



Libertad y Orden

MINISTERIO DEL TRABAJO

RESOLUCION N.º 0065

“Por medio de la cual se resuelve un procedimiento administrativo sancionatorio”

Radicación: 05EE202172630010000059 del 7 de enero de 2021

Querellante: DE OFICIO

Querellado: AIRES FAOS DEL QUINDIO SAS

Armenia, Quindío; 28 FEB 2023

La Inspectora de Trabajo y Seguridad Social del Grupo de Prevención, Inspección, Vigilancia, Control, Resolución De Conflictos y Conciliaciones de la Dirección Territorial Quindío del Ministerio del Trabajo, en ejercicio sus atribuciones legales y especialmente las conferidas por los artículos 47 y siguientes de la Ley 1437 de 2011 y la Ley 1610 de 2013, Resoluciones 3238 del 3 de noviembre de 2021 y 3455 del 16 de noviembre de 2021; procede a decidir el procedimiento administrativo bajo el número de radicado 05EE202172630010000059 del 7 de enero de 2021.

I. OBJETO DEL PRONUNCIAMIENTO

Procede el despacho a proferir acto administrativo definitivo dentro de la presente actuación administrativa, adelantada en contra de **AIRES FAOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces, con dirección de notificaciones en el Barrio El Jubileo, manzana 7, casa 9, de Armenia, Quindío, Correo electrónico: airesfaosdelquindio@gmail.com, por incumplimiento a la normativa que rige el pago de los aportes parafiscales, según reporte realizado por la Caja de Compensación COMFENALCO el día 6 de enero de 2021.

II. INDIVIDUALIZACION DEL INVESTIGADO

Se decide en el presente proveído la responsabilidad que le asiste a **AIRES FAOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces; con domicilio en el Barrio El Jubileo, manzana 7, casa 9, de Armenia, Quindío, Correo electrónico: airesfaosdelquindio@gmail.com.

III. HECHOS

Que mediante oficio N° D-142 del seis (6) de enero de dos mil veintiuno (2021) con radicación interna 05EE202172630010000059, la CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR COMFENALCO QUINDIO, con

Continuación del Resolución "Por medio de la cual se resuelve un procedimiento administrativo sancionatorio"

fundamento en lo establecido en el artículo 48 del Decreto 0341 de 1988, informa al Ministerio de Trabajo Dirección Territorial Quindío que el empleador **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces, fue expulsado de la Caja de Compensación por no realizar el pago de aportes de los trabajadores a su cargo, durante los meses de octubre, noviembre y diciembre de 2019. (Folio 1).

Que por medio de auto No. 79 del 29 de enero de 2021, el Coordinador del Grupo de Inspección Vigilancia y Control del Ministerio del Trabajo Dirección Territorial Quindío, Doctor RUBEN DARIO ROBAYO ORTIZ, inició averiguación preliminar, en contra de **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, con el fin de determinar el grado de probabilidad o verosimilitud de la existencia de una falta o infracción, para identificar a los presuntos responsables de ésta y recabar elementos de juicio que permitan verificar la ocurrencia de la conducta en ejercicio de las atribuciones de inspección, vigilancia y control. (Folio 2)

Que con fundamento en la autorización dada por el artículo 4° del Decreto legislativo 491 de 2020, respecto de la realización de las notificaciones o comunicaciones de actos administrativos a través medios electrónicos, en concordancia con la Resolución 1590 del 8 de septiembre de 2020 del Ministerio del Trabajo, la cual levantó la suspensión de términos decretada por las Resoluciones 0784 del 17 de marzo de 2020 modificada por la Resolución 0876 del 1 de abril 2020, y teniendo en cuenta que la emergencia sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social se encuentra vigente, se comunicó mediante oficio No. 08SE202172630010000772 del 22 de febrero de 2021, a **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, el auto de averiguación preliminar No. 79 del 29 de enero de 2021. (Folio 3)

Que revisada la documentación aportada por Comfenalco se advirtió que no se allegó copia del proceso de fiscalización adelantado en contra de **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, al cual hace referencia en el reporte N° D-142 del seis (6) de enero de dos mil veintiuno (2021). Por lo que este despacho procedió a ordenar la practica de pruebas a través del auto No. 1172 del 14 de septiembre de 2021, como sigue a continuación: (Folio 5).

