

Santiago de Cali, octubre 19 del 2023

Señores

**JUZGADO DIECISÉIS ADMINISTRATIVO ORAL DEL CIRCUITO DE CALI**  
E.S.D

**Proceso:** 76001-33-33-016-2023-00221-00

**Medio de Control:** NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

**Demandante:** YENNI SOLANDI MARTÍNEZ MAMBUSCAY

**Demandado:** HOSPITAL ISAÍAS DUARTE CANCINO E.S.E. y ASOCIACIÓN SINDICAL DE TRABAJADORES DE COLOMBIA Y LA SALUD "ASSTRACUD".

**Referencia:** CONTESTACIÓN DEMANDA

**Dana Giraldo Castrillón**, mayor de edad y vecina de Santiago de Cali, identificado(a) con la Cédula de Ciudadanía No. 1.116.268.685 de Tuluá (V), y Tarjeta Profesional No 380.990 del Consejo Superior de la Judicatura, en ejercicio del poder que me ha conferido la presidente de la Asociación Sindical de Trabajadores de Colombia y la Salud "ASSTRACUD" con Nit. No. 900.521.307-6 y acta de Constitución número 00715 del 4 de mayo de 2012, como consta en la certificación expedida por el Ministerio del Trabajo, obrando dentro del término legal, ante usted con respeto, doy contestación a la demanda incoada contra la entidad que hoy represento de la siguiente manera:

## **1. EL NOMBRE DEL DEMANDADO, DOMICILIO Y EL DE SU REPRESENTANTE**

**NOMBRE DEL DEMANDADO Y RAZÓN SOCIAL.** La Asociación Sindical de Trabajadores de Colombia y la Salud "ASSTRACUD" es un sindicato de industria, cuya finalidad es la prestación de servicios o la ejecución de obras sin ánimo de lucro con sus propios afiliados, realizado en ejercicio de la libertad sindical, con autonomía administrativa e independencia financiera y que se rige por las normas y principios del derecho colectivo del trabajo, para contribuir con el logro de su objeto social impulsara y promoverá oportunidades y condiciones óptimas para el ejercicio de la actividad de sus afiliados, que les permitan generar ingresos individuales y riqueza colectiva, y mejorar su calidad de vida y dignificar su actividad.

**DOMICILIO Y ÁMBITO TERRITORIAL.** El domicilio principal de la organización sindical es la ciudad de Santiago de Cali, Departamento del Valle, República de Colombia.

**REPRESENTANTE LEGAL:** ANDREINNA RIZZETTO LOPEZ, mayor de edad, identificada con la cédula de ciudadanía No. 1.107.523.426, expedida en Cali, (V), en calidad de presidente de la Junta Directiva y representante legal de la Asociación

Sindical de Trabajadores de Colombia y la Salud – Sigla “ASSTRACUD” con Nit. No. 900.521.307-6.

## 2. OPORTUNIDAD DE LA CONTESTACIÓN DE LA DEMANDA.

Teniendo en cuenta que del Auto No. Interlocutorio No. 1079 de fecha 16 de agosto del 2023, mediante el cual se admitió la demanda nulidad y restablecimiento propuesta por la señora YENNI SOLANDI MARTÍNEZ MAMBUSCAY, el cual fue notificado de manera electrónica el día 6 de septiembre del 2023, la presente contestación se radica en término de conformidad con lo dispuesto en el artículo 172 del CPACA que dispone:

*“De la demanda se correrá traslado al demandado, al Ministerio Público y a los sujetos que, según la demanda o las actuaciones acusadas, tengan interés directo en el resultado del proceso, **por el término de treinta (30) días**, plazo que comenzará a correr de conformidad con lo previsto en los artículos 199 y 200 de este Código y dentro del cual deberán contestar la demanda, proponer excepciones, solicitar pruebas, llamar en garantía, y en su caso, presentar demanda de reconvención.”*

En virtud de lo anteriormente señalada, le manifiesto al despacho que las notificaciones judiciales se reciben al correo [juridico@asstracud.com.co](mailto:juridico@asstracud.com.co).

## 2. FRENTE A LAS PRETENSIONES:

En primer lugar, me opongo a todas y cada una de las pretensiones formuladas por la parte demandante, debido a que, como demostraré a continuación, entre la señora YENNI SOLANDI MARTÍNEZ MAMBUSCAY, y la Asociación Sindical de Trabajadores de Colombia y la Salud – Sigla “ASSTRACUD”, no existió vínculo laboral.

