



MINISTERIO DEL TRABAJO

27 JUN 2019

RESOLUCION No.

( 001226 )

**“Por medio de la cual se decreta un desistimiento tácito y se archiva una averiguación preliminar”**  
**RADICADO No. 11EE201873110000005544 del 15 de febrero de 2018**

La Coordinadora del Grupo de Prevención, Inspección, Vigilancia y Control de la Dirección Territorial de Bogotá, en ejercicio de sus atribuciones legales y en especial de las establecidas en la Constitución Política de Colombia, el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo y las demás normas concordantes

CONSIDERANDO

**I. INDIVIDUALIZACION DEL IMPLICADO**

Se decide en el presente proveído la responsabilidad que le asiste a la empresa "AMIGOS DEL CINE", identificada con el número de Identificación Tributaria NO REGISTRA

**II. HECHOS**

Por medio de radicado 11EE201873110000005544 del 15 de febrero de 2018, el señor ALBEIRO MENDEZ identificado con C.C. 1106775188 radica una queja en contra de "AMIGOS DEL CINE", por cuanto existe una presunta violación a las normas de carácter laboral.

En el escrito en resumen manifiestan que: (...) *“Por medio de la presente me permito solicitar una visita a la empresa amigos del cine, empresa donde labore, ya que no se pagan horas extras ni recargos nocturnos ni dominicales fuera de eso tratan a los empleados muy mal.*

*La señora PILAR MANRIQUE es una de las personas que le gusta tratar mal a los empelados y poner horas muy largas de trabajo. Sin pagar horas estras ni dominicales, quiero que se investigue la empresa y que hablen con los empleados ya que ellos no hablan por miedo a la señora Pilar Manrique” (...)*

**III. ACTUACION PROCESAL - PRUEBAS ALLEGADAS**

1. Mediante Auto No. 00000962 de fecha 13 de noviembre de 2018, la Coordinación del Grupo de Prevención, Inspección, Vigilancia y Control, Avoco conocimiento de la presente actuación y en consecuencia dicto acto de trámite para adelantar averiguación preliminar y comisiono a la Inspectora de Trabajo y Seguridad Social Dra. ALIX GOMEZ HERRERA para practicar todas aquellas pruebas que se deriven del objeto de la presente comisión y/o continuar con el Procedimiento Administrativo Sancionatorio en concordancia con la ley 1437 de 2011 y ley 1610 de 2013 a la empresa "AMIGOS DEL CINE". (fl.2).
2. Mediante Auto de fecha 15 de noviembre de 2018, el funcionario comisionado se dispone a PRACTICAR las pruebas ordenadas en el Auto de Averiguación preliminar. (fl. 3).
3. Mediante Radicado de salida No. 08SE2018731100000015435 de fecha 16 de noviembre de 2018 se comunicó el estado del radicado al querellante señor ALBEIRO MENDEZ a la dirección registrada en el oficio radicado en esta Cartera Ministerial. (fl 4).

*Bl*

4. El día 16 de noviembre de 2018 el funcionario comisionado procedió a revisar el certificado de existencia y representación legal ante RUES (Registro único empresarial y social), encontrando que la consulta sobre la razón social "AMIGOS DEL CINE" no genera resultados. (fl.5)
5. Mediante radicado de salida No. 08SE2018731100000015380 de fecha 16 de noviembre de 2018, se envió oficio con requerimiento de documentos a la empresa "AMIGOS DEL CINE" a la dirección que aparece registrada en la queja Calle 98 A No. 60 – 27, oficio que fue devuelto por la empresa de correo certificado 4 – 72 por causal "cerrado", soporte que obra a Folio 6 y 7
6. El viernes 26 de abril de 2019, la Inspectora de Trabajo y Seguridad Social Dra. ALIX GOMEZ HERRERA se traslada al sitio donde presuntamente funciona la empresa "AMIGOS DEL CINE", dirección aportada por el quejoso Calle 98 A No. 60 – 27, para realizar diligencia de Inspección de carácter general reactiva, diligencia que no fue posible realizar como se deja constancia en informe que obra a folio 8 al 11.
7. Mediante radicado No. 08SE2019731100000004101 de fecha 9 de mayo de 2019 se envió oficio al quejoso señor ALBEIRO MENDEZ a la dirección registrada en la queja solicitando información, ampliar la queja y/o aportar documentos como pruebas, oficio que fue recibido por el señor ENRIQUE MORENO el día 18 de mayo de 2019, de acuerdo con la certificación que expide la empresa de correo certificado 4 – 72, documento que obra a folio 12 y 13.

