

Mesa de Trabajo	
Tipo de Auditoría o Actuación Especial	AEF /TEMA O ASUNTO a la contratación de la unidad administrativa teatro municipal enrique buenaventura – vigencia 2023
Entidad auditada o asunto auditado	UNIDAD ADMINISTRATIVA TEATRO MUNICIPAL ENRIQUE BUENAVENTURA
Vigencia PVCFT	Vigencia 2024
Fecha de realización	Julio 8 de 2024

I. Temas a tratar

De conformidad al procedimiento ACTUACIÓN ESPECIAL DE FISCALIZACIÓN CÓDIGO PRO-P4-223 versión 10, se reúne el equipo auditor: ADRIANA CEDEÑO LÓPEZ Auditora II Líder; y YENITH HURTADO, y Nubia Miranda Bolaños Profesional Universitaria con la Directora Técnica ante el sector Educación, NAZLY JULIETH RUÍZ ZÚÑIGA, Supervisora, con el objeto de analizar la respuesta de la entidad auditada, con relación a las observaciones contenidas en el Informe Preliminar y trasladado para el ejercicio del derecho de contradicción, producto del ejercicio auditor de la Actuación Especial de Fiscalización Tema o Asunto a la Contratación de la Unidad Administrativa Teatro Municipal Enrique Buenaventura – Vigencia 2023.

II. Desarrollo del tema

Una vez trasladado el Informe preliminar a la entidad auditada y ofrecida su respuesta, corresponde evaluar la misma y establecer la pertinencia de las observaciones en él contenidas y establecerlas como hallazgos en el informe final.

OBSERVACIÓN ADMINISTRATIVA N° 1 –Debilidades en la formulación de los Estudios y documentos previos.

En los 54 contratos de la muestra contractual de contratación directa, prestación de servicios profesionales o de apoyo a la gestión, se encontró que el documento denominado estudio previo, MAJA01.04.01. P002.F 001, versión 3, en el punto 6. Descripción de la necesidad que se pretende satisfacer con la contratación, sólo manifiesta que se requiere personas idóneas para adelantar el objeto contractual, sin determinar el perfil y experiencia requerida específicamente. Así mismo en el estudio del sector, no establece el análisis del valor del contrato.

Lo anterior no atiende el Decreto 1083 de 2015 **ARTÍCULO 2.2.2.3.2 Estudios.**
ARTÍCULO 2.2.2.3.7 Experiencia, en concordancia con la Circular 4135.010.22.2.1020.000679 por la cual se establece la Tabla de Honorarios para los contratos de prestación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión de personas naturales de la Alcaldía Distrital de Santiago de Cali para la vigencia 2023, que en su texto manifiesta lo siguiente:

Para la preparación de los documentos en la etapa precontractual de los contratos de prestación de servicios y de apoyo a la gestión de personas naturales, se recomienda a los organismos de la Alcaldía Distrital de Santiago de Cali:

1) Identificar las necesidades que deben ser satisfechas mediante contratos de prestación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión, de conformidad con lo establecido en el Plan Anual de Adquisiciones, plan de previsión y en el certificado de insuficiencia de personal emitido por el Departamento Administrativo de Desarrollo e Innovación Institucional.

2) Con base en la anterior identificación, determinar de manera detallada en los estudios previos, el perfil (formación académica y experiencia) así como el plazo que se requiere para la satisfacción de la necesidad.

(subrayado y negrillas ajeno al texto original)

Lo anteriormente descrito se presenta por debilidades en el control en la etapa de planeación contractual y en la aplicación de las normas jurídicas que rigen la misma, generando personal contratado sin precisar perfil y experiencia para la necesidad a satisfacer en la contratación.

RESPUESTA DE LA ENTIDAD

Se solicita al ente de control retirar la observación teniendo en cuenta que no existe omisión por parte del Teatro en la elaboración de los estudios y documentos previos, toda vez que, el perfil y la experiencia requerida por la entidad se consigna en los formatos que se anunciaron a continuación, los cuales integran la etapa de planeación del contrato como bien lo cita, lo describe y los conoce, el equipo auditor en la observación No. 2.

1) MAJA01.04.02.P007.F001 VERIFICACIÓN DE CUMPLIMIENTO DE REQUISITOS PARA PRESTACION DE SERVICIOS

2) *Certificado de Idoneidad y experiencia personal natural.*

3) *Certificado de insuficiencia de personal.*

Por ello, es importante que el Órgano de Control, analice la información precontractual, como un todo que refleja la planeación de la contratación, y no de manera aislada, puesto que de pretenderse lo contrario, sería incluso, como generar el mensaje de que los anexos de los estudios previos o de un pliego de condiciones no hacen parte integral de los mismos, restándole su validez.

De otra parte, en relación a lo expresado por el equipo auditor textualmente “*Así mismo en el estudio del sector, no establece el análisis del valor del contrato*” recalcamos que el Decreto 1082 de 2015 en su Artículo 2.2.1.2.1.4.9, puntualmente establece sobre este aspecto, que una vez se demuestre la idoneidad y experiencia de la persona que se va a contratar de manera directa, no es necesario que la Entidad Estatal haya obtenido previamente varias ofertas, de lo cual el ordenador del gasto debe dejar constancia escrita:

Artículo 2.2.1.2.1.4.9. *Contratos de prestación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión, o para la ejecución de trabajos artísticos que solo pueden encomendarse a determinadas personas naturales. Las Entidades Estatales pueden contratar bajo la modalidad de contratación directa la prestación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión con la persona natural o jurídica que esté en capacidad de ejecutar el objeto del contrato, siempre y cuando la Entidad Estatal verifique la idoneidad o experiencia requerida y relacionada con el área de que se trate. En este caso, no es necesario que la Entidad Estatal haya obtenido previamente varias ofertas, de lo cual el ordenador del gasto debe dejar constancia escrita”.* (Subraya fuera de texto).

Complementario a lo dicho, nótese que sí el criterio del equipo auditor es la referida Circular 4135.010.22.2.1020.000679, en la misma, se dispone sobre el asunto de la observación, recomendaciones para la preparación de los documentos en la etapa precontractual de los contratos de prestación de servicios y de apoyo a la gestión de personas naturales.

Así las cosas, y esperando que la CGSC, reciba los argumentos dados por el Teatro, solicitamos retirar la observación.

ANÁLISIS DEL EQUIPO AUDITOR

Analizada la respuesta del sujeto de control, en el sentido que debe valerse como determinación del perfil y experiencia lo establecido en los formatos de verificación de cumplimiento de requisitos para prestación de servicios, Certificado de Idoneidad y experiencia personal natural, cuando estos certificados en ningún caso mencionan el requisito establecido para la vinculación de personal, sino que se refieren específicamente a los requisitos cumplidos por el contratista, sin que previamente se haya establecido el requisito a cumplir por la persona a vincular, tal como lo señala la circular emanada del Distrito para establecer la Tabla de Honorarios y conforme lo señala la ley en el Decreto 1083 de 2015 **ARTÍCULO 2.2.2.3.2 Estudios.** **ARTÍCULO 2.2.2.3.7 Experiencia.** Los documentos mencionados, si bien pueden ser previos a la celebración del contrato no se pueden denominar “Estudio Previo”, en el cual, como ya se dijo se debe establecer con precisión los estudios y experiencia necesaria para ser vinculado, y no el análisis específico de los estudios y experiencia de la persona vinculada, lo cual también fue objeto de observación en el informe

En cuanto al Certificado de insuficiencia de personal., como se pudo observar en la ejecución de la auditoría, corresponde a 22 perfiles, cuando en realidad se contrataron 54 personas de diferente perfil y no son coincidentes en su información respecto de los documentos que la entidad pretende hacer valer como estudio previo, porque como se ha señalado, corresponden

a la persona vinculada específicamente y no al perfil que previamente debía establecer la entidad.

No se trata de un capricho del ente auditor establecer una observación administrativa en este sentido, sino que se encamina a que la entidad mejore sus procesos, y por lo tanto tampoco puede ser caprichosa la actitud de la entidad de perpetuarse en el error, por ello, no son de recibo los argumentos de la entidad que no enervan el núcleo de la observación y por ello se configura en Hallazgo Administrativo No 1, en los mismos términos concebidos en el Informe Preliminar.

HALLAZGO ADMINISTRATIVO N° 1 –Debilidades en la formulación de los Estudios y documentos previos.

En los 54 contratos de la muestra contractual de contratación directa, prestación de servicios profesionales o de apoyo a la gestión, se encontró que el documento denominado estudio previo, MAJA01.04.01. P002.F 001, versión 3, en el punto 6. Descripción de la necesidad que se pretende satisfacer con la contratación, sólo manifiesta que se requiere personas idóneas para adelantar el objeto contractual, sin determinar el perfil y experiencia requerida específicamente. Así mismo en el estudio del sector, no establece el análisis del valor del contrato.