La vinculación y actividades desarrolladas por la señora YENNI SOLANDI MARTÍNEZ MAMBUSCAY, corresponden al ejercicio de las actividades colectivas propias para la ejecución de los contratos sindicales entre el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E. y ASSTRACUD. De acuerdo con lo anterior, es importante señalar que la señora Ceballos suscribió un convenio de afiliación.

Durante la vigencia de los convenios señalados, ASSTRACUD realizó el pago de las compensaciones, auxilios y beneficios y de los aportes al Sistema de Seguridad Social Integral de la señora MARTINEZ en virtud de su participación en el desarrollo y ejecución de los contratos mencionados.

En segundo lugar, me referiré a cada una de las pretensiones así:

**A LAS PRETENSIONES PRINCIPALES:**

**A LA PRIMERA:** Al respecto, se señala que son pretensiones dirigidas al Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E, motivo por el cual dicha entidad está en mejor capacidad para pronunciarse al respecto y en todo caso, la parte actora deberá acreditar la información aquí contenida con los medios de convicción idóneas y pertinentes.

**A LA SEGUNDA:** Me opongo, por cuanto, de manera voluntaria, la señora Yenni Solandi Martínez Mambuscay presentó solicitud de afiliación ante ASSTRACUD, la cual fue aceptada y suscribió convenio de afiliación y el día 12 de marzo del 2021 suscribió un convenio de cooperación para la ejecución del contrato sindical, con el objetivo de realizar actividades colectivas en virtud de la existencia de un contrato sindical suscrito entre el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E. y ASSTRACUD, desarrollando la actividad colectiva “*enfermera*”, para el apoyo a los procesos y subprocesos de la entidad.

**A LAS TERCERA, CUARTA, QUINTA, SEXTA, SEPTIMA y OCTAVA:** Al respecto, se señala que son pretensiones dirigidas al Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E, motivo por el cual dicha entidad está en mejor capacidad para pronunciarse al respecto y en todo caso, nuevamente se reitera que, por cuanto, de manera voluntaria, la señora Yenni Solandi Martínez Mambuscay presentó solicitud de afiliación ante ASSTRACUD, la cual fue aceptada y suscribió convenio de afiliación y el día 12 de marzo del 2021 suscribió un convenio de cooperación para la ejecución del contrato sindical, con el objetivo de realizar actividades colectivas en virtud de la existencia de un contrato sindical suscrito entre el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E. y ASSTRACUD, desarrollando la actividad colectiva “*enfermera*”, para el apoyo a los procesos y subprocesos de la entidad. Mi representada realizó el pago de compensaciones, auxilios y beneficios que le correspondían a la demandante por su participación en los contratos sindicales. De igual forma, efectuó el pago de aportes al Sistema de Seguridad Social Integral.

**A LAS NOVENA, DECIMA, DECIMO PRIMERO, DECIMO SEGUNDO, DECIMO TERCERO, DECIMO CUARTO, DECIMO QUINTO y DECIMO SEXTO:** *Me opongo*, por cuanto no existió una relación laboral entre la señora Martínez y ASSTRACUD. De manera voluntaria, la señora Yenni Solandi Martínez Mambuscay presentó solicitud de afiliación ante ASSTRACUD, la cual fue aceptada y suscribió convenio de afiliación y el día 12 de marzo del 2021 suscribió un convenio de cooperación para la ejecución del contrato sindical, con el objetivo de realizar actividades colectivas en virtud de la existencia de un contrato sindical suscrito entre el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E. y ASSTRACUD, desarrollando la actividad

colectiva “*enfermera*”, para el apoyo a los procesos y subprocesos de la entidad. El día 6 de marzo del 2023 la Junta Directiva de mi representada, con respaldo en el artículo 55 de los Estatutos sindicales determinó dar por terminado el convenio de cooperación, fecha en el cual las recomendaciones emitidas ya no estaban vigentes, toda vez que fueron temporales (6 meses). Por lo tanto, no hay lugar a un reintegro laboral, ni al pago de los salarios ni primas ni cesantías ni intereses a las cesantías, ni vacaciones dejados de percibir desde el día de su desvinculación, ni mucho menos al pago de aportes al Sistema de Seguridad Social ni hay lugar a aplicar la indexación.