1. " Solicitar a la Caja de Compensación **COMFENALCO QUINDÍO** que allegue la siguiente información:
 - 1.1 Copia de la liquidación de aportes realizada en los términos del párrafo 4 del artículo 21 de la Ley 789 de 2002 en contra de **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces.
 - 1.2 Constancia de notificación y ejecutoria de la liquidación de aportes realizada en contra de **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces.
 - 1.3 Copia de la resolución de expulsión y constancia de notificación y ejecutoria **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces.
 - 1.4 Para la práctica de las diligencias señaladas, se **COMISIONA** con amplias facultades a **BEATRIZ ELENA LÓPEZ RESTREPO** quien practicará todas aquellas pruebas que se deriven del objeto de la presente comisión."

Que las referidas pruebas se solicitaron mediante oficio No. 08SE2021726300100004995 del 15 de septiembre de 2021. (Folio 7).

Continuación del Resolución "Por medio de la cual se resuelve un procedimiento administrativo sancionatorio"

Que la Caja de Compensación Familiar COMFENALCO, allegó respuesta oportuna al requerimiento de este ente ministerial a través de oficio No. D-9021 del 23 de septiembre de 2021. (Folio 10-16).

Que en el escrito arriba referenciado, se observa que **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces, se encontraba en mora para la época de los hechos, de efectuar el pago de los aportes a la caja de compensación Comfenalco de los meses de octubre, noviembre y diciembre de 2019, lo cual provocó su expulsión. Visible a folios 10 a 16.

Que por medio de auto 1454 del 15 de diciembre de 2021 se determinó la existencia de méritos para adelantar procedimiento administrativo sancionatorio, el cual, se remitió a la dirección electrónica airesfaosdelquindio@gmail.com, surtida en debida forma, según certificado No. **E69030243-S** expedida por la empresa de correo certificado 472. (Folios 17 a 19).

7. Que, a través de oficio, se comunicó a la dirección electrónica airesfaosdelquindio@gmail.com, surtida en debida forma, según certificado No. **E69030243-S** expedida por la empresa de correo certificado 472. (Folios 17 a 19).

8. Que mediante Auto No. 701 del 13 de junio de 2022, se inició un procedimiento administrativo sancionatorio y se formulan cargos en contra de **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces (Folio 20).

9. Que a través de oficio, se citó para notificación personal a la dirección Barrio El Jubileo, manzana 7, casa 9, de Armenia, Quindío, el Auto de trámite No. 701 del 13 de junio de 2022, por medio del cual, se inició un procedimiento administrativo sancionatorio y se formulan cargos en contra de **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, el cual fue devuelto según la guía No. YG288558830CO, expedida por la empresa de correo certificado 472 (Folio 25); de igual manera, se procedió a comunicar a través de correo electrónico a la dirección electrónica airesfaosdelquindio@gmail.com, entregada el 10 de agosto de 2022, según certificado de la empresa de correo certificado 472 E8238397-S; además, se procedió a realizar la publicación del aviso de comunicación de acto administrativo en la página web de esta entidad territorial habilitada para tal fin (Folio 28); pasado el termino legal, no compareció el querellado, motivo por el cual, se procedió a realizar la notificación por aviso en la página web de esta cartera ministerial, surtida el 16 de septiembre de 2022 (35)

10. Que **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, no presentó escrito de descargos

11. Que a través de Auto No. 1503 del 20 de diciembre de 2022 se realizó el traslado de alegatos de conclusión, siendo devuelto por la empresa de correo certificado 472; por lo que se procedió a realizar la publicación del aviso de comunicación de acto administrativo en la página web de esta entidad territorial habilitada para tal fin (Folio 41); pasado el termino legal, no compareció el querellado, la cual surtió efecto a partir del 13 de enero de 2023.

12. Que **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS** no presentó escrito de alegatos de conclusión.

IV. FORMULACIÓN DE CARGOS

A través del Auto No. 701 del 13 de junio de 2021 el despacho formuló cargos en contra de **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de

Continuación del Resolución "Por medio de la cual se resuelve un procedimiento administrativo sancionatorio"

ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces, por presunta violación a la normatividad laboral; los cargos imputados fueron:

CARGO ÚNICO

AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces, no realizó el pago de los aportes a la Caja de Compensación Familiar Comfenalco Quindío de los meses octubre, noviembre y diciembre de 2019 por los trabajadores a su cargo, lo cual provocó su expulsión de la Caja de Compensación tal como consta en el reporte con radicado D – 142 de esa entidad, incurriendo en la presunta violación de las obligaciones previstas en la ley 21 de 1982 en especial las establecidas en los artículos 7 No. 4, artículo 10, 15 y 45; los artículos 2.2.7.2.3.2., 2.2.7.2.3.3., y 2.2.7.2.3.4 del Decreto Único Reglamentario del Sector Trabajo 1072 de 2015 y la Ley 828 de 2003, artículo 5.

