



GD-F-008 V.9

Página 1 de 12

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20164010068865 DEL 26/12/2016

“Por la cual se resuelve un recurso de reposición”

LA SUPERINTENDENTE DELEGADA PARA ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO (E)

En ejercicio de las atribuciones conferidas en el parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007 y en el artículo 2.3.5.1.2.1.5. del Decreto 1077 de 2015 y en la Resolución No. SSPD 20111300032265 de 2011

CONSIDERANDO:

1. ANTECEDENTES

Que la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios (Superservicios) 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 distritos 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 20111300032265 del 21 de octubre de 2011 delegó en el Superintendente Delegado para Acueducto, Alcantarillado y Aseo, entre otras funciones, la de expedir los actos administrativos mediante los cuales se decida sobre la certificación de distritos relacionada con la administración de los recursos del SGP-APSB a que se refiere el parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007, en concordancia con el Decreto 1077 de 2015, resolver los recursos que contra ellos se presenten y en general la de ejercer todas las actuaciones previstas en el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (C.P.A.C.A.), para adelantar los procedimientos administrativos.

Que el Municipio de CHACHAGÜÍ del departamento de NARIÑO es de categoría 6 y como prestador directo del servicio público de aseo a 31 de diciembre de 2015 descertificado para el proceso de la vigencia 2014, para obtener la certificación relacionada con la administración de los recursos del SGP-APSB, debía acreditar el cumplimiento de los requisitos previstos en los artículos 2.3.5.1.2.1.6. y 2.3.5.1.2.1.7. del Decreto 1077 de 2015.

Que mediante Resolución No. SSPD 20164010054405 del 30 de septiembre de 2016 la Superservicios decidió DESCERTIFICAR al Municipio de CHACHAGÜÍ del Departamento de NARIÑO, por haber incumplido el siguiente requisito previsto en el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 de 2015:

1) “Reporte en el SUI el Acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidio y aporte solidario de acueducto, alcantarillado y aseo para la vigencia respectiva, expedido de conformidad con los porcentajes señalados e la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complementa o sustituya.”

El 11 de octubre de 2016 el señor HENRY JAVIER ERASO CALVACHE, Alcalde del Municipio de CHACHAGÜÍ, compareció a esta SSPD a notificarse personalmente del contenido de la Resolución No. SSPD 20164010054405.

2. DEL RECURSO DE REPOSICIÓN

El señor HENRY JAVIER ERASO CALVACHE, en su calidad de Alcalde Municipal de CHACHAGÜÍ-NARIÑO, mediante el documento radicado en esta entidad bajo los números SSPD 20165290733262,



C014/5927



C014/5927

20165290733962 y 20165290735752 del 26 y 27 de octubre de 2016, presentó recurso de reposición contra la Resolución No. SSPD 20164010054405.

2.1 Verificación de los requisitos de forma

El artículo 77 del C.P.A.C.A, establece que, para efectos de ser admitido y resuelto, el recurso de reposición debe interponerse dentro del plazo legal, por el interesado o su representante o apoderado debidamente constituido, sustentarse con expresión concreta de los motivos de inconformidad e indicar el nombre y la dirección del recurrente.

De conformidad con lo anterior, revisado el escrito de reposición se observa que éste fue presentado por el Alcalde del Municipio de CHACHAGÜI, en consecuencia es el competente para interponer el recurso de reposición, además se confirma que fue presentado dentro del término legal, que en él se sustentan de forma concreta los motivos de inconformidad y se indicó la dirección para efectos de recibir notificaciones.

Según lo expuesto, el escrito radicado con los Nos. SSPD 20165290733262, 20165290733962 y 20165290735752 reúne los requisitos exigidos por el Artículo 77 del C.P.A.C.A, por lo tanto, se procederá a efectuar el análisis de fondo del recurso.

2.2 Argumentos de la recurrente

Como argumentos del recurso, se alegaron los siguientes por parte de la recurrente:

"RAZONES DE INCONFORMIDAD"

1. *No obstante lo anterior, como bien se enuncia en la parte considerativa del mismo acto administrativo, el Municipio de Chachagüi se encuentra descertificado para administrar los recursos del SGP de este sector desde el año 2013, incluyendo el año 2015.*

Por efecto de la descertificación el municipio de Chachagüi no tenía la condición de prestador de los servicios de acueducto y alcantarillado a 31 de diciembre de 2015, ni directo ni indirecto, y por ende tampoco la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones asignados a ésta Entidad Territorial para Agua Potable y Saneamiento Básico, cuya competencia la ejercía el Departamento de Nariño, conforme lo dispone el artículo 5 de la Ley 1176 de 2007.

En razón de esta competencia, según el artículo 2.3.5.1.2.2.14 del Decreto 1077 de 2015, le correspondía al Departamento:

1....

2. *Administrar, apropiar, incorporar, comprometer, ordenar el gasto y ejecutar los recursos asignados, los recursos de créditos y los recursos del balance del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento de los municipios descertificados, en el presupuesto del departamento y llevar contabilidad en forma independiente disponiendo de una cuenta bancada especial, de conformidad con el plan de desarrollo de éste municipio.*

3....

4. *Suscribir los contratos que sean requeridos para asegurarla adecuada destinación de los recursos del Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento Básico.*

5. *Suscribir con las personas prestadoras de los servicios públicos los contratos o convenios..., para el otorgamiento de subsidios con cargo al SGP.*

8. *Registrar y revelar en la contabilidad los recursos recibidos en administración, de acuerdo con las instrucciones que imparta la Contaduría General de la Nación, desagregándolo correspondiente a cada municipio o distrito.*

10. *Realizar los reportes de información al Formulario Único Territorial (FUT) del respectivo departamento discriminado por municipio, de los compromisos y la ejecución presupuestal de los recursos del Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento Básico." (Subrayado fuera de texto)*

Igualmente, según el artículo 2.3.5.1.2.2.15 del Decreto 1077 de 2015, el Departamento tenía la competencia para asegurar la prestación de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo a los habitantes del municipio o distrito descertificado, señalada así:

"...Los departamentos deberán asegurar la prestación eficiente de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo en la jurisdicción de los municipios o distritos descertificados, para lo cual ejercerán las atribuciones específicas que a continuación se describen:

1. *Apoyar técnica y administrativamente al municipio o distrito descertificado y a los prestadores del servicio, para lograr el cumplimiento de los requisitos establecidos en el presente capítulo o las normas que lo modifiquen, complementen o sustituyan para que los municipios y distritos sean certificados nuevamente.*