**A LA DECIMA SEPTIMA y DECIMA OCTAVA:** *Me opongo*, por cuanto, de manera voluntaria, la señora Yenni Solandi Martínez Mambuscay presentó solicitud de afiliación ante ASSTRACUD, la cual fue aceptada y suscribió convenio de afiliación y el día 12 de marzo del 2021 suscribió un convenio de cooperación para la ejecución del contrato sindical, con el objetivo de realizar actividades colectivas en virtud de la existencia de un contrato sindical suscrito entre el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E. y ASSTRACUD, desarrollando la actividad colectiva “*enfermera*”, para el apoyo a los procesos y subprocesos de la entidad. En consecuencia, no existió una relación laboral entre la señora Martínez y ASSTRACUD, motivo por el cual no hay lugar al pago de la indemnización moratoria por no consignación de cesantía al fondo respectivo ni a la indemnización moratoria por el no pago de salarios y prestaciones sociales.

#### A LAS PRETENSIONES SUBSIDIARIAS

**A LAS PRIMERA, SEGUNDA y TERCERA:** *Me opongo*, por cuanto, de manera voluntaria, la señora Yenni Solandi Martínez Mambuscay presentó solicitud de afiliación ante ASSTRACUD, la cual fue aceptada y suscribió convenio de afiliación y el día 12 de marzo del 2021 suscribió un convenio de cooperación para la ejecución del contrato sindical, con el objetivo de realizar actividades colectivas en virtud de la existencia de un contrato sindical suscrito entre el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E. y ASSTRACUD, desarrollando la actividad colectiva “*enfermera*”, para el apoyo a los procesos y subprocesos de la entidad, el cual terminó el día 6 de marzo del 2023 con respaldo en los Estatutos Sindicales. En consecuencia, no existió una relación laboral entre la señora Martínez y ASSTRACUD, motivo por el cual la demandante no fue despedida sin justa causa y no hay lugar a la indemnización por despido sin justa causa consagrada en el artículo 64 del Código Sustantivo del Trabajo.

#### **4. FRENTE A LOS HECHOS:**

**AL PRIMERO:** *Parcialmente cierto*, de manera voluntaria, la señora Yenni Solandi Martínez Mambuscay presentó solicitud de afiliación ante ASSTRACUD, la cual fue aceptada y suscribió el convenio de afiliación No. y el día 12 de marzo del 2021 suscribió un convenio de cooperación para la ejecución del contrato sindical, con el objetivo de realizar actividades colectivas en virtud de la existencia de un contrato sindical suscrito entre el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E. y ASSTRACUD, desarrollando la actividad colectiva “*enfermera*”, para el apoyo a los procesos y subprocesos de la entidad. Por lo tanto, no existió una relación laboral entre la demandante y mi representada.

**AL SEGUNDO:** *No es cierto*, se insiste el día 12 de marzo del 2021 suscribió un convenio de cooperación para la ejecución del contrato sindical, con el objetivo de realizar actividades colectivas en virtud de la existencia de un contrato sindical suscrito entre el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E. y ASSTRACUD, desarrollando la actividad colectiva de apoyo denominada “*enfermera*”, para el apoyo a los procesos y subprocesos de la entidad. En consecuencia, la señora Martínez participó en la ejecución y desarrollo del contrato sindical suscrito entre el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E. y mi representada, realizando actividades colectivas de apoyo a los procesos y subprocesos, las cuales fueron coordinadas, al igual que las horas para desarrollar las actividades de apoyo.

**AL TERCERO:** *Parcialmente cierto*, se insiste el día 12 de marzo del 2021 suscribió un convenio de cooperación para la ejecución del contrato sindical, con el objetivo de realizar actividades colectivas de apoyo en los procesos y subprocesos del Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E. en virtud de la existencia de un contrato sindical suscrito con ASSTRACUD y los bienes fueron utilizados en mera tenencia de acuerdo al art. 56 de los Estatutos Sindicales.

**AL CUARTO:** *No nos consta*, al respecto, se deberá tener en cuenta que la demandante presentó parte de su historia clínica, documento con carácter de reserva, en la cual se observa que la demandante tiene unos antecedentes de padecimiento de enfermedades de origen común para los años 2021 y 2022.

