

OTROSÍ No. 3 AL CONVENIO No 766 DE 1997 CELEBRADO ENTRE LA UNIDAD ADMINISTRATIVA ESPECIAL DE SERVICIOS PÚBLICOS – UAESP Y ENEL COLOMBIA S.A ESP

Entre los suscritos a saber: de una parte, **JUAN CARLOS LÓPEZ LÓPEZ** identificado con la cédula de ciudadanía número 79.128.608, en su condición de Director General en el que fue nombrado mediante el Decreto No. 059 del 15 de febrero de 2023 y del cual tomó posesión el 16 de febrero de 2023, como consta en Acta No. 100 de la misma fecha, quien actúa en representación de la UNIDAD ADMINISTRATIVA ESPECIAL DE SERVICIOS PÚBLICOS - UAESP-, entidad del orden distrital, del sector descentralizado por servicios, de carácter eminentemente Técnico y Especializado, creada mediante el Acuerdo Distrital No. 257 de 2006 del Concejo de Bogotá, identificada con el NIT 900.126.860-4, quien en adelante se llamará LA UAESP y, de la otra, **FRANCESCO BERTOLI**, identificado con cédula de extranjería 984.858, quien en su condición de Tercer Suplente del Gerente, obra en nombre y representación de la sociedad ENEL COLOMBIA S.A. ESP, identificada con el NIT 860.063.875-8, sociedad resultante del proceso de fusión en virtud del cual EMGESA S.A. E.S.P (sociedad absorbente) absorbió a las sociedades: CODENSA S.A ESP, ENEL GREEN POWER COLOMBIA S.A.S E.S.P., y a la sociedad extranjera ESSA2 SpA (absorbidas), las cuales se disolvieron sin liquidarse, según consta en la Escritura Pública No. 562 del 01 de marzo de 2022 de la Notaría 11 de Bogotá D.C., inscrita en la Cámara de Comercio de Bogotá en esa misma fecha con el No. 02798609 del Libro IX; sociedad que, para todos los efectos, asumió la posición contractual de las sociedades absorbidas, entre ellas, la de CODENSA S.A ESP y quien para los efectos del presente otrosí se denominará en adelante ENEL COLOMBIA, hemos convenido suscribir el presente Otrosí No. 3 al Convenio No. 766 de 1997, previas las siguientes:

CONSIDERACIONES

1. Que el 30 de abril de 1997, el Distrito Capital (Alcaldía Mayor y Secretaría de Hacienda) y la Empresa de Energía de Bogotá S.A E.S.P. (EEB S.A ESP), suscribieron el Convenio 766 para el suministro y pago del Servicio de Alumbrado Público para los años 1997 y siguientes (en adelante el CONVENIO 766 DE 1997 o CONVENIO).
2. Que en el numeral 12 del Convenio 766 de 1997 se pactó la cesión automática del mismo a la entidad que surgiera con ocasión de la restructuración de la Empresa de Energía de Bogotá S.A E.S.P. que, para entonces se encontraba en curso, la cual se encargaría, en su reemplazo, de la distribución y comercialización del servicio público domiciliario de energía eléctrica del Distrito Capital. Asimismo, este Convenio estipula en el literal “d” de sus consideraciones “Que la Empresa es propietaria de la infraestructura con que se presta el servicio de alumbrado público en el Distrito Capital”.
3. Que el 23 de octubre de 1997 se constituyó CODENSA S.A ESP como resultado del proceso de reestructuración de la Empresa de Energía de Bogotá S.A. E.S.P., razón por la cual adquirió

la calidad de cesionaria del Convenio 766 de 1997 y de propietaria de la infraestructura del sistema de alumbrado público de la ciudad de Bogotá.

4. Que con el Decreto 854 de 2001, y la Resolución 312 de 2003, la Alcaldía Mayor de Bogotá asignó a la Unidad Ejecutiva de Servicios Públicos – UESP – la competencia funcional para representar legal, judicial y extrajudicialmente al Distrito Capital de Bogotá en todo lo relacionado con el Convenio, incluyendo el pago del servicio de Alumbrado Público.

5. Que el 25 de enero de 2002 las partes suscribieron un Acuerdo Modificatorio al CONVENIO 766 DE 1997 con el objeto de *“ESTABLECER LA METODOLOGÍA PARA CALCULAR LA REMUNERACIÓN DEL PRESTADOR DEL SERVICIO DE ALUMBRADO PÚBLICO DE BOGOTÁ; CONVENIR LA FORMA DE PAGO Y LA EJECUCIÓN DE OTRAS ACTIVIDADES TENDIENTES AL MEJORAMIENTO DE LA CALIDAD DEL SERVICIO”* (en adelante el ACUERDO MODIFICATORIO DE 2002).

