



Bogotá D.C., mayo 18 de 2023

DPS-075-2023
CECO: AC030

Doctor

DAGOBERTO GARCÍA BAQUERO

Secretario General de Organismos de Control

CONCEJO DE BOGOTÁ

Dirección: Calle 36 No. 28A-41

E-mail: secretariageneral@concejobogota.gov.co; correspondencia@concejobogota.gov.co;
mjsarmiento@concejobogota.gov.co

Ciudad

Asunto: Respuesta a la Proposición No. 325 de 2023 – Aditiva de la Proposición 111 de 2023 - “*Situación actual de le Empresa de Telecomunicaciones de Bogotá*” - Recibida en ETB el 15 de mayo de 2023 – Radicado No. 2023-EE-9022 O 1.

Respetado Doctor García,

En atención a la **Proposición No. 325 de 2023** aprobada en Sesión Plenaria del Concejo de Bogotá llevada a cabo el 12 de mayo de 2023, presentada por el Concejal **Manuel José Sarmiento Argüello** de la **Bancada Partido Dignidad, Aditiva de la Proposición 111 de 2023**, cuya temática corresponde a la “**Situación actual de le Empresa de Telecomunicaciones de Bogotá**”, recibida en esta empresa el 15 de mayo de 2023, y estando dentro del término legal para atenderla, por delegación expresa y a nombre de ETB, damos respuesta de acuerdo con la información suministrada por las áreas encargadas al interior de la empresa¹, iniciando por señalar que es nuestra disposición brindarla, siempre y cuando no se trate de una solicitud de información de carácter reservado y con el debido cuidado que como emisores de valores debemos tener, conforme a las disposiciones de la Superintendencia Financiera de Colombia, así:

“1. Sírvase informar cuántos recursos ha recibido la Empresa de Telecomunicaciones de Bogotá en el marco de los distintos convenios interadministrativos realizados con las entidades del Distrito, durante los años 2020, 2021, 2022 y lo corrido de 2023, para desplegar acciones de comunicación y divulgación. Discrimine por entidad, año y campañas realizadas”.

Respuesta: El detalle de ejecución de cada contrato interadministrativo suscrito para servicios de central de medios, es información del ámbito de competencia de cada una de las entidades del Distrito, las cuales, de acuerdo con sus estrategias y necesidades de comunicación institucional, direccionan la ejecución de dichos recursos a cada tipo de medio, por año y campaña.

Ahora bien, la información de recursos recibidos por ETB para la ejecución de los contratos interadministrativos, igualmente, es información de carácter confidencial y guarda reserva, teniendo en cuenta las cláusulas de confidencialidad estipuladas en los diferentes contratos, en los cuales ETB como CONTRATISTA se obliga a mantener con carácter confidencial toda la

¹ Gerencia de Gestión del Talento Humano y Gerencia de Relaciones Laborales de la Vicepresidencia de Talento Humano y Administrativa; Gerencia Inteligencia de Negocios de la Vicepresidencia de Hogares y Mipymes; Oficina de Atención al Inversionista de la Vicepresidencia Financiera; Secretaría General.
07-07.7-F-020-v.7

“Una vez impreso este documento, se considerará **documento no controlado**”.

información de propiedad de las entidades a la que se tenga acceso en desarrollo del objeto de cada contrato, y no puede ser divulgada a terceras personas.

“2. Anexe los estudios previos y planes de medios realizados por la Empresa de Telecomunicaciones de Bogotá en desarrollo de los convenios interadministrativos realizados con las entidades del Distrito”.

Respuesta: Los estudios previos que dan lugar a la generación de los contratos interadministrativos para prestar el servicio de central de medios, son documentos estructurados y elaborados en su totalidad por cada entidad del Distrito que contrata a ETB, razón por la cual, esta empresa no dispone de tal información, y se deberá solicitar a cada entidad, si a bien lo considera el Señor Concejal Sarmiento Argüello, información que igualmente es de carácter público en la plataforma del Sistema Electrónico de Contratación Pública -SECOP II-. Lo anterior, teniendo en cuenta igualmente que, son las entidades contratantes las responsables y encargadas de mantener la custodia de la información, documentación y expedientes contractuales, al tiempo que de realizar la respectiva publicación en el SECOP.

Ahora bien, en cuanto a los planes de medios, amablemente indicamos que es información cuyo suministro no resulta procedente, pues tal y como se informó en la respuesta al numeral 1 de la Proposición, la misma goza de confidencialidad para ETB como contratista, y no puede ser divulgada a terceros.

“3. Informe qué acciones viene desarrollando o pretende desarrollar la Empresa de Telecomunicaciones de Bogotá ante el número creciente de trabajadores tercerizados despedidos sin que se reconozcan efectivamente sus derechos, como en el caso de DYT Contratistas. Detalle si existen otros casos”.