2. Trasladar y pagar los recursos necesarios para cubrir el requerimiento de subsidios, siempre y cuando se haya adelantado el procedimiento previsto en el artículo 2.3A.2.2. del capítulo 2 del título 4 del presente Libro para tal efecto.
3. Respecto de los prestadores de servicios públicos diferentes al municipio o distrito que presten los servicios de acueducto, alcantarillado o aseo en el municipio o distrito descertificado:
 - 3.1. Representar al municipio o distrito descertificado frente a los prestadores, sin perjuicio de que el municipio participe con voz, pero sin voto.
 - 3.2. Suscribir con los prestadores correspondientes, el convenio o contrato para el otorgamiento de subsidios de que trata el artículo 2.3.4.1.2.11 del capítulo 1 del título 4 del presente Libro, o la norma que lo modifique, complemente o sustituya con cargo al SGP- ASPB del municipio o distrito descertificado.
 - 3.3. Suscribir con los prestadores los Contratos, prórrogas, adiciones y modificaciones necesarias para asegurar la prestación eficiente de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo.
 - 3.4. Otorgar al prestador el derecho a utilizar la infraestructura pública existente en el municipio o distrito, previa realización del proceso de selección a que se refiere la Ley 142 de 1994.
- 4..." (Subrayado fuera de texto)

Esto significa que la aplicación de la metodología para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios no le correspondía al Municipio de Chachagüi, sino al Departamento de Nariño, quien administraba los recursos de este sector, en consecuencia conoce las necesidades de la población y la disponibilidad de recursos para atender la demanda de subsidios, o para la imposición de los aportes solidarios. Esta entidad Territorial no podría más que reproducir los límites que establece la disposición de orden legal para su cumplimiento, pero el estudio, análisis y recomendaciones para adoptarse en la Entidad Territorial, además de la asesoría, asistencia y apoyo para que sea recertificado, debería provenir del Gobierno Departamental.

El Municipio, mediante el acto administrativo pertinente ha creado e implementado el fondo de solidaridad y redistribución -FSRI, pero es el Departamento quien dispone de la información financiera, presupuestal y contable para proyectar el gasto en este sector, así como proponer los diferentes escenarios posibles para satisfacer las necesidades básicas de la población de Chachagüi en materia de subsidios y la fijación de los porcentajes de aportes solidarios a los estratos socioeconómicos más altos.

2. Por otra parte, si bien el Acuerdo no establece los porcentajes específicos de los subsidios y aportes solidarios, debe tenerse en cuenta que se han aplicado dentro de los márgenes establecidos por la Ley y la población de escasos recursos ha sido beneficiaria de los subsidios durante la vigencia fiscal.

El fin esencial de los preceptos Constitucionales y Legales es garantizar el acceso de la población de menores recursos e ingresos a los servicios públicos domiciliarios básicos, que se dé cumplimiento a los artículos 367 y 368 de la Norma Superior, que disponen la obligación de destinar recursos por parte de la Nación, los departamentos y municipios para financiar la prestación de servicios que permitan satisfacer las necesidades básicas de la población menos favorecida. El Acuerdo emitido por la Corporación Pública Municipal, en lo esencial, busca favorecer a los suscriptores de menores ingresos y se dio cabal cumplimiento a la disposición del artículo 125 de la ley 1450 de 2011, como se demuestra con los documentos que se anexa a este documento. Preservando el aspecto sustancial sobre la forma contenida en el Acuerdo en cuestión, se desarrolló la metodología de aplicación de los subsidios, según los documentos que hacen parte del procedimiento de cobro de los subsidios de acueducto, alcantarillado y aseo como cuentas de cobro, resoluciones de pago, transferencia de subsidios desde la gobernación a las cuentas de la empresa prestadora de los servicios, certificadas por la Secretaría de Hacienda del Departamento y posteriormente cargadas a través del aplicativo SUI en el módulo INSPECTOR.

La realidad de lo ocurrido evidencia la aplicación prevalente de lo sustancial sobre lo formal. Nunca se extralimitó, ni omitió, el pago de los subsidios. Simplemente al realizar la conversión matemática, numérica y porcentual de las tarifas es clara la aplicación a lo dispuesto por la ley 1450 de 2011, artículo 125.

Así mismo, la puesta en marcha y funcionamiento del FSRI en el Municipio de Chachagüi para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo durante la vigencia 2015 es correcta y el procedimiento es escalonado y por etapas, así: destinación presupuestal a través de la proyección de subsidios requeridos por los prestadores, tomando como base fundamental lo expuesto en el acuerdo de subsidios aprobado, una vez incorporados en el presupuesto inicia el procedimiento de funcionamiento del FSRI con el cobro discriminado y sus requisitos exigidos por la Gobernación de Nariño a cada uno de los prestadores. Esta situación se convierte en todo un proceso que demuestra efectivamente la relación empresa-usuario (proceso de comercialización) pues la decisión de descertificación por el ítem mencionado, desconoce y minimiza el esfuerzo legal, administrativo y financiero realizado por la Gobernación de Nariño y la Administración del municipio de Chachagüi.

Es pertinente entonces invocar la prevalencia del principio de la "buena fe" de que trata el artículo 83 de la Constitución Política, que establece: "Las actuaciones de los particulares y de las autoridades públicas deberán ceñirse a los postulados de la buena fe, la cual se, presumirá en todas las gestiones que aquéllos adelanten ante éstas".

Lo sucedido se genera en cumplimiento de los preceptos legales, actuando dentro de lo permitido por la ley y la Constitución Política, siendo clara la ausencia de conductas dolosas o intencionales que al finar pudieran conllevar a una sanción tan drástica.

La decisión impugnada, adoptada por una actuación administrativa "formal" que no generó afectación o daño alguno, produciría una grave dificultad administrativa y presupuestal para el municipio, con implicaciones y afectaciones de carácter social, como la interrupción o freno de la proyección de obras planificadas para la presente vigencia para el cumplimiento del Programa de Gobierno propuesto a la ciudadanía y del Plan de Desarrollo.

PETICION

Con fundamento en lo expuesto, con el debido respeto solicito, se sirva señor Superintendente Delegado, revocar la decisión contenida en la Resolución No. SSPD-20164010054405 de 30/09/2016 y, en su lugar, certificar al Municipio de Chachagüí para que administre los recursos provenientes del SGP para el sector Mè agua potable y saneamiento básico, con el fin de atender las múltiples necesidades de estos servicios para la población de esta jurisdicción municipal."

