

REPÚBLICA DE COLOMBIA



SALA SEGUNDA DE DECISIÓN LABORAL
Medellín, veintinueve (29) de mayo de dos mil veintitrés (2023)

DEMANDANTE	: COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS SAS
DEMANDADO	: YAMILE ANDREA LUJAN CUERVO y EL SINDICATO UNIÓN BANCARIA “USB”
TIPO DE PROCESO	: ORDINARIO (AUTO)
RADICADO NACIONAL	: 05-001-31-05-019-2022-00208-01
RADICADO INTERNO	: 095-23
DECISIÓN	: CONFIRMA AUTO
ACTA NÚMERO	: 139

En la fecha, el TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, SALA SEGUNDA DE DECISIÓN LABORAL, procede a resolver el recurso dentro del auto de la referencia. La Sala, previa deliberación, adoptó el proyecto presentado por el ponente, Doctor HUGO ALEXANDER BEDOYA DÍAZ, que a continuación se traduce en la siguiente decisión:

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 13 de la ley 2213 del 13 de junio de 2022, la providencia en segunda instancia se profiere escrita.

ANTECEDENTES

Las pretensiones de la demanda se dirigen a que se DECLARE que la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo, es trabajadora dependiente de la COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S. y en virtud de lo anterior no puede afiliarse o asociarse a la organización sindical “USB”; que el Sindicato UNIÓN SINDICAL BANCARIA “USB” no puede afiliar o asociar a la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo, por ser una trabajadora dependiente de la empresa COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S.; que el Sindicato UNIÓN SINDICAL BANCARIA “USB” no puede afiliar o asociar a ningún trabajador de la empresa COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S.; se declare que la empresa COMERCIALIZADORA DE

SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S., no está obligada a retener cuota sindical de afiliado o asociado, cuotas extraordinarias y multas de la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo, con destino al Sindicato UNIÓN SINDICAL BANCARIA “USB”; que la sociedad demandante no está obligada a aceptar la asesoría ni a atender al Sindicato UNIÓN SINDICAL BANCARIA “USB”, como representante de la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo en lo referente a la ejecución del contrato de trabajo que la vincula con aquélla. Se condene en costas en costas procesales a los demandados.

La Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo dio respuesta a la demanda y solicitó la integración de las sociedades BBVA COLOMBIA y/o BBVA SEGUROS DE VIDA en calidad de litisconsorcio necesario, exponiendo:

“... es evidente la situación de control de conformidad con el certificado de existencia y representación legal allegado con la demanda, donde se registra que por Documento Privado del 1 de febrero de 2010 de Representante Legal, inscrito el 10 de febrero de 2010 bajo el número 01360700 del libro IX, comunicó la sociedad matriz: - BBVA SEGUROS DE VIDA que se ha configurado una situación de control con la sociedad COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S., de conformidad con el numeral 1 del artículo 261 del Código de Comercio, aclarando que la Situación de Control con el número de Registro 1360700 del libro IX, en que la sociedad BBVA SEGUROS DE VIDA matriz comunica que ejerce situación de control sobre la sociedad de la referencia subordinada, en el sentido de indicar que esta se configuró desde el día 9 de diciembre de 2009.

Y a su vez, la sociedad BBVA SEGUROS DE VIDA en su certificado de existencia y representación legal registra una situación de control por Documento Privado No. 0000001 de Representante Legal del 19 de julio de 2005, inscrito el 27 de julio de 2005 bajo el número 01003274 del libro IX, de parte de la sociedad matriz: - BBVA COLOMBIA, destacando que las sociedades BBVA SEGUROS DE VIDA y BBVA COLOMBIA son sociedades vigiladas por la Superintendencia Financiera de Colombia, por lo que se dan los presupuestos para citar a estas dos entidades que ejercen situación de control con la sociedad demandante.” (fl. 8 del expediente digital 08)

Y la UNIÓN SINDICAL BANCARIA “USB” al dar respuesta a la demanda, interpuso demanda de reconvención, solicitando se declare la existencia de un contrato de trabajo entre la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo y la sociedad COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S. y/o de manera solidaria y mancomunadamente con las sociedades BBVA COLOMBIA y/o BBVA SEGUROS DE VIDA; que con motivo de la declaración de existencia del

contrato de trabajo, la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo tiene derecho a recibir los beneficios de la convención colectiva de trabajo suscrita entre BBVA COLOMBIA y la UNIÓN SINDICAL BANCARIA – USB -; que la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo puede ejercer el libre derecho de asociación sindical como afiliado a la UNIÓN SINDICAL BANCARIA – USB -; que la UNIÓN SINDICAL BANCARIA – USB – puede seguir representando sindicalmente a YAMILE ANDREA LUJAN CUERVO y cualquier otro trabajador de la COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S. que se afilie.

