

RV: C22-14797 RV: MEMORIAL EXPEDIENTE 009-2021-022. DTE: INGRID MILENA CASTRO DDO: RED DE SALUD DEL NORTE ESE

Jose David Colmenares Rodriguez <jcolmenaresr@cendoj.ramajudicial.gov.co>

Vie 22/04/2022 3:57 PM

Para: Juzgado 09 Administrativo - Valle Del Cauca - Cali <adm09cali@cendoj.ramajudicial.gov.co>

CC: adrianag857@hotmail.com <adrianag857@hotmail.com>

Cordial saludo,

Anexo constancia de radicación de documento allegado de manera digital.

Por favor no responda a este correo, este email solamente es para dar respuesta a radicación de correspondencia. Comuníquese con nosotros al email of02admcali@cendoj.ramajudicial.gov.co

UniSoftware Ltda. - Registro de Actuaciones

Proceso Ver Opciones Ayuda

No. Proceso: 76001 - 33 - 33 - 009 - 2021 - 00022 - 00 [Buscar Proceso]

> CALI (VALLE) > Juzgado Administrativo > Administrativo Oralidad

Información Principal Sujetos Secretaría Despacho Finalización

Demandante INGRID MILENA CASTRO GUERRERO Cédula: 1144040075

Demandado RED DE SALUD DEL NORTE ESE Cédula: RDSN

Area: 0001 > Administrativo Fecha: 05/02/20

Tipo de Proceso: 0001 > Ordinario Hora: 00:00

Clase de Proceso: 0002 > ACCION DE NULIDAD Y Ubicación: Correspondencia OF AM

Subclase: 0010 > Laboral En: 0001 > Primera Instancia

Tipo de Recurso: 0000 > Sin Tipo de Proceso No Ver Proceso: [] Blanquear todo

Despacho 09-JUZGADO 9 ADMINISTRATIVO ORAL DE CALI

Asunto a tra

Actuación Desarrollo

Actuación a Registrar 22/04/2022

Correspondencia Of Apoyo

Fecha Actuación: 22/04/2022 (dd/mm/aaaa)

Registrado en

Folios: []

Cuadernos: []

Término

☒ Sin Término ☐ Término Legal ☐ Término Judicial

Calendario

☐ Ordinario ☐ Judicial

☐ Tiene Término

Días: 0

Inicial: __/__/__ (dd/mm/aaaa) Final: __/__/__ (dd/mm/aaaa)

Anotación:

C22-14797 viernes, 22 de abril de 2022 15:51 Allega contestacion a demanda y llamamientos en garantia- 4 adjuntos 1 link- Doris Guerrero- RED DE SALUD DEL

Ubicación: 0046 > Correspondencia OF AM

Aceptar Cerrar

Atentamente,

JOSE DAVID COLMENARES RODRIGUEZ

Asistente Administrativo

Oficina de Apoyo para los Juzgados Administrativos de Cali



Rama Judicial
Consejo Superior de la Judicatura
República de Colombia

De: Oficina 02 Apoyo Juzgados Administrativos - Seccional Cali <of02admcali@cendoj.ramajudicial.gov.co>

Enviado: viernes, 22 de abril de 2022 3:52 p. m.

Para: Jose David Colmenares Rodriguez <jcolmenares@cendoj.ramajudicial.gov.co>

Asunto: C22-14797 RV: MEMORIAL EXPEDIENTE 009-2021-022. DTE: INGRID MILENA CASTRO DDO: RED DE SALUD DEL NORTE ESE

DHORA STELLA RAMÍREZ**ÁREA DE CORRESPONDENCIA Y ARCHIVO**

Oficina de Apoyo Juzgados Administrativos de Cali

Dirección Ejecutiva Seccional de Administración Judicial Cali-Valle del Cauca



Rama Judicial
Consejo Superior de la Judicatura
República de Colombia

De: Doris Adriana Guerrero Perez <adrianag857@hotmail.com>

Enviado: viernes, 22 de abril de 2022 15:51

Para: Oficina 02 Apoyo Juzgados Administrativos - Seccional Cali <of02admcali@cendoj.ramajudicial.gov.co>

Cc: sami_pre09 <sami_pre09@hotmail.com>; marthacarbelaebz <marthacarbelaebz@hotmail.com>;

agesoc@hotmail.com <agesoc@hotmail.com>; notificaciones@solidaria.com.co

<notificaciones@solidaria.com.co>; co-notificacionesjudiciales@libertycolombia.com <co-

notificacionesjudiciales@libertycolombia.com>; CCORREOS@CONFIANZA.COM.CO

<CCORREOS@CONFIANZA.COM.CO>

Asunto: MEMORIAL EXPEDIENTE 009-2021-022. DTE: INGRID MILENA CASTRO DDO: RED DE SALUD DEL NORTE ESE

SEÑORES

OFICINA DE APOYO JUDICIAL JUZGADOS ADMINISTRATIVOS DE CALI

DOCTORA

MIRFELLY ROCIO VELANDIA BERMEO

JUEZ NOVENA ADMINISTRATIVA DEL CIRCUITO DEL VALLE DEL CAUCA

REF: MEDIO DE CONTROL NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

DEMANDANTE: INGRID MILENA CASTRO GUERRERO

DEMANDADA: RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E.

RADICACION: 76001-33-33-009-2021-00022-00

DORIS ADRIANA GUERRERO PÉREZ, mayor de edad y vecina de esta ciudad, identificada con la cédula de ciudadanía No. 48.600.194 de Popayán (C.), y T.P. No. 104.409 del C.S.J., actuando como apoderada judicial de la **RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E.** adjunto al presente mensaje escrito de contestación, solicitudes de llamamiento en garantía, carpeta de pruebas y anexos-.