V. PRUEBAS QUE OBRAN EN EL EXPEDIENTE

Obran como pruebas las siguientes:

- Reporte Comfenalco Quindío
- Liquidación de aportes 1485 de 2020
- Resolución de expulsión N°473 de 2020

VI. DESCARGOS Y ALEGATOS DE CONCLUSIÓN

Respecto al traslado de alegatos de conclusión, **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces, no presentó escrito.

VII. CONSIDERACIONES DEL DESPACHO

Este despacho es competente para pronunciarse en el presente asunto, de conformidad con el numeral 8 del parágrafo tercero del artículo 2 y el artículo 14 de la Resolución 3455 de 2021 y el numeral 2 del artículo 3 de la Ley 1610 de 2013.

Después de revisar y analizar detalladamente las etapas del Procedimiento, todas las pruebas disponibles y determinar que todas las Actuaciones Procesales se adelantaron ajustadas a la respectiva normatividad, se evidencia que no hay ninguna actuación viciada de nulidad y cumpliendo lo ordenado por el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, se procede a resolver el respectivo Procedimiento Administrativo.

A. ANALISIS DE LOS HECHOS Y LAS PRUEBAS

Para probar la situación fáctica y la vulneración y la vulneración de normas achacadas al investigado en el único cargo formulado, el despacho tiene como prueba el incumplimiento de la obligación del empleador frente a la garantía de la prestación social del subsidio familiar, documento con radicado D-142 del 6 de enero de 2021, expedido por la Caja de Compensación familiar COMFENALCO QUINDIO, mediante en cual informa la expulsión del investigado, por haberse atrasado en el pago de los meses de octubre, noviembre y diciembre de 2019 por cuatro (4) trabajadores a su cargo.

Así mismo fue valorada la Resolución No. 473 del 31 de marzo de 2020, donde se evidencia que la Caja de Compensación familiar COMFENALCO, culminó el proceso de fiscalización y cobro de los aportes adeudados, sin que fuera atendido el procedimiento preventivo efectuado por la administración, e los recursos parafiscales del sistema del subsidio familiar, a pesar de contar con el término de un mes para poner al día su situación, luego de la notificación de la liquidación de aportes No. 1485 del 21 de febrero de 2020.

Luego de analizar detalladamente la documentación que obra en el expediente, se tiene que **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces, incumplió su obligación de pagar los aportes parafiscales durante los meses de octubre, noviembre y diciembre de 2019, a favor de cuatro (4) trabajadores a su cargo, tal y como lo reportó la Caja de Compensación familiar en el oficio No. D-142 del 6 de enero de 2021.

Durante el curso de la investigación administrativa, el investigado tuvo la oportunidad de ejercer su derecho de defensa y aportar los medios de prueba para desvirtuar los cargos imputados por el despacho, sin embargo no ejerció el derecho de contradicción durante el proceso, por este motivo, luego de realizar el análisis de las pruebas en su conjunto, no pudieron desvirtuarse los hechos puestos en conocimiento por la Caja de Compensación Familiar COMFENALCO QUINDIO.

En la presente investigación administrativa laboral se pudo determinar el incumplimiento de las obligaciones del empleador al no realizar el pago oportuno de los aportes parafiscales durante el termino establecido por la Ley a favor de cuatro (4) trabajadores, por lo que, de acuerdo con el análisis y la valoración de las pruebas que reposan en el expediente, las cuales fueron apreciadas en conjunto de acuerdo con las reglas de la sana crítica, conducen al despacho a determinar y confirmar los cargos formulados en este procedimiento administrativo sancionatorio.

B. ANALISIS Y VALORACION JURIDICA DE LAS NORMAS CON LOS HECHOS PROBADOS

Se procede a realizar una valoración jurídica en relación con los hechos probados y los cargos formulados en concordancia con las normas que se mencionan a continuación, con el fin de determinar la objetividad de la violación:

El cargo formulado a **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, fue el siguiente:

"CARGO ÚNICO

AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces, no realizó el pago de los aportes a la Caja de Compensación Familiar Comfenalco Quindío de los meses octubre, noviembre y diciembre de 2019 por los trabajadores a su cargo, lo cual provocó su expulsión de la Caja de Compensación tal como consta en el reporte con radicado D - 142 de esa entidad, incurriendo en la presunta violación de las obligaciones previstas en la ley 21 de 1982 en especial las establecidas en los artículos 7 No. 4, artículo 10, 15 y 45; los artículos 2.2.7.2.3.2., 2.2.7.2.3.3., y 2.2.7.2.3.4 del Decreto Único Reglamentario del Sector Trabajo 1072 de 2015 y la Ley 828 de 2003, artículo 5.

