

RESOLUCIÓN No. 11206 DEL 28-12-2023

Por la cual se resuelve el recurso de reposición en contra la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre del año 2023, "Por medio de la cual se determina la ubicación de las Áreas de los Yacimientos del Campo Zopilote – Formaciones Carbonera y Gachetá- "Contrato de Exploración y Explotación de Hidrocarburos Cravoviejo", interpuesto por FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP.

EL VICEPRESIDENTE DE OPERACIONES, REGALÍAS Y PARTICIPACIONES DE LA AGENCIA NACIONAL DE HIDROCARBUROS - ANH

En uso de sus facultades legales conferidas por la Ley 2056 del 2020 y las Resoluciones 181495 del 2009, 40048 del 2015, 40009 del 2021 y 0137 de 2023 y,

I. CONSIDERANDO

Que de conformidad con el artículo 332 de la Constitución Política, el Estado es propietario del subsuelo y de los recursos naturales no renovables, sin perjuicio de los derechos adquiridos y perfeccionados con arreglo a las leyes preexistentes.

Que el Decreto - Ley 4137 del 03 de noviembre de 2011, "Por el cual se cambia la naturaleza jurídica de la Agencia Nacional de Hidrocarburos, ANH", dispuso en el numeral 17 del artículo 4, subrogado por el artículo 3 del Decreto 714 del 10 de abril de 2012, "Por el cual se establece la estructura de la Agencia Nacional de Hidrocarburos, ANH y se dictan otras disposiciones", que corresponde a esta Entidad "Hacer seguimiento al cumplimiento de las normas técnicas relacionadas con la exploración y explotación de hidrocarburos dirigidas al aprovechamiento de los recursos de manera racional e integral".

Que de conformidad con el numeral 2 del literal b) del artículo 7 de la Ley 2056 del 30 de septiembre de 2020: "La Agencia Nacional de Hidrocarburos o a quien haga sus veces, además de las funciones establecidas en la ley, ejercerá las siguientes funciones relacionadas con la fiscalización de la exploración y explotación de los yacimientos hidrocarburíferos: ejercerá el seguimiento y control de los contratos y convenios; verificará la medición y monitoreo de los volúmenes de producción y verificará el correcto desmantelamiento, taponamiento y abandono de pozos y facilidades".

Que el artículo 17 de la Ley 2056 de 2020, establece:

"La fiscalización de la exploración y explotación de recursos naturales no renovables, deberá estar orientada al cumplimiento de las normas y de las obligaciones derivadas de los contratos y convenios, títulos mineros y demás figuras que por mandato legal permiten la exploración y explotación de recursos naturales no renovables, incluidas las etapas de desmantelamiento, taponamientos, abandono y en general de cierres de operaciones tanto mineras como de hidrocarburos, según corresponda; igualmente incluye la determinación y verificación efectiva de los volúmenes de producción, la aplicación de buenas prácticas de exploración, explotación y producción, el cumplimiento de las normas de seguridad en labores mineras y de hidrocarburos, la verificación y el recaudo de regalías y compensaciones, como base fundamental para el funcionamiento del Sistema General de Regalías".

Que la Resolución 40009 del 14 de enero de 2021, determinó los lineamientos generales y específicos para el ejercicio de las actividades relacionadas con la fiscalización de la exploración y explotación de los yacimientos hidrocarburíferos.

Que la Agencia Nacional de Hidrocarburos – ANH en virtud del artículo 2 de la Resolución 40009 del 14 de enero de 2021, es la Entidad que debe desarrollar la función de fiscalización en materia de explotación y exploración de los yacimientos hidrocarburíferos.

Que el 17 de febrero de 2023 se expidió la Resolución 0137, "Por la cual se delegan las funciones de los numerales 2, 4 y 6 del literal B del artículo 7 de la Ley 2056 de 2020 en materia de Fiscalización y Sistema General de Regalías y se derogan las Resoluciones No. 767 y No. 1116 de 2022 de la Agencia Nacional de Hidrocarburos"

Que de conformidad a lo dispuesto en la Resolución 0137 del 17 de febrero de 2023, le corresponde al Vicepresidente de Operaciones, Regalías y Participaciones - VORP de la Agencia Nacional de

RESOLUCIÓN No. 11206 DEL 28-12-2023

Por la cual se resuelve el recurso de reposición en contra la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre del año 2023, “Por medio de la cual se determina la ubicación de las Áreas de los Yacimientos del Campo Zopilote – Formaciones Carbonera y Gachetá- “Contrato de Exploración y Explotación de Hidrocarburos Cravoviejo”, interpuesto por FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP.

Hidrocarburos - ANH expedir las resoluciones mediante las cuales se determina la ubicación del área de los yacimientos de los campos de que trata el artículo 3.1.1.1.5 del Decreto 1142 de 2021.

Que de acuerdo con la función asignada por la Resolución 0137 del 17 de febrero de 2023, la Vicepresidencia de Operaciones, Regalías y Participaciones de la Agencia Nacional de Hidrocarburos – ANH expidió la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre del año 2023, “Por medio de la cual se determina la ubicación de las Áreas de los Yacimientos del Campo Zopilote – Formaciones Carbonera y Gachetá- “Contrato de Exploración y Explotación de Hidrocarburos Cravoviejo”.

Que mediante radicado No. 20235010540122 Id: 1540732 del 11 de diciembre de 2023, la Compañía FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP., interpuso recurso de reposición contra la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre del año 2023.

