

REPUBLICA DE COLOMBIA



Libertad y Orden

MINISTERIO DE TRABAJO

RESOLUCION NÚMERO 000039 DE 27 JUN 2019

POR EL CUAL SE ORDENA EL ARCHIVO DE UNA AVERIGUACION PRELIMINAR

La Coordinadora del Grupo de Prevención, Inspección, Vigilancia y Control de la Dirección Territorial de Bogotá, en uso de sus facultades legales establecidas en el Código Sustantivo del Trabajo y en especial la establecida en el Convenio 81 de 1947 de la Organización Internacional del Trabajo, el Decreto 4108 de 2011, la Ley 1437 de 2011, la Ley 1610 de 2013, la Resolución 2143 de 2014, y demás normas concordantes

CONSIDERANDO

ANTECEDENTES FÁCTICOS

Por medio de memorando interno, de fecha 28 de agosto de 2018 emitido por la Oficina Asesora Jurídica a la Dirección Territorial de Bogotá, se remite por competencia y para el inicio del trámite administrativo a que haya lugar, el radicado 05SE20181204000049989 del 27/08/2018 el cual contiene la respuesta al Juzgado 26 Civil Municipal de Bogotá, dentro de la acción de tutela instaurada por la señora ALBA MATILDE CORTEZ RODRIGUEZ con cédula No. 23108544 contra ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA, MINISTERIO DE TRABAJO Y OTROS, radicado número 2018-00872, por falta de pago de acreencias laborales (FI 01 al 06).

ACTUACION PROCESAL

- 1- Mediante Auto N°682 de fecha 11 de octubre de 2018 la Coordinación del Grupo de Prevención, Inspección, Vigilancia y Control, comisionó a la Inspectora Treinta y Dos (32) de Trabajo para realizar visita, averiguación preliminar y si es procedente proceso sancionatorio, a la empresa AGEMSER CALLEJA COMPAÑÍA LTDA, con Nit. 900316901-3 (fl 09).
- 2- A través de oficio con radicado 08SE2018731100000014006 fechado del 11 de octubre de 2018, la Inspectora de conocimiento comunica al empleador de la queja radicada en su contra (fl 10).
- 3- A través de oficio con radicado 08SE2018731100000014006 fechado del 11 de octubre de 2018 la Inspectora de conocimiento comunica a la parte quejosa, que la queja se encuentra en estado de averiguación preliminar. (fl 11).
- 4- A través de oficio con radicado 08SE2018731100000014228 fechado del 17 de octubre de 2018, la Inspectora de conocimiento requiere al empleador para que allegue pruebas documentales (fl 12).
- 5- Mediante Auto de fecha 17 de octubre de 2018, la funcionaria comisionada procedió a ordenar la práctica de pruebas documentales. (fl 13).

Que en virtud a lo dispuesto en el Auto de fecha 17 de octubre de 2018, el empleador, señor LEON JAVIER HERNÁNDEZ GALVEZ, con cédula 3228051, en calidad de propietario del establecimiento de comercio ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA, allega escrito radicado bajo el No. 11EE2018731100000039332 del 14 de noviembre de 2018, mediante el cual, anexa los siguientes documentos (fls 14 al 27), con relación a la señor(a) ALBA MATILDE CORTEZ RODRIGUEZ, ya identificada.