Atentamente,  [PRUEBAS Y ANEXOS.zip](#)

DORIS ADRIANA GUERRERO PEREZ
APODERADA JUDICIAL RED DE SALUD DEL NORTE ESE

DOCTORA

MIRFELLY ROCIO VELANDIA BERMEO

JUEZ NOVENA ADMINISTRATIVA DEL CIRCUITO DEL VALLE DEL CAUCA
E.S.D.

**REF: MEDIO DE CONTROL NULIDAD Y
RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO**
DEMANDANTE: INGRID MILENA CASTRO GUERRERO
DEMANDADA: RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E.
RADICACION: 76001-33-33-009-2021-00022-00

DORIS ADRIANA GUERRERO PÉREZ, mayor de edad y vecina de esta ciudad, identificada con la cédula de ciudadanía No. 48.600.194 de Popayán (C.), y T.P. No. 104.409 del C.S.J., actuando como apoderada judicial de la **RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E.** encontrándome dentro del término procesal señalado en la Ley, procedo a dar contestación a la demanda instaurada en su contra mediante apoderado judicial por parte de la señora **INGRID MILENA CASTRO GUERRERO**, en los siguientes términos:

A LOS HECHOS:

AL HECHO PRIMERO: NO ES CIERTO. La señora INGRID MILENA CASTRO GUERRERO no laboró al servicio de la RED DE SALUD DEL NORTE como lo alega la parte activa, toda vez que la vinculación de la actora dentro del periodo comprendido entre el abril de 2015 y marzo de 2018 tuvo lugar con la ASOCIACIÓN DE SERVIDORES DEL SECTOR SALUD – ORGANIZACIÓN SINDICAL ASSS y la ASOCIACIÓN GREMIAL ESPECIALIZADA EN SALUD DE OCCIDENTE “AGESOC”. Y en tanto, la relación jurídica que operó entre mi representada y las entidades antes descritas correspondió a la de un contrato sindical regulado por el Código Sustantivo del Trabajo en concordancia con el decreto 1429 de 2010 y el Decreto 036 de 2016.

AL HECHO SEGUNDO: NO ES CIERTO. Pese a que entre mi representada y la accionante no existió una relación laboral, de la cual se deriven derechos prestacionales, es menester de la entidad quien tiene a su cargo la prestación de los servicios de salud, establecer las condiciones propias para la ejecución de las actividades contratadas.

AL HECHO TERCERO: NO ES CIERTO. La RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E. en virtud del cumplimiento del CONTRATO SINDICAL tiene a su cargo el establecer las condiciones contractuales con las empresas con las cuales sostiene vinculación para la ejecución del objeto contractual, no obstante, esto

no deviene en que específicamente sea de cargo de la encartada establecer funciones al personal que tiene una vinculación directa con estas.

AL HECHO CUARTO: NO ES CIERTO. En primer lugar, porque entre la accionante y mi representada nunca existió una relación de índole laboral; y, en segundo lugar, porque el tipo de vinculación que existió entre la demandante y las entidades referidas para mi defendida es ajena, por tal razón cualquier situación que se derive en una incapacidad por razones de salud debía ser atendida por quien contrató directamente a la actora.

AL HECHO QUINTO: Es un hecho que no corresponde negar o afirmar a mi representada en razón a que como bien lo expone en la demanda, quien no canceló las incapacidades a favor de la accionante es una persona jurídica diferente a la entidad que represento.

AL HECHO SEXTO: Es un hecho que no corresponde negar o afirmar a mi representada en razón a que para el tiempo aludido -23 de marzo de 2018- la actora se encontraba contratada con la ASOCIACIÓN GREMIAL ESPECIALIZADA EN SALUD DE OCCIDENTE “AGESOC”.

AL HECHO SÉPTIMO: NO ES CIERTO, en primer lugar porque entre la accionante y mi representada nunca existió una relación de índole laboral; y, en segundo lugar, porque el tipo de vinculación que existió entre la demandante y las entidades referidas para mi defendida es ajena, por tal razón cualquier directriz para el desarrollo del objeto contractual le era impartida por su contratante.

AL HECHO OCTAVO: NO ES CIERTO, la RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E. no era la entidad competente para pagar a la actora prestaciones sociales, y si bien se lee de este hecho se desprende que su vinculación y las obligaciones que de ésta se derivaban estaban de cargo de la ASOCIACIÓN GREMIAL ESPECIALIZADA EN SALUD DE OCCIDENTE “AGESOC”, ahora, es respecto de esta persona jurídica de quien se debe acreditar que el despido que sufrió la accionante se constituyó en injusto y así mismo si hay lugar a responder por las indemnizaciones en el evento quede probado.

AL HECHO NOVENO: Es un hecho que no corresponde negar o afirmar a mi representada en razón a que, para el tiempo aludido, la actora se encontraba contratada con la ASOCIACIÓN GREMIAL ESPECIALIZADA EN SALUD DE OCCIDENTE “AGESOC”.

AL HECHO DÉCIMO: No corresponde a un hecho, su formulación por parte del profesional resulta antitécnica, pues corresponde a las pretensiones que se solicitan con la demanda.

AL HECHO DÉCIMO PRIMERO: ES CIERTO, la actora solicito la declaratoria de existencia de un contrato laboral y su consiguiente pago de prestaciones e indemnizaciones, a lo que se le contestó de manera negativa por parte de la entidad a quien se dirige la solicitud.

AL HECHO DÉCIMO SEGUNDO: ES CIERTO, la actora solicito la declaratoria de existencia de un contrato laboral y su consiguiente pago de prestaciones e indemnizaciones, a lo que se le contestó de manera negativa por parte de la entidad que represento.

AL HECHO DÉCIMO TERCERO: ES CIERTO. Ante la Procuraduría 57 Judicial I para asuntos administrativos se llevo a cabo conciliación prejudicial la cual se declaró fallida ante la falta de ánimo conciliatorio de los intervinientes.

A LAS PRETENSIONES:

Me opongo a todas y cada una de las pretensiones de la demanda tanto a las denominadas declaraciones y condenas, con fundamento a lo anteriormente expuesto y a las excepciones que adelante propondré.