2.3. De las pruebas relacionadas en el recurso.

Con el documento radicado con los Nos. 20165290733262, 20165290733962 y 20165290735752, por medio de los cuales se sustentó el recurso de reposición, se remitieron los siguientes documentos para que fueran tenidos en cuenta como prueba:

3.3.1. Certificación expedida por el Subsecretario de Despacho-Control Interno en la que señala que la recolección, traslado y disposición final de los residuos sólidos del Municipio de CHACHAGÜÍ desde septiembre de 2015, se encuentran a cargo de la Empresa Metropolitana de aseo EMAS.

3.3.2. Oficio No. E.S.P. No. 0160 del 19 de junio de 2015 con el cual la empresa EMPOCHACHAGÜÍ E.S.P. remite la cuenta de cobro a la Gobernación de Nariño de los subsidios de acueducto y alcantarillado correspondientes a los meses de enero a mayo de 2015.

3.3.3. Certificación del Tesorero General del Departamento de Nariño sobre el traslado de los recursos de subsidios a las empresas: Municipio de CHACHAGÜÍ los correspondientes a los meses de enero a septiembre de 2015 del servicio de aseo, Junta Administradora del Acueducto Corregimiento de CASABUY los correspondientes a los meses de enero a noviembre de 2015 del servicio de acueducto y a EMPOCHACHAGÜÍ E.S.P. los correspondientes a los meses de enero a noviembre de 2015 del servicio de acueducto.

3.3.4. Certificación del Gerente de la empresa EMPOCHACHAGÜÍ E.S.P. sobre el giro de los recursos de subsidios para acueducto y alcantarillado de enero a mayo del 2015.

3.3.5. Certificación del Secretario de Planeación Municipal de CHACHAGÜÍ sobre el giro de los recursos de subsidios para aseo del 2015.

3.3.6. Certificación del Tesorero Municipal de CHACHAGÜÍ en la que se señala que la empresa EMPOCHACHAGÜÍ E.S.P. se encuentra a paz y salvo por concepto del pago de estampillas e impuesto municipales para el pago de los subsidios de acueducto y alcantarillado.

3.3.7. Certificación del Secretario de Planeación Municipal de CHACHAGÜÍ sobre el número de usuarios existentes en los estratos 1, 2 y 3 para el servicio de aseo en el 2015.

3.3.8. Certificación del Gerente de la empresa EMPOCHACHAGÜÍ E.S.P. sobre el número de usuarios existentes en los estratos 1, 2 y 3 para los servicios de acueducto y alcantarillado en el 2015.

3.3.9. Resolución No. 1084 por la cual se reconoce y ordena el pago de los subsidios de aseo al Municipio de CHACHAGÜÍ.

3.3.10. Pantallazos de cargue de la información presupuestal al FUT.

3.3.11. Resolución No. 659 por la cual se reconoce y ordena el pago de los subsidios de acueducto y alcantarillado a la empresa EMPOCHACHAGÜÍ E.S.P.

3.3.1.2. Resolución No. 660 por la cual se reconoce y ordena el pago de los subsidios de acueducto a la Junta Administradora del Acueducto Corregimiento de CASABUY.

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

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 la no prestación directa de aseo por parte del Municipio de CHACHAGÜÍ.

Señala el recurrente que el Municipio de CHACHAGÜÍ no fue prestador directo ni indirecto de los servicios públicos y adjunta una certificación expedida por el Subsecretario de Despacho-Control Interno en la que señala que la recolección, traslado y disposición final de los residuos sólidos del Municipio de CHACHAGÜÍ desde septiembre de 2015, se encuentran a cargo de la Empresa Metropolitana de Aseo EMAS.

Para determinar la calidad de prestador directo o no de un municipio esta Superintendencia atendió lo establecido en el artículo 2.3.5.1.2.1.8. del Decreto 1077 de 2015, así: "Para efectos del proceso de certificación que adelante la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios, se tendrá en cuenta la condición de prestador directo o no de los servicios de acueducto, alcantarillado y/o aseo que ostente el municipio o distrito al 31 de diciembre de la vigencia a certificar, según la clasificación del Registro Único de Prestadores de Servicios (RUPS), registrado en el Sistema Único de Información (SUI)."

En cumplimiento de lo anterior, se revisó el RUPS, y se estableció que para el 31 de diciembre de 2015, en el municipio de CHACHAGÜI, se encuentra registrado como operador encargado del servicio de aseo la ALCALDÍA MUNICIPAL DE CHACHAGÜI (municipio prestador directo), tal como lo señaló en el último imprimible aprobado No. 2011721524215532 del 11 de julio de 2011, así:

Datos Básicos Razón Social: ALCALDIA MUNICIPAL DE CHACHAGÜI Sigla: NULL Fecha de Inicio de Operaciones: 20/06/2002 NIT: 800199509 - 4 Estado del Prestador: OPERATIVA Fecha de Constitución: 24/11/1992 Fecha de Inicio de Nuevo Estado: 																																																										
Representante Legal Principal Primer Apellido: PINTA Segundo Apellido: LOPEZ Nombres: ARNOLFO EDUARDO Identificación: CEDULA DE CIUDADANIA : 1803680 Cargo que ocupa: ALCALDE MUNICIPAL Fecha de Posesión: 01/01/2006 Correo Electrónico: alcalde@chachagui-nariño.gov.co Suplentes Primer Apellido Segundo Apellido Nombres Identificación Cargo																																																										
Domicilio del Prestador Dirección Principal Departamento: NARIÑO Municipio: CHACHAGÜI Centro poblado: CHACHAGÜI Tel Contacto 1: 7326137 Extensión 1: 11 Tel Contacto 2: 7326138 Extensión 2: 11 Correo Electrónico: alcalde@chachagui-nariño.gov.co Dirección: calle 3 N 4-30 barrio oficial Dirección de Notificación Departamento: NARIÑO Municipio: CHACHAGÜI Centro poblado: CHACHAGÜI Dirección: calle 3 N 4-30 barrio oficial																																																										
Naturaleza Jurídica Tipo de Prestador: MUNICIPIO (PRESTACIÓN DIRECTA) Fecha de Naturalización: 24/11/1992 Departamento: NARIÑO Municipio: CHACHAGÜI																																																										
Servicios y Actividades Servicio: ASEO Clasificación: HASTA 2500 SUSCRITORES NARIÑO - CHACHAGÜI																																																										
Servicios y Actividades <table border="1"> <thead> <tr> <th>Actividad</th> <th>Fecha Inicio</th> <th>Fecha Final</th> </tr> </thead> <tbody> <tr> <td>ALMACENAMIENTO</td> <td>20/06/2002</td> <td></td> </tr> <tr> <td>Esquemas de prestación:</td> <td>NO</td> <td></td> </tr> <tr> <td>APROVECHAMIENTO</td> <td>20/06/2002</td> <td></td> </tr> <tr> <td>Esquemas de prestación:</td> <td>NO</td> <td></td> </tr> <tr> <td>BARRIDO Y LIMPIEZA DE VÍAS Y ÁREAS PÚBLICAS</td> <td>20/06/2002</td> <td></td> </tr> <tr> <td>Esquemas de prestación:</td> <td>NO</td> <td></td> </tr> <tr> <td>COMERCIALIZACIÓN</td> <td>20/06/2002</td> <td></td> </tr> <tr> <td>Esquemas de prestación:</td> <td>NO</td> <td></td> </tr> <tr> <td>CORTE DE CESPED Y PODA EN ARBOLES EN VÍAS Y ÁREAS PÚBLICAS</td> <td>11/01/2008</td> <td></td> </tr> <tr> <td>Esquemas de prestación:</td> <td>NO</td> <td></td> </tr> <tr> <td>DISPOSICIÓN FINAL</td> <td>20/06/2002</td> <td></td> </tr> <tr> <td>Esquemas de prestación:</td> <td>NO</td> <td></td> </tr> <tr> <td>RECOLECCIÓN</td> <td>20/06/2002</td> <td></td> </tr> <tr> <td>Esquemas de prestación:</td> <td>NO</td> <td></td> </tr> <tr> <td>TRANSPORTE</td> <td>20/06/2002</td> <td></td> </tr> <tr> <td>Esquemas de prestación:</td> <td>NO</td> <td></td> </tr> <tr> <td>TRATAMIENTO</td> <td>20/06/2002</td> <td></td> </tr> <tr> <td>Esquemas de prestación:</td> <td>NO</td> <td></td> </tr> </tbody> </table>		Actividad	Fecha Inicio	Fecha Final	ALMACENAMIENTO	20/06/2002		Esquemas de prestación:	NO		APROVECHAMIENTO	20/06/2002		Esquemas de prestación:	NO		BARRIDO Y LIMPIEZA DE VÍAS Y ÁREAS PÚBLICAS	20/06/2002		Esquemas de prestación:	NO		COMERCIALIZACIÓN	20/06/2002		Esquemas de prestación:	NO		CORTE DE CESPED Y PODA EN ARBOLES EN VÍAS Y ÁREAS PÚBLICAS	11/01/2008		Esquemas de prestación:	NO		DISPOSICIÓN FINAL	20/06/2002		Esquemas de prestación:	NO		RECOLECCIÓN	20/06/2002		Esquemas de prestación:	NO		TRANSPORTE	20/06/2002		Esquemas de prestación:	NO		TRATAMIENTO	20/06/2002		Esquemas de prestación:	NO	
Actividad	Fecha Inicio	Fecha Final																																																								
ALMACENAMIENTO	20/06/2002																																																									
Esquemas de prestación:	NO																																																									
APROVECHAMIENTO	20/06/2002																																																									
Esquemas de prestación:	NO																																																									
BARRIDO Y LIMPIEZA DE VÍAS Y ÁREAS PÚBLICAS	20/06/2002																																																									
Esquemas de prestación:	NO																																																									
COMERCIALIZACIÓN	20/06/2002																																																									
Esquemas de prestación:	NO																																																									
CORTE DE CESPED Y PODA EN ARBOLES EN VÍAS Y ÁREAS PÚBLICAS	11/01/2008																																																									
Esquemas de prestación:	NO																																																									
DISPOSICIÓN FINAL	20/06/2002																																																									
Esquemas de prestación:	NO																																																									
RECOLECCIÓN	20/06/2002																																																									
Esquemas de prestación:	NO																																																									
TRANSPORTE	20/06/2002																																																									
Esquemas de prestación:	NO																																																									
TRATAMIENTO	20/06/2002																																																									
Esquemas de prestación:	NO																																																									
Contratos <table border="1"> <thead> <tr> <th>Servicio</th> <th>No. Contrato</th> <th>Fch Expedición</th> <th>Fch Actualización</th> <th>Concepto de Legalidad</th> <th>No. Acto Legalización</th> <th>Fch Legalización</th> </tr> </thead> <tbody> <tr> <td>ASEO</td> <td>001</td> <td>31/03/2008</td> <td>11/07/2011</td> <td>NO</td> <td></td> <td></td> </tr> </tbody> </table>		Servicio	No. Contrato	Fch Expedición	Fch Actualización	Concepto de Legalidad	No. Acto Legalización	Fch Legalización	ASEO	001	31/03/2008	11/07/2011	NO																																													
Servicio	No. Contrato	Fch Expedición	Fch Actualización	Concepto de Legalidad	No. Acto Legalización	Fch Legalización																																																				
ASEO	001	31/03/2008	11/07/2011	NO																																																						
Propiedad Empresa Número de Propietarios 1																																																										

De hecho, en los indicadores 8 y 9 del aplicativo INSPECTOR del SUI el Municipio de CHACHAGÜI reportó los siguientes documentos:

EL SUSCRITO TESORERO GENERAL DEL DEPARTAMENTO								
CERTIFICA								
Que revisada la información que reposa en la Tesorería General del Departamento, para la vigencia 2015, se verificó que el Municipio de CHACHAGÜI, traslado de su cuenta de ahorros No. 039-95540-6 del Banco de Occidente, denominada "RECURSOS SGP-APSB-CHACHAGÜI-DECRETO 1077/15", lo que se detalla a continuación:								
TERCERO	EGRESO No.	UBERO	CONCEPTO	VALOR	FECHA GIRO	Nº DE CUENTA	TIPO DE CUENTA	BANCO
MUNICIPIO DE CHACHAGÜI	2012008634	241030	TRANSFERENCIA SUBSIDIOS ESTRATOSI- 2-3 SERVICIO PÚBLICO DOMICILIARIO DE ASEO, PRESTADOR DIRECTO A CHACHAGÜI NARIÑO, DECRETO 1077 DE 2015, POR EL MES DE JULIO, ENERO A SEPTIEMBRE DE 2015	19.316.671	23-12-2015	74-707671-01	AHORROS	BANCOLOM BIA
JUNTA ADMINISTRADORA DE ACUEDUCTO O CORREGIMIENTO DE CASABUY	2011004724	241030	TRANSFERENCIA SUBSIDIOS ESTRATOSI- 2-3 SERVICIO PÚBLICO DOMICILIARIO DE ACUEDUCTO, PRESTADOR DIRECTO A CHACHAGÜI NARIÑO, DECRETO 1077 DE 2015, POR EL MES DE JULIO, ENERO A NOVIEMBRE DE 2015	5.076.003	26-08-2015	204-4819746	AHORROS	AY VILLAS
EMPRESA CHAGÜI E.P.S.	2015084724	241030	TRANSFERENCIA SUBSIDIOS ESTRATOSI- 2-3 SERVICIO PÚBLICO DOMICILIARIO DE ACUEDUCTO, PRESTADOR DIRECTO A CHACHAGÜI NARIÑO, DECRETO 1077 DE 2015, POR EL MES DE JULIO, ENERO A NOVIEMBRE DE 2015	29.858.711	26-08-2015	655004018	AHORROS	BBVA
SUMAS IGUALES				54.253.385		54.253.382		



