donde certifique el monto del giro de los recursos destinados al pago de los subsidios en la respectiva vigencia"

Del aspecto:" Aplicación a la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo"

- "Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios."

Que, la Resolución No. SSPD 20174010154295 del 11 de septiembre de 2017, fue notificada por aviso el 13 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).

Que, el municipio de Barrancabermeja, mediante documento radicado en esta entidad con el número SSPD 20175290899642 del 25 de octubre de 2017, interpuso recurso de reposición oportunamente en contra de la resolución de descertificación.

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

**2.1.** Como argumentos del recurso, establece el municipio de Barrancabermeja los siguientes:

### **Al numeral 1.**

*"Con relación al requisito reporte en el SUI de la suscripción de los contratos en la zona urbana a que se refiere el artículo 2.3.4.1.2.11 del Decreto 1077 de 2015, me permito adjuntar con el presente escrito los reportes de la suscripción de los convenios número 0306 y 2973 firmados con AGUAS DE BARRANCABERMEJA SA ESP Y REDIBA SA ESP, los cuales fueron debidamente reportados en el SUI tal como se menciona en la resolución 20174010154295 de fecha 11 de septiembre de 2017 y se evidencia en los anexos aportados en el acápite de pruebas.*

*Frente a la manifestación expresa del no reporte del convenio suscrito con la Empresa BIOINGENIERIA, TECNOLÓGICA Y AMBIENTE-BIOTA S.A E.S.P., para el giro de subsidios del servicio público de aseo, efectivamente no existió reporte por cuanto el Municipio de Barrancabermeja no suscribió para la vigencia 2016 convenio alguno con la empresa BIOINGENIERIA, TECNOLÓGICA Y AMBIENTE-BIOTA S.A E.S.P para el giro de los subsidios del Servicio Público de Aseo, debido a que esta empresa no dio cumplimiento a la metodología de balance entre subsidios y contribuciones establecida en el artículo 2.3.4.2.2 del decreto 1077 de 2015, al no presentar la estimación del déficit de subsidios que se debían otorgar con cargo al presupuesto del municipio de Barrancabermeja para la vigencia 2016".*

### **Al numeral 2.**

*"Frente al requisito relativo al giro directo al prestador o prestadores de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo, se expresa por la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios en el cuadro de la fecha de cargue la expresión no aplica y frente a la información reportada la aclaración expresa que de acuerdo a la información remitida por el Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio MCVT al municipio no le aplica la opción de giro directo a los prestadores de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo, en el que se otorga un resultado de NO CUMPLE.*

*En este sentido, me permito manifestar que la figura de giro directo es potestad de la entidad territorial como mecanismo para el pago de subsidios, no obstante, el municipio de Barrancabermeja como ordenador del gasto con cargo a los recursos del SGP-APSB no autorizó giro directo alguno por concepto de subsidios en la vigencia 2016 una vez que los mismos fueron pagados integralmente por el fondo de solidaridad y redistribución del ingreso.*

*Por lo anterior **no puede** predicarse el incumplimiento de una acción, actividad a la que se estaba obligado máxime cuando se trata de una justificación de carácter legal”.*

### **Al numeral 3.**

*“Frente al requisito reporte al FUT en la categoría de gastos de inversión del compromiso por concepto de subsidios es preciso mencionar que el municipio de Barrancabermeja es de categoría 1 de conformidad con el Decreto de categorización No. 263 de fecha 26 de agosto de 2016 y por lo tanto no está obligado a destinar el 15% de la fuente de SGP-APSB para el pago de subsidios, adicionalmente es necesario recordar que es facultativo del ordenador del gasto determinar las fuentes que apropiará y ejecutará con cargo al presupuesto de la vigencia siguiente para el otorgamiento de subsidios descritas en el artículo 2.3.4.1.3.14 del decreto 1077 de 2015.*

*En este punto es importante enfatizar que el Municipio de Barrancabermeja determinó otorgar subsidios con cargo a la fuente “Recursos Propios” como se evidencia en la ejecución presupuestal y en los registros presupuestales que soportan los compromisos por concepto de subsidios de la vigencia 2016, documento que de igual forma se anexa en el acápite de pruebas del presente escrito”.*