**AL QUINTO y SEXTO:** *Parcialmente cierto*, la señora Martínez le reportó sus incapacidades desde el día 11 de junio del 2021 hasta el día 28 de febrero del 2022, y del 1 de abril de 2022 hasta el 14 de septiembre de 2022 generadas por su E.P.S,

fechas en las cuales se desconocía los diagnósticos de la demandante, debido al carácter de reserva de la historia clínica.

**AL SEPTIMO:** *Es cierto*, de acuerdo a la historia clínica aportada con la demanda.

**AL OCTAVO:** *No nos consta*, al respecto, se deberá tener en cuenta que la demandante presentó parte de su historia clínica, documento con carácter de reserva, en la cual se observa que la demandante tiene unos antecedentes de padecimiento de enfermedades de origen común para los años 2021 y 2022.

**AL NOVENO:** Al respecto, se indica que: *es cierto* que el día 1 de septiembre del 2022 se emitieron recomendaciones, las cuales tenía un límite temporal, 6 meses. Por otra parte, se indica que el día 22 de noviembre del 2022 se socializaron las actividades colectivas a desarrollar con el objetivo de cumplir con las recomendaciones temporales.

**AL DECIMO:** *No es cierto*, nuevamente se insiste que entre la demandante y mi representada no existió un contrato laboral, motivo por el cual la señora Martínez no fue despedida. El día 6 de marzo del 2023 la Junta Directiva de mi representada, con respaldo en el artículo 55 de los Estatutos sindicales determinó dar por terminado el convenio de cooperación.

**AL DECIMO PRIMERO:** Es un pronunciamiento subjetivo de la apoderada de la parte demandante, pero en todo caso, el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E y ASSTRACUD suscribieron distintos contratos sindicales con respaldo en el Decreto 036 del 2016.

**AL DECIMO SEGUNDO:** *No es cierto*, de manera voluntaria, la señora Yenni Solandi Martínez Mambuscay presentó solicitud de afiliación ante ASSTRACUD, la cual fue aceptada y suscribió el convenio de afiliación No. y el día 12 de marzo del 2021 suscribió un convenio de cooperación para la ejecución del contrato sindical, con el objetivo de realizar actividades colectivas en virtud de la existencia de un contrato sindical suscrito entre el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E y ASSTRACUD, desarrollando la actividad colectiva “*enfermera*”, para el apoyo a los procesos y subprocesos de la entidad y por su participación en el contrato sindical recibió el pago de compensaciones, auxilios y beneficios. Por lo tanto, no existió una relación laboral entre la demandante y mi representada.

**AL DECIMO TERCERO:** *Parcialmente cierto*, mi representada emitió respuesta a la petición e hizo entrega de la documentación requerida por la demandante.

**AL DECIMO CUARTO, DECIMO QUINTO y DECIMO SEXTO:** No nos consta, el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E es quien está en mejor capacidad para dar respuesta.

## **6. PRUEBAS**

Le solicito respetuosamente al Sr. Juez, tener en cuenta como tales las siguientes:

### **DOCUMENTALES:**

1. Copia solicitud de afiliación
2. Copia convenio de cooperación.
3. Copia de los comprobantes de pago de compensaciones, auxilios y beneficios.
4. Copia de las planillas de pago de los aportes al Sistema de Seguridad Social.
5. Copia de los Estatutos depositados en el Ministerio del Trabajo.
6. Copia certificación contractual emitida por el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E, en la cual figuran cada uno de los contratos suscritos entre dicha entidad y ASSTRACUD
7. Copia contratos sindicales suscritos entre el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E y ASSTRACUD
8. Copia del Reglamento Colectivo del Contrato Sindical
9. Copia Estatutos
10. Copia del Poder para actuar.

**SOLICITUD DE PRUEBA.** Solicito respetuosamente, se oficie a el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E para que aporte los contratos sindicales suscritos con ASSTRACUD y sus respectivas actas de supervisión y de liquidación, con el objetivo de demostrar que mi representado cumplió con las actividades y obligaciones pactadas entre las partes.

## **6. FUNDAMENTOS Y RAZONES DE LA DEFENSA**

### **6.1 Naturaleza jurídica de ASSTRACUD y del contrato sindical**

ASSTRACUD es un sindicato de industria, cuya finalidad principal es desarrollar como actividades de servicios de salud y sus demás actividades conexas con sus propios afiliados, ejerciendo la libertad sindical, con autonomía administrativa e independencia financiera y que se rige por las normas y principios del derecho colectivo del trabajo.