Así mismo, solicitó se CONDENE a la COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S. y/o de manera solidaria y mancomunadamente a las sociedades BBVA COLOMBIA y/o BBVA SEGUROS DE VIDA a pagarle a Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo, los derechos laborales individuales y colectivos que contenga la convención colectiva de trabajo suscrita entre BBVA COLOMBIA y la UNIÓN SINDICAL BANCARIA – USB -, de conformidad con lo establecido en el artículo 488 del Código Sustantivo del Trabajo; a pagarle a la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo todo aquel derecho laboral que se encuentre debidamente probado y debatido dentro del proceso; a pagarle a Yamile Andrea Lujan Cuervo las sumas a que sean condenados, debidamente indexadas al momento de realizarse el pago; y las costas procesales (fls 19 a 24 del expediente digital 07).

En auto del 26 de octubre de 2022, el Juzgado Diecinueve Laboral del Circuito de Medellín admitió las contestaciones de la demanda de la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo y de la UNIÓN SINDICAL BANCARIA “USB”. Sin embargo, frente a la demanda de reconvención presentada por el Sindicato UNIÓN SINDICAL BANCARIA “USB” la misma se devolvió a efectos de ser subsanada, por considerar que las pretensiones se encaminan a establecer una relación laboral y el pago de las acreencias laborales, entre la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo y la COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S., y/o de manera solidaria y mancomunadamente a las sociedades BBVA COLOMBIA y/o BBVA SEGUROS DE VIDA, sin embargo, en la demanda presentada por la COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S. y a la cual da respuesta, se pretenden dilucidar derechos sindicales en contra de los demandados, del cual no hacen parte las sociedades BBVA COLOMBIA y/o

BBVA SEGUROS DE VIDA, y en ese sentido no se cumple los requisitos del inciso 1º del art. 371 del CGP.

Y en relación con la vinculación de las sociedades BBVA COLOMBIA y/o BBVA SEGUROS DE VIDA en aplicación del art. 61 del CGP, negó la integración, por tratarse de personas jurídicas ajenas a la litis, lo que hace que no sea determinante su comparecencia para realizar un pronunciamiento de fondo (expediente digital 09).

IMPUGNACIÓN

Inconforme con la decisión de devolver la demanda de reconvención a efectos de ser subsanada y de no integrar a las sociedades BBVA COLOMBIA y/o BBVA SEGUROS DE VIDA llamadas en calidad de litisconsorcio necesaria por pasiva, el apoderado de la parte accionada interpuso recurso de reposición y en subsidio de apelación, manifestando que se hace necesario establecer la relación laboral de dependencia entre la COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S. y las sociedades BBVA SEGUROS DE VIDA y BBVA COLOMBIA, respecto de la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo, toda vez que la sociedad COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S. es una empresa cuyo objeto principal es la prestación de servicios de apoyo a las instituciones financieras o del sector asegurador en la ejecución de, incluyendo pero no limitando, procesos operativos, administrativos, comerciales, tecnológicos y de gestión comercial, que si bien esta vigilada por la Superintendencia de Sociedades, no es cierto que no haga parte del sector financiero al tener una situación de control, según el certificado de existencia y representación, donde se registra que por Documento Privado del 1º de febrero de 2010 de Representante Legal, inscrito el 10 de febrero de 2010 bajo el número 01360700 del libro IX, comunicó la sociedad matriz: - BBVA SEGUROS DE VIDA que se ha configurado una situación de control con la sociedad de la referencia, de conformidad con el numeral 1º del artículo 261 del Código de Comercio, aclarando que la Situación de Control con el número de Registro 1360700 del libro IX, en que la sociedad BBVA SEGUROS DE VIDA matriz comunica que ejerce situación de control sobre la sociedad de la referencia subordinada, en el sentido de indicar que ésta se configuró desde el día 9 de diciembre de 2009.

Que, en igual forma, la sociedad BBVA SEGUROS DE VIDA en su certificado de existencia y representación legal, registra una situación de control por Documento Privado No. 0000001 de Representante Legal del 19 de julio de 2005, inscrito el 27 de julio de 2005 bajo el número 01003274 del libro IX, de parte de la sociedad matriz: - BBVA COLOMBIA, destacando que las sociedades BBVA SEGUROS DE VIDA y BBVA COLOMBIA son sociedades vigiladas por la Superintendencia Financiera de Colombia. Es decir, la COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S. tiene una situación de control con la sociedad BBVA SEGUROS DE VIDA y ésta a su vez, control con el BBVA COLOMBIA, siendo esas las razones por las que considera que se deben vincular.