Respuesta: En primer lugar, es preciso anotar que a ETB no le consta lo afirmado en este numeral de la Proposición, en cuanto a un crecimiento de despidos de empleados de terceros sin el reconocimiento de sus derechos.

En segundo término, las controversias que surjan entre el aliado y sus empleados por presunto incumplimiento de acreencias laborales deben ser resueltas por las partes, esto es, el empleador (aliado) y sus trabajadores o por las autoridades administrativas o judiciales.

Hasta el momento, no conocemos el inicio de acciones judiciales por los hechos referidos en redes sociales respecto de la empresa D&R TECHNOLOGYS SAS, y tampoco conocemos otros casos similares a estos.

“4. Sírvase informar si la Empresa de Telecomunicaciones de Bogotá ha contratado el servicio de agencia o central de medios para el desarrollo de los convenios interadministrativos con las entidades del Distrito Capital durante los años 2020, 2021 y 2022”.

Respuesta: ETB no contrata agencias o centrales de medios externas para prestar los servicios a sus clientes, toda vez que ETB cuenta con una estructura administrativa y operativa propia, con personal técnico experto en medios, así como una infraestructura técnica, tecnológica y operativa estructurada para prestar de manera directa el servicio a las diferentes entidades del Distrito que le contratan.

“5. Indique cuántos trabajadores directos de la Empresa de Telecomunicaciones de Bogotá vienen desarrollando funciones en el marco de los contratos interadministrativos con las entidades públicas del Distrito para el desarrollo de planes de comunicaciones y medios. Indique cuántos trabajadores de terceros participan en el proceso”.

Respuesta: Dentro de la unidad de negocio de central de medios ETB en sus componentes de servicio al cliente y administrativo, se cuenta con 10 trabajadores directos. Adicionalmente, en las diferentes áreas de soporte como lo son jurídica, financiera, abastecimiento, impuestos y administrativa, se cuenta con profesionales que apoyan las actividades propias que demanda la operación de central de medios en cada frente. No se tienen trabajadores contratados por terceros.

“6. De acuerdo con el “inventario de terceros” presentado por la Vicepresidencia de Talento Humano en el Concejo de Bogotá, existen 117 contratos con terceros para 2022. Indique el nombre de la personería jurídica correspondiente y el objeto de cada uno de los contratos suscritos”.

Respuesta: Debemos precisar que de acuerdo con lo previsto en el artículo 55 de la Ley 1341 de 2009, según el cual *“Los actos y los contratos, incluidos los relativos a su régimen laboral y las operaciones de crédito de los proveedores de las Tecnologías de la Información y las Comunicaciones, cualquiera que sea su naturaleza, sin importar la composición de su capital, se regirán por las normas del derecho privado”* (se subraya), ETB cuenta con un régimen de contratación de derecho privado, conformado por las normas civiles y comerciales y por su Manual de Contratación, cuya versión vigente fue adoptada mediante la Directiva Interna No. 701 del 14 de agosto de 2020, marco en virtud del cual la empresa desarrolla su actividad contractual como parte contratante.

De acuerdo con lo anterior, si bien existe información contractual de ETB de carácter público, legalmente susceptible de entrega, que corresponde a aquella que guarda relación con contratos cuyo objeto es inherente a actividades de tipo administrativo o de funcionamiento y que se encuentra publicada en el Sistema Electrónico de Contratación Pública -SECOP-, y a alguna información de la etapa precontractual de procesos de contratación que se adelantan bajo la modalidad de “Invitación Pública” y que se encuentra publicada en la página web de ETB (Términos de Referencia, Adendas, Anexos, Respuestas a Observaciones), por otro lado, si bien es cierto que ETB cuenta con participación accionaria mayoritaria del Distrito Capital de Bogotá, y que es una entidad descentralizada indirecta del mismo, dada su vinculación especial al Sector Administrativo de Coordinación de Hábitat (conforme a lo previsto en el artículo 114 del Acuerdo Distrital 257 de 2006), también es cierto que su naturaleza jurídica especial corresponde a la de empresa de servicios públicos mixta, constituida como sociedad comercial por acciones, ejerciendo su actividad comercial conforme a las reglas del derecho privado y a su objeto social, dentro del mercado en competencia del sector de telecomunicaciones, por lo que también la empresa cuenta con información contractual de carácter privado, confidencial, estratégico, del secreto comercial y del core del negocio de la compañía, que por ende goza de reserva legal, no siendo susceptible su suministro, por las razones que se exponen a continuación:

ETB es una sociedad comercial de capital mixto, que ejerce sus actividades comerciales dentro del marco del derecho privado, razón por la cual cuenta con información privada, comercial y estratégica que goza de reserva legal al tenor de lo dispuesto en los numerales 3 y 6 del artículo 24 de la Ley 1437 de 2011, sustituido por el artículo 1 de la Ley Estatutaria 1755 de 2015; el literal c) del artículo 18 de la Ley 1712 de 2014; y el artículo 61 del Código de Comercio. Por

lo tanto, no es procedente la revelación de ese tipo de información, ya que el conocimiento de la misma por parte de los competidores de ETB situaría a la sociedad en un plano de desigualdad y vulnerabilidad frente a éstos.