Con base en lo anterior, ASSTRACUD suscribe contratos sindicales, para el desarrollo de su objeto. En el ordenamiento jurídico colombiano se reglamenta una forma de promoción del trabajo colectivo llamado el contrato sindical, con el fin de que los sindicatos puedan participar en la gestión de las empresas, el cual tiene respaldo legal en los artículos 482, 483 y 484 del Código Sustantivo del Trabajo, con desarrollo inicial en el Decreto 1429 de 2010 y el Decreto 036 del 2016.

En el año 2016, mediante el Decreto 036 del 12 de enero de 2016, el Ministerio del Trabajo reguló la celebración, naturaleza y obligaciones del contrato sindical, y lo definió como aquel celebrado entre el empleador y uno o varios sindicatos para la prestación de un servicio o la ejecución de una obra por medio de sus afiliados. De igual forma, de acuerdo al Decreto citado, el reglamento sindical es el que regula la relación entre los afiliados partícipes y ASSTRACUD.

Según el Decreto 036 del 2016 establece que *“El contrato sindical como un acuerdo de voluntades, es de naturaleza colectivo laboral (...)”*. Por tanto, se colige que la naturaleza jurídica del contrato sindical es de estirpe laboral de la modalidad colectiva y conforme a lo preceptuado en el Decreto reglamentario en comento tiene las características de un contrato solemne, nominado y principal, cuya celebración y ejecución puede darse entre uno o varios sindicatos de trabajadores con uno o varios empleadores o sindicatos de empleadores.

Por otra parte, es necesario señalar que NO existe relación laboral entre los afiliados partícipes y el sindicato cuando se suscribe un contrato colectivo sindical. El Ministerio de la Protección Social, en su cartilla sobre contrato sindical del 28 de abril de 2010, precisó que: *“El afiliado partícipe en la ejecución del contrato sindical no es trabajador del sindicato porque éste lo componen los mismos afiliados y ejecutan dicho contrato sindical en desarrollo del contrato colectivo, no encontrándose el elemento esencial de la subordinación. Esta relación se rige por principios democráticos, de autogestión, colaboración y de autorregulación donde los afiliados actúan en un plano de igualdad. Entre el afiliado partícipe y la organización sindical no existe una relación laboral y en consecuencia no hay contrato de trabajo. No obstante, el sindicato dada su finalidad compensará a*

*éstos, por su contribución en la ejecución del contrato sindical, con los beneficios definidos en la asamblea de afiliados, en el reglamento y en el contrato sindical.”*  
(Negrillas fuera del texto)

El Ministerio del Trabajo ha precisado que: “Conforme a lo anterior, los empleadores pueden optar por el contrato sindical y cuando se vaya a contratar la prestación de servicios o ejecución de obras deberán evaluar en primer lugar la posibilidad de contratar por medio del contrato sindical, el cual por su propia naturaleza privilegia la participación de los trabajadores sindicalizados, denominados **afiliados partícipes**, en la ejecución de tareas en la misma empresa, se trata por demás de una figura que ha sido contemplada por la OIT a través de sus convenios, bajo el objetivo de proteger a los sindicatos independientemente de la forma de asociación...”<sup>1</sup>

Del mismo modo, la honorable Corte Constitucional mediante Sentencia T-457/11, analizo el tema de los contratos colectivos sindicales en Colombia e identifico la naturaleza jurídica y características más relevantes así:

*“En la actualidad, por expresa disposición del artículo 9° de Decreto 1429 de 2010, la solución de controversias que se originen entre las partes contratantes en virtud del contrato sindical, podrán ser resueltas por tribunal de arbitramento voluntario o demás mecanismos si lo acuerdan las partes, o en su defecto, por la autoridad judicial laboral competente. Ahora bien, en el contrato sindical intervienen el empresario-empleador y la organización sindical. Las personas que se afilian al sindicato para prestar sus servicios o realizar las obras encomendadas a través de dicho contrato, se denominan afiliados partícipes. Cabría entonces una pregunta: **¿Los afiliados partícipes que están bajo la modalidad del contrato sindical tienen un contrato de trabajo con la organización sindical? La respuesta es no, porque no existe el elemento esencial de la subordinación propio del contrato de trabajo. El afiliado partícipe durante la ejecución del contrato sindical compone el sindicato y se encuentra en un plano de igualdad con éste frente a la distribución de los ingresos provenientes del contrato, al punto que recibe compensaciones y son sujetos de ciertas deducciones, las cuales para todos sus efectos se asimilan al concepto de salario, de acuerdo con lo definido en la asamblea de afiliados, en el reglamento y en el contrato sindical. Quiero ello decir que entre el sindicato y los afiliados partícipes no existe como tal***