II. DE LOS MOTIVOS DE INCONFORMIDAD

En estricto resumen, sustenta el recurrente su inconformidad con la Resolución 11002 con los siguientes argumentos:

“En cumplimiento del numeral 2 del artículo 77 del CPACA, procedo a sustentar el recurso de reposición de la siguiente manera:

Falta de Competencia en razón de la materia

*La competencia *ratione materiae* se refiere a las actividades o tareas que legítimamente puede desempeñar el órgano, es decir, al objeto de los actos y a las situaciones de hecho ante las que puede dictarlas, siendo la consecuencia que al proferirse por fuera de la competencia que le determina la ley, necesariamente deberá acaecer la revocatoria por nulidad del acto.*

Así pues, la falta de competencia desde el punto de vista funcional o por razón de la materia, es un vicio invalidante de los actos administrativos fundado en el principio de legalidad, según el cual, las autoridades públicas solamente pueden adoptar aquellas decisiones o desplegar aquellas actividades cuya naturaleza u objeto se encuentre incluido en el pleno de funciones y/o de cometidos que el ordenamiento jurídico encomendado al ente público del cual se trate.

En relación con el principio de legalidad, el Consejo de Estado ha señalado lo siguiente:

“El principio de legalidad, básico en el Estado de derecho, impone no solo a la Administración sino a todas las instituciones del Estado el deber y la limitación de ceñir sus actuaciones al ordenamiento jurídico, puesto que es la ley la que le otorga las potestades y define los límites dentro de los cuales pueden actuar las autoridades; en otras palabras, para que las autoridades puedan actuar legítimamente se requiere de una atribución legal previa.

Al respecto resulta pertinente traer a colación la explicación expuesta por García de Enterría, para quien “el principio de legalidad de la Administración opera, pues, en la forma de una cobertura legal de toda actuación administrativa: solo cuando la Administración cuenta con esa cobertura legal previa, su actuación es legítima (...) el derecho objetivo no solamente limita la actividad de la Administración, sino que la condiciona a la existencia de una norma que permita esa actuación concreta, a la que en todo caso debe ajustarse”.

El principio de legalidad encuentra respaldo en los artículos 6, 121 y 122 de la Constitución Política en virtud de los cuales “...los particulares solo son responsables ante las autoridades por infringir la Constitución y las leyes y los servidores públicos lo son por la misma causa y por omisión o extralimitación de sus funciones”; así mismo, “Ninguna autoridad del Estado podrá ejercer funciones distintas de las que le atribuyen la Constitución y la ley” y finalmente, “No habrá empleo público que no tenga funciones detalladas en ley o reglamento...” (En negrilla fuera del texto).

RESOLUCIÓN No. 11206 DEL 28-12-2023

Por la cual se resuelve el recurso de reposición en contra la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre del año 2023, “Por medio de la cual se determina la ubicación de las Áreas de los Yacimientos del Campo Zopilote – Formaciones Carbonera y Gachetá- “Contrato de Exploración y Explotación de Hidrocarburos Cravoviejo”, interpuesto por FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP.

En este sentido, la competencia de la administración se encuentra restringida a lo que la Ley determina, por lo que cualquier acto expedido por fuera de su competencia, supone la nulidad del acto.

Igualmente, el Consejo de Estado ha señalado que la atribución constitucional o legal de la competencia es expresa, irrenunciable, improrrogable y excepcionalmente delegable, debiendo ser, en principio, ejercida directamente por el órgano o funcionario que la tiene atribuida. En este sentido, ha dispuesto lo siguiente:

“La competencia es la aptitud atribuida por la Constitución o la Ley a los Entes Públicos o a los particulares para que manifiesten válidamente la voluntad estatal por vía administrativa. Tal facultad es expresa, irrenunciable e improrrogable y debe ser ejercida directa y exclusivamente por el órgano o funcionario que la tiene atribuida como propia, salvo los casos de delegación o sustitución previstos por las disposiciones normativas pertinentes.”

De tal forma, teniendo presente que el marco normativo vigente no le otorga competencia funcional a la Agencia para definir las áreas de un yacimiento ubicado en una sola entidad territorial, la ANH carece de competencia para actuar conforme a lo establecido en el Decreto 1821 de 2020 modificado, toda vez que las áreas de los yacimientos definidos se encuentran ubicados únicamente sobre el municipio de Orocué, y no en varios como lo dispone la norma.

En términos generales, la limitación consagrada por el legislador en el Decreto 1821 de 2020 modificado, se encuentra contemplada en el artículo 3.1.1.1.5, que en su tenor literal dispuso:

“ARTÍCULO 3.1.1.1.5. Definición del Área del Yacimiento de Hidrocarburos. Para efectos de determinar el porcentaje de participación en Regalías y compensaciones generadas por la producción de un yacimiento ubicado en dos o más entidades territoriales o en espacios marítimos jurisdiccionales que benefician a dos o más entidades territoriales, la Agencia Nacional de Hidrocarburos, o quien haga sus veces en materia de fiscalización, definirá el porcentaje del Área del Yacimiento de Hidrocarburos que se encuentre ubicada en cada una de las entidades territoriales. En el caso de los yacimientos localizados en los espacios marítimos, la definición del porcentaje se realizará previa delimitación de la Dirección General Marítima (DIMAR). (...)” (subraya fuera del texto).

