



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI
DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO
DE CONTRATACIÓN PÚBLICA



Al contestar por favor cite estos datos:

Radicado No.: 201941350200012254

Fecha: 01-10-2019

TRD: 4135.020.13.1.953.001225

Rad. Padre: 201941310100032964

PATRICIA HERNANDEZ GUZMAN
Director de Departamento Administrativo
Departamento Administrativo de Hacienda Municipal
Ciudad

Asunto: Competencia para Elaboración de Contratos-Comercializadores de Energía.

Cordial Saludo,

Se recibió el oficio identificado con el Orfeo 201941310100032964, donde el Jefe de la Unidad de Apoyo a la Gestión del DAHM, solicita a este Departamento, emita los lineamientos necesarios para determinar en razón a la competencia funcional, cuantía y naturaleza, qué organismo dentro de la administración municipal, ostenta la obligación para llevar a cabo la estructuración de los contratos y/o convenios entre el Municipio de Santiago de Cali y las Empresas Comercializadoras de Energía y si los mismos deben ser suscritos por el señor alcalde.

Emprendido el estudio del tema objeto de consulta, frente a los documentos, los antecedentes normativos y fácticos que hace el DAHM, en el cual concluye que la función de administración y supervisión del impuesto de alumbrado público determinado en el Decreto 411.0.20.0516 de 2016, está en cabeza de la UAESPM, el DACP evidencia que no se realizó un análisis de fondo que pueda llegar a fundamentar tal afirmación.

De igual manera, frente al señalamiento de que no existe cuantía determinada para las contrataciones a realizar con las Comercializadoras de Energía, que pueda inferir en la aplicación debida del Decreto 4112.010.20.0115 de 2019 a pesar de que preexiste un recaudo histórico, este Departamento denota que no se tuvo en cuenta para su análisis lo dispuesto en el artículo 352 de La ley 1819 de 2016 y el artículo 22 de Acuerdo 434 de 2017, que establecen "que el servicio o actividad de facturación y recaudo del impuesto no tendrá ninguna contraprestación a quien lo preste".

Analizados los antecedentes, se identifica preliminarmente un posible conflicto de competencias negativo entre dos organismos de la administración, frente a la función relacionada con la administración del impuesto de alumbrado público, atribuida por el



Centro Administrativo Municipal CAM Torre Alcaldía Piso 15
Teléfono: 8899828 www.cali.gov.co

1
pe

Q



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO
DE CONTRATACIÓN PÚBLICA

Jefe de la Unidad de Apoyo a la Gestión del Departamento Administrativo de Hacienda Municipal a la UAESPM, sin precisarlo y/o justificarlo en el marco del Decreto Extraordinario 411.0.20.0516 del 28 de Septiembre de 2016 y otras disposiciones normativas aplicables. Es importante dejar constancia en este punto que se desconoce la postura del Director de la UAESPM y de la Directora del Departamento Administrativo de Hacienda Municipal.

Resulta imperativo entonces precisar, que de conformidad con lo dispuesto en el Decreto Extraordinario No. 411.0.20.0516 de 2016 artículo 52, la competencia para dirimir un posible conflicto de competencia en la administración municipal, le corresponde al Departamento Administrativo de Gestión Jurídica Pública, para lo cual se recomienda a su Organismo a través de la Directora del Departamento Administrativo de Hacienda Municipal, previa justificación, esbozar los argumentos que considere fundamentan tal posición frente al tema en discusión.

No obstante, lo anterior, el DACP, en aras de emitir una opinión frente a la función de administrar el impuesto de alumbrado público, requiere establecer el marco normativo del tema bajo estudio en los siguientes términos:

El Decreto 2424 de julio 18 de 2006 *"Por el cual se regula la prestación del servicio de alumbrado público"*, establece en el artículo 4 que:

"Los municipios o distritos son los responsables de la prestación del servicio de alumbrado público. El municipio o distrito lo podrá prestar directa o indirectamente, a través de empresas de servicios públicos domiciliarios u otros prestadores del servicio de alumbrado público."

Parágrafo. *Los municipios tienen la obligación de incluir en sus presupuestos los costos de la prestación del servicio de alumbrado público y los ingresos por impuesto de alumbrado público en caso de que se establezca como mecanismo de financiación.*

Esta sobretasa podrá recaudarse junto con el impuesto predial unificado para lo cual las administraciones tributarias territoriales tendrán todas las facultades de fiscalización, para su control, y cobro.

