

REPÚBLICA DE COLOMBIA



SALA SEGUNDA DE DECISIÓN LABORAL

Medellín, veintitrés (23) de junio de dos mil veintitrés (2023)

Dentro del proceso ordinario laboral de **CERAFIN GUERRERO BOHORQUEZ** contra **INGENIERIA Y TELECOMUNICACIONES S.A.S., INGYTELCOM S.A.S. y AVANTEL S.A.S. hoy PARTNERS TELECOM COLOMBIA S.A.S.**, procede la Sala a estudiar la viabilidad del recurso extraordinario de casación interpuesto por el apoderado judicial de la codemandada **INGYTELCOM S.A.S.**

Se solicitó con la demanda inicial, se declare la existencia de un contrato de trabajo por obra o labor determinada, celebrado entre el demandante y la sociedad INGYTELCOM S.A.S, el cual inició el 9 de mayo de 2015 y terminó el 11 de octubre de 2017; que el contrato de trabajo terminó por causa imputable a la sociedad INGYTELCOM S.A.S, por haber incumplido las obligaciones legales; se declare que mientras el demandante se desempeñó como Líder Regional en la demandada, cumplió con la jornada máxima legal y tuvo disponibilidad los 7 días a la semana y las 24 horas del día, para atender labores de reparación y mantenimiento de estaciones de telecomunicaciones de la sociedad AVANTEL S.A.S. hoy PARTNERS TELECOM COLOMBIA S.A.S.

Se declare que la sociedad INGYTELCOM S.A.S realizó descuentos ilegales y no autorizados de la liquidación definitiva de prestaciones sociales del actor; que durante la vigencia de la relación laboral, el actor recibió pagos habituales y periódicos denominados incentivos por indicadores de servicios, los cuales, pese a que remuneraban directamente su servicio, no fueron tenidos en cuenta como factor salarial para el pago de prestaciones sociales; solicita se declare la ineficacia de cualquier pacto o acuerdo entre las partes, mediante el cual se haya acordado el carácter no salarial de los incentivos por indicadores de servicios o de cualquier otro concepto que remunerara directamente el servicio prestado por el Sr. Cerafin Guerrero Bohórquez; se declare que en virtud de lo dispuesto en el art. 34 del CST, las sociedades INGYTELCOM S.A.S y AVANTEL S.A.S

son solidariamente responsables del pago de salarios, prestaciones e indemnizaciones a que tenga derecho el actor; y que los dineros recibidos por concepto de auxilio de alimentación y auxilio de transporte que recibió durante la relación laboral, son constitutivos de salario, y no fueron tenidos en cuenta como factor salarial para el pago de las prestaciones sociales.

Como consecuencia de lo anterior, se CONDENE solidariamente a las codemandadas, al pago de la indemnización por despido indirecto, debidamente indexado; al pago de los recargos de trabajo en horario nocturno y durante días dominicales y festivos, al haber tenido el demandante disponibilidad completa, los 7 días de la semana y las 24 horas del día, durante toda la relación laboral; se condene a las accionadas al reconocimiento y pago del reintegro de todas las sumas de dinero descontadas ilegalmente, de la liquidación definitiva de prestaciones sociales; al reajuste de las prestaciones sociales pagadas durante la vigencia de la relación laboral, teniendo en cuenta para ello, los recargos no cancelados y lo recibido por concepto de incentivos por indicadores de servicios, los auxilios de alimentación y de transporte que mes a mes recibió el accionante; se condene a las accionadas, al pago de la indemnización y sanción moratoria del art. 65 del CST y la del art. 99 de la Ley 50 de 1990 por el pago deficitario de sus prestaciones sociales y por retener ilegalmente y sin autorización, sobre la liquidación final de prestaciones sociales y por haber consignado el auxilio de cesantías de manera deficitaria; en subsidio de lo anterior, solicita que las condenas sean indexadas; y se condene a las demandadas en costas procesales.

El Juzgado de conocimiento, Veinticinco Laboral del Circuito de Medellín, mediante fallo del 20 de enero de 2022, **DECLARÓ** que entre el demandante y la sociedad codemandada INGENIERIA Y TELECOMUNICACIONES S.A.S. - INGYTELCOM S.A.S. existió un contrato de trabajo por obra o labor determinada, con vigencia entre el 9 de mayo de 2015 y el 11 de octubre de 2017, que la sociedad codemandada AVANTEL S.A.S. es solidariamente responsable de las obligaciones laborales derivadas del contrato de trabajo que se aludió anteriormente, que los pagos denominados incentivos basados en indicadores de niveles de servicios y auxilio de comunicación por valor de \$300.000 y \$500.000 respectivamente, son constitutivos de salario.