*No hay duda de que la disposición antes citada le otorga únicamente facultad a la ANH para definir mediante resolución la distribución de un yacimiento cuando se necesite claridad respecto del porcentaje de participación en regalías y compensaciones **entre dos entidades territoriales**. Pues de lo contrario, con un solo yacimiento ubicado dentro de la misma entidad, no existe duda de que éste será el único en recibir regalías y compensaciones.*

*Ahora, de una interpretación sistemática de la norma, la cual busca extraer del texto un enunciado cuyo sentido se encuentre acorde con el ordenamiento al que pertenece, evidenciamos que el artículo 3.1.1.1.6. del Decreto 1821 de 2020, modificado por el Decreto 1142 de 2021, desarrolla lo que es el mecanismo para definir el porcentaje de participación en yacimientos de hidrocarburos **ubicados en dos o más entidades territoriales**.*

*Lo anterior, teniendo presente que el artículo 3.1.1.1.6. se encuentra consagrado como disposición del título 1, capítulo 1, parte 1, libro 3 del Decreto 1821 de 2020 modificado, cuyo objeto es “establecer los parámetros técnicos con el fin de definir los porcentajes de participación de las entidades territoriales **que comparten yacimientos de recursos naturales no renovables en sus límites** y de esta forma liquidar la participación de dichas entidades territoriales en las regalías y compensaciones generadas por su explotación.”⁴*

Así pues, considerando que el supuesto de hecho dentro del cual la ANH quiso definir mediante acto administrativo las áreas de los yacimientos C5 de la formación carbonera y el yacimiento de la formación Gachetá del Campo Zopilote el cual se encuentra ubicado debajo de una sola entidad territorial, la Agencia deberá revocar la Resolución No. 11002 pues fue expedida con

RESOLUCIÓN No. 11206 DEL 28-12-2023

Por la cual se resuelve el recurso de reposición en contra la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre del año 2023, "Por medio de la cual se determina la ubicación de las Áreas de los Yacimientos del Campo Zopilote – Formaciones Carbonera y Gachetá- "Contrato de Exploración y Explotación de Hidrocarburos Cravoviejo", interpuesto por FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP.

falta de competencia en razón de la materia en tanto y cuanto la administración extralimitó sus facultades que la Ley le otorga para definir áreas de yacimientos de hidrocarburos".

III. DE LO SOLICITADO POR EL RECORRENTE

"(...) que se revoque la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre de 2023.

De la solicitud por parte del recurrente, se indica que la figura de la Revocatoria Directa está reglada en la Ley 1437 de 2011 artículos 93 y siguientes, los cuales textualmente rezan:

"Artículo 93. Causales de revocación. Los actos administrativos deberán ser revocados por las mismas autoridades que los hayan expedido o por sus inmediatos superiores jerárquicos o funcionales, de oficio o a solicitud de parte, en cualquiera de los siguientes casos:

- 1. Cuando sea manifiesta su oposición a la Constitución Política o a la ley.*
- 2. Cuando no estén conformes con el interés público o social, o atenten contra él.*
- 3. Cuando con ellos se cause agravio injustificado a una persona.*

Artículo 94. Improcedencia. La revocación directa de los actos administrativos a solicitud de parte no procederá por la causal del numeral 1 del artículo anterior, cuando el petitionerario haya interpuesto los recursos de que dichos actos sean susceptibles, ni en relación con los cuales haya operado la caducidad para su control judicial.

Artículo 95. Oportunidad. La revocación directa de los actos administrativos podrá cumplirse aun cuando se haya acudido ante la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo, siempre que no se haya notificado auto admisorio de la demanda.

Las solicitudes de revocación directa deberán ser resueltas por la autoridad competente dentro de los dos (2) meses siguientes a la presentación de la solicitud.

Contra la decisión que resuelve la solicitud de revocación directa no procede recurso.

Parágrafo. No obstante, en el curso de un proceso judicial, hasta antes de que se profiera sentencia de segunda instancia, de oficio o a petición del interesado o del Ministerio Público, las autoridades demandadas podrán formular oferta de revocatoria de los actos administrativos impugnados previa aprobación del Comité de Conciliación de la entidad. La oferta de revocatoria señalará los actos y las decisiones objeto de la misma y la forma en que se propone restablecer el derecho conculcado o reparar los perjuicios causados con los actos demandados.

Si el Juez encuentra que la oferta se ajusta al ordenamiento jurídico, ordenará ponerla en conocimiento del demandante quien deberá manifestar si la acepta en el término que se le señale para tal efecto, evento en el cual el proceso se dará por terminado mediante auto que prestará mérito ejecutivo, en el que se especificarán las obligaciones que la autoridad demandada deberá cumplir a partir de su ejecutoria.

Artículo 96. Efectos. Ni la petición de revocación de un acto, ni la decisión que sobre ella recaiga revivirán los términos legales para demandar el acto ante la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo, ni darán lugar a la aplicación del silencio administrativo."

IV. CONSIDERACIONES DE LA VICEPRESIDENCIA DE OPERACIONES, REGALÍAS Y PARTICIPACIONES DE LA ANH:

4.1.- Procedencia del recurso de reposición

El procedimiento para la presentación y resolución de recursos contra los actos administrativos se encuentra reglado en los artículos 74 y siguientes del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, que respecto del recurso de reposición al tenor literal expresan:

"Artículo 74. Recursos contra los actos administrativos. - Por regla general, contra los actos definitivos procederán los siguientes recursos: 1. El de reposición, ante quien expidió la decisión para que la aclare, modifique, adicione o revoque..."

