



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI
SECRETARÍA DE GOBIERNO



Al contestar por favor cite estos datos:

Radicado No.: 202041120200006351

Fecha: 25-11-2020

TRD: 4112.020.15.1.809.000635

Rad. Padre: 202041210100036344

HERBERT LOBATÓN CURREA
Secretario General
Concejo de Santiago de Cali
Ciudad

Asunto: Proyecto de Acuerdo "POR EL CUAL SE MODIFICA EL ARTÍCULO CUARTO DEL ACUERDO 034 DE 1999 "POR MEDIO DEL CUAL ADOPTA EL ESTATUTO ORGÁNICO PARA LA EMPRESA INDUSTRIAL Y COMERCIAL DE CALI, EMCALI E.I.C.E. E.S.P., Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES"

Cordial saludo.

Por medio de la presente me permito presentar por intermedio suyo a los Honorables Concejales, el Proyecto de Acuerdo de la referencia, con el fin de ser debatido y aprobado en las sesiones que actualmente cursan.

Agradezco su amable atención.

Atentamente,


JESÚS DARÍO GONZÁLEZ BOLAÑOS
Secretario de Despacho

Anexo: Lo anunciado (23 juegos y 1Cd)


Proyectó: Alicia Bermúdez-Secretaria Ejecutiva



SC-CER355037

Centro Administrativo Municipal CAM Torre Alcaldía Piso 3º.
www.cali.gov.co

JESÚS DARÍO GONZÁLEZ BOLAÑOS
Secretario de Gobierno
Alcaldía de Santiago de Cali
Ciudad


Al contestar por favor cite estos datos:
Radicado No.: 202041210100036344
Fecha: 05-11-2020
TRD: 4121.010.5.1.188.003634
Rad. Padre: 202041310200018134

Laura P.
Nov-18-2020

Asunto: Viabilidad Jurídica al Proyecto de Acuerdo intitulado "POR EL CUAL SE MODIFICA EL ARTICULO CUARTO DEL ACUERDO 034 DE 1.999 "POR MEDIO DEL CUAL SE ADOPTA EL ESTATUTO ORGÁNICO PARA LA EMPRESA INDUSTRIAL Y COMERCIAL DE CALI, EMCALI E.I.C.E.E.S.P., Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES".

La Gerencia General de las Empresas Municipales de Cali -EMCALI EICE ESP, mediante oficio con Orfeo 202041210100102822, ha enviado a este Departamento Administrativo solicitud de revisión al proyecto de acuerdo referenciado, que contiene la modificación al artículo 4 del Acuerdo 034 de 1999, con la finalidad de ampliar el objeto social de la misma.

El Departamento Administrativo de Gestión Jurídica pública ha procedido a estudiar los documentos enviados, articulado y exposición de motivos para revisar su legalidad, de lo cual se puede concluir lo siguiente:

El proyecto de Acuerdo intitulado "POR EL CUAL SE MODIFICA EL ARTICULO CUARTO DEL ACUERDO 034 DE 1.999 "POR MEDIO DEL CUAL SE ADOPTA EL ESTATUTO ORGÁNICO PARA LA EMPRESA INDUSTRIAL Y COMERCIAL DE CALI, EMCALI E.I.C.E.E.S.P., Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES" se ajusta a la normatividad vigente en materia de servicios públicos domiciliarios y no domiciliarios, a las normas que rigen las actividades conexas y /o complementarias y demás disposiciones legales y reglamentarias sobre la materia.

Para sustentar la tesis anteriormente fijada, se estudiarán los siguientes tópicos. i) Carácter obligatorio de los servicios públicos; ii) Objeto múltiple de las empresas prestadoras de servicios públicos domiciliarios; y iii) Caso concreto de la ampliación del objeto social de EMCALI EICE ESP.

i) Carácter obligatorio de los servicios públicos

El artículo 365 de la Carta Política señala: "Los servicios públicos son inherentes a la finalidad social del Estado. Es deber del Estado asegurar su prestación eficiente



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI
DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO
DE GESTIÓN JURÍDICA PÚBLICA

a todos los habitantes del territorio nacional. Los servicios públicos estarán sometidos al régimen jurídico que fije la ley, podrán ser prestados por el Estado, directa o indirectamente, por comunidades organizadas, o por particulares. En todo caso, el Estado mantendrá la regulación, el control y vigilancia de dichos servicios”.

El profesor Carlos Alberto Atehortúa Ríos manifiesta que el concepto de servicio público “se caracteriza por ser una actividad a través de la cual se satisface una necesidad de carácter general, permanente, continua y básica que es prestada a los usuarios de los mismos bajo la sujeción de un régimen jurídico especial”

La Corte Constitucional, dando una noción clásica define los servicios públicos en Sentencia T-540 de 1992 como: “Los servicios públicos son el medio por el cual el Estado realiza los fines esenciales de servir a la comunidad, promover la prosperidad general y garantizar la efectividad de los principios derechos y deberes constitucionales (CP art. 2). El sentido y razón de ser de los poderes constituidos es el servicio a la comunidad, la satisfacción de sus necesidades y la protección de los derechos individuales de sus miembros.”

ii) Objeto múltiple

El artículo 18 de la Ley 142 de 1994, establece;

“ARTÍCULO 18. OBJETO. La Empresa de servicios públicos tiene como objeto la prestación de uno o más de los servicios públicos a los que se aplica esta Ley, o realizar una o varias de las actividades complementarias, o Las comisiones de regulación podrán obligar a una empresa de servicios públicos a tener un objeto exclusivo cuando establezcan que la multiplicidad del objeto limita la competencia y no produce economías de escala o de aglomeración en beneficio del usuario. En todo caso, las empresas de servicios públicos que tengan objeto social múltiple deberán llevar contabilidad separada para cada uno de los servicios que presten; y el costo y la modalidad de las operaciones entre cada servicio deben registrarse de manera explícita.

Las empresas de servicios públicos podrán participar como socias en otras empresas de servicios públicos; o en las que tengan como objeto principal la prestación de un servicio o la provisión de un bien indispensable para cumplir su objeto, si no hay ya una amplia oferta de este bien o servicio en el mercado. Podrán también asociarse, en desarrollo de su objeto, con personas nacionales o extranjeras, o formar consorcios con ellas.

PARÁGRAFO. Independientemente de su objeto social, todas las personas jurídicas están facultadas para hacer inversiones en empresas de servicios públicos. En el objeto de las comunidades organizadas siempre se entenderá incluida la facultad de



Centro Administrativo Municipal CAM Torre Alcaldía Piso 9
Teléfono: 6617084-85 www.cali.gov.co



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO
DE GESTIÓN JURÍDICA PÚBLICA

promover y constituir empresas de servicios públicos, en las condiciones de esta Ley y de la ley que las regule. En los concursos públicos a los que se refiere esta Ley se preferirá a las empresas en que tales comunidades tengan mayoría, si estas empresas se encuentran en igualdad de condiciones con los demás participantes.”

Ahora bien, alrededor de dicha disposición existe un debate jurídico entre quienes consideran que el objeto social de las empresas de servicios públicos domiciliarios se restringe de manera exclusiva a la prestación de uno o varios de los servicios y actividades complementarias de que trata la Ley 142 de 1994, y entre quienes consideran que además de dichos servicios, también pueden desarrollar otro tipo de actividades comerciales.

Revisemos estas posiciones encontradas.

La primera de dichas posiciones fue expresada por el Consejo de Estado, que en Concepto del 4 de junio de 2012,¹ afirma que de acuerdo a la Ley 142 de 1994, la autonomía de la voluntad y a la libertad de empresa en relación con el objeto social de las ESP, se circunscribe a (i) crear y operar libremente empresas que tengan ese fin particular; (ii) escoger para tales empresas uno o varios servicios públicos y/o actividades complementarias, bien sea en el acto inicial de creación o en reformas estatutarias posteriores; (iii) asociarse o hacer inversiones en otras empresas de servicios públicos o que produzcan bienes o servicios necesarios para el cumplimiento de su objeto; y, (iv) desarrollar su objeto en cualquier lugar del país o en el exterior. Igualmente, en Sentencia del 4 de junio de 2015², la misma corporación reafirmó que al querer un objeto exclusivo, el Legislador buscó la eficiencia en la prestación de los SS.PP. y los demás fines previstos en el artículo 2 de la Ley 142 de 1994, incorporando un mandato imperativo que no puede ser modificado por la propia empresa, *“ni mucho menos desconocido en el ámbito de las prestaciones que asuma en el tráfico jurídico”*.

La segunda posición ha sido expresada por la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios³, que básicamente se sustenta en tres argumentos: i) los principios de libre iniciativa y libre competencia que rigen los servicios públicos domiciliarios no están limitados en la Ley 142 de 1994; ii) las comisiones de

¹ Sala de Consulta y Servicio Civil. CP. William Zambrano Cetina. Radicado No. 11001-03-06-000-2012-00032-00(2101

² Sala de lo Contencioso Administrativo - Sección Tercera. CP. Jaime Orlando Santofimio Gamboa. Radicado No. 73001233100020030063401

³ Concepto 574 de 2009 y Conceptos 330 y 577 de 2016





ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI
DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO
DE GESTIÓN JURÍDICA PÚBLICA

regulación en todo caso pueden exigir a las empresas de servicios públicos que tengan objeto exclusivo cuando la duplicidad del objeto limite la competencia (inciso 2 del art. 18 de la Ley 142 de 1994) y, iii) en todo caso, la Ley exige llevar contabilidad separada para cada una de las actividades comerciales a ser desarrolladas lo que permite diferenciarlas (ídem y art. 6.4.).⁴

Con la entrada en vigencia de la Ley 1955 “Plan Nacional de Desarrollo 2018-2022 Pacto por Colombia, Pacto por la Equidad”, La ley ratifica que las empresas de servicios públicos pueden tener objeto múltiple y prestar servicios domiciliarios en concurrencia con otras actividades y servicios.

En esta nueva disposición normativa, se hace una transformación sustancial a las leyes 142 y 143 en materia de servicios públicos domiciliarios, pues se afecta: (i) el ámbito de aplicación de la ley, al someter a ella nuevas actividades y servicios conforme lo señalan los artículos 17 y 290; (ii) se reconoce la existencia de nuevas modalidades de prestadores, como son las áreas metropolitanas y otros esquemas asociativos territoriales; (iii) se autorizan formas especiales de prestación de servicios como son los sistemas alternativos y los esquemas diferenciales, art. 279; (iv) se establece un régimen sancionatorio que es más estricto y gravoso para los prestadores; (v) se modula la misión institucional de la Superintendencia de Servicios Públicos al reconocer el fondo empresarial como una entidad con vocación a la permanencia; (vi) se posibilitan nuevas actividades en el sector de energía; (vi) se garantiza la conexión y facturación conjunta del servicio de alcantarillado y las plantas de tratamiento de aguas residuales .

Aunado a lo anterior, en materia de tecnologías de la información y las comunicaciones- TICs, que no son servicios públicos domiciliarios, la Ley 1431 de 2009 la ley ha conferido una habilitación general para que las personas puedan prestar estos servicios. Dice así el precepto legal:

“ARTÍCULO 10. HABILITACIÓN GENERAL. A partir de la vigencia de la presente ley, la provisión de redes y servicios de telecomunicaciones, que es un servicio público bajo la titularidad del Estado, se habilita de manera general, y causará una contraprestación periódica a favor del Fondo de las Tecnologías de la Información y las Comunicaciones. Esta habilitación comprende, a su vez, la autorización para la instalación, ampliación, modificación, operación y

4



Centro Administrativo Municipal CAM Torre Alcaldía Piso 9
Teléfono: 6617084-85 www.cali.gov.co

SC-CER355037



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI
DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO
DE GESTIÓN JURÍDICA PÚBLICA

explotación de redes de telecomunicaciones, se suministren o no al público. La habilitación a que hace referencia el presente artículo no incluye el derecho al uso del espectro radioeléctrico.”

Dado que la ley estableció la habilitación general para que las personas puedan prestar los servicios de las tecnologías de la información y de las telecomunicaciones, es conveniente ampliar el objeto social de EMCALI EICE para que pueda seguir prestando los servicios públicos domiciliarios pero incursionar en nuevas actividades para responder a las necesidades del mercado o de sus usuarios, aprovechando al máximo todo su potencial humano, técnico, de infraestructura y experiencia, a fin de generar rentabilidad, tanto para la empresa como para su dueña, el Distrito Especial de Santiago de Cali.

iii) El objeto social de EMCALI EICE ESP

En términos del artículo 17 de la Ley 142, las empresas de servicios públicos domiciliarios son sociedades por acciones, sean éstas públicas, mixtas o privadas, o empresas comerciales e industriales del estado (que hayan acogido a la excepción prevista en el parágrafo del artículo 17 de la Ley 142 de 1994, antes de entrar en vigencia la Ley 286 de 1996) cuyo objeto es la prestación de los servicios públicos domiciliarios definidos en las leyes 142 y 143 de 1994.