#### IV. FUNDAMENTOS JURIDICOS

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."*

*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."*

Continuación de Resolución "Por medio de la cual se decreta un desistimiento tácito y se archiva una averiguación preliminar"

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."

El artículo 3° ibidem señala: "Artículo 3°. Funciones principales. Las Inspecciones del Trabajo y Seguridad Social tendrán las siguientes funciones principales:

1. **Función Preventiva:** Que propende porque todas las normas de carácter socio laboral se cumplan a cabalidad, adoptando medidas que garanticen los derechos del trabajo y eviten posibles conflictos entre empleadores y trabajadores.
2. **Función Coactiva o de Policía Administrativa:** 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.
3. **Función Conciliadora:** Corresponde a estos funcionarios intervenir en la solución de los conflictos laborales de carácter individual y colectivo sometidos a su consideración, para agotamiento de la vía gubernativa y en aplicación del principio de economía y celeridad procesal.
4. **Función de mejoramiento de la normatividad laboral:** Mediante la implementación de iniciativas que permitan superar los vacíos y las deficiencias procedimentales que se presentan en la aplicación de las disposiciones legales vigentes.
5. **Función de acompañamiento y garante del cumplimiento de las normas laborales del sistema general de riesgos laborales y de pensiones.**

Resolución 2143 de 2014 artículo 7 establece las funciones de los Inspectores de Trabajo y Seguridad Social a saber: "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.

Artículo 17 de la Ley 1755 de 2015 "Por medio de la cual se regula el Derecho Fundamental de Petición y se sustituye un título del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo" . y Ley 1437 de 2011 "Por la cual se expide el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo" que dice: ". **Peticiones incompletas y desistimiento tácito.** En virtud del principio de eficacia, cuando la autoridad constate que una petición ya radicada está incompleta pero la actuación puede continuar sin oponerse a la ley, requerirá al peticionario dentro de los diez (10) días siguientes a la fecha de radicación para que la complete en el término máximo de un (1) mes. A partir del día siguiente en que el interesado aporte los documentos o informes requeridos comenzará a correr el término para resolver la petición.

Cuando en el curso de una actuación administrativa la autoridad advierta que el peticionario debe realizar una gestión de trámite a su cargo, necesaria para adoptar una decisión de fondo, lo requerirá por una sola vez para que la efectúe en el término de un (1) mes, lapso durante el cual se suspenderá el término para decidir.

Se entenderá que el peticionario ha desistido de su solicitud o de la actuación cuando no satisfaga el requerimiento, salvo que antes de vencer el plazo concedido solicite prórroga hasta por un término igual.

Vencidos los términos establecidos en este artículo, la autoridad decretará el desistimiento y el archivo del expediente, mediante acto administrativo motivado, que se notificará personalmente, contra el cual únicamente procede recurso de reposición, sin perjuicio de que la respectiva solicitud pueda ser nuevamente presentada con el lleno de los requisitos legales.

## V. CONSIDERACIONES DEL DESPACHO

En virtud de los hechos narrados en la queja presentada por el señor ALBEIRO MENDEZ en contra de la empresa "AMIGOS DEL CINE", que dio origen al inicio de la presente averiguación preliminar, procede el Despacho a realizar el análisis del caso en comento.

Al realizar el análisis de la queja y las actuaciones del despacho se presentan las siguientes consideraciones, advirtiendo que se pronunciara de conformidad con sus competencias y de acuerdo con las normas citadas en los fundamentos jurídicos de la presente Resolución.

1. Sobre la situación Legal de la empresa "AMIGOS DEL CINE", al realizar la consulta de la razón social para conocer la existencia y representación legal de la empresa ante RUES (Registro único empresarial y social), el sistema no genera resultados. Por lo tanto, no conoce la situación legal de la empresa ni se conoce el NIT, ni la dirección de notificación judicial.