De otra parte, frente al recaudo y facturación del impuesto de alumbrado público, con la promulgación de la Ley 1819 de 2016 *"Por medio de la cual se adopta una reforma tributaria estructural"*, se fortalecen los mecanismos para la lucha contra la evasión y la

2



Centro Administrativo Municipal CAM Torre Alcaldía Piso 15
Teléfono: 8899828 www.cali.gov.co



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO
DE CONTRATACIÓN PÚBLICA

elusión fiscal, y se dictan otras disposiciones", el artículo 352 dispuso : *"El recaudo del impuesto de alumbrado público lo hará el Municipio o Distrito o Comercializador de energía y podrá realizarse mediante las facturas de servicios públicos domiciliarios. Las empresas comercializadoras de energía podrán actuar como agentes recaudadores del impuesto, dentro de la factura de energía y transferirán el recurso al prestador correspondiente, autorizado por el Municipio o Distrito, dentro de los cuarenta y cinco (45) días siguientes al de su recaudo. Durante este lapso de tiempo, se pronunciará la interventoría a cargo del Municipio o Distrito, o la entidad municipal o Distrital a fin del sector, sin perjuicio de la realización del giro correspondiente ni de la continuidad en la prestación del servicio. El Municipio o Distrito reglamentará el régimen sancionatorio aplicable para la evasión de los contribuyentes. El servicio o actividad de facturación y recaudo del impuesto no tendrá ninguna contraprestación a quien lo preste." (Subrayas fuera de texto).*

La Ley 97 de 1913, en su artículo 1 facultó al concejo de Bogotá para crear libremente impuestos y contribuciones, entre ellos, el impuesto sobre el servicio de alumbrado público señalado en el literal d), facultad que se hizo extensiva a todos los municipios con la promulgación de la Ley 84 de 1915.

Concordante con lo anterior, el artículo 29 de la Ley 1150 de 2007, señaló de manera taxativa que corresponde a la Creg regular el contrato y el costo de facturación y recaudo conjunto con el servicio de energía de la contribución creada por la Ley 97 de 1913 y 84 de 1915 con destino a la financiación de este servicio especial inherente a la energía.

Es así que, bajo esta facultad, la CREG emite la Resolución 122 de 2011, *"Por la cual se regula el contrato y el costo de facturación y recaudo conjunto con el servicio de energía del impuesto creado por la Ley 97 de 1913 y 84 de 1915 con destino a la financiación del servicio de alumbrado público"*, modificada por la Resolución 005 de 2012, dispuso:" (...)

ARTÍCULO 1. Modificar las definiciones de Costo de facturación y recaudo conjunto del impuesto de alumbrado público, así como de Facturación, contenidas en el artículo 2 de la Resolución CREG 122 de 2011, las cuales quedaran de la siguiente manera:

Costo de facturación y recaudo conjunto del impuesto de alumbrado público: Corresponde a los costos en que incurre la empresa prestadora del servicio público domiciliario de energía eléctrica para totalizar en el cuerpo de la factura del servicio de energía eléctrica, el valor correspondiente al impuesto al alumbrado público, distribuirla a sus usuarios y hacer el respectivo recaudo. También

3



Centro Administrativo Municipal CAM Torre Alcaldía Piso 15
Teléfono: 8899828 www.cali.gov.co

[Firma]

[Firma]



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO
DE CONTRATACIÓN PÚBLICA

corresponde a los costos en los que incurra la empresa para generar la factura del impuesto de alumbrado público de manera separada, cuando el usuario así lo solicite.

Facturación: Corresponde a las actividades de recepción de información sobre los sujetos pasivos objeto del impuesto de alumbrado público reportada por el municipio o distrito, totalizar en el mismo cuerpo de la factura de energía eléctrica, pero de manera separada el valor correspondiente al impuesto al alumbrado público y distribuirla entre sus usuarios. También se encuentran dentro de estas actividades la de emitir la factura del impuesto de alumbrado público de forma independiente del servicio domiciliario de energía eléctrica, cuando así lo solicite el usuario.