Aunado a lo anterior, señala que los servicios prestados por la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo como trabajadora de la COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S., se prestan en beneficio directo al BBVA COLOMBIA principalmente, por lo tanto, aceptar los hechos de la demanda, podría configurar una violación al debido proceso de la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo.

En **Juzgado Diecinueve Laboral del Circuito de Medellín** no repone su **decisión** invocando los mismos argumentos expresados para ordenar la devolución de la demanda de reconvención, adicionando apartes de la sentencia del 12 de diciembre de 2022, del Tribunal Superior de Medellín, en un caso similar. Por lo tanto, concedió el recurso de apelación (expediente digital 12).

ALEGATOS DE CONCLUSIÓN

El apoderado de la sociedad COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S. solicita sea confirmada la decisión de primera instancia, por medio de la cual se devolvió la demanda de reconvención y no se accedió a integrar la litis a las sociedades BBVA COLOMBIA y/o BBVA SEGUROS DE VIDA porque conforme los certificados de existencia y representación, se tratan de personas jurídicas diferentes e independientes sin que proceda la vinculación, ello al existir una posición de la Superintendencia de Sociedades sobre el papel y las consecuencias de la situación de control de una sociedad

sobre otra, no encontrándose dentro de aquellas la solidaridad de la matriz o controlante en el pago de las obligaciones contraídas por sus filiales o subsidiarias, por el solo hecho de la vinculación, y porque de la simple situación de control, no se puede inferir que la sociedad subordinada o controlada deje de ser una persona jurídica distinta de los socios, transcribiendo un aparte de la Guía Práctica del Régimen de Matrices y Subordinadas de la Superintendencia de Sociedades y que es reiterada en concepto del 23 de julio de 2019. Por lo que comparte la decisión adoptada, al no lograrse establecer la presunta necesidad de la sociedad BBVA SEGUROS DE VIDA, que tiene e situación de control sobre COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S. haga parte del presente proceso, pues (como se precisó) es una persona jurídica por completo diferente a mi representada, que desconoce del objeto del litigio, pues en éste lo único que se debate es si los trabajadores de mi representada, esto es, COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S, pueden estar o no afiliados a la organización sindical demandada, de manera que es claro que carece de absoluta relevancia y soporte jurídico hacer parte de este proceso a otras compañías, que no tienen relación alguna con la trabajadora demandada.

Igualmente refuta la vinculación del BANCO BILBAO VIZCAYA ARGENTARIA COLOMBIA S.A., la cual no cuenta con situación de control y sobre la cual no fueron precisados los fundamentos jurídicos y fácticos dentro del proceso.

A partir del art. 61 del CGP, en este asunto no es necesaria la comparecencia de las sociedades BBVA COLOMBIA y/o BBVA SEGUROS DE VIDA ya que no hacen parte de la relación laboral con la demandada y no han intervenido en la afiliación de la accionada a la asociación sindical. Además, la accionada UNIÓN SINDICAL BANCARIA no aporta soporte que evidencie el vínculo entre la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo y las sociedades BBVA SEGUROS DE VIDA COLOMBIA S.A. y BANCO BILBAO VIZCAYA ARGENTARIA COLOMBIA S.A.

Alega la inviabilidad de la demanda de reconvención presentada con sustento en los arts. 371 y 148 del CGP, siendo claro que no hay identidad de partes, lo que evidencia que no se cumple el supuesto; que al analizadas las excepciones de mérito presentadas en la contestación de la demanda, obran sobre hechos diferentes a los mencionados en la demanda, al hacer referencia a una presunta

intermediación laboral ilegal y un presunto contrato realidad con BBVA. Sustenta sus alegatos en sentencia 05001-31-05-019-2022-00201-01, el cual enmarca los mismos hechos y es conocido por el Tribunal.

PROBLEMA JURÍDICO

El problema jurídico a resolver, se centra en determinar si hay lugar a vincular a las sociedades BBVA COLOMBIA y/o BBVA SEGUROS DE VIDA en calidad de litisconsorcio necesario por pasiva.

Al respecto, la decisión será REVOCADA, pues a la luz del art. 61 del CGP que establece “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. (...)”.