6. Que el artículo décimo del ACUERDO MODIFICATORIO DE 2002 establece expresamente: *“Todos los parámetros establecidos por la CREG y utilizados en las definiciones de este acuerdo se actualizarán en la medida en la cual dicha entidad los modifique. En caso de que la autoridad competente expida una reglamentación específica, total o parcial, aplicable al Servicio de Alumbrado Público, esta prevalecerá sobre las estipulaciones aquí contenidas. (...)”*

7. Que con el Acuerdo Distrital 257 de 2006 el Concejo de Bogotá transformó la Unidad Ejecutiva de Servicios Públicos – UESP –, en la Unidad Administrativa Especial de Servicios Públicos – UAESP –, con el objeto de garantizar la prestación, coordinación, supervisión y control del Servicio de Alumbrado Público y otros servicios, para lo cual establece como funciones básicas de la UAESP: *“1. Señalar las estrategias, planes y programas para el manejo integral de los residuos sólidos, alumbrado público y servicios funerarios. 2. Dirigir y coordinar la prestación de los servicios públicos propios del manejo integral de residuos sólidos, el Servicio de alumbrado público y los servicios funerarios. 3. Realizar el seguimiento y la evaluación de los servicios propios del manejo integral de residuos sólidos, alumbrado público y servicios funerarios. 4. Promover la participación democrática de los usuarios de los servicios a su cargo.”*

8. Que el día 3 de diciembre de 2021 entre LAS PARTES se suscribió el OTROSI mediante el cual acordaron hacer modificaciones al Convenio a efectos de ajustarlo al marco normativo vigente aplicable al servicio de alumbrado público, Decreto 943 de 2018 y a la reglamentación expedida por la CREG, en especial la Resolución 123 de 2011 y demás normatividad técnica complementaria aplicable a la materia. Igualmente se establecieron como plazo de ejecución del Convenio 25 años y 2 meses contados desde el inicio del mismo, es decir, desde el 30 de abril de 1997 hasta el 30 de junio de 2022.

9. Que, el 3 de diciembre de 2021 también se suscribió entre LAS PARTES el ACUERDO No 2 modificatorio del CONVENIO, a través del cual se estableció la metodología de remuneración para la actividad de reposición de la infraestructura de propiedad del Distrito, cuando se determine que esta deba ser reemplazada dadas las condiciones técnicas que presente o la no existencia por hurto o vandalismo.

10. Que el 1 de marzo de 2022, se perfeccionó el proceso de fusión en virtud del cual, EMGESA S.A. E.S.P (sociedad absorbente) absorbió a las sociedades: CODENSA S.A ESP, ENEL GREEN POWER COLOMBIA S.A.S E.S.P., y a la sociedad extranjera ESSA2 SpA (absorbidas), las cuales se disolvieron sin liquidarse, según consta en la Escritura Pública No. 562 del 01 de marzo de 2022 de la Notaría 11 de Bogotá D.C., inscrita en la Cámara de Comercio de Bogotá en esa misma fecha con el No. 02798609 del Libro IX, dando como resultado la sociedad ENEL COLOMBIA S.A. ESP, con NIT 860.063.875-8.

11. Que, con lo anterior, las obligaciones adquiridas por CODENSA S.A. E.S.P. en el marco del Convenio 766 de 1997 y sus modificaciones, pasaron a ser responsabilidad de ENEL Colombia S.A. E.S.P., de conformidad con lo dispuesto en el artículo 172 del Código de Comercio. Esto indica que ENEL COLOMBIA S.A. ESP adquirió los derechos y obligaciones de las sociedades absorbidas o sociedades disueltas al formalizarse el acuerdo de fusión.

12. Que el 8 de junio de 2022, se suscribió entre LAS PARTES el OTROSI No 2 al CONVENIO mediante el cual se incluyeron condiciones adicionales y se prorrogó su plazo de ejecución por un año en los siguientes términos: “Clausula Primera: PLAZO: Prorrogar el plazo de ejecución del CONVENIO 766 DE 1997 por doce (12) meses adicionales al plazo previsto en la cláusula 15 del Otrosí No. 01 del 03 de diciembre de 2021, esto es, hasta el 30 de junio de 2023, inclusive, o hasta la fecha en que la UAESP ponga en operación un nuevo esquema para la prestación del servicio de Alumbrado Público, lo primero que ocurra”.

13. Que, de acuerdo con lo anterior, el plazo de ejecución del CONVENIO expira el 30 de junio de 2023.

14. Que la UAESP ha realizado diversos estudios preliminares y mesas de trabajo institucionales e interdisciplinarias para determinar el nuevo esquema de prestación del servicio de Alumbrado Público en la ciudad de Bogotá, teniendo en cuenta el marco normativo y regulatorio del servicio de alumbrado público, a saber: Ley 80 de 1993 – Ley 1150 de 2007 – Ley 1437 de 2011 –Ley 1508 de 2012 - Decreto 1073 de 2015 - Decreto 943 de 2018 – Resolución CREG 123 de 2011, Resolución CREG 101013 de 2022, entre otras; así como las particularidades que lo caracterizan con el fin de asegurar una efectiva e integral prestación del servicio. Entre las particulares a considerar, se encuentra que ENEL Colombia, actual operador del servicio de alumbrado público de la ciudad, es el propietario del 98.3% de la infraestructura del sistema de alumbrado público del Distrito Capital, según cesión contenida en el mismo Convenio 766 de 1997.