DEPARTAMENTO DE NARIÑO
ALCALDÍA MUNICIPAL DE CHACHAGÜÍ
NIT. 800.959.199-4

EL SUSCRITO SECRETARIO DE PLANEACION DEL MUNICIPIO DE CHACHAGÜÍ HACIENDO USO DE LAS FACULTADES OTORGADAS MEDIANTE RESOLUCIÓN N° 03 de 2016,

CERTIFICA:

Que de la cuenta de ahorros N°, 039-95540-6 del Banco Occidente, denominada "RECURSOS SGP-APSB-CHACHAGÜÍ-DECRETO 1077 de 2015, administrada por el Departamento de Nariño en razón a la descertificación para manejo de recursos SGP APSB recibió por concepto de subsidios para el servicio público domiciliario de aseo vigencia 2015, lo que se detalla a continuación:

AÑO	CONCEPTO	VALOR
2015	SUBSIDIOS ASEO	\$19.516.671

Aún cuando el municipio allegó la anterior información en la que deja evidencia de ser prestador directo de aseo al 31 de diciembre de 2015, se procedió a revisar el RUPS de la Empresa Metropolitana de Aseo, que aduce el Subsecretario de Despacho-Control Interno fue la prestadora del servicio de aseo desde septiembre de 2015, encontrando que la misma no registra que opera los servicios en el Municipio de CHACHAGÜÍ¹.

Por lo anterior, y contrario a lo afirmado por el Subsecretario de Despacho-Control Interno, el municipio sí fue operador del servicio de aseo, por lo que se concluye que a 31 de diciembre de 2015 ostentaba la calidad de prestador directo del servicio en mención.

Es necesario aclararle al recurrente que, la sola operación de los servicios públicos lo hace prestador directo, de acuerdo a lo señalado en el numeral 14.14 del artículo 14 de la Ley 142 de 1994, así:

"Prestación directa de servicios por un municipio. Es la que asume un municipio, bajo su propia personalidad jurídica, con sus funcionarios y con su patrimonio."

3.2. Argumentos expuestos sobre el cumplimiento del requisito relacionado con el "Reporte en el SUI el Acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidio y aporte solidario de acueducto, alcantarillado y aseo para la vigencia respectiva, expedido de conformidad con los porcentajes señalados en la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complementa o sustituya."

Al respecto, el recurrente afirma que al no tener la administración de los recursos del SGP-APSB en la vigencia 2015 la aplicación de la metodología para determinar el equilibrio de los subsidios y las contribuciones correspondía atenderla a la Gobernación de NARIÑO, pues es la entidad que dispone de la información financiera, presupuestal y contable para proyectar el gasto y proponer escenarios para satisfacer las necesidades de la población en materia de subsidios y contribuciones; por ello el Municipio de CHACHAGÜÍ sólo podía reproducir y aplicar los subsidios y las contribuciones dentro de los límites que señala la Ley 1450 de 2011. Allega los documentos señalados en el acápite de pruebas para demostrar que se desarrolló la metodología de subsidios y se dio cabal cumplimiento a lo señalado en el Artículo 125 de la Ley 1450 de 2011.

Se aclara que el Municipio de CHACHAGÜÍ incumplió este requisito debido a que reportó al SUI, el 21 de abril de 2016, el Acuerdo No. 022 del 29 de noviembre de 2014 pero el mismo no señala los porcentajes de subsidios.

Al respecto, este despacho se permite recordar que el Acuerdo No. 022 de 2014 debía reglarse a lo señalado en el artículo 2° del Decreto 1013 de 2005, compilado en el artículo 2.3.4.2.2. del Decreto 1077 de 2015, el cual establece la metodología para asegurar el equilibrio entre los subsidios y las contribuciones para los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo, así:

"Metodología para la determinación del equilibrio. La presente metodología deberá llevarse a cabo cada año para asegurar que para cada uno de los servicios, el monto total de las diferentes clases de contribuciones sea suficiente para cubrir el monto total de los subsidios que se otorguen en cada Municipio o Distrito por parte del respectivo concejo municipal o distrital, según sea el caso, y se mantenga el equilibrio. Esta metodología corresponde a la descrita en los siguientes numerales:

¹ Imprimible No. 201610626356390 del 27 de octubre de 2016.

1. Antes del 15 de julio de cada año, todas las personas prestadoras de cada uno de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo, de acuerdo con la proyección de usuarios y consumos, la estructura tarifaria vigente, y el porcentaje o factor de Aporte Solidario aplicado en el año respectivo, presentarán al Alcalde, por conducto de la dependencia que administra el Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos del respectivo municipio o distrito, según sea el caso, una estimación para el año siguiente del monto total de los recursos potenciales a recaudar por concepto de aportes solidarios, así como la información del número total de usuarios atendidos, discriminados por servicio, estrato y uso, y para los servicios de acueducto y alcantarillado, la desagregación de consumos y vertimientos, respectivamente, según rango básico, complementario o suntuario.

En el servicio de aseo se reportarán adicionalmente los resultados del aforo de los Grandes Generadores y la información de los Pequeños Productores y Multiusuarios que lo hayan solicitado.

2. Las personas prestadoras de cada uno de los servicios de que trata el presente decreto, de acuerdo con la estructura tarifaria vigente y con los porcentajes de subsidios otorgados para el año respectivo por el municipio o distrito, estimarán cada año los montos totales de la siguiente vigencia correspondientes a la suma de los subsidios necesarios a otorgar por estrato y para cada servicio.

3. Con la información obtenida según lo indicado en los numerales anteriores, las personas prestadoras de cada uno de los servicios de que trata el presente decreto, establecerán el valor de la diferencia entre el monto total de subsidios requerido para cada servicio y la suma de los aportes solidarios a facturar, cuyo resultado representará el monto total de los recursos necesarios para obtener el equilibrio.

4. Con base en dicho resultado, las personas prestadoras de los servicios presentarán la solicitud del monto requerido para cada servicio al alcalde municipal o distrital, según sea el caso, por conducto de la dependencia que administra el fondo de solidaridad y redistribución de ingresos.