Dentro de las definiciones del Artículo 14 de la ley 142, en sus numerales 14.5, 14.6 y 14.7 se hace referencia a las empresas de servicios públicos domiciliarios respecto a la procedencia de su capital social y las clasifica como oficiales, mixtas y privadas, nos interesa las públicas.

“14.5. EMPRESA DE SERVICIOS PÚBLICOS OFICIAL. Es aquella en cuyo capital la Nación, las entidades territoriales, o las entidades descentralizadas de aquella o estas tienen el 100% de los aportes.”

Siendo EMCALI EICE ESP una entidad ciento por ciento (100%) pública, del orden distrital, se hace indispensable vía acuerdo distrital ampliarle su marco de operación, es por ello que se han definido tres grandes grupos adicionales a los domiciliarios que presta en la actualidad, a saber:

- 1) Prestar los servicios de acueducto, alcantarillado, aseo, energía eléctrica, distribución de gas combustible, telefonía fija pública básica conmutada y la telefonía local móvil en el sector rural. Igualmente, prestará los servicios o actividades complementarias y asimiladas de estos servicios, incluyendo lo



Centro Administrativo Municipal CAM Torre Alcaldía Piso 9
Teléfono: 6617084-85 www.cali.gov.co



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI
DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO
DE GESTIÓN JURÍDICA PÚBLICA

dispuesto en los artículos 17, 290 y 298 de la Ley 1955 de 2019, o la norma que los modifique, complemente o sustituya.

- 2) Podrá, igualmente, prestar otros servicios previstos en normas especiales y reglamentarias de estas leyes, tales como los que a título enunciativo se relacionan: i) Facturación conjunta de todo tipo de bienes y servicios en los términos del artículo 148; ii) Construcción y operación de redes para la prestación de los servicios a que se refiere el artículo 28 de la Ley 142; iii) los demás servicios a los que se refiere el artículo 161 de la misma Ley; iv) tratamiento de aguas residuales; v) tratamiento y aprovechamiento de basuras y residuos, vi) el servicio de alumbrado público; vii) alumbrado ornamental, viii) alumbrado navideño, ix) Infraestructura y equipos para redes inteligentes, x) ofrecer productos y prestar servicios a terceros relacionados con éstos, y en general, todo servicio que requiera como mayor componente el suministro de energía.
- 3) Prestar los servicios de telecomunicaciones, incluyendo los servicios agregados y servicios de tecnologías de la información y las comunicaciones, TIC's, y ejecutar actividades de: i) comercialización de productos derivados de su actividad y gestión; ii) ofrecer productos y prestar servicios a terceros relacionados con los servicios de energía, aguas y residuos; iii) aprovechamiento de su plataforma tecnológica y experticia para desarrollar soluciones de tele comunicaciones, valores agregados y de tecnologías de la información y las comunicaciones TIC's; iv) Registro y explotación de patentes, marcas comerciales, secretos industriales, licencias, permisos, derechos de registro y otros derechos de propiedad industrial en relación con las actividades propias de su objeto.
- 4) Para el cumplimiento de su objeto social, las Empresas Municipales de Cali, EMCALIE.I.C.E. E.S.P., podrá promover y llevar a cabo operaciones de las que en el giro ordinario del mercado empresarial conduzcan a buscar el beneficio de nuevas tecnologías y altos niveles de eficiencia que aseguren un grado de competitividad permanente y actualizado, aprovechando el mercado de nuevas iniciativas de negocios

La argumentación jurídica expresada permite obtener certeza que a la luz de la normatividad vigente, EMCALI EICE ESP puede ser una empresa con objeto social múltiple, pero manteniendo como prevalentes los servicios públicos domiciliarios, situación que se mantendría pues sobre la prestación de éstos tiene unas ventajas competitivas que le permiten mantener sus usuarios y/o suscriptores.



Centro Administrativo Municipal CAM Torre Alcaldía Piso 9
Teléfono: 6617084-85 www.cali.gov.co



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI
DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO
DE GESTIÓN JURÍDICA PÚBLICA

En virtud de lo expresado, este Departamento Administrativo de Gestión jurídica Pública, le otorga la viabilidad jurídica requerida a la presente iniciativa, para que sea considerada por el señor alcalde su presentación ante la Corporación Administrativa.

Por último, los Departamentos Administrativos de Planeación y Hacienda, así como la Unidad Administrativa Especial de Servicios Públicos Domiciliarios han expedidos los respectivos conceptos de viabilidad, mediante orfeos Nos. 202041320400011931 del 16 de octubre de 2020, 202041310200018134 del 3 de noviembre, y 202041820100011894 del 3 de noviembre de 2020, respectivamente, los cuales se aparejan con este concepto.

Se anexa articulado, exposición de motivos y los conceptos enunciados.

Atentamente,

MARIA DEL PILAR CANO STERLING
Directora
Departamento Administrativo de Gestión Jurídica Pública

Proyectó: Martha Cecilia Armero Benítez- Asesora DAGJP
Revisó: Manuel Francisco Arango Zambrano- Subdirector de Doctrina y Asuntos Normativos



SC-CER355037

Centro Administrativo Municipal CAM Torre Alcaldía Piso 9
Teléfono: 6617084-85 www.cali.gov.co



HONORABLES CONCEJALES
Concejo Distrital de Santiago de Cali
Presente

Cordial saludo.

De manera atenta presento a consideración del Honorable Concejo, el Proyecto de Acuerdo intitulado "POR EL CUAL SE MODIFICA EL ARTICULO CUARTO DEL ACUERDO 034 DE 1.999 "POR MEDIO DEL CUAL SE ADOPTA EL ESTATUTO ORGÁNICO PARA LA EMPRESA INDUSTRIAL Y COMERCIAL DE CALI, EMCALI E.I.C.E.E.S.P., Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES' ", previa la siguiente

EXPOSICION DE MOTIVOS

1. DEL OBJETIVO GENERAL DEL PROYECTO

Uno de los propósitos de la presente Administración es actualizar y ajustar el objeto social de EMCALI EICE ESP a los desarrollos legales y regulatorios, de tal manera que se le permita ampliar el marco de operaciones para que pueda prestar todos los servicios públicos de que tratan las Leyes 142 y 143 de 1994; los servicios públicos no domiciliarios regulados en las Leyes 1341 de 2009 y 1979 de 2019; de televisión que se encuentran señalados en la Ley 182 de 1995, modificada por la Ley 1507 de 2012; así como en las disposiciones contenidas en la Ley 1819 de 2016 y el Decreto 943 de 2018, para el servicio de alumbrado público, y la Ley 1955 de 2019 respecto de nuevos agentes y objeto múltiple de las empresas de servicios públicos domiciliarios; así como, los servicios complementarios y conexos que el ordenamiento legal consagra.

Este fortalecimiento pretende vincular a EMCALI EICE ESP a las dinámicas de negocios que le permitan la autosostenibilidad empresarial, y posibiliten conectar a los sectores urbanos con los rurales más apartados de nuestro territorio.

2. DE LA JUSTIFICACION

2.1. EMCALI EICE ESP Y EL PROGRAMA DE GOBIERNO 2020 – 2023, "PURO CORAZÓN POR CALI

Al distrito de Santiago de Cali, le corresponde por mandato constitucional, velar por la debida prestación de los servicios públicos en el ente territorial, entendidos éstos como aquellas actividades reguladas que tienen como objetivo satisfacer necesidades generales, que por su naturaleza constituyen los fines del Estado.



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

En este mismo sentido, la Corte Constitucional, dando una noción clásica define los servicios públicos en Sentencia T-540 de 1992 como: “Los servicios públicos son el medio por el cual el Estado realiza los fines esenciales de servir a la comunidad, promover la prosperidad general y garantizar la efectividad de los principios derechos y deberes constitucionales (CP art. 2). El sentido y razón de ser de los poderes constituidos es el servicio a la comunidad, la satisfacción de sus necesidades y la protección de los derechos individuales de sus miembros.”

El profesor Carlos Atehortúa manifiesta que el concepto de servicio *público* “se caracteriza por ser una actividad a través de la cual se satisface una necesidad de carácter general, permanente, continua y básica que es prestada a los usuarios de los mismos bajo la sujeción de un régimen jurídico especial” (Atehortúa, 2005)

En el Reto No. 6, del “Programa de Gobierno 2020 – 2023, Puro Corazón por Cali”, se estableció que “Vamos a fortalecer la gestión de nuestros servicios públicos domiciliarios evolucionando tecnológicamente en la búsqueda de fuentes alternativas de suministro y de expansión de los servicios, yendo hacia formas de gestión técnica y transparente de nuestras empresas públicas EMCALI EICE ESP; comprometidos con el uso racional de los recursos que llegan a cada hogar como prestaciones, cualificando nuestro modelo de aseo y saneamiento básico, para que la vida florezca siempre en nuestra floresta urbana del sur”.

Este sueño se cumplirá en la medida que potenciemos cada una de las actividades que debemos desarrollar para este fin porque es claro que “Entendemos que los bienes comunes, lo público y el Estado se gestionan con responsabilidad y transparencia”. Por tanto, “Podemos integrar mucho más la gestión de EMCALI EICE ESP, con la integralidad de las políticas públicas del conjunto del nuevo Distrito Especial, optimizando los planes y los recursos desde propósitos convergentes de la gestión distrital”. “Podemos potenciar la reconversión organizacional, tecnológica y productiva, de EMCALI EICE ESP, evaluando y adaptando la ejecución del Plan Estratégico Corporativo 2018 – 2023, como ruta para el desarrollo de la red de servicios públicos domiciliarios de la ciudad”.

El rol de EMCALI EICE ESP será fundamental en su logro y para ello, fortalecer su objeto social, permitiendo ampliar su portafolio de servicios, se convierte en una prioridad de esta alcaldía y de la administración de la empresa.

2.2 EMCALI EICE ESP Y EL PLAN DE DESARROLLO 2020 – 2023, “CALI UNIDA POR LA VIDA”.

El Plan de Desarrollo de Santiago de Cali, 2020 – 2023 “Cali Unida por la Vida”, adoptado mediante Acuerdo Distrital 477 de 2020, es una gran apuesta por la dignificación de la vida humana, así como para la reactivación y recuperación económica de la ciudad y sus habitantes, objetivo al que deben concurrir todas las entidades territoriales, en especial las empresas municipales “EMCALI EICE ESP”, en la búsqueda continua y permanente de garantizar cobertura y calidad en la prestación de los servicios públicos a su cargo, de manera que posicionen a Santiago de Cali como una ciudad solidaria, incluyente, inteligente, innovadora y sustentable; además de

conllevar a que EMCALI empiece a hacer aportes al distrito para coadyuvar en el cumplimiento y logro de los objetivos del Plan de Desarrollo.

El fortalecimiento del objeto social, significa estar a tono con las nuevas realidades del sector de servicios públicos domiciliarios y de telecomunicaciones, permitiendo a la empresa la prestación de dichos servicios de manera prevalente, así como ampliar su rol en el progreso y desarrollo del Distrito de Santiago de Cali e influencia regional, nacional e internacional, aprovechando y potenciando al máximo sus capacidades y su talento humano.

Dotar a EMCALI EICE ESP de un objeto amplio, aprovechando las oportunidades legales y regulatorias en todo su contexto, complementada con sus capacidades humanas, financieras y técnicas, le imprime nuevas dinámicas en un sector totalmente en competencia con una amplia gama de proveedores de servicios, actuales y potenciales, para asegurarle no solo una presencia activa sino fortalecer su imagen y liderazgo en el devenir de los años.

2.3 SITUACIÓN ACTUAL DE EMCALI EICE ESP Y SU FUTURO.

La realidad de la prestación y operación de los servicios públicos domiciliarios y no domiciliarios en Colombia, así como las actividades complementarias que desarrollan las empresas para tal fin, muestra una evolución notoria conllevando a la necesidad de reformular la visión que se tuvo en el año 1999 por cuanto es evidente que hoy se enfrenta a los desafíos y avances de los sectores y de los mercados, lo que hace imperativo, entonces, el fortalecimiento del objeto social de la empresa con base en éstos contextos: no solo desde el punto de vista de la actividad propia y económica, sino de la satisfacción de necesidades insatisfechas de sectores de la comunidad a la que se atiende diariamente: usuarios actuales y potenciales que esperan de EMCALI EICE ESP ser su proveedor de servicios públicos domiciliarios y no domiciliarios de telecomunicaciones y de TIC's.

Ampliar el portafolio de servicios es una urgencia empresarial para EMCALI EICE ESP, a fin de atender y operar en los actuales mercados en regímenes de competencia, aprovechando las nuevas posibilidades que se advierten y surgen con la expedición del Plan Nacional de Desarrollo-PND 2018-2022 a través de la Ley 1955 de 2019, potenciando y materializando oportunidades de negocios que se traducirán en beneficio de los usuarios y del Distrito de Santiago de Cali, en aumento de ingresos para la empresa. Deben aprovecharse en todo su contexto, acción que no se puede dilatar.

