

See discussions, stats, and author profiles for this publication at: <https://www.researchgate.net/publication/325824796>

# Estabilidades constitucionales, legales y jurisprudenciales en el derecho del trabajo colombiano: hacia una aproximación holística

Chapter · June 2018

CITATIONS

0

READS

19

1 author:



**Enán Arrieta Burgos**

Universidad Pontificia Bolivariana

53 PUBLICATIONS 46 CITATIONS

SEE PROFILE

Some of the authors of this publication are also working on these related projects:



Estudios sobre el poder y la violencia [View project](#)



Perspectivas y retos del Derecho Penal y Procesal Penal en la sociedad contemporánea [View project](#)



# Derecho Laboral, Seguridad Social y la Empresa

3

Aliados



Apoyo



---

---

**DERECHO LABORAL,  
SEGURIDAD SOCIAL Y LA EMPRESA**

---

---

---

---

I.S.B.N: 978-958-56632-6-8

I.S.B.N: Digital: 978-958-56632-7-5

- © Librería Jurídica Díké S.A.S. 2018
- © Cámara de Comercio de Medellín para Antioquia
- © Universidad CES Medellín
- © Universidad EAFIT
- © Colegio de Abogados de Medellín

---

**Librería Jurídica Díké S.A.S.**

Calle 35 No 66 A 44 Sector Unicentro - Tel.: (4) 351 6161 - Cel.: 318 291 2943  
Edificio José Félix de Restrepo 1<sup>er</sup> piso - Alpujarra  
Carrera 52 # 42-73 - Teléfono: 262 61 08 - Cel.: 301 242 7320  
e-mail: dikealpujarra@gmail.com - dikesascomercial@gmail.com  
Medellín - Colombia

**Bogotá D.C. Librería**

Calle 12 B No 6 - 21 oficina 401 4to piso Tel.: 704 6822  
Cel.: 301 242 7399 - e-mail: dikesasgerencia@gmail.com  
www.libreriajuridicadike.com

**San José de Costa Rica**

Teléfono: 83 02 10 54 - Telefax: 22 14 25 23  
e-mail: jadguzman@yahoo.com  
editorialdike@hotmail.com

**Caracas-Venezuela**

Av. Urdaneta, esq. Ibarra, edf. Pasaje la Seguridad, P.B. Local 19, Caracas 1010 /  
info@paredes.com.ve / Tels.: 58 (212) 564-15-05 / 563-55-90/06-04  
RIF: J-30797099-5

**Panamá**

Calle Parita, Bulevar Ancón, Casa 503, Corregimiento de Ancón, Ciudad  
de Panamá. Tel.: 50767814196 / borisbarrios@lawyer.com

**Diseño y diagramación**

Lucio F. Chunga Cheng  
e-mail: cmya.disenoydiagramacion@gmail.com

**Los textos fueron arbitrados por:**

*Camilo Piedrahita Vargas y Natalia Eugenia Gómez Rúa*

No está permitida la reproducción total o parcial de este libro, ni su tratamiento informático, ni la transmisión de ninguna forma o por cualquier medio, ya sea electrónico, mecánico, por fotocopia, por registro u otros métodos, ni su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo y por escrito de los titulares del Copyright.

---

---

---

---

# DERECHO LABORAL, SEGURIDAD SOCIAL Y LA EMPRESA



**UNIVERSIDAD CES**

*Un compromiso con la excelencia*

Resolución del Ministerio de Educación Nacional No. 1371 del 22 de marzo de 2007

VIGILADA MINEDUCACIÓN



**UNIVERSIDAD  
EAFIT**®



---

---

*Catalogación en la publicación – Biblioteca Nacional de Colombia*

Congreso de Derecho Laboral, Seguridad Social y la Empresa (3o. : 2018 : Medellín)

Derecho laboral, seguridad social y la empresa. -- Medellín : Librería Jurídica Díké : Cámara de Comercio de Medellín para Antioquia : Universidad EAFIT, 2018.

244 p.

Incluye bibliografía al final de cada capítulo.

ISBN 978-958-56632-6-8 -- 978-958-56632-7-5 (e-book)