Lo anterior no atiende el Decreto 1083 de 2015 **ARTÍCULO 2.2.2.3.2 Estudios. ARTÍCULO 2.2.2.3.7 Experiencia**, en concordancia con la Circular 4135.010.22.2.1020.000679 por la cual se establece la Tabla de Honorarios para los contratos de prestación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión de personas naturales de la Alcaldía Distrital de Santiago de Cali para la vigencia 2023, que en su texto manifiesta lo siguiente:

Para la preparación de los documentos en la etapa precontractual de los contratos de prestación de servicios y de apoyo a la gestión de personas naturales, se recomienda a los organismos de la Alcaldía Distrital de Santiago de Cali:

3) Identificar las necesidades que deben ser satisfechas mediante contratos de prestación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión, de conformidad con lo establecido en el Plan Anual de Adquisiciones, plan de previsión y en el certificado de insuficiencia de personal emitido por el Departamento Administrativo de Desarrollo e Innovación Institucional.

*4) **Con base en la anterior identificación, determinar de manera detallada en los estudios previos, el perfil (formación académica y experiencia)** así como el plazo que se requiere para la satisfacción de la necesidad.*
(subrayado y negrillas ajeno al texto original)

Lo anteriormente descrito se presenta por debilidades en el control en la etapa de planeación contractual y en la aplicación de las normas jurídicas que rigen la misma, generando personal contratado sin precisar perfil y experiencia para la necesidad a satisfacer en la contratación.

OBSERVACIÓN ADMINISTRATIVO N° 02 – Diligenciamiento registros y formatos

De la revisión de los documentos que sustentan la contratación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión, se evidencia en los formatos:

- MAJA01.04.02.P007.F001 VERIFICACIÓN DE CUMPLIMIENTO DE REQUISITOS PARA PRESTACION DE SERVICIOS
- Certificado de Idoneidad y experiencia personal natural

Que la información consignada no registra el perfil requerido para la ejecución del objeto contractual, registra la formación y experiencia aportadas en las Hojas de vida del contratista como se relaciona en el siguiente cuadro:

N	N° CONTRATO	PERFIL SEGÚN IDONEIDAD	OBJETO CONTRACTUAL
1	4148.050.26.1.008	Administrador de empresas con experiencia profesional de 283 meses	Prestar los servicios de apoyo a la gestión como Auxiliar Administrativo, en la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura
2	4148.050.26.1.048	Comunicadora social - periodista 28 meses. está en el rango de técnico	Prestar los servicios de apoyo al Intercolegiado de artes escénicas en el marco del convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023, ejecutado por la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura
3	4148.050.26.1.136	COMUNICADORA SOCIAL - PERIODISTA 28 MESES. ESTA COMO AUXILIAR ADMINISTRATIVO	Prestar los servicios de apoyo a la gestión como Auxiliar Administrativo en la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura
4	4148.050.26.1.050	LICENCIADA EN EDUCACIÓN BÁSICA CON ÉNFASIS EN EDUCACIÓN ARTÍSTICA 184 MESES	Prestar los servicios de apoyo como enlace artístico para la selección de talleristas y jurados en el marco del convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023, ejecutado por la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura 10.2 Alcance del objeto
5	4148.050.26.1.097	MAESTRO EN ARTES ESCÉNICAS 16 MESES	Prestar los servicios de apoyo como jurado en la selección de las obras ganadoras de Teatríos en el marco del convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023, ejecutado por la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura
6	4148.050.26.1.105	ADMINISTRADORA DE EMPRESAS.	Prestar los servicios de apoyo para el seguimiento de la programación de circulación y exhibición de artistas en Teatríos en el marco del convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023, ejecutado por la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura

7	4148.050.26.1.098	MAESTRO EN BANDOLA 127MESES	Prestar los servicios de apoyo como jurado en la selección de las obras ganadoras de Teatriños en el marco del convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023, ejecutado por la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura
8	4148.050.26.1.107	LICENCIADA EN DANZA CLÁSICA 96 MESES	Prestar los servicios de apoyo para la realización de un taller de danza en el marco del convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023, ejecutado por la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura.

En desatención a lo estipulado en la Ley 87 de 1993, artículo 2, literal e “*Asegurar la oportunidad y confiabilidad de la información y de sus registros*” garantizando que los documentos contractuales deben tener un orden y una lógica que permitan efectuar la trazabilidad de los procesos.

Lo anterior se ocasiona por debilidades en el diligenciamiento de los registros y formatos adoptados por la entidad, generando imprecisión en la información consignada.

RESPUESTA DE LA ENTIDAD:

Respetuosamente solicitamos al Órgano de Control retirar la observación administrativa, considerando precisamente que conforme a la Ley 87 de 1993, en su artículo 2, literal e, que estipula como Objetivos del sistema de Control Interno el de “*Asegurar la oportunidad y confiabilidad de la información y de sus registros*”, el Teatro evalúa que el personal que se contrata cumpla con los requisitos y esto se toma directamente de la hoja de vida y de los soportes que constatan su idoneidad y experiencia, lo cual refleja contrario a lo que expresa el equipo auditor, su confiabilidad.

De igual modo, es importante que el Órgano de Control tenga en cuenta que bajo ningún punto de vista se puede convertir en materia de reproche que el Teatro evalúe la formación académica y laboral consignada en las hojas de vida del personal que contrata como lo exponen, “*no registra el perfil requerido para la ejecución del objeto contractual, registra la formación y experiencia aportadas en las Hojas de vida del contratista*” pues básicamente, lo único que se prueba en esa tabla es que las ocho (8) personas que en ella relacionan tenían la idoneidad y la experiencia relacionada con el área de que se trate tal y como lo exige el Decreto 1082 de 2015, como citaremos a continuación:

“Artículo 2.2.1.2.1.4.9. *Contratos de prestación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión, o para la ejecución de trabajos artísticos que solo pueden encomendarse a determinadas personas naturales.* Las Entidades Estatales pueden contratar bajo la modalidad de contratación directa la prestación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión con la persona natural o jurídica que esté en capacidad de ejecutar el objeto del contrato, siempre y cuando la Entidad Estatal verifique la idoneidad o experiencia requerida y relacionada con el área de que se trate. En este caso, no es necesario que la Entidad Estatal haya obtenido previamente varias ofertas, de lo cual el ordenador del gasto debe dejar constancia escrita”. (Resaltado por fuera del texto).

Recuerden que los contratos de prestación de servicios son “INTUITU PERSONAE” esto es, en razón a la persona, por lo cual, no encontramos razón en ver reproche a que se estudie la hoja de vida del personal que se va a contratar, lo reprochable fuera que no tengan la capacidad de ejecutar el objeto del contrato.

De igual modo, no podemos aceptar, que expresen que no se está garantizando que los documentos contractuales tengan un orden y una lógica que permitan efectuar la trazabilidad de los procesos, pues cada expediente contractual, da cumplimiento a las normas del archivo general. (Ley 594 de 2000).

Por lo expuesto, solicitamos respetuosamente retirar la observación.

ANÁLISIS DEL EQUIPO AUDITOR:

De la lectura de la respuesta se puede colegir, que la entidad insiste en manifestar que no es necesario establecer con precisión el perfil y la experiencia previamente a la celebración del contrato, en el formato de verificación de idoneidad, debería estar plasmado este perfil genérico y el análisis del cumplimiento del mismo, ya con la información de la persona a vincular, no decir, como lo señala el cuadro que para celebrar un contrato de prestación de servicios se requiera un administrador con 283 meses de experiencia, esta información, que excede lo que establece la tabla de honorarios corresponde a la persona, pero debe poder correlacionarse en el mismo formato con el perfil solicitado.

Ne ningún momento se niega que las personas vinculadas cumplen el perfil o que se traten de contratos *intuitu personae*, es simplemente una llamada de atención para que los documentos contractuales, sigan una lógica que permita establecer la trazabilidad de los mismos y de la actuación de la entidad, el reproche no está en que se incumple la Ley de Archivo porque esto no está mencionado en ningún momento en la observación.

No se ofrecen argumentos para retirar la observación y por ello, se configura en Hallazgo Administrativo No 2, en los términos que establece el Informe Preliminar.