Tenemos pues que, en materia de información de carácter privado, confidencial y estratégico, la regla general es la reserva, y ésta debe prevalecer, a menos que existan expresas excepciones legales. En esa misma línea se tiene que los numerales 4 y 5 del artículo 23 de la Ley 222 de 1995 disponen como deberes de los administradores los siguientes: “4. *Guardar y proteger la reserva comercial e industrial de la sociedad*”, y “5. *Abstenerse de utilizar indebidamente información privilegiada*”, deberes que resultan de inobjetable cumplimiento.

Así las cosas, queremos señalar al Señor Concejal Sarmiento Argüello que la información contractual de carácter público de ETB, es aquella que se encuentra publicada en el SECOP y en la página web de la empresa, y aquella que guarda relación con la prestación sustancial y directa del servicio público de telecomunicaciones frente a los usuarios de ésta, ya que la información de naturaleza privada y confidencial, está sometida a la reserva mercantil, pues se refiere a aquellas actividades desarrolladas por ETB que resultan equiparables a las de sus competidores, las cuales son desplegadas dentro de un mercado en el que es necesario competir en igualdad de condiciones². Por esa misma razón, la revelación de este tipo de información generaría un perjuicio no sólo a la sociedad como tal, sino a sus accionistas (mayoritarios y minoritarios), cuyo capital ha sido invertido en el patrimonio de la empresa.

Aquí, es importante efectuar una diferenciación conceptual entre la información considerada de carácter público, y aquélla que comporta una connotación privada:

A.) La información y los documentos de carácter público, son aquellos que son de conocimiento de la ciudadanía o del público general, por encontrarse en páginas web, en plataformas públicas o abiertas como las del registro mercantil en Cámaras de Comercio y algunas actividades contractuales en el SECOP y/o que hayan sido divulgadas en cualquier otro medio abierto, y sobre los cuales no existe reserva legal; igualmente, lo son aquéllos que se refieren a la información mínima obligatoria objeto de publicación de los sujetos obligados (Ley 1712 de 2014, artículo 9), a la información mínima obligatoria respecto a servicios, procedimientos y funcionamiento de las entidades (artículo 11 *ib.*).

Así mismo, es importante señalar que la información reservada, aquella que es protegida y no es obligatorio divulgar abiertamente, no pierde su naturaleza y continúa protegida aunque se entregue a una autoridad pública; por ello, la información solicitada por las autoridades judiciales o administrativas, que, siendo constitucional o legalmente competentes para ello, la solicitan para el debido ejercicio de sus funciones, tienen la obligación de asegurar la reserva de las informaciones y documentos que lleguen a conocer en desarrollo de las mismas. Sobre el particular, las Autoridades Judiciales, las de Control y Auditoría (Contraloría General de la República, Contraloría Distrital de Bogotá –esta última para el caso de ETB), las de Inspección y Vigilancia (Superintendencias), las Tributarias (DIAN) y las Regulatorias (Min TIC y CRC), son competentes para solicitar información para el debido ejercicio de sus funciones, respecto a lo cual una vez les sea suministrada para los fines legalmente establecidos, dichas entidades tienen a cargo la obligación de asegurar frente a terceros la reserva de las informaciones y documentos que lleguen a conocer en desarrollo de sus funciones (artículo 61 del Código de Comercio; y artículo 27 de la Ley 1437 de 2011, sustituido por el artículo 1 de la Ley Estatutaria 1755 de 2015).

² Corte Constitucional: Sentencia T-181 de 2014; y Tribunal Administrativo de Cundinamarca: Sentencia del 17 de agosto de 2016. Expediente 250002341000201601622-00, M.P. Dra. Patricia Afanador Armenta. 07-07.7-F-020-v.7

“Una vez impreso este documento, se considerará **documento no controlado**”.

Sobre el particular, es de precisar, en todo caso, que las funciones que sean invocadas por la entidad solicitante, deben acreditar de manera expresa y directa la facultad, atribución o competencia legal que de manera específica le permita acceder a la información de carácter confidencial y reservado que solicita, pues en caso contrario, no resulta procedente su entrega.

Por su parte, los asociados que ostenten titularidad tienen derecho a conocer información sobre libros y papeles de las compañías comerciales en las que participan como socios o accionistas y en las oportunidades previstas en la ley para hacerlo; y también pueden ejercer derecho a conocer información de la empresa quienes cumplen funciones de vigilancia o auditoría. Así, el amparo legal protege la información de la empresa, restringiendo su acceso a propietarios y autoridades competentes (artículo 61 del Código de Comercio; numeral 6 del artículo 23 de la Ley 222 de 1995).