Se requiere poner a EMCALI EICE ESP a tono de todas las posibilidades empresariales que su naturaleza jurídica le brinda y le exige; enfoque que con la visión, justamente, a las luces del recientemente promulgado Plan Nacional de Desarrollo, le permite avanzar en enfoques de integración horizontal, de manera directa o a través del modo de alianzas estratégicas, ya autorizadas por el Acuerdo 034 de 1999, facilitando el desarrollo de nuevos negocios, ampliación y potenciación de los servicios que presta e innovación permanente, Incluso, de atacar y romper barreras de contra cultura a través de soluciones directas de financiación, superación de brechas tecnológicas y mejoramiento de calidad de vida, entre otras.



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

La gestión y operación de algunas actividades de servicios públicos por parte de EMCALI, en la actualidad podría generar discusión, y para otras que bien podrían beneficiar a la entidad y a la población, se encuentran limitadas o restringidas, aún por la interpretación del alcance del objeto actual. Entre estas circunstancias podemos mencionar: i) Prestación de todas las actividades complementarias a cada servicio público; ii) aprovechamiento de residuos y/o excedentes como consecuencia del tratamiento de aguas residuales en la PTAR, que bien pueden destinarse a la producción de abonos, a compostaje y a la generación de energía eléctrica, en sí, la comercialización de productos derivados de su actividad y gestión; iii) ventas de agua potable en presentaciones diferentes a la entrega por red domiciliaria; iv) construcción y operación de redes para la prestación de los servicios a que se refiere el artículo 28 de la Ley 142 de 1994, así como los servicios referidos en los artículos 161 y 164 de la misma norma; v) facilitar la adquisición de bienes y/o servicios destinados a usuarios de la empresa, de manera directa, o por medio de aliados estratégicos, a través del proceso de facturación conjunta; vi) incursionar en el servicio de aseo, con sus diversas actividades complementarias, incluyendo el aprovechamiento de la biomasa para generación de energía renovable; vii) prestación y operación del servicio de alumbrado público; viii) operar el servicio de ornato eléctrico; ix) servicios de atención a movilidad eléctrica; x) prestación y gestión de energías renovables, además de la producción y/o comercialización de elementos propios destinados a la generación de dichas energías; xi) prestación de servicios a terceros derivados de las capacidades técnicas y/o comerciales de EMCALI EICE ESP, tales como asesorías, interventorías, obras de infraestructura de servicios públicos, que pueden incluir su operación y/o mantenimiento; xii) gestionar de manera eficiente activos muebles e inmuebles para potenciar su uso o destinarlos a otras actividades que incrementen su valor o ameriten la evaluación de mejores alternativas de destinación. (Evitar invasiones, cumplimiento de vida útil de equipos, desmonte de infraestructura por impactos ambientales, ecológicos o paisajísticos, etc.); xiii) trabajar en la disminución de la brecha digital, potenciar servicios de economía digital, de productividad digital, de aulas virtuales, etc.; xiv) potenciar la plataforma tecnológica para implementar soluciones de telecomunicaciones y de Tecnologías de la Información y las Comunicaciones, TIC's, posibilitando el desarrollo y ejecución de servicios que contribuyan en el avance de la consolidación de Santiago de Cali como modelo de ciudad inteligente, sustentable e innovadora; xv) Propender por ampliar servicios de atención en mercados de: telemedicina, teleseguridad, tele mercadeo, servicios de big data, nube, minería de datos, semaforización electrónica; xvi) Registro de patentes y protección de la propiedad industrial; xvii) hacer presencia institucional en otras ciudades, aun en el exterior, para fortalecer la marca "EMCALI", y por ende del Distrito de Santiago de Cali; etc.

Con un enfoque centrado en integración horizontal, fortalecido, en especial, con lo dispuesto en el artículo 99 del Código de Comercio y en los artículos 17 y 290 del Plan Nacional de Desarrollo (Ley 1955 de 2019), EMCALI EICE ESP tendrá control de su mercado natural y potencial. Esta herramienta le permite a la empresa, dentro de sí misma, diversificar actividades para obtener mejores resultados: se aprovecha el talento humano y los recursos tecnológicos; se destaca, además, la complementariedad que se obtiene de la integración horizontal, aún con filiales que puedan crearse en este contexto.

3. EL OBJETO DE LAS EMPRESAS DE SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS.

De acuerdo con el Artículo 15 de la Ley 142 de 1994, podrán prestar servicios públicos:

- i) Las empresas de servicios públicos domiciliarios debidamente constituidas;
- ii) Las personas naturales o jurídicas que produzcan para ellas mismas los bienes y servicios propios de las empresas de servicios públicos;
- iii) Los municipios cuando asuman directamente la prestación de los servicios públicos a través de su administración central;
- iv) Las organizaciones autorizadas expresamente por la ley para prestar servicios públicos en municipios menores, en zonas rurales y en áreas o zonas urbanas específicas; y
- v) Las entidades descentralizadas de cualquier orden, territorial o nacional, que al momento de expedirse la Ley 142 estén prestando cualquiera de los servicios públicos y se ajusten a lo establecido en el parágrafo del Artículo 17 de la misma ley, esto es, en caso que sus propietarios no deseen que su capital esté representado en acciones, para lo cual deberán adoptar la forma de empresa industrial y comercial del estado.

En este orden de ideas, el objeto de las empresas de servicios públicos, según sean sociedades por acciones- S.A. o empresas industriales y comerciales del Estado- EICE, estará establecido, en el primer caso, en el acto de constitución de la sociedad, y en el segundo, en el acto de su creación.

Al respecto, el Artículo 85 de la Ley 489 de 1998¹ ha determinado que las empresas industriales y comerciales serán creadas por ley o autorizadas por ésta. En tal sentido, a nivel municipal, las EICE deberán ser creadas mediante acuerdo municipal.

En relación con el objeto de tales empresas, el Artículo 17 de la Ley 142 ha establecido que será la prestación de los servicios públicos domiciliarios establecidos por esa misma ley.

De acuerdo con el Artículo 1º de la ley precitada, los mencionados servicios públicos son: “acueducto, alcantarillado, aseo, energía eléctrica, distribución de gas combustible², telefonía [fija] pública básica conmutada y la telefonía local móvil en el sector rural”³.

Por su parte, el Artículo 18 ibídem establece específicamente lo siguiente:

“La Empresa de servicios públicos tiene como objeto la prestación de uno o más de los servicios públicos a los que se aplica esta Ley, o realizar una o varias de las

¹ Aplicable a las entidades descentralizadas del nivel territorial, por previsión expresa del Artículo 2º de la misma ley.

² Alcance del Objeto que concuerda con lo previsto en el artículo 290 de la ley 1955 del 2019. “PARÁGRAFO 2o. El objeto de las Empresas de Servicios Públicos Domiciliarios, junto con sus actividades complementarias, en lo que tiene que ver con la prestación de los servicios de que trata la Ley 412 de 1994, continuará siendo prevalente con respecto a las demás actividades desarrolladas por aquellas en los términos de lo dispuesto en los artículos 99 y siguientes del Código de Comercio”.

³ Respecto de los servicios de telecomunicaciones, debe tenerse en cuenta las previsiones y modificaciones incorporadas mediante la Ley 1341 de 2009 y la ley 1978 de 2019.

actividades complementarias, o una y otra cosa.

Las comisiones de regulación podrán obligar a una empresa de servicios públicos a tener un objeto exclusivo cuando establezcan que la multiplicidad del objeto limita la competencia y no produce economías de escala o de aglomeración en beneficio del usuario. En todo caso, las empresas de servicios públicos que tengan objeto social múltiple deberán llevar contabilidad separada para cada uno de los servicios que presten; y el costo y la modalidad de las operaciones entre cada servicio deben registrarse de manera explícita (Subrayado fuera del texto).

En este orden de ideas, las empresas pueden prestar uno o varios servicios públicos o realizar una o varias actividades complementarias de los mismos y, por tanto, pueden tener objeto único o múltiple⁴, según los servicios que presten o pretendan prestar.

De acuerdo con la *“Guía para la democratización de los servicios públicos domiciliarios - descuento tributario”*⁵ cada uno de estos objetos se puede definir en los siguientes términos:

“Objeto Social Único: Se da cuando los estatutos de la empresa prevén que su actividad únicamente estará orientada a la prestación de un determinado servicio público.

Objeto Social Múltiple: La Empresa puede prestar más de un servicio público, en cuyo caso debe llevar contabilidad separada para cada servicio y el costo y la modalidad de cada uno”.

Ahora bien, aunque es posible que las empresas de servicios públicos tengan objeto social múltiple, es claro, tal como lo ha manifestado la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios-SSPD- que su objeto debe ser exclusivamente la prestación de servicios públicos. En efecto, la entidad de vigilancia y control en el Concepto 623 de 2013, explica: *“De tal suerte se tiene que el objeto de una prestadora debe estar circunscrito a lo preceptuado por el artículo 18 de la Ley 142 de 1994 que lo restringe a la prestación de uno o más de los servicios públicos a los que se aplica esta ley, o realizar una o varias de las actividades complementarias, o una y otra cosa”*.

De acuerdo con lo señalado, entonces, en el Artículo 18 de la Ley 142, la regla general es que las empresas puedan tener objeto múltiple; pero también es viable que las actividades que inciden determinantemente en la correcta prestación de los servicios públicos se podrán asimilar a alguna de las actividades principales o complementarias que componen las cadenas de valor de los servicios públicos⁶ y, en casos excepcionales, la comisión de regulación respectiva podrá solicitar que las empresas tengan un objeto social único.

La Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios-SSPD ha manifestado al

⁴ Parágrafo 2 del artículo 290 de la Ley 1955 de 2019, ya referido.

⁵ Guía de DEMOCRATIZACIÓN DE LOS SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS - DESCUENTO TRIBUTARIO, Ministerio de Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial, Dirección de Agua Potable y Saneamiento Básico y Ambiental, Coordinación de Modernización Empresarial, Bogotá D.C., junio de 2005.

⁶ Parágrafo adicionado por el artículo 17 de la ley 1955 de 2019, al artículo 14 de la ley 142 de 1994.

4



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

respecto que *“Es permitido, entonces, que una empresa de servicios públicos tenga objeto múltiple. Sin embargo, existe una excepción a dicha regla general, prevista en el inciso segundo del artículo 18 de la Ley 142 de 1994, referida a la posibilidad de que las comisiones de regulación obliguen a una empresa de servicios públicos a tener un objeto exclusivo, cuando establezcan que la multiplicidad del objeto limita la competencia y no produce economías de escala o de aglomeración en beneficio del usuario”*⁷.

Por tanto, las empresas de servicios públicos domiciliarios podrán asumir la prestación de todos los servicios públicos que se enmarquen dentro de su objeto social y la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios-SSPD ha sido clara al explicar cómo procede la prestación de otros servicios, veamos: *“(…) las empresas prestadoras de servicios públicos pueden prestar otros servicios siempre y cuando estén previstos en su objeto social y ello no ponga en riesgo la prestación del servicio a su cargo de manera eficiente y continua”*⁸. (Subrayado fuera del texto).

Es así que las empresas de servicios públicos constituidas como sociedades por acciones o bien como empresas industriales y comerciales del Estado, podrán contar con objeto social único o múltiple, para prestar un único servicio público o varios, siempre y cuando correspondan a aquellos establecidos en la Ley 142 de 1994. Así mismo, *en el marco del objeto social múltiple que establezcan las empresas, será posible que asuman otros servicios que se encuentren dentro de su objeto social, siempre que no pongan en riesgo la prestación de los mismos*.

Por lo tanto, las actividades que adelanten las empresas de servicios públicos deberán enmarcarse, obligatoriamente, en el objeto social establecido *ex ante* para la empresa respectiva. Por lo que en aquellos casos que las actividades o servicios que la empresa pretenda asumir no se encuentren en su objeto social, será necesario adelantar una modificación del mismo, una actualización o ajuste de éste a los desarrollos legales, la cual deberá estar contenida en los estatutos o el acto de creación de la empresa, según el caso.

Al respecto, la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios-SSPD determinó que *“de no ser así, [cuando el objeto de la empresa no contempla la actividad o servicio] dicha prestación deberá estar precedida de la respectiva reforma estatutaria teniendo en cuenta, para tal efecto, las normas que gobiernan a la respectiva empresa”*⁹.

En este mismo sentido, en el Concepto 579 de 2009, la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios- SSPD explica lo siguiente: *“En ese contexto, la EICE, para efectos de determinar la posibilidad de modificar su objeto social, deberá atenerse a lo dispuesto en el acto de su creación, así como por lo dispuesto en sus respectivos estatutos sociales”*.

El objeto social de EMCALI EICE ESP, actualmente, constituye una camisa de fuerza que impide el aprovechamiento de nuevas oportunidades, traducidas en la posibilidad

⁷ Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios, Concepto 219 del 10 de abril de 2012

⁸ Ibid.

⁹ SSPD, Concepto 219 de 2012.

9

de prestar una gama de servicios conexos y complementarios a los prestados, además de prestar otras actividades económicas que hoy son claves para una empresa que como EMCALI, atiende a un número importante de la capital el Departamento y municipios circunvecinos.