15. Que si bien se han venido definiendo factores como la reversión de la infraestructura, los inventarios, la formula tarifaria mensual, las vidas útiles, entre otros, la posibilidad de tener un prestador público, a la fecha, hace falta determinar algunos de los elementos propios del contrato de prestación del servicio de alumbrado público, por lo que se hace necesario prorrogar nuevamente el convenio vigente, con el fin de determinar y ultimar todos los detalles relacionados con la implementación del nuevo esquema contractual para la prestación del servicio de Alumbrado Público en la ciudad de Bogotá D.C.

16. Que el servicio de alumbrado público está catalogado como un servicio público que se presta con el fin de dar visibilidad al espacio público de libre circulación, ya sea vehicular o peatonal, indispensable para el normal desarrollo de las actividades de la ciudadanía, por tanto, este servicio no puede ser suspendido por ninguna razón. Asimismo, la prestación del servicio de alumbrado público aumenta la percepción de seguridad de los transeúntes. De igual manera, con relación a la seguridad vial, el alumbrado público mejora la visibilidad de los conductores, garantizando la uniformidad luminosa, la detección precoz de los obstáculos, y a la vez, evitando fenómenos de deslumbramiento. Con todo, el Estado debe garantizar la prestación de los servicios públicos de manera continua y permanente, como uno de sus fines.

17. Que se hace necesario prorrogar el Convenio 766 de 1997 por el término de cinco (5) meses, lapso en el que se consolidarán los documentos precontractuales para la prestación del servicio de alumbrado público en la ciudad de Bogotá, teniendo en cuenta las particularidades técnicas del servicio, especialmente la propiedad de la infraestructura que compone el sistema de alumbrado público del Distrito. Lo anterior conforme a la normatividad aplicable.

18. Que la interventoría al servicio de alumbrado público ejercida por la Universidad Nacional de Colombia expidió el oficio CON-INT-460-DG-463-S del 23 de mayo de 2023 certificando el cumplimiento del objeto del Convenio 766 de 1997 y recomendando la prórroga del Convenio en tanto se estructura el nuevo modelo para la prestación del servicio de alumbrado público.

19. Que mediante radicado No. 20234000058923 del 23 de mayo de 2023, el Subdirector de Servicios Funerarios y Alumbrado Público (E), solicitó a la Subdirección de Asuntos Legales prorrogar el Convenio 766 de 1997, conforme a la justificación anexa a la misma.

20. Que el propósito de esta modificación resulta viable a la luz del “Principio de autonomía de la voluntad de las partes” que permite que las mismas lleguen a acuerdos con miras a satisfacer la ejecución del objeto contractual en condiciones de normalidad, calidad y oportunidad. Igualmente, este tipo de modificaciones contractuales encuentran asidero en el “Principio de Mutabilidad” que rigen los contratos estatales, según el cual, teniendo en cuenta la naturaleza de las obligaciones y actividades que se ejecutan en esta clase de negocios jurídicos y de los fines de interés público que mediante ellos se busca satisfacer, es viable que entre las partes se acuerden las adecuaciones necesarias a los cambios y contingencias que las necesidades puedan demandar durante la ejecución del contrato, como ocurre en el caso que nos ocupa, de acuerdo con las razones ya referidas.

21. Que, de conformidad con lo anteriormente señalado, las PARTES acordamos las siguientes

CLAUSULAS

CLÁUSULA PRIMERA – PLAZO: Prorrogar el plazo de ejecución del Convenio 766 de 1997 por cinco (5) meses adicionales al plazo previsto en la cláusula primera del Otrosí No. 02 del 8 de

junio de 2022, esto es, desde el 1 de julio hasta el 30 de noviembre de 2023.

PARÁGRAFO: Este plazo podrá ser prorrogado de común acuerdo entre las partes antes de su vencimiento, para lo cual deberá suscribirse el otrosí respectivo donde se establecerán los términos y condiciones de la prórroga.

CLÁUSULA SEGUNDA - GARANTÍAS: ENEL COLOMBIA extenderá la vigencia de las pólizas otorgadas para garantizar el cumplimiento del Convenio en los términos del presente Otrosí.

CLÁUSULA TERCERA - INTEGRIDAD: Las demás cláusulas del CONVENIO, su Otrosí No. 01 de 2021, ACUERDO No 2 de 2021, Otrosí No 2 de 2022 y demás documentos integrantes, no modificadas con el presente documento, continúan vigentes y continuarán produciendo plenos efectos entre LAS PARTES.

CLAUSULA CUARTA - PERFECCIONAMIENTO: El presente otrosí se entiende perfeccionado con la firma de los representantes legales de LAS PARTES.


En constancia, se firma en la ciudad de Bogotá D.C., a los 15 días del mes de junio de 2023.

Por la **UAESP**,

Por **ENEL COLOMBIA**,

JUAN CARLOS LÓPEZ LÓPEZ
Director General

FRANCESCO BERTOLI
Tercer suplente del Gerente General

Revisó: Arturo Galeano Ávila – Subdirector Asuntos Legales 
Revisó: Adrian Herazo Castro – Subdirector SSFAP 