

**RESOLUCIÓN SUPERIOR NÚMERO 024 DE 2015**
(20 de mayo)

Por la cual se resuelve un Recurso de Apelación, presentado contra la Resolución No. R-951 de 3 de diciembre de 2014, "por la cual se toma una medida administrativa".

EL CONSEJO SUPERIOR DE LA UNIVERSIDAD DEL CAUCA, en ejercicio de sus facultades constitucionales y legales, y en especial las conferidas mediante Acuerdo 105 de 1993, y Acuerdo No. 024 de 1993, y

CONSIDERANDO QUE

Mediante Resolución No. 283 de 2015, el señor Rector de la Universidad del Cauca resuelve el recurso de reposición, presentado contra Resolución No. R-951 de 3 de diciembre de 2014, "por la cual se toma una medida administrativa" y remite la mentada resolución, junto con el expediente administrativo a este cuerpo colegiado a fin de que se surta el trámite de apelación.

Se hace evidente en la revisión del expediente que por medio de resolución No. DRH-0435 del 03 de junio de 2003, se concedió permiso sindical remunerado a la Docente GLORIA CECILIA ARBOLEDA FERNÁNDEZ, durante 28 horas semanales equivalentes al 70% del tiempo hábil laboral para ejercer funciones y atender responsabilidades que le atañen como miembro de la Asociación Sindical de Profesores Universitarios- ASPU, de su seccional Cauca y como Presidente de la Federación Nacional de Profesores.

En dicha resolución, no se estableció una temporalidad definida.

No obra solicitud en el expediente del Presidente o del Secretario General de la Organización Sindical respecto al permiso sindical de la Docente Gloria Cecilia Arboleda.

Después de un juicioso estudio del presente asunto, se expide Resolución No. 951 del 3 de diciembre de 2014, en la cual se resuelve SUSPENDER a partir de la fecha, el PERMISO SINDICAL concedido a la Docente Gloria Cecilia Arboleda Fernández, concedido mediante Resolución No. DRH- 435 de 2003.

En la fecha del 28 de enero de 2015, la docente Gloria Cecilia Arboleda Fernández, presenta recurso de reposición y en subsidio apelación interpuesto contra la resolución R-951 de 3 de diciembre de 2014, recursos que le son concedidos.

La Rectoría resuelve el recurso de reposición, expidiendo la Resolución No. 283 de 2015, por lo cual entra este despacho a resolver el recurso de apelación.

DEL RECURSO DE REPOSICIÓN Y EN SUBSIDIO APELACIÓN

Se recurre, basados en que la Constitución Política y la ley nacional e internacional, se establece el Derecho de los representantes de los trabajadores a que las

Resolución 024 del 20 de mayo de 2015, por la cual se resuelve un Recurso de Apelación a la profesora GLORIA CECILIA ARBOLEDA FERNÁNDEZ.



Universidad
del Cauca

Consejo Superior

entidades públicas y en particular las Universidades Públicas, les concedan los Permisos Sindicales como garantía del Derecho Fundamental de la Asociación Sindical.

Argumenta igualmente, que ostenta actualmente la condición de representante de los trabajadores, que desde el año 2003, la Universidad le ha otorgado el permiso Sindical y desde ese momento, ha expresado a la Universidad, el ánimo de acordar con la misma las actividades académicas que podía realizar y que garantizaran el ejercicio de las funciones de dirección sindical.

Hace una mención de las diferentes reuniones, negociaciones y resoluciones, por medio de las cuales se han otorgado permisos sindicales a ASPU.

Manifiesta que el permiso sindical otorgado a ella no es permanente, porque cada semestre se considera su situación laboral.

Conforme a lo anterior solicita se REVOQUE la Resolución R-951 del 3 de diciembre de 2014, expedida por el señor Rector de la Universidad del Cauca.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

Constitucionalmente reza el Artículo 38: “Se garantiza el **derecho de libre asociación** para el desarrollo de las distintas actividades que las personas realizan en sociedad.”, que complementado con el Artículo 39 se reconocen las GARANTÍAS necesarias para el cumplimiento de las funciones de los representantes sindicales para los empleados del sector privado y del sector oficial.

