

Referenciación: A/CI-12

Ayuda de Memoria N°	03
Tipo de Auditoría o Actuación Especial	Actuación Especial de Fiscalización - Denuncia Fiscal N° 126 de 2024
Entidad auditada o asunto auditado	Secretaría de Cultura
Periodo auditado	2020 - 2023
Vigencia PVCFT	2024
Fecha de realización	10 de julio de 2024

I. Temas a tratar

Siendo las 8:30 a.m. inicia la mesa de trabajo con el equipo de auditoría, con la finalidad de adelantar la actividad 7.2.11 Evaluación de la respuesta de la entidad y ajustes, del procedimiento Actuación Especial de Fiscalización, en desarrollo de la actuación especial de fiscalización – Denuncia Fiscal N° 126 de 2024.

II. Desarrollo del tema

Como metodología se establece traer cada una de las observaciones registradas en el informe preliminar, seguidamente la respuesta emitida por la entidad para cada una de ellas para su lectura y análisis, para posteriormente efectuar la conclusión por parte del equipo auditor confirmando si queda en firme o no la observación y proceder a determinar el hallazgo de auditoría, así:

Observación Administrativa N° 01 con presunta incidencia disciplinaria - Falta de control y seguimiento por parte de la supervisión.

Revisada la ejecución contractual de la ficha EBI N° 26003270 vigencia 2021, ejecutada mediante convenio de asociación N° 4148.010.27.1.996-2021, se evidenció que el asociado contrató el alquiler de 33 espacios para el desarrollo de los talleres de formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13, de los cuales 6 corresponden a instalaciones públicas denominadas sedes comunales, de acuerdo con la descripción realizada en el informe técnico presentado por el asociado, así:

Taller	Nombre del espacio	Barrio
Fortalecimiento en interpretación musical - Organeta	Sede comunal Calipso. Piso 1. Calle 72F Transversal 28E - 107	Calipso
Fortalecimiento en interpretación musical - Instrumentos de percusión	Salón sede comunal Carrera 26L D71 A 1-69	Ricardo Belalcázar
Taller de música interpretación de instrumentos vientos, saxofón, trompeta, clarinete	Espacio comunal JAC Calle 43A con carrera 29C	Poblado I

Interpretación de instrumentos autóctonos del Pacífico	Salón comunal JAC Carrera 24 con diagonal 71 A1	Sector Sardi Charco Azul
Técnica vocal música Folclórica del Pacífico	Salón comunitario Capilla Charco azul Diagonal 70C N° 22B - 27	Charco Azul
Baile música latina salsa, bachata, mambo, bolero	Espacio comunal Carrera 26 N° 72 S - 04	La Paz

Fuente: Carpeta contractual convenio de asociación N°4148.010.27.1.996-2021

Contravenido lo establecido en el Artículo 6 de la Constitución Política de Colombia *“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”*, así mismo el numeral 1 del Artículo 26 de la ley 80 de 1993, *“Del Principio de Responsabilidad. En virtud de este principio: 1. Los servidores públicos están obligados a buscar el cumplimiento de los fines de la contratación, a vigilar la correcta ejecución del objeto contratado y a proteger los derechos de la entidad, del contratista y de los terceros que puedan verse afectados por la ejecución del contrato”*; el Decreto 4112.010200880 de diciembre 27 de 2017 *“por el cual se reglamenta la entrega de comodato de los bienes inmuebles de propiedad del Municipio de Santiago de Cali, destinados a sedes y salones comunales que administra la Secretaria de desarrollo Territorial y participación ciudadana y se dictan otras normas”* en el Artículo 2. Literal d (...) *teniendo en cuenta la calidad de los inmuebles donde funcionan las sedes y/o salones comunales, solo se permitirá la realización y/o promoción de actividades comunales propias de las Juntas de Acción comunal sin ningún costo (...).* y los artículos 83 y 84 de la Ley 1474 de 2011.

Lo anterior, se presenta por falta de control y seguimiento por parte de la supervisión al autorizar pagos por uso de espacios de sedes comunales generando desembolsos por fuera de la reglamentación estipulada por la administración del Municipio de Santiago de Cali, configurándose una presunta vulneración del numeral 1 del artículo 39 de la Ley 1952 de 2019 -Código General Disciplinario.

Respuesta de la Entidad

“En relación con la observación administrativa No. 1 con presunta incidencia disciplinaria por la falta de control y seguimiento respecto del Convenio de Asociación No. 4148.010.27.1.996-2021, en el que presuntamente se evidenció que el asociado contrató el alquiler de 33 espacios para el desarrollo de los talleres de formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13, de los cuales 6 corresponden a instalaciones públicas denominadas sedes comunales, se hace necesario señalar lo siguiente:

De acuerdo con la descripción realizada en el informe técnico presentado por el asociado, resulta conveniente que conforme a los literales a) y b) del artículo 3 del Decreto No. 4112.010.20.0880 de diciembre 27 de 2017, está a cargo del

organismo comunal diferentes gastos como el mantenimiento menor, el pago de facturas de servicios público y prestar la vigilancia, siendo esta última actividad muy onerosa. En ese sentido, es a penas lógico que la Junta de Acción Comunal, buscando cumplir con estas obligaciones, utilice la capacidad prevista en el parágrafo 2 del artículo 12 de la Ley 2166 de 2021, para conseguir recursos a través de alianzas estratégicas con personas jurídicas, en procura de alcanzar el bienestar individual y colectivo, y el desarrollo de la comunidad; siempre respetando que la oferta comunal sea sin costo, no que no se le pueda solicitar una contraprestación, a título de contribución por el uso del espacio.

Esta interpretación cobra sentido si se desagrega el literal b) referido, encontrando que en cada párrafo se detalla una manera de restringir y enmarcar las obligaciones relacionadas con el uso de la sede Comunal, luego, no apoyar al Organismo Comunal con las obligaciones, pese a que la única condición es que aquellas actividades que se adelantarán en dicha sede, se hicieran sin cobrarle a la comunidad, no resulta acertada, por cuanto esto deterioraría el objetivo mancomunado del Convenio, el principio de colaboración armónica y desconoce que es la misma Ley 2166 de 2021 (artículo 16), la que autoriza a que la Junta de Acción Comunal celebre contratos, convenios y alianzas con entidades del estado, empresas públicas y privadas del orden internacional, nacional, departamental, distrital, municipal y local, hasta de menor cuantía, con el fin de impulsar planes, programas y proyectos acordes con los planes comunales y comunitarios de desarrollo territorial.

Así pues, la interpretación que se brinda al literal b), excede el alcance y naturaleza de la disposición, pues de haber sido así, el Alcalde de turno, en el decreto habría dispuesto que no se pueda arrendar la sede, en cambio, lo que se dispuso es que en esas sedes solo se permita la realización de actividades comunales sin ningún costo. Está probado que las actividades no fueron cobradas a la comunidad. Lo que se realizó, fueron efectivamente contribuciones para compensar los gastos de aseo, mantenimiento y servicios públicos a la Junta de Acción Comunal, porque, según el artículo 16 de la Ley 2166 de 2021, esta sí puede hacerlo, lo cual cobra sentido, teniendo en cuenta toda la carga económica que impuso el artículo 3 en su literal a y b del Decreto 4112.010.20.0880 de diciembre 27 de 2017.

Finalmente, corresponde señalar que el artículo 90 de la Ley 1757 de 2015, señala que, los procesos de Presupuesto Participativo son un mecanismo de asignación equitativa, racional, eficiente, eficaz y transparente de los recursos públicos, que fortalecen las relaciones Estado Sociedad Civil. Para ello, los gobiernos regionales y gobiernos locales promueven el desarrollo de mecanismos y estrategias de participación en la programación de sus presupuestos, así como en la vigilancia y fiscalización de la gestión de los recursos públicos; luego los recursos del convenio en mención, son a partir de recursos de Presupuesto Participativo, los cuales fueron destinados para la contribución de la Junta de Acción Comunal, lo

que conlleva finalmente a que se cumpla la finalidad establecida en la mencionada ley y lo relativo a los fines esenciales del Estado de conformidad con el artículo 2 de la Constitución Política Nacional.”

Análisis del equipo auditor

Analizada la respuesta presentada por parte de la entidad, el equipo auditor acepta la justificación jurídica amparada en el parágrafo 2 del artículo 12 de la Ley 2166 de 2021; sin embargo, es importante precisar que la observación se construyó bajo lo establecido mediante el Decreto 4112.010200880 de diciembre 27 de 2017 *“por el cual se reglamenta la entrega de comodato de los bienes inmuebles de propiedad del Municipio de Santiago de Cali, destinados a sedes y salones comunales que administra la Secretaría de desarrollo Territorial y participación ciudadana y se dictan otras normas”*, la cual expresa en el parágrafo 3 literal d del artículo tercero *“(…) teniendo en cuenta la calidad de los inmuebles donde funcionan las sedes y /o salones comunales, solo se permitirá la realización y/o promoción de actividades comunales propias de las Juntas de Acción comunal sin ningún costo (…)*. Siendo este Decreto contrario a la Ley.

Por lo anterior, se acepta la respuesta y se retira la observación.

Observación Administrativa N° 02 con presunta incidencia disciplinaria y fiscal - Falta de control y seguimiento de la supervisión y Secretaría de Cultura.

Se evidenció que dentro de las instalaciones del C.A.L.I 13, se encuentran instrumentos musicales, los cuales no fueron entregados durante la ejecución de los talleres artísticos y culturales de formación realizados en la comuna 13 a través de los siguientes convenios:

Convenio de asociación N° 4148.010.27.1.996-2021

Instrumentos musicales	Cantidad	Valor Unidad (\$)	Valor Total (\$)
Campanas de mano salsero	6	165.830	994.980
Marimba de chonta y guadua elaborada por artesanos (lutheria) del pacifico con su respectivo forro	3	1.370.000	4.110.000
Cununos elaborados por artesanos del pacifico con su respectivo forro	4	670.000	2.960.000
Guasa del pacifico con pepas de achira	8	65.148	521.184
TOTAL			8.586.164

Fuente Convenio de asociación

Convenio de asociación N° 4148.010.27.1.540-2022

Instrumentos musicales	Cantidad	Valor Unidad (\$)	Valor Total (\$)
Guitarras acústicas con forro	5	532.200	2.661.000
Violín modelo clásico modelo, tamaño 4/4 3/4 acústico con estuche	4	600.000	2.400.000
Marimba de chonta y guadua elaborada por (lutheria) con su respectivo forro	3	1.370.000	4.110.000
Bombos folclóricos macho y hembra con forro	10	740.000	7.400.000
Cununos folclóricos macho y hembra con forro	10	670.000	6.700.000
Tambora caribe de madera maciza, parche de cuero, con un diámetro de 45 cms alto 45 cms	2	810.000	1.620.000
Bajo eléctrico	3	1.170.000	3.510.000
Congas pares en parche sintético	2	2.515.800	5.031.600
Bongoes par 6-3/4" y 8"	4	1.497.000	5.988.000
Trompeta conductor dorada con estuche y boquilla	4	980.000	3.920.000
Redoblante de marcha Boss con arnés y baquetas	2	400.000	800.000
Dobra batucada surdo	1	920.000	920.000
TOTAL			40.029.000

Fuente Convenio de asociación

Incumpliendo los principios de economía y eficacia consagrados en el Artículo 209 de la Constitución Política de Colombia de 1991, Artículo 23, 25, el numeral 1 y 8 del Artículo 26 de la ley 80 de 1993, artículo 83 y 84 de la Ley 1474 de 2011, y literales b y d del artículo 3 del Decreto 403 del 2020, así como los numerales 2 y 3 del artículo tercero, artículos quinto y séptimo de la Resolución N° 4148.010.21.1.914.000132 del 21 de julio del 2020 por medio del cual se establece el mecanismo de control y seguimiento para el recibo y la entrega de los bienes adquiridos y destinados a la comunidad dentro de los proyectos de inversión del gasto social en la Secretaría de Cultura de Santiago de Cali.

Lo anterior causado por fallas en la aplicación de los mecanismos de control y seguimiento que la Secretaría de Cultura y el supervisor de cada convenio debieron realizar a los bienes adquiridos para la ejecución de los diferentes proyectos, generando que las necesidades de fortalecimiento artístico identificadas en la comuna 13 de Santiago de Cali no fueran resueltas. Constituyéndose una responsabilidad fiscal por un presunto detrimento patrimonial en cuantía de **\$48.615.164** como lo preceptúan los artículos 4, 5 y 6 de la Ley 610 de 2000 y una presunta falta disciplinaria, de acuerdo con lo establecido en el numeral 1 del artículo 39 de la Ley 1952 de 2019 -Código General Disciplinario.

Respuesta de la Entidad

“En lo relativo a la observación Administrativa No. 02 con presunta incidencia disciplinaria y fiscal, referida a la falta de control y seguimiento de la supervisión y Secretaría de Cultura, por cuanto al parecer se evidenció que dentro de las instalaciones del C.A.L.I 13, se encuentran instrumentos musicales, los cuales no fueron entregados durante la ejecución de los talleres artísticos y culturales de

formación realizados en la Comuna 13, a través de los Convenios de Asociación No. 4148.010.27.1.996-2021, Convenio de Asociación No. 4148.010.27.1.540-2022, conviene señalar lo siguiente:

Téngase en cuenta que, las instalaciones del C.A.L.I 13, es un Centro de Atención Local Integrado, el cual apoya los procesos que se ejecutan en la Comuna 13, ayudando a desarrollar la visión y misión del territorio. Actualmente, en el C.A.L.I 13, se almacenan instrumentos musicales provenientes de los Convenios No. 4148.010.27.1.996-2021 y 4148.010.27.1.540-2022, los cuales fueron entregados en custodia y como una medida necesaria para salvaguardar la seguridad de los mismos, a solicitud de la comunidad y en cumplimiento del numeral 1 del artículo 6 de la resolución No. 4148.010.21.1.914.000132 de 2023.

“(…) La entidad sin ánimo de lucro, Junta de Acción Comunal o Asociación de Juntas de Acción Comunal, que utilice los bienes deberá guardarlos en lugar seguro y que garantice su estado.”

Así pues, este acto de entrega se realizó en presencia del Jefe de Oficina del C.A.L.I y la comunidad, de hecho, esta última manifestó que la preservación de dichas piezas musicales no sería la misma en cabeza de ellos, si se tiene en cuenta que la Comuna 13, tiene reconocidas problemáticas de zonas invisibles y fronteras, integradas por 37 sectores en 27 barrios, lo que representa una zona de alto riesgo por inseguridad, siendo la Comuna más grande del Distrito de Santiago de Cali, no obstante, el hecho que se encuentre en dichas instalaciones, no quiere decir que no se encuentre a disposición de sus directos beneficiarios.

Significa entonces, que las conclusiones que acompañan el equipo auditor frente a las imágenes de los instrumentos que reposan en el C.A.L.I. 13, dan cuenta de un falso juicio de identidad pues, los mismos sí han sido entregados a la comunidad, tal como se observa en el acta de entrega No. 4148.010.27.1.540-01, por lo tanto, esto constituye prueba del cumplimiento del objeto contractual de la entrega de los instrumentos.

Dadas las justificaciones que anteceden, se enfatiza, que las actas suministradas por el delegado cultural en su momento ante el Comité de Planeación Territorial de la Comuna, señor Freddy Laurido, y el acta de entrega suministrada por la Secretaría, previamente enunciada, evidencian física y materialmente la entrega de los instrumentos musicales, tal como lo exige la resolución No. 4248.010..21.1.1914.000.132 de 21 de julio de 2020 expedida por la Secretaría de Cultura.”

Análisis del equipo auditor

Analizada la respuesta por parte de la entidad, el equipo auditor considera lo siguiente:

Para este ente de control es claro que los instrumentos musicales provenientes de los convenios No. 4148.010.27.1.996-2021 y 4148.010.27.1.540-2022, se encuentran bajo la custodia del C.A.L.I. 13, tal como se evidenció en el expediente contractual, en las visitas fiscales realizadas y en el “informe implementación cultural proyecto formación artística ficha EBI N°26003270 vigencia 2022 operado por la Fundación CENAPULAR” presentado por la Plataforma Cultural de la Comuna 13, en el cual se menciona “...con estadía y custodia en las instalaciones del C.A.L.I. 13, para ser asignadas bajo la misma modalidad una vez se inicien los talleres en formación artística de acuerdo al grupo conformado y la disciplina correspondiente y la necesidad demandada”.

Por lo anteriormente expuesto, el reproche del ente de control se fundamenta en que estos instrumentos musicales no fueron entregados a los talleristas para la ejecución de los diferentes talleres artísticos y culturales, tal como lo establecen los estudios previos de cada uno de los convenios así:

Convenio de asociación N° 4148.010.27.1.540-2022: dentro de las actividades del proyecto de la comuna 13 se encuentra la actividad 1.1.3 “Adquirir dotación para los talleres de formación en prácticas artísticas habitantes de la comuna 13”; es decir, que los instrumentos eran insumos indispensables para la ejecución de esta actividad.

Convenio de asociación N° 4148.010.27.1.996-2021: dentro de las actividades del proyecto de la comuna 13 se encuentra la actividad “Adquirir la dotación para la realización de los talleres de fortalecimiento artístico” cuya metodología es la entrega a los beneficiarios de la dotación para la realización de las diferentes actividades de aprendizaje de los talleres.

Concluyendo entonces, que no se cumplió con el fin esencial de la contratación, al no ser resueltas las necesidades de fortalecimiento artístico identificadas en la comuna 13 de Santiago de Cali.

Por lo anterior, la observación se mantiene en firme y se constituye como hallazgo Administrativo con presunta incidencia disciplinaria y fiscal, así:

Hallazgo Administrativo N° 02 con presunta incidencia disciplinaria y fiscal - Falta de control y seguimiento de la supervisión y Secretaría de Cultura.

Se evidenció que dentro de las instalaciones del C.A.L.I. 13, se encuentran instrumentos musicales, los cuales no fueron entregados durante la ejecución de los talleres artísticos y culturales de formación realizados en la comuna 13 a través de los siguientes convenios:

Convenio de asociación N° 4148.010.27.1.996-2021

Instrumentos musicales	Cantidad	Valor Unidad (\$)	Valor Total (\$)
Campanas de mano salsero	6	165.830	994.980
Marimba de chonta y guadua elaborada por artesanos (lutheria) del pacifico con su respectivo forro	3	1.370.000	4.110.000
Cununos elaborados por artesanos del pacifico con su respectivo forro	4	670.000	2.960.000
Guasa del pacifico con pepas de achira	8	65.148	521.184
TOTAL			8.586.164

Fuente Convenio de asociación

Convenio de asociación N° 4148.010.27.1.540-2022

Instrumentos musicales	Cantidad	Valor Unidad (\$)	Valor Total (\$)
Guitarras acústicas con forro	5	532.200	2.661.000
Violín modelo clásico modelo, tamaño 4/4 3/4 acústico con estuche	4	600.000	2.400.000
Marimba de chonta y guadua elaborada por (lutheria) con su respectivo forro	3	1.370.000	4.110.000
Bombos folclóricos macho y hembra con forro	10	740.000	7.400.000
Cununos folclóricos macho y hembra con forro	10	670.000	6.700.000
Tambora caribe de madera maciza, parche de cuero, con un diámetro de 45 cms alto 45 cms	2	810.000	1.620.000
Bajo eléctrico	3	1.170.000	3.510.000
Congas pares en parche sintético	2	2.515.800	5.031.600
Bongoes par 6-3/4" y 8"	4	1.497.000	5.988.000
Trompeta conductor dorada con estuche y boquilla	4	980.000	3.920.000
Redoblante de marcha Boss con arnés y baquetas	2	400.000	800.000
Dobra batucada surdo	1	920.000	920.000
TOTAL			40.029.000

Fuente Convenio de asociación

Incumpliendo los principios de economía y eficacia consagrados en el Artículo 209 de la Constitución Política de Colombia de 1991, Artículo 23, 25, el numeral 1 y 8 del Artículo 26 de la ley 80 de 1993, artículo 83 y 84 de la Ley 1474 de 2011, y literales b y d del artículo 3 del Decreto 403 del 2020, así como los numerales 2 y 3 del artículo tercero, artículos quinto y séptimo de la Resolución N° 4148.010.21.1.914.000132 del 21 de julio del 2020 por medio del cual se establece el mecanismo de control y seguimiento para el recibo y la entrega de los bienes adquiridos y destinados a la comunidad dentro de los proyectos de inversión del gasto social en la Secretaría de Cultura de Santiago de Cali.

Lo anterior causado por fallas en la aplicación de los mecanismos de control y seguimiento que la Secretaría de Cultura y el supervisor de cada convenio debieron realizar a los bienes adquiridos para la ejecución de los diferentes proyectos, generando que las necesidades de fortalecimiento artístico identificadas en la comuna 13 de Santiago de Cali no fueran resueltas.

Constituyéndose una responsabilidad fiscal por un presunto detrimento patrimonial en cuantía de **\$48.615.164** como lo preceptúan los artículos 4, 5 y 6 de la Ley 610 de 2000 y una presunta falta disciplinaria, de acuerdo con lo establecido en el numeral 1 del artículo 39 de la Ley 1952 de 2019 -Código General Disciplinario.

Presunto responsable:

- Convenio de asociación N° 4148.010.27.1.996-2021: Supervisor del convenio.
- Convenio de asociación N° 4148.010.27.1.540-2022: Supervisor del convenio.

Observación Administrativa N° 03 con presunta incidencia disciplinaria y fiscal - Falta de control y seguimiento de la supervisión.

Revisada la ejecución del Convenio de Asociación N° 4148.010.27.1.540-2022, se evidenció que las siguientes actividades presentaron una diferencia por menor valor pagado a lo establecido en el convenio.

Actividad	Diferencia (\$)
Difusión y socialización de los talleres de formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13	531.026
Realizar talleres formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13	20.024.020
Adquirir dotación para los talleres de formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13	\$8.169.992
Adquirir insumos para los talleres de formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13	\$7.487.952
Realizar clausura del proceso de formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13	\$4.712.139
TOTAL	40.925.471

Incumpliendo los principios de economía y eficacia consagrados en el Artículo 209 de la Constitución Política de Colombia de 1991, Artículo 23, 25, el numeral 1 y 8 del Artículo 26 de la ley 80 de 1993, artículo 83 y 84 de la Ley 1474 de 2011, CLÁUSULA CUARTA del convenio de asociación *ACTIVIDADES A CARGO DEL ASOCIADO: Para el desarrollo del objeto contractual de conformidad con los proyectos denominados: "Formación en prácticas artísticas y culturales a habitantes de la comuna 13 en Santiago de Cali" ficha BP No. 26003270, vigencia 2022 del convenio y literales b y d del artículo 3 del Decreto 403 del 2020.*

Lo anterior causado por falta de control y seguimiento técnico, financiero y jurídico por parte de la supervisión al no ejercer debidamente la vigilancia contractual, generando una responsabilidad fiscal por un presunto detrimento patrimonial en cuantía de **\$40.925.471** como lo preceptúan los artículos 4, 5 y 6 de la Ley 610 de 2000 y una presunta falta disciplinaria, de acuerdo con lo establecido en el numeral 1 del artículo 39 de la Ley 1952 de 2019 -Código General Disciplinario.

Respuesta de la Entidad

“En lo atinente a la observación Administrativa No. 03 con presunta incidencia disciplinaria y fiscal, relacionada con la ejecución del Convenio de Asociación No. 4148.010.27.1.540- 2022, en la que se evidenciaron actividades que presentaron una diferencia por menor valor pagado a lo establecido en el Convenio cuyo objeto es “Aunar esfuerzos técnicos, humanos, administrativos y financieros para realizar procesos de formación artística para los habitantes de las comunas 12 y 13, del Distrito de Santiago de Cali, a través de los proyectos de inversión denominados: MEJORAMIENTO DE LA FORMACIÓN ARTÍSTICA Y CULTURAL PARA LOS HABITANTES DE LA COMUNA 12 DE SANTIAGO DE CALI” ficha EBI No 26003766, vigencia 2022, y FORMACION EN PRACTICAS ARTISTICAS Y CULTURALES A HABITANTES DE LA COMUNA 13 EN SANTIAGO DE CALI, ficha EBI No 26003270, vigencia 2022” del que se señala que se presentaron las siguientes observaciones:

Frente a la actividad: Difusión y socialización de los talleres de formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13, se señala que, se contrató dicha actividad, por menor valor de lo establecido en el convenio, presentándose una diferencia de \$531.026.

De lo anterior, corresponde señalar que las observaciones realizadas por menores valores pagados por parte del asociado, no tienen en cuenta que en el Convenio de Asociación No. 4148.10.27.1.540-2022, se incorporó en la cláusula sexta los costos y gastos de administración:

“CLAUSULA SEXTA

(...)

NOTA: Costos Administrativos u Operativos del Proyecto: En razón a que, para la ejecución de los respectivos proyectos, incurrir en gastos administrativos u operativos no establecidos en la ficha de inversión, la entidad se permite aclarar que para la ejecución de estos proyectos denominados:

"SERVICIOS DE "MEJORAMIENTO DE LA FORMACIÓN ARTÍSTICA Y CULTURAL PARA LOS HABITANTES DE LA COMUNA 12 DE SANTIAGO DE CALI" ficha EBI No 26003766, vigencia 2022, y "FORMACION EN PRACTICAS ARTISTICAS Y CULTURALES A HABITANTES DE LA COMUNA 13 EN SANTIAGO DE CALI" ficha EBI No 26003270, vigencia 2022", se incluyen dentro del aporte de la Secretaría de Cultura al convenio esto es la suma de SEISCIENTOS MILLONES DE PESOS M/CTE (\$600.000.000 M/CTE), los costos de administración u operativos en que incurra el asociado para el cumplimiento del objeto contractual, los cuales no podrán superar el (15%), incluido el IVA de estos gastos cuando se ocasionen y sean verificados y aprobados previamente por el Supervisor asignado.

En todo caso, los costos de administración u operativos en que incurra el asociado para el cumplimiento del objeto contractual serán reconocidos hasta en un porcentaje equivalente al 15% del valor total de los aportes de la Entidad, siempre y

cuando se causen y sean verificados y aprobados previamente por el Supervisor del convenio.

Teniendo como premisa la existencia de un costo aceptado entre los asociados, no debió hacerse un análisis de la ejecución a partir del valor presupuestado, sino del valor disponible para ejecutar, el cual se obtiene luego de restarle los costos administrativos a los que haya lugar para sacar adelante la operación del Convenio.

ACTIVIDADES DETALLADAS DEL PROYECTO	UNIDAD DE MEDIDA	CANTIDAD	VALOR UNITARIO	VALOR TOTAL
Diseño y grabación de piezas audiovisuales publicitarias del proyecto	Numero	3	600	1.800.000
Pendón institucional para la promoción de los talleres de capacitación artística, de 90X1,80 cm, con su respectiva soporte araña.	Numero	7	210	1.470.000
Papelería general (copias guías de trabajo talleres formativos	Numero	3.000	90	270.000

Fuente: Carpeta contractual convenio N° 4148.010.27.1.540-2022 Secretaría de Cultura

ACTIVIDADES DETALLADAS DEL PROYECTO	Valor según convenio (\$)	Valor contratado por el asociado (\$)	Diferencia
Papelería general (copias guías de trabajo talleres formativos	270.000	231.514	38.496
TOTAL	3.540.000	3.008.974	531.026

Fuente: Carpeta contractual convenio N° 4148.010.27.1.540-2022 Secretaría de Cultura

ACTIVIDADES DETALLADAS DEL PROYECTO	Valor según convenio (\$)	Valor contratado por el asociado (\$)	Diferencia
Diseño y grabación de piezas audiovisuales publicitarias del proyecto	1.800.000	1.527.960	272.040
Pendón institucional para la promoción de los talleres de capacitación artística, de 90X1,80 cm, con su respectiva soporte araña.	1.470.000	1.249.500	220.500

La tabla presentada por la Contraloría plantea un valor presupuestado por actividad según convenio y otro por valor contratado por el asociado, el cual arroja un resultado de diferencia entre los dos valores, del cual se asume un posible hallazgo que resulta erróneo pues, se debe realizar una lectura integral con la cláusula en mención y, por consiguiente, aplicar el 15% al valor según el convenio que corresponde a costos gastos administrativos

De lo anterior, el ente de control, concluye que el valor presupuestado es el mismo disponible para ejecución, inconsistencia que está generando un mal entendido que termina siendo un reproche con presunta incidencia fiscal.

Así pues, se tiene que, existirá un “Disponible Ejecución” con el cual se ejecutarán los recursos acordes a la información financiera/cuadro de ejecución financiera, en este se calcula el “Disponible Ejecución” utilizando la fórmula en Excel:

Es así que, acompañado los valores de: \$1.800.000, que corresponde al Diseño y Grabación de Piezas Audiovisuales Publicitarias; Pendón para la Promoción de

los Talleres de Capacitación Artística de 90x 1,80 cm con su respectivo soporte araña por valor de \$1.470.000 y Papelería por valor de 270.000, seguido de la indicación 15% correspondiente a los costos y gastos de administración.

	Valor total	El 15%	Valor final
	1.800.000	270.000	1.530.000
	1.470.000	220.500	1.249.500
	270.000	40.500	229.500
Total	3.540.000	531.000	3.009.000

Se aclara entonces que no existe una “diferencia” negativa por menor valor ejecutado, ya que los valores \$1.800.000, 1470.000 y 270.0000 corresponden a la realidad del “Disponible Ejecución”, según los términos del Convenio auditado.

Por otro lado, el valor resultante entre el “Total Presupuesto” y “Disponible Ejecución” es el denominado “costos y gastos administrativos”, acorde a la nota transcrita de la cláusula sexta “desembolso de los aportes”.

El mismo criterio de cálculo se repite para los valores del fortalecimiento de procesos culturales y artísticos de la Comuna 9 para las siguientes actividades:

Realizar talleres formación en prácticas artísticas a habitantes de la Comuna 13.

Taller	Valor según convenio (\$)	Número de cultores por actividad según convenio	Valor contratado por el asociado (\$)	Número de cultores por actividad contratados por el asociado	Diferencia (\$)
Taller de música (interpretación de guitarra y violín)	11.361.600	1	9.657.360	1	1.704.240
Taller de música (interpretación instrumento de piano y/o Organeta)	11.361.600	1	9.657.360	1	1.704.240
Taller en prácticas ancestrales de cocina tradicional y criolla y preparación de dulcería	11.361.600	1	9.657.360	1	1.704.240
Taller en arte elaboración de macetas en dulce entronchado y manualidades y figuras decorativas en foamy	11.361.600	1	9.657.360	1	1.704.240
Taller en producción musical, grabación, mezcla, masterización de productos sonoros	11.361.600	1	9.657.360	1	1.704.240
Taller en fotografía digital producción audiovisual creación de guiones y edición	11.361.600	1	9.657.360	1	1.704.240
Taller en interpretación de instrumentos musicales	11.361.600	1	9.657.360	1	1.704.240
Taller de salvaguarda del patrimonio inmaterial y cultural	11.361.600	1	9.657.360	1	1.704.240
Taller en danzas folclóricas del pacífico, andina y caribe	14.202.000	1	12.071.700	2	2.130.300
Taller en dramaturgia y guion para cine	14.202.000	1	12.071.700	2	2.130.300
Taller en artes artesanías propias de la cultura colombiana	14.202.000	1	12.071.700	2	2.130.300
TOTAL	133.498.800		113.473.980		20.024.020

Fuente: Carpeta contractual convenio N° 4148.010.27.1.540-2022 Secretaría de Cultura

El cuadro anterior según el equipo auditor muestra que el asociado contrató a los

cultores de la Comuna 13, por menor valor de lo establecido en el Convenio, de lo cual anuncia, se presenta una diferencia de \$20.024.020, sin embargo, esta presunta diferencia que se presentó en la ejecución de los talleres, no existe, pues, corresponden a los Costos de Administración y Operativos, los cuales no podrán superar el 15% del valor total del Convenio, de acuerdo a lo estipulado en la Cláusula Quinta del complemento al Convenio Asociativo No. 4148.010.27.1.540-2022.

Actividad: Adquirir dotación para los talleres de formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna

ACTIVIDADES DETALLADAS DEL PROYECTO	Valor según convenio (\$)	Valor contratado por el asociado (\$)	DIFERENCIA (\$)
Violín modelo clásico modelo, tamaño 4/4 3/4 acústico con estuche	2.400.000	1.951.000	449.000
Trompeta Conductor Dorada Con Estuche y Boquilla	3.920.000	3.332.000	588.000
Implementos Talleres de Salva Guarda del Patrimonio Inmaterial y Cultural y recorrido de la Luz			
Vestuario de carnaval hombres y mujeres	7.000.000	5.950.000	1.050.000
Redoblante de marcha Boss con arnés y baquetas	800.000	0	800.000
Dobra Batucada, surdo 20 pulgadas 10 tensores+accesorios	1.840.000	714.000	1.126.000
LUZ ELIPSOIDAL LECO LED 200W	2.350.000	1.997.500	352.500
Micrófonos con condensador para voz E 865	835.000	680.000	155.000
Bombo de marcha con arnés de aluminio	1.146.000	620.000	526.000
Implementos para los Talleres en producción musical, grabación, mezcla, masterización de productos sonoros			
Micrófonos, sennheiser MD441	3.141.600	2.820.300	321.300
Micrófonos, sennheiser MD421	3.451.000	2.986.900	461.100
Rollo de Cable eléctrico para conexiones	147.288	125.195	22.093
Conectores eléctricos para sensores macho y hembra niutri	540.000	459.000	81.000
Implementos para los Taller en fotografía digital producción audiovisual creación de guiones.			

ACTIVIDADES DETALLADAS DEL PROYECTO	Valor según convenio (\$)	Valor contratado por el asociado (\$)	DIFERENCIA (\$)
Cámaras fotográfica digitales canon M50 con trípode	14.900.000	12.665.001	2.234.999
TOTAL	42.470.888	34.300.896	8.169.992

Fuente: Carpeta contractual convenio N° 4148.010.27.1.540-2022 Secretaría de Cultura

De lo anterior, corresponde señalar que, la diferencia de \$8.169.992 no existe, pues está relacionada con el porcentaje del 15% de los costos de administración y operativos en que debe incurrir el asociado y que se encuentran contemplados en la cláusula quinta del complemento al convenio No. 4148.010.27.1.540-2022.

En lo relacionado con la Actividad: Adquirir insumos para los talleres de formación

en prácticas artísticas a habitantes de la Comuna 13, se señala que el asociado contrató de la siguiente manera:

ACTIVIDADES DETALLADAS DEL PROYECTO	Valor según convenio (\$)	Valor contratado por el asociado (\$)	Diferencia (\$)
Implementos para los talleres en prácticas ancestrales de cocina tradicional y criolla y preparación de dulcería (manjar blanco)			
Mesas plegables	2.322.000	1.973.700	348.300
Kits de implementos de cocina	4.110.000	3.493.500	616.500
Insumos para los talleres de preparación en cocina tradicional y ancestral	5.400.000	4.157.265	1.242.735
Kits de bioseguridad durante los talleres (guantes, tapabocas, alcohol, gel, delantales, gorros)	5.831.335	4.956.635	878.700
Implementos e insumos para los talleres en artes artesanías propias de la cultura colombiana			
Totalizado por el asociado en una sola cuenta de cobro	3.355.357	2.884.850	470.507
Implementos e insumos Taller en arte elaboración de macetas en dulce entronchado y manualidades y figuras decorativas en foamy.			
Kits elaboración figura foamy	1.170.000	930.240	239.760
Tijeras	61.200	No Aporta	61.200
Pinceles	273.000	No Aporta	273.000
Pinturas Traslucidas	218.400	No Aporta	218.400
Pinturas Acrílicas	117.000	No Aporta	117.000
Pegante Instantáneo	63.000	No Aporta	63.000
Pegante doble contacto	405.000	322.020	82.980
Franela x kilo	156.000	120.000	36.000
Silicona en barra x paquete	36.000	No Aporta	36.000
Azúcar x kilos	38.400	No Aporta	38.400
Vinagre frasco	53.400	No Aporta	53.400
Mantequilla x libra	14.820	No Aporta	14.820
Palos para entorchar	336.000	323.060	12.940
Palos de Maguey	768.000	610.560	157.440
Banderas Cali - Colombia	126.000	100.260	25.740
Ringletes	192.000	152.640	39.360
Papel seda	46.800	No Aporta	46.800
Olla grande para la preparación de las macetas	268.000	No Aporta	268.000
Recipientes	135.000	No Aporta	135.000
Estufa Eléctrica dos boquillas a gas	540.000	No Aporta	540.000
Colchonetas de 190x90 cm forradas	3.810.000	3.238.530	571.470
Vestido mujer presentación final montaje, las características técnicas de los trajes se realizarán de acuerdo	1.800.000	1.530.000	270.000

ACTIVIDADES DETALLADAS DEL PROYECTO	Valor según convenio (\$)	Valor contratado por el asociado (\$)	Diferencia (\$)
Vestido hombre presentación final montaje, las características técnicas de los trajes se realizarán de acuerdo	1.800.000	1.530.000	270.000
Telas coloridas	1.620.000	1.377.000	243.000
Material impreso guías paquete por beneficiario	810.000	688.500	121.500
TOTAL	35.876.712	28.388.760	7.487.952

Fuente: Carpeta contractual convenio N° 4148.010.27.1.540-2022 Secretaría de Cultura

Se indica que, el asociado contrató por menor valor de lo establecido en el convenio, presentándose una diferencia de \$7.487.952.

Al respecto es necesario indicar que la diferencia de \$7.487.952 no existe, por cuanto, corresponde al porcentaje del 15% de los costos de administración y operativos en que debe incurrir el asociado y que se encuentran contemplados en la cláusula sexta del complemento al convenio No. 4148.010.27.1.540-2022.

También corresponde a los ajustes menores de cantidades aprobados en actas de planeación y actas de comité técnico o cambios solicitados por la comunidad.

Actividad: Realizar clausura del proceso de formación en prácticas artísticas a habitantes de la Comuna 13.

Actividades detalladas del Proyecto	Valor según convenio (\$)	Valor contratado por el Asociado	Diferencia (\$)
Presentador del evento de clausura	326,000	No Aporta	326.000
Logística para la producción del evento de clausura.	3.152.800	2.679.880	472.920
Alquilar espacio para la clausura con capacidad para 500 personas.	2.441.000	2.074.850	366.150
Alquiler de Tarima, 6X6 m, con carpa	1.200.000	1.020.000	180.000
Alquiler de carpa, 6x6 m, para público	960,000	816.000	144.000
Alquiler de equipo de sonido 5000 watos con micrófonos	1.668.600	1.418.310	250.290

Alquiler de sillas plásticas con transporte	450,000	382.500	67.500
Alquiler de Baños móviles	600,000	510.000	90.000
Alquiler de Baños móviles para personas con movilidad reducida (MRD)	300,000	No Aporta	300.000
Hidratación botella de 600 mml para los asistentes y participantes en la clausuras	3.000.000	2.550.000	450.000
Escenografía o ambientación del escenario.	591,608	502.867	88.741
Derechos de autor	1.029.949	875.457	102.907
Bomberos voluntarios	195,443	166.127	29.316
PGIRS	330,000	280.500	49.500
Impacxto de ruido DAGMA	180,000	No Aporta	180.000
Certificado para beneficiarios	300,000	255.000	45.000
Servicio de aseo	645,000	548.250	96.750
Paramédicos y ambulancia medicalizada	1.421.400	No Aporta	1.421.400
TOTAL	18.791.800	14.079.661	4.712.139

Fuente: Carpeta contractual convenio N° 4148.010.27.1.540-2022 Secretaría de Cultura

Según el cuadro anterior para el ente de control se muestra que el asociado contrató por menor valor de lo establecido en el convenio, presentándose una diferencia de \$4.712.139, no obstante, la diferencia de \$4.712.139 no existe, pues la misma corresponde al porcentaje del 15% de los costos de administración y operativos en que debe incurrir el asociado y que se encuentran contemplados en la cláusula sexta del complemento al convenio No.

4148.010.27.1.540-2022.

Finalmente, el equipo auditor resume las presuntas diferencias por menor valor de los anteriores actividades relativas al Convenio de Asociación No 4148.010.27.1.540-2022 y que se señalaron en la observación Administrativa No. 3 con presunta incidencia disciplinaria y fiscal por falta de control y seguimiento de la supervisión, en la que se señala que, revisada la ejecución del Convenio de Asociación N° 4148.010.27.1.540- 2022, se evidenció que las siguientes actividades presentaron una diferencia por menor valor pagado a lo establecido en el convenio.

Actividad	Diferencia (\$)
Difusión y socialización de los talleres de formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13	531.026
Realizar talleres formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13	20.024.020
Adquirir dotación para los talleres de formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13	\$8.169.992
Adquirir insumos para los talleres de formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13	\$7.487.952
Realizar clausura del proceso de formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13	\$4.712.139
TOTAL	40.925.471

Teniendo en cuenta las consideraciones expuestas y los presuntos menores valores pagados por parte del asociado, se reafirma que, no se tienen en cuenta que el Convenio de Asociación N° 4148.10.27.1.540-2023, se incorporó la cláusula sexta relativa a los costos y gastos administrativos correspondiente al 15%. Con el informe preliminar emitido, también se deja de tener en cuenta que las diferencias de menor valor obedecen a las retenciones que tuvo este Convenio y, en ese orden, de ser cierta las apreciaciones realizadas por el órgano de control, estaríamos sugiriendo de alguna manera que este tipo de acuerdos deben llevar a un escenario de pérdida al operador, pues además de los recursos que dijo que dispondría para la asociación, debe asumir los costos administrativos, aunque el mismo convenio contemple presupuesto para ellos.

Dicho de otro modo, el informe incorpora observaciones que desdibujan la misma naturaleza del Convenio de Asociación, llevando a quien opera a un punto donde no solo debe aportar dinero y trabajo al proyecto, sino que, además, no puede hacer uso de los recursos dispuestos, según el propio convenio, para sacar adelante toda la organización que implica la ejecución de este tipo de acuerdos de voluntades.

Análisis del equipo auditor

Analizada la respuesta presentada por la entidad, se acepta parcialmente, en el entendido que la diferencia en algunas actividades, corresponden al 15% de los gastos administrativos establecidos en el convenio; sin embargo, existen otras cuya diferencia supera el porcentaje anteriormente mencionado, así como otras

que carecen de soporte de compra.

Por lo anterior, se procede a ajustar el informe y la observación, con relación a la cuantificación de las diferencias presentadas por menor valor pagado a lo establecido en el convenio.

La observación se mantiene en firme y se configura un hallazgo administrativo con presunta incidencia disciplinaria y fiscal - Falta de control y seguimiento de la supervisión, en los siguientes términos:

Hallazgo Administrativo N° 03 con presunta incidencia disciplinaria y fiscal - Falta de control y seguimiento de la supervisión.

Revisada la ejecución del Convenio de Asociación N° 4148.010.27.1.540-2022, se evidenció que las siguientes actividades presentaron una diferencia por menor valor pagado a lo establecido en el convenio.

Actividad	Diferencia (\$)
Adquirir dotación para los talleres de formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13	2.122.100
Adquirir insumos para los talleres de formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13	2.456.485
Realizar clausura del proceso de formación en prácticas artísticas a habitantes de la comuna 13	2.227.400
TOTAL	6.805.985

Incumpliendo los principios de economía y eficacia consagrados en el Artículo 209 de la Constitución Política de Colombia de 1991, Artículo 23, 25, el numeral 1 y 8 del Artículo 26 de la ley 80 de 1993, artículo 83 y 84 de la Ley 1474 de 2011, CLÁUSULA CUARTA del convenio de asociación *ACTIVIDADES A CARGO DEL ASOCIADO: Para el desarrollo del objeto contractual de conformidad con los proyectos denominados: "Formación en prácticas artísticas y culturales a habitantes de la comuna 13 en Santiago de Cali" ficha BP No. 26003270*, vigencia 2022 del convenio y literales b y d del artículo 3 del Decreto 403 del 2020.

Lo anterior causado por falta de control y seguimiento técnico, financiero y jurídico por parte de la supervisión al no ejercer debidamente la vigilancia contractual, generando una responsabilidad fiscal por un presunto detrimento patrimonial en cuantía de **\$6.805.985** como lo preceptúan los artículos 4, 5 y 6 de la Ley 610 de 2000 y una presunta falta disciplinaria, de acuerdo con lo establecido en el numeral 1 del artículo 39 de la Ley 1952 de 2019 -Código General Disciplinario.

Presunto responsable:

- Convenio de asociación N° 4148.010.27.1.540-2022: Supervisor del convenio.

Observación Administrativa N° 04 - Debilidad de control y seguimiento por parte de la Secretaría de Cultura.

Los instrumentos musicales adquiridos mediante los convenios 4148.010.27.1.996-2021, 4148.010.27.1.540-2022, 4148.010.27.1.029-2022 y 4148.010.27.1.017-2023, fueron entregados a la comunidad de la comuna 13 a través de “Actas de entrega”, sin embargo, no cuenta con el registro de entrada y salida de almacén.

El artículo Segundo de la Resolución N°. 41.48.010.21.1.914.000132 del 21 de julio de 2020, por la cual, “se establece el mecanismo de control y seguimiento para el recibo y entrega de los bienes adquiridos y destinados a la comunidad dentro de los proyectos de inversión del gasto social en la Secretaría de Cultura de Santiago de Cali”, determina:

“Los bienes adquiridos y/o recibidos por la Secretaría de Cultura, en el desarrollo de los proyectos de inversión, para la realización de los talleres y el aprendizaje en todas las disciplinas artísticas y culturales en cada una de las comunas, deberán entrar al Almacén para su control y posterior entrega, de conformidad con lo concertado por la comunidad y el llenado de requisitos establecidos.”

Lo anterior, se presenta por debilidades en el control y seguimiento por parte de la Secretaría de Cultura, generando que no se lleve un registro adecuado de los instrumentos musicales que se entregan a la comunidad.

Respuesta de la Entidad

“Frente a la observación Administrativa No. 04 relativa a que los instrumentos musicales adquiridos mediante los Convenios 4148.010.27.1.996-2021, 4148.010.27.1.540-2022, 4148.010.27.1.029-2022 y 4148.010.27.1.017-2023, fueron entregados a la comunidad de la comuna 13 a través de “Actas de entrega”, sin embargo, no cuenta con el registro de entrada y salida de almacén, corresponde señalar que efectivamente los bienes fueron entregados a la comunidad cumpliéndose en debida forma el objeto contractual, para lo cual se anexa el acta que da cuenta de la entrega de los mismos a la comunidad, relativos a cada uno de los contratos; no obstante, nos acogemos a la observación respecto al registro el registro de entrada y salida de almacén, por consiguiente, presentaremos un Plan de Mejoramiento para atender y subsanar esta observación.”

Análisis del equipo auditor

Analizada la respuesta, se observa que la entidad acoge la observación, por lo tanto, esta se mantiene en firme y se configura como hallazgo administrativo así:

Hallazgo Administrativo N° 04 - Debilidad de control y seguimiento por parte de la Secretaría de Cultura.

Los instrumentos musicales adquiridos mediante los convenios 4148.010.27.1.996-2021, 4148.010.27.1.540-2022, 4148.010.27.1.029-2022 y 4148.010.27.1.017-2023, fueron entregados a la comunidad de la comuna 13 a través de “*Actas de entrega*”, sin embargo, no cuenta con el registro de entrada y salida de almacén.

El artículo Segundo de la Resolución N°. 41.48.010.21.1.914.000132 del 21 de julio de 2020, por la cual, “se establece el mecanismo de control y seguimiento para el recibo y entrega de los bienes adquiridos y destinados a la comunidad dentro de los proyectos de inversión del gasto social en la Secretaría de Cultura de Santiago de Cali”, determina:

“Los bienes adquiridos y/o recibidos por la Secretaría de Cultura, en el desarrollo de los proyectos de inversión, para la realización de los talleres y el aprendizaje en todas las disciplinas artísticas y culturales en cada una de las comunas, deberán entrar al Almacén para su control y posterior entrega, de conformidad con lo concertado por la comunidad y el llenado de requisitos establecidos.”

Lo anterior, se presenta por debilidades en el control y seguimiento por parte de la Secretaría de Cultura, generando que no se lleve un registro adecuado de los instrumentos musicales que se entregan a la comunidad.

Observación Administrativa N° 05 - Debilidad en el control y seguimiento de instrumentos musicales.

No se evidenció control y seguimiento por parte de la Secretaría de Cultura para el manejo de instrumentos musicales, una vez terminados los convenios de asociación números 4148.010.27.1.996-2021, 4148.010.27.1.540-2022, 4148.010.27.1.029-2022 y 4148.010.27.1.017-2023.

El numeral cuarto del Artículo Tercero de la Resolución N°. 41.48.010.21.1.914.000132 del 21 de julio de 2020, por la cual “se establece el mecanismo de control y seguimiento para el recibo y entrega de los bienes adquiridos y destinados a la comunidad dentro de los proyectos de inversión del gasto social en la Secretaría de Cultura de Santiago de Cali”, determina:

“Una vez terminado el proyecto, previo acuerdo con la comunidad, los bienes deben ser trasladados a la entidad que determine la Secretaría de Cultura para continuar con los procesos de aprendizaje de la comunidad.”

La entidad que tenía los elementos deberá descargarlos de sus inventarios y la nueva entidad abrirá sus inventarios indicando fecha de entrega, fecha de devolución y estado en que se entrega y estado en que se recibe.”

Lo anterior se presenta por debilidades de gestión administrativa, al no ejercer un efectivo seguimiento y monitoreo a los instrumentos musicales entregados a la comunidad una vez se terminen los proyectos, conllevando a que se presente un riesgo de pérdida de instrumentos musicales y que se imposibilite la utilización de estos para próximos proyectos.

Respuesta de la Entidad

“Con respecto a la observación Administrativa No. 05 - Debilidad en el control y seguimiento de instrumentos musicales, señala el órgano de control que no se evidenció control y seguimiento por parte de la Secretaría de Cultura para el manejo de instrumentos musicales, una vez terminados los Convenios de Asociación números 4148.010.27.1.996-2021, 4148.010.27.1.540-2022, 4148.010.27.1.029-2022 y 4148.010.27.1.017-2023, razón por la cual, se hace necesario indicar que nos acogemos a la observación realizada y, en consecuencia, presentaremos un Plan de Mejoramiento para atender y subsanar esta observación.”

Análisis del equipo auditor

Analizada la respuesta, se observa que la entidad acoge la observación, por lo tanto, esta se mantiene en firme y se configura como hallazgo administrativo así:

Hallazgo Administrativo N° 05 - Debilidad en el control y seguimiento de instrumentos musicales.

No se evidenció control y seguimiento por parte de la Secretaría de Cultura para el manejo de instrumentos musicales, una vez terminados los convenios de asociación números 4148.010.27.1.996-2021, 4148.010.27.1.540-2022, 4148.010.27.1.029-2022 y 4148.010.27.1.017-2023.

El numeral cuarto del Artículo Tercero de la Resolución N°.41.48.010.21.1.914.000132 del 21 de julio de 2020, por la cual “se establece el mecanismo de control y seguimiento para el recibo y entrega de los bienes adquiridos y destinados a la comunidad dentro de los proyectos de inversión del gasto social en la Secretaría de Cultura de Santiago de Cali”, determina:

“Una vez terminado el proyecto, previo acuerdo con la comunidad, los bienes deben ser trasladados a la entidad que determine la Secretaría de Cultura para continuar con los procesos de aprendizaje de la comunidad.

La entidad que tenía los elementos deberá descargarlos de sus inventarios y la nueva entidad abrirá sus inventarios indicando fecha de entrega, fecha de devolución y estado en que se entrega y estado en que se recibe.”

Lo anterior se presenta por debilidades de gestión administrativa, al no ejercer un efectivo seguimiento y monitoreo a los instrumentos musicales entregados a la comunidad una vez se terminen los proyectos, conllevando a que se presente un riesgo de pérdida de instrumentos musicales y que se imposibilite la utilización de estos para próximos proyectos.

Observación Administrativa N° 06 - con presunta incidencia Disciplinaria – Incumplimiento liquidación contractual.

Los convenios de asociación N° 4148.010.27.1.029-2022 y N° 4148.010.27.1.017-2023, no están liquidados y sus pólizas de garantía única de cumplimiento en favor de la entidad estatal se encuentran vencidas.

Contraviniendo lo establecido en la Ley 80 de 1993, en su artículo 60 y la ley 1150 de 2007, en su artículo 11, modificado por el artículo 217 del Decreto 19 de 2012, el cual expresa *“La liquidación por mutuo acuerdo podrá efectuarse dentro de los cuatro (04) meses siguientes a la fecha determinación del plazo de ejecución del contrato. En aquellos casos en que el contratista no se presente a la liquidación previa notificación o convocatoria que haga la Entidad o las partes no lleguen a un acuerdo sobre su contenido, la Entidad tendrá la facultad de liquidar en forma unilateral dentro de los dos (02) meses siguientes, de conformidad con lo dispuesto en el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo”*.

Lo anterior se presenta por falta de control y seguimiento por parte de la Secretaría de Cultura, generando la expiración de la vigencia de las pólizas que amparan el cumplimiento y la calidad del servicio, quedando desprotegido el patrimonio de la entidad y la entrega a satisfacción del servicio contratado, configurándose una presunta vulneración del numeral 1 del artículo 39 de la Ley 1952 de 2019- Código General Disciplinario.

Respuesta de la Entidad

“Finalmente, en lo relacionado con la observación Administrativa No. 6 con presunta incidencia Disciplinaria – relativa al Incumplimiento liquidación contractual. Relacionada con los Convenios de Asociación No. 4148.010.27.1.029-2022 y No. 4148.010.27.1.017- 2023, por no encontrarse liquidados y sus pólizas de garantía única de cumplimiento en favor de la entidad estatal encontrarse vencidas ha de señalarse que no hay elementos sustanciales que permitan establecer esta observación, de conformidad con lo establecido por el Consejo de Estado en diferentes pronunciamientos judiciales donde ha reiterado que el ordenamiento jurídico vigente permite la liquidación unilateral, bilateral, incluso

judicial, una vez vencido el plazo establecido por el artículo 11 de la Ley 1150 de 2007. Dicho de otra manera, la liquidación final de los contratos estatales tiene un ámbito temporal que empieza con la terminación del contrato y comprende el período contractual pactado por las partes o supletivo legal (4 meses) para la liquidación bilateral, más el período legal para la liquidación unilateral (2 meses), más el plazo de dos años para hacerlo de mutuo acuerdo o unilateralmente, sin perjuicio de que se solicite la liquidación judicial.

En ese orden de ideas, la Sección Tercera del Consejo de Estado, en decisión de unificación del 1 de agosto de 2019, señaló:

“Como pudo apreciarse, este precepto legal permite que la liquidación bilateral se acuerde después del vencimiento del término pactado en el contrato o previsto en los documentos antepuestos, o, del término supletorio que para la concertación de la liquidación establece la ley, e incluso, después de haber pasado los dos meses subsiguientes a dicho vencimiento sin que la administración lo hubiera liquidado unilateralmente, bajo condición de que el acuerdo liquidatorio se logre dentro del lapso de dos años contados a partir del vencimiento del término legalmente conocido para la liquidación unilateral, pues ese es el lapso que el ordenamiento ha fijado para el ejercicio oportuno de la acción”.

De otra parte, en lo concerniente a la pérdida de competencia de la administración para liquidar el contrato unilateralmente, ante la presentación de una demanda, el Consejo de Estado, en sentencia del 1 de junio de 2020, realizó una variación de su línea jurisprudencial, en el sentido de ubicar la pérdida de competencia con la presentación de la demanda, y no en la notificación del auto admisorio, como se sostenía anteriormente. En efecto, indicó lo siguiente:

“La Corporación ha señalado de manera consistente que la Administración pierde la competencia para liquidar el contrato cuando el contratista, previamente, haya instaurado la acción judicial correspondiente, fenómeno que se explica por el traslado de esa competencia a otra autoridad [...] La jurisprudencia ha sostenido, a partir de lo preceptuado en el literal d) del numeral 10 del artículo 136 del CCA, [subrogado por el artículo 44 de la ley 446 de 1998], que la notificación del auto admisorio de la demanda que tenga por objeto la liquidación judicial del contrato es el hito que genera la pérdida de competencia de la entidad para ejercer la facultad de liquidar unilateralmente el contrato, mientras esta no lo haya liquidado unilateral o bilateralmente. [...] No obstante, la Sala encuentra que el punto de partida de la pérdida de competencia que se fijó jurisprudencialmente es susceptible de ser revisado, a partir del empleo de un criterio de interpretación que resulte coherente con los efectos procesales que el legislador fijó la presentación de la demanda. [...] [L]a demanda produce numerosos e importantes efectos jurídicos materiales que equivalen, en general, a un reforzamiento o intensificación, desde el punto de vista del actor, de una situación jurídica sustantiva. Este reforzamiento se produce creando consecuencias que originalmente no existían, como la constitución en mora, o conservando consecuencias que existían, pero estaban en trance de desaparecer. La consecuencia típica de conservación es la que produce la presentación de la demanda, al interrumpir la prescripción. Al efecto, el Artículo 90 del Código de Procedimiento Civil, modificado por el decreto 2282 de 1989, aplicable a la presente controversia, [...] Frente al vacío que se pretende colmar se hace necesario un ejercicio de integración normativa que esté mas (sic) acorde con los efectos que la legislación procesal le atribuye a la presentación de la demanda, y que no están condicionados a su notificación. Desde este enfoque, la Sala declarará que la Administración perdió competencia para liquidar el contrato en forma unilateral, a partir de la fecha en que se presentó la demanda que pretendió su liquidación judicial”.

Conforme a lo anterior, es claro entonces que la observación carece de sustentos materiales, sustanciales y jurídicos, razón por cual le solicitamos de manera comedida, sea sustraída del informe final de esta auditoría, por cuanto, tal como quedó acreditado previamente, la administración aún se encuentra dentro del término para realizar la respectiva liquidación, máxime, cuando en el presente caso, el contratista, no ha iniciado acciones judiciales, encaminadas a obtener la liquidación judicial del convenio, hecho que generaría la pérdida de competencia de la entidad para ejercer la facultad de liquidar unilateralmente el contrato, mientras no haya sido liquidado unilateral o bilateralmente.”

Análisis del equipo auditor

Analizada la respuesta presentada por la entidad, el ente de control acoge el argumento relacionado con la decisión de la Sección Tercera del Consejo de Estado, con respecto al tiempo máximo establecido para la liquidación de los contratos; sin embargo, se precisa que dentro de las cláusulas contractuales de los citados convenios de asociación se establece lo siguiente:

Convenio de Asociación N° 4148.010.27.1.017- 2023:

“CLÁUSULA DÉCIMA NOVENA. - La liquidación del convenio se llevará a cabo bajo los parámetros establecidos en la ley 80 de 1993, artículo 60 y la ley 1150 de 2007, artículo 11, modificado por el artículo 217 del decreto 19 de 2012. La liquidación por mutuo acuerdo podrá efectuarse dentro de los cuatro (04) meses siguientes a la fecha de terminación del plazo de ejecución del contrato. En aquellos casos en que el contratista no se presente a la liquidación previa notificación o convocatoria que haga la Entidad o las partes no lleguen a un acuerdo sobre su contenido, la Entidad tendrá la facultad de liquidar en forma unilateral dentro de los dos (02) meses siguientes, de conformidad con lo dispuesto en el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.”

Convenio de Asociación N° 4148.010.27.1.029-2022:

“CLÁUSULA VIGÉSIMA NOVENA. LIQUIDACIÓN: El presente CONVENIO será objeto de liquidación de común acuerdo entre las partes, dentro de los cuatro (4) meses siguientes a su terminación o en su defecto en forma unilateral por la Secretaría de Cultura, teniendo en cuenta lo previsto en el artículo 11 de la Ley 1150 de 2007.”

Lo anterior evidencia que la Secretaría de Cultura no se acoge a las cláusulas anteriormente citadas, a pesar de que estas se constituyen en obligaciones para las partes involucradas dentro del acto contractual.

Por lo anterior, se retira la incidencia disciplinaria de la observación, y se configura un Hallazgo administrativo, así:

Hallazgo Administrativo N° 05 - Liquidación contractual.

Los convenios de asociación N° 4148.010.27.1.029-2022 y N° 4148.010.27.1.017-2023, no están liquidados y sus pólizas de garantía única de cumplimiento en favor de la entidad estatal se encuentran vencidas.

Las cláusulas: décima novena del convenio de asociación N° 4148.010.27.1.017-2023 y vigésima novena del convenio de asociación N° 4148.010.27.1.029-2022, establecen los tiempos para la liquidación contractual.

Lo anterior se presenta por debilidades de control y seguimiento por parte de la Secretaría de Cultura, generando la prolongación en la extinción de las obligaciones contractuales.

No siendo otro el motivo de la presente reunión se firma el acta siendo las 3:30 p.m., por los participantes en señal de aceptación.



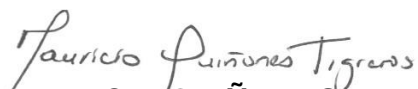
NAZLY JULIETH RUIZ ZUÑIGA

Directora Técnica ante el sector Educación




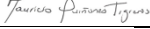

NUBIA MARGOTH MIRANDA BOLAÑOS

Profesional Especializada (E)



MAURICIO QUIÑONES TIGREROS

Profesional Universitario

	Nombre	Cargo	Firma
Proyectó	Nubia Margoth Miranda Bolaños Mauricio Quiñones Tigreros	Profesional Especializado (E) Profesional Universitario	 
Revisó	Nazly Julieth Ruiz Zúñiga	Directora Técnica - Supervisora	

MODELO 02-PF Ayuda de memoria

Aprobó	Nazly Julieth Ruiz Zúñiga	Directora Técnica - Supervisora	
Los arriba firmantes declaramos que hemos revisado el documento y lo encontramos ajustado a las normas y disposiciones legales vigentes y por lo tanto, bajo nuestra responsabilidad lo presentamos para firma.			