El artículo 7 de la Ley 21 de 1982, precisa:

"Están obligados a pagar el subsidio familiar y a efectuar aportes para el Servicio Nacional de Aprendizaje (SENA):

Continuación del Resolución "Por medio de la cual se resuelve un procedimiento administrativo sancionatorio"

(...)

4º. *Los empleados que ocupen uno o más trabajadores permanentes*".

Por su parte, el artículo 10 de la Ley 21 de 1982, señala:

"Los pagos por concepto de los aportes anteriormente referidos se harán dentro de los diez (10) primeros días del mes siguiente al que se satisface".

Así mismo el artículo 45 de la Ley 21 de 1982, dispone:

"La calidad de miembro o afiliado de la respectiva Caja se suspende por mora en el pago de los aportes y se pierde en virtud de la resolución dictada por el consejo Directivo de la misma, por causa grave, se entiende como tal, entre otras, el suministro de datos falsos por parte del empleados a la respectiva Caja, la violación de las normas sobre salarios mínimos, reincidencia en la mora del pago de los aportes y el envío de informes que den lugar a la disminución de aportes o al pago fraudulento del subsidio" (...).

Aunado a lo anterior, el artículo 15 de la misma Ley consagra que: *"Los empleadores obligados al pago de aporte para el subsidio familiar, ... y los demás con destinación especial, según los artículos 7 y 8, deberán hacerlo por conducto de una Caja de Compensación Familiar que funcione dentro de la ciudad o localidad donde se causen los salarios o de la Caja más próxima dentro de los límites de los respectivos departamentos..."*.

De tal manera que de conformidad con lo dispuesto en el artículo 7 de la Ley 21 de 1982 en concordancia con el artículo 15, todo empleador con uno o más trabajadores permanentes, está obligado a pagar el subsidio familiar por conducto de una caja de compensación familiar que opere en la ciudad o localidad donde sus respectivos trabajadores causen sus salarios, por ende, están obligados a efectuar los aportes para el pago del subsidio familiar con sujeción a lo dispuesto en las citadas normas.

Por su parte, el Decreto Único Reglamentario del Sector Trabajo 1072 de 2015, determina:

"ARTICULO 2.2.7.2.3.2. Suspensión del afiliado. La suspensión de afiliado de que trata el artículo 45 de la Ley 21 de 1982 se produce por mora en el pago de aportes.

Las cajas de compensación familiar, mientras subsista la suspensión, podrán prestar servicios a los trabajadores de la empresa suspendida".

"ARTICULO 2.2.7.2.3.3. Pérdida de la calidad de afiliado. La calidad de afiliado se pierde por retiro voluntario o por expulsión mediante decisión motivada del Consejo Directivo de la caja de compensación familiar fundada en causa grave.

Corresponde al Consejo Directivo adoptar el procedimiento para la expulsión de afiliados".

"ARTICULO 2.2.7.2.3.4. Pago de aportes adeudados. Cuando el empleador incurso en suspensión o pérdida de la calidad de afiliado a una caja por no pago de aportes, cancele lo debido a la caja, esta pagará a los trabajadores beneficiarios de aquel tantas cuotas de subsidio cuantas mensualidades haya satisfecho".

En igual obligación estará la caja cuando afilie empleadores que paguen aportes retroactivos."

Ahora la Ley 789 de 2002, establece en el párrafo 4 del artículo 21 que: *"Cuando una caja deba desafiliar a una empresa o afiliado, por mora de 2 meses en el pago de sus aportes o inexactitud en los mismos, deberá previamente darle oportunidad de que se ponga al día y corrija las inconsistencias, para lo cual se otorgará un mes contado a partir del recibo de la liquidación escrita de lo adeudado. Pasado el término*

Continuación del Resolución "Por medio de la cual se resuelve un procedimiento administrativo sancionatorio"

procederá a su desafiliación, pero deberá volver a recibir la afiliación si se la solicitan, previa cancelación de lo adeudado, más los aportes correspondientes a los términos de desafiliación.

Por tanto, los empleadores que incurran en mora, pueden quedar incursos en suspensión o pérdida de su calidad de afiliado ante la respectiva Caja de Compensación por el no pago de aportes, previa a esta situación, corresponde a la Caja de Compensación Familiar, darle la oportunidad de que se ponga al día o corrija las inconsistencias, para lo cual deberá otorgarle el término de 1 mes contado a partir del recibo de la liquidación escrita de lo adeudado, pasado dicho término procederá a su desafiliación.