Ahora bien, a la luz de lo dispuesto en la Ley 1955 de 2019, en el parágrafo 2 del Artículo 290 ratifica la posibilidad que tienen -y que han tenido- las empresas de servicios públicos de desarrollar otras actividades diferentes a los servicios públicos domiciliarios, así:

"El objeto de las Empresas de Servicios Públicos Domiciliarios, junto con sus actividades complementarias, en lo que tiene que ver con la prestación de los servicios de que trata la Ley 142 de 1994, continuará siendo prevalente con respecto a las demás actividades desarrolladas por aquellas en los términos de lo dispuesto en los artículos 99 y siguientes del Código de Comercio." (Par. 2º y Artículo 290, Ley 1955 de 2019. Resaltado fuera de texto)

la Ley del Plan Nacional de Desarrollo 2018-2022, en el parágrafo 2 del Artículo 290 ratifica la posibilidad que tienen -y que han tenido- las empresas de servicios públicos de desarrollar otras actividades diferentes a los servicios públicos domiciliarios, siempre que los Servicios Públicos Domiciliarios -SPD- se mantengan como prevalentes.

La norma ratifica entonces la interpretación amplia, al decir que la prestación de los SPD "continuará siendo prevalente respecto a las demás actividades desarrolladas", por lo cual las ESP han estado habilitadas para incluir en su objeto social otro tipo de actividades diferentes a la prestación de servicios públicos, siempre y cuando se garantice la prevalencia de dicha prestación. Esta prevalencia debe entenderse en el sentido en que no se ponga en riesgo la prestación del servicio a su cargo de manera eficiente y continua.

Con esta habilitación legal, la presente iniciativa está dirigida a fortalecer el objeto de una entidad descentralizada establecida como empresa industrial y comercial del orden distrital, prestadora de servicios públicos domiciliarios y no domiciliarios, modificación que permitiría tener un marco amplio de actuación acorde con la evolución de las tecnologías y las exigencias del mercado.

En ese sentido, nos remitiremos a las reglas señaladas en la Constitución Política, en la ley 489 de 1998, en las normas que las crean y determinan su estructura jurídica y sus estatutos internos.

El artículo 313-6 Constitucional señala que le corresponde al Concejo, a iniciativa el alcalde, 6. *Determinar la estructura de la administración municipal y las funciones de sus dependencias; las escalas de remuneración correspondientes a las distintas categorías de empleos; crear, a iniciativa del alcalde, establecimientos públicos y empresas industriales o comerciales y autorizar la constitución de sociedades de economía mixta. (...)* "

El artículo 49 de la ley 489 de 1998, señala que es de reserva legal, a iniciativa del Gobierno, la creación de los ministerios, departamentos administrativos, superintendencias, establecimientos públicos y de los demás organismos y entidades administrativas nacionales y que las empresas industriales y comerciales del Estado

4

podrán ser creadas por ley o con autorización de la misma; el artículo 69 dispone que las entidades descentralizadas, en el orden nacional, se crean por la ley o con su autorización, de conformidad con las disposiciones de la ley en cita.

El objeto y la estructura orgánica de las entidades descentralizadas igualmente es materia reservada exclusivamente al legislador. Así, el artículo 50 de la norma en cita establece que "la ley que disponga la creación de un organismo o entidad administrativa deberá determinar sus objetivos y estructura orgánica" y el artículo 86, respecto de las empresas industriales y comerciales del Estado estatuye que en el cumplimiento de sus funciones se ceñirán "a la ley que las creó o autorizó y a sus estatutos internos" y que "además de las actividades o actos allí previstos, podrán desarrollar y ejecutar todos aquellos que sean necesarios para el cumplimiento del objeto asignado"

“Artículo 50º.- Contenido de los actos de creación. La ley que disponga la creación de un organismo o entidad administrativa **deberá determinar sus objetivos** y estructura orgánica, así mismo determinará el soporte presupuestal de conformidad con los lineamientos fiscales del Ministerio de Hacienda y Crédito Público.

La estructura orgánica de un organismo o entidad administrativa comprende la determinación de los siguientes aspectos:

1. La denominación.
2. La naturaleza jurídica y el consiguiente régimen jurídico.
3. La sede.
4. La integración de su patrimonio.
5. El señalamiento de los órganos superiores de dirección y administración y la forma de integración y de designación de sus titulares, y
6. El Ministerio o el Departamento Administrativo al cual estarán adscritos o vinculados.

Parágrafo. - Las superintendencias, los establecimientos públicos y las unidades administrativas especiales estarán adscritos a los ministerios o departamentos administrativos; las empresas industriales y comerciales del Estado y las sociedades de economía mixta estarán vinculadas a aquellos; los demás organismos y entidades estarán adscritos o vinculados, según lo determine su acto de creación.” (Negrillas y subrayados por fuera del texto)

En el ámbito territorial, el artículo 69 ibídem dispone que las entidades descentralizadas se crean por Acuerdo (tratándose de entidades distritales o municipales) o con su autorización y en el artículo 90¹⁰ consagra las funciones de las juntas directivas de las empresas industriales y comerciales del estado.

¹⁰ Artículo 90º.- Funciones de las juntas directivas de las empresas industriales y comerciales del Estado. Corresponde a las juntas directivas de las empresas industriales y comerciales del Estado:

- a. Formular la política general de la empresa, el plan de desarrollo administrativo y los planes y programas que, conforme a la Ley Orgánica de Planeación y a la Ley Orgánica del Presupuesto deben proponerse para su incorporación a los planes sectoriales y, a través de éstos, al Plan Nacional de Desarrollo;
- b. Proponer al Gobierno Nacional las modificaciones de la estructura orgánica que consideren pertinentes y adoptar los estatutos internos de la entidad y cualquier reforma que a ellos se introduzca;
- c. Aprobar el proyecto de presupuesto del respectivo organismo;
- d. Controlar el funcionamiento general de la organización y verificar su conformidad con la política adoptada;
- e. Las demás que les señalen la ley y los estatutos internos.



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

Para el caso específico de las Empresas Municipales de Cali-EMCALI EICE ESP, el Acuerdo 034 de 1999 *"POR MEDIO DEL CUAL SE ADOPTA EL ESTATUTO ORGANICO PARA LA EMPRESA INDUSTRIAL Y COMERCIAL DE CALI, EMCALI E.I.C.E. E.S.P., SE MODIFICA EL ACUERDO 014 DE 1996, SE DAN UNAS AUTORIZACIONES AL SEÑOR ALCALDE Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES"*, constituye el acto de creación (transformación jurídica) de la entidad descentralizada del orden municipal, y aunque en su artículo 14 consagra las funciones de la Junta Directiva, la modificación del objeto social está reservada a quien la crea, en este caso el Honorable Concejo Municipal

En relación con el alcance de las reformas estatutarias, creación y competencias para establecer los objetivos de una empresa industrial y comercial del Estado, el Consejo de Estado, Sala de Consulta y Servicio Civil, señaló:

"(...) El régimen jurídico de organización y funcionamiento de las entidades del orden nacional contenido en la ley 489 de 1998 es como sigue. El artículo 49 señala que es de reserva legal, a iniciativa del Gobierno, la creación de los ministerios, departamentos administrativos, superintendencias, establecimientos públicos y de los demás organismos y entidades administrativas nacionales y que las empresas industriales y comerciales del Estado podrán ser creadas por ley o con autorización de la misma; el artículo 69 dispone que las entidades descentralizadas, en el orden nacional, se crean por la ley o con su autorización, de conformidad con las disposiciones de la ley en cita.

El objeto de las entidades descentralizadas igualmente es materia reservada exclusivamente al legislador, así el artículo 50 establece que *"la ley que disponga la creación de un organismo o entidad administrativa deberá determinar sus objetivos"* y el artículo 86, respecto de las empresas industriales y comerciales del Estado estatuye que *en el cumplimiento de sus funciones se ceñirán "a la ley que las creó o autorizó y a sus estatutos internos"* y que *"además de las actividades o actos allí previstos, podrán desarrollar y ejecutar todos aquellos que sean necesarios para el cumplimiento del objeto asignado"*.

De los preceptos citados resulta claro que las empresas mencionadas sólo pueden ser creadas directamente por el legislador o autorizadas por él y que el acto de creación debe especificar sus objetivos, *de lo cual se desprende que cualquier modificación de su objeto es de reserva legal*.

Igualmente, la Corte Constitucional ¹¹ ha manifestado:

"... el contenido del acto de creación de una entidad descentralizada debe asignar a ésta los objetivos y estructura orgánica, los que naturalmente deben estar en consonancia con las finalidades propias del Estado y servir a su cabal realización y que de acuerdo con las características institucionales y funcionales que en cada caso haya definido el legislador, también corresponde a éste determinar los mecanismos de armonización con las políticas y planes adoptados, los controles que graviten sobre la entidad y la forma como han de ejercerse por razón de las actividades específicas asignadas legalmente.¹²

De lo allí explicado se desprende que i) en desarrollo del artículo 150-7 de la Carta, que

¹¹ Sentencia C-691 del 5 de septiembre de 2007, Expediente No. D-6687, MP. Dra. Clara Inés Vargas Hernández.

¹² Sentencia C-1190 del 13 de septiembre de 2000, Expediente D-2871, M.P. Álvaro Tafur Galvis



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

otorga competencia al legislador para crear, suprimir o fusionar entidades del orden nacional y para señalar sus objetivos y estructura orgánica, el artículo 50 de la Ley 489 de 1998, al definir lo que se entiende por contenido de los actos de creación de una entidad, dispone expresamente que la estructura orgánica de un organismo comprende la determinación de los siguientes elementos: (a) la denominación, (b) la naturaleza jurídica y el consiguiente régimen jurídico, (c) la sede, (d) la integración de su patrimonio, (e) el señalamiento de los órganos superiores de dirección y administración y la forma de integración y de designación de sus titulares, y (f) el ministerio o departamento administrativo al cual estarán adscritos o vinculados; ii) también la jurisprudencia constitucional se ha pronunciado en torno al alcance de la competencia legislativa para establecer la estructura orgánica de una entidad, coincidiendo plenamente con el criterio orgánico, en el sentido de que dicha facultad incluye además de la determinación de los órganos de administración y dirección la definición de los regímenes jurídico, patrimonial y laboral de los funcionarios y empleados de la respectiva entidad; iii) dentro de los parámetros constitucionales, el deslinde de competencias corresponde al legislador, en ejercicio de su potestad de configuración, puesto que, al establecer la estructura orgánica de las entidades que cree, puede hacerlo con mayor o menor detalle, y lo mismo acontece respecto del señalamiento de las respectivas competencias”¹³.

3.1.- MODIFICACIÓN DEL OBJETO SOCIAL DE EMPRESAS DE SERVICIOS PÚBLICOS.

Como se anotó precedentemente, el objeto social de las empresas de servicios públicos domiciliarios está contemplado en el artículo 18 de la ley 142 de 1994, que señala:

“ARTÍCULO 18. OBJETO. La Empresa de servicios públicos tiene como objeto la prestación de uno o más de los servicios públicos a los que se aplica esta Ley, o realizar una o varias de las actividades complementarias, o una y otra cosa.

Las comisiones de regulación podrán obligar a una empresa de servicios públicos a tener un objeto exclusivo cuando establezcan que la multiplicidad del objeto limita la competencia y no produce economías de escala o de aglomeración en beneficio del usuario. En todo caso, las empresas de servicios públicos que tengan objeto social múltiple deberán llevar contabilidad separada para cada uno de los servicios que presten; y el costo y la modalidad de las operaciones entre cada servicio deben registrarse de manera explícita.

Las empresas de servicios públicos podrán participar como socias en otras empresas de servicios públicos; o en las que tengan como objeto principal la prestación de un servicio o la provisión de un bien indispensable para cumplir su objeto, si no hay ya una amplia oferta de este bien o servicio en el mercado. Podrán también asociarse, en desarrollo de su objeto, con personas nacionales o extranjeras, o formar consorcios con ellas.

PARÁGRAFO. Independientemente de su objeto social, todas las personas jurídicas están facultadas para hacer inversiones en empresas de servicios públicos. En el objeto de las comunidades organizadas siempre se entenderá incluida la facultad de promover y constituir empresas de servicios públicos, en las condiciones de esta Ley y de la ley que las regule. En los concursos públicos a los que se refiere esta Ley se preferirá a las empresas en que tales comunidades tengan mayoría, si estas empresas se encuentran en igualdad de condiciones con los demás participantes.”

De acuerdo con las anteriores precisiones, las actividades que adelanten las empresas

¹³ Sentencia C-784 del 18 de agosto de 2004, Expediente D-5025, MP. Dr. Álvaro Tafur Galvis.



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

de servicios públicos deberán enmarcarse, obligatoriamente, en el objeto social establecido *ex ante* para la empresa respectiva. De allí que en aquellos casos referidos a las actividades o servicios que la empresa pretenda asumir no se encuentren en su objeto social, será necesario adelantar una modificación del mismo, para incluirlas en los estatutos, o el acto de creación de la empresa, según el caso.

Al respecto, la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios-SSPD determinó que *"de no ser así, [cuando el objeto de la empresa no contempla la actividad o servicio] dicha prestación deberá estar precedida de la respectiva reforma estatutaria teniendo en cuenta, para tal efecto, las normas que gobiernan a la respectiva empresa"*¹⁴.