La jurisprudencia aplicable fue explícita en señalar que para el caso de **ETB**, *“tendrán el carácter de documentos públicos aquellos que estén relacionados con el cumplimiento de la prestación del servicio público que le corresponda por ley, al igual que los que sean producto del ejercicio de prerrogativas propias de una entidad pública”, a contrario sensu*, la restante información es privada, confidencial o estratégica, pues esta es la regla general y aquella la excepción. Por consiguiente, si el objeto de la petición va dirigido a información o documentos relativos a los anteriores supuestos o casos, la misma será entregada al peticionario.

B.) De otra parte, son de carácter reservado los documentos y la información protegida por el secreto comercial e industrial, y los planes estratégicos de las empresas de servicios públicos; (numeral 6 del artículo 24 de la Ley 1437 de 2011, sustituido por el artículo 1 de la Ley Estatutaria 1755 de 2015, y literal c) del artículo 18 de la ley 1712 de 2014). Así mismo, la legislación comercial señala que **los libros y documentos del comerciante no podrán ser examinados por personas distintas a los propietarios o personas autorizadas para ello**, sino para los fines indicados en la Constitución Nacional y mediante orden de autoridad competente (**artículo 61 del Código de Comercio**), tal y como se señaló en el literal A) precedente.

En el caso de las empresas de servicios públicos mixtas, la Corte Constitucional en la **Sentencia T-181 de 2014** en la que ETB fue parte, consideró que ***“cuando se trate de documentos de carácter privado, contrario a lo dispuesto para el acceso a los documentos públicos, la regla general es la reserva, en tanto la ley no disponga excepcionalmente su exhibición o la expedición de copias”***, y que son documentos privados que gozan de reserva ***“aquellos que sean originados del ejercicio de las funciones que realice la entidad, equiparables a las que realizan los particulares en un mercado donde se necesita que compita en igualdad de condiciones para la eficaz prestación del servicio.”*** (NCSFT). En consecuencia, si el objeto de la petición va encaminado a la obtención de información o documentos relativos a estos últimos supuestos o casos, no hay obligación de entregarla al peticionario. Al respecto, y en esa misma línea, la Corte Constitucional mediante sentencia C-951 de 2014³, esgrimió lo siguiente:

“El numeral 6 del artículo 24 remite a conceptos establecidos en prácticas comerciales e industriales, los cuales en la definición de secreto empresarial prevista por la Decisión 486 de 14 de septiembre de la Comunidad Andina de Naciones, aplicable en Colombia, en estos términos:

³ El uso y análisis de esta sentencia resulta trascendental, pues a través de ella, la Corte adelantó la Revisión de constitucionalidad del Proyecto de Ley número 65 de 2012 Senado y número 227 de 2013 Cámara “Por medio del cual se regula el derecho fundamental de petición y se sustituye un título del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo”, la cual se convertiría en la Ley Estatutaria 1755 de 2015.
07-07.7-F-020-v.7

“Una vez impreso este documento, se considerará **documento no controlado**”.

“Artículo 260.- Se considerará como secreto empresarial cualquier información no divulgada que una persona natural o jurídica legítimamente posea, que pueda usarse en alguna actividad productiva, industrial o comercial, y que sea susceptible de transmitirse a un tercero, en la medida que dicha información sea: a) secreta, en el sentido que como conjunto o en la configuración y reunión precisa de sus componentes, no sea generalmente conocida ni fácilmente accesible por quienes se encuentran en los círculos que normalmente manejan la información respectiva; b) tenga un valor comercial por ser secreta; y c) haya sido objeto de medidas razonables tomadas por su legítimo poseedor para mantenerla secreta.

(...) La información de un secreto empresarial podrá estar referida a la naturaleza, características o finalidades de los productos; a los métodos o procesos de producción; o, a los medios o formas de distribución o comercialización de productos o prestación de servicios.”

Como se advierte, el fundamento de la reserva consagrada en el numeral 6 radica en que las hipótesis previstas aluden a información vital para cualquier empresa o comerciante, en tanto manifestaciones de saberes cuya reserva representa protección de su actividad económica o industrial, especialmente, en relación con posibles competidores.

(...) La Corte coincide con el concepto fiscal, en cuanto permitir la divulgación de los secretos comerciales e industriales, desconocería un aspecto esencial de la garantía efectiva a estas libertades constitucionales, al beneficiar sin justificación legítima a los competidores, con una información que no les es propia” (NCSFT).

En el mismo sentido, a solicitud de ETB, la Procuraduría General de la Nación conceptuó en relación con ETB, que esta empresa no está obligada a hacer pública información que se encuentre relacionada “con la actividad comercial que desarrolla en competencia con otros entes bien sean públicos o privados” (Respuesta a consulta elevada por la Gerencia de Atención Legal y Contratos de ETB el 13 de junio de 2016). Y finalmente, el Tribunal Administrativo de Cundinamarca ha rechazado, por improcedentes, algunos recursos de insistencia formulados por peticionarios contra ETB, tal como se tiene de las Sentencias del 17 de agosto de 2016⁴, 9 de marzo de 2017⁵ y 13 de mayo de 2019⁶ y Auto expedido dentro del expediente 25000-23-41-000-2022-01091-00 el 7 de octubre de 2022.