CONDENÓ de manera solidaria las sociedades INGENIERÍA Y TELECOMUNICACIONES S.A.S. -INGYTELCOM S.A.S y AVANTEL S.A.S a reconocer y pagar al Sr. Cerafin Guerrero Bohórquez, los siguientes conceptos y valores:

- Por reajuste de cesantías del año 2015 la suma de \$96.192,44

- Por reajuste de cesantías del año 2016 la suma de \$259.827,75
- Por reajuste de intereses a las cesantías del año 2016 la suma de \$10.652,94
- Por reajuste de prima de servicios proporcional del segundo semestre del 2016 la suma de \$118.159,72
- Por reajuste de cesantías del año 2017, la suma de \$432.987
- Por reajuste de intereses a las cesantías de 2017 la suma de \$40.556,12
- Por prima de servicios del primer semestre del 2017 la suma de \$239.388,75 y por reajuste de prima de servicios del segundo semestre del 2017 la suma de \$187.586,46
- Por la sanción del art. 99 de la Ley 50 de 1990, por consignación deficitaria de las cesantías la suma de \$28.490.333 por las cesantías causadas en el año 2015 que debieron ser consignadas en el año 2016; la suma de \$18.093.333 por las cesantías causadas en el año 2016 y consignadas de manera deficitaria en 2017.
- Por la sanción moratoria del artículo 65 del CST, en la suma de \$55.200.000 entre el 11 de octubre de 2017 y la misma fecha de 2019. A partir del 12 de octubre de 2019 y hasta la fecha en que se produzca el pago, se ordena el pago de los intereses moratorios a la tasa máxima de créditos de libre asignación certificados por la Superintendencia Financiera.

ABSOLVIÓ a la sociedad INGENIERÍA Y TELECOMUNICACIONES S.A.S –INGYTELCOM S.A.S y a AVANTEL S.A.S de las demás pretensiones invocadas en su contra por el demandante. Declaró la prosperidad parcial de la excepción de prescripción. Condenó en costas a cargo de las sociedades codemandadas por partes iguales.

Esta Sala de Decisión Laboral, mediante sentencia del 24 de mayo de la presente anualidad, **REVOCÓ PARCIALMENTE** la sentencia de primera instancia, y **CONDENÓ** a la sociedad INGYTELCOM S.A.S a pagar al Sr. Cerafin Guerrero Bohórquez la suma de \$7.496.998 por concepto de “herramienta asignada y no devuelta” por tratarse de un descuento ilegal, por las razones expuestas en la parte motiva de esta providencia. Valor que se deberá reconocer debidamente indexado por parte de las sociedades accionadas, teniendo como parámetro el índice inicial vigente al momento en que se realizó el descuento y como índice final, el pago de la obligación.

CONFIRMÓ en todo lo demás.

Procede el recurso de casación en los procesos laborales ordinarios, cuando la cuantía del interés jurídico económico sea superior a ciento veinte (120) veces el salario mínimo mensual legal vigente, de conformidad con el artículo 86 del Código de Procedimiento Laboral y de la Seguridad Social; es decir **\$139'200.000**, para el año **2023**.

Lo que determina la viabilidad del recurso de casación en materia laboral, por el aspecto cuantitativo, es la cuantía del interés para recurrir que está determinado por el agravio que sufre el impugnante con la sentencia acusada que, tratándose del demandado, se traduce en la cuantía de las resoluciones que económicamente lo perjudiquen y, respecto del demandante, en el monto de las pretensiones que hubiesen sido negadas por el fallo que se intenta recurrir, en ambos casos, teniendo en cuenta la conformidad o inconformidad del interesado respecto del fallo de primer grado.

Se circunscribe entonces, el interés jurídico económico de la sociedad **INGYTELCOM S.A.S.**, en las condenas impuestas en primera instancia y confirmadas por esta Corporación judicial, teniendo en cuenta la sola **sanción moratoria del Art. 65 del CST**, por valor de **\$55.200.000**; y los **Intereses moratorios**, cuantificados a partir del 12 de octubre de 2019 hasta la fecha del fallo de segundo orden, teniendo en cuenta la tasa máxima de créditos de libre asignación certificados por la Superintendencia Financiera, asciende a **\$108'674.632**, arrojando un total de **\$163'874.632**, cifra que sin más cálculos, supera la cuantía exigida en la norma.

Lo anterior indica que tiene derecho la parte recurrente a que el proceso sea revisado por la Honorable Corte Suprema de Justicia - Sala Laboral de Casación.

En armonía con lo expuesto, el Tribunal Superior de Medellín, SALA SEGUNDA DE DECISIÓN LABORAL, **CONCEDE**, para ante la Honorable Corte Suprema de Justicia, Sala de Casación Laboral, el recurso de casación interpuesto por la parte **DEMANDADA**, sociedad **INGYTELCOM S.A.S.**, contra el fallo proferido por esta Corporación Judicial.

Lo resuelto se ordena notificar en anotación por ESTADOS.

LOS MAGISTRADOS,



HUGO ALEXANDER BEDOYA DÍAZ


CARMEN HELENA CASTAÑO CARDONA


ADRIANA CATHERINA MOJICA MUÑOZ

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

Que la presente providencia se notificó por estados N ° 108 del 26 de junio de
2023

consultable aquí:

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

Geny