### **Al numeral 4.**

*“Al revisar el cumplimiento del requisito relativo a la certificación emitida por el prestador o prestadores de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo en donde certifique el monto del giro de los recursos destinados al pago de los subsidios en la respectiva vigencia, en el que se igual forma (sic) el resultado es NO CUMPLE.*

*Sobre el particular, me permito anexar las certificaciones expedidas por la Empresa AGUAS DE BARRANCABERMEJA SA ESP y REDIBA SA ESP de la vigencia 2016, en las cuales se evidencia el cumplimiento de este requerimiento, de igual forma las mismas fueron reportadas en el módulo INSPECTOR del SUI en su oportunidad tal como se menciona en la resolución objeto del recurso”.*

### **Al numeral 5.**

*“Frente al requisito reportar en el FUT en la categoría de gastos de inversión el pago por concepto de subsidios se reitera lo manifestado en el punto 3 de la presente actuación.*

*De igual forma es preciso reiterar que el municipio de Barrancabermeja es de categoría 1 de conformidad con el Decreto de categorización No. 263 de fecha 26 de agosto de 2016 y por lo tanto no está obligado a destinar el 15% de la fuente SGP-APSB para el pago de subsidios, adicionalmente es necesario recordar que es facultativo del ordenador del gasto determinar las fuentes que apropiará y ejecutará con cargo al presupuesto de la vigencia siguiente para el otorgamiento de subsidios descritas en el artículo 2.3.4.1.3.14 del Decreto 1077 de 2015”.*



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

Con el radicado No. SSPD 20175290899642 del 25 de octubre de 2017, por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, se allegaron los siguientes documentos para que fueran tenidos en cuenta como pruebas:

2.2.1. Copia del contrato interadministrativo No. 0306-2016 del 19 de abril de 2016 suscrito con Aguas de Barrancabermeja S.A. E.S.P.

2.2.2 Resolución No. 2973 del 16 de diciembre de 2016 y sus anexos.

2.2.3. Certificado de Aguas Barrancabermeja S.A E.S.P., suscrito por el gerente del 21 de abril de 2017, donde se establece que recibió las transferencias realizadas por el municipio de Barrancabermeja por concepto de subsidios de Agua Potable y Saneamiento Básico.

2.2.4. Certificado de Rediba S.A E.S.P., sobre los subsidios correspondientes a la vigencia 2016, expedido el 21 de marzo de 2017.

2.2.5. Tres pantallazos del INSPECTOR.

2.2.6. Oficio de fecha 12 de octubre de 2017, dirigido a la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, suscrito por la empresa BIOINGENIERIA, TECNOLÓGICA Y AMBIENTE-BIOTA S.A E.S.P.

2.2.7 Oficios de fecha 13 de octubre de 2017, dirigido a la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, suscritos por el Jefe de la Oficina Jurídica de Barrancabermeja y la Secretaría de Hacienda.

2.2.8. Certificado de la Secretaría de Hacienda y del Tesoro del municipio de Barrancabermeja-Santander de fecha 25 de octubre de 2017.

Los anteriores documentos con su valor legal se incorporan en el 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. 20174010002646 del 31 de octubre de 2017, mediante el cual ordenó lo siguiente:

**ARTÍCULO PRIMERO. - DECRETAR** de oficio la siguiente prueba:

*“Requerir al Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio –MVCT- con el fin que se pronuncie respecto a los argumentos presentados por el municipio de Barrancabermeja en el departamento de Santander, en lo atinente al cumplimiento del ente los requisitos: “Reporte en el FUT en la categoría de gastos de inversión el compromiso de subsidios.” y “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 en 53 folios.”*

En respuesta, el MVCT allegó oficio radicado con los Nos. 20175291010812 y 20175291022302 del 24 y 28 de noviembre de 2017, por medio del cual dio respuesta a lo requerido por esta Superintendencia, documentos que con su valor legal se incorporan en el expediente.

## 3. ANÁLISIS DE LOS ARGUMENTOS

En primer término, es menester señalar que como el municipio de Barrancabermeja no acreditó el aspecto atinente al funcionamiento del Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos – FSRI y como quiera que, este puede ser cumplido con alguna de las opciones que dispone el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 de 2015, este Despacho por economía procesal y sustracción de materia, procederá a abordar en el presente acápite aquella opción respecto del

cual hayan prosperado los argumentos del ente territorial en la prelación que la norma demanda, si hubiere lugar.