RESOLUCIÓN No. 11206 DEL 28-12-2023

Por la cual se resuelve el recurso de reposición en contra la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre del año 2023, "Por medio de la cual se determina la ubicación de las Áreas de los Yacimientos del Campo Zopilote – Formaciones Carbonera y Gachetá- "Contrato de Exploración y Explotación de Hidrocarburos Cravoviejo", interpuesto por FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP.

A su vez, los artículos 76 y 77 del Código enunciado, expresan:

***Artículo 76. Oportunidad y presentación.** - Los recursos de reposición y apelación deberán interponerse por escrito en la diligencia de notificación personal, o dentro de los diez (10) días siguientes a ella, o a la notificación por aviso, o al vencimiento del término de publicación, según el caso. Los recursos contra los actos presuntos podrán interponerse en cualquier tiempo, salvo en el evento en que se haya acudido ante el juez.*

Los recursos se presentarán ante el funcionario que dictó la decisión, salvo lo dispuesto para el de queja, y si quien fuere competente no quisiere recibirlos podrán presentarse ante el procurador regional o ante el personero municipal, para que ordene recibirlos y tramitarlos, e imponga las sanciones correspondientes, si a ello hubiere lugar.

El recurso de apelación podrá interponerse directamente, o como subsidiario del de reposición y cuando proceda será obligatorio para acceder a la jurisdicción. Los recursos de reposición y de queja no serán obligatorios.

***Artículo 77. Requisitos.** - Por regla general los recursos se interpondrán por escrito que no requiere de presentación personal si quien lo presenta ha sido reconocido en la actuación. Igualmente, podrán presentarse por medios electrónicos.*

Los recursos deberán reunir, además, los siguientes requisitos:

- 1. Interponerse dentro del plazo legal, por el interesado o su representante o apoderado debidamente constituido.*
- 2. Sustentarse con expresión concreta de los motivos de inconformidad.*
- 3. Solicitar y aportar las pruebas que se pretende hacer valer.*
- 4. Indicar el nombre y la dirección del recurrente, así como la dirección electrónica si desea ser notificado por este medio.*

Sólo los abogados en ejercicio podrán ser apoderados. Si la recurrente obra como agente oficioso, deberá acreditar la calidad de abogado en ejercicio, y prestar la caución que se le señale para garantizar que la persona por quien obra ratificará su actuación dentro del término de dos (2) meses.

Si no hay ratificación se hará efectiva la caución y se archivará el expediente. Para el trámite del recurso el recurrente no está en la obligación de pagar la suma que el acto recurrido le exija. Con todo, podrá pagar lo que reconoce deber."

Por su parte el artículo 80 del citado Código establece el alcance del contenido de la decisión que resuelve el recurso, así:

***Artículo 80. Decisión de los recursos.** -Vencido el periodo probatorio, si a ello hubiere lugar, y sin necesidad de acto que así lo declare, deberá proferirse la decisión motivada que resuelva el recurso.*

La decisión resolverá todas las peticiones que hayan sido oportunamente planteadas y las que surjan con motivo del recurso."

Se destaca que, de acuerdo con nuestra legislación y doctrina existente, el recurso de reposición constituye un instrumento legal mediante el cual la parte interesada tiene la oportunidad de ejercer el derecho de controvertir una decisión, para que la administración previa su evaluación la confirme, aclare, modifique o revoque.

En este mismo sentido, con relación a la conclusión del procedimiento administrativo, expresa el artículo 87 del estatuto mencionado, lo siguiente:

"Artículo 87. Firmeza de los actos administrativos. Los actos administrativos quedarán en firme:

(...) "2 Desde el día siguiente a la publicación, comunicación o notificación de la decisión sobre los recursos interpuestos (...)"

4.2. ANÁLISIS DEL RECURSO DE REPOSICIÓN PRESENTADO

4.2.1. Frente al cumplimiento de Requisitos

RESOLUCIÓN No. 11206 DEL 28-12-2023

Por la cual se resuelve el recurso de reposición en contra la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre del año 2023, “Por medio de la cual se determina la ubicación de las Áreas de los Yacimientos del Campo Zopilote – Formaciones Carbonera y Gachetá- “Contrato de Exploración y Explotación de Hidrocarburos Cravoviejo”, interpuesto por FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP.

Atendiendo lo descrito en relación con los requisitos y condiciones que deben observarse al interponerse el recurso de reposición, conforme con el artículo 77 antes citado, se concluye lo siguiente para el caso en particular, frente a:

4.2.1.1. “1. Interponerse dentro del plazo legal, por el interesado o su representante o apoderado debidamente constituido”

Respecto a este requisito, tenemos que el recurso interpuesto fue presentado por Luis Carlos Sáchica Velásquez, en calidad de Apoderado General de la Compañía FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP. Ahora bien, verificada la oportunidad, se observa que el proveído recurrido se notificó a la Compañía el 15 de noviembre de 2023, la ANH envió citación bajo radicado No. 20231400461991 Id: 1532588, la cual quedó acreditada con Id mensaje: 24209, con estado actual: Lectura del mensaje del operador 4-72, a fin de que FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP SUCURSAL COLOMBIA, manifestara expresamente su deseo de ser notificada de forma personal.

Transcurrido el termino de (5) días hábiles FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP SUCURSAL COLOMBIA no se pronunció respecto a la citación enviada, la ANH procedió a realizar practica de notificación por aviso mediante Radicado: 20231400470351 Id: 1535137 del 23 de noviembre de 2023, de la RESOLUCIÓN No. 11002 DEL 11-11-2023, la cual quedó acreditada con el Identificador del certificado: Id mensaje: 25247 estado actual: Lectura del mensaje, de la misma fecha.

