

Bogotá D.C., 17 de noviembre de 2015

**Señores**

**EMPRESA DE OBRAS SANITARIAS DE PASTO S.A. E.S.P. – EMPOPASTO**

**Carrera 24 No 21-40 – Centro de documentación**

**Pasto – Nariño**

**Email: [ventanilla.unica@empopasto.com.co](mailto:ventanilla.unica@empopasto.com.co)**

**Referencia:** Observaciones al informe de evaluación del Proceso de Libre Concurrencia No 001 de 2015.

Estimados señores,

De conformidad con lo previsto en el numeral 2.6 de los términos de referencia (los "TdR") del proceso de libre concurrencia indicado en la referencia (el "Proceso de Selección") y encontrándome dentro del término previsto en el cronograma del Proceso de Selección para estos efectos, me permito presentar la siguiente observación al informe de evaluación publicado por ustedes el 30 de octubre del año en curso.

De acuerdo a lo previsto en el Numeral 3.1. "Participantes" de los TdR (numeral que fue modificado por el numeral 1.7 de la adenda 2), en el presente proceso de selección:

*Podrán participar como Proponentes todas las Empresas de Servicios Públicos de naturaleza oficial, mixta o privada, así como las personas jurídicas, civiles o mercantiles extranjeras.*

**También podrán participar las personas jurídicas de naturaleza privada, constituidas conforme a la Ley Aplicable, con domicilio en Colombia, y que ostenten la calidad de matriz, filial o subsidiaria de una empresa de servicios públicos de acueducto y alcantarillado, siempre y cuando la situación de control correspondiente se encuentre inscrita en el Registro Mercantil, en los términos previstos en la Ley Aplicable.** (Negrita y Subrayado fuera del texto original).

Partiendo de lo anterior, y teniendo en cuenta que Proactiva Colombia S.A. es una sociedad nacional que no es de la naturaleza de las empresas de servicios públicos, para participar en el presente Proceso de Selección, esta sociedad debe: (i) ser la matriz de una ESP o (ii) ser la filial o subsidiaria de una ESP, y adicionalmente, esta situación de control debe estar inscrita en el registro mercantil en los términos previstos en la Ley.

De acuerdo con la información consignada en el Certificado de Existencia y Representación de Proactiva Colombia S.A. es viable establecer que esta sociedad (se encuentra controlada) pertenece al grupo empresarial de Proactiva Medio Ambiente S.A. Si bien, con esta información se verifica que se cumple uno de los requisitos antes exigidos (que la situación de control conste en el Registro Mercantil) en ninguno de los folios aportados por Proactiva Colombia S.A. en su propuesta, se demuestra que Proactiva Medio ambiente S.A. tiene la calidad o ejerce actividades de un **empresa de servicios públicos de acueducto y alcantarillado**. Por lo anterior, el cumplimiento del primer requisito debería darse por descartado.

Ahora, más adelante, este mismo certificado establece que:

*"Se ha configurado una situación de grupo empresarial por parte de la sociedad matriz: Proactiva Colombia S.A., respecto a las siguientes subordinadas"*

y se resalta:

*"Proactiva Aguas de Montería S.A. E.S.P."*

Si bien, en principio podría entenderse que con la configuración de esta situación de control se satisfacen dos de los requisitos exigidos en el numeral 3.1. de los TdR ((i) que el proponente tenga la calidad de matriz de una ESP de acueducto y alcantarillado y (ii) que esta información se encuentre consignada en el Registro Mercantil), al revisar el certificado de existencia y representación de Aguas de Montería S.A. E.S.P., encontramos una contradicción entre lo establecido en este certificado y lo establecido en el certificado de Proactiva Colombia S.A., pues el certificado de Aguas de Montería S.A. E.S.P. establece que esta sociedad se encuentra controlada por Proactiva Medio Ambiente S.A. y no por Proactiva Colombia S.A.. Al respecto establece este certificado (folio 198):

*Que por escritura pública No 0001534 del 16 de noviembre del 2001 de Bogotá D.C., inscrita el 31 de enero de 2002 bajo el número 00011908 de Libro 09, Comunicó la sociedad matriz que ha configurado una situación de grupo empresarial con la sociedad de la Referencia: - **Proactiva Medio Ambiente S.A. Matriz en Grupo Empresarial** [...] (Negrita y Subrayado fuera del texto original).*

Ante las posibles inconsistencias que evidenciamos en la propuesta, consultamos las "cuentas anuales del ejercicio anual terminado el 31 de diciembre de 2013" de Proactiva Medio Ambiente S.A.U. que se encuentran depositadas en el Registro Mercantil del domicilio de esta sociedad, -documento que se adjunta a

la presente observación- y del cual consideramos oportuno resaltar los siguientes apartes:

*“El objeto social de la Sociedad, recogido en sus estatutos, abarca multitud de actividades del sector servicios, pero sus actividades principales, que realiza fundamentalmente a través de sus sociedades filiales son [...]*

**[...] “La sociedad es cabecera de un grupo de entidades dependientes,** y de acuerdo con la legislación vigente, está obligada a formular separadamente cuentas consolidadas. Las cuentas anuales consolidadas del Grupo Proactiva del ejercicio 2012 fueron formuladas por los administradores, en reunión de su Consejo de Administración celebrado el día 30 de marzo de 2013 y aprobadas por la Junta General de Accionistas con fecha 28 de junio de 2013. Página No 5 de la numeración del documento (se encuentra en la página 21 del PDF) (Negrita y Subrayado fuera del texto original.)