FUNDAMENTACIÓN FÁCTICA Y JURÍDICA DE LA DEFENSA

1. NO EXISTENCIA DEL VÍNCULO LABORAL CON LA RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E.

El régimen y naturaleza jurídica de las Empresas Sociales del Estado se encuentra determinado por la Ley 100 de 1993, en sus artículos 194 a 197, con el fin de que presten los servicios de salud, como servicio público de la seguridad social. Estas empresas fueron creadas por el artículo 2 del Decreto 1750 de 2003 y reglamentadas en su objeto y estructura orgánica por esa misma normativa, en armonía con la ley 100 de 1993.

Es así que la naturaleza jurídica de la Empresa Social del Estado RED DE SALUD DEL NORTE, corresponde a la de una entidad pública descentralizada, con personería jurídica, patrimonio propio y autonomía administrativa, creada por el Concejo Municipal de Santiago de Cali, mediante el Acuerdo 106 de 2003, por el cual se descentraliza la prestación de servicios de salud del Municipio de Santiago de Cali, siendo una entidad pública, mas no oficial del Estado, adscrita a la Secretaria de Salud Pública del Municipio de Santiago de Cali, y sometida al régimen jurídico previsto en la Constitución y la Ley.

En lo que corresponde al régimen legal de las Empresas Sociales del Estado es de mencionar que de conformidad con los artículos 83 de la Ley 489 de 1998, las Empresas Sociales del Estado, creadas por la Nación o por las entidades territoriales para la prestación en forma directa de servicios de salud se sujetan al régimen previsto en la Ley 100 de 1993, la Ley 344 de 1996 y a la misma Ley 489 de 1998. A esta última ley, se sujetan en los aspectos no regulados por las anteriores leyes y por las normas que las complementen, sustituyan o adicionen.

En cuanto al régimen jurídico de las Empresas Sociales del Estado, el carácter de las personas vinculadas a estas empresas y el régimen contractual, es de señalar que el artículo 195 de la Ley 100 de 1993 estipula que: *i) las personas vinculadas a la empresa tendrán el carácter de empleados públicos y trabajadores oficiales conforme a las reglas del Capítulo IV de la Ley 10 de 1990, y ii) que en materia contractual se regirá por el derecho privado pero podrá discrecionalmente utilizar las cláusulas exorbitantes previstas en el Estatuto General de Contratación de la Administración Pública, previsión que debe concordarse con el literal a) del artículo 2 de la Ley 80 de 1993.*

Respecto al régimen laboral de los servidores públicos vinculados a las Empresas Sociales del Estado, establecido en el artículo 26 de la Ley 10 de 1990 señala, que la planta de personal de las Empresas Sociales del Estado estará conformada por funcionarios de carrera o de libre nombramiento y remoción, según el caso, a lo cual agrega en su párrafo que “son trabajadores oficiales, quienes desempeñen cargos no directivos destinados al mantenimiento de la planta física hospitalaria, o de servicios generales, en las mismas instituciones”.

Las E.S.E. en razón a la naturaleza de servicios que presta y a la normatividad jurídica que la rige, mantuvo relación comercial con algunas Cooperativas de Trabajo Asociado gracias a las facultades de contratación de índole privado que otorgó la Ley 100 de 1993, entre otros en lo dispuesto en el numeral 6º del artículo 195 que dispone: *“Régimen jurídico. Las Empresas Sociales de Salud se someterán al siguiente régimen jurídico: (...) 6. En materia contractual se regirá por el derecho privado, pero podrá discrecionalmente utilizar las cláusulas exorbitantes previstas en el estatuto general de contratación de la administración pública”.*

A su turno el decreto No. 1876 de 1994, en su artículo 16, ratifica el régimen jurídico de los contratos afirmando que se aplicarán las normas del Derecho Privado, sujetándose a la jurisdicción ordinaria conforme a las normas sobre la materia y que podrán discrecionalmente utilizar las cláusulas exorbitantes previstas en el estatuto general de contratación de la administración pública.

Valga puntualizar en esta oportunidad, que teniendo en cuenta que el estatuto general de contratación de la administración pública, Ley 80 de 1993, fue publicado el 28 de octubre del mismo año en el Diario oficial No. 41.094, no era posible que previera dentro de las entidades estatales sujetas a su reglamentación a las empresas sociales del Estado, creadas por la ley 100, publicada el 23 de diciembre de 1993 - Diario Oficial No. 41.148 -, pues únicamente remitió al mismo para efectos de la aplicación discrecional de las cláusulas exorbitantes, conforme lo expone el numeral 6° del artículo 195 de la ley de seguridad social integral.

De esta manera, al disponer la utilización discrecional de las cláusulas excepcionales, excluyó la aplicación general y común de las normas de la ley 80. El régimen de derecho privado de la contratación propio de las demás entidades estatales aparece consagrado en el artículo 13 de la ley 80, conforme al cual *"los contratos que celebren las entidades a que se refiere el artículo 2° del presente estatuto se regirán por las disposiciones comerciales y civiles pertinentes"*.

El Decreto 536 de 2004 establece que las Empresas Sociales del Estado de las entidades territoriales, podrán desarrollar sus funciones mediante contratación con terceros o convenios con entidades públicas o privadas, o a través de operadores externos, como es el caso de las Cooperativas especializadas en servicio de salud, acreditadas por Resolución de la Superintendencia de Economía Solidaria y avaladas en su momento por el Ministerio del Trabajo cuyo objeto es el de realizar actividades autogestionarias, de igual forma sus afiliados y/o asociados se rigen por sus regímenes propios y con autonomía administrativa y financiera para contratar, al igual que las Asociaciones que cuentan con una normatividad legal que permite su funcionamiento.