RESOLUCION NÚMERO 002239 DE 27 JUN 2019
POR EL CUAL SE ORDENA EL ARCHIVO DE UNA AVERIGUACION PRELIMINAR

- Escrito mediante el cual el señor LEON JAVIER HERNÁNDEZ GALVEZ, con cédula 3228051 aclara que él es propietario del establecimiento de comercio ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA, y que fue con este que se llevó a cabo la vinculación laboral de la señora ALBA MATILDE CORTEZ RODRIGUEZ, y no con la persona jurídica AGEMSER CALLEJA COMPAÑÍA LTDA, con Nit. 900316901-3, igualmente, informa que no puede allegar los desprendibles de nómina por cuanto fueron extraviados (fl 14 y 15).
 - Copia del contrato de trabajo, mediante el cual se acredita que el empleador es LEON JAVIER HERNÁNDEZ GALVEZ, con cédula 3228051, como propietario del establecimiento de comercio ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA y que la relación laboral inicio el 08 de febrero de 2016 (fl 16);
 - Copia de la denuncia interpuesta ante la Fiscalía General de la Nación por el señor LEON JAVIER HERNÁNDEZ GALVEZ, del 18 de octubre de 2016, debido a la pérdida de documentos (fl 17).
 - Copia de las planillas de pago a Seguridad Social Integral de ASOPAGOS S.A., de fecha 30 de agosto de 2018, donde se observa que la razón social es ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA, con identificación 3228051, con sello de agua donde se lee: "PAGADO", correspondiente a la quejosa para los ciclos 2016/02 -con novedad de ingreso- y 2016/03 -con novedad de retiro- (fls 18 a 22).
 - Documentos expedidos por la ARL SURA, mediante la cual se establece que la quejosa estuvo afiliada desde 08 de febrero al 17 de marzo de 2016 (fls 23 y 24).
 - Copia de un recibo de caja del 08 de abril de 2016, por concepto de adelanto de liquidación, suscrito por quejosa en señal de recibido.
 - Copia de la liquidación del contrato de trabajo de la quejosa, efectuada por ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA, con identificación 3228051-7, con la correspondiente copia del título judicial constituido a su favor, No. A 6650480 (fls 26 a 27).
- 6- Mediante Auto 605 del 02 de abril de 2019, se reasigna el conocimiento del caso por cambio del inspector del trabajo y seguridad social. (fl 28)

ACLARACIÓN DE LA PARTE QUERELLADA

Es así como con base a la anterior documental, en primera instancia se establece que el empleador de la señora ALBA MATILDE CORTEZ RODRIGUEZ, ya identificada, para el período comprendido entre el 08 de febrero de 2016 al 17 de marzo de 2016 es el señor LEON JAVIER HERNÁNDEZ GALVEZ, con cédula 3228051 en calidad de propietario del establecimiento de comercio ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA, y no la persona jurídica AGEMSER CALLEJA COMPAÑÍA LTDA, con Nit. 900316901-3, como se había establecido en el auto de averiguación preliminar No. 682 del 11 de octubre de 2018.

FUNDAMENTOS JURÍDICOS

Tratándose de aspectos de competencia del Grupo de Prevención, Inspección, Vigilancia y Control del Ministerio de Trabajo, los Inspectores de Trabajo y Seguridad Social, tendrán el carácter de policía administrativa laboral, encargados de verificar e inspeccionar el cumplimiento de la normativa laboral y del Sistema General de Seguridad Social, en caso de encontrar violación a dichas disposiciones o la realización de actos que impidan o retarden el cumplimiento de las actividades propias de la labor de inspección, tiene la potestad para imponer sanciones pecuniarias de acuerdo a la siguiente normatividad:

Constitución Política de Colombia, artículos 83 y 209.

Artículo 83.- "Las actuaciones de los particulares y de las autoridades públicas deberán ceñirse a los postulados de la buena fe, la cual se presumirá en todas las gestiones que aquellos adelanten ante éstas."

RESOLUCION NÚMERO

DE

27 JUN 2019

POR EL CUAL SE ORDENA EL ARCHIVO DE UNA AVERIGUACION PRELIMINAR

Artículo 209.- "La función administrativa está al servicio de los intereses generales y se desarrolla con fundamento en los principios de igualdad, moralidad, eficacia, economía, celeridad, imparcialidad y publicidad, mediante la descentralización, la delegación y la desconcentración de funciones."

"Las autoridades administrativas deben coordinar sus actuaciones para el adecuado cumplimiento de los fines del Estado. La administración pública, en todos sus órdenes, tendrá un control interno que se ejercerá en los términos que señale la ley."

Artículos 485 y 486 del Código Sustantivo del Trabajo.

ARTÍCULO 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."

ARTICULO 486. "ATRIBUCIONES Y SANCIONES. Los funcionarios del Ministerio de Trabajo podrán hacer comparecer a sus respectivos despachos a los empleadores, para exigirles las informaciones pertinentes a su misión, la exhibición de libros, registros, planillas y demás documentos, la obtención de copias o extractos de los mismos. Así mismo, podrán entrar sin previo aviso, y en cualquier momento mediante su identificación como tales, en toda empresa con el mismo fin y ordenar las medidas preventivas que consideren necesarias, asesorándose de peritos como lo crean conveniente para impedir que se violen las disposiciones relativas a las condiciones de trabajo y a la protección de los trabajadores en el ejercicio de su profesión y del derecho de libre asociación sindical. Tales medidas tendrán aplicación inmediata sin perjuicio de los recursos y acciones legales consignadas en ellos. Dichos funcionarios no quedan facultados, sin embargo, para declarar derechos individuales ni definir controversias cuya decisión esté atribuida a los jueces, aunque sí para actuar en esos casos como conciliadores.