5. Recibida por parte del alcalde municipal o distrital la solicitud o solicitudes de que trata el numeral anterior, procederá a analizarlas y a preparar un proyecto consolidado sobre el particular para ser presentado a discusión y aprobación del concejo municipal o distrital, quien, conjuntamente con la aprobación del presupuesto del respectivo ente territorial, definirá el porcentaje de aporte solidario necesario para solventar dicho faltante, teniendo en consideración prioritariamente los recursos con los que cuenta y puede contar el municipio o distrito en el Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos, con base en las fuentes de recursos para contribuciones señaladas en el artículo 3° del Decreto 849 de 2002 y demás normas concordantes.

Parágrafo 1°. Tanto los factores de subsidio por estrato como el porcentaje o factor de Aporte Solidario en cada servicio, definidos por el Concejo, serán iguales para todas las personas prestadoras del mismo servicio en el municipio o distrito respectivo.

Parágrafo 2°. Una vez aprobado y expedido el acuerdo correspondiente, el alcalde y el concejo municipal o distrital, deberán divulgarlo ampliamente en los medios de comunicación locales y regionales, señalando claramente el impacto de su decisión sobre las tarifas a usuario final de cada uno de los servicios." Subrayado propio.

Así mismo, el Artículo 5° del Decreto 565 de 1996, compilado por el artículo 2.3.4.1.2.5 del Decreto 1077 de 2015, señaló:

"Determinación del monto de subsidios. Cada entidad prestadora de los servicios públicos deberá comunicar a la Secretaría de Hacienda respectiva o a quien haga sus veces en la preparación del anteproyecto de presupuesto municipal, distrital o departamental, los requerimientos anuales de subsidios para cada servicio que preste. Así mismo, comunicará los estimativos de recaudo por aporte solidario.

Respecto a la metodología en cuestión, el Consejo de Estado en el Fallo 025 del 25 de marzo de 2010 señaló:

"(...) la metodología radica en definir una forma o un método o serie de ellos para calcular los ingresos esperados por contribuciones y para estimar los egresos necesarios para atender los subsidios, de manera que ello dé lugar a la determinación de un porcentaje que, aplicado a las contribuciones, resulte el equilibrio esperado legalmente." Subrayado propio.

Pues bien, teniendo en cuenta que el acuerdo de aprobación en mención debe tener trámite conjunto con el de presupuesto, es necesario advertir que la aprobación de éste inicia con la presentación de un proyecto por parte del alcalde, el cual está sujeto a las normas generales contenidas en el Código de Régimen Municipal, Ley 136 de 1994 sobre trámite de acuerdos municipales y el Estatuto Orgánico del

Presupuesto, en dichas normas se establece que el presupuesto debe ser expedido antes de la finalización de las sesiones ordinarias, es decir, el 30 de noviembre de cada año. Si el concejo no expidiera el presupuesto general del municipio antes de la media noche del 30 de noviembre del año respectivo, regirá el proyecto presentado por el alcalde, incluyendo las modificaciones que hayan sido aprobadas en el primer debate. Así pues, atendiendo las normas que rigen la expedición del presupuesto municipal se puede concluir que el acuerdo de aprobación de subsidios y contribuciones tiene trámite conjunto con el del presupuesto pero los dos son diferentes y no es en éste último en el que el concejo debe aprobar los porcentajes de subsidios y contribuciones.

Del mismo modo, y teniendo en cuenta que el Municipio de CHACHAGÜÍ perdió la administración de los recursos del SGP-APSB en la vigencia 2015, el ente territorial debía tener en cuenta lo señalado en el Decreto 1077 de 2015 sobre la metodología en cuestión:

"ARTÍCULO 2.3.5.1.2.2.18. Procedimiento para la determinación de los subsidios en municipios o distritos descertificados. Los subsidios en los municipios o distritos descertificados serán definidos mediante la aplicación del siguiente procedimiento:

1. El municipio o distrito descertificado, dará aplicación en lo de su competencia al procedimiento previsto en los numerales 1 a 4 del artículo 2.3.4.2.2 del capítulo 2 del título 4 de este Libro.

2. Con base en el resultado de la aplicación del procedimiento de que trata el numeral anterior, el alcalde municipal o distrital informará a la administración departamental el monto a apropiar de los recursos del Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento Básico, destinados a financiar los subsidios que se otorgarán a los estratos subsidiables, teniendo en cuenta lo establecido en el párrafo 2º del artículo 11 de la Ley 1176 de 2007.

3. La administración departamental incluirá en el proyecto de presupuesto departamental el monto informado por el alcalde municipal o distrital. Si el monto informado no se ajusta a la normatividad vigente o el municipio o distrito no lo informa, el departamento apropiará los recursos necesarios del Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento Básico del municipio o distrito descertificado, con el fin de garantizar el equilibrio entre subsidios y contribuciones, los cuales no podrán ser inferiores al quince por ciento (15%) de la participación para Agua Potable y Saneamiento Básico, e informará al municipio el monto apropiado.

PARÁGRAFO 1º. El Concejo municipal o distrital definirá los factores de aportes solidarios y de subsidios a aplicar en el respectivo municipio o distrito teniendo en cuenta la metodología para determinación del equilibrio entre subsidios y contribuciones prevista en este capítulo y apropiará en su presupuesto los recursos provenientes de fuentes distintas al Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento Básico que se requieran para financiar los subsidios de los estratos subsidiables.

De conformidad con lo previsto en el capítulo I del título IV del presente Libro antes, Decreto 565 de 1996 o la norma que lo modifique, complemente o sustituya, los recursos del Sistema General de Participaciones destinados a financiar subsidios deberán contabilizarse en el Fondo de Solidaridad y Redistribución de Ingresos del respectivo municipio o distrito. Para tal fin el departamento informará mensualmente al municipio o distrito los movimientos realizados."
Subrayado propio.

En congruencia con las normas citadas es claro que le corresponde al Concejo Municipal definir los porcentajes de subsidios y contribuciones necesarios para lograr y mantener el equilibrio entre las contribuciones y los subsidios según el procedimiento señalado. Aunado a lo anterior, no debe perderse de vista que el factor es un impuesto² y en su definición debe respetarse el principio de legalidad tributaria, al respecto el artículo 338 de la Constitución Política señala que en tiempo de paz, solamente el Congreso, las asambleas departamentales y los concejos distritales y municipales pueden imponer contribuciones fiscales o parafiscales. La ley, las ordenanzas y los acuerdos deben fijar, directamente, los sujetos activos y pasivos, los hechos y las bases gravables, y las tarifas de los impuestos; en efecto, se desvirtúa lo afirmado por el recurrente, pues no le correspondía a la Gobernación de Nariño atender la metodología antes señalada.