Es por ello que en virtud de las facultades conferidas por el legislador mi representada para lograr el apoyo en la gestión de sus servicios en los procesos y subprocesos de la organización, requirió la intervención de las cooperativas de trabajo asociado y agremiaciones sindicales las cuales cuentan con un estricto régimen previsto en la ley y bajo la vigilancia de entes estatales como la Superintendencia de Económica Solidaria – en el caso de la primera- y por el registro ante el Ministerio de la Protección Social, teniendo claramente delimitadas la relación jurídica con sus asociados, sin que exista responsabilidad contractual de índole laboral por parte de mi representada.

Bajo ese orden, la vinculación de la señora INGRID MILENA CASTRO GUERRERO entre los periodos comprendidos entre el 01 de abril de 2015 y 30 de mayo de 2015, se surtió con la ASOCIACIÓN DE SERVIDORES DEL SECTOR SALUD – ORGANIZACIÓN SINDICAL ASSS y entre el 01 de junio de 2015 y 23 de marzo de 2018 con la ASOCIACIÓN GREMIAL

ESPECIALIZADA EN SALUD DE OCCIDENTE “AGESOC” a través de los contratos suscritos entre éstas y mi defendida, bajo las modalidades de suministro de personal, de prestación de servicios de carácter colectivo sindical, y contrato sindical de operación de servicios de salud, siempre bajo la observancia de principios de eficiencia y transparencia en la contratación pública.

De acuerdo con las modalidades de contratación sostenida por la RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E., mi representada ha sido ajena a la relación jurídica que estas entidades hayan tenido con la demandante en calidad de asociada o afiliada participe y sólo en virtud de las obligaciones evidenciadas en cada uno de los documentos se limita la responsabilidad o participación de la entidad pública, de la cual no entraña el cumplimiento de obligaciones económicas prestacionales derivadas sólo cuando se llegase a configurar la existencia de un vínculo de carácter laboral.

De acuerdo con ello, la accionante no fue contratada por parte de la RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E. ni por acto legal, ni por acto reglamentario del cual se puedan desprender el reconocimiento y pago de emolumentos contenidos en la norma sustantiva laboral colombiana o en los estatutos de la entidad, razón por la cual no procede la declaratoria de nulidad del acto demandado, ni el reconocimiento de las consecuencias económicas que se desprendan de tal decisión.

2. EXISTENCIA DE CONTRATOS SINDICALES ENTRE LA RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E Y EL SINDICATO ASOCIACION DE SERVIDORES DEL SECTOR SALUD – ASSS, Y LA ASOCIACIÓN GREMIAL ESPECIALIZADA EN SERVICIOS DE SALUD DEL OCCIDENTE “AGESOC”.

El contrato sindical es un negocio jurídico reconocido en el interior de nuestro ordenamiento jurídico que consiste según el artículo 482 del Código Sustantivo del Trabajo, en el *“que celebren uno o varios sindicatos de trabajadores con uno o varios empleadores o sindicatos patronales para la prestación de servicios o la ejecución de una obra por medio de sus afiliados”*

Este contrato hace parte del derecho colectivo del trabajo y pertenece a una gama amplia de institutos y garantías puestos al alcance de las organizaciones sindicales para que desarrollen sus actividades, se agencien recursos económicos, promuevan sus intereses y materialicen sus objetivos, de manera adecuada y efectiva, además, promueve fines constitucionalmente amparados, como que los trabajadores accedan a la propiedad y la gestión de las empresas, que las organizaciones sindicales sean más dinámicas y participativas y que se promueva el trabajo colectivo, como lo ha expuesto la Corte Constitucional en sentencias T-457-2011 y T-303-2011.

En el contrato sindical, el sindicato responde por la cumplida prestación del servicio o la cabal realización de la obra, convenidos frente a la persona que los encargó. Responde también por el pago oportuno de los salarios y prestaciones sociales a que tengan derecho sus afiliados que hayan servido en la ejecución del contrato y viene a ser así en la práctica el patrono para ellos, es decir, la contraparte del asalariado en los respectivos contratos individuales de trabajo que lleguen a configurarse en el desarrollo del contrato sindical.

El artículo 483 del C.S.T. dispone “El sindicato de trabajadores que haya suscrito un contrato sindical, responde tanto por las obligaciones directas que surjan del mismo como por el cumplimiento de las que se estipulen para sus afiliados, salvo en los casos de simple suspensión del contrato, previstos por la ley o la convención, y tiene personería para ejercer tanto los derechos y acciones que le correspondan directamente, como las que correspondan a cada uno de sus afiliados. Para estos efectos, cada una de las partes contratantes debe constituir caución suficiente; si no se constituyere, se entiende que el patrimonio de cada contratante responde de las respectivas obligaciones”.

Esta figura es diferente del contrato de trabajo subordinado, pues supone una forma de trabajo organizado, cooperativo y autogestionado, en el que los trabajadores, situados en un plano de igualdad, ponen al servicio de un empleador su capacidad de trabajo, para la realización de ciertas obras o la prestación de ciertos servicios, a través de la representación de su organización sindical, que responde tanto por las obligaciones ante la empresa como por las obligaciones ante los trabajadores afiliados.

Las diferencias que existen entre el contrato de trabajo y el contrato sindical corresponden a que el primero, quien se ha comprometido a prestar el servicio o a ejecutar la labor convenida debe actuar personalmente y queda sujeto a la dependencia directa de la persona que los remunera como contraprestación, y queda ésta obligada a pagarle los salarios y las prestaciones sociales a que tenga derecho; en el segundo solo le interesa a quien pidió la prestación del servicio o la ejecución de la obra que estos se realicen conforme a lo pactado y les es indiferente que sean unas u otras las personas que en concreto laboren para el cumplimiento de lo contratado. La empresa contratante responde frente al sindicato por el pago cabal del precio estipulado como contraprestación, por lo que no hay remuneración de ésta con respecto a los colaboradores o afiliados.

