

SUPERINTENDENCIA FINANCIERA DE COLOMBIA

RESOLUCIÓN NÚMERO 0402 DE 2016

(11 ABR 2016)

Por medio de la cual se acepta un impedimento y se designa un Superintendente Delegado para Emisores, Portafolios de Inversión y Otros Agentes Ad-hoc

EL SUPERINTENDENTE FINANCIERO

En ejercicio de sus facultades legales, en especial las que le confieren el artículo 12 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, y los numerales 1 y 4 del artículo 11.2.1.4.2 del Decreto 2555 de 2010 y,

CONSIDERANDO

PRIMERO: Que mediante comunicaciones radicadas bajo los números 2016035775-000 y 2016035775-002 el 6 y el 8 de abril de 2016, respectivamente, la Superintendente Delegada para Emisores, Portafolios de Inversión y Otros Agentes, doctora Sandra Patricia Perea Díaz, puso en conocimiento de este Despacho que con ocasión de una actuación administrativa cuyo objetivo es verificar la gestión realizada por la sociedad comisionista ADCAP COLOMBIA S.A. respecto de dos fondos de inversión colectiva que aquella entidad administra, encontró que dentro de los adherentes de tales fondos se encuentran los nombres de algunos de sus parientes, situación que motiva su solicitud de dar trámite al correspondiente impedimento.

SEGUNDO: Que la doctora Sandra Patricia Perea Díaz sustentó su impedimento en los siguientes términos:

"El pasado 29 de marzo, mediante oficio radicado con el número 2016030859-000-000 suscrito por el Delegado para Intermediarios de Valores y Otros Agentes, se ordenó inspección in situ a la sociedad comisionista ADCAP COLOMBIA S.A. con el objetivo de 'Verificar la gestión de administración que la sociedad Adcap Colombia S.A. Comisionista de Bolsa realiza respecto de los Fondos de Inversión Colectiva Invertir en Alternativos Clase 1 e invertir en Alternativos Clase 2, particular en punto de la información relevante publicada por la sociedad el 23 de marzo pasado, mediante la cual informa de los incumplimientos que, conforme lo anunciado por los originadores de los negocios realizados para los citados vehículos, podrían llegar a presentarse en los vehículos'.

"En el curso de la inspección, la comisión de visita recopiló información dentro de los que se encuentran la lista de adherentes de tales fondos. Al revisar en la tarde de ayer la información, encontramos que dentro de la referida lista aparecían relacionadas las siguientes personas: Alfonso Perea Gómez, María Soledad Villa de Perea, Lina María Perea Villa y Marcela Perea Villa que coinciden exactamente con los nombres de mi tío, su esposa y dos primas, respectivamente.

*"En tal sentido, el Artículo 40 de la Ley 734 de 2002 del Código Disciplinario Único, establece: 'Conflicto de Intereses. Todo servidor público deberá declararse impedido para actuar en un asunto cuando tenga interés particular y directo en su regulación, gestión, control o decisión, o lo tuviere su cónyuge, compañero o compañera permanente, o **algunos de sus parientes dentro del cuarto grado de consanguinidad**, segundo de afinidad o primero civil, o su socio o socios de hecho o de derecho. Cuando el interés general, propio de la función pública, entre en conflicto con un interés particular directo del servidor público deberá declararse impedido'. (Énfasis no corresponde al original).*

"Adicionalmente, el artículo 11 de la Ley 1437 de 2011, establece que los funcionarios que deban adelantar o sustanciar actuaciones administrativas, realizar investigaciones, practicar pruebas o pronunciar decisiones definitivas, podrán ser recusados si no manifiestan su impedimento por, entre otros:

SUPERINTENDENCIA FINANCIERA DE COLOMBIA

RESOLUCIÓN NÚMERO 0402 DE 2016

HOJA No. 2

Por medio de la cual se declara un impedimento y se designa un Superintendente Delegado para Emisores, Portafolios de Inversión y Otros Agentes Ad-hoc.