---

<sup>1</sup> Concepto No. 147869 del 29 de agosto de 2014 emitido por la Coordinadora Grupo interno de Trabajo de Atención de Consultas en materia de Seguridad Social Integral Oficina Asesora Jurídica del Ministerio del Trabajo.

una relación empleador-trabajador, pues si se viera desde la óptica contraria comprometería gravemente el derecho de sindicalización en Colombia (artículo 39 Superior), toda vez que quienes se agrupan para defender sus intereses laborales en contra del empleador, resultaría a su vez detentando la figura de patrono a través de la persona jurídica que constituye el sindicato, situación que resulta ser un contrasentido. **A lo que sí está obligado el sindicato como directo responsable, es a la administración del sistema de seguridad social integral, es decir, todo lo relacionado con la afiliación, retiro, pago y demás novedades que presenten los afiliados partícipes**, y ello por expresa disposición del numeral 7° del artículo 5° del Decreto 1429 de 2010. **La Sala resalta 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 presenten 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 quedo 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. Se colige que el contrato colectivo sindical es de estirpe laboral de la modalidad colectivo, por consiguiente, los conflictos que surjan respecto a la ejecución y al cumplimiento del mismo, deben ser ventilados ante la justicia ordinaria laboral. **Dicho contrato pretende dar una dinámica amplia a la actividad sindical, mediante la promoción del derecho de asociación y la creación de empleos dignos para los afiliados partícipes, a quienes se les garantizan los diferentes componentes en materia salarial y de seguridad social integral.”** (Las negrillas para destacar)

Con el respaldo normativo anteriormente precitado, el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E y ASSTRACUD suscribieron contratos sindicales para el apoyo de servicios de salud para el desarrollo de actividades de apoyo en los procesos de la entidad, teniendo en cuenta la autonomía administrativa y financiera de mi representada.

## **6.2. Pago de Aportes al Sistema de Seguridad Social Integral de los afiliados partícipes que participan en la ejecución de un contrato sindical**

De conformidad con lo anteriormente señalado, el sindicato *está obligado como directo responsable a la administración del sistema de seguridad social integral, es decir, todo lo relacionado con la afiliación, retiro, pago y demás novedades que presenten sus afiliados partícipes* en virtud del contrato sindical, lo cual es ratificado por el art. Artículo 2.2.2.1.24 del Decreto 036 del 2016.

De conformidad con la Resolución 5858 del 2016 y la Resolución 1740 del 2019, el pago de los aportes al Sistema de Seguridad Social de los afiliados partícipes que participan en el desarrollo y gestión de un contrato sindical se realizan a través de la Planilla tipo Y “*Planilla Independientes Empresas*” el tipo de aportante 9 “*pagador de contrato sindical*” y tipo de cotizante 53 “*afiliado partícipe*”.

Por otra parte, mediante el Decreto 1429 del 2010, se dispuso en el artículo 5 que los sindicatos “*deberán elaborar un reglamento por cada contrato sindical*”; y enumeró los requisitos mínimos que debe contener, entre ellos, en el numeral 7 del artículo se indica que: “*el sindicato será el responsable de la administración del sistema de seguridad social integral, tales como la afiliación, retiro, pagos y demás novedades respecto de los afiliados partícipes*”, reiterando así lo indicado por la Corte Constitucional en la Sentencia precitada, pero a su vez facultando a los sindicatos para que a través de la materia regulen lo relacionado con el pago de los aportes al Sistema de Seguridad Social Integral. Por lo tanto, en el art. 12 del Reglamento Colectivo del Contrato Sindical se reglamentó que el ingreso base de cotización (IBC) sería lo establecido por compensación básica.