En ese sentido la RESOLUCIÓN No. 11002 DEL 11-11-2023, se notificó por correo electrónico a la dirección aportada Email: notificaciones@fronteraenergy.ca el 23 de noviembre de 2023, fecha el servidor CertiMail 4/72 arrojó como resultado el envío, acuse de recibido y lectura del mensaje, por lo que quedó surtida dicha notificación al finalizar el día siguiente a su entrega es decir el 24 de noviembre de 2023, lo anterior de acuerdo al Artículo 69 de la Ley 1437 de 2011 que establece “*la notificación se considerará surtida al finalizar el día siguiente al de la entrega del aviso en el lugar de destino.*”

Teniendo en cuenta que la entrega de la notificación por aviso de la RESOLUCIÓN No. 11002 del 11-11-2023, en el lugar de destino se realizó el día 23 de noviembre de 2023, quedando debidamente notificada por aviso el 24 de noviembre de 2023 fecha en que finalizó el día siguiente a la entrega del mismo; así las cosas, al interponerse el 11 de diciembre de 2023 se concluye que fue presentado oportunamente.

De otro lado, se tiene que el recurso fue dirigido por la Compañía a la ANH, por lo que se cumple este requisito, teniendo en cuenta que fue el Vicepresidente de Operaciones, Regalías y Participaciones el funcionario que, en ejercicio de sus facultades legales y reglamentarias, profirió la decisión objeto del presente análisis.

Al respecto, el Consejo de Estado de manera general ha definido la legitimación en causa de la siguiente manera:

“La legitimación en la causa, en términos generales, hace referencia a la relación sustancial que debe existir entre las partes en el proceso y el interés sustancial del litigio, de tal manera que aquella persona a quien se le exige la obligación es a quien habilita la ley para actuar procesalmente”. Sentencia 68001-23-33-000-2015-00144-01(55205), Consejero Ponente: CARLOS ALBERTO ZAMBRANO BARRERA, Sección Tercera, Subsección A Consejo de Estado.

“2. Sustentarse con expresión concreta de los motivos de inconformidad”.

En el desarrollo del recurso, el Representante Legal de la Compañía fundamentó el motivo de inconformidad de manera concreta, solicitando:

“(…) que se revoque la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre de 2023-“

RESOLUCIÓN No. 11206 DEL 28-12-2023

Por la cual se resuelve el recurso de reposición en contra la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre del año 2023, “Por medio de la cual se determina la ubicación de las Áreas de los Yacimientos del Campo Zopilote – Formaciones Carbonera y Gachetá- “Contrato de Exploración y Explotación de Hidrocarburos Cravoviejo”, interpuesto por FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP.

“3. Solicitar y aportar las pruebas que se pretende hacer valer”.

Se aportaron en el recurso interpuesto por la Compañía, los siguientes documentos:

- Certificado de Matrícula de Sucursal de Sociedad Extranjera.

Razón por la cual se encuentra cumplido este requisito.

“4. Indicar el nombre y la dirección del recurrente, así como la dirección electrónica si desea ser notificado por este medio...”.

Por último, la dirección de notificaciones del recurrente se encuentra debidamente indicada así: Calle 110 No. 9-25 Piso 15 y dirección de correo: notificaciones@fronteraenergy.ca, por lo cual el presente acto administrativo será notificado a dicha dirección de correo electrónico. Así las cosas, y teniendo en cuenta que es inequívoca su individualización, se tiene por cumplido este requisito.

En armonía con lo indicado, en el plano de lo axiológico, en toda actuación administrativa que se surta ante la ANH, deben respetarse los principios que orientan las relaciones entre el Estado y los particulares consagrados en el artículo 209 de la Constitución Política de 1991, desarrollados igualmente en el artículo 3° de la Ley 1437 de 2011, con el fin de asegurar que con la actividad administrativa de las entidades del Estado, se garantice y se satisfaga el interés común y, desde lo hidrocarburífero, la materialización de los principios y directrices que gobiernan y son derroteros en la materia.

Siendo ello así, al verificarse el cumplimiento de los requisitos legales establecidos en la normatividad vigente para la procedencia del recurso de reposición presentado, se analizarán de fondo el sustento del recurso impetrado por el recurrente tal y como se expone más adelante, advirtiendo que sólo nos pronunciaremos sobre lo planteado en el escrito del recurso respecto a la Resolución 11002 del 11 de noviembre de 2023.

4.2.2 - Frente a los argumentos del recurrente

El recurso de reposición contra la Resolución 11002 del 11 de noviembre de 2023, fue evaluado técnicamente por esta Entidad, en cuanto los argumentos de FRONTERA donde manifestó: “(...) *no le otorga competencia funcional a la Agencia para definir las áreas de un yacimiento ubicado en una sola entidad territorial, la ANH carece de competencia para actuar conforme a lo establecido en el Decreto 1821 de 2020 modificado, toda vez que las áreas de los yacimientos definidos se encuentran ubicados únicamente sobre el municipio de Orocué, y no en varios como lo dispone la norma.*

En términos generales, la limitación consagrada por el legislador en el Decreto 1821 de 2020, se encuentra contemplada en el artículo 3.1.1.1.5, que en su tenor literal dispuso:

“ARTÍCULO 3.1.1.1.5. Definición del Área del Yacimiento de Hidrocarburos. Para efectos de determinar el porcentaje de participación en Regalías y compensaciones generadas por la producción de un yacimiento ubicado en dos o más entidades territoriales o en espacios marítimos jurisdiccionales que benefician a dos o más entidades territoriales, la Agencia Nacional de Hidrocarburos, o quien haga sus veces en materia de fiscalización, definirá el porcentaje del Área del Yacimiento de Hidrocarburos que se encuentre ubicada en cada una de las entidades territoriales. En el caso de los yacimientos localizados en los espacios marítimos, la definición del porcentaje se realizará previa delimitación de la Dirección General Marítima (DIMAR). (...)” (subraya por fuera del texto).