Conclúyase de lo anterior que, el empleador antes de ser desafiliado por la Caja de Compensación Familiar, tiene la oportunidad dentro del mes siguiente a requerimiento realizado de poner al día sus aportes, evitando con ellos las consecuencias establecidas en la norma y el inicio del procedimiento pertinente por parte del Ministerio del Trabajo en cumplimiento de las disposiciones legales contenidas en el artículo 5 de la Ley 828 de 2003, que establece:

Artículo 5°. Sanciones Administrativas. Las autoridades o personas que tengan conocimiento sobre conductas de evasión o elusión, deberán informarlas en forma inmediata al Ministerio de la Protección Social tratándose de pensiones o riesgos profesionales y aportes a las Cajas de Compensación Familiar, Sena, ICBF o a la Superintendencia Nacional de Salud. El Ministerio de la Protección Social y la Superintendencia Nacional de Salud o la autoridad competente según el caso dentro de los diez (10) días siguientes al recibo de la queja, correrán traslado al empleador o trabajador independiente responsable, quien deberá acreditar el pago o la inexistencia de la obligación que se le imputa en un plazo de treinta (30) días. En el evento en que no se acredite el pago en el plazo mencionado, existiendo obligación comprobada y no desvirtuada, el Ministerio de la Protección Social o la Superintendencia Nacional de Salud, según sea el caso, impondrá las sanciones previstas en la ley, que, tratándose de multas, no podrán ser inferiores al cinco por ciento (5%) del monto dejado de pagar.

Con base en la normatividad transcrita, para el objeto del presente pronunciamiento, se tiene que **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, incumplió con la obligación de realizar el pago de los aportes parafiscales a la Caja de Compensación Familiar COMFENALCO QUINDIO, de los meses de octubre, noviembre y diciembre de 2019, a pesar de ocupar permanente más de cuatro (4) trabajadores, provocado su expulsión por parte de la Caja, previo requerimiento de poner al día los aportes; situación que se sanciona en este caso teniendo en cuenta el incumplimiento de las obligaciones como empleador, tal y como quedó demostrado con las pruebas documentales que reposan en el expediente.

Ergo, el análisis normativo y la valoración de las pruebas que reposan dentro del procedimiento administrativo sancionatorio, se determina que el **investigado** violó la normativa vigente en materia laboral respecto al incumplimiento del pago oportuno del subsidio familiar; lo que lo hace objeto de una sanción administrativa por parte del ministerio en el marco de sus competencias de policía administrativa.

C. RAZONES QUE FUNDAMENTA LA DECISION.

Considera el despacho que **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS** no dio aplicación y cumplimiento a las normas laborales en materia del pago de aportes parafiscales en los términos establecidos por la Ley 21 de 1982, lo anterior de conformidad con la función de policía administrativa que otorga la Ley 1610 de 2013, en el numeral segundo del artículo tercero, el cual precisa que "*Como autoridades de policía del trabajo, la facultad coercitiva se refiere a la posibilidad de requerir o sancionar a los responsables de la inobservancia o violación de una norma del trabajo, aplicando siempre el principio de proporcionalidad*".

En el presente caso se tiene que de los documentos aportados por la Caja de Compensación Familiar **COMFENALCO QUINDIO**, se evidencia el incumplimiento de la obligación pago de los aportes parafiscales por parte la investigada, presentando tres periodos en mora en los siguientes meses:

Continuación del Resolución "Por medio de la cual se resuelve un procedimiento administrativo sancionatorio"

MES	AÑO
Octubre	2019
Noviembre	2019
Diciembre	2019

Lo anterior, teniendo en cuenta el análisis de los documentos aportados por la Caja de Compensación, de los cuales se desprende que NO el pago de los aportes de estos periodos, lo cual motivó a su expulsión de la caja de compensación.

En la presente investigación administrativa laboral se pudo determinar el incumplimiento de las obligaciones del empleador, al no realizar el pago de los aportes parafiscales dentro del término establecido para ello por la ley, lo que generó la vulneración de los derechos laborales de cuatro (4) trabajadores¹ que se encontraban a cargo del investigado, hecho que pudo ser constatado por parte de este Despacho, según las pruebas analizadas y que corroboran el reporte enviado por la señora GINNA LICETH BEDOYA VELEZ, Coordinadora de Subsidio Familiar de la caja de compensación familiar COMFENALCO QUINDIO, mediante oficio con radicado interno 05EE202172630010000059 del 7 de enero de 2021 y los demás documentos remitidos por Comfenalco.

La Corte Constitucional ha definido la naturaleza jurídica del subsidio familiar en los siguientes términos:

"Naturaleza jurídica del subsidio familiar. En líneas generales, del anterior panorama de desarrollo histórico puede concluirse que el subsidio familiar en Colombia ha buscado beneficiar a los sectores más pobres de la población, estableciendo un sistema de compensación entre los salarios bajos y los altos, dentro de un criterio que mira a la satisfacción de las necesidades básicas del grupo familiar.