ARTÍCULO 2. Modificar el artículo 3° de la Resolución CREG 122 de 2011 el cual quedara de la siguiente manera:

ARTÍCULO 3. Contrato y/o convenio de facturación y recaudo conjunto. El contrato y/o convenio de facturación y recaudo tiene como objeto determinar las condiciones en las cuales una empresa prestadora del servicio público domiciliario de energía eléctrica, totaliza en el cuerpo de la respectiva factura el valor correspondiente al impuesto al alumbrado público, recauda el impuesto de alumbrado público de manera conjunta con el servicio público domiciliario de energía eléctrica y/o factura de manera separada dicho impuesto si así lo solicita el usuario.

En este evento, el Municipio deberá establecer el procedimiento correspondiente para evitar la evasión fiscal.

El contrato y/o convenio de facturación y recaudo es celebrado por una empresa prestadora del servicio público domiciliario de energía eléctrica y el municipio o distrito, quien es el responsable de la prestación del servicio de alumbrado público.

ARTÍCULO 3. Modificar el artículo 6° de la Resolución CREG 122 de 2011 el cual quedara así:

ARTÍCULO 6. Obligaciones del prestador del servicio público de energía eléctrica. El contrato de facturación y recaudo conjunto deberá contener las obligaciones y deberes que correspondan al prestador del servicio de energía eléctrica, las cuales deberán determinarse en forma expresa, clara y concreta. Sin perjuicio de las obligaciones establecidas en el respectivo contrato, las exigidas por la Ley y en la presente Resolución, el prestador del servicio público de energía eléctrica deberá:

- 1. Efectuar la facturación del impuesto al alumbrado público según las condiciones indicadas en el contrato y en esta resolución.*
- 2. Totalizar en el cuerpo de la factura de energía eléctrica el valor correspondiente al impuesto al alumbrado público, indicando claramente el concepto e incluyendo la información mínima*

4



CO - SC - CER052015



Centro Administrativo Municipal CAM Torre Alcaldía Piso 15
Teléfono: 8899828 www.cali.gov.co



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI
DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO
DE CONTRATACIÓN PÚBLICA

establecida en el artículo 7° de la presente resolución, realizar el recaudo de dicho impuesto de manera conjunta con el servicio domiciliario de energía eléctrica y en caso de ser requerido por el usuario, facturar de manera separada el valor del respectivo impuesto.

- 3. Efectuar el recaudo del impuesto al alumbrado público sólo a sus usuarios registrados en la base de datos de la empresa de acuerdo con la información sobre los sujetos pasivos del impuesto, reportados por el municipio o distrito.*
- 4. Entregar la factura con el valor totalizado del impuesto de alumbrado público determinado por el municipio o distrito.*
- 5. Recaudar el impuesto de alumbrado público de acuerdo a la tarifa determinada por el municipio o distrito según la normatividad vigente.*
- 6. Trasladar el recaudo al municipio o distrito, en las fechas y plazos establecidos en el respectivo contrato, junto con la información relativa a los valores facturados y recaudados.*
- 7. Trasladar al municipio las peticiones, quejas y reclamos que reciba por la facturación y recaudo del impuesto de alumbrado público. (...)."*

Teniendo clara la normatividad que regula el tema, se requiere igualmente analizar las disposiciones municipales, a la luz del artículo 22 del Acuerdo 0434 de 2017, "Por el cual se modifican parcialmente el estatuto Tributario Municipal y se dictan otras disposiciones", donde se estableció:

"Artículo 22: MODIFIQUESE: el artículo 171 del Acuerdo 321 de 2011, compilado en el artículo 176 del decreto Extraordinario 411.0.20.0259 de 2015, el cual quedará así:

Artículo 176: Recaudo y Facturación: El recaudo del impuesto de alumbrado público podrá efectuarse directamente por el organismo competente dentro de la Administración Municipal o a través de Empresas Comercializadoras de energía y podrá realizarse mediante facturas de servicios públicos domiciliarios.

Las Empresas Comercializadoras de energía podrán actuar como agentes recaudadores del impuesto dentro de la factura de energía y transferirán los recursos recaudados al Municipio de Santiago de Cali o a quien este designe, dentro de los cuarenta y cinco (45) días siguientes al de su recaudo. Durante este lapso de tiempo, se pronunciará el supervisor y/o interventor de la Unidad Administrativa Especial de Servicios Públicos-UAESPM, sin perjuicio de la realización del

5



Centro Administrativo Municipal CAM Torre Alcaldía Piso 15
Teléfono: 8899828 www.cali.gov.co



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO
DE CONTRATACIÓN PÚBLICA

giro correspondiente al de la continuidad en la prestación del servicio; independientemente de la fiscalización a cargo del Departamento Administrativo de Hacienda. (...)"