No obstante, a las voces del transcrito artículo 18, es posible que las empresas de servicios públicos domiciliarios tengan "objeto múltiple", en la medida que cumpla las condiciones anotadas.

En este mismo sentido, en el Concepto 574 de 2009, la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios- SSPD explica lo siguiente: *"En ese contexto, la EICE, para efectos de determinar la posibilidad de modificar su objeto social, deberá atenerse a lo dispuesto en el acto de su creación, así como por lo dispuesto en sus respectivos estatutos sociales"*.

Igualmente, en los Conceptos 182 de 2007, 227 de 2007 y 294 de 2008, la Oficina Asesora Jurídica de la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios construyó su línea conceptual en el sentido que *"las empresas de servicios públicos domiciliarios pueden realizar actividades diferentes a la prestación del servicio público siempre y cuando estén previstas dentro de su objeto social"*

En el caso de las empresas de servicios públicos, también será pertinente tener en cuenta lo dispuesto en la Ley 489 de 1998, en relación con las EICE y la modificación a su objeto social. En efecto, el Artículo 90 de esta ley prevé como una de las funciones de las juntas directivas en las EICE, la siguiente: *"b. Proponer al Gobierno Nacional"*¹⁵ *las modificaciones de la estructura orgánica que consideren pertinentes y adoptar los estatutos internos de la entidad y cualquier reforma que a ellos se introduzca"*.

Por tanto, las modificaciones que se adelanten al objeto social de las empresas de servicios públicos deberán seguir el procedimiento que los estatutos o el acto de creación haya establecido para tal propósito y, en aplicación de lo previsto en la Ley 489 para el nivel municipal.

En el caso de EMCALI EICE ESP, el honorable Concejo Municipal se reservó la modificación del objeto social, por cuanto, aunque al inicio del artículo 4 pareciera hacer una relación enunciativa de los servicios que, a la luz de las leyes 142 y 143 de 1994, puede prestar esta empresa industrial y comercial del orden municipal, el inciso segundo cierra la enunciación, pues señala que la prestación de *"... otros servicios públicos domiciliarios a que se refieren las Leyes 142 y 143 de 1994 y demás disposiciones legales que las adicionen o reformen...."* requieren la previa aprobación

¹⁴ SSPD, Concepto 219 de 2012.

¹⁵ Extensiva al nivel territorial, por previsión expresa del Artículo 2º de la misma ley.

4

del Concejo Municipal de Santiago de Cali.

3.2.- ALCANCE DEL FORTALECIMIENTO DEL OBJETO SOCIAL DE EMCALI EICE ESP.

Frente a las reflexiones que se dan en diferentes contextos sobre la exclusividad o no del objeto social de las empresas de servicios públicos domiciliarios, es prudente traer a colación lo expresado en la Ley 1955 de 2019 (Plan Nacional de Desarrollo 2018 – 2022), que en el parágrafo 2 del artículo 290, establece: *“El objeto de las Empresas de Servicios Públicos Domiciliarios, junto con sus actividades complementarias, en lo que tiene que ver con la prestación de los servicios de que trata la Ley 142 de 1994, continuará siendo prevalente con respecto a las demás actividades desarrolladas por aquellas en los términos de lo dispuesto en los artículos 99 y siguientes del Código de Comercio”*, lo que conlleva a hacer claridad frente a las discusiones sobre el alcance del objeto social ratificando la posibilidad del objeto múltiple que han expresado las empresas de servicios públicos, y que en el Acuerdo 034 de 1999 no se precisa con tal diaphanidad.

Es por tanto, factible la inclusión en el Objeto Social de EMCALI de las actividades complementarias a los servicios públicos domiciliarios y servicios públicos no domiciliarios, referidos a los servicios de telecomunicaciones y de valor agregado, así como a los de TIC's, permitiendo con ello la ampliación del portafolio de bienes y servicios, facilitando y posibilitando crecer en las actividades, aprovechar nuevas realidades del mercado y de una empresa en permanente estado de competencia, de realidades, además, como la generación de energía a partir de las fuentes no convencionales de energía renovables –FNCER- de conformidad con la Ley 1715 de 2014, la disrupción digital y virtual a la que asistimos actualmente y que cada día se fortalece, con avances impensables en el año 1999, que hoy son incuestionables.

Además, con la promulgación de la Ley 2036 del 2020, *“Por medio del cual se promueve la participación de las entidades territoriales en los proyectos de generación de energías alternativas renovables y se dictan otras disposiciones”*, se abre otra oportunidad de realizar tareas conjuntamente con la Alcaldía Distrital y EMCALI EICE ESP.

Por último, es importante precisar que el fortalecimiento del objeto social de EMCALI brinda seguridad en la operación y prestación de los servicios públicos operados por la empresa y en tal sentido, al ser dable entender que el objeto de las empresas de servicios públicos no sea “exclusivo”, sino “múltiple”, conjugado con lo dispuesto en el artículo 99 del Código de Comercio, es claro señalar la capacidad de la empresa enmarcada en su objeto social excepción, claro está, con la salvedad del caso en que las comisiones de regulación obliguen a tener un objeto exclusivo.

4. ACTIVIDADES NUEVAS QUE ENTRARÍA A DESARROLLAR EMCALI EICE ESP:

4.1.- SERVICIO PÚBLICO DE ASEO:

Corresponde a los municipios y distritos, la responsabilidad del servicio público domiciliarios de aseo definido por la Ley 142 de 1994, como “... servicio de recolección municipal de residuos, principalmente sólidos. También se aplicará esta ley a las



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

actividades complementarias de transporte, tratamiento, aprovechamiento y disposición final de tales residuos. Igualmente incluye, entre otras, las actividades complementarias de corte de césped y poda de árboles ubicados en las vías y áreas públicas; de lavado de éstas áreas, transferencia, tratamiento y aprovechamiento”.

El servicio puede clasificarse en dos categorías: i) ordinario, que es el servicio referido a la recolección de residuos de origen residencial o a aquellos residuos que por su tamaño, composición y volumen son prestados por el operador de acuerdo con su capacidad; y ii) especiales, que son los generados por hospitales o comportan un impacto peligroso, regulado por medidas sanitarias y ambientales. Incluso, puede prestarse el servicio de tratamiento de escombros (Decreto 1077 de 2015).

En el marco de actuación señalado y como desarrollo del Artículo 5 de la Ley 142 de 1994, la Resolución CRA 151 de 2001 en su Artículo 1.3.4.2 establece que “es competencia de los municipios que ejercerán en los términos de la Ley y de los reglamentos que con sujeción a ella expidan los concejos, dentro de sus competencias constitucionales y legales, asegurar que se preste a los habitantes del municipio de manera eficiente los servicios domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo por personas prestadoras de servicios públicos de carácter oficial, privado o mixto, o directamente por la administración central del respectivo municipio, siempre y cuando cumplan con el artículo 6 de la Ley 142 de 1994”. (Subrayado fuera de texto).

Con respecto al alcance de esta función, la Honorable Corte Constitucional ha considerado lo siguiente: “El Estado es el garante de la prestación de los servicios públicos domiciliarios, pero no es directamente quien proporciona el bien o servicio respectivo, salvo cuando las características técnicas y económicas del servicio lo permitan y aconsejen y estén de por medio derechos fundamentales. El ente estatal debe garantizar que esa prestación sea eficiente, es decir, que se asegure que las empresas que proporcionen el servicio lo hagan de manera eficiente, completa y atendiendo las necesidades básicas de la población”. (Subrayado fuera del texto).

En este orden de ideas, la función de asegurar la adecuada prestación del servicio a cargo del distrito se referirá a acciones generales que enmarquen la actuación de las empresas prestadoras de servicios públicos o la adopción de medidas específicas cuando quiera que el ente territorial asuma la prestación directamente.

Así las cosas, en el marco del deber general de asegurar la prestación eficiente, el Distrito asumirá diferentes funciones de acuerdo con el tipo de servicio a prestar.

En el caso del servicio de aseo, el Decreto 2981 de 2013, compilado en el Decreto 1077 de 2015, estableció como principio general, en su Artículo 6, la responsabilidad del distrito en materia de aseo, así:

“De conformidad con la ley, es responsabilidad de los municipios y distritos asegurar que se preste a todos sus habitantes el servicio público de aseo de manera eficiente”.

Así mismo, el Artículo 96 de este Decreto estableció como obligaciones de los municipios y distritos, entre otras, las siguientes:

9

- “1. Garantizar la prestación del servicio público de aseo en el área de su territorio de manera eficiente.
2. Definir el esquema de prestación del servicio de aseo y sus diferentes actividades de acuerdo con las condiciones del mismo.
3. Formular y desarrollar el Plan de Gestión Integral de Residuos Sólidos de acuerdo con lo definido en este decreto.
4. Definir las áreas para la localización de estaciones de clasificación y aprovechamiento, plantas de aprovechamiento, sitios de disposición final de residuos y estaciones de transferencia, de acuerdo con los resultados de los estudios técnicos, requisitos ambientales, así como en el marco de las normas urbanísticas del respectivo municipio o distrito.
5. Adoptar en los PGIRS las determinaciones para incentivar procesos de separación en la fuente, recolección selectiva, acopio y reciclaje de residuos, como actividades fundamentales en los procesos de aprovechamiento de residuos sólidos.
6. Realizar y adoptar la estratificación municipal y tenerla a disposición de las personas prestadoras del servicio público de aseo para los efectos propios del catastro de suscriptores.
7. Establecer en el municipio o distrito una nomenclatura alfanumérica precisa, que permita individualizar cada predio.
8. Otorgar los subsidios para los usuarios de menores ingresos y suscribir los contratos respectivos.
9. Formalizar la población recicladora de oficio, para que participe de manera organizada y coordinada en la prestación del servicio público que comprende la actividad complementaria de aprovechamiento, con el fin de dar cumplimiento a lo previsto en este decreto y en la regulación vigente.
10. Adoptar y fortalecer las acciones afirmativas en favor de la población recicladora.
11. Adelantar la actualización del censo de recicladores en su territorio, así como identificarlos y carnetizarlos con el fin de identificar la población objetivo y focalizar las acciones afirmativas para esta población vulnerable”. (Subrayado fuera del texto).

En tal sentido, en ejercicio de la función de garantizar la prestación del servicio, el Distrito debe adelantar acciones relevantes, tales como:

- Establecimiento del esquema del servicio.
- Adoptar el PGIRS.
- Adelantar acciones afirmativas en favor de la población recicladora.

Dentro de las funciones señaladas, el establecimiento del esquema de prestación del servicio de aseo resulta ser de especial importancia y, al efecto, la definición del régimen de competencia a implementar, teniendo en cuenta las características del mercado a atender.

A este respecto, el Distrito cuenta con la posibilidad de: i) estructurar un proceso de competencia por el mercado, sin exclusividad, en el cual se contrate la operación del servicio con operadores especializados, en las condiciones que se señalen en el respectivo proceso contractual, con miras a asegurar la prestación eficiente del servicio; o bien, con este mismo propósito; ii) implementar el esquema excepcional de exclusividad y solicitar ante el órgano regulador la verificación de motivos para incluir cláusulas de áreas de servicio público exclusivo, ASE, en los contratos que se



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

suscriban para la prestación del servicio de aseo, en los términos previstos en el Artículo 40 de la Ley 142 de 1994 .

EMCALI EICE ESP como entidad descentralizada de Santiago de Cali, es la empresa oficial que presta servicios públicos con un objeto social múltiple, y la que cuenta con la experiencia para manejar en debida forma los otros servicios públicos domiciliarios y no domiciliarios, como lo ha venido haciendo hasta ahora.

Frente a la adopción del PGIRS, el Decreto 2981 de 2013 establece las limitaciones para su ejercicio, señalando en el parágrafo 2 del Artículo 88, una única restricción específica frente a la posibilidad de delegar, por parte de la entidad territorial, a las personas prestadoras del servicio, para la elaboración, implementación y actualización de los PGIRS. Lo que en últimas se traduce que todas las demás actividades que tengan relación con el servicio de aseo pueden ser objeto de ser prestadas por las entidades descentralizadas prestadoras de servicios públicos domiciliarios.

Adicionalmente, es importante señalar que en el servicio público domiciliario de aseo no existe regulación explícita de la estructura del mercado; tampoco hay mandato que impida que un operador pueda desarrollar todas las actividades complementarias del servicio, con excepción de las reguladas por temas de sanidad.

4.2.- ACTIVIDADES COMPLEMENTARIAS DE SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS.

Si bien la prestación de los servicios públicos domiciliarios comprendidos en el artículo 1 de la Ley 142 de 1994, no se discute como comprendidas en el objeto social de EMCALI, amén de la falta de inclusión del servicio público de aseo, es cierto que la prestación de cada servicio, como tal, requiere de dos actividades que están claramente señaladas en el mismo artículo, y son: i) las actividades inherentes al servicio, como la medición y la facturación, que son anejas al servicio; y ii) las actividades complementarias definidas en el artículo 14 de la norma en cita.

Las actividades complementarias son aquellas a las que se aplica igualmente la Ley 142 de 1994 y se definen como tales, para cada servicio, en el artículo 14 de la norma citada.

La Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios ha señalado al respecto: "Así las cosas, según el numeral 14.22 del artículo 14 se tienen como actividades complementarias del servicio de servicio de acueducto las siguientes: *"También se aplicará esta ley a las actividades complementarias tales como la captación de agua y su procesamiento, tratamiento, almacenamiento, conducción y transporte"*.

A su turno, de acuerdo con el numeral 14.23 de la disposición que se comenta, las actividades complementarias del servicio de alcantarillado son:

"(...) transporte, tratamiento y disposición final de tales residuos ".

A su vez el numeral 14.24 ibídem para el servicio de aseo, determina como actividades complementarias:

“(el) transporte, tratamiento, aprovechamiento y disposición final de tales residuos.”.

Así como las contenidas en el artículo primero del decreto 632 del 29 de diciembre de 2000 que incluyó las siguientes actividades complementarias para dicho servicio:

“Igualmente incluye, entre otras, las actividades complementarias de corte de césped y la poda de árboles ubicados en las vías y áreas públicas, de lavado de estas áreas, transferencia, tratamiento y aprovechamiento”.

Por su parte, el numeral 14.25 de la norma en cita establece como actividades complementarias del servicio público domiciliario de energía:

“(…) de generación, de comercialización, de transformación, interconexión y transmisión “

En cuanto a la telefonía local se entiende como actividad complementaria:

“14.26. (...) telefonía móvil rural y al servicio de larga distancia nacional e internacional”.

Se debe tener en cuenta que para la telefonía el régimen legal vigente aplicable es el establecido para las TIC en la Ley 1341 de 2009, modificada por la Ley 1978 de 2019.

Finalmente, en el numeral 14.28 de la misma norma prevé las actividades complementarias del servicio público de gas combustible en los siguientes términos:

“(…) comercialización desde la producción y transporte de gas por un gasoducto principal, o por otros medios, desde el sitio de generación hasta aquel en donde se conecte a una red secundaria”.

En tales condiciones se tiene que las empresas prestadoras de servicios públicos domiciliarios sólo pueden pactar dentro de su objeto social, actividades relacionadas con las actividades señaladas como principales o complementarias, en los términos de la ley 142 de 1994.

4.3.- SERVICIO PÚBLICO DE “ALUMBRADO PÚBLICO” y de “ALUMBRADO PÚBLICO INTELIGENTE”.

El servicio de “alumbrado público” en Santiago de Cali se ha venido prestando por parte de EMCALI, independiente de no figurar de manera explícita en el objeto actual de la empresa, pero sí de manera implícita al ser considerado un servicio inherente al de energía eléctrica, y por lo tanto consubstancial con este servicio, criterio reiterado por la Honorable Corte Constitucional a través de la Sentencia C-035 de 2003, aunque se presente alguna discusión frente a la doctrina del Consejo de Estado, no obstante, encuentre convergencias entre el servicio de energía y el de alumbrado público. Al respecto, ha señalado:

“(E)ncuentra la Sala que conforme al artículo 2° de la Resolución 089 de 1996 de la Comisión de Regulación de Energía y Gas (CREG):



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

‘La actividad de comercialización de electricidad para alumbrado público está sujeta a las normas que rigen la comercialización de electricidad.’

“Conforme a lo anterior, es claro que el cobro y el pago del servicio de alumbrado público queda sujeto a lo previsto en la Ley 142 de 1994, en relación con la facturación y el pago del servicio de energía; por esta razón se concluye que tampoco puede la empresa recibir el pago del servicio de alumbrado público independientemente del pago del servicio de energía.

“Adicionalmente, considera la Sala que es importante aclarar que no comparte la posición de la entidad demandada cuando afirma que las normas de la Ley 142 de 1994 no son aplicables al pago del impuesto por el servicio de alumbrado público. Sobre este tema la CREG ha afirmado lo siguiente:

‘Es conveniente que tenga claridad en cuanto a que las leyes 142 y 143 de 1994 no hacen mención explícita al servicio de alumbrado público, sin embargo, estas dos leyes, y en particular la ley 143, especial y posterior para el sector eléctrico, sujeta a sus mandatos todas y cada una de las actividades que componen el sector eléctrico.

‘Por otra parte, la reglamentación expedida por la CREG, contenida en las Resoluciones 043 de 1995, 043 y 089 de 1996 y 076 de 1997, busca que las empresas prestadoras del servicio público de electricidad, se adecuen a las Leyes 143 y 142 de 1994 en la prestación del servicio de alumbrado público.’

“Así las cosas, considera la Sala que la entidad no ha incumplido las normas citadas al exigir el pago del servicio de energía para aceptar el pago de aseo y alumbrado público, pues como se explicó, la obligación de efectuar el pago conjunto de dichos servicios la establece la ley, y ello encuentra explicación en la necesidad de garantizar el efectivo pago de servicios que, como el aseo y el alumbrado, benefician a todos los ciudadanos, pero su goce no puede estar suspendido individualmente a cada uno de los usuarios.”

El objeto de este servicio, para el momento del pronunciamiento constitucional mencionado, estaba concebido como de “Proporcionar la iluminación en lugares tales como “las vías públicas, parques públicos, y demás espacios de libre circulación que no se encuentran a cargo de ninguna persona natural o jurídica de derecho privado o público, diferente del municipio, con el objeto de proporcionar la visibilidad adecuada para el normal desarrollo de las actividades tanto vehiculares como peatonales”, incluidos también los sistemas de semaforización y relojes electrónicos instalados por el municipio.”

Con la promulgación del Decreto 943 de 2018, se precisó la definición del servicio de alumbrado público estableciendo que es el “*Servicio público no domiciliario de iluminación, inherente al servicio de energía eléctrica, que se presta con el fin de dar visibilidad al espacio público, bienes de uso público y demás espacios de libre circulación, con tránsito vehicular o peatonal, dentro del perímetro urbano y rural de un municipio o distrito, para el normal desarrollo de las actividades*”. “... comprende las actividades de suministro de energía eléctrica al sistema de alumbrado público, la administración, operación, mantenimiento, modernización, reposición y expansión de dicho sistema, el desarrollo tecnológico asociado a él, y la interventoría en los casos

9



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

que aplique”, excluyendo “...la semaforización, los relojes digitales y la iluminación de las zonas comunes en las unidades inmobiliarias cerradas o en los edificios o conjuntos de uso residencial, comercial, industrial o mixto, sometidos al régimen de propiedad horizontal, la cual estará a cargo de la copropiedad”. (Subrayado fuera de texto)

Ahora bien. La dinámica en la prestación de este servicio nos pone frente a otra posibilidad de soluciones inteligentes de energía y de TIC's con la operación de “alumbrado público inteligente”, a través de soluciones integrales de foto celdas inteligentes con software de monitoreo operado en redes inteligentes de energía, que permitirán tele gestión de la iluminación pública, actividades que obviamente contribuyen a la construcción de ciudades inteligentes. La Operación con telegestión, beneficia a la ciudadanía y al Distrito con la reducción de costos.

Así, entonces, incluir este servicio público en el objeto de EMCALI, al igual que incluir la prestación de servicios de alumbrado ornamental y navideño, cuyo insumo principal es la energía eléctrica, significa el cierre de las discusiones que pudieran presentarse sobre la viabilidad de su prestación, teniendo en cuenta que conforme el parágrafo del artículo 350 de la Ley 1819 de 2016 las entidades territoriales pueden destinar un porcentaje del impuesto de alumbrado público para financiar éstas actividades.

4.4.- SERVICIOS DEFINIDOS EN LA LEY 1955 DE 2019 (Plan Nacional de Desarrollo)

La Ley 1955 de 2019 (Plan Nacional de Desarrollo) establece nuevas actividades y funciones en sus artículos 17 y 290. En el artículo 17 adiciona un parágrafo al artículo 14 de la Ley 142 de 1994, en el cual establece que la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios, podrá asimilar a algunas de las actividades principales o complementarias que componen la cadena de valor de los servicios públicos, cualquier actividad que le parezca que incida directamente en la correcta prestación de los servicios públicos.

Igualmente, en el artículo 290 plantea a la Comisión de Regulación de Energía y Gas, CREG, la posibilidad de: i) definir nuevas actividades o eslabones en la cadena de prestación del servicio público domiciliario; ii) definir la regulación aplicable a los agentes que realicen dichas nuevas actividades; y iii) determinar las actividades en que cada nuevo agente puede participar. Adicionalmente en el parágrafo segundo establece que el objeto de las Empresas de Servicios Públicos Domiciliarios, junto con sus actividades complementarias, en lo relacionado con la prestación de los servicios de que trata la Ley 142 de 1994, continuará siendo “prevalente” con respecto a las demás actividades desarrolladas por aquellas.

En efecto, el Parágrafo adicionado al artículo 14 de la ley 142 de 1994, por el artículo 17 de la ley del Plan Nacional de Desarrollo señala que:

“PARÁGRAFO. Las actividades que inciden determinantemente en la correcta prestación de los servicios públicos se podrán asimilar a alguna de las actividades principales o complementarias que componen las cadenas de valor de los servicios públicos. En consecuencia, quienes desarrollen tales nuevas actividades quedarán sometidos a la regulación, inspección, vigilancia y control por parte de las Comisiones de Regulación respectivas y la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios, respectivamente. La Superintendencia de Servicios Públicos

9



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

Domiciliarios definirá cuándo aplica dicha asimilación y la obligación de constituirse como Empresas de Servicios Públicos Domiciliarios”

La norma mencionada, en el artículo 290, previó la presencia de nuevos agentes al disponer:

“ARTÍCULO 290. NUEVOS AGENTES. La Comisión de Regulación de Energía y Gas (CREG), en el marco de la función de garantizar la prestación eficiente del servicio público, de promover la competencia, evitar los abusos de posición dominante y garantizar los derechos de los usuarios, dentro de la regulación sobre servicios de gas combustible, energía eléctrica y alumbrado público, incluirá:

“1. Definición de nuevas actividades o eslabones en la cadena de prestación del servicio, las cuales estarán sujetas a la regulación vigente.

2. Definición de la regulación aplicable a los agentes que desarrollen tales nuevas actividades, los cuales estarán sujetos a la regulación vigente.

3. Determinación de la actividad o actividades en que cada agente de la cadena puede participar.

4. Definición de las reglas sobre la gobernanza de datos e información que se produzca como resultado del ejercicio de las actividades de los agentes que interactúan en los servicios públicos.

5. Optimización de los requerimientos de información y su validación a los agentes de los sectores regulados.

PARÁGRAFO 1o. No obstante, lo dispuesto en el artículo 126 de la Ley 142 de 1994, la CREG podrá modificar las fórmulas tarifarias durante su vigencia cuando ello sea estrictamente necesario y motivado en la inclusión de nuevos agentes, actividades o tecnologías, cumpliendo con los criterios establecidos en dicho artículo para la implementación de la regulación.

PARÁGRAFO 2o. El objeto de las Empresas de Servicios Públicos Domiciliarios, junto con sus actividades complementarias, en lo que tiene que ver con la prestación de los servicios de que trata la Ley 142 de 1994, continuará siendo prevalente con respecto a las demás actividades desarrolladas por aquellas en los términos de lo dispuesto en los artículos 99 y siguientes del Código de Comercio.

PARÁGRAFO 3o. Las competencias establecidas en este artículo podrán ser asumidas por el Presidente de la República o por el Ministerio de Minas y Energía según a quien corresponda la función delegada en la CREG”.

Este nuevo marco legislativo permite a las empresas de servicios públicos ampliar sus actividades que necesariamente deben concurrir con las de su objeto. Vislumbra la posibilidad a que en materia energética, por ejemplo, se tenga la posibilidad de participar en nuevas actividades y oportunidades de negocios que brindan la implementación de generación y producción de energía a través de fuentes de energías renovables , también llamadas limpias o alternativas, que van de la mano con la

eficiencia energética, el uso eficiente de energía o la utilización de fuentes renovables no convencionales, bien sea de generación solar, pequeñas centrales hidroeléctricas – PCHs-, eólica, geotérmica, electroquímica, , biomasa, aprovechamientos energéticos de residuos, generación desde los mares, etc.

Son retos y oportunidades para la empresa en beneficio de sus usuarios y crecimiento empresarial. Aunado a ello, la producción y/o comercialización de los bienes y elementos que demanden tales fuentes de energía, como; paneles solares, equipos de Aero generación para generación eólica, celdas, baterías de almacenamiento, y afines.

Avanzando en redes inteligentes, debe tenerse en cuenta los planes del gobierno nacional para el período 2020 – 2030 en materia de infraestructura de medición avanzada, (AMI por su sigla en inglés), que comporta trabajar de la mano con plataformas y desarrollos digitales inteligentes.

4. 5.- OTROS SERVICIOS PREVISTOS EN LAS LEYES 1341 de 2009 y 1978 de 2019.