Los medios para la consecución de este objetivo son básicamente el reconocimiento de un subsidio en dinero a los trabajadores cabeza de familia que devengan salarios bajos, subsidio que se paga en atención al número de hijos; y también en el reconocimiento de un subsidio en servicios, a través de programas de salud, educación, mercadeo y recreación. El sistema de subsidio familiar es entonces un mecanismo de redistribución del ingreso, en especial si se atiende a que el subsidio en dinero se reconoce al trabajador en razón de su carga familiar y de unos niveles de ingreso precarios, que le impiden atender en forma satisfactoria las necesidades más apremiantes en alimentación, vestuario, educación y alojamiento.

*Los principios que lo inspiraron y los objetivos que persigue, **han llevado a la ley y a la doctrina a definir el subsidio familiar como una prestación social legal, de carácter laboral. Mirado desde el punto de vista del empleador, es una obligación que la ley le impone, derivada del contrato de trabajo.** Así mismo, el subsidio familiar es considerado como una prestación propia del régimen de seguridad social"². (Negrilla y Subraya propias)*

Así mismo, este alto tribunal en sentencia T – 586 de 2004, puntualizó:

"El pago de los aportes a las cajas de compensación familiar es una obligación que la ley impone al empleador. El empleador no está legitimado para justificar el incumplimiento de una obligación constitucional y legal relacionada con el pago del subsidio familiar invocando trámites e ineficiencias de terceros".

¹ Oficio con radicado D-142 obrante a folio 1.

² Sentencia T – 586 de 2004

Continuación del Resolución "Por medio de la cual se resuelve un procedimiento administrativo sancionatorio"

Ergo, la obligación del empleador es velar por el estricto cumplimiento de los aportes una vez se efectúe la vinculación de los trabajadores a su nómina, ello para satisfacer el pago de la prestación social del subsidio familiar regulado en la Ley 21 de 1982.

Conocido esto, procede la imposición de la sanción pecuniaria por el incumplimiento de las obligaciones como empleador, en el marco del principio de la proporcionalidad.

Esta sanción cumplirá en el presente caso una función de protección al cumplimiento de las disposiciones legales vigentes en materia laboral, específicamente en lo que se refiere al pago de aportes parafiscales, ya que se tiene que el incumplimiento de la obligación conlleva a la pérdida de la calidad de afiliado y por consiguiente, el trabajador no recibe subsidio familiar en dinero ni en especie³.

D. GRADUACION DE LA SANCIÓN

Con relación a la función de vigilancia, control y cumplimiento de las normas laborales, el artículo 485 del Código Sustantivo del Trabajo establece:

ARTICULO 485. AUTORIDADES QUE LOS EJERCITAN. La vigilancia y el control del cumplimiento de las normas de este Código y demás disposiciones sociales se ejercerán por el Ministerio del Trabajo en la forma como el Gobierno, o el mismo Ministerio, lo determinen.

Ahora bien, según lo establecido en el artículo 486 del Código Sustantivo del Trabajo, las sanciones y atribuciones son las siguientes:

2. <Numeral modificado por el artículo 7 de la Ley 1610 de 2013. El nuevo texto es el siguiente:> Los funcionarios del Ministerio del Trabajo y Seguridad Social que indique el Gobierno, tendrán el carácter de autoridades de policía para lo relacionado con la vigilancia y control de que trata el numeral anterior y están facultados para imponer cada vez multas equivalentes al monto de uno (1) a cinco mil (5.000) veces el salario mínimo mensual vigente según la gravedad de la infracción y mientras esta subsista, sin perjuicio de las demás sanciones contempladas en la normatividad vigente. Esta multa se destinará al Servicio Nacional de Aprendizaje, SENA.

La imposición de multas, de otras sanciones o de otras medidas propias de su función como autoridades de policía laboral por parte de los funcionarios del Ministerio del Trabajo que cumplan funciones de inspección, vigilancia y control, no implican en ningún caso, la declaratoria de derechos individuales o definición de controversias.

El artículo 5 de la ley 828 de 2003, así:

Artículo 5º. Sanciones Administrativas. Las autoridades o personas que tengan conocimiento sobre conductas de evasión o elusión, deberán informarlas en forma inmediata al Ministerio de la Protección Social tratándose de pensiones o riesgos profesionales y aportes a las Cajas de Compensación Familiar, Sena, ICBF o a la Superintendencia Nacional de Salud. El Ministerio de la Protección Social y la Superintendencia Nacional de Salud o la autoridad competente según el caso dentro de los diez (10) días siguientes al recibo de la queja, correrán traslado al empleador o trabajador independiente responsable, quien deberá acreditar el pago o la inexistencia de la obligación que se le imputa en un plazo de treinta (30) días. En el evento en que no se acredite el pago en el plazo mencionado, existiendo obligación comprobada y no desvirtuada, el Ministerio de la Protección Social o la Superintendencia Nacional de Salud, según sea el caso, impondrá las sanciones previstas en la ley, que, tratándose de multas, no podrán ser inferiores al cinco por ciento (5%) del monto dejado de pagar.