**“La sociedad, por su naturaleza de holding,** no tiene un impacto medioambiental negativo” Página No 6 de la numeración del documento (se encuentra en la página 22 del PDF) (Negrita y Subrayado fuera del texto original.)

*“Instrumentos de patrimonio: **“En el Anexo I se detallan las inversiones en empresas del Grupo y asociadas,** así como el deterioro y provisiones para riesgos y gastos asignados a las filiales, registrados al 31 de diciembre de 2013.”* Página No 18 de la numeración del documento (Se encuentra en la página 36 del PDF). (Negrita y Subrayado fuera del texto original.)

**“En el 2013 la Sociedad ha adquirido el 100% de las acciones de Proactiva Aguas de Montería S.A. E.S.P. por importe de 1.136 miles de euros”** Página No 20 de la numeración del documento (Se encuentra en la página 38 del PDF). (Negrita y Subrayado fuera del texto original.)

*“Anexo I EMPRESAS DEL GRUPO Y ASOCIADAS”* Página No 48 de la numeración del documento (Se encuentra en la página 66 del PDF).

DENOMINACIÓN SOCIAL	DATOS PARTICIPACIÓN			
	(en miles de euros)			
	Inversión (**)	Detenido	Gas. Pot.	%
Aguas del Valle, S.A. (e) Padre Ramón de la Quintana 37 San Fernando del Valle de Catamarca (Argentina)	10.341	(10.341)	---	77,8
Aesa, Aseo y Ecología, S.A. (e) Avenida Mitre, 501 Avellaneda, Buenos Aires (Argentina)	30.814	(8.713)	---	100
Aesa Misiones, S.A. (e) 25 de Mayo 1840 piso 1 Of. 4 Ciudad de Posadas Misiones (Argentina)	5.458	(3.815)	---	88,75
UTE AESA-FCC (a) Tronador 4890 11 Piso Capital federal 1430 Buenos Aires (Argentina)	---	---	---	30
Dellacom, S.A. (a) Tronador 4890 11 Piso Capital federal 1430 Buenos Aires (Argentina)	5.034	(3.592)	---	61,78
Proactiva Avellaneda, S.A. (e) Av. Camacú 5335, Avellaneda, Buenos Aires (Argentina)	3	---	---	70
Proactiva Serviços Ambientais Ltda. (antes Intranscol Gestão Global de resíduos Ltda.) (a) Alameda Rio Negro nº 161, 5º Andar Município de Barueri- São Paulo (Brasil)	27.475	(27.475)	---	46,4
Proactiva Meio Ambiente Brasil Ltda. (a) Rua Macaluba, 174 CEOP 06408-040 MUNICIPIO BARUERI-SP (Brasil)	3.727	(3.727)	---	11,71
Proactiva Oriente, S.A., E.S.P. (b) Municipio San José de Cúcuta. Dpto. Norte de Santander (Colombia)	---	---	---	---
Proactiva Doña Juana, S.A. E.S.P. (b) Calle 98 Nro. 9 A- 41 Of. 601. Edificio AB Proyectos Municipio Santa Fe de Bogotá (Colombia)	---	---	---	49,5
Proactiva Aguas de Tunja S.A. E.S.P. (b) Carrera 3ª Este N°1120 Barrio San Antonio Tunja, Boyacá (Colombia)	2.929	---	---	94
Proactiva Aguas de Montería, SA ESP (b) Calle 30 # 4-63 Municipio de Montería Montería, Córdoba (Colombia)	1.166	---	---	5,04
Bugueña de Aseo, S.A., E.S.P. (b) Carrera 9 No. 13 - 12. Bugá, Valle del Cauca (Colombia)	970	---	---	87,52
Aseo Candelaria, S.A., E.S.P. (b) Carrera 33 A N° 19-25 Candelaria, Valle del Cauca (Colombia)	297	(297)	---	87,99
Aseo el Cerro, S.A. E.S.P. (b) Calle 9 N°11-12. El Cerro, Valle Del Cauca (Colombia)	57	---	---	64
Aseo Pradera, S.A., E.S.P. (b) Calle 7 N°19-3Carrera Candelaria, Valle del Cauca (Colombia)	151	(1)	---	90,12
Aseo Yumbo, S.A., E.S.P. (b) Alcaldía Municipal de Yumbo YUMBO, Valle del Cauca (Colombia)	381	---	---	81,25
Proactiva Colombia, S.A. (b) Calle 98 Nro. 9 A- 41 Of. 601. Edificio AB Proyectos Santa Fé de Bogotá (Colombia)	4.011	---	---	100
Concesionaria Tibitoc, S.A. (d) Calle 98 No. 9-03 Of. 506Trans Santa Fé de Bogotá (Colombia)	4.701	---	---	33,33
Proactiva de Servicios S. A. E.S.P. (b) Carrera 4, n° 3-04 Santiago de Cali (Colombia)	261	---	---	30,29
Proactiva Servicios Municipales S.A. (antes Agencia Comunal)	190	(190)	(102)	100

[...]