HALLAZGO ADMINISTRATIVO N° 02 – Diligenciamiento registros y formatos

De la revisión de los documentos que sustentan la contratación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión, se evidencia en los formatos:

- MAJA01.04.02.P007.F001 VERIFICACIÓN DE CUMPLIMIENTO DE REQUISITOS PARA PRESTACION DE SERVICIOS
- Certificado de Idoneidad y experiencia personal natural

Que la información consignada no registra el perfil requerido para la ejecución del objeto contractual, registra la formación y experiencia aportadas en las Hojas de vida del contratista como se relaciona en el siguiente cuadro:

N	N° CONTRATO	PERFIL SEGÚN IDONEIDAD	OBJETO CONTRACTUAL
1	4148.050.26.1.008	Administrador de empresas con experiencia profesional de 283 meses	Prestar los servicios de apoyo a la gestión como Auxiliar Administrativo, en la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura
2	4148.050.26.1.048	Comunicadora social - periodista 28 meses. está en el rango de técnico	Prestar los servicios de apoyo al Intercolegiado de artes escénicas en el marco del convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023, ejecutado por la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura
3	4148.050.26.1.136	COMUNICADORA SOCIAL - PERIODISTA 28 MESES. ESTA COMO AUXILIAR ADMINISTRATIVO	Prestar los servicios de apoyo a la gestión como Auxiliar Administrativo en la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura
4	4148.050.26.1.050	LICENCIADA EN EDUCACIÓN BÁSICA CON ÉNFASIS EN EDUCACIÓN ARTÍSTICA 184 MESES	Prestar los servicios de apoyo como enlace artístico para la selección de talleristas y jurados en el marco del convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023, ejecutado por la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura 10.2 Alcance del objeto
5	4148.050.26.1.097	MAESTRO EN ARTES ESCÉNICAS 16 MESES	Prestar los servicios de apoyo como jurado en la selección de las obras ganadoras de Teatriños en el marco del convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023, ejecutado por la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura
6	4148.050.26.1.105	ADMINISTRADORA DE EMPRESAS.	Prestar los servicios de apoyo para el seguimiento de la programación de circulación y exhibición de artistas en Teatriños en el marco del convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023, ejecutado por la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura
7	4148.050.26.1.098	MAESTRO EN BANDOLA 127 MESES	Prestar los servicios de apoyo como jurado en la selección de las obras ganadoras de Teatriños en el marco del convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023, ejecutado por la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura
8	4148.050.26.1.107	LICENCIADA EN DANZA CLÁSICA 96 MESES	Prestar los servicios de apoyo para la realización de un taller de danza en el marco del convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023, ejecutado por la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura.

En desatención a lo estipulado en la Ley 87 de 1993, artículo 2, literal e “Asegurar la oportunidad y confiabilidad de la información y de sus registros” garantizando que los documentos contractuales deben tener un orden y una lógica que permitan efectuar la trazabilidad de los procesos.

Lo anterior se ocasiona por debilidades en el diligenciamiento de los registros y formatos adoptados por la entidad, generando imprecisión en la información consignada.

OBSERVACIÓN ADMINISTRATIVA N° 3 CON PRESUNTA INCIDENCIA FISCAL Y DISCIPLINARIA - Inaplicación de los principios de la gestión fiscal

Revisado los contratos 4148.050.26.1.049-2023 y 4148.050.26.1.076-2023, se evidencia que

se realizaron pagos por honorarios superando el rango máximo según lo establece la Circular 4135.010.22.2.1020.000679, como se demuestra en el siguiente cuadro:

N° CONTRATO	PERFIL CONTRATISTA	OBJETO CONTRACTUAL	VALOR POR CUOTA	RANGO MAXIMO DEFINIDO TABLA DE HONORARIOS	DIFERENCIA
4148.050.26.1.049-2023	BACHILLER 39 MESES DE EXPERIENCIA	Prestar servicios de apoyo logístico, para la etapa de convocatoria, inscripciones, proceso formativo, verificación de datos, del intercolegiado y apoyo en puesta en escena de las obras y evento premiación en el marco del convenio interadministrativo 002-2023	\$ 3.104.885 por 6 cuotas	\$ 2.480.000	\$3.749.310
4148.050.26.1.076-2023	BACHILLER 269 MESES DE EXPERIENCIA	Prestar los servicios de apoyo operativo, para la convocatoria, inscripciones, procesos formativos del intercolegiado, recepción y organización de documentación de las instituciones educativas en el marco del convenio 002-2023	\$ 3.104.885 Por 5 cuotas	\$ 2.480.000	\$3.124.425
Total					\$6.873.310

De acuerdo con el artículo 6° de la Carta Política, que establece la cláusula general de responsabilidad de los servidores públicos, “*Los particulares sólo son responsables ante las autoridades por infringir la Constitución y las leyes. Los servidores públicos lo son por la misma causa y por omisión o extralimitación en el ejercicio de sus funciones*”. La Circular antes mencionada, que establece la Tabla de Honorarios para los para los contratos de prestación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión de personas naturales de la Alcaldía Distrital de Santiago de Cali para la vigencia 2023, es vinculante, conforme el mismo texto previene:

(...)

“En ese orden de ideas, es preciso indicar que la tabla de honorarios es una herramienta de carácter vinculante para que los ordenadores del gasto, establezcan el valor de los servicios requeridos en cada organismo de la Alcaldía Distrital de Santiago de Cali, atendiendo a unos

requisitos mínimos de idoneidad y experiencia, conforme a las disposiciones legales que rigen la materia:

Los organismos deben tener en cuenta que los honorarios a aplicar a las personas naturales prestadores de servicios profesionales y/o de apoyo a la gestión, **serán solamente los detallados en la tabla que se establece en la presente Circular, teniendo en cuenta que no habrá honorarios diferentes a los estimados en los tres rangos señalados por cada nivel de referencia**.

(Subrayado y Negrillas propias)

En la Circular antes señalada, también se establece que está dirigida, entre otros, a: *los Secretarios de Despacho, Directores de Departamentos Administrativos, Directores de las **Unidades Administrativas Especiales sin personería jurídica**, como se califica el Teatro Municipal de Cali Enrique Buenaventura, la cual está adscrita a la Administración Distrital de Santiago de Cali, en los términos previstos en la Ley 489 de 1998, “**Artículo 39.- Integración de la Administración Pública. (..) Las gobernaciones, las alcaldías, las secretarías de despacho y los departamentos administrativos son los organismos principales de la Administración en el correspondiente nivel territorial. Los demás les están adscritos o vinculados, cumplen sus funciones bajo su orientación, coordinación y control en los términos que señalen la ley, las ordenanzas y los acuerdos, según el caso**”, así mismo el principio de eficiencia y economía que rige la gestión fiscal, de acuerdo con lo prescrito por el Artículo 3 del Decreto 403 de 2020, produciendo un daño al patrimonio público valorado, presuntamente, en SEIS MILLONES OCHOCIENTOS SETENTA Y TRES MIL SETECINETOS TREINTA Y CINCO (\$ 6.873.735), resultante de la diferencia de honorarios entre lo pagado y lo establecido en la tabla aplicable para el respectivo nivel, por el número de cuotas pagadas.*

Lo anterior, por falta de aplicación de las normas y principios que rigen la materia contractual por parte del gestor fiscal y los estructuradores de la etapa precontractual, produciendo una gestión antieconómica por (\$ 6.873.735), que no se aplica a los fines funcionales y del Estado, de igual manera, la conducta antes señalada, resulta presuntamente disciplinable por vulneración de los deberes funcionales previstos en el Numeral 1 del Artículo 38 en concordancia con el Artículo 39 Numeral 1 de la Ley 1952 de 2019.

RESPUESTA DE LA ENTIDAD

Respecto de esta observación administrativa con presunta incidencia fiscal y disciplinaria, dada una presunta “*inaplicación de la gestión contractual y/o de la gestión fiscal*”, debemos indicar en primera medida que estos contratos a los que se hace mención fueron suscritos en el marco de un convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023 suscrito entre La Secretaría de Cultura de Santiago de Cali y la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura, cuyo objeto fue:

Aunar esfuerzos técnicos, humanos, administrativos y financieros para la promoción y fortalecimiento de las manifestaciones artísticas y culturales, a través de la realización del Intercolegiado de artes escénicas y del programa Domingos Infantiles (Teatriños) en el Teatro Municipal Enrique Buenaventura

de Santiago de Cali, de conformidad con el proyecto de inversión denominado: “AMPLIACIÓN DE LA OFERTA ARTÍSTICA, CULTURAL Y DE EXHIBICIÓN EN ESCENARIOS DE NATURALEZA PÚBLICA DE SANTIAGO DE CALI”, BP- 26002749, Vigencia 2023.

Vale la pena explicarles que dicho convenio nace en torno a una ficha técnica con las necesidades establecidas por la Secretaria de Cultura en las metas fijadas en el Plan de Desarrollo 2020 - 2023, para generar la “AMPLIACIÓN DE LA OFERTA ARTÍSTICA, CULTURAL Y DE EXHIBICIÓN EN ESCENARIOS DE NATURALEZA PÚBLICA DE SANTIAGO DE CALI”, BP- 26002749, tal y como reposa en su banco de proyectos desde el año 2022.

Partiendo de lo anterior, este tipo de convenios se suscriben en el marco de la autonomía administrativa y financiera con la que cuenta la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura, a la luz del Acuerdo 055 de 1999, mediante el cual fue creada, de tal manera que le permitan desarrollar los objetivos trazados en dicho acuerdo.

Ahora bien, como es sabido, este tipo de convenios son acuerdos de voluntades en el que las partes se comprometen a desarrollar todas las actividades y a realizar sus aportes contribuyendo al cumplimiento del objeto planteado, como ocurrió en el presente caso.