La Ley 584 de 2000 en su Artículo 13 reza: **“Las organizaciones sindicales de los servidores públicos tienen derecho a que las entidades públicas les concedan permisos sindicales para que, quienes sean designados por ellas, puedan atender las responsabilidades que se desprenden del derecho fundamental de asociación y libertad sindical. El Gobierno Nacional reglamentará la materia, en concertación con los representantes de las centrales sindicales.”**

El Decreto Reglamentario 2813 del 29 de diciembre de 2000, a su vez, en su Artículo 3 establece que: **“Corresponde al nominador o al funcionario que este delegue para tal efecto, reconocer mediante acto administrativo los permisos sindicales a que se refiere el presente decreto, previa solicitud de las organizaciones sindicales de primero, segundo o tercer grado, en la que se precisen, entre otros, los permisos necesarios para el cumplimiento de su gestión, el nombre de los representantes, su finalidad, duración periódica y su distribución.”**

Es una obligación de las entidades públicas de que trata el artículo primero de este decreto, en el marco de la Constitución Política Nacional, atender oportunamente las solicitudes que sobre permisos sindicales eleven las organizaciones sindicales de los servidores públicos.

GA



PARÁGRAFO. Los permisos sindicales que se hayan concedido a los representantes sindicales de los servidores públicos continuarán vigentes, sin que ello impida que su otorgamiento pueda ser concertado con las respectivas entidades públicas. (Negrillas y subrayado fuera de texto)

A través de la Resolución No. DRH-0435 del 03 de junio de 2003, se otorgó permiso sindical remunerado a la Doctora GLORIA CECILIA ARBOLEDA FERNÁNDEZ, durante 28 horas semanales equivalentes al 70% del tiempo hábil laboral para ejercer funciones y atender responsabilidades que le atañen como miembro de la Asociación Sindical de Profesores Universitarios- ASPU, de su seccional Cauca y como presidente de la Federación Nacional de Profesores, sin determinar el tiempo por el cual se otorgaba dicho permiso, solo estableciendo de manera general que se mantendrá el permiso mientras subsistan las condiciones que lo fundamentan.

Así la cosas, para tener la posibilidad de acceder al derecho determinado como permiso sindical, se debe enviar la solicitud por parte del Sindicato y **acordar el permiso** y el tiempo con la administración, todo esto para evitar traumatismos.

En cuanto al tema, la Sección Segunda del Consejo de Estado emitió pronunciamiento sobre la inconveniencia del otorgamiento de permisos sindicales permanentes, en Sentencia del 17 de febrero 1994, Radicado 3840, Magistrado Ponente Carlos Arturo Orjuela Angora, en el cual manifestó:

'El otorgamiento de permisos sindicales, - especialmente los transitorios o temporales -, no quebranta el principio constitucional según el cual no habrá en Colombia empleo que no tenga funciones detalladas en ley o reglamento. El directivo sindical tiene que cumplir, normal y habitualmente, las funciones propias del empleo oficial que desempeña; los permisos sindicales no lo liberan de esa obligación, aunque en ocasiones sólo deba atender su tarea de manera parcial, para poder ejercitar en forma cabal su calidad de líder o directivo sindical. Lo uno no es incompatible con lo otro (...)

Otra cosa es que se pretendiera implantar esos permisos con el carácter de permanentes; especialmente, mientras no exista norma clara y expresa al respecto. (...)

Naturalmente, esos permisos temporales o transitorios deben ajustarse al estricto cumplimiento de funciones o actividades sindicales, porque de lo contrario, se afectaría injustificadamente el servicio público. Por ello, es lo deseable que en el propio acto administrativo que los conceda se hagan constar específicamente aquéllas, a fin de evitar abusos y distorsiones que nada tengan que ver con la protección y amparo del derecho de asociación sindical.