Sobre este último aspecto, se tiene que, **mediante decisión proferida con ocasión del trámite de insistencia promovido por el Señor Concejal Sarmiento Argüello, el Tribunal Administrativo de Cundinamarca – Sección 1 – Subsección B – M.P. César Giovanni Chaparro Rincón – Expediente 25000-23-41-000-2022-01091-00**, dio la razón a los

⁴ Tribunal Administrativo de Cundinamarca: Sentencia del 17 de agosto de 2016. Expediente 250002341000201601622-00, M.P. Dra. Patricia Afanador Armenta: “(...) como se observa, la información relacionada con documentos y libros del comerciante, los protegidos por el secreto comercial o industrial, los referentes a la información financiera y comercial y los planes estratégicos de las empresas públicas de servicios públicos, tiene carácter reservado. Así las cosas, la Sala considera que la información que está solicitando el peticionario se refiere a información financiera y comercial propia de la actividad comercial de la empresa (...) En efecto, se trata de una información atinente al ejercicio de la prestación del servicio que ella ofrece y que su conocimiento podría ponerla en un plano de desigualdad frente a las demás empresas prestadoras del mismo servicio.” (SFT)

⁵ Sentencia del 9 de marzo de 2017, Expediente 25000234100020170028600, M.P. Dr. Felipe Alirio Solarte Maya: “(...) De la normativa antes mencionada se tiene que la documentación e información pedida es reservada por corresponder a la esfera privada de la empresa. Por lo antes mencionado, se declarará bien denegada la petición (...).”

⁶ Sección Primera – Subsección “A”: Sentencia del 13 de mayo de 2019, Proceso No. 25000-23-41-000-2019-00260-00. M.P. Dra. Claudia Elizabeth Lozzi Moreno: “(...) Para resolver, la Sala pone de presente que la entidad ante quien se elevó la petición y consecuente insistencia, esto es, la **Empresa de Telecomunicaciones de Bogotá S.A. ESP. – ETB. S.A. ESP.**, es una entidad descentralizada constituida como sociedad comercial por acciones y (...) aunque si bien, es una entidad pública, para el cumplimiento de su objeto social, es sometida a las reglas del derecho privado. (...) por la naturaleza misma de este tipo de entidades debe equiparárselas y colocarlas en igual de condiciones con las empresas privadas, en tanto, son con estas con quienes compete en el mercado, por lo cual, no es procedente el recurso de insistencia invocado de conformidad con lo indicado por la transcrita Sentencia C-951 de 2014 M.P. Martha Victoria Sánchez Méndez.” (SFT)

fundamentos y justificación de la reserva de información invocada por ETB respecto a la no posibilidad de entrega de información confidencial, privada y estratégica de la empresa, así: *“Pues bien, de conformidad con las normas y la jurisprudencia transcrita, estima la Sala que **la vicepresidente de asuntos corporativos y estrategia de E.T.B. S.A. E.S.P. acertó al negar al señor Manuel José Sarmiento Argüello la información relativa a los planes estratégicos de dicha Entidad, para implementar y expandir su red de fibra óptica en toda la ciudad, con fundamento en lo dispuesto en los artículos 24, numeral 6° y 18 literal c) de la Ley 1712 de 2014.***

“También acertó al negar la información solicitada con fundamento en el artículo 61 del C.Co. que dispone: (...)” (se subraya).

*“En ese orden de ideas, **la Sala procederá a declarar bien denegada la información solicitada** por el concejal Manuel José Sarmiento Argüelles en los puntos 1 y 6 del derecho de petición”* (NSFT).

Adicionalmente, considerando que ETB es una sociedad legalmente constituida, que participa de un mercado libre, abierto y competido, sus estrategias y criterios de negocios son igualmente protegidos, de la misma manera como se protegen los secretos industriales y comerciales de otras empresas, para impedir que, con su acceso, se pueda afectar el ejercicio de las libertades económicas. Al proteger la información, se protege la actividad productiva, industrial o comercial, referida a la naturaleza, las características o finalidades de los productos o servicios, los métodos, formas o procesos de distribución o comercialización de bienes o servicios y al manejo gerencial de la sociedad. El secreto goza de reserva y se traduce en información clasificada para otorgar al titular una ventaja en el mercado que le permite diferenciarse de sus competidores y ser más eficiente, con el fin de ser competitivo en el mercado.