De otro lado, como se dejó expuesto en el acápite 1., el ente territorial también incumplió el 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.”*, dado que no acreditó el reporte en el FUT del pago de subsidios, siendo el cumplimiento de este requisito obligatorio, toda vez que no contempla opciones para su acreditación.

Con la claridad de cómo se abordarán los aspectos incumplidos, se procede a determinar si le asiste razón jurídica a la parte recurrente, lo cual efectuará de la siguiente manera:

**De los aspectos relacionados con la puesta en funcionamiento del FSRI y la aplicación de la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios, circunscritos al reporte al FUT.**

Sea lo primero advertir que esta Superintendencia calificó como incumplidos los requisitos atinentes al reporte al FUT del compromiso (puesta en funcionamiento del FSRI) y pago de subsidios (aplicación de la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios), toda vez que según la información remitida a esta entidad por el Ministerio de Vivienda Ciudad y Territorio – MVCT, el municipio de Barrancabermeja no acreditó el reporte de los mismos.

Ahorabien, en atención a los argumentos del recurrente sobre el particular, y con el fin de verificar el cumplimiento de los requisitos en cuestión, esta entidad profirió el Auto de Pruebas No. SSPD 20174010002646 del 31 de octubre de 2017, requiriendo al Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio - MVCT, para que se pronunciara al respecto, como quiera que es la entidad competente para el efecto, de conformidad con lo señalado en el Decreto 1077 de 2015.

En respuesta al auto en comento, mediante oficio radicado con los Nos. 20175291010812 y 20175291022302 del 24 y 28 de noviembre de 2017, el MVCT manifestó lo siguiente:

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

*De acuerdo con: (i) el reporte realizado por el municipio de Barrancabermeja-Santander al FUT en la categoría gastos de inversión para la vigencia 2016, en donde se evidencian compromisos y pagos por concepto de subsidios para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo con cargo a la fuente “Ingresos corrientes de libre destinación”; (ii) información remitida por el municipio en donde se evidencia que durante la vigencia 2016 se asumieron compromisos y realizaron pagos por concepto de subsidios para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo con cargo a la fuente “Ingresos corrientes de libre destinación” a las empresas AGUAS DE BARRANCABERMEJA S.A.E.S.P. y REDIBA S.A.E.S.P., (iii) Certificaciones de AGUAS DE BARRANCABERMEJA S.A.E.S.P. y REDIBA S.A.E.S.P., donde consta el pago de los subsidios facturados por concepto de subsidios en la vigencia 2016, este Ministerio **ACREDITA el cumplimiento por parte del municipio de Barrancabermeja-Santander, de los requisitos correspondiente al literal “b) Reporte en el FUT en la categoría de gastos de inversión el compromiso de subsidios”**, del numeral “ii) Reporte en el SUI de la suscripción de los contratos en la zona urbana a que se refiere el artículo 99.8 de la ley 142 de 1994 y el artículo 2.3.4.1.2.11 del capítulo I del título IV del presente libro o las normas que los modifiquen, complementen o sustituyan...” del aspecto “Creación y puesta en marcha en funcionamiento del fondo de solidaridad y redistribución de ingresos” y “ii) **Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por conceptos 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” definido en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015”. (Negrita y subraya fuera del texto).”*

Así las cosas, del examen del Ministerio se colige:

- Que el aspecto de *"Creación y puesta en funcionamiento del Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos"* se cumple con la opción *"Reporte en el FUT en la categoría de gastos de inversión el compromiso por concepto de subsidios"*.
- Que el ente territorial también logró acreditar el requisito *"Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios."*, del aspecto *"Aplicación a la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo"*.

En consecuencia, encuentra este Despacho que el recurso interpuesto por el municipio de Barrancabermeja prospera y, por ende, se revocará 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 20174010154295 del 11 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 BARRANCABERMEJA en el departamento de SANTANDER, 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 BARRANCABERMEJA en el departamento de SANTANDER, 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 SANTANDER, 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 PEÑARETTE**

Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado

Proyectó: Jasmin Acosta Jaimes – Funcionaria del Grupo de Certificaciones e Información  
Revisó: Vanessa Benavides – Funcionaria – Grupo de Certificaciones e Información  
Aprobó: Olga Rocío Yanquen Caro – Coordinadora del Grupo de Certificaciones e Información  
Expediente: 2017401351600899E.