Por otra parte, la Sala quiere decir que no se ajustan a la filosofía de esta figura - en el sector público-las prórrogas indefinidas o continuas que, sin soporte alguno, convierten esta clase de permisos en permanentes. (Negrillas y subrayado no son del original)

Resolución 024 del 20 de mayo de 2015, por la cual se resuelve un Recurso de Apelación a la profesora GLORIA CECILIA ARBOLEDA FERNÁNDEZ.



Universidad
del Cauca

Consejo Superior

Aunado a lo anterior, ha determinado también el Ministerio del Trabajo, mediante Concepto 59158, de 9 abril de 2014, Radicado 5084, lo siguiente:

"las entidades Estatales deben establecer los parámetros bajo los cuales se concederán los permisos sindicales a los servidores públicos, que de conformidad con la normativa vigente puedan gozar de éstos, **correspondiéndole a los nominadores o funcionarios delegados para el efecto, expedir el acto administrativo de reconocimiento de los mismo, previa solicitud de los sindicatos, teniendo en cuenta tanto la atención oportuna de las peticiones que en este sentido éstos eleven, así como la prestación eficaz del servicio público a que se encuentran obligados, derivado de la relación legal y reglamentaria que los vinculo.**

Así mismo, se considera que tanto la solicitud como en el acto que se expida reconociendo dichos permisos se deberá precisar, entre otros aspectos, el número de horas que comprenda el correspondiente permiso sindical, el nombre de los beneficiarios y dependencias donde laboran, su finalidad, **duración periódica, por cuanto no pueden ser permanentes,** y su distribución, recordando que para la realización de las asambleas sindicales en horas laborales, se requiere igualmente, del acto administrativo que conceda el permiso respectivo.

(...)

el uso de los permisos sindicales debe estar apoyado en los principios de necesidad, proporcionalidad y razonabilidad, "pues su abuso mengua la importancia de éstos y mina, en sí mismo, la eficacia y preponderancia del accionar sindical."

(..)

En este tema es claro entonces, pueden valorarse los criterios de necesidad, proporcionalidad y razonabilidad de permiso sindical, para determinar su pertinencia.

En consecuencia, al amparo de la normativa, conceptos y jurisprudencias en cita, considera esta Oficina que los servidores públicos que sean designados por las organizaciones sindicales a que pertenezcan, **tienen derecho a permisos sindicales de manera transitoria, se recalca, no en forma permanente, siempre y cuando hagan parte de los comités ejecutivos, directivas y subdirectivas de confederaciones y federaciones, juntas directivas, subdirectivas y comités seccionales de los sindicatos, comisiones legales o estatutarias de reclamos, o sean delegados para las asambleas sindicales y la negociación colectiva; lo que no exonera a dichos servidores de la prestación del servicio a que están obligados.**

Concluye el Ministerio en el mismo concepto:

No proceden los permisos sindicales permanentes, sino por el contrario, aquellos pueden otorgarse de manera transitoria o temporal



El directivo sindical tiene que cumplir, normal y habitualmente las funciones propias del empleo oficial que desempeña.

El representante sindical debe justificar por lo menos sumariamente las razones, la época y la duración de cada permiso.

Los permisos sindicales pueden negarse o limitarse sólo cuando se afecte el funcionamiento de la entidad a la que pertenece el directivo sindical.

Conforme lo expuesto por la jurisprudencia, no hay tope máximo de días para conceder el permiso sindical, sin embargo este debe ser otorgado en análisis de los principios de necesidad, proporcionalidad y razonabilidad de la actividad sindical.

Los permisos sindicales deberán ser solicitados por el representante legal o Secretario General de la organización sindical.