Para efectos de determinar la graduación de la sanción con base en los principios de razonabilidad y proporcionalidad, se observa la concurrencia de los siguientes criterios establecidos en el artículo 12 de la Ley 1610 de 2013:

1. Daño o peligro generado a los intereses jurídicos tutelados.
2. Beneficio económico obtenido por el infractor para sí o a favor de un tercero.
3. Reincidencia en la comisión de la infracción.
4. Resistencia, negativa u obstrucción a la acción investigadora o de supervisión.

³ Artículo 45 de la ley 21 de 1982

Continuación del Resolución "Por medio de la cual se resuelve un procedimiento administrativo sancionatorio"

5. Utilización de medios fraudulentos o utilización de persona interpuesta para ocultar la infracción u ocultar sus efectos.
6. Grado de prudencia y diligencia con que se hayan atendido los deberes o se hayan aplicado las normas legales pertinentes.
7. Renuencia o desacato en el cumplimiento de las órdenes impartidas por la autoridad competente.
8. Reconocimiento o aceptación expresa de la infracción antes del decreto de pruebas.
9. Grave violación a los Derechos Humanos de las y los trabajadores.

Conforme a lo anterior el criterio de graduación que aplica al presente asunto por la conducta del investigado, es el siguiente:

1. Daño o peligro generado a los intereses jurídicos tutelados.

De la lectura de la norma citada, resulta claro que hay lugar a la imposición de una sanción por parte de este Despacho, toda vez que el investigado se encontraba en mora de los aportes parafiscales de tres (3) trabajadores afiliados, situación que originó la expulsión del sistema de cada uno de los trabajadores y el correspondiente reporte al Ministerio del Trabajo.

Encuentra el despacho que esta conducta pudo poner en peligro el derecho fundamental constitucional del derecho al trabajo y a gozar del mismo en condiciones dignas y justas del trabajador, y afectó, con su proceder, de manera grave el normal desarrollo de su vida personal y familiar, pues con el hecho de no realizar el pago oportuno del aporte se genera la suspensión de la calidad de afiliado, por consiguiente, el afiliado no recibe el subsidio familiar en dinero ni en especie, además, la reincidencia conlleva a la pérdida de calidad de afiliado.

2. Beneficio Económico obtenido por el infractor para sí o a favor de un tercero.

La conducta desplegada por la infractora al no realizar de manera oportuna el pago de los aportes parafiscales, constituye un acto de negligencia, al vulnerar la ley y sustraerse del cumplimiento de sus obligaciones, pues desde el mismo momento en que se dio inicio a la relación laboral entre los trabajadores y **AIRES FAOS DEL QUINDIO SAS**, se debía cumplir con la obligación legal de cancelar dentro de los primeros diez días de cada mes los aportes parafiscales, hechos que fueron omitidos por parte del empleador, durante los meses de octubre, noviembre y diciembre de 2019.

3. Reincidencia en la comisión de la infracción.

El despacho observa que la infractora incumplió con su obligación, pues el empleador no realizó las cotizaciones de los meses de octubre, noviembre y diciembre de 2019 dentro de los periodos establecidos por la ley, sin embargo, desconoce de una sanción previa por la misma infracción a la norma, por lo que no es reincidente.

4. Reconocimiento o aceptación expresa de la infracción antes del decreto de pruebas.

En lo concerniente a este punto, este despacho no evidencia dentro de los documentos que reposan en el expediente que el investigado reconociera o aceptara expresamente la falta.

5. Grado de prudencia y diligencia con que se hayan atendido los deberes o se hayan aplicado las normas legales pertinentes.

Tenemos que el infractor no tuvo la intención de subsanar su comportamiento frente a la norma violada, posterior a la desafiliación de la Caja de Compensación Familiar.

Continuación del Resolución "Por medio de la cual se resuelve un procedimiento administrativo sancionatorio"

En ese orden de ideas, para determinar la dosimetría de la sanción a imponer se parte de los siguientes parámetros:

Monto de la sanción: entre 1 y 5000 SMLMV.

Número de trabajadores afiliados a la Caja de Compensación: 1

En ese orden de ideas, para determinar la dosimetría de la sanción a imponer se parte de los siguientes parámetros:

Bienes jurídicos tutelados: en el presente caso, los bienes jurídicos tutelados son el derecho al trabajo en condiciones dignas y justas.