Los funcionarios del Ministerio del Trabajo y Seguridad Social tendrán las mismas facultades previstas en el presente numeral respecto de trabajadores, directivos o afiliados a las organizaciones sindicales, siempre y cuando medie solicitud de parte del sindicato y/o de las organizaciones de segundo y tercer grado a las cuales se encuentra afiliada la organización sindical.

(...)

La Ley 1610 de 2013 en su artículo 1 establece la competencia general de los Inspectores de Trabajo, a saber: "Artículo 1. Competencia general. Los Inspectores de Trabajo y Seguridad Social ejercerán sus funciones de inspección, vigilancia y control en todo el territorio nacional y conocerán de los asuntos individuales y colectivos en el sector privado y de derecho colectivo del trabajo del sector público."

Resolución 2143 de 2014 artículo 7 establece las funciones de los Inspectores de Trabajo y Seguridad Social. "1. Adelantar investigación administrativo-laboral en materia de derecho laboral individual, colectivo, seguridad social en pensiones, riesgos laborales, seguridad y salud en el trabajo y demás normas sociales que sean de su competencia. (...)

Es necesario tener en cuenta Artículo 3°. Principios. Todas las autoridades deberán interpretar y aplicar las disposiciones que regulan las actuaciones y procedimientos administrativos a la luz de los principios consagrados en la Constitución Política, en la Parte Primera de este Código y en las leyes especiales Numeral. 1. En virtud del principio del debido proceso, las actuaciones administrativas se adelantarán de conformidad con las normas de procedimiento y competencia establecidas en la Constitución y la ley, con plena garantía de los derechos de representación, defensa y contradicción.

En materia administrativa sancionatoria, se observarán adicionalmente los principios de legalidad de las faltas y de las sanciones, de presunción de inocencia, de no reformatio in pejus y non bis in idem."

CONSIDERACIONES DEL DESPACHO:

RA

RESOLUCION NÚMERO 002239 DE 21 JUN 2019
POR EL CUAL SE ORDENA EL ARCHIVO DE UNA AVERIGUACION PRELIMINAR

Ahora bien y atendiendo al auto de reasignación No. 00605 del 02 de abril de 2019 (Folio 28), la Inspectora No. 32 de Trabajo y Seguridad Social efectuó el análisis de las pruebas allegadas conforme lo dispuesto en el artículo 47 de la Ley 1437 de 2011, así como en el artículo 29 de la C.P., a fin de incorporarlos al trámite de la presente averiguación preliminar; y realizado el estudio de los antedichos documentos que hacen parte del acervo probatorio se encontró la siguiente información dentro del expediente:

- Escrito mediante el cual el señor LEON JAVIER HERNÁNDEZ GALVEZ, con cédula 3228051 aclara que él es propietario del establecimiento de comercio ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA, y que fue con este que se llevó a cabo la vinculación laboral de la señora ALBA MATILDE CORTEZ RODRIGUEZ, y no con la persona jurídica AGEMSER CALLEJA COMPAÑÍA LTDA, con Nit. 900316901-3, igualmente, informa que no puede allegar los desprendibles de nómina por cuanto fueron extraviados (fl 14 y 15).
- Copia del contrato de trabajo, mediante el cual se acredita que el empleador es LEON JAVIER HERNÁNDEZ GALVEZ, con cédula 3228051, como propietario del establecimiento de comercio ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA y que la relación laboral inicio el 08 de febrero de 2016 (fl 16);
- Copia de la denuncia interpuesta ante la Fiscalía General de la Nación por el señor LEON JAVIER HERNÁNDEZ GALVEZ, del 18 de octubre de 2016, debido a la pérdida de documentos (fl 17).
- Copia de las planillas de pago a Seguridad Social Integral de ASOPAGOS S.A., de fecha 30 de agosto de 2018, donde se observa que la razón social es ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA, con identificación 3228051, con sello de agua donde se lee: "PAGADO", correspondiente a la quejosa para los ciclos 2016/02 -con novedad de ingreso- y 2016/03 -con novedad de retiro- (fls 18 a 22).
- Documentos expedidos por la ARL SURA, mediante la cual se establece que la quejosa estuvo afiliada desde 08 de febrero al 17 de marzo de 2016 (fls 23 y 24).
- Copia de un recibo de caja del 08 de abril de 2016, por concepto de adelanto de liquidación, suscrito por quejosa en señal de recibido.
- Copia de la liquidación del contrato de trabajo de la quejosa, efectuada por ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA, con identificación 3228051-7, con la correspondiente copia del título judicial constituido a su favor, No. A 6650480 (fls 26 a 27).