### **6.3. La subordinación**

En cuanto al argumento de la subordinación, la Corte Suprema de Justicia, al respecto, manifestó que “*la fijación del tiempo que ha de emplear quien presta el servicio en su actividad puede darse en otro tipo de relaciones jurídicas, sin que por ello se entiendan forzosamente signadas por la subordinación laboral*”<sup>2</sup> y en otra oportunidad expresó que la conducta de coordinar es un acto de concertación y organización entre las partes contratantes, pero no implica necesariamente vigilancia y contrato, motivo por el cual la coordinación o la asignación de turnos de trabajo no evidencia un vínculo subordinado<sup>3</sup>.

---

<sup>2</sup> Corte Suprema de Justicia, Sala Laboral, Sentencia 44191 del 18 de junio de 2014, MP: Clara Cecilia Dueñas Quevedo.

<sup>3</sup> Corte Suprema de Justicia Sala Laboral, Sentencia SL-24522019 (64959) del 27 de junio del 2019

De igual forma, el Consejo de Estado afirma que *“el establecimiento o imposición de una jornada de trabajo al contratista no implica, necesariamente, que exista subordinación laboral”*<sup>4</sup> y estableció unos indicios en los cuales se configura la subordinación, aclarando que es el actor quien debe probar su existencia y debe aportar *“cualquier medio probatorio que exponga una actividad de control, vigilancia, imposición o seguimiento por parte de la entidad, que en sana crítica se aleje de un ejercicio normal de coordinación con el contratista.”*<sup>5</sup>

### **FRENTE AL CASO PARTICULAR**

Tal como se evidencia, la señora YENNI SOLANDI MARTÍNEZ MAMBUSCAY en uso de sus facultades, de manera voluntaria y libre, solicitó ser admitida como afiliado partícipe de ASSTRACUD y posteriormente, suscribió el un convenio de afiliación se comprometió a cumplir con los Estatutos y Reglamento Colectivo y demás normas legales que regulan el derecho de asociación en Colombia. Así como al cumplimiento de los demás requisitos y compromisos que se estipulen en el mismo

En consecuencia, con la presente contestación se aporta copia autentica del convenio de cooperación, el cual tenía por objeto de brindar apoyo a los procesos “auxiliares enfermería” del Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E, los cuales se pactaron al interior de los contratos sindicales suscritos entre ASSTRACUD y dicha entidad.

Del mismo modo se acordó que el afiliado partícipe desarrollaría un trabajo colectivo, que comprendía las actividades descritas en el manual de actividades o las asignadas por el respectivo(a) coordinador(a) de Servicios del contrato colectivo sindical.

Como se evidencia, puede concluirse que la demandante realizó un trabajo colectivo en calidad de afiliado partícipe en el desarrollo y ejecución de un contrato sindical y por lo tanto, no tenía la calidad de trabajador dependiente ni mucho menos existió un contrato laboral.

---

<sup>4</sup> Consejo de Estado, Sentencia Radicación No: 05001-23-33-000-2013-01143-01 (1317-2016)

<sup>5</sup> Idém.

Finalmente, debe tenerse en cuenta que en todos los contratos sindicales suscritos entre ASSTRACUD y el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E se designaba un supervisor o una interventoría para cada contrato, quien llevaba a cabo el control, seguimiento y apoyo de la ejecución de estos, tendiente a asegurar su correcta ejecución y cumplimiento, de acuerdo con lo previsto en las normas vigentes y lo estipulado en cada una de las minutas contractuales. En todas las carpetas contractuales, existen las respectivas actas de supervisión que dan cuenta del cabal cumplimiento por parte de mi representada, gracias a la participación de la demandante.

## 7. EXCEPCIONES

**FALTA DE LEGITIMACIÓN EN LA CAUSA POR PASIVA:** La señora YENNI SOLANDI MARTÍNEZ MAMBUSCAY a través de apoderado judicial instauró la presente demanda, a fin de que se declare la nulidad del acto administrativo No. 202302200004921 del 29 de junio de 2023, en cuanto negó el reconocimiento de una relación laboral entre la demandante y el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E y a título de restablecimiento del derecho se ordene el reconocimiento del vínculo laboral, desde el 11 de marzo de 2021 hasta el 06 de marzo de 2023 y como consecuente se decrete el pago de salarios, prestaciones sociales, vacaciones, realización de aportes al Sistema de Seguridad Social Integral como empleador, indemnización por despido sin justa causa, la sanción moratoria por falta de consignación de las cesantías establecida en la Ley 50 de 1990, en las leyes 244 de 1995 y 1071 de 2006 y la sanción moratoria por no pago de salarios.