Jurisprudencialmente, a la figura del contrato sindical no se le puede equiparar con las condiciones previstas para un contrato de trabajo, pues se infringen normas del derecho colectivo, al respecto la Sala de Casación Laboral en

sentencia proferida dentro del radicado 32756 del 11 de febrero de 2009, expuso:

“En el contrato sindical, el sindicato responde por la cumplida prestación del servicio o la cabal realización de la obra, convenidos frente a la persona que los encargó. Responde también por el pago oportuno de los salarios y prestaciones sociales a que tengan derecho sus afiliados que hayan servido en la ejecución del contrato y viene a ser así en la práctica el patrono para ellos, es decir, la contraparte del asalariado en los respectivos contratos individuales de trabajo que lleguen a configurarse en el desarrollo del contrato sindical.

Las diferencias entre el contrato de trabajo y el contrato sindical son entonces muy notorias. En el primero, quien se ha comprometido a prestar el servicio o a ejecutar la labor convenida debe actuar personalmente y queda sujeto a la dependencia directa de la persona que los remunera como contraprestación, y queda esta obligada a pagarle los salarios y las prestaciones sociales a que tenga derecho. En el contrato sindical solo le interesa a quien pidió la prestación del servicio o la ejecución de la obra que estos se realicen conforme a lo pactado y les es indiferente que sean unas u otras las personas que en concreto laboren para el cumplimiento de lo contratado. Solo responde frente al sindicato por el pago cabal del precio estipulado como contraprestación.

Es entonces muy claro que cuando se intenta aplicar el régimen del contrato individual de trabajo a unos servicios que han estado regidos por un contrato sindical, la aplicación resulta indebida y se infringen tanto las normas que regulan el primero como las que reglamentan el segundo, estas últimas por falta de aplicación siendo aplicables. (CSJ SL, 25 jul. 1981, rad. 7707)”.

Así mismo en sentencia CSJ SL, 11 feb. 2009, rad. 32756, la Corte explicó que el contrato sindical, de la forma como está regulado en los artículos 482 a 484 del Código Sustantivo del Trabajo, bien puede considerarse sui generis, pues a pesar de sus rasgos netamente civiles, sin embargo, contiene figuras que son propias del Derecho Laboral, en tanto se exige su depósito a usanza de las convenciones colectivas de trabajo y se establece que su duración, revisión y extinción se rigen por las normas individuales del contrato de trabajo.

Sobre esta modalidad expuso el máximo Tribunal:

“De acuerdo con la anterior definición, es claro que el contrato sindical tiene la naturaleza del contrato civil de prestación de servicios o de ejecución de obra o labor, porque siendo uno de los sujetos del negocio jurídico el sindicato y el otro el empresario, empleador o asociación de empleadores, pero sin que opere aquí la subordinación, la autonomía jurídica, propia del contrato civil, es la nota predominante en ese tipo de relación. Para regular el contrato sindical

la ley ha utilizado instituciones propias del régimen laboral que, en principio, son extrañas a los negocios civiles. El depósito de aquel contrato que para algunos tiene fines de publicidad –sin que ella aparezca indispensable–, corresponde indudablemente a una asimilación al depósito de la convención colectiva. La extensión de las obligaciones derivadas del contrato sindical a los afiliados del sindicato contratante prevista en el artículo 484 del Código Sustantivo del Trabajo, inadmisibles en el campo civil en virtud del principio de la relatividad de los contratos, es también una asimilación a lo que ocurre cuando se disuelve el sindicato que es parte en una convención colectiva (art. 474). Y lo mismo puede decirse de las facultades de representación previstas en el artículo 483, propias del derecho colectivo del trabajo...” (Sentencia del 13 de diciembre de 1994, Radicación 7136).

El Consejo de Estado también ha resaltado la especial naturaleza del contrato sindical, su no configuración de vínculos laborales subordinados, en sentido estricto, y las diferentes formas de relación que se dan entre trabajadores, sindicato y empresa. En radicación No. 79229, sentencia del 11 de mayo de 2020, la Sección Segunda, Subsección B, rad. 11001-03-24-000-2016-00549-00, expuso: “*el sindicato cumple una función doble en el escenario del contrato sindical, a saber: (i) fungir como representante de los intereses de sus afiliados ante la parte contratante y (ii) ser el responsable de los honorarios y demás prestaciones que se deben pagar a favor de quienes ejecuten el acuerdo.*” Asimismo, que, por la esencia del este contrato, «[...] se desprende la no configuración de una relación laboral entre las personas que lo ejecutan y el contratante, de manera tal que las obligaciones referentes a la seguridad social derivadas de éste corren por parte del sindicato”.

La Corte Constitucional sobre la naturaleza de esta figura ha dicho que: “... *el contrato sindical se caracteriza por ser solemne, nominado y principal, realizado en ejercicio de la libertad sindical, que goza de autonomía administrativa e independencia financiera por parte del sindicato. Adicionalmente, en virtud de él, (i) el sindicato contratista responde porque sus afiliados presentan los servicios o ejecuten la obra contratada; (ii) el representante legal de la organización sindical como encargado de suscribir el contrato sindical, ejerce la representación de los afiliados que participan en el mismo; (iii) el sindicato se asimila, sin serlo como quedó dicho, a un empleador sin ánimo de lucro por expresa disposición de la ley laboral y, (iii) en caso de disolución del sindicato de trabajadores que haya sido parte de un contrato sindical, los trabajadores quedan facultados para continuar prestando sus servicios mientras dure la vigencia del contrato y en las condiciones inicialmente estipuladas.*¹”

¹ CC T-457-2011

Es por lo expuesto, que ha quedado establecido que el contrato sindical goza de plena validez y legitimidad, aparte de que, como ya se dijo, atiende fines constitucionalmente legítimos, encaminados a reforzar la defensa de los intereses de los trabajadores y de sus organizaciones sindicales y bajo este concepto no es acertada la afirmación de la parte accionante, cuando expone en los supuestos fácticos que corresponde a una “figura de tercerización laboral ilegal”.