Aunado a lo anterior, es importante referir que ETB debe cumplir obligaciones de reportes de información a autoridades regulatorias, como el Ministerio de Tecnologías de la Información y las Comunicaciones y la Comisión de Regulación de Comunicaciones, actividades que se realizan de acuerdo con lo previsto en la regulación de telecomunicaciones vigente, y por tanto, ese tipo de información no sería susceptible de entrega previa a otra autoridad pública, pues la misma se reporta con ciertas periodicidades y fechas de corte, y luego de los análisis y procesos de consolidación correspondientes que llevan a cabo dichas entidades respecto a la información que les proveen las empresas del Sector TIC, como ETB, igualmente realizan las publicaciones de la misma, también con ciertas periodicidades y fechas de corte, siendo ésta la información de carácter público de acceso a terceros.

Ahora bien, **respecto al ejercicio de la función de control político**, consideramos pertinente aclarar y referir lo siguiente:

Los miembros de las corporaciones públicas de elección popular (Congresistas, Diputados, Concejales y Ediles), pueden solicitar información para el ejercicio de la función de control político, pero tal derecho no es ilimitado ni absoluto. Esto se encuentra reafirmado por la Corte Constitucional, que mediante la Sentencia T-181 de 2014, señaló: *“De lo anterior, considera la Sala que la función de control político que invocó la concejala para hacer inoponible la reserva de los documentos privados y en efecto lograr acceder a la información contenida en ellos, no se enmarca dentro de los fines constitucionales enunciados anteriormente, puesto que, no es el caso de un control fiscal que ampara un fin tributario, ni un control que persiga un fin judicial, ni mucho menos el ejercicio de un control de inspección, vigilancia e intervención propio del cumplimiento de las funciones de las Superintendencias frente a las empresas que prestan servicios públicos.”* (SFT).

De igual manera, la jurisprudencia ha señalado que se puede ejercer el control político a través de la información que es de carácter público, así como en virtud de los informes que la sociedad comercial presenta al público y a las autoridades que las vigilan, inspeccionan y auditan, y en tal sentido, no se vulnera el ejercicio de su derecho: “Así las cosas, aun cuando no se acceda a la entrega de la información solicitada (...) ello no implica que no pueda ejercer el control político pues tiene a su disposición los informes que presenta toda sociedad comercial al público (...)”⁷ (SFT)

Así mismo, de la decisión del **Tribunal Administrativo de Cundinamarca – Sección 1 – Subsección B – M.P. César Giovanni Chaparro Rincón – Expediente 25000-23-41-000-2022-01091-00**, ya citada, se tiene que el Tribunal considera lo siguiente: “Al respecto, la Sala advierte que, si bien en el presente asunto el concejal Manuel José Sarmiento Argüelles afirma que solicita la información en ejercicio de sus funciones de vigilancia y control político sobre E.T.B. S.A. E.S.P., dichas funciones no se enmarcan dentro de las excepciones previstas en la norma referida, en tanto que no se evidencia que la información solicitada en el marco del control político persiga un fin tributario, judicial, ni de inspección o vigilancia. De esta manera, no es posible el acceso a dicha información” (NSFT).

Adicionalmente, en otra decisión adoptada por el **Tribunal Administrativo de Cundinamarca – Sección 1 – Subsección A – M.P. Luis Manuel Lasso Lozano – Expediente 250002341000202201588-00**, con ocasión del trámite de insistencia promovido por el Concejal de Bogotá Diego Andrés Cancino Martínez, el mismo Tribunal expuso: “La Sala no desconoce que la información fue solicitada por un Concejal en ejercicio de su facultad de control político (artículos 27 de la Ley 1437 de 2011 y 52 del Acuerdo 741 de 2019 “Por el cual se expide el reglamento interno del Concejo de Bogotá, Distrito Capital”), sin embargo los alcances de dicha facultad deben ser interpretados en consonancia con la jurisprudencia constitucional ya referida.”

Conforme a lo anterior, se declarará bien denegada la entrega de la información solicitada” (NSFT).

En síntesis, la información confidencial que goza de reserva legal no es susceptible de entrega, so pretexto de control político, pues este no es absoluto ni ilimitado, sino que debe observar las disposiciones legales que además han sido consolidadas por la jurisprudencia relativa a la protección de la información objeto de reserva legal. Así las cosas, tal y como lo ha considerado la Corte Constitucional, dicho control se garantiza y puede ser ejercido por parte de los miembros de las corporaciones públicas, a través de la información que es de conocimiento público y que está a su alcance para tal fin, y como lo señala el Tribunal Administrativo de Cundinamarca la función de control político no persigue un fin tributario, judicial, ni de inspección y vigilancia que le permita acceder a ese tipo de información confidencial y reservada.