1. Tener interés particular y directo en la regulación, gestión, control o decisión del asunto, o tenerlo su cónyuge, compañero o compañera permanente o alguno de sus parientes dentro del cuarto grado de consanguinidad, segundo de afinidad o primero civil, o su socio o socios o de derecho (...). (Énfasis no corresponde al original).

*"En ejercicio del cargo de Superintendente Delegada, previstas en el Decreto 2555 de 2010, se encuentran las de adelantar investigaciones, practicar pruebas, además de adoptar decisiones de fondo en los asuntos de su competencia, como es el caso de los fondos de inversión colectiva"*¹.

Dado lo anterior, la funcionaria solicita que *"se imparta el trámite correspondiente al impedimento, por considerar que mi imparcialidad puede verse afectada de cara a las eventuales actuaciones que se puedan adelantar"*².

TERCERO: Que al Superintendente Delegado para Emisores, Portafolios de Inversión y Otros Agentes le corresponde, de acuerdo con lo dispuesto en el literal A) del artículo 11.2.1.4.51 del Decreto 2555 de 2010, entre otras, las siguientes funciones generales respecto de los emisores de valores:

"9. Velar por el cumplimiento de las normas sobre la forma y contenido de los informes que deban suministrar al mercado los emisores de valores y las carteras colectivas".

"12. Proteger los derechos de los inversionistas e impartir las órdenes pertinentes para la preservación de sus derechos".

"18. Ordenar dentro del ámbito de su competencia el adelantamiento de investigaciones administrativas, trasladar los informes de visitas y adoptar las decisiones a que hubiere lugar, incluido la imposición de sanciones".

Adicionalmente, en relación con los portafolios de inversión tiene, según el artículo 11.2.1.4.52 del Decreto 2555 de 2010, entre otras, la función de *"5. Supervisar que las carteras colectivas y sus administradores cumplan con las normas que regulan su actividad"*, así como ordenar la realización de investigaciones administrativas en similares términos de las asignadas en el numeral 18 del artículo 11.2.1.4.51, ya transcrito.

CUARTO: Que el artículo 11 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo dispone lo siguiente:

"Art. 11.- Conflictos de interés y causales de impedimento y recusación. Cuando el interés general propio de la función pública entre en conflicto con el interés particular y directo del servidor público, este deberá declararse impedido. Todo servidor público que deba adelantar o sustanciar actuaciones administrativas, realizar investigaciones, practicar pruebas o pronunciar decisiones definitivas podrá ser recusado si no manifiesta su impedimento por:

1. Tener interés particular y directo en la regulación, gestión, control o decisión del asunto, o tenerlo su cónyuge, compañero o compañera permanente, o alguno de sus parientes dentro del cuarto grado de consanguinidad, segundo de afinidad o primero civil, o su socio o socios de hecho o de derecho. (...). (Se subraya).

QUINTO: Que el artículo 40 del Código Disciplinario Único (Ley 734 de 2002) establece lo siguiente:

¹ Comunicación 2016035775- 000 del 8 de abril de 2016.

² Comunicación 2016035775- 002 del 6 de abril de 2016

Por medio de la cual se declara un impedimento y se designa un Superintendente Delegado para Emisores, Portafolios de Inversión y Otros Agentes Ad-hoc.

"Artículo 40. Conflicto de intereses. *Todo servidor público deberá declararse impedido para actuar en un asunto cuanto tenga interés particular y directo en su regulación, gestión, control o decisión, o lo tuviere su cónyuge, compañero o compañera permanente, o alguno de sus parientes dentro del cuarto grado de consanguinidad, segundo de afinidad o primero civil o su socio o socios de hecho o de derecho.*

Quando el interés general, propio de la función pública, entre en conflicto con un interés particular y directo del servidor público deberá declararse impedido". (Se subraya).

SEXTO: Que teniendo cuenta que la doctora Sandra Patricia Perea Díaz, Superintendente Delegado para Emisores, Portafolios de Inversión y Otros Agentes y los señores Alfonso Perea Gómez, Lina María Perea Villa y Marcela Perea Villa son parientes dentro del cuarto grado de consanguinidad, es de concluir que en este caso se configura la causal de impedimento prevista en el numeral 1º del artículo 11 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo y en el artículo 40 del Código Disciplinario Único.