Señora Juez, en este caso estamos frente a la existencia de un contrato sindical entre la entidad y las respectivas asociaciones, lo cual exonera de obligaciones de índole laboral respecto de mi representada, pues quien tenía a su cargo la obligación de cumplir con los derechos y obligaciones propias de esta figura contenida en el derecho colectivo del trabajo en su momento fue ASSS y posteriormente AGESOC, y para acreditar este vínculo entre las partes me permito relacionar los contratos que se suscribieron entre las vigencias 2015-2018, de acuerdo a los extremos temporales alegados por la activa, así:

CONTRATO	CONTRATISTA	INICIA	TERMINA
1.5.1.067.2015	ASSS	1/04/2015	30/04/2015
1.5.1.087.2015	ASSS	1/05/2015	31/05/2015
1.5.1.104.2015	ASSS	1/05/2015	31/05/2015
1.5.1.118.2015	AGESOC	1/07/2015	31/07/2015
1.5.1.137.2015	AGESOC	1/08/2015	31/08/2015
1.5.1.154.2015	AGESOC	1/09/2015	30/09/2015
1.5.1.171.2015	AGESOC	1/10/2015	31/10/2015
1.5.1.188.2015	AGESOC	1/11/2015	30/11/2015
1.5.1.205.2015	AGESOC	1/12/2015	31/12/2015
1.5.1.014.2016	AGESOC	2/01/2016	31/01/2016
1.5.1.037.2016	AGESOC	1/02/2016	29/02/2016
1.5.1.064.2016	AGESOC	1/03/2016	31/03/2016
1.5.1.087.2016	AGESOC	1/04/2016	30/04/2016
1.5.1.112.2016	AGESOC	2/05/2016	31/05/2016
1.5.1.131.2016	AGESOC	1/06/2016	30/06/2016

1.5.1.150.2016	AGESOC	1/07/2016	31/07/2016
1.5.1.175.2016	AGESOC	1/08/2016	31/08/2016
1.5.1.194.2016	AGESOC	1/09/2016	30/09/2016
1.5.1.214.2016	AGESOC	1/10/2016	31/10/2016
1.5.1.234.2016	AGESOC	1/11/2016	30/11/2016
1.5.1.256.2016	AGESOC	1/12/2016	31/12/2016
1.5.1.009.2017	AGESOC	1/01/2017	31/01/2017
1.5.1.052.2017	AGESOC	1/02/2017	28/02/2017
1.5.1.077.2017	AGESOC	1/03/2017	31/03/2017
1.5.1.097.2017	AGESOC	1/04/2017	30/04/2017
1.5.1.116.2017	AGESOC	1/05/2017	31/05/2017
1.5.1.138.2017	AGESOC	1/06/2017	30/06/2017
1.5.1.163.2017	AGESOC	1/07/2017	31/07/2017
1.5.1.189.2017	AGESOC	1/08/2017	31/08/2017
1.5.1.214.2017	AGESOC	1/09/2017	30/09/2017
1.5.1.240.2017	AGESOC	1/10/2017	31/10/2017
1.5.1.263.2017	AGESOC	1/11/2017	30/11/2017
1.5.1.290.2017	AGESOC	1/12/2017	31/12/2017
1.5.1.017.2018	AGESOC	1/01/2018	31/01/2018
1.5.1.059.2018	AGESOC	1/02/2018	28/02/2018
1.5.1.079.2018	AGESOC	1/03/2018	31/03/2018

En desarrollo del contrato sindical suscrito entre la RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E. y ASSS quedó establecido dentro de la cláusula novena: *“...RESPONSABILIDAD Y EXCLUSION DE LA RELACION LABORAL. EL CONTRATISTA prestara el servicio de acuerdo con las normas legales con libertad, autonomía técnica y administrativa suya y de sus afiliados. EL CONTRATISTA asume en forma total y exclusiva la responsabilidad que pueda derivarse por la calidad e idoneidad de la ejecución del presente contrato. EL CONTRATISTA para desarrollar el objeto del presente contrato no tendrán ningún vínculo laboral ni jurídico con la ESE NORTE, Y por tanto*

corresponde al CONTRATISTA el pago de las retribuciones de compensaciones a sus afiliados de conformidad al reglamento colectivo. En consecuencia, el presente contrato no constituye vinculo laboral alguno entre los afiliados partícipes de ASSS y la ESE NORTE...”

Ahora en desarrollo del contrato sindical suscrito entre la RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E. y AGESOC quedó establecido dentro de la cláusula denominada “RESPONSABILIDAD GENERAL Y EXCLUSIÓN DE LA RELACIÓN LABORAL” lo siguiente: *“EL CONTRATISTA prestará el servicio de acuerdo con las normas legales con libertad, autonomía técnica y administrativa suya y de sus afiliados. EL CONTRATISTA asume en forma total y exclusiva la responsabilidad que pueda derivarse por la calidad e idoneidad de la ejecución del presente contrato. Además, **los afiliados partícipes vinculados por el CONTRATISTA para desarrollar el objeto del presente contrato no tendrán ningún vínculo laboral, ni jurídico con la E.S.E. NORTE,** y por tanto corresponde al CONTRATISTA el pago de las retribuciones de compensaciones a sus afiliados de conformidad al reglamento colectivo. **En consecuencia, el presente contrato no constituye vínculo laboral alguno entre los afiliados partícipes de “AGESOC” y la E.S.E. NORTE”.** (Negrillas y resaltado por fuera de texto original).*

La cláusula en cita deviene en más, en la ausencia de responsabilidad de mi representada, ya que en ningún momento la demandante sostuvo vínculo laboral, ni jurídico con la E.S.E. NORTE, del cual se pueda llegar a desprender obligaciones prestacionales como lo pretende hacer ver el apoderado de la activa.