Realizar el Interolegiado de artes escénicas, para visibilizar el talento de los jóvenes de las instituciones educativas de las comunas y corregimientos de Cali				
Coordinación General del proyecto para realizar la programación de circulación y exhibición de artistas. (Estructuración del presupuesto para el desarrollo del proyecto. Coordinar e integrar a los actores participantes del proceso, elaborar cronograma de actividades de las diferentes instancias del proyecto, realizar seguimiento y evaluación a las etapas)	Número	1	\$ 27,000,000	\$ 27,000,000
Apoyo a la coordinación general del Interolegiado de artes escénicas.	Número	1	\$ 19,609,800	\$ 19,609,800
Apoyo logístico para la etapa de convocatoria, inscripciones, proceso formativo, verificación de datos del interolegiado y apoyo en puesta en escena de las obras y evento premiación.	Número	1	\$ 19,609,800	\$ 19,609,800
Apoyo operativo para la convocatoria, inscripciones, proceso formativo del interolegiado, recepción y organización de documentación de las IE.	Número	1	\$ 19,609,800	\$ 19,609,800
Apoyo para enlace artístico: selección de talleristas y jurados; establecer comunicación directa con los participantes del proyecto con el fin de mantenerlos informados sobre las etapas y programación del mismo.	Número	1	\$ 13,073,200	\$ 13,073,200
Piezas promocionales de los procesos artísticos del Interolegiado, (material POP) para los procesos de convocatoria, selección, eliminatoria y premiación)	Número	1	\$ 8,000,000	\$ 8,000,000
Diseño de piezas del Interolegiado y acompañamiento a la ejecución de la estrategia de promoción del Interolegiado	Número	1	\$ 17,615,000	\$ 17,615,000
Difusión y promoción del proceso de Interolegiado	Número	1	\$ 2,000,000	\$ 2,000,000
Realizar talleres en artes escénicas a los participantes del Interolegiado (3 talleres, 6 horas, para 20 personas) según la ruta de trabajo establecida por cada tallerista y la dirección del proyecto para cada jornada, generación de materiales didácticos para los talleres y apoyo personalizado a los participantes.	Número	3	\$ 3,000,000	\$ 9,000,000
Acompañamiento artístico a las manifestaciones participantes con el fin de apoyar el proceso de producción y mejoramiento de las obras presentadas en el proyecto.	Número	1	\$ 8,800,000	\$ 8,800,000

Jurados de la preselección de las 15 manifestaciones artísticas finalistas del Intercolegiado (análisis de todas las presentaciones participantes y entregar la evaluación de cada una)	Número	3	\$ 3,000,000	\$ 9,000,000
Jornada de selección de los 15 finalistas del Intercolegiado (evaluación de las obras inscritas): elementos logísticos como: acomodadores, organismos de socorro, sonido, permisos, escenografía, entre otros.	Número	1	\$ 10,182,400	\$ 10,182,400
Jurados para la selección de los ganadores del Intercolegiado.	Número	3	\$ 4,000,000	\$ 12,000,000
Realizar el registro audiovisual del proceso de selección de finalistas, ganadores y premiación.	Número	1	\$ 10,000,000	\$ 10,000,000
Suministro de materiales, insumos y refrigerios para la realización de las diferentes fases del proyecto.	Número	1	\$ 2,000,000	\$ 2,000,000
Realizar la puesta en escena de las 15 obras seleccionadas del intercolegiado de teatro y artes escénicas (sonido, permisos, acomodadores, organismos de socorro, refrigerios, hidratación, etc.)	Número	1	\$ 10,000,000	\$ 10,000,000
Realizar evento de Premiación de intercolegiado (escenografía, presentadora, sonido, video beam)	Número	1	\$ 10,000,000	\$ 10,000,000
Premios para los ganadores de las categorías participantes.	Número	1	\$ 18,000,000	\$ 18,000,000
SUB TOTAL				\$ 225,500,000

Fortalecer el Teatrino del Teatro Municipal Enrique Buenaventura con programación artística y cultural permanente destinadas a poner al alcance de los ciudadanos los bienes y servicios culturales propios de su naturaleza

Apoyo a la coordinación para el seguimiento de la programación de circulación y exhibición de artistas en el Teatrinos.	Número	1	\$ 21,000,000	\$ 21,000,000
Diseño de la estrategia de marketing de Teatrinos.	Número	1	\$ 2,500,000	\$ 2,500,000
Piezas promocionales de los procesos artísticos de Teatrinos, (material POP) para los procesos de convocatoria, selección, eliminatoria y premiación	Número	1	\$ 3,000,000	\$ 3,000,000
(3) Jurados para la selección de los grupos artísticos que se presentarán en Teatrinos.	Número	1	\$ 6,000,000	\$ 6,000,000

Difusión y promoción del proceso de Teatrinos	Número	1	\$ 1,000,000	\$ 1,000,000
Puesta en escena de las presentaciones artísticas (8) (sonido, adecuación de espacios)	Número	1	\$ 16,000,000	\$ 16,000,000
Registro audiovisual de las presentaciones artísticas de teatrinos desde la convocatoria, presentaciones de los participantes, selección de finalistas, ganadores y premiación.	Número	1	\$ 5,000,000	\$ 5,000,000
Reconocimiento a presentaciones artísticas en las diferentes categorías participantes del proyecto.	Número	8	\$ 2,500,000	\$ 20,000,000
SUB TOTAL				\$ 74,500,000
TOTAL				\$ 300,000,000

En cumplimiento de las actividades relacionadas, las cuales reiteramos, dan estricto cumplimiento a la propuesta presentada por el Teatro en respuesta a la solicitud realizada por la Secretaría de Cultura, el proyecto formulado y planificado por la Secretaría de Cultura, se suscriben los contratos con las personas que tengan la idoneidad y la experiencia, para la ejecución de dichas actividades conforme a los costos establecidos en el convenio. (SE ANEXAN DOCUMENTOS ENUNCIADOS).

Por lo cual, si bien, efectivamente, el Distrito de Santiago de Cali publicó la circular No. 4135.010.22.2.1020.000679 del 2022, en la cual se establece la tabla de honorarios para las personas que presten sus servicios profesionales y de apoyo a la gestión de personas naturales, no se debe desconocer por parte del ente auditor que dichos contratos se generaron y atienden las actividades en el marco del aludido convenio interadministrativo.

Es por ello, que desde los objetos contractuales se hace referencia al mismo, como lo pudo evidenciar el equipo auditor en su visita:

Contrato de prestación de servicios de apoyo a la gestión No. 4148.050.26.1.049-2023

10.1 Objeto del contrato

Prestar los servicios de apoyo logístico para la etapa de convocatoria, inscripciones, proceso formativo, verificación de datos del Intercolegiado y apoyo en puesta en escena de las obras y evento premiación en el marco del convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023, ejecutado por la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura

Por otra parte, es importante reiterar, que desde la estructuración de los documentos precontractuales en todo momento se hace mención a que los honorarios para los contratos se establecían conforme al contrato interadministrativo suscrito entre las partes.

En el documento denominado Análisis del sector, páginas 4, 8 y 9, se hace mención al convenio interadministrativo en lo referente al estudio de la demanda y el análisis financiero, el cual se anexa a la presente respuesta.



5. ANALISIS FINANCIERO

Para determinar el valor estimado de los contratos se efectúa con lo establecido por la Secretaría de Cultura en el marco convenio interadministrativo No.4148.010.27.1.002-2023.

En los estudios previos también se hace mención a la situación planteada de la siguiente manera:

De acuerdo con el Decreto Extraordinario 411.0.20.0516 de 2016, artículo 28, las Secretarías de Despacho, los Departamentos Administrativos y las Unidades Administrativas Especiales sin personería jurídica cuentan con capacidad para contratar y comprometer a nombre de su organismo, así como para ordenar el gasto, en los términos de los actos administrativos que expida el Alcalde.

El Alcalde de Santiago de Cali, expidió el Decreto No. 4112.010.20.0003 de enero 4 de 2023 "POR EL CUAL SE OTORGAN ATRIBUCIONES EN MATERIA DE CONTRATACION A LAS SECRETARIAS DE DESPACHO, DEPARTAMENTOS ADMINISTRATIVOS, A LAS UNIDADES ADMINISTRATIVAS ESPECIALES SIN PERSONERIA JURIDICA Y AL JEFE DE LA OFICINA DE COMUNICACIONES ADSCRITA A LA SECRETARIA DE GOBIERNO Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES EN LA ADMINISTRACION CENTRAL DEL DISTRITO ESPECIAL, DEPORTIVO, CULTURAL, TURISTICO, EMPRESARIAL Y DE SERVICIOS DE SANTIAGO DE CALI". Artículo primero: La facultad para suscribir todos los actos y documentos pre contractuales, contractuales y pos contractuales de los contratos de prestación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión, señalados en el artículo 2, numeral 4 literal h) de la ley 1150 de 2007, reglamentada en la Subsección 4, artículo 2.2.1.2.1.4.9. del Decreto 1082 de 2015 cuya fuente de financiación sea gastos de Funcionamiento.."

Que de conformidad con el Decreto N° 411.0.20.0015 de Julio 31 de 2016, se estableció en el Municipio de Santiago de Cali, el Manual de contratación siguiendo los parámetros establecidos por Colombia Compra Eficiente.

Que los honorarios del personal que va a desarrollar la actividad de Prestar los servicios de apoyo logístico para la etapa de convocatoria, inscripciones, proceso formativo, verificación de datos del Intercolegiado y apoyo en puesta en escena de las obras y evento premiación en el marco del convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023, ejecutado por la Unidad Administrativa Especial Teatro Municipal Enrique Buenaventura, se encuentra establecido en el convenio interadministrativo No. 4148.010.27.1.002-2023, por lo cual para este caso no se aplica la tabla de honorarios establecida por el comité de contratación.