El tema ya había sido tratado por el Ministerio de la Protección Social conjuntamente con el Departamento Administrativo de la Función Pública, quienes expidieron la Circular 0098 de fecha diciembre 26 de 2007, resaltando que tanto el derecho de asociación como el ejercicio de la función pública tienen una connotación de rango constitucional, pues el primero protege el derecho de asociación sindical y el segundo los intereses de la colectividad, por lo cual se debían dar unos lineamientos para otorgar permisos sindicales en el sector público, determinando que el permiso sindical debe ser concertado y razonado, de tal manera que la organización sindical disponga del tiempo necesario para la realización de la correspondiente actividad sindical, sin que se afecte la debida prestación del servicio, así:

"1. La entidad empleadora debe conceder permisos sindicales remunerados a quienes sean designados por la organización sindical para atender las responsabilidades propias del ejercicio del derecho de asociación sindical

2. Los permisos sindicales deberán ser solicitados por el representante legal o Secretario General de la organización sindical como mínimo con cinco días de anticipación, a efectos de que el empleador pueda autorizarlos sin que se afecte la debida prestación del servicio. La solicitud deberá contener la identificación de cada uno de los beneficiarios, la finalidad general del permiso y la duración del mismo.

3. Los permisos sindicales serán otorgados mediante acto administrativo expedido por el nominador o por el funcionario que este delegue para tal efecto, así como las fechas de iniciación y culminación del permiso.

Cuando la solicitud no cumpla con los requisitos exigidos en el Decreto 2813 de 2000, se devolverá -inmediatamente a la organización sindical indicando la información que debe ser complementada. Una vez realizados los ajustes solicitados, se procederá, a la mayor brevedad, a otorgar el correspondiente permiso.

5. La única razón por la cual se puede negar o limitar el permiso sindical, es demostrando, mediante acto administrativo motivado que con la ausencia del servidor público se afectará el funcionamiento y servicios que debe prestar la



entidad a la que pertenece, sin que sea posible en forma alguna superar la ausencia.

6. Los nominadores deben concertar el otorgamiento de permisos sindicales con las organizaciones en aras de garantizar el ejercicio de la actividad sindical, teniendo en cuenta aspectos tales como número de afiliados, si la organización sindical es del orden nacional, departamental o subdirectiva, entre otros."

Concentrándonos en el caso estudio, se evidencia, que el permiso sindical otorgado a la docente **Gloria Cecilia Arboleda**, no contiene los requisitos expuestos a lo largo del presente escrito, debido a que se está entendiendo como si hubiese sido otorgado de manera permanente, contrariando claro está, las disposiciones legales y jurisprudenciales.

Desde la resolución DRH-0435 de 2003, por la cual se autoriza el permiso sindical a **Gloria Cecilia Arboleda**, no se ha recibido por parte del sindicato ASPU, como se debe realizar, otra solicitud de permiso sindical, ni se ha coordinado nuevamente con la administración el permiso, sus características, finalidad, etc., a fin de no afectar el servicio o como lo ha reconocido la jurisprudencia y la doctrina, el ejercicio de la función pública. Igualmente en la misma resolución no se ha determinado un tiempo de duración, lo que hace necesario replantear el permiso que no puede ser perpetuo. Recuérdesse lo manifestado por el Ministerio de Trabajo en Concepto 59158, de 9 abril de 2014, Radicado 5084.

Así mismo, se considera que tanto la solicitud como en el acto que se expida reconociendo dichos permisos se deberá precisar, entre otros aspectos, el número de horas que comprenda el correspondiente permiso sindical, el nombre de los beneficiarios y dependencias donde laboran, su finalidad, duración periódica, por cuanto no pueden ser permanentes, y su distribución, recordando que para la realización de las asambleas sindicales en horas laborales, se requiere igualmente, del acto administrativo que conceda el permiso respectivo.