No obstante señora Juez, los documentos contractuales traen consigo una obligación específica para la prestación de los servicios de cargo del contratista, como es el de **“Constituir las garantías exigidas por el contratante”**, *“que avalen el cumplimiento de las obligaciones surgidas del contrato y la ejecución idónea y oportuna del objeto contratado consistente en una póliza expedida por una compañía de seguros legalmente autorizada, para funcionar en Colombia, u otro mecanismo previsto en la legislación civil o comercial, que garantice : a) CUMPLIMIENTO (...) b) EL PAGO DE PRESTACIONES SOCIALES E INDEMNIZACIONES LABORALES...(.)”*²

En los contratos suscritos entre las entidades, de manera igualitaria se constituye una póliza de cumplimiento con el objeto de garantizar el: **“PAGO DE SALARIOS, PRESTACIONES SOCIALES E INDEMNIZACIONES LABORALES”**³; **“SUELDOS, INDEMNIZACIONES Y PRESTACIONES”**⁴; es por ello señora Juez, que debe llamarse al litigio en calidad de llamado en

² Contratos sindicales. suscrito entre ASSS Y AGESOC y la RED DE SALUD DEL NORTE.

³ Contratos sindicales suscritos entre ASSS Y AGESOC y la RED DE SALUD DEL NORTE

⁴ Contratos sindicales entre ASSS y AGESOC y la RED DE SALUD DEL NORTE

garantía a las siguientes compañías aseguradoras LIBERTY SEGUROS, ASEGURADORA SOLIDARIA Y COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. (CONFIANZA) para que en el eventual caso de determinarse alguna responsabilidad en cabeza de mi representada, sean éstas entidades quienes entren a responder por los valores de una eventual condena.

EXCEPCIONES

1. EXCEPCION PREVIA

1.1 NO COMPRENDER LA DEMANDA A TODOS LOS LITISCONSORTES NECESARIOS.

SOLICITUD DE INTEGRACIÓN del SINDICATO ASOCIACIÓN DE SERVIDORES DEL SECTOR SALUD ASSS y la ASOCIACIÓN GREMIAL ESPECIALIZADA EN SALUD DEL OCCIDENTE (AGESOC)

Se formula este medio exceptivo de acuerdo con lo regulado por el Código General del Proceso, en su artículo 100, numeral 9, que dispone: “*Salvo disposición en contrario, el demandado podrá proponer las siguientes excepciones: ...9. No comprender la demanda a todos los litisconsortes necesarios...*”

Con relación al litisconsorcio necesario e integración del contradictorio, el artículo 61 del C.G.P. señala:

“(...) Cuando el proceso verse sobre relaciones o actos jurídicos respecto de los cuales, por su naturaleza o por disposición legal, haya de resolverse de manera uniforme y no sea posible decidir de mérito sin la comparecencia de las personas que sean sujetos de tales relaciones o que intervinieron en dichos actos, la demanda deberá formularse por todas o dirigirse contra todas; si no se hiciere así, el juez, en el auto que admite la demanda, ordenará notificar y dar traslado de esta a quienes falten para integrar el contradictorio, en la forma y con el término de comparecencia dispuestos para el demandado (...).” Subrayo fuera del texto original.

Señora Juez, la parte demandante pasó por alto integrar al SINDICATO ASOCIACIÓN DE SERVIDORES DEL SECTOR SALUD ASSS y a la ASOCIACIÓN GREMIAL ESPECIALIZADA EN SALUD DEL OCCIDENTE (AGESOC), en razón a la vinculación directa que existió entre la demandante y las descritas; con la primera de ellas entre el periodo comprendido entre el 01 de abril de 2015 y el 30 de mayo de ese año y con la segunda entre el mes de junio de 2015 y hasta el 23 de marzo de 2018, como prueba de ello se tiene lo referido en el texto introductorio y las pruebas documentales que en su favor agrega, así como los documentos que referiré en el acápite de pruebas.

Es de anotar señora Juez, que por el conocimiento que se tiene, el SINDICATO ASOCIACIÓN DE SERVIDORES DEL SECTOR SALUD ASSS, se encuentra en proceso de liquidación y se desconoce cuál es su estado a la fecha, no obstante, me permito informar que el último dato que se tiene es que este proceso liquidatorio estuvo a cargo de la señora Martha Cecilia Arbeláez Burbano quien puede ser ubicada en la Carrera 6A No. 1-70 apto 139 Torre 13 de esta ciudad. Teléfonos: 3782249-3006175552 y sus correos electrónicos son marthacarbelaezb@hotmail.com y marthacarbelaezb@gmail.com.

Respecto de la ASOCIACIÓN GREMIAL ESPECIALIZADA EN SALUD DEL OCCIDENTE (AGESOC), pueden ser remitidas notificaciones Calle 39 N No. 4N-151, barrio la Flora de la ciudad de Cali, teléfonos 6026594001 y al correo electrónico: agesoc@hotmail.com

Por las razones que se exponen, sírvase señora Juez declarar probada la excepción formulada.

2. EXCEPCIONES DE MERITO

2.1. PRESCRIPCIÓN

Sin que ello signifique aceptar ninguno de los hechos de la demanda, me permito proponer este medio exceptivo su Señoría, haciendo mención que los derechos salariales legales y/o extralegales pretendidos por la actora se encuentran afectados por el fenómeno prescriptivo, habiendo prescrito toda acción derivada de la presencia de un hipotético vínculo de carácter laboral, de conformidad con lo establecido por los artículos 41 del Decreto 3135 de 1968 y 102 del Decreto 1848 de 1969, en concordancia con lo consagrado en el artículo 151 del C.P.T. y de la S.S., la Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia y el Consejo de Estado.

2.2. CARENCIA DEL DERECHO, INEXISTENCIA DE LA OBLIGACIÓN Y COBRO DE LO NO DEBIDO

La RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E. no está obligada a pagar lo que no debe, toda vez que INGRID MILENA CASTRO GUERRERO no fue contratada por parte de la RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E. ni por acto legal, ni por acto reglamentario del cual se puedan desprender el reconocimiento y pago de emolumentos contenidos en la norma sustantiva laboral colombiana o en los estatutos de la entidad, razón por la cual no procede la declaratoria de nulidad del acto demandado, ni el reconocimiento de las consecuencias económicas que devengan de tal decisión.