Ahora bien, como ha quedado evidenciado en todo momento, siempre se justificó el actuar y las razones del por qué se realizaban dichas actuaciones de esa manera, aplicando en todo momento las normas y principios que rigen la contratación estatal, puesto que, bajo ningún criterio puede argumentar el órgano de control, que se pagó un valor adicional a los establecidos en el Convenio e incluso en el mercado, por dichas actividades.

Nótese, que, desde el proyecto BP-26002749 y demás documentos precontractuales y contractuales, se establecieron los valores por cada una de las actividades por parte de la Secretaría de Cultura, a lo cual desde el Teatro se le dio cumplimiento. (ANEXO EXCEL DEL PROYECTO RESALTADO)

Autoguardado BP-26002749_000 (3) PRESUPUESTO ELL... Se guardó en Esta PC

Archivo Inicio Insertar Disposición de página Fórmulas Datos Revisar Vista Ayuda

¿LIBRO LENTO? 85% del libro tiene formato y metadatos sin usar que se pueden optimizar para mejorar el rendimiento. Comprobar rendimiento

	A	B	C	D	E	F	G	H
53		Realizar la programación de circulación y exhibición de artistas en el Teatro Municipal Enrique Buenaventura	Realizar talleres en artes escénicas a los participantes del Intercolegiado (3 talleres, 6 horas, para 20 personas) según la ruta de trabajo establecida por cada tallerista y la dirección del proyecto para cada jornada, generación de materiales didácticos para los talleres y apoyo personalizado a los participantes.	Número	3	\$ 3.000.000	\$ 9.000.000	
54			Acompañamiento artístico a las manifestaciones participantes con el fin de apoyar el proceso de producción y mejoramiento de las obras presentadas en el proyecto.	Número	1	\$ 8.800.000	\$ 8.800.000	
55			Jurados de la preselección de las 15 manifestaciones artísticas finalistas del Intercolegiado (análisis de todas las presentaciones participantes y entregar la evaluación de cada una)	Número	3	\$ 3.000.000	\$ 9.000.000	
56			Jornada de selección de los 15 finalistas del Intercolegiado (evaluación de las obras inscritas), elementos logísticos como acomodadores, organismos de socorro, sonido, permisos, escenografía, entre otros.	Número	1	\$ 10.182.400	\$ 10.182.400	
57			Jurados para la selección de los ganadores del Intercolegiado.	Número	3	\$ 4.000.000	\$ 12.000.000	
58			Realizar el registro audiovisual proceso de selección de finalistas, ganadores y premiación.	Número	1	\$ 10.000.000	\$ 10.000.000	
59			Suministro de materiales, insumos y refrigerios para la realización de las diferentes fases del proyecto.	Número	1	\$ 2.000.000	\$ 2.000.000	
60			Realizar la puesta en escena de las 15 obras seleccionadas del Intercolegiado de teatro y artes escénicas (sonido, permisos, acomodadores, organismos de socorro, refrigerios, hidratación, etc.).	Número	1	\$ 10.000.000	\$ 10.000.000	
61			Realizar evento de Premiación de Intercolegiado (escenografía, presentadora, sonido, video beam)	Número	1	\$ 10.000.000	\$ 10.000.000	
62			Premios para los ganadores de las categorías participantes.	Número	1	\$ 18.000.000	\$ 18.000.000	
63			Subtotal Actividad 1.1.3				\$ 225.500.000	
64			Fortalecer el Teatrino del Teatro Municipal Enrique Buenaventura con programación artística y cultural permanente destinadas a poner al alcance de los ciudadanos los bienes y servicios culturales propios de su naturaleza					
65			Apoyo a la coordinación para el seguimiento de la programación de circulación y exhibición de artistas en el Teatrino.	Número	1	\$ 21.000.000	\$ 21.000.000	
66			Diseño de la estrategia de marketing de Teatrinos.	Número	1	\$ 2.500.000	\$ 2.500.000	
67			Piezas promocionales de los procesos artísticos de Teatrinos, (material POP) para los procesos de convocatoria, selección, eliminación y premiación	Número	1	\$ 3.000.000	\$ 3.000.000	
68			(3) Jurados para la selección de los grupos artísticos que se presentarán en Teatrinos.	Número	1	\$ 6.000.000	\$ 6.000.000	
69			Diseño y ejecución del proceso de Teatrinos	Número	4	\$ 1.000.000	\$ 4.000.000	
			Subtotal Actividad 1.1.4				\$ 32.500.000	
			Subtotal Actividad 1.1				\$ 258.000.000	

ACTIVIDADES PPTO PROYECTADA DETALLE POBLACIÓN PROYECTADA PPTO DETALLADO AÑO 2023

Lista Accesibilidad: es necesario investigar

16°C Mayorm. nublado

Ahora bien, como se ha mencionado, estos contratos no se pueden analizar solo desde las circulares como lo hace el equipo auditor, sino desde el convenio interadministrativo, pues es desde ahí que se le da origen a los mismos. Tampoco se establecen los perfiles como en la tabla de honorarios o como si se hizo en los contratos suscritos por la entidad con recursos propios, dado a que, como se ha venido indicando, los valores obedecen a las actividades específicas a desarrollar.

Es importante mencionar que aunque la contratación se hizo conforme a las exigencias del convenio interadministrativo, de estimarse por parte del sujeto de control eventualmente, que debe el Teatro realizar la contratación del convenio mediante la aludida circular, los prestadores de servicios, si cumplen con el perfil exigido para ser considerados como técnicos a la luz de la tabla de honorarios.

Bajo el supuesto anterior, frente al contrato No. 4148.050.26.1.049-2023, debemos precisar que el contratista Juan Felipe Cardozo, cumplía con el perfil de técnico, conforme a la tabla de honorarios, toda vez que se encontraba cursando sus estudios de derecho en 9 semestre. (SE ANEXA CERTIFICACIÓN COMPLETA A LA PRESENTE RESPUESTA).



C-ARCA-2.9-00027250-2023

**EL SUSCRITO DIRECTOR DE ADMISIONES Y DE REGISTRO Y CONTROL
ACADÉMICO DE LA UNIVERSIDAD SANTIAGO DE CALI**

CERTIFICA

Certificado de **CARDOZO ROJAS JUAN FELIPE**, Cédula de ciudadanía **1010114922** de Santiago De Cali

Que **CARDOZO ROJAS JUAN FELIPE**, identificado con cédula de ciudadanía N° **1010114922** expedida en Santiago De Cali, fue admitido en el periodo 2018B en la **FACULTAD DE DERECHO** en el plan de estudios de **DERECHO**, donde ha acumulado un promedio de 4.18 y durante el periodo académico comprendido entre 01 de agosto de 2018 al 19 de noviembre de 2022, estudió obteniendo los siguientes resultados académicos:

PERIODO	ASIGNATURA	SEMESTRE	CALIFICACIÓN	DEFINITIVA
2022B	D058 MONOGRAFIA JURIDICA I (1 Créditos y una intensidad de 1 Horas Semanales)	9	4	4 Cuatro Punto Cero
2022B	D059 DERECHO PENAL ESPECIAL II (3 Créditos y una intensidad de 3 Horas Semanales)	9	0	0 Cero Punto Cero
2022B	D060 ELECTIVA DE PROFESIONALIZACION II, MEDICINA LEGAL Y PSIQUIATRIA FORENSE (2 Créditos y una intensidad de 2 Horas Semanales)	9	4.7	4.7 Cuatro Punto Siete
2022B	D061 DERECHO PROCESAL ADMINISTRATIVO (2 Créditos y una intensidad de 2 Horas Semanales)	9	4.2	4.2 Cuatro Punto Dos
2022B	D062 SOCIEDADES COMERCIALES, DERECHO COMERCIAL Y SOCIEDADES (2 Créditos y una intensidad de 2 Horas Semanales)	9	4.4	4.4 Cuatro Punto Cuatro
2022B	D063 ELECTIVA PRACTICA FORENSE II, LABORAL (2 Créditos y una intensidad de 2 Horas Semanales)	9	5	5 Cinco Punto Cero
2022B	D064 CURSO I CAMPO GESTION, CURSO I CAMPO DE GESTION (RESPONSABILIDAD SOCIAL Y EMPRESARIAL) VIRTUAL (3 Créditos y una intensidad de 3 Horas Semanales)	9	4.8	4.8 Cuatro Punto Ocho
2022B	D065 CONSULTORIO JURIDICO III (1 Créditos y una intensidad de 1 Horas Semanales)	9	4	4 Cuatro Punto Cero

PERIODO	PROMEDIO PERIODO	PROMEDIO ACUMULADO
2022B	3.68	4.18

En constancia de lo anterior se firma y sella en Santiago de Cali, a los diecisiete (17) días del mes de enero del año dos mil veintitrés (2023).