Significa lo anterior que sólo los órganos de representación popular pueden establecer los impuestos y definir los elementos esenciales de los mismos. En la Sentencia C-086 de 1998 la Corte Constitucional, explicó que en la Ley 142 de 1994 el legislador estableció los elementos tributarios de este impuesto, de la forma como se expone a continuación:

"Los elementos de este gravamen, se pueden identificar así:

² Corte Constitucional - Sentencia C-086 de 1998.

- Los usuarios de los sectores industriales y comerciales, y los de los estratos 5 y 6, se constituyen en los sujetos pasivos.
- Las empresas que prestan el servicio público son los agentes recaudadores.
- El hecho gravable lo determina el ser usuario de los servicios públicos que prestan las empresas correspondientes.
- La base gravable la constituye el valor del consumo que está obligado a sufragar el usuario.
- El monto del impuesto, si bien no está determinado directamente por la ley, si es determinable..."

En cuanto al monto de los subsidios y las contribuciones, la misma Corporación señaló que este corresponde a *"la proporción o porcentaje que se le aplica a la base gravable y que determina el valor dinerario que debe pagar el sujeto pasivo de la obligación tributaria"*. Para determinar dicho monto el concejo debe observar los mínimos de contribuciones y los máximos de subsidios establecidos en el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011, el cual es pertinente transcribir:

"ARTÍCULO 125. SUBSIDIOS Y CONTRIBUCIONES PARA LOS SERVICIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO. Para efectos de lo dispuesto en el numeral 6 del artículo 99 de la Ley 142 de 1994, para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo, los subsidios en ningún caso serán superiores al setenta por ciento (70%) del costo del suministro para el estrato 1, cuarenta por ciento (40%) para el estrato 2 y quince por ciento (15%) para el estrato 3.

Los factores de aporte solidario para los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo a que hace referencia el artículo 2o de la Ley 632 de 2000 serán como mínimo los siguientes: Suscriptores Residenciales de estrato 5: cincuenta por ciento (50%); Suscriptores Residenciales de estrato 6: sesenta por ciento (60%); Suscriptores Comerciales: cincuenta por ciento (50%); Suscriptores Industriales: treinta por ciento (30%)."

De lo expuesto, este Despacho reitera que únicamente los concejos pueden definir o determinar los porcentajes de subsidios y de contribuciones que deben aplicar en la facturación todos los prestadores de servicios públicos en el municipio; entendiendo dicha facultad (en su sentido natural o obvio³) como:

- Definir: *"Fijar con claridad, exactitud y precisión el significado de una palabra o la naturaleza de una persona o cosa."*⁴
- Determinar: *"Establecer o fijar algo."*⁵

Ahora bien, el Concejo Municipal de CHACHAGÜÍ al indicar en el Acuerdo No. 022 de 2014 que los subsidios serían "hasta" el porcentaje allí señalado, no estableció con claridad cuáles iban a ser los porcentajes de subsidios que debían aplicar las empresas de servicios públicos, dejando al Alcalde y a dichas empresas la definición de los mismos; pues así quedó evidenciado con el acervo probatorio que allegó el recurrente a través de los cuales se evidencia que fue cancelado el valor de los subsidios a las empresas de servicios en el municipio.

Sobre lo mencionado anteriormente, la Oficina Asesora Jurídica de esta Superintendencia señaló en el Concepto No. 248 de 2012:

"Como puede apreciarse del texto transcrito y de los apartes subrayados, la ley ha establecido los topes máximos para los factores de subsidio para los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo en un 70% para el estrato 1, 40% para el estrato 2, y un 15% para el estrato 3.

De igual manera, le confirió a los Concejos Municipales la atribución para fijar dentro de los límites de los topes anteriormente referidos, los porcentajes de subsidio requeridos en cada municipio en orden a atender los subsidios necesarios. Esta atribución es de carácter legal, por lo que no es susceptible de ser reemplazada mediante otras figuras, mucho menos por vía contractual entre prestadores y municipios.

En ese orden de ideas, es estrictamente necesario que el Concejo Municipal o Distrital fije los porcentajes de subsidios para los estratos 1, 2 y 3, ya que la competencia para señalar tales montos de los subsidios, así como los porcentajes de las contribuciones corresponde al

³ Artículo 28 del Código Civil Colombiano: *"SIGNIFICADO DE LAS PALABRAS. Las palabras de la ley se entenderán en su sentido natural y obvio, según el uso general de las mismas palabras; pero cuando el legislador las haya definido expresamente para ciertas materias, se les dará en éstas su significado legal."*

⁴ Tomado de la Real Academia Española. <http://dle.rae.es/>.

⁵ Tomado de la Real Academia Española. <http://dle.rae.es/>.

concejo municipal o distrital respectivo, a través de los acuerdos correspondientes, actos que gozan de presunción de legalidad, razón por la cual no es posible abstenerse de aplicarlos mientras no medie la declaratoria de nulidad, la suspensión por la jurisdicción contenciosa o se hubiere expedido otro acto que declare su derogatoria." Subrayado propio.

Para el caso del municipio de CHACHAGÜÍ, queda claro que el Acuerdo de aprobación de los subsidios y las contribuciones fue reportado oportunamente en el SUI, pero en este no se observa la definición de los porcentajes de subsidios tal como se puede apreciar en la imagen que se expone a continuación:

ARTÍCULO SEGUNDO: Establecer los siguientes porcentajes de subsidios para la usación de los servicios de acueducto, alcantarillado y aseo, pertenecientes al municipio de Chachagüí y que se encuentren en estratos 1, 2, y 3		
ESTRATO	PORCENTAJE	
1	HASTA EL 70%	
2	HASTA EL 40%	
3	HASTA EL 15%	

Se recuerda al recurrente que para acreditar éste requisito, la Superintendencia debe verificar que el municipio haya atendido 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, esto es el Decreto 1013 de 2005, compilado en el Decreto 1077 de 2015, y el artículo 125° de la Ley 1450 de 2011; tal como lo señala el artículo 4° de la Ley 1176 de 2007, reglamentado por el artículo 2.3.5.1.2.1.6° del Decreto 1077 de 2015.

Por lo antes expuesto, esta Superintendencia desestima los argumentos del recurrente, pues el Concejo Municipal debió fixar los porcentajes de subsidios para efectos de atender los criterios de "solidaridad" y "redistribución" dentro del régimen tarifario señalados en el artículo 368 de la Constitución Política, siendo imposible tener en cuenta la documentación allegada como prueba de la aplicación y transferencia de los subsidios a las empresas de servicios públicos, puesto que los mismos no corresponden al **Acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidios y contribuciones para la vigencia 2015 expedido de conformidad con la Ley 1450 de 2011**, tal como lo establece el Decreto 1077 de 2015.