Gravedad de la infracción: la acción del empleador contraria el espíritu del legislador, ya que atenta contra el orden jurídico-institucional que pretende hacer valer los derechos fundamentales del trabajo, lo que hace que esta sea calificada como una falta grave.

Por lo anterior, dada la actitud procesal del investigado y la afectación de los derechos de los trabajadores, resulta proporcional tener en cuenta el atenuante e imponer la sanción mínima, equivalente a un (1) salario mínimo legal mensual vigente.

En consecuencia, la Inspectoría de Trabajo y Seguridad Social adscrita al Grupo de Prevención, Inspección, Vigilancia, Control, Resolución de Conflictos y Conciliación;

RESUELVE

ARTÍCULO PRIMERO: SANCIONAR a **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces, por infringir el contenido de los artículos 7 No. 4, 10, 15 y 45 la Ley 21 de 1982, en materia del cumplimiento de la obligación de efectuar el pago oportuno de los aportes a Caja de Compensación Familiar.

ARTICULO SEGUNDO: : IMPONER a **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces, **MULTA de UN (1) SALARIO MÍNIMO LEGAL MENSUAL VIGENTE** que a la fecha de expedición de la presente Resolución ascienden a la suma de **UN MILLÓN CIENTO SESENTA PESOS MCTE (\$1.160.000)**, que equivalen a **27.35 UVT**, que tendrán destinación específica a la cuenta asignada por la Dirección del tesoro Nacional con destino al **FONDO PARA EL FORTALECIMIENTO DE LA INSPECCIÓN, VIGILANCIA Y CONTROL DEL TRABAJO Y LA SEGURIDAD SOCIAL – FIVICOT**.

PARÁGRAFO PRIMERO: El pago correspondiente a la multa impuesta, deberá ser consignado únicamente a través del botón banner PUNTO VIRTUAL – Pagos Electrónicos (PSE) del sitio web del BANCO AGRARIO (<https://www.bancoagrario.gov.co/Paginas/default.aspx>), en la Cuenta denominada DTN - OTRAS TASAS MULTAS Y CONTRIBUCIONES NO ESPECIFICADAS ENTIDADES, con número 300700011459 y código de portafolio del Ministerio del Trabajo 377, identificando como concepto de pago el número y año de Resolución que impone la multa y señalando que corresponde al Fondo para el Fortalecimiento de la Inspección, Vigilancia, Control del Trabajo y la Seguridad Social (FIVICOT).

Copia del comprobante de pago deberá remitirse de manera inmediata a su realización, a esta Dirección Territorial al correo electrónico dtquindio@mintrabajo.gov.co y a las siguientes direcciones de correo

Continuación del Resolución "Por medio de la cual se resuelve un procedimiento administrativo sancionatorio"

electrónico del Grupo de Tesorería del Ministerio del Trabajo, mmosquera@mintrabajo.gov.co y mcgarcia@mintrabajo.gov.co.

PARÁGRAFO SEGUNDO: Se advierte que en caso de no realizar la consignación de los valores de la multa en el término de quince (15) días hábiles posteriores a la notificación del presente acto administrativo, se cobrarán intereses moratorios a la tasa legalmente prevista, correspondiente la rata del doce por ciento (12 por 100) anual, desde el día en que se hagan exigibles hasta aquel en que se verifique el pago conforme a lo señalado en el Artículo 9 de la Ley 68 de 1923 y se dará inicio a los diferentes procesos de cobro conforme a la Ley.

ARTÍCULO TERCERO: NOTIFICAR a **AIRES FAOOS DEL QUINDIO SAS**, sociedad por acciones simplificada, quien se identifica con NIT N° 901232811-0, representada legalmente por **OSCAR ANDRES RAMIREZ CASTAÑEDA**, identificado con cedula de ciudadanía No. 1.094.896.790 y/o quien haga sus veces, de acuerdo con lo señalado en el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (Ley 1437 de 2011).

ARTÍCULO CUARTO: INFORMAR en la diligencia de notificación que contra la presente resolución procede el recurso de reposición ante el funcionario que expide la resolución y el de apelación ante el superior jerárquico Directora Territorial Quindío, los cuales deberán interponerse dentro de los diez (10) días siguientes a su notificación, de conformidad con el artículo 74 y siguientes del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

BEATRIZ ELENA LÓPEZ RESTREPO
INSPECTORA DE TRABAJO Y SEGURIDAD SOCIAL
GRUPO PIVC - RCC

Proyectó: Beatriz Elena LR
Revisó: Angélica María TC