Continuación de Resolución "Por medio de la cual se decreta un desistimiento tácito y se archiva una averiguación preliminar"

"La notificación es el acto material de comunicación por medio del cual se ponen en conocimiento de las partes o terceros interesados los actos de particulares o las decisiones proferidas por la autoridad. La notificación tiene como finalidad garantizar el conocimiento de la existencia de un proceso o actuación administrativa y de su desarrollo, de manera que se garanticen los principios de publicidad, de contradicción y, en especial, de que se prevenga que alguien pueda ser condenado sin ser oído. Las notificaciones permiten que materialmente sea posible que los interesados hagan valer sus derechos, bien sea oponiéndose a los actos de la contraparte o impugnando las decisiones de la autoridad, dentro del término que la ley disponga para su ejecutoria. Sólo a partir del conocimiento por las partes o terceros de las decisiones definitivas emanadas de la autoridad, comienza a contabilizarse el término para su ejecutoria".

Finalmente se hace necesario tener en cuenta la jurisprudencia relacionada con el caso en comento, y al respecto se encuentra que el CONSEJO DE ESTADO-SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO-SECCION TERCERA-SUBSECCION C, Consejera ponente: OLGA MELIDA VALLE DE LA HOZ, Radicación número: 15001-23-31-000-2007-00133-02(43049), cita: (..) "PARTES O TERCEROS - Deben vincularse a proceso / PARTES O TERCEROS - Deben gozar de garantías procesales, en efecto, la jurisprudencia ha considerado que para poder condenar a un sujeto procesal, llámese parte o tercero al pago de perjuicios o cualquier clase de condena dentro de un proceso, resulta imprescindible que éste haya sido vinculado con todas las garantías al proceso, pues las facultades que adquiere le deben permitir ejercer su defensa. (...) para proferir sentencia en contra de las partes, terceros, llamados en garantía o cualquier otra clase de intervinientes procesales, se requiere no sólo que éstos hayan sido debidamente vinculados al proceso donde se les persigue, sino que dentro del mismo se les haya brindado todas las garantías procesales y probatorias desde la etapa en que se produce su vinculación al proceso, y por ende mal podría hacerse extensiva una condena a quienes no fueron vinculados legalmente al proceso."

Ante la imposibilidad de vincular a las partes a efectos de que puedan ejercer los derechos consagrados en la Constitución Política en especial la de conocer las actuaciones administrativas que puedan generar alguna consecuencia para ellas y por la carencia probatoria para establecer la presunta violación a la norma laboral, no le queda a la administración otra opción que tomar decisión de fondo.

3. Desistimiento tácito: El día 9 de mayo de 2019 se envió oficio al quejoso Señor ALBEIRO MENDEZ solicitando información, ampliar la queja y/o aportar documentos como pruebas, oficio que fue recibido por el señor ENRIQUE MORENO el día 18 de mayo de 2019, de acuerdo con la certificación que expide la empresa de correo certificado 4 - 72, documento que obra a folio 23 y 24., a la fecha el quejoso no atendió el llamado del despacho, no allegó información sobre la ubicación de la empresa ni aportó documentos como pruebas, por lo tanto, no se evidencia interés jurídico, lo que configuro claramente un DESISTIMIENTO TACITO.

*El Artículo 17 de la Ley 1755 de 2015 "Por medio de la cual se regula el Derecho Fundamental de Petición y se sustituye un título del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo" y Ley 1437 de 2011 "Por la cual se expide el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo". señala que: "Peticiónes incompletas y desistimiento tácito. En virtud del principio de eficacia, cuando la autoridad constate que una petición ya radicada está incompleta pero la actuación puede continuar sin oponerse a la ley, requerirá al peticionario dentro de los diez (10) días siguientes a la fecha de radicación para que la complete en el término máximo de un (1) mes. A partir del día siguiente en que el interesado aporte los documentos o informes requeridos i comenzará a correr el término para resolver la petición.*