Ahora bien, en virtud de las funciones señaladas en el Decreto Extraordinario No. 411.0.20.0516 de 2016 se tiene:

I- En el artículo 67, refiere las funciones del Departamento Administrativo de Hacienda, indicando en el numeral 1, que le corresponde la administración de los tributos municipales que no sean competencia de otro organismo o entidad municipal. La administración de los tributos comprende su recaudación, fiscalización, liquidación, discusión, cobro, devolución, sanción y todo el demás aspecto relacionados con el cumplimiento de las obligaciones tributarias.

II- Por su parte, el artículo 222, determina las funciones de la Unidad Administrativa Especial de Servicios Públicos Municipales- UAESPM, en los numerales 1, 2, 3 y 14, entre otras, que se transcriben:

1- Diseñar las estrategias, planes y programas para el manejo integral de los residuos sólidos, alumbrado público y servicios funerarios.

2- Dirigir y coordinar la prestación de los servicios públicos propios del manejo integral de los residuos sólidos, alumbrado público y los servicios funerarios.

3-Realizar el seguimiento y la evaluación de los servicios propios del manejo integral de residuos sólidos, alumbrado público y servicios funerarios.

14- Administrar la prestación del servicio de alumbrado público y supervisar los prestadores del mismo. (subrayas fuera de texto).

En este punto, y a título de mera opinión, el DACP considera que dentro de las funciones específicas de la UAESPM, no se encuentra la administración del impuesto de alumbrado público, esto es, se refiere es a la administración del servicio de alumbrado público y la supervisión del mismo. Por tanto y por no recaer la función específica de administrar el impuesto de alumbrado público en otro organismo del ente territorial conforme al Decreto 411.0.20.0516 de 2016, se aplica entonces el artículo 67 ibídem, el cual contiene las funciones del Departamento Administrativo de Hacienda,

6



Centro Administrativo Municipal CAM Torre Alcaldía Piso 15
Teléfono: 8899828 www.cali.gov.co

[Firma manuscrita]



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO
DE CONTRATACIÓN PÚBLICA

indicando en el numeral 1, que le corresponde la administración de los tributos municipales que no sean competencia de otro organismo o entidad municipal. Es decir, aplica para el presente caso, la función general.

Es claro entonces que:

- Por disposición expresa del artículo 352 de la Ley 1819 de 2016, el recaudo del impuesto de alumbrado público lo hará el Municipio o Distrito o Comercializador de energía, quienes podrán actuar como agentes recaudadores, podrá realizarse mediante las facturas de servicios públicos domiciliarios y el servicio o actividad de facturación y recaudo del impuesto, no tendrá ninguna contraprestación a quien lo preste.

Corolario con lo anterior, lo dispuesto en la Ley 1150 de 2007, en su artículo 29 y el desarrollo que del mismo hacen las Resoluciones de la CREG mencionadas, se mantiene vigente, salvo lo relativo a la obligación de remunerar a quien preste este servicio; lo anterior, por la expresa disposición del artículo 352 de la Ley 1819 de 2016 a la que se hizo mención.¹

- El municipio puede efectuar el recaudo del impuesto de alumbrado público directamente a través del organismo competente o a través de empresas comercializadoras de energía, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 22 del Acuerdo 0434 de 2017 y podrá hacerlo mediante las facturas de servicios públicos domiciliarios.
- Si el recaudo de este tributo, lo hace a través de una empresa prestadora de este servicio público, tendrá que hacerlo previa celebración de un contrato de recaudo y de facturación conjunta, bajo los criterios normativos que regulan el tema y lo expresamente establecido por la CREG en las Resoluciones 122 de 2011, modificada por la Resolución 005 de 2012, el acuerdo 434 de 2017 y el Decreto 4110.20.0741 de 2016 y los que lo lleguen a modificar en especial teniendo en cuenta lo previsto en el artículo 352 de la Ley 1819 de 2016

¹ Radicado: 2-2017-013411 del 5 de mayo de 2017-Subdirección de Fortalecimiento Institucional Territorial- Dirección General de Apoyo Fiscal - Ministerio de Hacienda



Centro Administrativo Municipal CAM Torre Alcaldía Piso 15
Teléfono: 8899828 www.cali.gov.co