Así mismo, con relación al contratista del contrato No. 4148.050.26.1.049-2023, es importante indicar que el señor ALVARO, cuenta con 269 meses de experiencia acreditada, por lo cual aunque el equipo auditor se refiere a la circular expedida por el comité de contratación, es importante en este punto resaltar el Decreto ley 785 de 2005, "Por el cual se establece el sistema de nomenclatura y clasificación y de funciones y requisitos generales de los empleos de las entidades territoriales que se regulan por las disposiciones de la Ley 909 de 2004." El cual por jerarquía de la norma está por encima de la circular. (SE ANEXAN CERTIFICACIONES LABORALES).

En dicho decreto en el capítulo 5° se habla de las equivalencias entre estudios y experiencias.

ARTÍCULO 25. *Equivalencias entre estudios y experiencia. Las autoridades territoriales competentes, al establecer el manual específico de funciones y de requisitos, no podrán disminuir los requisitos mínimos de estudios y de experiencia, ni exceder los máximos señalados para cada nivel jerárquico. Sin embargo, de acuerdo con la jerarquía, las funciones, las competencias y las responsabilidades de cada empleo, podrán prever la aplicación de las siguientes equivalencias:*

25.2 *Para los empleos pertenecientes a los niveles técnico y asistencial:*

25.2.1 *Título de formación tecnológica o de formación técnica profesional, por un (1) año de experiencia relacionada, siempre y cuando se acredite la terminación y la aprobación de los estudios en la respectiva modalidad.*

25.2.2 *Tres (3) años de experiencia relacionada por título de formación tecnológica o de formación técnica profesional adicional al inicialmente exigido, y viceversa.*

25.2.3 Un (1) año de educación superior por un (1) año de experiencia y viceversa, o por seis (6) meses de experiencia relacionada y curso específico de mínimo sesenta (60) horas de duración y viceversa, siempre y cuando se acredite diploma de bachiller para ambos casos.

25.2.4 Diploma de bachiller en cualquier modalidad, por aprobación de cuatro (4) años de educación básica secundaria y un (1) año de experiencia laboral y viceversa, o por aprobación de cuatro (4) años de educación básica secundaria y CAP de Sena.

25.2.5 Aprobación de un (1) año de educación básica secundaria por seis (6) meses de experiencia laboral y viceversa, siempre y cuando se acredite la formación básica primaria.

(...)

PARÁGRAFO 1. *De acuerdo con las necesidades del servicio, las autoridades competentes determinarán en sus respectivos manuales específicos o en acto administrativo separado, las equivalencias para los empleos que lo requieran, de conformidad con los lineamientos establecidos en el presente decreto.*

PARÁGRAFO 2. *Las equivalencias de que trata el presente artículo no se aplicarán a los empleos del área médico asistencial de las entidades que conforman el Sistema de Seguridad Social en Salud.*

Conforme a lo anterior, en el presente caso hay lugar desde el criterio del equipo auditor a revisar el contrato desde el decreto ley en materia de equivalencias siendo este el caso del señor Álvaro Fernando Muñoz quien desempeñó las actividades requeridas en el mencionado convenio teniendo la idoneidad de conocimiento público en el sector artístico y cultural del distrito de Santiago de Cali y la experiencia, es por esto que no solo se cumplió con la normatividad en el orden jurídico sino también con el manejo adecuado de los recursos públicos

Aunque en el presente caso se dio cumplimiento a lo establecido en el mencionado convenio en el marco del acuerdo 099 que establece la autonomía administrativa y financiera de la unidad administrativa especial, es válido también resaltar que el ánimo de la norma contenida en una resolución será siempre inferior a un acuerdo distrital en el desarrollo de la teoría de la prevalencia de las leyes, siendo para el caso particular el Acuerdo 055 del 1999 mediante el cual se organiza el Teatro como una Unidad Administrativa Especial.

En mérito de lo expuesto, es importante reiterar que no hay afectación al deber funcional por parte del Teatro, toda vez, que los contratos realizados obedecen a actividades en el marco del cumplimiento del convenio, los contratistas que se contrataron contaban con el perfil, desarrollaron las actividades a entera satisfacción bajo las condiciones requeridas para el desarrollo del proyecto, como lo pudo comprobar el órgano de control. Todo lo cual, permite concluir que no hay nunca una falta de observancia a las normas que rigen las decisiones adoptadas en la unidad administrativa que se desprenden de la actividad desempeñada en el sector artístico y cultural del distrito.

Ahora bien, en lo que respecta a la presunta incidencia disciplinaria de esta observación administrativa No. 3, téngase en cuenta que, desde el ámbito disciplinario, lo relevante en la(s) conducta(s) de los servidores públicos, es que éstas desconozcan el deber funcional que impidan la prestación del

servicio público, y que de presentarse, esto derive en una ilicitud sustancial de la(s) conducta(s), conforme lo prescrito en el artículo 9° de la Ley 1952 de enero 28 de 2019¹: " ARTÍCULO 9o. ILICITUD SUSTANCIAL. La conducta del sujeto disciplinable será ilícita cuando afecte sustancialmente el deber funcional sin justificación alguna. Habrá afectación sustancial del deber cuando se contraríen los principios de la función pública."

En otras palabras, la presunta incidencia disciplinaria debe valorarse desde la "afectación sustancial del deber cuando se contraríen los principios de la función pública", y como bien quedó desvirtuado en líneas precedentes, no se advierten incumplimientos o deficiencias pues todo se hizo en el marco de la ejecución de un convenio interadministrativo, suscrito en el marco de la autonomía administrativa y financiera por parte de la entidad y se le dio cumplimiento al mismo en todo momento.

Pertinente resulta mencionar lo expresado por el Consejo de Estado, en relación con el principio de ilicitud sustancial de la conducta, cuando señaló²:

"(...) Artículo 5. Ilicitud Sustancial. La falta será antijurídica cuando afecte el deber funcional sin justificación alguna"

"Conforme al precepto citado, se aclara que el estudio de la antijuricidad que se realiza en el proceso disciplinario no está enfocado al análisis de la lesión de un bien jurídico sino que se orienta a la afectación de los deberes del servicio. En ese sentido, GÓMEZ PAVAJEAU citando a TRAYNER, expresó: "No obstante, en la actualidad, resulta fácilmente constatable que gran parte de la doctrina mantiene la concepción de la infracción disciplinaria como una acción que no atenta contra los bienes jurídicos sino, cosa muy distinta, contra los deberes del servicio funcional. De este modo, se define la falta administrativa como cualquier incumplimiento por parte de los funcionarios de los deberes que les afectan"

Igualmente, haciendo énfasis en el ámbito de aplicación del derecho disciplinario señaló:

"La Procuraduría Primera Delegada para la Vigilancia Administrativa, rad. 156-72346-02 fallo de segunda instancia de 11 de mayo de 2004, señaló: ...si bien el artículo 5 de la Ley 734 de 2002 dispone que la falta será antijurídica cuando afecte el deber funcional, ello no implica que deba entenderse la antijuricidad como la realización de una conducta típica que lesione o que ponga en peligro el bien jurídicamente tutelado, tal como disponía el artículo el artículo 17 de la Ley 200 de 1995, pues el deber funcional hace relación directa con la obligación que tienen los servidores públicos de encuadrar sus actuaciones conforme a sus obligaciones, deberes, no incurriendo en las prohibiciones, ni en el régimen de inhabilidades e incompatibilidades, ya que de lo contrario, sus conductas son reprochadas disciplinariamente, determinándose así la antijuricidad de la conducta. Además, no puede olvidarse que el derecho disciplinario en términos generales vela por el correcto desempeño de la función pública con la imposición de deberes funcionales acordes con la función que cumple el servidor público, igualmente que de conformidad con lo estipulado en el artículo 209 de la Carta Magna, la función administrativa se desarrolla con fundamento en los principios de igualdad, moralidad, eficacia, economía, celeridad, imparcialidad y publicidad. Dicho de otra manera, el servidor público no solamente

¹ Por medio de la cual se expide el Código General Disciplinario, se derogan la Ley 734 de 2002 y algunas disposiciones de la Ley 1474 de 2011, relacionadas con el derecho disciplinario.

² Consejo de Estado, Sección Segunda, Sentencia de 23 de agosto de 2012, C.P. Víctor Hernando Alvarado Ardila.

incurre en ilicitud sustancial cuando la falta afecte la función a la que está obligado realizar, sino cuando con su actuación no cumple con sus obligaciones y deberes o desconozca las prohibiciones o viole el régimen de incompatibilidades, impedimentos, inhabilidades o conflictos de interés”

En el mismo sentido se pronunció la Corte Constitucional en sentencia C-819/06:

“Del primer presupuesto mencionado se deriva el imperativo para el legislador de contemplar como faltas disciplinarias únicamente aquellas conductas que tengan potencialidad de afectación del interés jurídico que el régimen disciplinario protege: el eficaz, eficiente y correcto ejercicio de la función pública. Quedan excluidas de este ámbito todos aquellos comportamientos, que aun siendo reprochables en otros contextos sociales o normativos carezcan de relevancia, o resulten inocuos frente al interés de preservar la función pública. Es la infracción al deber funcional, en sus expresiones de cumplimiento estricto de las funciones propias del cargo, obligación de actuar conforme a la Constitución y a la ley, y garantía de una adecuada representación del Estado, lo que legitima desde el punto de vista sustancial la conminación disciplinaria de una conducta. (Negrilla de la Sala)

(...)

Estima la Sala, que el principio de ilicitud sustancial debe estar encaminado a la valoración de antijuricidad de la conducta disciplinaria, con el propósito de establecer si el comportamiento del servidor público corresponde a los deberes que la constitución y la ley le han impuesto en razón a la naturaleza de su cargo, y así determinar si su desempeño es consonante con el deber funcional y con los fines del Estado.”

Sobre esta misma materia, el Consejo de Estado, mediante Sentencia del 17 de mayo del año 2018, con radicado Rad. No.: 11001-03-25-000-2013-01092-00(2552-13), reiteró lo siguiente:

“Antijuridicidad entendida como ilicitud sustancial

La antijuridicidad ha sido identificada por la doctrina como un juicio de desvalor o de contrariedad con el ordenamiento normativo, que varía en relación con las distintas esferas jurídicas que determinan los hechos que son objeto de prohibición. En materia administrativa sancionatoria, una conducta típica será antijurídica cuando afecte el deber funcional, como bien jurídico del Estado protegido por el derecho disciplinario, sin que exista una justificación para sustentar la actuación u omisión, así, el artículo 5 de la Ley 734 de 2002 prevé: «Ilicitud sustancial. La falta será antijurídica cuando afecte el deber funcional sin justificación alguna.»

Ahora bien, en cuanto a la antijuridicidad en el derecho disciplinario debe indicarse que esta, al igual que en el derecho penal, no se limita a la sola adecuación típica de la conducta, esto es, para su configuración no basta que el actuar del servidor público encaje dentro del tipo disciplinario descrito en la ley (antijuridicidad formal), ya que tal consideración implicaría la viabilidad para responsabilizar objetivamente a un individuo por el solo incumplimiento formal de una norma.

Aunque coinciden el derecho disciplinario y el derecho penal en esta apreciación, no es así cuando se trata de analizar el otro componente de la antijuridicidad que sí contempla el

segundo, denominado «antijuridicidad material». Este no está concebido en el primero, en la medida que para que se configure una infracción disciplinaria no exige un resultado lesivo o dañino al Estado, sino que se conforma con la existencia del quebrantamiento sustancial de los deberes funcionales encargados al servidor público que afecten la consecución de los fines del Estado. Sobre el particular la jurisprudencia de esta Sección ha expresado:

«[...] Por su parte la antijuridicidad es descrita por la norma disciplinaria como la ilicitud sustancial que se traduce en una afectación del deber funcional sin justificación alguna, es decir, este elemento a diferencia del derecho penal al cual hace referencia la demandante en su acusación no responde a la gravedad del daño producido, motivo por el cual, el sujeto disciplinable solo se excusaría cuando su conducta no sea antijurídica, a saber, en la medida en que la ilicitud no sea sustancial o tenga una justificación válida para haberla cometido, para lo cual, deben revisarse las causales de exclusión de responsabilidad.

En este sentido y atendiendo a la jurisprudencia de esta Sala, se tiene además que, de conformidad con el artículo 5º del Código Disciplinario Único la falta será antijurídica cuando afecte el deber funcional sin justificación alguna. Este mandato legal consagra, en criterio del Consejo de Estado, la específica noción de antijuridicidad que caracteriza al derecho disciplinario y le diferencia del derecho penal, a saber, que la antijuridicidad en el derecho disciplinario no se basa en un daño a un bien jurídico protegido, sino en el incumplimiento de los deberes funcionales del servicio público [...]»

Así las cosas, se puede asegurar que el derecho disciplinario no exige, para que se configure una infracción disciplinaria, que la conducta desplegada por el servidor público o el particular que cumpla funciones públicas genere un resultado, esto es, cause un daño al Estado. Por tanto, en principio, bastaría con que el servidor público quebrante los deberes para que pueda afirmarse que se incurrió en un actuar disciplinable.

Sin embargo, la antijuridicidad entendida desde esta perspectiva no es del todo precisa. En efecto, debe tenerse en cuenta que el artículo 5.º de la Ley 734 de 2002 asimiló los conceptos de «antijuridicidad» con el de «ilicitud sustancial» luego, en consideración a ello, es claro que no puede simplemente analizarse el primer término aisladamente, sino que es menester que a este se agregue el adverbio «sustancial», aspecto que repercute de forma directa en el análisis que debe observarse cuando de juzgar una actuación de un servidor público a la luz del derecho disciplinario se trata.

Es útil precisar que por la palabra sustancial se entiende:

- 1. adj. Perteneciente o relativo a la sustancia. Esta definición es sustancial, no accidental.*
- 2. adj. Importante o esencial. En lo sustancial estamos de acuerdo.*
- 3. adj. sustancioso (ll rico en valor nutritivo). (<http://dle.rae.es/?id=YpLjVbm>)*

Por su parte, sustancia se define así:

[...]

2. f. *Parte esencial o más importante de algo. No traicionaba la sustancia del pacto firmado.*
3. f. *Conjunto de características permanentes e invariables que constituyen la naturaleza de algo. La palabra democracia está perdiendo su propia sustancia histórica.*
4. f. *Valor, importancia o utilidad de algo. Un discurso con poca sustancia.*

[...] (<http://dle.rae.es/?id=Yplehqm>)

De las definiciones señaladas se puede extraer que la referencia a sustancial en relación con la ilicitud, significa que la infracción del deber sustancial debe tener cierta relevancia, importancia o esencial frente a los fines del Estado, la satisfacción del bien general y los principios de la función pública.

En términos generales, esto quiere decir, que la actuación u omisión del servidor público violatoria de sus deberes, es decir, contraria a derecho (ilicitud), debe desembocar en una real y efectiva afectación del buen funcionamiento del Estado y por tanto del servicio público (sustancialidad) y en esa medida puede decirse, pese a que la ley no lo mencionó de este modo, que cuando estas dos características confluyen se está en presencia de una «antijuridicidad sustancial», requisito indispensable para que pueda afirmarse que se configuró una conducta disciplinaria susceptible de ser sancionada.”

PRESUNTA INCIDENCIA FISCAL:

Con relación a la presunta incidencia fiscal en el presente caso, queda demostrado que no hubo un daño patrimonial por valor SEIS MILLONES OCHOCIENTOS SETENTA Y TRES MIL SETECINETOS TREINTA Y CINCO (\$ 6.873.735), ni se incumplieron con los principios de eficacia y economía establecidas en el artículo 3 del Decreto 403 de 2020 como lo indicó el equipo auditor. Todo lo contrario, se evidencia y no hubo reproche alguno del equipo auditor del cumplimiento de las actividades por parte de los contratistas, cuyos costos nuevamente indicamos fueron valorados desde la planeación del proyecto realizada por la Secretaria de Cultura, no existiendo prueba que amerite establecer que se pagó por encima del valor establecido para este tipo de actividades en el marco del convenio, como lo hace ver el equipo auditor.

Adicionalmente, como lo hemos mencionado, la actuación del Teatro se desplegó dentro del marco de lo pactado en el convenio interadministrativo, lo que evidencia que su conducta se desarrolló bajo el cumplimiento no sólo de los principios enunciados por el equipo auditor, sino también de los principios que rigen la función pública y la contratación pública, apartándose completamente de indicios que puedan conducir a que el Ente de Control concluya que existió dolo o culpa.

Con base en todo lo anterior, se solicita respetuosamente al ente auditor retirar la Observación Administrativa, con incidencia Fiscal y Disciplinaria.

Se anexan como pruebas:

Observación	Anexo de prueba
3	<ol style="list-style-type: none"> 1. Proyecto (Excel) 2. Invitación a presentar propuesta dirigida al Teatro. 3. Estudio previo y análisis del sector del convenio interadministrativo. 4. Convenio interadministrativo 5. Invitación a presentar propuesta por parte del Teatro. 6. Acta No.1 comité técnico convenio. 7. Informe de supervisión convenio cuota 1 y 2. 8. Informe de actividades 1y 2. 9. Análisis del sector de los contratos de PS del convenio. 10. Estudio previo de los PS contratados en el desarrollo del convenio. 11. Certificado académico del contrato No. 4148.050.26.1.049-2023 - CARDOZO ROJAS JUAN FELIPE, Cédula de ciudadanía 1010114922 de Santiago de Cali. 12. Certificaciones laborales contrato No. 4148.050.26.1.049-2023 ALVARO.

ANÁLISIS DEL EQUIPO AUDITOR

Una vez estudiada los argumentos esgrimidos por la entidad aduitado y los anexos que pretenden valerse como prueba, es preciso manifestar lo siguiente:

Las pruebas listadas del 1, 3 y 4 Proyecto (Excel) y Estudio previo y análisis del sector del convenio interadministrativo, a pesar de estar listadas no se encuentran adjuntas a la respuesta, siendo el Convenio Administrativo y los Estudios previos y Análisis del Sector la prueba pertinente y conducente, como documento fuente para establecer si allí se manifiesta que los honorarios de las persona contratadas para ejecutar el convenio no se regirán por la tabla establecida por el Distrito como obligatoria, como bien se lee, en los estudios previos de los contratos objeto de reproche

De otro lado, se aduce la Autonomía Administrativa promulgada por el Acuerdo de Creación No 055 de 1999, que en su artículo 1 establece: que la Naturaleza Jurídica de la entidad es : Unidad Administrativa Especial adscrita a la Dirección (sic) hoy Secretaría de Educación, con autonomía administrativa y financiera sin personería jurídica; ello significa al tenor de la Ley 489 de 1998, con relación al tema de la Unidades Administrativas

Las gobernaciones, las alcaldías, las secretarías de despacho y los departamentos administrativos son los organismos principales de la Administración en el correspondiente nivel territorial. Los demás les están adscritos o vinculados,

cumplen sus funciones bajo su **orientación, coordinación y control** en los términos que señalen la ley, las ordenanzas y los acuerdos, según el caso.

Claramente de las normas que anteceden puede dilucidarse que la Unidad Administrativa, pese a su autonomía, esta se ve limitada por la orientación, coordinación y control de la Secretaría, y por ende si para la Secretaría la Circular que estableció los honorarios de los contratistas para el 2023, es obligatoria, igual lo es para la Unidad Administrativa, quien para poder contratar debe remitir sus necesidades al DADI, lo cual desdice de la autonomía, que en este preciso sentido, pretende alegar.

No habiendo sido allegado al ejercicio del derecho de defensa, el convenio y sus estudios previos que permitan contratar por fuera de la citada circular, no puede atenderse ni aceptarse las manifestaciones que, por este escrito, pretender enervan el contenido de la observación.

Ahora bien, con relación al tema de la ilicitud sustancial, en una de las mismas sentencias traídas a colación por el sujeto de control (se cita en lo pertinente)

«[...] Por su parte la antijuridicidad es descrita por la norma disciplinaria como la ilicitud sustancial que se traduce en una afectación del deber funcional sin justificación alguna, es decir, este elemento a diferencia del derecho penal al cual hace referencia la demandante en su acusación no responde a la gravedad del daño producido, motivo por el cual, el sujeto disciplinable solo se excusaría cuando su conducta no sea antijurídica, a saber, en la medida en que la ilicitud no sea sustancial o tenga una justificación válida para haberla cometido, para lo cual, deben revisarse las causales de exclusión de responsabilidad.

Lo anterior significa que el análisis de la ilicitud o de la antijuridicidad de la conducta compete al juez u operador jurídico disciplinarios, el proceso auditor no es instancia para determinar el grado de culpabilidad de la conducta o si esta es o no antijurídica, nosotros (control fiscal) sólo actuamos en virtud del deber de denuncia cuando encontramos una condición que puede ser objeto de una conducta disciplinable, cuando ha habido, conforme el análisis realizado en la condición del hallazgo, una presunta falta disciplinaria por omisión al cumplimiento de las normas que son aplicables a la actuación como en efecto se hizo.

Con relación al aspecto fiscal, no se demostró con las pruebas que se anunciaron y no se anexaron, siendo esta la oportunidad procesal dentro del proceso auditor, para hacerlas valer, que no hubo transgresión de los principios de la gestión fiscal eficacia y economía, puesto que no hubo un documento fuente que controvierta lo establecido por el equipo auditor.

Ahora bien, si las personas estaban sobre calificadas para la necesidad a cubrir, es error de la entidad no haberlas categorizado como profesionales, si lo son, y no es problema de la entidad que las personas que suscribieron el contrato acepten la categoría de auxiliar administrativo, conforme lo señala la Circular respectiva, por lo tanto, no se encuentran razones de hecho o derecho que desvirtúen la observación y por ello se, mantiene en los mismos términos del Informe Preliminar y se erige como Hallazgo Administrativo con Incidencia Fiscal y presunta incidencia disciplinaria.

HALLAZGO ADMINISTRATIVO N° 3 CON PRESUNTA INCIDENCIA FISCAL Y DISCIPLINARIA - Inaplicación de los principios de la gestión fiscal

Revisado los contratos 4148.050.26.1.049-2023 y 4148.050.26.1.076-2023, se evidencia que se realizaron pagos por honorarios superando el rango máximo según lo establece la Circular 4135.010.22.2.1020.000679, como se demuestra en el siguiente cuadro:

N° CONTRATO	PERFIL CONTRATISTA	OBJETO CONTRACTUAL	VALOR POR CUOTA	RANGO MAXIMO DEFINIDO TABLA DE HONORARIOS	DIFERENCIA
4148.050.26.1.049-2023	BACHILLER 39 MESES DE EXPERIENCIA	Prestar servicios de apoyo logístico, para la etapa de convocatoria, inscripciones, proceso formativo, verificación de datos, del intercolegiado y apoyo en puesta en escena de las obras y evento premiación en el marco del convenio interadministrativo 002-2023	\$ 3.104.885 por 6 cuotas	\$ 2.480.000	\$3.749.310
4148.050.26.1.076-2023	BACHILLER 269 MESES DE EXPERIENCIA	Prestar los servicios de apoyo operativo, para la convocatoria, inscripciones, procesos formativos del intercolegiado, recepción y organización de documentación de las instituciones educativas en el marco del convenio 002-2023	\$ 3.104.885 Por 5 cuotas	\$ 2.480.000	\$3.124.425
Total					\$6.873.310

De acuerdo con el artículo 6° de la Carta Política, que establece la cláusula general de responsabilidad de los servidores públicos, “Los particulares sólo son responsables ante las autoridades por infringir la Constitución y las leyes. Los servidores públicos lo son por la misma causa y por omisión o extralimitación en el ejercicio de sus funciones”. La Circular antes mencionada, que establece la Tabla de Honorarios para los para los contratos de prestación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión de personas naturales de la Alcaldía Distrital de Santiago de Cali para la vigencia 2023, es vinculante, conforme el mismo texto previene:

(...)

“En ese orden de ideas, es preciso indicar que la tabla de honorarios es una herramienta de carácter vinculante para que los ordenadores del gasto, establezcan el valor de los servicios requeridos en cada organismo de la Alcaldía Distrital de Santiago de Cali, atendiendo a unos requisitos mínimos de idoneidad y experiencia, conforme a las disposiciones legales que rigen la materia”

Los organismos deben tener en cuenta que los honorarios a aplicar a las personas naturales prestadores de servicios profesionales y/o de apoyo a la gestión, **serán solamente los detallados en la tabla que se establece en la presente Circular, teniendo en cuenta que no habrá honorarios diferentes a los estimados en los tres rangos señalados por cada nivel de referencia**”.

(Subrayado y Negritas propias)

En la Circular antes señalada, también se establece que está dirigida, entre otros, a: *los Secretarios de Despacho, Directores de Departamentos Administrativos, Directores de las **Unidades Administrativas Especiales sin personería jurídica***, como se califica el Teatro Municipal de Cali Enrique Buenaventura, la cual está adscrita a la Administración Distrital de Santiago de Cali, en los términos previstos en la Ley 489 de 1998, “**Artículo 39.- Integración de la Administración Pública.** (..) *Las gobernaciones, las alcaldías, las secretarías de despacho y los departamentos administrativos son los organismos principales de la Administración en el correspondiente nivel territorial. **Los demás les están adscritos o vinculados. cumplen sus funciones bajo su orientación, coordinación y control en los términos que señalen la ley, las ordenanzas y los acuerdos, según el caso***”, así mismo el principio de eficiencia y economía que rige la gestión fiscal, de acuerdo con lo prescrito por el Artículo 3 del Decreto 403 de 2020, produciendo un daño al patrimonio público valorado, presuntamente, en SEIS MILLONES OCHOCIENTOS SETENTA Y TRES MIL SETECINETOS TREINTA Y CINCO (\$ 6.873.735), resultante de la diferencia de honorarios entre lo pagado y lo establecido en la tabla aplicable para el respectivo nivel, por el número de cuotas pagadas.

Lo anterior, por falta de aplicación de las normas y principios que rigen la materia contractual por parte del gestor fiscal y los estructuradores de la etapa precontractual, produciendo una gestión antieconómica por (\$ 6.873.735), que no se aplica a los fines funcionales y del Estado, de igual manera, la conducta antes señalada, resulta presuntamente disciplinable por vulneración de los deberes funcionales previstos en el Numeral 1 del Artículo 38 en concordancia con el Artículo 39 Numeral 1 de la Ley 1952 de 2019.

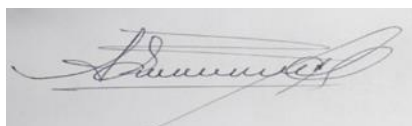
Presunto responsable: Director UAE Teatro Municipal para la época de los hechos
Jefe Oficina Jurídica o quien haga sus veces

Siendo las 5:30 m del día ocho (8) de Julio de 2024 se da por finalizada la mesa de trabajo y se firma por los participantes en señal de aceptación.

EQUIPO AUDITOR:



NAZLY JULIETH RUÍZ ZÚÑIGA
Directora Técnica - Supervisora



ADRIANA CEDEÑO LÓPEZ
Auditora Fiscal II - Líder



STEPHANIA BARREIRO
Auditora Fiscal II



YENITH HURTADO
Profesional de Apoyo a la Gestión