Lo anterior, por cuanto las actuaciones, decisiones y asuntos relacionados con la actuación administrativa radicada con el número 2016030859-0 respecto de la sociedad comisionista ADCAP COLOMBIA S.A. son de interés particular y directo de dichos parientes, dada su calidad de adherentes de los Fondos de Inversión Colectiva "Invertir en Alternativos Clase 1" e "Invertir en Alternativos Clase 2" que aquella administra y en relación con los cuales la Delegatura para Emisores, Portafolios de Inversión y Otros Agentes tiene a su cargo las funciones ya citadas del referido Decreto 2555 de 2010.

En este punto es de recordar que la Sala Plena del Consejo de Estado ha entendido que para que se configure esta causal de impedimento *"es menester que se trate de un interés particular, personal, cierto y actual, que tenga relación, al menos mediata, con el caso objeto de juzgamiento, de manera que impida una decisión imparcial"*³.

SÉPTIMO: Que en aras de preservar la imparcialidad y transparencia con la cual se han de decidir los asuntos y actuaciones relacionados con la sociedad comisionista ADCAP COLOMBIA S.A. y los fondos que ella administra, es necesaria la designación de un Superintendente Delegado para Emisores, Portafolios de Inversión y Otros Agentes Ad-hoc para conocer y adelantar hasta su culminación la actuación administrativa radicada con el número 2016030859-0.

En mérito de lo expuesto,

RESUELVE:

PRIMERO: ACEPTAR el impedimento de la doctora **SANDRA PATRICIA PEREA DÍAZ**, Superintendente Delegada para Emisores, Portafolios de Inversión y Otros Agentes, para conocer y decidir los asuntos relacionados con la actuación administrativa 2016030859-000 respecto de la sociedad comisionista ADCAP COLOMBIA S.A.

SEGUNDO: DESIGNAR al doctor **PEDRO FELIPE LEGA GUTIÉRREZ**, Superintendente Delegado para Intermediarios de Valores y Otros Agentes de esta Entidad, como Superintendente Delegado para Emisores, Portafolios de Inversión y Otros Agentes Ad-hoc, para todos los efectos previstos en la presente Resolución.

³ Auto del 27 de enero de 2004, radicación número 11001-03-15-000-2003-1417-0.

SUPERINTENDENCIA FINANCIERA DE COLOMBIA

RESOLUCIÓN NÚMERO **0402** DE 2016

HOJA No. 4

Por medio de la cual se declara un impedimento y se designa un Superintendente Delegado para Emisores, Portafolios de Inversión y Otros Agentes Ad-hoc.

TERCERO: COMUNICAR al doctor **PEDRO FELIPE LEGA GUTIÉRREZ** su designación como Superintendente Delegado para Emisores, Portafolios de Inversión y Otros Agentes Ad-hoc en lo atinente a los asuntos relacionados con la actuación administrativa 2016030859-000 respecto de la sociedad comisionista ADCAP COLOMBIA S.A..

CUARTO: ORDENAR adelantar los trámites pertinentes para que el doctor **PEDRO FELIPE LEGA GUTIÉRREZ** asuma competencia de la actuación radicada con el número 2016030859-000, en su calidad de Superintendente Delegado para Emisores, Portafolios de Inversión y Otros Agentes Ad-hoc.

QUINTO: NOTIFICAR personalmente el contenido del presente acto administrativo a la doctora **SANDRA PATRICIA PEREA DÍAZ**, Superintendente Delegada para Emisores, Portafolios de Inversión y Otros Agentes, entregándole copia de la misma y advirtiéndole que no procede recurso alguno, tal como lo dispone el artículo 75 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.

NOTIFÍQUESE, PUBLÍQUESE Y CÚMPLASE

Dada en Bogotá D.C. a los **11** **ABR** 2016

EL SUPERINTENDENTE FINANCIERO,


GERARDO HERNÁNDEZ CORREA