Precisado lo anterior, y en atención a lo solicitado, amablemente informamos respecto a la información contractual de ETB de carácter público susceptible de entrega, que es la que se encuentra publicada en el Sistema Electrónico de Contratación Pública -SECOP-, y podrá ser consultada en el link <https://www.colombiacompra.gov.co/proveedores/consulte-en-el-secop-i>, y aquellos contratos que allí no se encuentran, no son de carácter público, y corresponden a información de carácter privado, confidencial y estratégico, que goza de

⁷ Tribunal Administrativo de Cundinamarca: Sentencia del 17 de agosto de 2016. Expediente 250002341000201601622-00, M.P. Dra. Patricia Afanador Armenta.
07-07.7-F-020-v.7

“Una vez impreso este documento, se considerará **documento no controlado**”.

reserva legal, no siendo legalmente susceptible de entrega, teniendo en cuenta las razones ya expuestas.

“7. Responda por qué la Empresa de Telecomunicaciones de Bogotá ha suscrito alrededor de 377 contratos entre 2020 y 2022, entre los cuáles hay varios que están asociados a los fines misionales y el objeto social de la Empresa, cuándo esto no está permitido y debe ser ejecutado a través de trabajadores directos, y qué beneficio ha recibido. A continuación algunas de las actividades:

- Alistamiento***
- Aseguramiento***
- Aprovisionamiento de la Red***
- Soporte de la operación de última milla***
- mantenimiento infraestructura de ETB***
- Gestión comercial y call center***
- Hogares, Mipymes, Empresas y Ciudades Inteligentes”.***

Respuesta: Los contratos en ETB se suscriben atendiendo estrictamente lo dispuesto por la ley, el marco normativo interno y las necesidades corporativas, para mantener y mejorar la productividad y competitividad en el mercado en el que desarrolla su objeto social.

“7. De acuerdo con los estados financieros de la Empresa de Telecomunicaciones de Bogotá, el saldo de reservas de la Empresa comprendía a 31 de diciembre de 2022 una Reserva para readquisición de acciones por \$100.000.000, la cual fue “Constituida mediante Acta de Asamblea N° 17 de Agosto del 2003 con el propósito de que la sociedad readquiera las acciones pertenecientes a accionistas minoritarios, si se dan los supuestos a que hace referencia los numerales 7 y 8 de la Declaración Unilateral del Accionista Mayoritario expedida por Bogotá Distrito Capital el 6 de mayo de 2003”. Sirvase responder:

7.1 Favor anexar el Acta de Asamblea No 17 de agosto de 2003 de la Empresa de Telecomunicaciones de Bogotá”.

Respuesta: La documentación solicitada corresponde a información de carácter privado, confidencial, estratégico y del secreto comercial de ETB, que goza de reserva legal, no siendo susceptible de entrega, por las razones expuestas en la respuesta al numeral 6 de la Proposición, a las cuales nos remitimos para el efecto.

Ahora bien, se precisa que los Estatutos de la empresa, corresponden a información de carácter público, y se encuentran publicados y pueden ser consultados en el siguiente link de la página web de la compañía:

<https://etb.com/corporativo/UploadFile/Sostenibilidad%20y%20gobierno/Gobierno%20Corporativo/Estatutos-ETB-Mar2022.pdf>

“7.2. Indique con claridad cuáles son los supuestos a los que hace referencia los numerales 7 y 8 de la Declaración Unilateral del Accionista Mayoritario, expedida el 6 de mayo de 2003”.

Respuesta: Los numerales 7 y 8 del documento mencionado hacen referencia a las garantías que tienen los accionistas minoritarios para la venta de sus acciones ante una eventual venta

de la participación del accionista mayoritario (Bogotá Distrito Capital) a un tercero, caso que no se ha presentado hasta el momento. Sin embargo, esta Declaración Unilateral del Accionista mayoritario expedida el 6 de mayo de 2003 no está vigente desde el año 2013; en efecto, el siguiente link de la página Web de ETB, contiene la declaración del accionista mayoritario vigente desde el 31 de julio de 2014, y su vigencia es de 10 años contados a partir de su suscripción, de acuerdo con lo establecido en el numeral séptimo, página 6: https://etb.com/corporativo/UploadFile/Informacion/2014-07-31_acciom_mayor.pdf

“7.3. Responda cuáles son los planes que tiene la Empresa en relación con dichas reservas”.

Respuesta: La información relativa a los planes de la empresa en relación con las reservas, que resulta ser de carácter público, corresponde a la que se encuentra en los Estatutos Sociales de ETB. Información adicional, específica o detallada al respecto, es de naturaleza privada, confidencial, estratégica y del secreto comercial de la empresa, que goza de reserva legal, no siendo procedente su suministro, por las razones expuestas en la respuesta al numeral 6 de la Proposición, a la cual nos remitimos para el efecto.

“7.4. Indique si el uso de dichas reservas para la readquisición de acciones podría ser una acción en el marco del proceso de recuperación del precio de la acción de la Empresa”.