La ley 1341 de 2009, “Por la cual se definen Principios y conceptos sobre la sociedad de la información y la organización de las Tecnologías de la Información y las Comunicaciones -TIC-, se crea la Agencia Nacional del Espectro y se dictan otras disposiciones”, conocida como ley de TIC’s, establece en su artículo 5 como una función de los distritos, lo siguiente:

“ARTÍCULO 5o. LAS ENTIDADES DEL ORDEN NACIONAL Y TERRITORIAL Y LAS TECNOLOGÍAS DE LA INFORMACIÓN Y LAS COMUNICACIONES, TIC. Las entidades del orden nacional y territorial promoverán, coordinarán y ejecutarán planes, programas y proyectos tendientes a garantizar el acceso y uso de la población, las empresas y las entidades públicas a las Tecnologías de la Información y las Comunicaciones. Para tal efecto, dichas autoridades incentivarán el desarrollo de infraestructura, contenidos y aplicaciones, así como la ubicación estratégica de terminales y equipos que permitan realmente a los ciudadanos acceder a las aplicaciones tecnológicas que benefician a los ciudadanos, en especial a los vulnerables y de zonas marginadas del país.

PARÁGRAFO 1o. Las entidades de orden nacional y territorial incrementarán los servicios prestados a los ciudadanos a través del uso de las Tecnologías de la Información y las Comunicaciones. El Gobierno reglamentará las condiciones en que se garantizará el acceso a la información en línea, de manera abierta, ininterrumpida y actualizada, para adelantar trámites frente a entidades públicas, inclusive en el desarrollo de procesos de contratación y el ejercicio del derecho al voto.(...)”

Adicionalmente, aunque los servicios que regula la Ley 1431 de 2009 no son servicios públicos domiciliarios, la ley ha conferido una habilitación general para que las personas puedan prestar estos servicios. Dice así el precepto legal:

“ARTÍCULO 10. HABILITACIÓN GENERAL. A partir de la vigencia de la presente ley, la provisión de redes y servicios de telecomunicaciones, que es un servicio público bajo la titularidad del Estado, se habilita de manera general, y causará una contraprestación periódica a favor del Fondo de las Tecnologías de la Información y las Comunicaciones. Esta habilitación comprende, a su vez, la autorización para la



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

instalación, ampliación, modificación, operación y explotación de redes de telecomunicaciones, se suministren o no al público. La habilitación a que hace referencia el presente artículo no incluye el derecho al uso del espectro radioeléctrico.”

Dado que la ley estableció la habilitación general para que las personas puedan prestar los servicios de las tecnologías de la información y de las telecomunicaciones, es conveniente ampliar el objeto social de EMCALI EICE para que pueda entrar en este campo comercial.

4.6.- SERVICIOS DIGITALES Y VIRTUALES.

La disrupción digital, el desarrollo tecnológico y los avances en las comunicaciones, han traído consigo una gran revolución en todos los sectores económicos, políticos, sociales, en las actividades laborales, de estudio, lúdicas, de entretenimiento, etc., reclamando soluciones electrónicas, digitales y virtuales.

Los impactos asociados a la atención de la pandemia por el COVID19, ha llevado a la maximización de estos servicios, llegando a demandar presencia en calidad, continuidad y eficiencia de los servicios de TIC's y auscultar nuevas posibilidades de servicios, innovadores frente a los tradicionales. Incluso, la demanda del servicio de Televisión por suscripción, o por cable, ha encontrado una amenaza en los nuevos servicios a través de plataformas de streaming, redes sociales, conferencias y eventos en vivo, etc. Actividades que antes se demandaban de manera presencial han sufrido cambios irreversibles llevando a que se desarrollen de manera virtual.

La necesidad de satisfacer esta gran demanda, conlleva a la actualización y gestión de tecnologías de la información y las comunicaciones –TIC-, y sobre ellas también prestar servicios que los avances digitales y virtuales están desarrollando a ritmo inusitado. Realidades como los “Call Center”, “Contact Center”, “economía digital”, “producción digital”, “nube”, “educación virtual”, por dar algunos ejemplos, son escenarios que cada día toman mayor forma, generan mayores demandas y requieren soluciones inteligentes.

4.7.- MOVILIDAD ELÉCTRICA.

De conformidad con la política pública de promoción de los vehículos eléctricos, dictada en la Ley 1964 de 2019, EMCALI EICE ESP deberá ser un actor relevante en el Distrito para la instalación de la infraestructura y equipamiento de estaciones de recarga (electrolineras), incluso para realizar alianzas con terceros de la industria del sector movilidad para la provisión de vehículos eléctricos para distintas modalidades de transporte público y particular.

Por lo anterior es conveniente considerar incorporar en el objeto social de EMCALI, la autorización para que sea un desarrollador de infraestructura y de negocios para la movilidad eléctrica.

5.- NECESIDAD Y BENEFICIOS PARA EMCALI E.I.C.E. E.S.P.

Las dinámicas de mercado demandan una oferta de servicios más amplia por parte de las empresas prestadoras de servicios públicos y es el camino en el que EMCALI EICE E.S.P. avanza con la misión y visión de consolidarse como una empresa líder en la prestación de servicios públicos en Colombia, razón por la cual, teniendo en cuenta que las condiciones de la ciudad y del mercado bajo las que se concibieron los estatutos de la empresa en el año 1999, han cambiado significativamente, se demanda de manera urgente el fortalecimiento de su objeto social empresarial con proyección a las actividades ya señaladas.

La coyuntura que atraviesa el Distrito en materia de servicios públicos de aseo y alumbrado público, en especial, vislumbran la importancia de ampliar la cobertura en el portafolio de servicios de EMCALI EICE ESP.

El servicio público de aseo se presta a través de la empresa pública "EMSIRVA En Liquidación", intervenida por la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios desde el año 2005, siendo operado por cuatro (04) empresas privadas en un mismo número de zonas geográficas de la ciudad, servicio que con la liquidación definitiva de EMSIRVA, EMCALI EICE ESP sería un actor relevante para entrar a participar en la prestación de éste servicio, como resultado del fortalecimiento de su objeto social. EMCALI a su vez hoy día realiza la facturación y recaudo del servicio de aseo en conjunto con los demás servicios que presta la Empresa.

El servicio de alumbrado público, con la claridad de ser inherente al servicio de energía eléctrica, igualmente será prestado por EMCALI EICE ESP sin cuestionamiento alguno.

6.- DE LA COMPETENCIA NORMATIVA PARA APROBAR ESTA INICIATIVA

De conformidad con lo previsto en el artículo 313-6 Constitucional le corresponde al Concejo crear, modificar o suprimir las entidades descentralizadas del orden territorial, así:

"Artículo 313. Corresponde a los concejos:

1. Reglamentar las funciones y la eficiente prestación de los servicios a cargo del municipio.
(...).
5. Dictar las normas orgánicas del presupuesto y expedir anualmente el presupuesto de rentas y gastos.
6. Determinar la estructura de la administración municipal y las funciones de sus dependencias; las escalas de remuneración correspondientes a las distintas categorías de empleos; *crear, a iniciativa del alcalde, establecimientos públicos y empresas industriales o comerciales y autorizar la constitución de sociedades de economía mixta.*
7. Reglamentar los usos del suelo y, dentro de los límites que fije la ley, vigilar y controlar las actividades relacionadas con la construcción y enajenación de inmuebles destinados a vivienda.
(...)"

En este sentido, la Ley 489 de 1998 "Por la cual se dictan normas sobre la organización y funcionamiento de las entidades del orden nacional, se expiden las disposiciones, principios y reglas generales para el ejercicio de las atribuciones previstas en los numerales 15 y 16 del artículo 189 de la Constitución Política y se dictan otras disposiciones.", reglamenta la creación, fusión, supresión y reestructuración de



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

organismos y entidades estatales, que se aplica a las entidades territoriales de conformidad con lo expuesto por el artículo 2, cuyo tenor literal reza:

Artículo 2º. *Ámbito de aplicación.* La presente ley se aplica a todos los organismos y entidades de la Rama Ejecutiva del Poder Público y de la Administración Pública y a los servidores públicos que por mandato constitucional o legal tengan a su cargo la titularidad y el ejercicio de funciones administrativas, prestación de servicios públicos o provisión de obras y bienes públicos y, en lo pertinente, a los particulares cuando cumplan funciones administrativas.

Igualmente, los Arts., 49 y 69 de la ley 489 de 1998 señalan:

“Artículo 49. *Creación de organismos y entidades administrativas.* Corresponde a la ley, por iniciativa del Gobierno, la creación de los ministerios, departamentos administrativos, superintendencias, establecimientos públicos y los demás organismos y entidades administrativas nacionales.

Las empresas industriales y comerciales del Estado podrán ser creadas por ley o con autorización de la misma.

Las sociedades de economía mixta serán constituidas en virtud de autorización legal.

Parágrafo. Las entidades descentralizadas indirectas y las filiales de las empresas industriales y comerciales del Estado y de las sociedades de economía mixta se constituirán con arreglo a las disposiciones de la presente ley, y en todo caso previa autorización del Gobierno Nacional si se tratare de entidades de ese orden o del Gobernador o el Alcalde en tratándose de entidades del orden departamental o municipal.”

“Artículo 69. *Creación de las entidades descentralizadas.* Las entidades descentralizadas, en el orden nacional, se crean por la ley, *en el orden* departamental, *distrital* y municipal, por la ordenanza o el *acuerdo*, o *con su autorización*, de conformidad con las disposiciones de la presente ley. El proyecto respectivo deberá acompañarse del estudio demostrativo que justifique la iniciativa, con la observancia de los principios señalados en el artículo 209 de la Constitución Política.”

El Consejo de Estado mediante concepto con radicación No. 1.844 de octubre 22 de 2007, frente a las competencias de las corporaciones, ha manifestado:

“(…) Los artículos 1º y 2º, definen su objeto y su ámbito de aplicación, referidos al ejercicio de la función administrativa, la estructura, y los principios y las reglas básicas de la organización y el funcionamiento de “todos los organismos y entidades de la Rama Ejecutiva del Poder Público y de la Administración Pública”, expresión que incluye a las entidades territoriales, y que ratifica de manera expresa, cuando ordena que, sin perjuicio de su autonomía, a ellas les son aplicables “las reglas relativas a los principios propios de la función administrativa, ..., características y régimen de las entidades descentralizadas...”

A lo largo de su articulado, esta ley 489 configura y da unidad conceptual a las formas, definiciones, características y al régimen de los distintos tipos de organismos y entidades con los cuales se integra la estructura de la administración pública, sin excluir la posibilidad de que el legislador – al igual que las asambleas departamentales y los concejos municipales - pueda crear o autorizar la constitución de otros modelos o tipos de personas jurídicas y sin contener autorización general o particular para la creación o constitución de entidad alguna, por cuanto asume de manera expresa las competencias constitucionales que para el efecto

tienen los órganos plurales de elección popular y fundamenta en esas atribuciones la creación de las entidades descentralizadas en los niveles nacional y territorial de la administración pública, como pasa a estudiarse.(...)"

Igualmente, el Concejo distrital es competente para este trámite, a iniciativa del alcalde, con base en lo previsto en el inciso segundo del artículo 4 del Acuerdo 034 de 1999 que dispuso: *"Podrán también prestar otros servicios públicos domiciliarios a que se refieren las Leyes 142 y 143 de 1994 y demás disposiciones legales que las adicionen o reformen previa aprobación del Concejo Municipal de Santiago de Cali"*.

En últimas, el Acuerdo 034 de 1999 estableció que *"la reforma del Estatuto Orgánico de EMCALI solo podrá adelantarse mediante acuerdo del Honorable Concejo de Cali a iniciativa del señor Alcalde"*.

7.- CONCORDANCIA CON EL PLAN DE DESARROLLO:

El Distrito de Santiago de Cali, como se anotó precedentemente, en El Plan de Desarrollo Distrital –PDD para 2020 – 2023 "Cali Unida por la Vida", adoptado mediante Acuerdo 477 de 2020 del Honorable Concejo Distrital, propende por la defensa de la vida humana digna y la reactivación y recuperación económica, y tiene por objeto, entre otros, garantizar cobertura y calidad en la prestación de los servicios públicos que conviertan a Cali en una ciudad inteligente, solidaria, sustentable e incluyente; así como en fortalecer la gestión de los servicios públicos domiciliarios en pos de cobertura, atención y solución de necesidades insatisfechas, de mejoramiento de calidad de vida que permita cerrar brechas.

Lo anterior coadyuva a una apuesta a que EMCALI avance en su crecimiento y fortalecimiento, además de empezar a transferir futuros dividendos al Distrito para el logro de las metas del Plan de Desarrollo 2020 - 2023.

El Plan de Desarrollo incorpora indicadores y metas a cargo de EMCALI, por lo que la presente iniciativa tiene sintonía con dichas metas del PDD. Así lo dio a conocer este Organismo mediante oficio con Orfeo 202041320400011931 de fecha 16-10-2020:

"(...) Desde este contexto, es claro que no responde a un indicador de producto del Plan de Desarrollo 2020-2023 "Cali, Unida por la Vida", no obstante, ampliar su objeto social, en el marco del libre mercado, posibilita que la empresa sea más competitiva, moderna y coadyuve a las responsabilidades que tiene el ente territorial en la prestación, calidad, continuidad y permanencia de los servicios públicos, contribuyendo de este modo al cumplimiento del Plan de Desarrollo, así:

Dimensión 2 Cali, Solidaria por la Vida.
Línea Estratégica 203 Territorios para la Vida
Programa 203009 Prestación de Servicios Públicos Domiciliarios

El programa plantea estrategias para fortalecer la calidad de vida de nuestros habitantes y fomentar la solidaridad, garantizando a la población más vulnerable el acceso a los servicios públicos de calidad. Así mismo, contempla la modernización del modelo de gestión y la operación de los servicios domiciliarios.