*No hay duda de que la disposición antes citada le otorga únicamente facultad a la ANH para definir mediante resolución la distribución de un yacimiento cuando se necesite claridad respecto del porcentaje de participación en regalías y compensaciones entre **dos entidades territoriales**. Pues*

RESOLUCIÓN No. 11206 DEL 28-12-2023

Por la cual se resuelve el recurso de reposición en contra la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre del año 2023, “Por medio de la cual se determina la ubicación de las Áreas de los Yacimientos del Campo Zopilote – Formaciones Carbonera y Gachetá- “Contrato de Exploración y Explotación de Hidrocarburos Cravoviejo”, interpuesto por FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP.

de lo contrario, con solo yacimiento ubicado dentro de la misma entidad, no existe duda de que éste será el único en recibir regalías y compensaciones.

Ahora, de una interpretación sistemática de la norma, la cual busca extraer del texto un enunciado cuyo sentido se encuentre acorde con el ordenamiento al que pertenece, evidenciamos que el artículo 3.1.1.1.6. del Decreto 1821 de 2020, modificado por el Decreto 1142 de 2021, desarrolla lo que es el mecanismo para definir el porcentaje de participación en yacimientos de hidrocarburos ubicados en dos o más entidades territoriales.

*Lo anterior, teniendo presente que el artículo 3.1.1.1.6. se encuentra consagrado como disposición del título 1, capítulo 1, parte 1, libro 3 del Decreto 1821 de 2020 modificado, cuyo objeto es “establecer los parámetros técnicos con el fin de definir los porcentajes de participación de las entidades territoriales **que comparten yacimientos de recursos naturales no renovables en sus límites** y de esta forma liquidar la participación de dichas entidades territoriales en las regalías y compensaciones generadas por su explotación.”*

Así pues, considerando que el supuesto de hecho dentro del cual la ANH quiso definir mediante acto administrativo las área de los yacimientos C5 de la formación carbonera y el yacimiento de la formación Gachetá del campo Zipolote del Campo zipolote el cual se encuentra ubicado debajo de una sola entidad territorial, la Agencia deberá revocar la Resolución No. 11002 pues fue expedida con falta de competencia en razón de la materia en tanto y cuanto la administración extralimitó sus facultades que la Ley le otorga para definir áreas de yacimientos de hidrocarburos”

4.2.3. En relación con lo expuesto por la Operadora referido a la falta de competencia, se tiene:

Al respecto, manifestamos que la ANH sí se encuentra facultada para expedir la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre de 2023 y sí tiene competencia para emitir este acto administrativo, para lo cual, es preciso traer a colación los antecedentes normativos en materia de fiscalización, así:

Mediante el Acto Legislativo 05 del 18 de julio de 2011 se constituyó el Sistema General de Regalías (SGR), modificando los artículos 360 y 361 de la Constitución Política y se dictaron otras disposiciones sobre el régimen de regalías y compensaciones.

A su vez el artículo 2 del Acto Legislativo dispuso, entre otros aspectos, que:

“De los ingresos del Sistema General de Regalías, se destinará un porcentaje del 2% para fiscalización de la exploración y explotación de los yacimientos, y el conocimiento y cartografía geológica del subsuelo. Este porcentaje se descontará en forma proporcional del total de los ingresos del Sistema General de Regalías distribuidos en el inciso anterior. Las funciones aquí establecidas serán realizadas por el Ministerio de Minas y Energía o por la entidad a quien este delegue”.

El Decreto-Ley 4137 del 03 de noviembre de 2011, “Por el cual se cambia la naturaleza jurídica de la Agencia Nacional de Hidrocarburos, ANH”, dispuso en el numeral 17 del artículo 4º, subrogado por el artículo 3º del Decreto 714 del 10 de abril de 2012, “Por el cual se establece la estructura de la Agencia Nacional de Hidrocarburos, ANH y se dictan otras disposiciones”, que corresponde a esta Entidad “Hacer seguimiento al cumplimiento de las normas técnicas relacionadas con la exploración y explotación de hidrocarburos dirigidas al aprovechamiento de los recursos de manera racional e integral”.

Así mismo, de conformidad con el numeral 2 del literal b del artículo 7º de la Ley 2056 del 30 de septiembre de 2020: “La Agencia Nacional de Hidrocarburos o a quien haga sus veces, además de las funciones establecidas en la ley, ejercerá las siguientes funciones relacionadas con la fiscalización de la exploración y explotación de los yacimientos hidrocarburíferos: ejercerá el seguimiento y control de los contratos y convenios; verificará la medición y monitoreo de los

RESOLUCIÓN No. 11206 DEL 28-12-2023

Por la cual se resuelve el recurso de reposición en contra la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre del año 2023, “Por medio de la cual se determina la ubicación de las Áreas de los Yacimientos del Campo Zopilote – Formaciones Carbonera y Gachetá- “Contrato de Exploración y Explotación de Hidrocarburos Cravoviejo”, interpuesto por FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP.

volúmenes de producción y verificará el correcto desmantelamiento, taponamiento y abandono de pozos y facilidades”.