Por otra parte, tampoco obra en el expediente acuerdo alguno establecido entre la Universidad y la Docente que permita deducir su permanencia en el órgano directivo de la Asociación Sindical, ni la concertación de un permiso entre Universidad y el sindicato ASPU respecto de la docente ARBOLEDA, tampoco obra solicitud formal realizada por el sindicato sobre dicho permiso sindical, es decir no se cumplen los requisitos determinados ampliamente, los cuales se han decantado, entre otros, así:

2. Los permisos sindicales deberán ser solicitados por el representante legal o Secretario General de la organización sindical como mínimo con cinco días de anticipación, a efectos de que el empleador pueda autorizarlos sin que se afecte la debida prestación del servicio. La solicitud deberá contener la identificación de cada uno de los beneficiarios, la finalidad general del permiso y la duración del mismo.

3. Los permisos sindicales serán otorgados mediante acto administrativo expedido por el nominador o por el funcionario que este

Resolución 024 del 20 de mayo de 2015, por la cual se resuelve un Recurso de Apelación a la profesora GLORIA CECILIA ARBOLEDA FERNÁNDEZ.



Universidad
del Cauca

Consejo Superior

deleque para tal efecto, así como las fechas de iniciación y culminación del permiso.

No se está desconociendo el derecho de los trabajadores a los permisos sindicales, sino que una vez realizado el análisis anteriormente expuesto, y con el único fin de proteger y dar cumplimiento a las disposiciones legales y las directrices de la jurisprudencia y del Ministerio del Trabajo, este Consejo Superior considera que se debe SUSPENDER el permiso otorgado a la misma, mientras se cumplen los requisitos establecidos en la ley y en la jurisprudencia.

En merito a lo expuesto,

RESUELVE

ARTÍCULO PRIMERO: CONFIRMAR en todo su contenido la Resolución Rectoral 951 del 3 de diciembre de 2014, por la cual se toma como medida administrativa SUSPENDER, a partir de la fecha, el permiso sindical concedido mediante Resolución No. DRH- 435 de 2003 a la Docente GLORIA CECILIA ARBOLEDA FERNÁNDEZ, identificada con cédula 34.525.009, y a su vez, confirmar la Resolución No. 283 de 2015, *por medio de la cual se resuelve un recurso de reposición*, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de la presente Resolución.

ARTÍCULO SEGUNDO: Notificar del presente acto administrativo a la Docente GLORIA CECILIA ARBOLEDA FERNÁNDEZ, conforme lo establecido en la ley.

ARTÍCULO TERCERO: Contra la presente resolución no procede recurso alguno.

ARTÍCULO CUARTO: Enviar copia de la presente resolución a la Rectoría y a la Oficina de Gestión del Talento Humano para lo de su competencia.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

Se expide en Popayán, a los veinte (20) días del mes de mayo de 2015.


JORGE HERNÁN FRANCO GALLEGO
Presidente


LAURA ISMENIA CASTELLANOS VIVAS
Secretaria General

Proyectó: Carolina A.



Universidad
del Cauca

Consejo Superior

DILIGENCIA DE NOTIFICACIÓN PERSONAL

A LA PROFESORA
GLORIA CECILIA ARBOLEDA FERNANDEZ


La suscrita Secretaria General de la Universidad del Cauca le notifica personalmente a la profesora **GLORIA CECILIA ARBOLEDA FERNÁNDEZ**, con cédula de ciudadanía número 34.525.009, el texto completo de la Resolución Superior número 024 del 20 de mayo de 2015 expedida por el Consejo Superior, por la cual se resuelve un Recurso de Apelación. Se notifica el día 01 de junio de 2015, a las 10:30 am, en la Secretaría General de la Universidad del Cauca.

Se deja constancia de que se hace entrega de una copia del ejemplar del citado acto administrativo y se le informa a la profesora Gloria Cecilia Arboleda Fernández que contra el presente acto administrativo no procede recurso alguno.

FIRMAN:

EL (LA) NOTIFICADO (A)

LA NOTIFICADORA


GLORIA CECILIA ARBOLEDA FERNÁNDEZ
C.C. 34525099


LAURA ISMENIA CASTELLANOS VIVAS
Secretaria General