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO
DE CONTRATACIÓN PÚBLICA

- Al Departamento Administrativo de Hacienda, órgano de la administración central, le compete la administración de los tributos municipales, que no sean competencia de otro organismo o entidad municipal. La administración de los tributos comprende su recaudación, fiscalización entre otras. Es decir, ejerce como autoridad y ente rector del ramo o especialidad de la administración que le ha sido asignado en materia tributaria en la administración central a la luz del numeral 1 del artículo 23 y numeral 1 del artículo 67 del Decreto Extraordinario No. 411.0.20.0516 de 2016.
- Compete a la Unidad Administrativa Especial de Servicios Públicos Municipales-UAESPM, diseñar las estrategias, planes y programas para el manejo integral del alumbrado público; dirigir y coordinar la prestación de los servicios públicos propios del alumbrado público; administrar la prestación del servicio de alumbrado público y supervisar los prestadores del mismo.

Es decir, las funciones de este organismo, versan sobre la prestación del servicio de alumbrado público, no el recaudo ni facturación del impuesto del alumbrado público y su propósito es garantizarlo, coordinarlo, supervisar y controlar el servicio de alumbrado público, entre otras, de acuerdo con lo consagrado en los artículos 221 y 222 del Decreto Extraordinario No. 411.0.20.0516 de 2016.

Lo anterior, sin perjuicio del pronunciamiento que el supervisor de la UAESPM debe realizar dentro del lapso de los 45 días siguientes al recaudo, término dentro del cual las operadoras deberán hacer la transferencia del recaudo al Municipio de Santiago de Cali conforme a lo establecido en el artículo 22 del acuerdo 434 de 2017 que modificó el artículo 171 del Acuerdo 321 de 2011, compilado en el artículo 176 del Decreto Extraordinario 411.0.20.0259 de 2015.

- A la par de lo anterior, el DACP, no observa desde el análisis del Decreto 411.0.20.0516 de 2016, que otro organismo de la administración central, tenga dentro de sus competencias, la administración que incluye el recaudo y la facturación del impuesto del alumbrado público.

Visto lo anterior, a la fecha de esta consulta y sin que haya informado la forma en que se ha recaudado este impuesto, a título de opinión este Departamento considera que la

8



Centro Administrativo Municipal CAM Torre Alcaldía Piso 15
Teléfono: 8899828 www.cali.gov.co



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO
DE CONTRATACIÓN PÚBLICA

administración del impuesto de alumbrado público está en cabeza del DAHM, de conformidad con el numeral primero del artículo 67 del Decreto 411.0.20.0516 de 2016.

Se reitera en este punto que el posible conflicto de competencia que se esgrime por el Organismo consultante, deberá ser definido por el Departamento Administrativo de Gestión Jurídica Pública, quien determinará si ésta función está en cabeza del DAHM u otro organismo.

Consecuentemente deberán celebrarse, en caso que no se hayan suscrito, los respectivos contratos con las comercializadoras, bajo los criterios normativos que regulan el tema, que ya fueron expuestos en este concepto, el cual se reitera, no genera ninguna contraprestación a quien lo preste, luego no tiene cuantía.

Se hace necesario puntualizar, que la opinión desplegada en este escrito por el DACP, no obliga y no le atañe resolverlo, siendo el Departamento Administrativo de Gestión Jurídica el idóneo para dirimirlo, de conformidad con las funciones estipuladas en el artículo 52 y numeral 3 del artículo 53 del 411.0.20.0516 de 2016.

Frente a la pregunta: *¿qué organismo dentro de la administración municipal ostenta la obligación para llevar a cabo la estructuración de los contratos y/o convenios entre el Municipio de Santiago de Cali y las empresas comercializadoras de energía y si los mismos deben ser suscritos por el señor alcalde?*, el DACP, lo absolverá una vez sea dirimido el posible conflicto de competencia planteado por el DAHM.

Atentamente,

LUZ ADRIANA VASQUEZ TRUJILLO
Director de Departamento Administrativo

c.c.: Unidad Administrativa Especial de Servicios Públicos - UAESPM

Proyecto: Rosa Rojas Garcia-Contratista
Francia Lamos Arzayus- Profesional Universitario
Reviso: Martha Lucia Ramirez Quiñones-Asesora
Andrés Felipe Pereira Rodríguez - Subdirector de Departamento Administrativo