Por su parte el artículo 17 de la Ley 2056 de 2020, establece:

“La fiscalización de la exploración y explotación de recursos naturales no renovables, deberá estar orientada al cumplimiento de las normas y de las obligaciones derivadas de los contratos y convenios, títulos mineros y demás figuras que por mandato legal permiten la exploración y explotación de recursos naturales no renovables, incluidas las etapas de desmantelamiento, taponamientos, abandono y en general de cierres de operaciones tanto mineras como de hidrocarburos, según corresponda; igualmente incluye la determinación y verificación efectiva de los volúmenes de producción, la aplicación de buenas prácticas de exploración, explotación y producción, el cumplimiento de las normas de seguridad en labores mineras y de hidrocarburos, la verificación y el recaudo de regalías y compensaciones, como base fundamental para el funcionamiento del Sistema General de Regalías”.

Mediante la Resolución 40009 del 14 de enero de 2021, el Ministerio de Minas y Energía estableció los lineamientos generales y específicos para el ejercicio de las actividades relacionadas con la fiscalización de la exploración y explotación de los yacimientos hidrocarburíferos, definida ésta en dicho reglamento de conformidad con el artículo 17 de la ley 2056 de 2020, como la verificación del cumplimiento de las normas y obligaciones derivadas, entre otros, de los contratos y convenios de que por mandato legal permiten la Exploración y Explotación de recursos naturales no renovables, incluidas las etapas de desmantelamiento, taponamiento, abandono y en general de cierres de operaciones de hidrocarburos e igualmente incluye aspectos tales como la determinación y verificación efectiva de los volúmenes de producción, la verificación y el recaudo de las regalías y compensaciones, como base fundamental para el funcionamiento del Sistema General de Regalías.

Ahora bien, para el caso puntual, el artículo 3.1.1.1.6 del Decreto 1142 de 2021 establece:

“La Agencia Nacional de Hidrocarburos, o quien haga sus veces en materia de fiscalización, teniendo en cuenta la definición del área del yacimiento y a través de la aplicación de la fórmula de que trata el artículo 3. 1.1.1.8. del presente Decreto, señalará mediante resolución, la ubicación de cada yacimiento productor de un campo y, en el caso que sea compartido por más de una entidad territorial, el porcentaje de participación en la distribución de regalías y compensaciones que corresponda a cada entidad territorial en cada yacimiento.” (Subraya y negrita fuera de texto).

Bajo este contexto, desglosando el contenido de la referida disposición, en materia de la competencia atribuida a la ANH, cabe preguntarse:

1 ¿Qué? Hay dos acciones que se deben realizar: la primera es señalar la ubicación en entidad territorial de cada Yacimiento Productor de un Campo. ¿De qué campo? No especifica la norma, por lo tanto, se trata de los Yacimientos productores del país. La segunda acción depende de si la conjunción (y) entra en efecto, esto es, si se cumple con la expresión condicional “en el caso que sea compartido, caso en el cual se debe establecer el porcentaje de ese Yacimiento en cada entidad territorial.

2. ¿Quién? la ANH como entidad fiscalizadora.

3. ¿Cómo? Mediante resolución, teniendo en cuenta entre otras la definición de área del yacimiento y la información que requiere el artículo 3.1.1.1.5 del Decreto 1142 de 2021.

Y esa es precisamente la dinámica de las resoluciones que establecen la ubicación del(los) yacimiento(s) de un campo: i) primero se determina dónde se ubica cada Yacimiento, se señala su localización en entidad territorial y ii) si se ubica en más de un municipio se indica el %Y al que se refiere el artículo 3.1.1.1.8 del Decreto 1142 de 2021.

A este respecto, para un Campo podemos tener varias situaciones, entre otras las siguientes:

-Que los Yacimientos se ubiquen en un municipio.

RESOLUCIÓN No. 11206 DEL 28-12-2023

Por la cual se resuelve el recurso de reposición en contra la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre del año 2023, "Por medio de la cual se determina la ubicación de las Áreas de los Yacimientos del Campo Zopilote – Formaciones Carbonera y Gachetá- "Contrato de Exploración y Explotación de Hidrocarburos Cravoviejo", interpuesto por FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP.

- Que uno de sus Yacimientos se ubique en un municipio, otro Yacimiento en otro municipio y otro Yacimiento en más de un municipio.
- Que los yacimientos se ubiquen, cada uno, en proporciones diferentes en cada entidad territorial que lo comparten.
- Que el Yacimiento se ubique en una entidad territorial, pero el(los) pozo(s) se ubique(n) en otra entidad territorial, caso en el cual se deberá aplicar lo establecido en el Parágrafo segundo del artículo 3.1.1.1.8. ibidem, en cuanto ordena que: *"El procedimiento de cálculo establecido para definir la distribución de regalías y compensaciones de las entidades territoriales que trata el presente artículo aplicará también en el caso de que un yacimiento de hidrocarburos ubicado en una entidad territorial se explote o produzca a través de pozos desviados cuya localización en superficie se encuentre en una entidad territorial diferente."*

En tal sentido, ¿Cómo más podría la ANH señalar en dónde se ubica cada yacimiento de un Campo? No puede ser de una manera diferente que, en aplicación de las definiciones, delimitando el Yacimiento y ubicándolo en entidad territorial.