Siendo, así las cosas, considera la Sala que en este evento se hace necesaria la integración de las sociedades BBVA COLOMBIA y/o BBVA SEGUROS DE VIDA, al presente litigio en calidad de litisconsorcio necesario, por las siguientes razones:

- El Sindicato UNIÓN SINDICAL BANCARIA “USB” corresponde un sindicato de industria, conforme es aceptado en el hecho 3º de la contestación de la demanda (expediente digital 07). En ese sentido, por sindicato de industria se entiende que es “están formados por individuos que prestan sus servicios en varias empresas de la misma industria o rama de actividad económica” según se extrae del literal b) del art. 40 de la Ley 50 de 1990 que modificó el art. 356 del CST.
- El objeto social de la COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S. es “la prestación de servicios de apoyo a las instituciones financieras o del sector asegurador en la ejecución de, incluyendo, pero no limitando, procesos operativos, administrativos,

comerciales, tecnológicos y de gestión comercial”, entidad con la que se pretende se declare la existencia de una relación laboral y la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo.

- Y la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo justifica la integración del contradictorio con las sociedades BBVA COLOMBIA y/o BBVA SEGUROS DE VIDA, aduciendo que en el certificado de existencia y representación se registra que la sociedad BBVA SEGUROS DE VIDA informó que se había configurado una “situación de control con la sociedad COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S., de conformidad con el numeral 1 del artículo 261 del Código de Comercio, aclarando que la Situación de Control con el número de Registro 1360700 del libro IX, en que la sociedad BBVA SEGUROS DE VIDA matriz comunica que ejerce situación de control sobre la sociedad de la referencia subordinada, en el sentido de indicar que esta se configuró desde el día 9 de diciembre de 2009.” Y que en el certificado de existencia y representación legal de BBVA SEGUROS DE VIDA, se registra una situación de control, destacando que las sociedades BBVA SEGUROS DE VIDA y BBVA COLOMBIA son sociedades vigiladas por la Superintendencia Financiera de Colombia (fl. 8 del expediente digital 08)

En ese sentido, le corresponderá al A Quo, determinar si la COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS FINANCIEROS S.A.S. tiene una subordinación frente a las sociedades BBVA COLOMBIA y/o BBVA SEGUROS DE VIDA, si se presenta o no, la unidad de empresa o la intermediación laboral, a efectos de tomar una decisión de fondo conforme las pretensiones de la demanda, ello a efectos de no vulnerar el derecho de asociación de la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo y buscar la verdad material.

Conforme a lo expresado, se le ORDENARÁ al Juzgado Diecinueve Laboral del Circuito de Medellín, integrar a las sociedades BBVA COLOMBIA y/o BBVA SEGUROS DE VIDA, en calidad de litisconsorcio necesario por pasiva.

En lo que respecta a la devolución de la demanda de reconvención presentada por el Sindicato UNIÓN SINDICAL BANCARIA “USB” y la Sra. Yamile Andrea Lujan Cuervo, en contra de la COMERCIALIZADORA DE SERVICIOS

FINANCIEROS S.A.S. para ser subsanada, no se hará un pronunciamiento de fondo, teniendo en cuenta que el numeral 1º del art. 65 del CPT y SS expresamente consagra la procedencia del recurso de apelación frente los autos que rechace la demanda o su reforma, y en este evento, del auto del 26 de octubre de 2022 se extrae que la demanda de reconvención fue devuelta a efectos de ser subsanada y no fue rechazada. Por lo tanto, al no tratarse de una decisión apelable, no se hará pronunciamiento al respecto.

Sin costas en esta instancia.

DECISIÓN

En mérito de lo expuesto, la SALA SEGUNDA DE DECISIÓN LABORAL DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley,

RESUELVE:

PRIMERO: REVOCA la decisión de primera instancia, para en su lugar **ORDENARLE** al Juzgado Diecinueve Laboral del Circuito de Medellín, integrar a las sociedades BBVA COLOMBIA y/o BBVA SEGUROS DE VIDA, en calidad de litisconsorcio necesario por pasiva.

SEGUNDO: Sin costas en esta instancia.

TERCERA: Déjese copia de lo resuelto en la Secretaría de la Sala y, previa su anotación en el registro respectivo, DEVUÉLVASE el expediente al Juzgado de procedencia.

Lo resuelto se notificará por ESTADOS.

Los Magistrados.



HUGO ALEXANDER BEDOYA DÍAZ



GUILLERMO CARDONA MARTÍNEZ



CARMEN HELENA CASTAÑO CARDONA

**EL SUSCRITO SECRETARIO DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN
– SALA LABORAL - HACE CONSTAR**

Que la presente providencia se notificó por estados N ° 091 del 30 de mayo
de 2023

consultable aquí:

<https://www.ramajudicial.gov.co/web/tribunal-superior-de-medellin-sala-laboral/147>