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

Complementariamente, el Proyecto de Acuerdo presentado al ampliar el objeto social de EMCALI, podría contribuir en la implementación de la Dimensión 3 del Plan de Desarrollo, así;

Dimensión 3.

Cali, Nuestra Casa Común

Línea Estratégica 302 Mitigación del Cambio Climático

Programa 302001 Gestión Integral de Residuos Sólidos

Línea estratégica 303 Soporte Vital para el Desarrollo.

Programa 303001 Gestión del Agua

Programa 303002 Soberanía Energética

Programa 303003 Saneamiento Básico y Tratamiento de Aguas Residuales

Adicionalmente, en el marco de la Dimensión 1, Cali, Inteligente, Línea Estratégica 101-Territorio Inteligente, se conciben los servicios públicos como una apuesta importante.

Según se indica en la Exposición de Motivos, con la modificación del artículo cuatro del Acuerdo 034 de 1999 contentivo del Estatuto Orgánico de las Empresas Municipales de Cali E.I.CE. E.S.P, se mantiene la naturaleza jurídica de la Empresa de Industrial y comercial del Estado. (...)"

8.- DEL IMPACTO FISCAL DE LA INICIATIVA

El Departamento Administrativo de Hacienda de Santiago de Cali, consideró que el proyecto de acuerdo no afecta las finanzas de la entidad territorial, y en ese sentido expidió el concepto mediante Orfeo No. 202041310200018134 del 3 de noviembre de 2020, en el cual señala:

"(...)

Que el proyecto de acuerdo en mención no afecta la estabilidad financiera de la Entidad Territorial, puesto que plantea modificar el artículo cuarto del Acuerdo 034 de 1999 para fortalecer el objeto social de EMCALI E.I.C.E. E.S.P conforme a los servicios públicos domiciliarios contemplados en las leyes 142 y 143 del año 1994, demás disposiciones que adicionen o reforme y sus actividades complementarias, inherentes y/o conexas para de esta forma estar alineados con los objetivos de desarrollo sostenible con altos niveles de innovación, integridad, eficiencia, la aplicación de tecnologías de información y las comunicaciones -TIC.

Que el proyecto de acuerdo no representa gastos adicionales a los establecidos en el Marco Fiscal de Mediano Plazo para la entidad territorial.

Que el Proyecto de Acuerdo es consistente es consistente con lo establecido en el artículo 7 de la Ley 819 de 2003, concordante con el artículo 10 de Acuerdo 438 de 2018."

9.- DEL CONCEPTO DE LA UNIDAD ADMINISTRATIVA ESPECIAL DE SERVICIOS PÚBLICOS - UAESP

La UAESP como organismo encargado de la Supervisión y de garantizar la prestación de los servicios públicos en el Distrito, conforme sus competencias misionales establecidas en el Decreto Extraordinario 516 de 2016, considera pertinente y oportuno



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

el fortalecimiento del Objeto Social y de los Estatutos de EMCALI EICE ESP, según lo propuesto en el presente Proyecto de Acuerdo Distrital.

La UAESP, como autoridad delegada por la Administración Distrital para la supervisión de la prestación del servicio de alumbrado público y de la iluminación ornamental y navideña en la ciudad; considera relevante y oportuno que quede explícita la facultad estatutaria de EMCALI para la prestación de estas actividades.

Así lo dio a conocer este organismo mediante oficio con Orfeo 202041820100011894 de fecha 2020-11-03

10.- DEL CONCEPTO DE VIABILIDAD JURÍDICA

El Departamento Administrativo de Gestión Jurídica manifestó que la iniciativa acordal se aviene a las disposiciones constitucionales y legales que rigen tanto los servicios públicos prestados y por prestar, dado que es la ley la que le ha conferido habilitación legal para que las ESP puedan prestar diversos servicios, tener objeto múltiple y prestar servicios domiciliarios en concurrencia con otras actividades y servicios.

La Administración Distrital de Cali, a través de los funcionarios competentes, fundamentó la necesidad de actualizar y ampliar el objeto social de las Empresas Municipales de Cali, EMCALI EICE ESP, de manera que le permita afrontar la prestación y operación de los servicios públicos domiciliarios y no domiciliarios en su área de influencia, en un ambiente de competencia, con eficiencia, eficacia, efectividad, sustentabilidad y calidad.

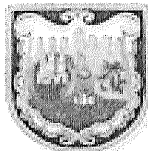
Igualmente, es la Corporación Administrativa que tiene la competencia para conocer del presente proyecto de acuerdo que se presenta a su consideración, darle el correspondiente estudio y debate y proceder a su aprobación, pues en últimas, lo que sustenta la presente iniciativa es cumplir los cometidos constitucionales a los que estamos obligados como servidores públicos.

De los Honorables Concejales,

Cordialmente,

JORGE IVÁN OSPINA GÓMEZ
Alcalde de Santiago de Cali

Revisó: Martha Cecilia Armero Benítez- Asesora DAGJP
Manuel Francisco Arango Zambrano- Subdirector de Doctrina y Asuntos Normativos-DAGJP
Juan Diego Flórez González- Gerente EMCALI EICE ESP
María del Pilar Cano Sterling- Directora DAGJP
Jesús Darío González Bolaños- Secretario de Gobierno



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

PROYECTO DE ACUERDO No. DE 2020

()

“POR EL CUAL SE MODIFICA EL ARTICULO CUARTO DEL ACUERDO 034 DE 1.999 “POR MEDIO DEL CUAL SE ADOPTA EL ESTATUTO ORGÁNICO PARA LA EMPRESA INDUSTRIAL Y COMERCIAL DE CALI, EMCALI E.I.C.E E.S.P., Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES’ “

El CONCEJO DISTRITAL DE SANTIAGO DE CALI, en uso de sus facultades constitucionales y legales, en especial las conferidas en el numeral 6° del artículo 313 de la Constitución Política, Ley 489 de 1998, artículo 18 de la Ley 1551 de 2012 y Ley 1955 de 2019.

ACUERDA:

Artículo Primero: MODIFICAR, el artículo cuarto del Acuerdo 034 de 1999, para fortalecer el objeto social de EMCALI EICE E.S.P., el cual quedará así:

“Artículo Cuarto: OBJETO SOCIAL. Las Empresas Municipales de Cali, EMCALI E.I.C.E. E.S.P., tienen como objeto social la prestación de todos los servicios públicos domiciliarios contemplados en las Leyes 142 y 143 de 1994 y en las demás disposiciones que las adicionen o reformen, incluyendo sus actividades complementarias, inherentes y/o conexas.

Este objeto comprende, a título enunciativo, los servicios de: acueducto, alcantarillado, aseo, energía, distribución de gas combustible, telefonía fija pública básica conmutada y la telefonía local móvil en el sector rural. Igualmente, prestará los servicios o actividades complementarias y asimiladas de estos servicios, incluyendo lo dispuesto en los artículos 17, 290 y 298 de la Ley 1955 de 2019, o la norma que los modifique, complemente o sustituya.

Podrá, igualmente, prestar otros servicios previstos en normas especiales y reglamentarias de estas leyes, tales como los que a título enunciativo se relacionan: i) Facturación conjunta de todo tipo de bienes y servicios en los términos del artículo 148; ii) Construcción y operación de redes para la prestación de los servicios a que se refiere el artículo 28 de la Ley 142; iii) los demás servicios a los que se refiere el artículo 161 de la misma Ley; iv) tratamiento de aguas residuales; v) tratamiento y aprovechamiento de basuras y residuos, vi) el servicio de alumbrado público; vii) alumbrado ornamental, viii) alumbrado navideño, ix) Infraestructura y equipos para redes inteligentes, x) ofrecer productos y prestar servicios a terceros relacionados con éstos, y en general, todo servicio que requiera como mayor componente el suministro de energía.

De igual manera, EMCALI EICE ESP podrá prestar los servicios de telecomunicaciones, incluyendo los servicios agregados y servicios de tecnologías de la información y las comunicaciones, TIC's, y ejecutar actividades de: i) comercialización de productos



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

PROYECTO DE ACUERDO No. DE 2020

()

“POR EL CUAL SE MODIFICA EL ARTICULO CUARTO DEL ACUERDO 034 DE 1.999 “POR MEDIO DEL CUAL SE ADOPTA EL ESTATUTO ORGÁNICO PARA LA EMPRESA INDUSTRIAL Y COMERCIAL DE CALI, EMCALI E.I.C.E E.S.P., Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES’ “

derivados de su actividad y gestión; ii) ofrecer productos y prestar servicios a terceros relacionados con los servicios de energía, aguas y residuos; iii) aprovechamiento de su plataforma tecnológica y experticia para desarrollar soluciones de tele comunicaciones, valores agregados y de tecnologías de la información y las comunicaciones TIC's; iv) servicios digitales y virtuales, v) movilidad eléctrica vi) Registro y explotación de patentes, marcas comerciales, secretos industriales, licencias, permisos, derechos de registro y otros derechos de propiedad industrial en relación con las actividades propias de su ámbito de operación.

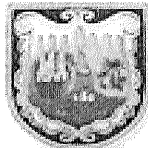
Para el cumplimiento de su objeto social, las Empresas Municipales de Cali, EMCALIE.I.C.E. E.S.P., sin menoscabar ni enajenar la propiedad de sus activos podrá promover y llevar a cabo operaciones de las que en el giro ordinario del mercado empresarial conduzcan a buscar el beneficio de nuevas tecnologías y altos niveles de eficiencia que aseguren un grado de competitividad permanente y actualizado.

Estas operaciones serán del género de alianzas estratégicas, y demás actividades empresariales contenidas en las Leyes 142, 143 de 1994, y 1391 de 2009, que generen desarrollo tecnológico y valor agregado para la empresa, pensando en el bienestar general y el mejoramiento de la calidad de vida de la población.

Parágrafo Primero: Las alianzas estratégicas que realicen las EMPRESAS MUNICIPALES DE CALI, EMCALI E.I.C.E. E.S.P., no comprometerán ninguno de los servicios públicos básicos que presta actualmente EMCALI E.I.C.E. E.S.P.

Parágrafo Segundo: Se llevará la contabilidad separada por cada uno de los servicios que preste. El costo y la modalidad de la operación entre cada uno de ellos deberán registrarse de manera explícita, sin que lo anterior signifique rompimiento de la unidad de caja y de empresa. Así mismo EMCALI EICE ESP fortalecerá sus esquemas de Gobernanza y código de buen gobierno para asegurar su fortalecimiento empresarial y el cumplimiento de la regulación, vigilancia y control de los servicios públicos domiciliarios y de TIC, junto con la provisión de los nuevos servicios y/o productos relacionados que se incorporan en el presente Objeto social”

Artículo Segundo. La Junta Directiva de las EMPRESAS Municipales de Cali- EMCALI EICE ESP podrá adecuar el desarrollo del objeto social de la empresa, que le permita el uso de nuevas tecnologías en la búsqueda de mayor competitividad en las operaciones que ejecute la empresa



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

PROYECTO DE ACUERDO No. DE 2020

()

“POR EL CUAL SE MODIFICA EL ARTICULO CUARTO DEL ACUERDO 034 DE 1.999 “POR MEDIO DEL CUAL SE ADOPTA EL ESTATUTO ORGÁNICO PARA LA EMPRESA INDUSTRIAL Y COMERCIAL DE CALI, EMCALI E.I.C.E E.S.P., Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES” “

Artículo Tercero. En ningún caso la ampliación del objeto social permite adoptar decisiones relacionadas con enajenación de activos de la empresa, privatizaciones, fusiones, escisiones u operaciones diferentes a la modificación del objeto social, ni tampoco para reestructuraciones administrativas que supongan la supresión de cargos o pérdidas de empleos

Artículo Cuarto. VIGENCIA y DEROGATORIA. El presente Acuerdo rige a partir de la fecha de su publicación en el Boletín Oficial de Santiago de Cali y deroga las disposiciones que le sean contrarias.

PUBLÍQUESE, COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE

Dado en Santiago de Cali, a los () días del mes () de 2020.

LA PRESIDENTE

EL SECRETARIO

Proyecto de Acuerdo presentado por

JORGE IVÁN OSPINA GÓMEZ
Alcalde de Santiago de Cali

Revisó: Martha Cecilia Armero Benítez- Asesora DAGJP
Manuel Francisco Arango Zambrano- Subdirector de Doctrina y Asuntos Normativos-DAGJP
María del Pilar Cano Sterling- Directora DAGJP
Juan Diego Flórez González- Gerente General de EMCALI EICE ESP
Jesús Darío González Bolaños- Secretario de Gobierno