La vinculación de la actora dentro del periodo comprendido entre el 01 de abril de 2015 y el 23 de marzo de 2018 tuvo lugar con la ASOCIACIÓN DE SERVIDORES DEL SECTOR SALUD – ORGANIZACIÓN SINDICAL ASSS y la ASOCIACIÓN GREMIAL ESPECIALIZADA EN SALUD DE OCCIDENTE “AGESOC”. Y en tanto, la relación jurídica que operó entre mi representada y las entidades antes descritas correspondió primero a la de un contrato de suministro, el cual se encuentra regulado por el artículo 968 del Código de Comercio y segundo, al de un contrato sindical regulado por el Código sustantivo del Trabajo en concordancia con los decretos 1429 de 2010 y 036 de 2016 y normas concordantes.

2.3. GARANTÍA DE LAS OBLIGACIONES DERIVADAS DE LA POLIZA DE CUMPLIMIENTO SUSCRITAS EN EJECUCION DEL CONTRATO SINDICAL SUSCRITO ENTRE EL SINDICATO ASOCIACIÓN DE SERVIDORES DEL SECTOR SALUD ASSS Y LA RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E.

En lo que corresponde a la vinculación a través de la figura de contrato sindical con el SINDICATO ASOCIACIÓN DE SERVIDORES DEL SECTOR SALUD ASSS, la actora aduce que su vinculación tuvo lugar entre el 01 de abril de 2015 y el 30 de mayo de 2015, y es en este periodo ante la suscripción de los contratos sindicales con ASSS, se suscribieron las pólizas de cumplimiento que se enlistan a continuación:

CONTRATO	CONTRATISTA	INICIA	TERMINA	ASEGURADORA	POLIZA
1.5.1.067.2015	ASSS	1/04/2015	30/04/2015	LIBERTY SEGUROS	2493620
1.5.1.087.2015	ASSS	1/05/2015	31/05/2015	LIBERTY SEGUROS	536142
1.5.1.104.2015	ASSS	1/05/2015	31/05/2015	CONFIANZA	GU054594

Por ello señora Juez, solicito se sirva declarar probada esta excepción en el eventual caso que mi representada sea condenada al pago de los emolumentos laborales que se derivan de las pretensiones de la demanda y en consecuencia se hagan efectivas las pólizas suscritas para el cumplimiento de los contratos sindicales, para que sea la entidad aseguradora quien cubra la totalidad de los créditos laborales que se llegaren a causar a favor de INGRID MILENA CASTRO GUERRERO.

2.4. GARANTÍA DE LAS OBLIGACIONES DERIVADAS DE LA POLIZA DE CUMPLIMIENTO SUSCRITAS EN EJECUCION DEL CONTRATO SINDICAL SUSCRITO ENTRE LA ASOCIACIÓN GREMIAL ESPECIALIZADA EN SALUD DE OCCIDENTE “AGESOC” Y LA RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E.

En lo que corresponde a la vinculación a través de la figura de contrato sindical con la ASOCIACIÓN GREMIAL ESPECIALIZADA EN SALUD DE OCCIDENTE “AGESOC”, esta tuvo lugar entre el 01 de junio de 2015 y el 23 de marzo de 2018, fecha en la que presuntamente se termina su contrato. Respecto de este vínculo, es válido traer en referencia que el mismo se dio con ocasión de los contratos sindicales suscritos entre AGESOC y la RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E. a partir del mes de junio de 2015.

Con posterioridad a la vigencia del primer contrato sindical que data del 01 de junio de 2015 y hasta la fecha del presunto despido injustificado, la RED DE SALUD DEL NORTE E.S.E. se suscribieron contratos sindicales con la agremiación para la prestación de servicios de salud, siendo establecido dentro de la cláusula denominada “RESPONSABILIDAD GENERAL Y EXCLUSIÓN DE LA RELACIÓN LABORAL” lo siguiente: *“EL CONTRATISTA prestará el servicio de acuerdo con las normas legales con libertad, autonomía técnica y administrativa suya y de sus afiliados. EL CONTRATISTA asume en forma total y exclusiva la responsabilidad que pueda derivarse por la calidad e idoneidad de la ejecución del presente contrato. Además, **los afiliados participes vinculados por el CONTRATISTA para desarrollar el objeto del presente contrato no tendrán ningún vínculo laboral, ni jurídico con la E.S.E. NORTE**, y por tanto corresponde al CONTRATISTA el pago de las retribuciones de compensaciones a sus afiliados de conformidad al reglamento colectivo. **En consecuencia, el presente contrato no constituye vínculo laboral alguno entre los afiliados participes de “AGESOC” y la E.S.E. NORTE**”.* (Negrillas y resaltado por fuera de texto original).

Los contratos suscritos entre la vigencia comprendida entre el 01 de junio de 2015 y el 31 de marzo de 2018 (extremos temporales relacionados con la demanda), traen contenido en su clausulado la ausencia de responsabilidad de mi representada, y como garantía de cualquier evento que derive en condena en su contra por pago de salarios, prestaciones e indemnizaciones laborales entre otros, y por tratarse de contratos con entidades públicas, una garantía representada en pólizas de cumplimiento, las que para el caso fueron suscritas con la **COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. (SEGUROS CONFIANZA S.A.) y la ASEGURADORA SOLIDARIA.**

Por ello señora Juez, solicito se sirva declarar probada esta excepción en el eventual caso que mi representada sea condenada al pago de los emolumentos laborales que se derivan de las pretensiones de la demanda y en consecuencia se hagan efectivas las pólizas suscritas para el cumplimiento de los contratos sindicales, para que sea la entidad aseguradora quien cubra la totalidad de los créditos laborales que se llegaren a causar a favor de INGRID MILENA CASTRO GUERRERO.