Si bien es cierto que entre el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E y ASSTRACUD se suscribieron contratos sindicales a fin de apoyar los procesos y subprocesos de la entidad, la demandante solo pretende que se declare una relación laboral con dicha entidad. Adicionalmente, la demandante suscribió un convenio de cooperación con vigente desde el 11 de marzo de 2021 hasta el 06 de marzo de 2023.

El Consejo de Estado expresó que *“la legitimación en la causa por pasiva es entendida como la calidad que tiene una persona para formular o contradecir las pretensiones de la demanda, por cuanto es sujeto de la relación jurídica sustancial, por lo que para poder predicar esta calidad es necesario probar la existencia de dicha relación.”* En el sumario, no existe ninguna prueba de que la demandante haya suscrito un contrato de trabajo con ASSTRACUD, motivo por el cual no existe una legitimación en la causa por pasiva y el sindicato deberá ser desvinculado del presente proceso.

**COBRO DE LO NO DEBIDO:** Teniendo en cuenta que no existe legitimación en la causa por pasiva, toda vez que no existió un contrato laboral entre la hoy demandada y ASSTRACUD, entiéndase que cualquier cobro que se efectúe al sindicato resulta improcedente.

**INEXISTENCIA DE LA OBLIGACIÓN:** Se evidencia en el material probatorio que no existe prueba alguna en la cual se logre demostrar que entre la señora MARTINEZ y mi representaron existió un contrato laboral, motivo por el cual no existe ningún tipo de obligación por parte de ASSTRACUD de efectuar algún tipo de pago de salarios, prestaciones sociales, vacaciones y los pagos a los aportes al Sistema de Seguridad Social Integral, ni ninguna acreencia laboral.

**PRESCRIPCION:** Invoco esta excepción para todos aquellos derechos que pretenda reclamar la parte actora y que el simple paso del tiempo ha hecho fenecer bajo el fenómeno de la prescripción conforme a lo dispuesto en los Art. 488 del CST y 151 del CPL.

**COMPENSACIÓN:** Por cuanto, se debe tener en cuenta que, durante la vigencia del convenio de cooperación para la ejecución de contratos sindicales, al demandante se le pagaron todas y cada una de las compensaciones, auxilios y beneficios, de las que era beneficiaria por el hecho de haber cooperado en la ejecución y desarrollo de los contratos sindicales suscritos entre el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E y ASSTRACUD.

**PAGO:** Durante la vigencia del convenio de cooperación para la ejecución de contratos sindicales, al demandante se le pagaron todas y cada una de las compensaciones, auxilios y beneficios, de las que era beneficiario por el hecho de haber cooperado en la ejecución y desarrollo de los contratos sindicales suscritos entre el Hospital Isaías Duarte Cancino E.S.E y ASSTRACUD.

**BUENA FE:** Por cuanto ASSTRACUD en el ejercicio de sus funciones siempre ha obrado conforme a ley, lo cual se ha manifestado en el hecho de que todas las acreencias que pudieran haber surgido de la relación sindical con la parte actora fueron debidamente liquidadas y saldadas oportunamente.

**INNOMINADA:** Para todo aquel derecho en favor de ASSTRACUD que resulte probado en el caso que nos ocupa.

## 9. ANEXOS

1. Los documentos relacionados en el acápite de pruebas
2. Copia del poder otorgado.
3. Certificado de inscripción y vigencia expedido por el Ministerio del Trabajo.
4. Copia de la cédula de la representante legal.

## 10. NOTIFICACIONES

Las de ASSTRACUD y la suscrita podrán ser realizadas en la carrera 34 # 5b2-05 del barrio San Fernando de Cali, Valle, Tel: 3175134728, e-mail: [juridico@asstracud.com.co](mailto:juridico@asstracud.com.co).

Sin más particulares.

Del señor Juez,

Cordialmente,

*Dana Giraldo*

**DANA GIRALDO CASTRILLÓN**

C.C. 1.116.268.685 de Tuluá (V)

T.P.380.990 del C.S. J.