Que el señor LEON JAVIER HERNÁNDEZ GALVEZ, con cédula 3228051 en calidad de propietario del establecimiento de comercio ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA, atendió de manera oportuna el requerimiento realizado por la inspectora comisionada.

Aunado a lo anterior, se observa que el empleador adjunta soportes pago de los aportes a seguridad social y de prestaciones sociales, por lo que no se establece que el señor LEON JAVIER HERNÁNDEZ GALVEZ, con cédula 3228051 en calidad de propietario del establecimiento de comercio ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA, se halla sustraído de las obligaciones que le asiste en su calidad de empleador.

Así las cosas y conforme a las competencias asignadas a las Inspecciones del Trabajo mediante el artículo 7 de la Resolución 2143 de 2014, este Despacho concluye que no hay fundamento de orden legal para seguir con el trámite administrativo y se decide dar por terminada la presente Actuación Administrativa Laboral.

Este Despacho precisa que los funcionarios del Ministerio del Trabajo no están facultados para declarar derechos ni definir controversias cuya decisión esté atribuida a los Jueces, de acuerdo con el artículo 486 del Código Sustantivo del Trabajo subrogado Decreto Ley. 2351 de 1965. Art 4 y modificado por el artículo 7 de la Ley 1610 de enero de 2013, una razón de más para la decisión del presente Acto Administrativo.

Así las cosas, y estudiado el plenario no se establece la relación laboral entre la parte quejosa y la empresa AGEMSER CALLEJA COMPAÑÍA LTDA, con Nit. 900316901-3, como tampoco presunto incumplimiento de

RESOLUCION NÚMERO

DE

007

27 JUN 2010

POR EL CUAL SE ORDENA EL ARCHIVO DE UNA AVERIGUACION PRELIMINAR

la normatividad laboral y/o de seguridad social por parte de esta última, por lo que se procede al archivo de las presentes diligencias.

En mérito de lo expuesto, la Coordinación del Grupo de Prevención, Inspección, Vigilancia y Control de la Dirección Territorial de Bogotá del Ministerio del Trabajo,

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO: NO INICIAR PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO SANCIONATORIO en contra del establecimiento de comercio ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA, de propiedad del señor LEON JAVIER HERNÁNDEZ GALVEZ, con cédula 3228051, por las razones expuestas.

ARTICULO SEGUNDO: ARCHIVAR las diligencias preliminares iniciadas al radicado número 05SE20181204000049989 del 27/08/2018, en contra del establecimiento de comercio ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA, de propiedad del señor LEON JAVIER HERNÁNDEZ GALVEZ, con cédula 3228051, de conformidad con lo señalado en la parte motiva del presente proveído.

ARTÍCULO TERCERO: NOTIFICAR a las partes jurídicamente interesadas, el contenido del presente acto administrativo, conforme a lo dispuesto en los artículos 66 y siguientes del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, informando que contra este proceden los recursos de REPOSICION ante esta Coordinación y en subsidio de APELACION ante la Dirección Territorial de Bogotá D.C., interpuestos y debidamente soportados, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a la notificación personal, por aviso o al vencimiento del término de publicación según sea el caso, de acuerdo con el artículo 76 de la Ley 1437 de 2011, así:

QUERELLADO: LEON JAVIER HERNÁNDEZ GALVEZ, como propietario de ACCION CIVIL AGEMSER CALLEJA, con domicilio en la Carrera 19 Número 125 -65 de la ciudad de Bogotá.
CORREO ELECTRÓNICO: leonja.hernandez@gmail.com

QUEJOSO(a): ALBA MATILDE CORTEZ RODRIGUEZ, con domicilio en la Carrera 5 número 27-51 Sur Barrio 20 de Julio de la ciudad de Bogotá.
Celular 312 4233645.


ARTICULO CUARTO: LÍBRAR, las comunicaciones pertinentes.

NOTIFIQUESE Y CÚMPLASE



TATIANA ANDREA FORERO FAJARDO
Coordinadora Grupo de Prevención, Inspección, Vigilancia y Control

Proyecto Elaboro: Mónica M. 

Reviso: Rita V. 

Aprobó: Tatiana F.