Respuesta: Respecto a la política de recompra de acciones, los Estatutos Sociales de ETB establecen lo siguiente:

“Artículo 28. ADQUISICIÓN DE ACCIONES PROPIAS: Cuando la sociedad pretenda adquirir sus propias acciones deberá cumplir los requisitos que a continuación se enuncian: 1. La determinación se tomará por la Asamblea General de Accionistas con el voto favorable de la mayoría de los votos presentes. 2. **Para realizar la operación se emplearán fondos tomados de las utilidades líquidas.** 3. Las acciones deben hallarse totalmente liberadas.

Mientras dichas acciones se encuentren en poder de la sociedad quedarán en suspenso los derechos inherentes a las mismas. Para la enajenación de las acciones readquiridas se seguirá el mismo procedimiento que para la colocación de acciones en reserva”.

De lo anterior se evidencia que estatutariamente para ejecutar una recompra de acciones, la compañía previa autorización de la Asamblea General de Accionistas, deberá utilizar fondos tomados de las **Utilidades Líquidas**, concepto que es definido en el **artículo 76 de los Estatutos Sociales** de ETB, el cual se transcribe a continuación:

“Artículo 76. REPARTO DE UTILIDADES: Para efectos de la distribución de utilidades de que trata el presente artículo, **se considerarán como utilidades líquidas las resultantes de la aplicación del siguiente procedimiento:** (a) **Se toman las utilidades arrojadas por la Sociedad con base en los Estados Financieros reales y fidedignos de cada ejercicio; de este valor se restan exclusivamente los rubros correspondientes a:** (i) **enjugar las pérdidas de ejercicios anteriores (si las hubiere); (ii) la reserva legal; (iii) las apropiaciones para el pago de impuestos;** (b) Al saldo así determinado, se le aplican los porcentajes a distribuir de conformidad con los artículos 155 y 454 del Código de Comercio. Este valor será el monto mínimo a distribuir como dividendo en cada periodo; (c) Las sumas que resultaren después de haber repartido los dividendos mínimos quedarán a disposición de la Asamblea de Accionistas para efectuar las reservas estatutarias, las voluntarias u ocasionales o para ser distribuidas como dividendos en adición a los dividendos mínimos establecidos en el literal (b)”.

De lo expuesto previamente y teniendo en cuenta que al 31 de marzo del 2023 la compañía registró pérdidas en el ejercicio y tiene pérdidas acumuladas por valor de \$359 mil millones de pesos, el valor de las Utilidades Liquidadas es negativo, por lo tanto, no es posible ejecutar una recompra de acciones hasta que no se terminen de enjugar las pérdidas acumuladas.

En todo caso, una operación de readquisición de acciones no es ninguna garantía para la recuperación del precio de la acción, y por transparencia del mercado público de valores un Emisor no debería ejecutar acciones orientadas a manipular el precio de su acción en el mercado.

“8. Indique cuál es la participación de la Empresa de Telecomunicaciones en el proceso que adelanta la Agencia Analítica de Datos Agata, en relación con la creación de una plataforma que le permita al Distrito almacenar, usar y reutilizar los datos de los ciudadanos y ofrecer mejores servicios.

8.1. Anexe la prueba de concepto contratada con Amazon Web Service”.

Respuesta: Teniendo en cuenta que la información solicitada no resulta del ámbito de competencia de ETB, sino de la Agencia de Analítica de Datos del Distrito -Agata-, el numeral 8 de la Proposición fue objeto de traslado por competencia a dicha entidad, mediante comunicación con consecutivo DPS-073-2023 el 18 de mayo de 2023, con el fin que la misma brinde respuesta en relación con el mismo.

Lo anterior, toda vez que si bien de conformidad con lo previsto en el párrafo 2 del artículo 145 del Acuerdo Distrital 761 de 2020, según el cual “*El proceso de conformación de la Sociedad Agencia de Analítica de Datos será liderado por la Empresa de Telecomunicaciones de Bogotá S.A. ESP. para lo cual aprovechará la institucionalidad e infraestructura de la misma*”, y que actualmente ETB es uno de los socios de la Agencia en cita, en todo caso, la Agencia de Analítica de Datos del Distrito -AGATA- es una sociedad ya constituida, que cuenta con autonomía administrativa y presupuestal, y se encuentra vinculada a la Secretaría General de la Alcaldía Mayor de Bogotá, razón por la cual, la información que ha sido solicitada a ETB en virtud de este numeral de la Proposición, resulta del ámbito de competencia de la Agencia en cita.

En los anteriores términos se atiende de manera completa, oportunamente y de fondo su solicitud.

Cordialmente,

PAULA
GUERRA
TAMARA

Firmado
digitalmente por
PAULA GUERRA
TAMARA

Fecha: 2023.05.18
12:04:41 -05'00'

PAULA GUERRA TÁMARA
Vicepresidente de Asuntos Corporativos y Estrategia

Proyectó: Javier David Jiménez Solanilla – Dirección de Prospectiva y Sostenibilidad