*Cuando en el curso de una actuación administrativa la autoridad advierta que el peticionario debe realizar una gestión de trámite a su cargo, necesaria para adoptar una decisión de fondo, lo requerirá por una sola vez para que la efectúe en el término de un (1) mes, lapso durante el cual se suspenderá el término para decidir. Se entenderá que el peticionario ha desistido de su solicitud o de la actuación ~ cuando no satisfaga el requerimiento, salvo que antes de vencer el plazo concedido solicite prórroga hasta por un término igual.*

*Vencidos los términos establecidos en este artículo, la autoridad decretará el desistimiento y el archivo del expediente, mediante acto administrativo motivado, que se notificará personalmente, contra el cual únicamente procede recurso de reposición, sin perjuicio de que la respectiva"*

Así las cosas y una vez realizado el análisis de los hechos denunciados, las actuaciones procesales y las consideraciones del Despacho, se concluye que no hay fundamento legal para continuar con el procedimiento Administrativo Sancionatorio, ya que no fue posible conocer la situación legal de la empresa, tampoco fue posible vincular a la empresa querellada "AMIGOS DEL CINE" a la investigación y el quejoso no atendió el llamado del Despacho para suministrar información y/o documentos como pruebas, por lo tanto se procede a archivar la queja en la etapa de Averiguación Preliminar dejando en libertad al querellante para que acuda a la justicia ordinaria, si así lo considera pertinente, en procura de que sea este funcionario el que declare los derechos que por competencia este Despacho no puede efectuar.

Teniendo en cuenta que el Despacho tampoco evidencia ningún interés público que amerite la continuación de la actuación por oficio, se procede a abstenerse de continuar con el procedimiento Administrativo sancionatorio establecido en la Ley 1437 de 2011 por la presunta violación a las normas laborales y de seguridad social, y aplicara para el presente caso lo establecido en el Artículo 17 de la Ley 1437 del 2011 y Ley 1755 del 2015 al darse un DESISTIMIENTO TACITO, acto administrativo contra el cual solo procederá el recurso de Reposición.

Es necesario advertir al querellante que los funcionarios del Ministerio del Trabajo, no están facultados para declarar derechos individuales ni dirimir controversias y conflictos cuya competencia es del resorte exclusivo del juez natural de la causa, es decir de la justicia ordinaria, cuando se trata de la vulneración de derechos ciertos e indiscutible, por ello es a los Jueces a quienes les compete, dirimir controversias cuando se trata de vulneración de derechos inciertos y discutibles, según las voces del 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.

Así las cosas y conforme a las competencias asignadas a las inspecciones del Trabajo mediante el artículo 7 de la Resolución 2143 de 2014 y en concordancia con el artículo 486 del CST, 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.

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:** DECRETAR EL DESISTIMIENTO TACITO de la actuación administrativa, iniciada con ocasión al radicado No. 11EE201873110000005544 del 15 de febrero de 2018 presentado por el señor ALBEIRO MENDEZ, por las razones expuestas en la parte motiva de la presente providencia.

**ARTICULO SEGUNDO:** ARCHIVAR las diligencias preliminares iniciadas al radicado número 11EE201873110000005544 del 15 de febrero de 2018, que corresponde a oficio radicado por el señor ALBEIRO MENDEZ en contra de la empresa "AMIGOS DEL CINE", de conformidad con lo señalado en la parte motiva del presente proveído, sin perjuicio de que la respectiva solicitud pueda ser nuevamente presentada con el lleno de los requisitos legales.

**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 el presente procede el recurso de REPOSICIÓN, conforme al parágrafo 3 de la Ley 1755 del 2015 y debe ser presentado 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:

- INVESTIGADA: "AMIGOS DEL CINE": Sin Información para notificar, NOTIFICAR POR AVISO PAGINA WEB
- QUEJOSO: ALBEIRO MENDEZ, dirección de notificación Personal Cl. 64 No. 112 B – 82 T.J. APTO 401 de la ciudad de Bogota:

ARTICULO CUARTO: LIBRAR, las comunicaciones pertinentes.

**NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE**



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

Proyecto: Alix G.  
Revisó: Rita V.  
Aprobó: Tatiana F.