El artículo 3.1.1.1.5 ibidem no le asignó obligación diferente a la Operadora que la que le asiste al tener que entregar la información espacial; es decir, no le indicó a la Operadora que fuera ella la que determinara si un yacimiento (de los campos que opera) se ubica en una entidad territorial o en más de una, como pretende FRONTERA, al alegar que ella solo debe enviar la información de los yacimientos que se comparten por entidades territoriales.

"ARTÍCULO 3.1.1.1.5. Definición del Área del Yacimiento de Hidrocarburos. Para efectos de determinar el porcentaje de participación en Regalías y compensaciones generadas por la producción de un yacimiento ubicado en dos o más entidades territoriales o en espacios marítimos jurisdiccionales que beneficien a dos o más entidades territoriales, la Agencia Nacional de Hidrocarburos, o quien haga sus veces en materia de fiscalización, definirá el porcentaje del Área del Yacimiento de Hidrocarburos que se encuentre ubicada en cada una de las entidades territoriales.

Adicionalmente, ha de considerarse que la definición de Área de Explotación del contrato, refiere al "(...) Decreto 3229 de noviembre 11 de 2003, o las normas que lo modifiquen o sustituyan.", que reglamentó el artículo octavo de la Ley 756 de 2002, "Por la cual se modifica la Ley 141 de 1994, se establecen criterios de distribución y se dictan otras disposiciones", derogada en los Artículos 8º y 9º por la Ley 1530 del 17 de mayo de 2012, "Por la cual se regula la organización y el funcionamiento del Sistema General de Regalías", derogado a su vez por la ley 2056 del 30 de septiembre de 2020, "Por la cual se regula la organización y el funcionamiento del Sistema General de Regalías", con excepción de los Artículos 106 a 126 para efectos de la transitoriedad de los procedimientos administrativos, ley que fue reglamentada por el Decreto 1142 de 2021.

El referido Decreto 1142 de 2021, establece en el artículo 3.1.1.1.6., que la ANH "... señalará mediante resolución, la ubicación de cada yacimiento productor de un campo...", por lo que, en virtud de la norma en cita, le corresponde determinar la ubicación de cada yacimiento productor de un campo, sin desconocer las definiciones que se han de tener en cuenta.

Como es evidente, el ejercicio de las citadas potestades de las cuales está investida la Agencia Nacional de Hidrocarburos, comporta el seguimiento en el desarrollo de las operaciones de exploración y producción de hidrocarburos, al cabal sometimiento de estas actividades a todos y cada uno de los conceptos, procedimientos, reportes, prácticas, trámites y demás previstos para el efecto, en el marco legal, así como de las disposiciones reglamentarias y contractuales, sobre la materia.

Es así como en virtud de las disposiciones normativas previamente referenciadas, la ANH en cabeza de la Gerente de Gestión de la Información Técnica desde julio de 2022 hasta el 16 de febrero de 2023, y a partir del 17 de febrero 2023, encabeza del Vicepresidente de Operaciones, Regalías y Participaciones VORP, se encuentra plenamente facultada para definir el área del yacimiento de un determinado campo y actualizar su información en el marco del ejercicio de la función de fiscalización; en ese sentido, no existió falta de competencia de la Entidad al expedir la Resolución 11002 de 2023.

RESOLUCIÓN No. 11206 DEL 28-12-2023

Por la cual se resuelve el recurso de reposición en contra la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre del año 2023, "Por medio de la cual se determina la ubicación de las Áreas de los Yacimientos del Campo Zopilote – Formaciones Carbonera y Gachetá- "Contrato de Exploración y Explotación de Hidrocarburos Cravoviejo", interpuesto por FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP.

En mérito de lo expuesto, el Vicepresidente de Operaciones, Regalías y Participaciones – VORP de la Agencia Nacional de Hidrocarburos – ANH,

RESUELVE

Artículo 1. NO REVOCAR la Resolución No. 11002 del 11 de noviembre del año 2023, "Por medio de la cual se determina la ubicación de las Áreas de los Yacimientos del Campo Zopilote – Formaciones Carbonera y Gachetá- "Contrato de Exploración y Explotación de Hidrocarburos Cravoviejo".

Artículo 2. Notificar la presente resolución a FRONTERA ENERGY COLOMBIA CORP., al correo electrónico: notificaciones@fronteraenergy.ca, por intermedio de su apoderado y/o Representante Legal o quien haga sus veces, conforme lo prevén el artículo 66 y siguientes de la Ley 1437 de 2011, informando que contra el presente acto administrativo no procede recurso alguno.

Artículo 3. La presente resolución rige a partir de la fecha de su firmeza de conformidad con el artículo 87 de la Ley 1437 de 2011.



Expedida en Bogotá D.C., el 28-12-2023

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE



Rafael Alberto Fajardo Moreno
Vicepresidente de Operaciones, Regalías y Participaciones

Revisó: Diana Carolina Arbeláez/Contratista/Componente Jurídico
Eusebio José Orozco/Contratista/Asesor Técnico VORP ^{EJC}

Luz Mireya Raymond /Experto G3 Grado 6 /Componente Técnico / 
José Francisco Peñaloza González/Contratista / Componente Técnico 

Luz María Celis Lotero/Contratista/Componente Jurídico 

Proyectó: Esther Dávila Visbal/Contratista/Componente Jurídico 