Proactiva Aguas del Archipiélago, S.A. E.S.P. (b) Avenida La Loma Edificio Empoistas Mission Hill. Isla San Andrés (Colombia)	4	---	---	0,01
--	---	-----	-----	------

**“Proactiva Medio Ambiente S.A.U., junto con el grupo de filiales que ella dependen (Grupo Proactiva), ha registrado un incremento de sus ventas por prestación de servicios durante el ejercicio 2013 con la obtención de nuevos proyectos y el incremento de volúmenes en los proyectos en cartera. [...]**

**[...] Como empresa matriz de un conjunto de empresas que actúan exclusivamente en Latinoamérica**, la valoración de los factores de riesgo ha venido siendo uno de los elementos determinantes de la visión estratégica de la empresa. Tomando en cuenta esto, México, Colombia, Brasil, Perú, Ecuador y Chile mantienen buenas perspectivas tanto macroeconómicas como de desarrollo del negocio para los próximos años. [...]

**[...] La sociedad tiene especial presencia a través de sus participadas en Argentina, Brasil, Colombia, Chile, Ecuador, México, Perú y Venezuela**. Las indudables expectativas del negocio en que se mueve ni pueden hacer olvidar que está en un mercado con un componente tecnológico importante pero muy vinculado también al desarrollo social. En este ámbito, el Grupo a través de sus participadas ha llevado a cabo iniciativas sociales relevantes en los países donde operan dichas filiales y se someten a una evaluación de su política en materia de responsabilidad social corporativa." Página No 50 de la numeración del documento (Se encuentra en la página 68 del PDF). (Negrita y Subrayado fuera del texto original.)

**"18. Información sobre medio ambiente: La Sociedad, que es la cabecera de un Grupo de sociedades y su actividad principal es la tenencia de participaciones en sus filiales, no tiene actividades que requieran una actuación medioambiental"** concreta y contabiliza los gastos y provisiones inherentes a los compromisos adquiridos en materia medioambiental de acuerdo con la normativa contable vigente. Dado que las filiales del Grupo participadas por la Sociedad si tienen actividad medioambiental, es en la memoria consolidada del Grupo donde se presenta la información medioambiental relativa al mismo. (Negrita y Subrayado fuera del texto original.)

Partiendo de lo expuesto y en específico teniendo en cuenta: (i) la aparente inexactitud de la información aportada por Proactiva Colombia S.A. en su propuesta; (ii) la contradicción existente en los certificados de existencia y representación de Proactiva Colombia S.A. y Proactiva Aguas de Montería S.A. y (iii) la información consignada en las cuentas anuales del ejercicio anual terminado el 31 de diciembre de 2013 y el informe de gestión de PROACTIVA MEDIO AMBIENTE .S.A. donde no se evidencia que esta sociedad tiene la calidad de empresa de servicios públicos de acueducto y alcantarillado ni que tiene a su cargo la prestación de estos servicios, pues según lo dispuesto en este documento, esta sociedad es la cabecera de un Grupo de sociedades y su actividad principal es la tenencia de participaciones en sus filiales y de conformidad con lo expuesto en el Anexo I se podría establecer que esta

sociedad actúa como Holding de las filiales del "Grupo Proactiva" en Colombia (E.G. Proactiva Aguas de Montería S.A. E.S.P., Proactiva Aguas de Tunja S.A. E.S.P., Proactiva Aguas del Archipiélago S.A. E.S.P., entre otras), **se solicita a Empopasto rechazar la propuesta presentada por Proactiva Colombia S.A. -en virtud de lo dispuesto en los numerales 5.7 y 5.8 de los TdR- toda vez que:**

- (i) Aparentemente Proactiva Colombia S.A. presentó información inexacta en su propuesta.

y

- (ii) Con la información aportada en la propuesta, no se evidencia que esta sociedad cumpla con los requisitos exigidos en el numeral 3.1. de los TdR para participar en este proceso, que para personas jurídicas nacionales son ostentar:

*"la calidad de matriz, filial o subsidiaria de una empresa de servicios públicos de acueducto y alcantarillado, siempre y cuando la situación de control correspondiente se encuentre inscrita en el Registro Mercantil, en los términos previstos en la Ley Aplicable."*

Atentamente,



**DIEGO ALBERTO TOBAR RUBIO**  
**C.C No 80.082.681**

Anexo: "cuentas anuales del ejercicio anual terminado el 31 de diciembre de 2013" de Proactiva Medio Ambiente S.A.U