3.3. Efectos de la descertificación

Afirma que el Municipio de CHACHAGÜÍ actuó en cumplimiento de la Ley, pues en aplicación prevalente de lo sustancial sobre lo formal pagó los subsidios sin extralimitarse, siendo clara la ausencia de conductas dolosas o intencionales. Además señala que la descertificación produciría una grave dificultad administrativa y presupuestal con implicaciones sociales para el cumplimiento del programa de Gobierno.

En primer lugar, es pertinente aclararle al recurrente que el requisito que incumplió el municipio se encuentra señalado en el Decreto 1077 de 2015; partiendo de que la anterior es una norma procesal y que de acuerdo con lo establecido en el artículo 13 de la Ley 1564 de 2012⁶, el concejo municipal debió expedir el acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidios.

Al respecto, la Corte Constitucional se ha pronunciado así⁷:

"Pues bien, nótese cómo las leyes de estirpe procesal son de orden público y en consecuencia de obligatoria observancia. Sus dictados entonces, son ajenos al querer de los individuos: particulares y funcionarios llamados a aplicarlas."

"(...) En efecto, ha de repetirse, que la condición de normas taxativas que caracteriza las leyes que rigen los procedimientos es de inexorable acatamiento, máxime cuando estas normas constituyen un presupuesto para la realización de la justicia como valor superior del sistema normativo."

"(...) En este orden, los términos procesales se hacen tan imperativos que su cumplimiento, es una manifestación de uno de los principios sobre los cuales reposa el derecho procesal."

⁶ Artículo 13 de la Ley 1564 de 2012: "Las normas procesales son de orden público y, por consiguiente, de obligatorio cumplimiento, y en ningún caso podrán ser derogadas, modificadas o sustituidas por los funcionarios o particulares, salvo autorización expresa de la ley".

⁷ Corte Constitucional. Sentencia T - 213 del 28 de febrero 2008. MP Doctor Jaime Araújo Rentería

Así las cosas, no es cierto que la descertificación del Municipio de CHACHAGÜÍ, según lo afirma el recurrente, obedeció a causas de forma. Según lo señala el artículo 228 de la Constitución Política, el principio de la prevalencia del derecho sustancial constituye un imperativo dentro del ordenamiento jurídico, el cual no es excluyente de las normas procesales ni preferente de las normas sustanciales. Sobre este tema la Corte se pronunció⁸ y aclaró lo siguiente:

"(...) Si bien este principio constitucional adquiere una gran trascendencia y autoridad en todo el ordenamiento jurídico y especialmente en las actuaciones judiciales, ello no quiere decir que las normas adjetivas o de procedimiento carezcan de valor o significación. Hay una tendencia en este sentido, que pretende discutir la validez de las normas que establecen requisitos y formalidades, y que es preciso rechazar para poner las cosas en su punto, en estas materias constitucionales, y concluir entonces que, no obstante la aludida prevalencia, dichas normas cuentan también con firme fundamento constitucional y deben ser fielmente acatadas (...)"

Ahora bien, teniendo en cuenta que los efectos de la descertificación se encuentran señalados en la Ley 1176 de 2007 y reglamentados en el Decreto 1077 de 2015, deben ser aplicados cuando esta SSPD decida que un municipio o distrito es descertificado, y por lo tanto está revestido del principio de legalidad.

Es necesario aclarar que la normatividad en mención contiene mandatos que se presumen ajustados a la ley mientras no sea declarada su nulidad o suspensión por la jurisdicción, razón por la cual son de obligatorio cumplimiento. La competencia para pronunciarse sobre la legalidad o no de las normas atrás mencionadas, está legalmente atribuida a la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo, por lo que las mismas pueden ser demandadas por quienes consideren que son ilegales. En consecuencia, con el recurso de reposición no se puede pretender que lo señalado en una Ley no tenga aplicación y menos aún, que sea atacada su constitucionalidad y legalidad.

Sobre las aseveraciones del recurrente respecto de la "sanción" impuesta por esta Superintendencia, debe aclararse que el proceso de certificación es una actuación que se adelanta en estricto cumplimiento de las disposiciones legales teniendo a cada municipio de manera independiente y para cada ente territorial se analizó el cumplimiento de requisitos para efectos de obtener la certificación de la vigencia 2015.

Dicho proceso no se entiende como una actuación sancionatoria, por ello, las normas procesales que se deben aplicar al presente proceso de conformidad con el artículo 2.3.5.1.2.1.10. del Decreto 1077 de 2015, son las consagradas en el procedimiento administrativo general y no en el sancionatorio como en forma equivocada se pretende hacer ver.

Dado que la norma es clara en señalarle al alcalde el deber de asumir unas cargas procesales, que, si no cumple con ellas, le es aplicable la consecuencia procesal que el ordenamiento jurídico prevé para tales casos, esto es, la prevista en el artículo 5º de la Ley 1176 de 2007, reglamentado por el Decreto 1077 de 2015, según la cual, si la entidad territorial que es sujeto del proceso de certificación, no hubiera reportado la información en los términos señalados por el Gobierno Nacional, debe entenderse que pierde la administración de los recursos del SGP y la competencia para asegurar la prestación de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo.

En conclusión, se evidencia que el ente territorial no cumplió el requisito correspondiente al Acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidio y aporte solidario de acueducto, alcantarillado y aseo para la vigencia 2015 y, por lo tanto, el recurso formulado por el señor HENRY JAVIER ERASO CALVACHE como Alcalde del Municipio de CHACHAGÜÍ del Departamento de NARIÑO, no prospera y en consecuencia la Resolución recurrida se confirma.

En virtud de lo anterior, este despacho,

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución No. SSPD 20164010054405 del 30 de septiembre de 2016, proferida por el Superintendente Delegado para Acueducto, Alcantarillado y Aseo, 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 CHACHAGÜÍ del 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).

⁸ Corte Constitucional. Sentencia C -1512 del 8 de noviembre 2000. MP Álvaro Tafur Galvis

ARTÍCULO TERCERO.- 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 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

Superintendente Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo (E)

Proyectó: Nubia Stella Duarte Blanco - Contratista Grupo de Certificaciones e Información

Revisó: María Eugenia Sierra Botero - Coordinadora Grupo de Certificaciones e Información

Visto Bueno: Carlos Andrés Bernal Casas - Contratista Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo