

## INFORME ACTUACIÓN ESPECIAL

ACTUACIÓN ESPECIAL DE FISCALIZACIÓN AL FONDO DE SOSTENIBILIDAD  
FINANCIERA PARA EL SECTOR ELÉCTRICO – FONSE – VIGENCIAS 2020-  
2021

CGR-CDME No. 26  
MAYO 2022

INFORME ACTUACIÓN ESPECIAL DE FISCALIZACIÓN AL FONDO DE  
SOSTENIBILIDAD FINANCIERA PARA EL SECTOR ELÉCTRICO - FONSE

Contralor General de la República	Carlos Felipe Córdoba Larrarte
Contralor Delegado	Orlando Velandia Sepúlveda
Director de Vigilancia Fiscal	Fulton Ronny Vargas Caicedo
Supervisora Encargada	Alba Yolanda Castillo Cruz
Líder de Actuación Especial	Fernando Antonio González Linares
Auditores	Martha Patricia Africano González Loana Leonor Luna Jiménez Camilo Alberto Espinosa Ulloa

## TABLA DE CONTENIDO

<b>1</b>	<b>OBJETIVO DE LA ACTUACIÓN ESPECIAL .....</b>	<b>7</b>
1.1	OBJETIVO GENERAL .....	7
<b>2</b>	<b>ALCANCE DE LA ACTUACIÓN .....</b>	<b>7</b>
2.1	LIMITACIONES DEL PROCESO .....	8
2.2	CONCEPTO SOBRE EL ANÁLISIS EFECTUADO.....	8
2.3	RELACIÓN DE HALLAZGOS.....	8
2.4	PLAN DE MEJORAMIENTO .....	¡ERROR! MARCADOR NO DEFINIDO.
<b>3</b>	<b>OBJETIVOS Y CRITERIOS.....</b>	<b>10</b>
3.1	OBJETIVOS ESPECÍFICOS .....	10
3.2	CRITERIOS IDENTIFICADOS .....	10
<b>4</b>	<b>RESULTADOS DE LA ACTUACIÓN ESPECIAL DE FISCALIZACIÓN .....</b>	<b>17</b>
4.1	RESULTADOS GENERALES SOBRE EL ASUNTO O MATERIA DE LA ACTUACIÓN ESPECIAL .....	17
4.2	RESULTADOS EN RELACIÓN CON EL OBJETIVO ESPECÍFICO No. 118	
4.3	RESULTADOS EN RELACIÓN CON EL OBJETIVO ESPECÍFICO No. 222	
4.4	RESULTADOS EN RELACIÓN CON EL OBJETIVO ESPECÍFICO No. 324	
<b>5</b>	<b>CONCLUSIONES .....</b>	<b>34</b>

## **HECHOS RELEVANTES ACTUACIÓN ESPECIAL DE FISCALIZACIÓN**

La Contraloría General de la República, realizó actuación especial enmarcada en la función de fiscalización delegada, al Ministerio de Hacienda y Crédito Público, al Fondo de Sostenibilidad Financiera para el Sector Eléctrico – FONSE.

Con la sentencia de la Corte Constitucional C-309 de 2020 del 12 de agosto se declara exequible el Decreto Legislativo 809 del 4 de junio de 2020 por el cual se autoriza al Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico (FONSE) a realizar operaciones de crédito público para garantizar los procesos de toma de posesión a cargo del Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios afectados por la emergencia sanitaria.

Mediante resolución 1866 de 28 de septiembre de 2020 se autoriza al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios para celebrar un crédito con el Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico, por la suma de un billón novecientos ochenta y ocho mil seiscientos nueve millones setecientos veintinueve mil novecientos cincuenta y nueve pesos (\$1.988.609.729.959).

La sentencia de la Corte Constitucional C-464 del 28 de octubre de 2020:

Primero-. Declaró inexecutable la expresión “y todos aquellos que inciden directa o indirectamente en la prestación de los servicios públicos domiciliarios” contenida en el numeral 4º del artículo 18 de la Ley 1955 de 2019.<sup>1</sup>

Segundo-. Declaró inexecutable los artículos 18: “*contribuciones especiales a favor de la comisión de regulación de energía y gas - CREG, de la comisión de regulación de agua potable y saneamiento básico CRA y de la superintendencia de servicios públicos domiciliarios - SSPD.*” (salvo la expresión indicada en el resolutivo primero) y 314 de la Ley 1955 de 2019.<sup>2</sup>

*“Artículo 314 CONTRIBUCIÓN ADICIONAL A LA CONTRIBUCIÓN DEFINIDA EN EL ARTÍCULO 85 DE LA LEY 142 DE 1994 PARA EL FORTALECIMIENTO DEL FONDO EMPRESARIAL. A partir del 1 de enero de 2020 y hasta el 31 de diciembre de 2022 se autoriza el cobro de una contribución adicional a la regulada en el artículo 85 de la Ley 142 de 1994. Dicha contribución se cobrará a favor del Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios - SSPD. Las reglas aplicables a esta contribución serán las siguientes:*

---

<sup>1</sup> Plan Nacional de Desarrollo 2018-2022 “Pacto por Colombia Pacto por la Equidad.”

<sup>2</sup> Plan Nacional de Desarrollo 2018-2022 “Pacto por Colombia Pacto por la Equidad.”

1. La base gravable es exactamente la misma que la base de la contribución de que trata el artículo 85 de la Ley 142 de 1994, o cuando corresponda las normas que lo modifiquen, sustituyan o adicionen.

2. Los sujetos pasivos son todas las personas vigiladas por la SSPD.

3. El sujeto activo de esta contribución será la SSPD.

4. La tarifa será del 1%.

5. El hecho generador es el estar sometido a la vigilancia de la SSPD.

*El recaudo obtenido por esta contribución adicional se destinará en su totalidad al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios. El traslado de los recursos de las cuentas de la Superintendencia al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios estará exento del gravamen a los movimientos financieros.”*

La sentencia de la Corte Constitucional C-504 del 3 de diciembre de 2020 declara inexecutable el artículo 313 de la Ley 1955 de 2019.<sup>1</sup>

*“Artículo 313. SOBRETASA POR KILOVATIO HORA CONSUMIDO PARA FORTALECER AL FONDO EMPRESARIAL EN EL TERRITORIO NACIONAL. A partir de la expedición de la presente Ley y hasta el 31 de diciembre de 2022, créase una sobretasa nacional de cuatro pesos moneda legal colombiana (\$4 COP) por kilovatio hora de energía eléctrica consumido, que será recaudada por los comercializadores del servicio de energía eléctrica y girada al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios. La sobretasa será destinada al pago de las obligaciones financieras en las que incurra el Fondo Empresarial para garantizar la prestación del servicio de energía eléctrica de las empresas de energía eléctrica en toma de posesión en el territorio nacional. El hecho generador será el kilovatio hora consumido, y los responsables del pago de esta sobretasa serán los usuarios de los estratos 4, 5 y 6, los usuarios comerciales e industriales y los no regulados del servicio de energía eléctrica. La Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios reglamentará el procedimiento para dar cumplimiento a lo previsto en este artículo.*

*El servicio de transporte masivo que se mueva con energía eléctrica estará excluido de la sobretasa de la que trata el presente artículo.*

---

<sup>1</sup> Plan Nacional de Desarrollo 2018-2022 “Pacto por Colombia Pacto por la Equidad.”

86111-

Doctor

**JOSÉ MANUEL RESTREPO ABONDANO**

MINISTRO DE HACIENDA Y CRÉDITO PÚBLICO

Carrera 8 # 6C - 38

Ana.moreno@minhacienda.gov.co

Andrea.bedoya@minhacienda.gov.co

Ciudad

Respetado doctor Restrepo,

Con fundamento en las facultades otorgadas por el artículo 267 de la Constitución Política y de conformidad con lo estipulado en la resolución orgánica 24 del 9 de enero de 2019, la Contraloría General de la República realizó actuación especial a la inversión de los recursos públicos del Fondo de Sostenibilidad Financiera para el Sector Eléctrico - FONSE, para las vigencias 2020 y 2021.

Es responsabilidad de la administración, el contenido en calidad y cantidad de la información suministrada, así como con el cumplimiento de las normas que le son aplicables a su actividad institucional en relación con el asunto auditado.

Es obligación de la CGR expresar con independencia una conclusión sobre el cumplimiento de las disposiciones aplicables en la ejecución de los recursos del Ministerio de Hacienda y Crédito Público por medio del FONSE, conclusión que debe estar fundamentada en los resultados obtenidos en la actuación especial realizada.

Este trabajo se ajustó a lo dispuesto en los principios fundamentales de auditoría y las directrices impartidas para la actuación especial, conforme a lo establecido en la resolución orgánica 0024 del 9 de enero de 2019, proferida por la Contraloría General de la República, en concordancia con las Normas Internacionales de las Entidades Fiscalizadoras Superiores (ISSAI<sup>1</sup>), desarrolladas por la Organización Internacional de las Entidades Fiscalizadoras Superiores (INTOSAI<sup>2</sup>).

Estos principios requieren de parte de la CGR la observancia de las exigencias profesionales y éticas que requieren de una planificación y ejecución de la actuación especial destinadas a obtener garantía limitada, de que los procesos consultaron la normatividad que le es aplicable.

La actuación especial incluyó el examen de las evidencias, documentos y de verificación y evaluación de la gestión del Ministerio de Hacienda y Crédito Público como administrador del FONSE en cumplimiento de los procesos asociados a la gestión de las actividades del otorgamiento del crédito al Fondo Empresarial de

---

<sup>1</sup> ISSAI: The International Standards of Supreme Audit Institutions.

<sup>2</sup> INTOSAI: International Organization of Supreme Audit Institutions.

Servicios Públicos Domiciliarios, que soportan el proceso auditado y el cumplimiento de las disposiciones legales, que fueron principalmente la ley 2010 de 2019, artículo 146 se crea el FONSE, el decreto 809 de 2020 que autoriza al Fondo de Sostenibilidad Financiera para el Sector eléctrico-FONSE, resolución 1866 de 2020 con la que se autoriza al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios para celebrar un crédito con el Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico por valor de \$1.988.609.729.959.

Los análisis y conclusiones se encuentran debidamente documentados en papeles de trabajo, los cuales reposan en el Sistema Integrado para el Control de Auditorías establecido para tal efecto y los archivos de la Dirección de Vigilancia Fiscal Sector Minas y Energía.

La actuación especial se adelantó por parte de la Dirección de Vigilancia Fiscal de la Contraloría Delegada para el Sector Minas y Energía, de manera virtual con la información y el apoyo brindado por el Ministerio de Hacienda y Crédito Público y la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios - SSPD. El período auditado comprendió las vigencias 2020 – 2021.

Los hallazgos se dieron a conocer oportunamente a la entidad y a la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios dentro del desarrollo de la actuación especial, las respuestas fueron analizadas y en este informe se incluyen los hallazgos que la CGR considero pertinentes.

## **1 OBJETIVO DE LA ACTUACIÓN ESPECIAL**

El objetivo general de la actuación fue el siguiente:

### **1.1 OBJETIVO GENERAL**

Evaluar el cumplimiento de la normatividad aplicable en la ejecución de los recursos administrados por el Fondo de Sostenibilidad Financiera para el Sector Eléctrico – FONSE para las vigencias 2020-2021.

## **2 ALCANCE DE LA ACTUACIÓN**

Dentro del alcance de la presente actuación se analizó el cumplimiento de la normatividad aplicable y su impacto fiscal en la ejecución de los recursos, tanto al Ministerio de Hacienda y Crédito Público como administrador del Fondo de Sostenibilidad y a este en el acatamiento de la normatividad como patrimonio autónomo en el otorgamiento de créditos al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios para las vigencias 2020 y 2021.

## **2.1 LIMITACIONES DEL PROCESO**

En el trabajo de la actuación especial no se presentaron limitaciones que afectaran su alcance.

## **2.2 CONCEPTO SOBRE EL ANÁLISIS EFECTUADO**

La Contraloría General de la República, como resultado de la actuación especial de fiscalización adelantada al Ministerio de Hacienda y Crédito Público en su condición de administrador del Fondo de Sostenibilidad Financiera para el Sector Eléctrico - FONSE para las vigencias 2020 - 2021, establece que éste cumple con la normatividad, salvo lo evidenciado en el hallazgo relacionado con los recursos recaudados durante la vigencia de los artículos 313 y 314 de la Ley 1955 de 2019 y no girados al FONSE por parte de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios.

## **2.3 RELACIÓN DE HALLAZGOS**

Como resultado de la actuación especial de fiscalización la Contraloría General de la República se constituye un (1) hallazgo con incidencia administrativa.

## **2.4 PLAN DE MEJORAMIENTO**

La entidad deberá elaborar y/o ajustar el plan de mejoramiento que se encuentra vigente, con acciones y metas de tipo correctivo y/o preventivo, dirigidas a subsanar las causas administrativas que dieron origen al hallazgo identificado por la Contraloría General de la República como resultado de la actuación especial y que hace parte de este informe. Tanto el plan de mejoramiento como los avances de este, deberán ser reportados a través del Sistema de Rendición de Cuentas e Informes (SIRECI), dentro de los quince (15) días hábiles siguientes al recibo de este informe.

La Contraloría General de la República evaluará la efectividad de las acciones emprendidas por las entidades para eliminar las causas de los hallazgos detectados en la actuación especial, según lo establecido en la resolución orgánica que reglamenta el proceso.

Sin otro particular,



**ORLANDO VELANDIA SEPULVEDA**

Contralor Delegado para el Sector Minas y Energía

*Aprobó: Fulton Ronny Vargas Caicedo – Director de Vigilancia Fiscal Minas y Energía*

*Revisó: Alba Yolanda Castillo Cruz - Supervisora*

*Elaboró: Equipo de la Actuación Especial*





### **3 OBJETIVOS Y CRITERIOS**

#### **3.1 OBJETIVOS ESPECÍFICOS**

- Evaluar el cumplimiento de las funciones del Ministerio de Hacienda y Crédito Público a través de sus dependencias competentes en relación con la dirección, administración y ordenación de las inversiones u operaciones de crédito del FONSE para las vigencias 2020-2021.
- Analizar el cumplimiento de los requisitos para el otorgamiento de créditos al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios para las vigencias 2020-2021.
- Evaluar el grado de cumplimiento e impacto fiscal en la ejecución de los recursos destinados al otorgamiento de créditos al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios para las vigencias 2020-2021.

#### **3.2 CRITERIOS IDENTIFICADOS**

Ley 2159 de 2021

- Artículo 103. “Las obligaciones originadas en operaciones de crédito del Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios FESSPD con el Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico -FONSE y las del FONSE con la Nación - Ministerio de Hacienda y Crédito Público se pagarán con los recursos causados y recaudados durante la vigencia de los artículos 313 y 314 de la Ley 1955 de 2019, con los recursos propios del FESSPD, así como los recursos que se apropien a favor del FESSPD para dicho fin. Para este efecto, el Fondo Empresarial podrá utilizar como mínimo el 1 % de su presupuesto anual o sus excedentes financieros en las próximas 10 vigencias fiscales o hasta completar el pago total de las obligaciones descritas, siempre y cuando no afecte el cumplimiento del objeto del Fondo Empresarial. Las obligaciones de que trata el presente artículo no causarán intereses de mora desde el día del vencimiento del crédito y quedará sin efecto cualquier acción de cobro iniciada.”

Decreto 809/2020

- Artículo 1. “Créditos del Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico (FONSE) al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios. A partir de la entrada en vigencia del presente Decreto y hasta el 31 de diciembre del año 2020, el Fondo de Sostenibilidad

Financiera del Sector Eléctrico (FONSE) creado por el artículo 146 de la Ley 2010 de 2019 podrá otorgar créditos directos al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios, para destinarlos a solventar las necesidades de recursos asociadas a la implementación de esquemas de solución de largo plazo derivados de los procesos de toma de posesión de las empresas de servicios públicos domiciliarios que se encuentren en curso, los cuales se hayan visto afectados por la situación de emergencia sanitaria.”

- Artículo 2. “Condiciones de los créditos al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios. Para las operaciones de crédito público de las que trata el artículo 1 del presente Decreto Legislativo, se aplicarán las siguientes condiciones:

2.1. El Fondo Empresarial deberá observar el régimen de crédito público que le aplica, en especial lo dispuesto por el artículo 2.2.9.4.8. del Decreto 1082 de 2015, adicionado por el Decreto 2223 de 2019. Por el cual se adicionan unos artículos al Capítulo 4 del Título 9 de la Parte 2 del Libro 2 del Decreto 1082 de 2015 "Decreto Único Reglamentario del Sector Administrativo de Planeación Nacional" y se reglamenta el artículo 312 de la Ley 1955 de 2019

Artículo 2.2.9.4.8. Operaciones de crédito público. Las operaciones de crédito público interno o externo, de corto o largo plazo, las operaciones asimiladas, las operaciones propias del manejo de deuda pública, y las conexas con las anteriores, con excepción de los sobregiros que celebre el Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios como medidas de sostenibilidad financiera tendientes a garantizar la prestación del servicio público de energía en la Costa Caribe, requerirán la autorización por parte del Ministerio de Hacienda y Crédito Público, previa aprobación del Comité de Tesorería del Ministerio de Hacienda y Crédito Público.

(...)

2.2. Los créditos que contrate el Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios podrán tener condiciones especiales tales como "tasa cero".

2.3. El Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios garantizará los créditos otorgados por el Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico (FONSE) con los ingresos provenientes de la sobretasa por kilovatio hora consumido de que trata el artículo 313 de la Ley 1955 de 2019 y con la contribución adicional a la regulada por el artículo 85 de la Ley 142 de 1994 en los términos del artículo

314 de la Ley 1955 de 2019. En consecuencia, estas operaciones no contarán con la garantía de la Nación.

(...)

- Artículo 3. “Fuente de Financiación al Fondo de Sostenibilidad financiera del Sector Eléctrico (FONSE). El Ministerio de Hacienda y Crédito Público a través de la Dirección General de Crédito Público y Tesoro Nacional podrá otorgar créditos de tesorería al Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico (FONSE), en los montos que éste requiera, para proveer los préstamos a los que hace referencia el artículo 1 del presente Decreto Legislativo. Esta financiación tendrá las siguientes condiciones generales:

3.1. Plazo: 12 meses.

3.2. Tasa de interés: Cero por ciento (0%).

3.3. Forma de pago: El Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico (FONSE) amortizará los créditos de tesorería al Ministerio de Hacienda y Crédito Público en los mismos montos y plazos establecidos en el cronograma de pagos de los créditos que otorgue el Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico (FONSE) al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios de que trata el artículo 1 del presente Decreto.

3.4. Renovación: Los créditos de tesorería se podrán renovar cada 12 meses, a solicitud del administrador del Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico (FONSE), cuando las condiciones financieras de las operaciones de las que trata el artículo 1 así lo requieran. En cualquier caso, la vigencia del financiamiento temporal otorgado no podrá superar el 31 de diciembre de 2022.

3.5. Garantías: Esta operación no requerirá garantías adicionales a las establecidas en el presente Decreto Legislativo.”

(...)

Decreto 1265 de 2020

- Artículo 1. “Adiciónese la Parte 21 al Libro 2 del Decreto 1068 de 2015, la cual quedará así:

Jurisprudencia Vigencia

Consejo de Estado - Control inmediato de legalidad sobre esta norma.  
Consejo de Estado, Sala Plena, Expediente No. 11001-03-15-000-2020-

04178-00. Declarada ajustada a derecho, salvo el artículo 2.21.2 CONDICIONANDO su legalidad 'en el sentido que los créditos que se otorguen al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios sean para destinarlos a solventar las necesidades de recursos asociadas a la implementación de esquemas de solución de largo plazo derivados de los procesos de toma de posesión de las empresas de servicios públicos domiciliarios que se encuentren en curso', mediante Fallo de 2020/12/14, Consejera Ponente Dra. Lucy Jeannette Bermúdez Bermúdez”

## PARTE 21 FONDO DE SOSTENIBILIDAD FINANCIERA DEL SECTOR ELÉCTRICO (FONSE)

Artículo 2.21.1. Naturaleza. El Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico (FONSE) es un patrimonio autónomo, adscrito al Ministerio de Hacienda y Crédito Público, administrado por este o la entidad que este designe.

Artículo 2.21.2. Objeto. El FONSE tendrá por objeto la inversión de recursos en instrumentos de capital emitidos por empresas de servicios públicos de energía oficiales o mixtas, incluyendo acciones con condiciones especiales de participación, dividendos y/o recompra, entre otras, con el fin de garantizar la continuidad de la prestación de energía en la Costa Caribe.  
(...)

Artículo 2.21.4. Uso de los Recursos. Los recursos del FONSE se podrán usar para:

1. Invertir en instrumentos de capital emitidos por empresas de servicios públicos de energía oficiales o mixtas, incluyendo acciones con condiciones especiales de participación, dividendos y/o recompra.

Otorgar créditos directos al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios que se requieran para garantizar la viabilidad y buen fin en la implementación de esquemas de solución a largo plazo y en todo caso, la prestación del servicio público domiciliario de energía eléctrica en plena observancia de lo previsto por el artículo 365 de la Constitución Política de Colombia. Con los recursos del crédito, el Fondo Empresarial podrá otorgar financiación a las empresas prestadoras de servicios públicos domiciliarios de que trata el artículo 14 de la Ley 142 de 1994, en los términos del artículo 2.21.2. del presente Decreto.  
(...)

Artículo 2.21.5 (...)

El Ministerio de Hacienda y Crédito Público, a través de sus dependencias competentes, tendrá las siguientes funciones en relación con la dirección, administración y ordenación de las inversiones u operaciones de crédito del FONSE:

1. Realizar las operaciones y las actividades administrativas, financieras, presupuestales y contables del Fondo, de acuerdo con las disposiciones legales y reglamentarias.
2. Llevar, a través de la Unidad de Gestión General, la contabilidad de acuerdo con los términos establecidos por la Contaduría General de la Nación.
3. Ejecutar los recursos del FONSE, cuando corresponda.  
(...)

Artículo 2.21.6. Requisitos para el otorgamiento de créditos al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios. La Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios deberá realizar solicitud al Ministro de Hacienda y Crédito Público en su calidad de administrador del FONSE, certificando el monto de los créditos requeridos y allegando documento justificativo técnico y financiero en el que se evidencie la necesidad de recursos.

Los créditos del FONSE al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios podrán otorgarse cuando se cumplan las siguientes condiciones:

1. Se encuentre en curso un esquema de solución a largo plazo que busque superar las causales que llevaron a la correspondiente toma de posesión por parte de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios, y que, en todo caso, permitan garantizar la continuidad de la prestación del servicio de energía eléctrica.
2. Existan compromisos cuyo incumplimiento impida llevar a cabo el cierre de la operación o la implementación en sí misma de la solución empresarial a largo plazo.
3. Los principales indicadores de la empresa, como son cobro, ingresos y pérdidas, se hayan visto afectados negativamente por causa de la situación de la emergencia sanitaria causada por el Coronavirus COVID-19.
4. Se hayan obtenido todas las autorizaciones por parte del Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios

para celebrar el crédito en los términos establecidos en el Capítulo 4 del Título 9 de la Parte 2 del Libro 2 del Decreto 1082 de 2015.

5. certificar que el objeto del crédito es dotar al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios de recursos líquidos para otorgar préstamos a las empresas de servicios públicos domiciliarios, en los términos del artículo 2.21.2. del presente decreto.

En el evento en que los recursos a ser entregados en préstamo no sean requeridos o por cualquier razón se liberen, el Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios deberá de forma inmediata reintegrar al FONSE dichos recursos.

Artículo 2.21.7. Condiciones de los créditos que se otorguen al Fondo Empresarial. Los créditos que se otorguen al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios tendrán las siguientes condiciones generales:

1. Tasa: Cero por ciento (0%);
2. Plazo: Máximo de 12 meses;
3. Renovación: Se podrán renovar por periodos de 12 meses a solicitud de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios como ordenadora del gasto del Fondo Empresarial, cuando las condiciones de la operación así lo requieran, sin superar en ningún caso el 31 de diciembre de 2022;
4. Fuente de pago y garantías: En cumplimiento del artículo 2º. del Decreto Legislativo 809 de 2020, deberán pignorar a favor del FONSE la totalidad de los recursos provenientes de la sobretasa por kilovatio/hora consumido de que trata el artículo 313 de la Ley 1955 de 2019 y de la contribución adicional prevista en el artículo 314 de la Ley 1955 de 2019. A medida que el Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios reciba estos recursos, deberá consignarlos de manera inmediata en la cuenta que para el efecto determine el administrador del FONSE. Esta operación no requerirá garantías adicionales a las establecidas.  
(...)

Resolución 1866 De 2020 expedida por el Ministerio de Hacienda y Crédito Público

- Artículo 1. “Autorización. Autorizar al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios para celebrar un crédito con el Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico (FONSE), por la suma de un billón novecientos ochenta y ocho mil seiscientos nueve



millones setecientos veintinueve mil novecientos cincuenta y nueve pesos (\$1.988.609.729.959)."

(...)

- Artículo 3. "Términos y condiciones. Las condiciones financieras del crédito cuya celebración se autoriza por la presente resolución, y de conformidad con lo establecido por el Comité de Tesorería del Ministerio de Hacienda y Crédito Público, son las siguientes:
  - Tasa: Cero por ciento (0%)
  - Plazo: 12 meses.
  - Renovación: El crédito se podrá novar por periodos de 12 meses a solicitud de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios, sin superar el 31 de diciembre de 2022.
  - Forma de Pago: El capital se podrá amortizar parcial o totalmente antes de su vencimiento.
  - Desembolso: Un (1) desembolso a realizarse a más tardar el 29 de septiembre de 2020 por la suma de \$1.988.609.729.959.
  - Garantía: Pignoración a favor del FONSE de la totalidad de los ingresos provenientes de la sobretasa por kilovatio hora consumido de que trata el artículo 313 de la Ley 1955 de 2019 y con la contribución adicional a la regulada por el artículo 85 de la Ley 142 de 1994 en los términos del artículo 314 de la Ley 1955 de 2019.
  - Fuente de pago: Ingresos provenientes de la sobretasa por kilovatio hora consumido de que trata el artículo 313 de la Ley 1955 de 2019 y con la contribución adicional a la regulada por el artículo 85 de la Ley 142 de 1994 en los términos del artículo 314 de la Ley 1955 de 2019 y recursos propios del Fondo Empresarial en caso de requerirse.
- Artículo 4. "Garantía. El Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios garantizará el crédito cuya celebración se autoriza por la presente resolución con la pignoración de la totalidad de los ingresos provenientes de la sobretasa por kilovatio hora consumido de que trata el artículo 313 de la ley 1955 de 2019 y con la contribución adicional a la regulada por el artículo 85 de la ley 142 de 1994 en los términos del artículo 314 de la ley 1955 de 2019."
- Artículo 5. "Minuta de contrato. En desarrollo de la presente autorización, el Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios celebrará el contrato de crédito con el Ministerio de Hacienda y Crédito Público como administrador del FONSE, y se sujetará al cumplimiento de las condiciones que determine la Dirección General de Crédito Público y Tesoro Nacional para el desembolso de los recursos en la minuta de contrato aprobada."

(...)



## Sentencias

- Sentencia C-309/20 del 12 de agosto del 2020, emitida por la Corte Constitucional con el magistrado ponente Dr. Antonio José Lizarazo Ocampo declaro exequible el decreto legislativo 809 del 4 de junio de 2020 “por el cual se autoriza al Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico (FONSE) a realizar operaciones de crédito público para garantizar los procesos de toma de posesión a cargo del Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios afectados por la emergencia sanitaria el artículo 146 de la ley 2010 de 2019.

A través de las sentencias:

C-504/20 del 3 de diciembre del 2020: *“Declarar INEXEQUIBLE el artículo 313 de la Ley 1955 de 2019 “por el cual se expide el Plan Nacional de Desarrollo 2018-2022. “Pacto por Colombia, Pacto por la Equidad””*.

C-147/21 de 20 de mayo del 2021: *“Tercero.- Declarar INEXEQUIBLE el artículo 314 de la Ley 1955 de 2019 “por el cual se expide el Plan Nacional de Desarrollo 2018-2022. “Pacto por Colombia, Pacto por la Equidad”*

## 4 RESULTADOS DE LA ACTUACIÓN ESPECIAL DE FISCALIZACIÓN

### 4.1 RESULTADOS GENERALES SOBRE EL ASUNTO O MATERIA DE LA ACTUACIÓN ESPECIAL

OBJETIVO GENERAL
------------------

<i>Evaluar el cumplimiento de la normatividad aplicable en la ejecución de los recursos administrados por el Fondo de Sostenibilidad Financiera para el Sector Eléctrico – FONSE para las vigencias 2020-2021.</i>
--

Realizada la evaluación sobre el cumplimiento de la normatividad aplicada en la ejecución de los recursos administrado por el Fondo de Sostenibilidad Financiera para el Sector Eléctrico – FONSE para las vigencias 2020-2021 y verificadas las obligaciones del Ministerio de Hacienda y Crédito Público - MHCP como administrador del FONSE y sujeto al cumplimiento del Decreto 1265 de 2019 sobre los requisitos para el otorgamiento del crédito, además del análisis del contrato surgido entre el Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios y el FONSE en lo que respecta a su clausulado, tiempo, garantías, pagos y demás elementos que lo componen, la Contraloría General de la República llega a la conclusión de que el Ministerio de Hacienda y Crédito Público - MHCP,

cumplió con las obligaciones consagradas en la normatividad aplicable que le atañen como administrador del FONSE.

#### 4.2 RESULTADOS EN RELACIÓN CON EL OBJETIVO ESPECÍFICO No. 1

##### **OBJETIVO ESPECÍFICO 1**

*Evaluar el cumplimiento de las funciones del Ministerio de Hacienda y Crédito Público a través de sus dependencias competentes en relación con la dirección, administración y ordenación de las inversiones u operaciones de crédito del FONSE para las vigencias 2020-2021.*

La comisión de la CGR concluye de forma positiva la evaluación del cumplimiento de las funciones del Ministerio de Hacienda y Crédito Público como administrador del FONSE, esta conclusión parte del análisis y verificación de todos los soportes frente a la responsabilidad del ministerio en la creación del fondo de sostenibilidad financiera para el sector eléctrico, así como su administración, situación que se presenta a través de lo establecido en el decreto 1265 de 2020.

En el siguiente orden:

- Artículo 2.21.1. Naturaleza. El Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico (FONSE) fue creado mediante la ley 2010 del 27 de diciembre de 2019, Artículo 146, como un patrimonio autónomo, adscrito al Ministerio de Hacienda y Crédito Público.
- El cumplimiento del artículo 2.21.2. donde el FONSE tendrá por objeto la inversión de recursos en instrumentos de capital emitidos por empresas de servicios públicos de energía oficiales o mixtas, incluyendo acciones con condiciones especiales de participación, dividendos y/o recompra, entre otras, con el fin de garantizar la continuidad de la prestación de energía en la Costa Caribe, por valor de \$1.988.609.729.959, que se destinarán para el otorgamiento del crédito por parte del FONSE al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios y que serán invertidos de la siguiente manera:

*“(a) la suma de novecientos cuarenta y cinco mil ochocientos noventa y cuatro millones ochenta y un mil doscientos ochenta y seis pesos (\$945.894.081.286) a las garantías necesarias para el cierre de la compra de acciones por parte de Caribe Mar, y (b) la suma de un billón cuarenta y dos mil setecientos quince mil millones seiscientos cuarenta y ocho mil seiscientos setenta y tres pesos (\$1.042.715.648.673) a las garantías necesarias para el cierre de la compra de acciones por parte de Caribe Sol.”*

- La administración ejercida por el MHCP verificó el otorgamiento de créditos directos por parte del FONSE al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios para destinarlos a solventar las necesidades de recursos asociadas a la implementación de esquemas de solución de largo plazo derivados de los procesos de toma de posesión de las empresas de servicios públicos domiciliarios, los cuales se hayan visto afectados por la situación de emergencia sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social, se destinaron recursos por valor de \$1.988.609.729.959, mediante giro que efectuara el FONSE a través de la Dirección General de Crédito Público y Tesoro Nacional del Ministerio de Hacienda y Crédito Público, en un solo desembolso por el valor mencionado, en fecha 28 de septiembre del 2020.
- El seguimiento a la resolución 1866 de 2020 por la cual se autoriza al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios para celebrar el crédito con el Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico, por la suma de \$1.988.609.729.959 así:
  - Destinación.
  - Términos y condiciones
  - Garantía
  - Minuta de contrato.
  - Apropiación presupuestal
  - Veracidad de la información
  - Vigencia

Esta conclusión se da a partir del análisis y verificación de todos los soportes que componen la responsabilidad del ministerio en la creación del fondo de sostenibilidad financiera para el sector eléctrico, así como su administración.

- Se verificaron y analizaron los soportes de las operaciones y las actividades administrativas, financieras, presupuestales y contables, de acuerdo con las disposiciones legales y reglamentarias contenidos en los informes financieros mensuales y los Estados Financieros del Fondo de Sostenibilidad Financiera para el Sector Eléctrico – FONSE, preparados en los términos establecidos por la Contaduría General de la Nación a cargo de la Unidad de Gestión General del Ministerio de Hacienda y Crédito Público.
- La verificación y análisis del informe con la relación de las operaciones, registradas en la contabilidad del Fondo de Sostenibilidad Financiera para el Sector Eléctrico – FONSE, como lo muestra la tabla siguiente:

Tabla No. 1 Resumen de Operaciones FONSE

<b>RESUMEN OPERACIONES REGISTRADAS EN LA CONTABILIDAD DEL FONSE SEPTIEMBRE 2020-NOVIEMBRE 2021</b>				
<b>Operación</b>	<b>No. Comprobante contable</b>	<b>Fecha</b>	<b>Valor \$</b>	<b>Soporte</b>
Préstamo de tesorería al FONSE	CG/01	28/09/2020	1.988.609.729.959,00	Pagaré 011-2020
Crédito del FONSE al Fondo Empresarial de la SSPD	CG/02	28/09/2020	1.988.609.729.959,00	Pagaré 012-2020
Prepago efectuado por el Fondo Empresarial al FONSE	CG/03	22/12/2020	84.005.148.637,17	Cud 22/12/2020
Prepago efectuado por el FONSE a Tesoro Nacional	CG/04	22/12/2020	84.005.148.637,17	Cud 22/12/2020
Prepago efectuado por el Fondo Empresarial al FONSE	CG/01	03/02/2021	27.823.170.440,40	Cud 03/02/2021
Prepago efectuado por el FONSE a Tesoro Nacional	CG/02	03/02/2021	27.823.170.440,40	Cud 03/02/2021
Prepago efectuado por el Fondo Empresarial al FONSE	CG/03	09/03/2021	183.806.536.493,73	Cud 09/03/2021
Prepago efectuado por el FONSE a Tesoro Nacional	CG/04	09/03/2021	183.806.536.493,73	Cud 09/03/2021
Prepago efectuado por el Fondo Empresarial al FONSE	CG/05	08/04/2021	24.636.850.548,13	Cud 08/04/2021
Prepago efectuado por el FONSE a Tesoro Nacional	CG/06	08/04/2021	24.636.850.548,13	Cud 08/04/2021
Prepago efectuado por el Fondo Empresarial al FONSE	CG/07	08/07/2021	109.835.154.624,02	Cud 08/07/2021
Prepago efectuado por el FONSE a Tesoro Nacional	CG/08	08/07/2021	109.835.154.624,02	Cud 08/07/2021
Causación intereses mora crédito del FONSE a Fondo Empresarial de la SSP (2 días mes de septiembre 2021)	CG/09	30/09/2021	1.987.870.067,22	Calculo Excel
Medición deterioro al crédito del FONSE al Fondo Empresarial por incumplimiento en pago a 28/09/2021	CG/10	30/09/2021	1.558.502.869.215,55	Comunicación
Causación intereses mora crédito del FONSE a Fondo Empresarial de la SSP mes de octubre 2021	CG/11	31/10/2021	29.906.738.324,06	Calculo Excel
Cancelación registro causación intereses de mora crédito del FONSE al Fondo Empresarial en cumplimiento a lo establecido en el artículo 103 de la Ley 2159 del 12/11/2021	CG/012	30/11/2021	31.894.608.391,28	Artículo 103 Ley 2159 de 2021

Fuente: Ministerio de Hacienda y Crédito Público

Dentro del análisis de riesgos desarrollados por la CGR se encontraron las proyecciones de ingresos y de la sobretasa por kilovatio/hora consumido de que trata el artículo 313 de la Ley 1955 de 2019, la contribución adicional regulada por el artículo 85 de la ley 142 de 1994 en los términos del artículo 314 de la ley 1955 de 2019, presentadas con la solicitud de concepto a la Subdirección de Crédito Público, desde 2020 y hasta el primer trimestre de 2023 se presentarían unos recaudos de \$2,06 billones de pesos, recursos suficientes para la cancelación del crédito.

El decreto 4712 de 2008 establece que la Subdirección de Riesgo tiene entre otras, la función de *“Efectuar y actualizar periódicamente el estudio económico, financiero y de riesgos de las garantías y/o contragarantías que las entidades estatales deban otorgar a favor de la Nación (...)”*. En tal caso, como puede evidenciarse en las proyecciones detalladas, los recursos a pignorar cumplirían con su cobertura requerida como garantía del crédito, como puede observarse en la siguiente tabla:

Tabla No. 2 Proyecciones detalladas y recursos a pignorar

Años	Sobretasa nacional - artículo 313 -Ley 1955 de 2019	Contribución adicional - artículo 314 - Ley 1955 de 2019	Total
2020*	32,333	78,907	111,240
2021	134,186	784,969	919,155
2022	142,306	740,358	882,664
2023**	36,902	109,090	145,992
<b>Total</b>	<b>345,727</b>	<b>1,713,324</b>	<b>2,059,051</b>

Fuente: MHCP

\* Cuarto Trimestre

\*\* Primer Trimestre

Cifras en millones de pesos

Dentro del análisis realizado por la CGR a los riesgos que acompañaron el estudio de otorgamiento del crédito se tuvo en cuenta los siguientes aspectos legales:

Tabla No. 3 Base legal para el concepto de riesgo sobre el crédito de tesorería: NACIÓN (FONSE)  
– Fondo Empresarial

No.	Evento	Fecha	Artículos	Detalle
1	<b>Ley 1955 de 2019</b> Por la cual por el cual se expide el Plan Nacional de Desarrollo 2018-2022, Pacto por Colombia, Pacto por la Equidad.	25-may-2019	313 y 314	Estos artículos crean la sobretasa por kilovatio hora y la contribución adicional, con destino al Fondo Empresarial
2	<b>Decreto 2411 de 2019</b> Por el cual se liquida el Presupuesto General de la Nación para la vigencia fiscal de 2020	30-dic-2019	-	Apropiación Fondo Empresarial 2020
3	<b>Decreto 809 de 2020</b> Por el cual se autoriza al Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico (FONSE) a realizar operaciones de crédito público para garantizar los procesos de toma de posesión a cargo del Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios afectados por la emergencia sanitaria	4-jun-2020	Todo el Decreto	Autoriza al FONSE a realizar la operación y establece las condiciones
4	<b>Decreto 1265 de 2020</b> Por el cual se adiciona la Parte 21 al Libro 2 del Decreto 1068 de 2015, Decreto Único Reglamentario del Sector Hacienda y Crédito Público, en lo relacionado con el Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico	17-sep-2020	2.21.7	Condiciones de los créditos que se otorguen al Fondo Empresarial.
5	Solicitud Crédito	22-sep-2020	-	Oficio de solicitud de la SSPD al MHCP
6	Acta 2020-19 Comité de Tesorería	22-sep-2020	-	El comité autoriza el crédito y detalla las condiciones
7	Solicitud concepto de Riesgo	23-sep-2020	-	Memorando 3-2020-014497 de la Subdirección de Tesorería

No.	Evento	Fecha	Artículos	Detalle
8	Proyecciones la sobretasa por kilovatio hora y la contribución adicional, con destino al Fondo Empresarial	-	-	Cuadro de proyecciones
9	Concepto de Riesgo	23-sep-2020	-	Respuesta de la Subdirección de Riesgo es un concepto positivo
10	<b>Decreto 1805 de 2020</b> Por el cual se liquida el Presupuesto General de la Nación para la vigencia fiscal de 2021	31-dic-2020	-	Apropiación Fondo Empresarial por valor de \$1.988.609.729.959

Fuente: MHCP

Evaluados los riesgos por parte del MHCP se pudo determinar que se realizó el análisis detallado que incluyó las proyecciones, los aspectos legales, las condiciones de financiamientos y fuentes de pago, la CGR, concluye que el resultado permitió la aprobación del crédito por parte de la Subdirección de Riesgo.

#### 4.3 RESULTADOS EN RELACIÓN CON EL OBJETIVO ESPECÍFICO No. 2

OBJETIVO ESPECÍFICO 2
<i>Analizar el cumplimiento de los requisitos presentados al FONSE para el Otorgamiento de Créditos al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios para las vigencias 2020-2021.</i>

La Contraloría General de la Republica estableció el cumplimiento de la normatividad señalada en el decreto 1265 de 2020, toda vez que los mencionados requisitos fueron cumplidos por la SSPD y verificados por el MHCP en su calidad de responsable para el otorgamiento del crédito, lo anterior de acuerdo con la revisión de los requisitos para el otorgamiento del crédito tales como la solicitud y los documentos anexos presentados por la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios - SSPD al Ministerio de Hacienda y Crédito Público - MHCP, como se evidencia en la siguiente tabla:

Tabla No. 4 Seguimiento CGR a los requisitos del Decreto 1265 de 2020

Requisitos del Decreto 1265 2020	Información suministrada por Ministerio de Hacienda y Crédito Público -MHCP	Verificación de la CGR
Solicitud de La Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios-SSPD al MHCP en su calidad de administrador del FONSE, certificando el monto de los créditos requeridos con justificación técnico-financiera en el que se evidencie la necesidad de los recursos.	Anexo 2.1.1., Oficio de Solicitud de la SSPD No. 20201000928491 del 22 de septiembre de 2020. Anexo 2.1.2., Alcance al oficio de Solicitud de la SSPD No. 20201000931141 del 23 de septiembre de 2020.	En la solicitud efectivamente hubo una justificación técnico-financiera en la que se evidencia la necesidad de los recursos. Implementación de solución a largo plazo derivado de la toma de posesión de Electricaribe S.A., emergencia sanitaria
Justificación o esquema de solución a largo plazo por parte de la Superintendencia de Servicios	Anexo 2.1.1., Oficio de Solicitud de la SSPD No. 20201000928491 del 22 de septiembre de 2020	En la solicitud mencionan y explican que se encuentra en curso un esquema de solución



Requisitos del Decreto 1265 2020	Información suministrada por Ministerio de Hacienda y Crédito Público -MHCP	Verificación de la CGR
Públicos Domiciliarios al Ministerio de Hacienda y Crédito Público - MHCP.		a largo plazo, que consiste en la creación de dos nuevas empresas Caribe Sol y Caribe Mar que dividirán sus acciones en los 7 departamentos.
Informe sobre compromisos cuyo incumplimiento impida llevar a cabo el cierre de la operación o la implementación en sí misma de la solución empresarial a largo plazo.	Anexo 2.1.1. Oficio de Solicitud de la SSPD No. 20201000928491 del 22 de septiembre de 2020. 05.6. Anexo 6 - Paz y salvo Fondo Empresarial SSPD 05.7. Anexo 7 - Paz y salvo Grupo Cartera - DGCPTN	En la solicitud mencionan paz y salvo. En la reunión del 14 de febrero con MHCP adjuntan paz y salvo. En la solicitud de la SSPD hablan de una implementación de solución empresarial a largo plazo la CGR verifico los Paz y Salvo del fondo empresarial de la SSPD y de cartera de la Dirección General de Crédito Público del Tesoro Nacional.
Informe de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios - SSPD al MHCP de los principales indicadores de la empresa, como son cobro, ingresos y pérdidas, que se hayan visto afectados negativamente por causa de la situación de la emergencia sanitaria causada por el Coronavirus COVID-19.	Anexo 2.1.1., (contiene el seguimiento a los requisitos del decreto 1265 del 2020) Oficio de Solicitud de la SSPD No. 20201000928491 del 22 de septiembre de 2020	En la solicitud de la SSPD establecen los principales indicadores de la empresa, como son cobro, ingresos y pérdidas, que se hayan visto afectados negativamente, causada por el Coronavirus COVID-19.
Copia de todas las autorizaciones por parte del Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios para celebrar el crédito en los términos establecidos en el Capítulo 4 del Título 9 de la Parte 2 del Libro 2 del Decreto 1082 de 2015.	Anexo 2.5.1., Certificación expedida el 22 de septiembre de 2020 por el secretario técnico del Comité de Tesorería del Ministerio de Hacienda y Crédito Público. Anexo 2.5.2., Resolución No. 1866 del 28 de septiembre de 2020. Por la cual se modifican los Anexos Técnicos 1, 2, 6, 7, 8, 9 y 10 de la Resolución 1151 de 2021 en relación con la vacunación inadvertida a gestantes, aplicación de dosis de refuerzo, vacunación a población pediátrica de 3 años en adelante, reducción de plazo para vacunación de personas con antecedentes de Covid-19	En el primer certificado consta la autorización del Comité de Tesorería para que el Fondo Empresarial de la SSPD pudiera efectuar una operación de crédito público interno con el FONSE. En la Resolución 1866 se autoriza al Fondo Empresarial de la SSPD para celebrar un crédito con el Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico por la suma de (\$1.988.609.729.959)"

Requisitos del Decreto 1265 2020	Información suministrada por Ministerio de Hacienda y Crédito Público -MHCP	Verificación de la CGR
Certificación por parte de la SSPD del objeto del crédito al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios de los recursos líquidos para otorgar préstamos a las empresas de servicios públicos domiciliarios.	Anexo 2.6.1., Certificación expedida el 23 de septiembre de 2020 por la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios allegada con el alcance al oficio de solicitud de la SSPD No. 20201000931141 del 23 de septiembre de 2020.	Certificado por el cual la SSPD expresa el objeto del crédito, el cual se destinará a solventar la necesidad de recursos requeridos para la implementación del esquema de solución a largo plazo derivado de la toma de posesión de Electricaribe S.A. E.S.P, el cual permitirá garantizar la continuidad de la prestación del servicio de energía eléctrica en la Costa Caribe.

Fuente: MHCP  
Creado: Comisión CGR

La Contraloría General de la República luego de verificar los documentos soportes para el otorgamiento del crédito relacionados en la tabla anterior concluye que cumplieron con los requisitos establecidos en el decreto 1265 de 2020.

#### 4.4 RESULTADOS EN RELACIÓN CON EL OBJETIVO ESPECÍFICO No. 3

OBJETIVO ESPECÍFICO 3
<i>Evaluar el grado de cumplimiento e impacto fiscal en la ejecución de los recursos destinados al otorgamiento de créditos al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios para las vigencias 2020-2021.</i>

Analizados los antecedentes, del contrato y la certificación de garantía y fuente de pago, establecidos en el Decreto 1265 de 2020 por el cual se adiciona la Parte 21 al Libro 2 del Decreto 1068 de 2015, decreto único reglamentario del Sector Hacienda y Crédito Público, en lo relacionado con el Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico (FONSE) y la Resolución 1866 del 2020 por la cual se autoriza al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios para celebrar un crédito con el Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico y los demás documentos contemplados para el otorgamiento del crédito y suscripción del contrato, tales como:

- Valor crédito: \$1.988.609.729.959
- Destinación: Serán destinados a solventar la necesidad de recursos requeridos para la implementación del esquema de solución a largo plazo derivados del proceso de toma de posesión de Electricaribe S. A. E.S.P., el



cual permitirá garantizar la continuidad de la prestación del servicio de energía eléctrica de la Costa Caribe.

- Tasa: 0%
- Plazo: 12 meses
- Renovación: por periodo de 12 meses a solicitud de la SSPD sin superar el 31 de diciembre del 2022
- Forma de pago: el capital se podrá amortizar parcial o totalmente antes del vencimiento.
- Desembolso: un desembolso a realizarse a más tardar el 29 de septiembre del 2020
- Garantía: pignorarse a favor del FONSE la totalidad de los recursos provenientes de la sobretasa por kilovatio/hora consumido de que trata el art 313 de la Ley 1955 de 2019 y con la contribución adicional a la regulada por el art 85 de la Ley 142 de 1994 en los términos del art 314 de la Ley 1955 de 2019.
- Fuente de pago: recursos provenientes de la sobretasa por kilovatio/hora consumido y recursos propios del FE en caso de requerirse.

Estableciendo el cumplimiento de la normatividad vigente para la creación del FONSE, donde se garantiza la continuidad de la prestación del servicio de energía eléctrica de la Costa Caribe, de conformidad con la Ley 2010 de 2019, artículo 146. Título VII. Capitalizaciones de la nación para asegurar la prestación del servicio público de energía.

Analizados los antecedentes, el contrato y la certificación de garantía y fuente de pago, se concluye que se dio aplicación a la normatividad establecida en el Decreto 1265 de 2020 y la Resolución 1866 del 2020 y los demás documentos contemplados para el otorgamiento del crédito y suscripción del Contrato.

El análisis sobre el estado actual del crédito y las causas de los incumplimientos de pagos por parte del FESSPD y las acciones adelantadas por el Ministerio de Hacienda y Crédito Público para la recuperación de los saldos pendientes del mencionado crédito se plantean a continuación:

### **INFORME SOBRE EL ESTADO ACTUAL DEL CRÉDITO**

- El valor inicial del crédito por \$ 1.988.609.729.959.
- Recaudo entre el 22 de diciembre de 2020 al 8 de julio de 2021 a través de los artículos 313 y 314 de la ley 1955 del 2019 llega a la cifra de \$ 430.106.860.743,45 dejando un saldo a la fecha de \$ 1.558.502.869.215,55, tal como se describe a continuación:

Tabla No. 5. Recaudo Crédito

Valor inicial del crédito	\$1.988.609.729.959
Fecha Pagos	Valor

22-Dic-2020	84.005.148.637.17
3-Feb-2021	27.823.170.440.40
9-mar-2021	183.806.536.493.73
8-abril-2021	24.636.850.548.13
8-jul-2021	109.835.154.624.02
<b>Total</b>	<b>430.106.860.743.45</b>
<b>Saldo del crédito</b>	<b>1.558.502.869.215.55</b>

Fuente: MHCP

La situación de fuentes de ingreso se ven afectadas así:

El artículo 2 numeral 2.3 del Decreto 809 del 2020 decreta como condición del crédito que *“El Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios garantizará los créditos otorgados por el Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico (FONSE) con los ingresos provenientes de la sobretasa por kilovatio hora consumido de que trata el artículo 313 de la Ley 1955 de 2019 y con la contribución adicional a la regulada por el artículo 85 de la Ley 142 de 1994 en los términos del artículo 314 de la Ley 1955 de 2019. En consecuencia, estas operaciones no contarán con la garantía de la Nación.”* y en los artículos 3 y 4 de la Resolución 1866 de 2020 se establecen como fuente de pago y garantía los artículos anteriormente mencionados. Estos criterios tienen vigencia hasta que se presentan demandas de inconstitucionalidad y la Corte Constitucional da inicio a un control en el cual se emiten tres sentencias de vital importancia en las fuentes de pago y garantías del crédito, con consecuencias significativas:

- El 28 de octubre de 2020 la Corte Constitucional con la sentencia C-464/20 decide

*“Declarar INEXEQUIBLES los artículos 18 (salvo la expresión indicada en el resolutive primero) y 314 de la Ley 1955 de 2019 “por el cual se expide el Plan Nacional de Desarrollo 2018-2022. “Pacto por Colombia, Pacto por la Equidad”.*

- El 3 de diciembre de 2020 la Corte Constitucional con la sentencia C-504/20 decide *“Declarar INEXEQUIBLE el artículo 313 de la Ley 1955 de 2019 “por el cual se expide el Plan Nacional de Desarrollo 2018-2022. “Pacto por Colombia, Pacto por la Equidad”*
- El 20 de mayo de 2021 la Corte Constitucional con la sentencia C-147/21 decide *“Declarar INEXEQUIBLE el artículo 314 de la Ley 1955 de 2019 “por el cual se expide el Plan Nacional de Desarrollo 2018-2022. “Pacto por Colombia, Pacto por la Equidad”*

La Corte Constitucional declara inexecutable los artículos 313 y 314 de la ley 1955 de 2019, que contienen la pignoración a favor del FONSE de la totalidad de los ingresos provenientes de la sobretasa por kilovatio hora consumido de que trata el artículo 313 de la ley 1955 de 2019 y la contribución adicional a la regulada por el artículo 85 de la ley 142 de 1994 en los términos del artículo 314 de la ley 1955 de

2019, causando así que las fuentes de pago que tenía la SSPD sean prácticamente suprimidas, puesto que solo quedaría vigente el artículo 85 de la ley 142 de 1994.

### **1. Recursos recaudados con posterioridad a la inexequibilidad de los artículos 313 y 314 de la Ley 1955 de 2019 y no girados.**

Durante la vigencia de los artículos 313 y 314 de la ley 1955 del 2021 se recaudaron por concepto de recursos provenientes de la sobretasa por kilovatio/hora consumido y contribución, la suma de \$64.167 millones (tabla No. 6), sin que a la fecha dicho valor haya sido girado, el cual debió hacerse de manera inmediata, tal como lo estipula el decreto 1068 de 2015, artículo 2.21.7.

La responsabilidad para el giro de estos recursos se encuentra en cabeza de la SSPD como administradora del FE tal como lo estipula el decreto legislativo 809 de 2020, artículo 2 y el MHCP como administrador del FONSE de acuerdo con el decreto 1265 del 2020, artículo 2.21.5.

Tabla No. 6. Recaudo por artículos 313 y 314  
Ley 1955 de 2019

Concepto	Valor
Sobretasa artículo 313 en PA	921
Contribución artículo 314 en PA 3-Feb-2021	63.246
<b>Total</b>	<b>64.167</b>

Cifras en millones de pesos  
Fuente: MHCP

Revisados por la Contraloría General de la República los documentos y soportes presentados por el Ministerio de Hacienda y Crédito Público, se evidencia el estado actual del crédito el cual se encuentra activo con un saldo a la fecha de la presente actuación de \$1.558.502.869.215,55 como resultado de pagos realizados por el Fondo Empresarial por un valor total de \$430.106.860.743,45 y pendientes por girar por parte de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios y su Fondo Empresarial, los recursos recaudados provenientes por concepto de sobretasa por kilovatio/hora consumido y contribución, por valor de \$64.167 millones.

Por otra parte, se verificaron las acciones adelantadas por este Ministerio con el fin de analizar alternativas que permitieran viabilizar el cumplimiento a lo pactado contractualmente, tales como: La sustitución o adición de las garantías otorgadas en el contrato de crédito con el FONSE, considerando la declaratoria de inexequibilidad, del artículo 313 de la ley 1955 de 2019; el traslado de los recursos recaudados provenientes por sobretasa y contribución por valor de \$64.167 millones, además, de las diferentes reuniones en el marco de la mesa técnica entre el Fondo Empresarial y el Ministerio de Hacienda y Crédito Público.

Con base en lo anteriormente descrito, la Contraloría General de la República evidenció que, en el momento de la actuación especial se encuentran realizando mesas técnicas entre el Ministerio de Hacienda y Crédito Público y la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios y su Fondo Empresarial con el fin de adelantar el proceso de la devolución del saldo pendiente por valor de \$1.558.502.869.215,55; esto considerando la declaratoria de inexequibilidad de los artículos 313 y 314 de la ley 1955 del 2020 en virtud de la cual no es viable el recaudo que se tuvo como garantía y fuente de pago al contrato crédito.

## **2. Normalización del Crédito**

El estado de la cartera del FONSE, en sus estados financieros presenta un saldo insoluto por valor de \$1.558.502.869.215,55, monto que en la actualidad no cuenta con garantías y fuentes de pago, a raíz de la declaratoria de inexequibilidad de los artículos 313 y 314 de la ley 1955 de 2019. Como consecuencia de la declaratoria de inexequibilidad de los artículos señalados y con el fin de garantizar el cumplimiento del pago de la obligación, se expidió la ley 2159 de 2021 que dispone en su artículo 103: *“el Fondo Empresarial podrá utilizar como mínimo el 1 % de su presupuesto anual o sus excedentes financieros en las próximas 10 vigencias fiscales o hasta completar el pago total de las obligaciones descritas, siempre y cuando no afecte el cumplimiento del objeto del Fondo Empresarial. Las obligaciones de que trata el presente artículo no causarán intereses de mora desde el día del vencimiento del crédito y quedará sin efecto cualquier acción de cobro iniciada.”*

El Ministerio de Hacienda y Crédito Público, de acuerdo con lo que dispone el decreto 1068 de 2015, en su artículo 2.21.5, y en cumplimiento de dichas actividades, específicamente en lo relacionado con el contrato crédito, ha efectuado gestiones tendientes a la normalización del crédito, tal como lo establece el artículo 103 de la ley 2159 de 2021, así:

1. Solicitud de la sustitución de las garantías denominadas como renta pignorada a efectos de contar con una nueva fuente que permita el pago de la obligación tras las declaratorias de inexequibilidad.
2. Solicitud de información respecto de los montos y calendario de giro de los recursos que a la luz del artículo 103 de la ley 2159 de 2021 servirán como fuente de pago en la vigencia 2022.
3. Solicitud del acuerdo de pago, aprobado por el Comité de Tesorería del Ministerio de Hacienda y Crédito Público.

Con referencia a la normalización del saldo por \$1.558.502.869.215,55, es importante resaltar que el artículo 103 de la ley 2159 de 2021 no contempla un mecanismo jurídico para el efecto, sino que establece las fuentes con las cuales el Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios podrá atender sus obligaciones con el FONSE.

Sustentado en lo anterior, la Contraloría General de la República, advierte que mientras no se establezcan los nuevos mecanismos para la creación de fuentes de financiación para la normalización del crédito se continuara generando incertidumbre en la recuperación del saldo insoluto que asciende a la suma de \$ 1.558.502.869.215,55 y por tanto, que no se pueda cumplir con las obligaciones originadas en operaciones de crédito del Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios - FESSPD con el FONSE, situación que obliga al Ministerio de Hacienda y Crédito Público y a la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios, a fijar mecanismos para la recuperación del saldo de manera oportuna y sostenible, teniendo en cuenta que desde el momento de entrada en vigencia de la ley 2159 de 2021 han transcurrido 5 meses y a la fecha de cierre de la presente actuación no se han establecido las nuevas fuentes de financiación contemplados en el artículo 103 de la ley en mención.

Como resultado de la actuación especial se detectó la siguiente situación de incumplimiento que fue validada como hallazgo administrativo.

**Hallazgo No. 1. Recursos recaudados durante la vigencia de los artículos 313 y 314 de la ley 1955 de 2019 y no girados.**

Decreto 1068 de 2015, artículo 2.21.7., Condiciones de los créditos que se otorguen al Fondo Empresarial, en el numeral 4 dispone, frente al pago de los recursos que:

*“(...) A medida que el Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios reciba estos recursos, deberá consignarlos de manera inmediata en la cuenta que para el efecto determine el administrador del FONSE. Esta operación no requerirá garantías adicionales a las establecidas (...)”*

Además, la sentencia C-147 de 2021, Párrafo 76 de la Corte Constitucional sostuvo lo siguiente:

*“La regla general son los efectos hacia el futuro o ex nunc de la declaratoria de inexequibilidad. Esta postura se sustenta en la necesidad de proteger principios como la seguridad jurídica o la buena fe, puesto que, hasta ese momento, la norma gozaba de presunción de constitucionalidad y, por ello, sería legítimo asumir que los ciudadanos orientaron su comportamiento confiado en la validez de aquella. De esta manera, las contribuciones que ya se hayan causado conforme a la ley, con anterioridad a la fecha de esta sentencia, podrán ser cobradas, independientemente del procedimiento establecido en la ley para su liquidación y pago.”*

En desarrollo de la Actuación Especial de Fiscalización a los recursos del Fondo de Sostenibilidad Financiera para el Sector Eléctrico – FONSE, evidencia la CGR que se recaudaron durante la vigencia de los artículos 313 y 314 de la ley 1955 del 2021 por concepto de recursos provenientes de la sobretasa por kilovatio/hora consumido



y contribución, la suma de \$64.167 millones, sin que a la fecha dicho valor haya sido girado por el FONDO EMPRESARIAL DE LA SUPERINTENDENCIA DE SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS al FONSE, el cual debió hacerse de manera inmediata, tal como lo estipula la norma.

Por consiguiente, se genera incertidumbre en la recuperación de los recursos del Contrato Crédito y por ende el incumplimiento de la norma que consagra la oportunidad del giro de los recursos recaudados al FONSE.

## **RESPUESTA DE LA SUPERINTENDENCIA SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS**

*“Al respecto, en relación con la observación del asunto, atentamente nos permitimos suministrar la siguiente información:*

- 1. Consideramos importante señalar que los recursos provenientes de la sobretasa por kilovatio/ hora consumido, de que trata el artículo 313 de la Ley 1955 de 2019 y de la contribución adicional en los términos del artículo 314 de la Ley 1955 de 2019, desde la fecha de firma del contrato de empréstito suscrito por el Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios con el Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico –FONSE – están destinados de forma específica al pago del servicio de la deuda de dicho crédito, y su recaudo se efectúa en cuentas y subcuentas abiertas exclusivamente para este fin, sin que se puedan destinar a fines diferentes a los establecidos por la Ley y por el referido contrato celebrado entre el Fondo Empresarial y el FONSE.*

*Teniendo en cuenta lo anterior, nos permitimos anexar al presente dos certificaciones expedidas el 16 de mayo de 2022 por BBVA Asset Management Sociedad Fiduciaria, como vocera y administradora del Patrimonio Autónomo Fondo Empresarial, donde consta los recursos existentes por concepto de Sobretasa y de Contribución Adicional con fecha de corte 30 de abril de 2022, como se detalla a continuación:*

- Saldo de la subcuenta correspondiente a la Sobretasa por kilovatio / hora consumido, artículo 313 de la Ley 1955 de 2019: MIL CIENTO TREINTA Y NUEVE MILLONES SEISCIENTOS CINCUENTA Y DOS MIL SETECIENTOS CUARENTA Y CUATRO PESOS CON OCHENTA Y UN CENTAVOS M/CTE (\$1.139.652.744,81).*
- Saldo de la subcuenta correspondiente a la Contribución Adicional, artículo 314 de la Ley 1955 de 2019: OCHENTA Y UN MIL TRESCIENTOS TREINTA Y NUEVE MILLONES SETECIENTOS NOVENTA Y SEIS MIL SEISCIENTOS SESENTA Y TRES PESOS CON DIECISIETE CENTAVOS M/CTE (\$81,339,796,663,17).*

*Con base en lo expuesto y conforme a las citadas certificaciones expedidas por BBVA Asset Management Sociedad Fiduciaria, nos permitimos informar que no existe incertidumbre en cuanto a la destinación de los recursos existentes en las subcuentas por estos dos conceptos. Esto, ya que es claro que serán destinados al pago del servicio de la deuda que el Fondo Empresarial tiene con el FONSE, incluyendo los rendimientos generados por la inversión transitoria de los mismos. Como ya se indicó, los mismos están reservados exclusivamente para atención del crédito.*

2. *El cumplimiento del servicio de la deuda del crédito con el FONSE, como ha sido informado por parte de esta Superintendencia a la Contraloría General de la República, se vio afectado por los fallos de inexequibilidad proferidos por la Corte Constitucional respecto de los artículos 18 (C-464 de 2020 y C-484 de 2020), 313 (C-504 de 2020) y 314 (C-147 de 2021) de la Ley 1955 de 2019.*

*De esta manera, una vez conocidas dichas decisiones judiciales, se iniciaron mesas de trabajo conjuntas por parte de la SSPD con el Ministerio de Hacienda y Crédito Público, con el fin de generar alternativas que permitieran mitigar las consecuencias del fallo de la Corte Constitucional, dando como resultado el artículo 103 de la Ley 2159 de 2021, que dispone lo siguiente:*

*“ARTÍCULO 103. Las obligaciones originadas en operaciones de crédito del Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios FESSPD con el Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico -FONSE y las del FONSE con la Nación - Ministerio de Hacienda y Crédito Público se pagarán con los recursos causados y recaudados durante la vigencia de los artículos 313 y 314 de la Ley 1955 de 2019, con los recursos propios del FESSPD, así como los recursos que se apropien a favor del FESSPD para dicho fin. Para este efecto, el Fondo Empresarial podrá utilizar como mínimo el 1 % de su presupuesto anual o sus excedentes financieros en las próximas 10 vigencias fiscales o hasta completar el pago total de las obligaciones descritas, siempre y cuando no afecte el cumplimiento del objeto del Fondo Empresarial. Las obligaciones de que trata el presente artículo no causarán intereses de mora desde el día del vencimiento del crédito y quedará sin efecto cualquier acción de cobro iniciada.”*

*Como se puede apreciar, considerando las recientes disposiciones legales definidas para el pago de la deuda que se tiene con el FONSE, estamos en contacto permanente con el Ministerio de Hacienda y Crédito Público – Dirección General de Crédito Público y Tesoro Nacional. Lo anterior, para que, una vez surtidos los trámites de autorización correspondiente, se celebre un acuerdo de pago que contemple de forma clara y precisa las nuevas condiciones de pago y garantías que regularán el crédito, atendiendo las disposiciones normativas vigentes, de acuerdo a como lo ha dispuesto el Ministerio.*

*Ahora bien, en relación con la transferencia de los recursos del asunto, correspondientes a la Sobretasa y la Contribución Adicional que se encuentran en las cuentas del Fondo Empresarial, nos permitimos señalar que, adicional a los argumentos que expusimos en nuestra comunicación anterior, BBVA Asset Management Sociedad Fiduciaria, como vocera y administradora del patrimonio autónomo Fondo Empresarial, mediante oficio de fecha 5 de mayo de 2022 suscrito por la doctora Dora Magdalena Rodríguez Martínez como Representante Legal, ha recomendado a esta Superintendencia la suscripción de un documento que plasme las nuevas condiciones del crédito. Lo anterior, teniendo en cuenta los antecedentes ya esbozados por esta entidad y conocidos por ese equipo auditor; en efecto, en dicha comunicación la Dra. Dora Magdalena, indica lo siguiente:*

*“En conclusión se recomienda desde la vocería del patrimonio autónomo Fondo Empresarial, definir y establecer formalmente las diferentes condiciones que regularán el crédito con el fin de que, también desde la administración del Patrimonio Autónomo se cuente con reglas claras respecto de apropiaciones, destinación y periodicidad en que se deberán transferir al Ministerio de Hacienda.*

*Sea de importancia informar que al 30 de abril de 2022 existen en el Patrimonio Autónomo los siguientes recursos que se encuentran invertidos (FICS y/o Cuentas de Ahorros) y generando rendimientos de conformidad al contrato fiduciario.*

*Sobretasa: \$1.139.652.744,81*

*Contribución Adicional: \$81.339.796.663,17”*

*Por último, consideramos importante resaltar, como lo hemos expresado a la Contraloría General de la República y al Ministerio de Hacienda y Crédito Público en diferentes mesas de trabajo, la permanente disposición y voluntad por parte de esta Superintendencia para definir y formalizar, lo antes posible, la normalización del crédito del asunto. En este sentido, informamos al Ministerio nuestra absoluta disposición para exponer la propuesta ante el Comité de Tesorería y remitiremos toda la información solicitada antes de finalizar esta semana.”*

## **COMENTARIO A LA RESPUESTA DEL AUDITADO**

Frente a lo manifestado por la Superintendencia respecto al recaudo y destinación de los recursos, la Contraloría no está de acuerdo en cuanto a que estos deben hacer parte del pago de la deuda del crédito adquirido por el FE con el FONSE, según lo establecido por la Ley y el mencionado contrato.

Si bien es cierto la SSPD aduce que los recursos se encuentran en la Sociedad Fiduciaria BBVA Asset Management como administradora del Patrimonio



Autónomo FE, también es cierto para la CGR, que el giro de los mismos es de carácter obligatorio e inmediato conforme con lo dispuesto en el Decreto 1068 de 2015, artículo 2.21.7., numeral 4 “(...) *A medida que el Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios reciba estos recursos, deberá consignarlos de manera inmediata en la cuenta que para el efecto determine el administrador del FONSE. Esta operación no requerirá garantías adicionales a las establecidas (...)*” Por tanto no es de recibo para este ente de control los argumentos expuesto por la SSPD en cuanto a la negativa o dilación en el giro de los mencionados recursos.

Respecto a lo manifestado por la Superintendencia frente al cumplimiento del servicio de la deuda del crédito con el FONSE que se vio afectado por los fallos de inexequibilidad proferidos por la Corte Constitucional respecto de los artículos 18 (C-464 de 2020 y C-484 de 2020), 313 (C-504 de 2020) y 314 (C-147 de 2021) de la ley 1955 de 2019, la CGR entiende lo manifestado frente a los fallos, sin embargo, cabe resaltar que los recursos causados y recaudados se dieron antes de la inexequibilidad de los mencionados artículos y por tanto se debió atender por parte de la SSPD, de manera inmediata y sin condicionamiento lo dispuesto en el decreto 1068 de 2015, artículo 2.21.7., numeral 4.

En relación con la nueva normatividad contemplada en el artículo 103 de la ley 2159 de 2021, en la cual indica la SSPD que está a la expectativa respecto de la celebración de un acuerdo de pago que contemple de forma clara y precisa las nuevas condiciones de pago y garantías que regularán el crédito, es necesario precisar por parte de este ente de control, que en el artículo anteriormente mencionado no existe ningún requisito que condicione el giro de los recursos causados y recaudados, tal como se evidencia en la primera parte del citado artículo: “...*Las obligaciones originadas en operaciones de crédito del Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios FESSPD con el Fondo de Sostenibilidad Financiera del Sector Eléctrico - FONSE y las del FONSE con la Nación - Ministerio de Hacienda y Crédito Público se pagarán con los recursos causados y recaudados durante la vigencia de los artículos 313 y 314 de la Ley 1955 de 2019...*”.

En cuanto a lo expuesto por la Superintendencia, respecto a la suscripción de un documento que plasme las nuevas condiciones del crédito, la Representante legal del Patrimonio Autónomo Fondo Empresarial, “...*Recomienda desde la vocería del patrimonio autónomo Fondo Empresarial, definir y establecer formalmente las diferentes condiciones que regularán el crédito con el fin de que, también desde la administración del Patrimonio Autónomo se cuente con reglas claras respecto de apropiaciones, destinación y periodicidad en que se deberán transferir al Ministerio de Hacienda...*”, esta Contraloría afirma que los giros causados y recaudos no deben estar condicionados a recomendaciones, conceptos u opiniones del Representante Legal del Patrimonio Autónomo del Fondo Empresarial puesto que

éste Crédito se rige por la normatividad aplicable, como lo son el decreto 1068 de 2015, artículo 2.21.7., numeral 4 y el contrato crédito, entre otros.

Por lo expuesto la Contraloría General de la República concluye que la observación se mantiene y se configura como hallazgo.

Hallazgo administrativo

## **5 CONCLUSIONES**

1. Mediante la ley 2010 del 27 de diciembre de 2019, artículo 146 se crea el FONSE con el fin exclusivo de garantizar la continuidad de la prestación de energía en la Costa Caribe, como un patrimonio autónomo, adscrito al Ministerio de Hacienda y Crédito Público, cuyo objeto será la inversión de recursos en instrumentos de capital emitidos por empresas de servicios públicos de energía y con el decreto 809 del 4 de junio de 2020, se autoriza al Fondo de Sostenibilidad Financiera para el Sector eléctrico - FONSE, para realizar

operaciones de crédito público al Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios- FESSPD, a partir de la entrada en vigencia del presente decreto y hasta el 31 de diciembre del año 2020.

2. El MHCP tuvo en cuenta los diferentes análisis para el otorgamiento del crédito y dio aplicación a la normatividad establecida en el decreto 1265 de 2020 y la resolución 1866 del 2020 y los demás documentos contemplados manteniendo la lógica administrativa de los recursos a su cargo, de acuerdo con la revisión de los antecedentes del contrato tales como: aprobación por parte del comité de crédito público interno por valor de \$1.988.609.729.959, certificación de garantía, condiciones financieras y fuente de pago, los riesgos y las proyecciones de los ingresos de la sobretasa por kilovatio/hora consumido y la contribución adicional.
3. De acuerdo con la revisión de los requisitos para el otorgamiento del crédito tales como la solicitud y los documentos anexos presentados por la SSPD al MHCP, se evidenció el cumplimiento de la normatividad establecida en el Decreto 1265 de 2020, toda vez que los mencionados requisitos fueron cumplidos por la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios y verificados por el Ministerio de Hacienda y Crédito Público en su calidad de responsable del otorgamiento del crédito.
4. Analizados los antecedentes, el contrato y la certificación de garantía y fuente de pago, se dio aplicación a la normatividad establecida en el decreto 1265 de 2020 y la resolución 1866 del 2020 y los demás documentos contemplados para la suscripción del contrato.
5. Los recursos provenientes de la sobretasa por kilovatio/hora consumido<sup>1</sup>, durante la vigencia de los artículos 313 y 314 de la ley 1955 del 2021 por valor de \$64.167 millones, no han ingresado al FONSE, debido a que la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios y su Fondo Empresarial han dilatado el giro de los mismos, a pesar de la obligatoriedad e inmediatez que le impone el decreto 1068 de 2015, artículo 2.21.7., numeral 4 “(...) A medida que el Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios reciba estos recursos, deberá consignarlos de manera inmediata en la cuenta que para el efecto determine el administrador del FONSE. Esta operación no requerirá garantías adicionales a las establecidas (...)”. Así mismo es importante resaltar que este giro no está condicionado a la expectativa de la celebración de un acuerdo de pago, ni a las nuevas condiciones y garantías que regularán el crédito, tal como lo contempla el artículo 103 de la ley 2159 de 2021.

---

<sup>1</sup> de qué trata el artículo 313 de la Ley 1955 del 2021 y la contribución adicional a la regulada por el artículo 85 de la Ley 142 de 1994 en los términos del artículo 314 de la Ley 1955 de 2019

6. Mientras el Ministerio de Hacienda y Crédito Público y la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios, no fijen los mecanismos para la recuperación del saldo de manera oportuna y sostenible por valor de \$1.558.502.869.215,55, de acuerdo con el artículo 103 de la ley 2159 de 2021, se continuará generando incertidumbre frente al cumplimiento de las obligaciones originadas en las operaciones del crédito del Fondo Empresarial de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios con el Fondo de Sostenibilidad Financiera para el Sector Eléctrico.