1. Derecho laboral – Colombia - Congresos, conferencias, etc.

I. Título

CDD: 344.86101 ed. 23

CO-BoBN– a1022037

Librería Jurídica Díké  
Dirigida por  
Eduardo Quiceno Álvarez

---

---

## **COLABORADORES**

**ANDRÉS CHARRIA SÁENZ**

**CARLOS ERNESTO MOLINA MONSALVE**

**CARLOS A. BALLESTEROS B.**

**SANTIAGO VILLA RESTREPO**

**JAIRO BURGOS DE LA ESPRIELLA**

**ÁLVARO ISAZA UPEGUI**

**JUAN SEBASTIÁN ARAMBURO**

**ANDRÉS FELIPE VILLEGAS GARCÍA**

**ENÁN ARRIETA BURGOS**

**CAROLINA MONTOYA LONDOÑO**

**ALEJANDRO ECHAVARRÍA DAPENA**

# ÍNDICE

PRESENTACIÓN.....	15
EDITORIAL .....	17
<i>(Andrés Charria Sáenz)</i>	
LA SOLUCIÓN DEL CONFLICTO ECONÓMICO COLECTIVO EN LOS SERVICIOS PÚBLICOS ESENCIALES, DESDE LAS POSICIONES DE LA OIT Y DE LA NORMATIVA Y JURISPRUDENCIA COLOMBIANA. EXPERIENCIA RECIENTE .....	23
<i>(Carlos Ernesto Molina Monsalve)</i>	
1. La huelga desde la OIT y desde la Constitución colombiana de 1991.....	23
2. Los sectores en los que no puede declararse la huelga.....	26
2.1. <i>La postura del Comité de Libertad Sindical (CLS) de la OIT....</i>	26
2.2. <i>La postura de la Corte Constitucional colombiana. ¿Sigue incondicionalmente los lineamientos del Comité de Libertad Sindical de la OIT en cuanto a la definición de los servicios públicos esenciales?.....</i>	29
3. La solución del conflicto colectivo económico en los servicios públicos esenciales .....	32
4. Un caso reciente: Avianca/Acdac .....	36
REFERENCIAS .....	38
EL CONFLICTO ECONÓMICO COLECTIVO EN LA REGULACIÓN DE SERVICIOS PÚBLICOS ESENCIALES, DESDE LOS CONVENIOS DE LA OIT Y LA REGULACIÓN COLOMBIANA .....	39
<i>(Carlos A. Ballesteros B.)</i>	



1. Antecedentes constitucionales inmediatos.....	40
2. Bloque de constitucionalidad .....	43
2.1. <i>Convenios de la OIT</i> .....	43
2.2. <i>Otros instrumentos internacionales</i> .....	43
3. Interpretación de los convenios de la OIT.....	44
4. Reglamentación de la OIT sobre la huelga .....	47
5. Interpretación de la Corte Constitucional sobre la restricción.....	48
6. Sentencia que declaro ilegal el cese de actividades Avianca Providencia que genera mucha controversia .....	49
TRANSPORTE AÉREO PUEDE SER CONSIDERADO COMO SERVICIO PÚBLICO ESENCIAL .....	
	55
7. El debate continua.....	61
8. Conclusión.....	61
BIBLIOGRAFÍA .....	62
INSTITUCIONES DEL ARBITRAMIENTO LABORAL COLOMBIANO QUE REQUIEREN SER MODERNIZADAS PARA AJUSTARLO A DOS DÉCADAS DE SENTENCIAS QUE CAMBIARON EL DERECHO COLECTIVO COLOMBIANO .....	
	67
<i>(Santiago Villa Restrepo)</i>	
EL LAUDO ARBITRAL ES UN ACTO DE JURISDICCIÓN .....	70
PROPUESTAS DE REFORMA EN ASUNTOS DE ARBITRAMIENTO LABORAL. ....	72
1. Requisitos para ser árbitro.....	72
1.1. <i>Ser abogado titulado (ius postulandi)</i> .....	72
1.2. <i>Quien sea árbitro debe estar certificado</i> .....	72
1.3. <i>El árbitro no puede ser miembro de la central obrera a la         que pertenece el sindicato</i> .....	73
2. Control de legalidad antes del nombramiento de árbitros.....	76
3. Competencias de los árbitros.....	77
4. Honorarios de los árbitros .....	78
BIBLIOGRAFÍA JURÍDICA .....	78

EFFECTOS LABORALES DE LA FUSIÓN DE EMPRESAS .....	81
<i>(Jairo Burgos De la Espriella)</i>	
1. Introducción .....	81
2. La figura de la fusión .....	82
3. Efectos jurídico-laborales de la fusión .....	83
3.1. <i>En materia de derecho individual del trabajo</i> .....	84
3.2. <i>En materia de derecho colectivo del trabajo</i> .....	88
3.3. <i>Algunas consideraciones en el caso de la fusión creación</i> .....	107
3.4. <i>El diálogo social como opción para resolver constructiva y colectivamente la situación</i> .....	108
4. Conclusiones .....	109
BIBLIOGRAFÍA .....	112
COMPRA DE EMPRESAS, FUSIÓN DE SOCIEDADES Y EL DERECHO LABORAL .....	115
<i>(Álvaro Isaza Upegui)</i>	
ETAPAS VINCULADAS AL PROCESO DE ADQUISICIÓN .....	115
1. Aspectos societarios .....	118
2. Sobre pasivos .....	118
3. Aspectos legales .....	119
4. Impuestos .....	119
5. Información financiera .....	120
6. Asuntos laborales y de seguridad social .....	120
7. Procesos judiciales .....	122
8. Propiedades y equipos .....	123
9. Propiedad intelectual .....	124
10. Estado comercial .....	124
11. Conclusiones .....	126
BIBLIOGRAFÍA .....	127

UNIDAD DE EMPRESA Y GRUPO EMPRESARIAL .....	129
<i>(Juan Sebastián Aramburo - Andrés Felipe Villegas García)</i>	
1. El predominio económico.....	132
2. Las actividades similares, conexas o complementarias y que tengan trabajadores a su servicio .....	136
3. El efecto y la declaratoria de unidad de empresa .....	137
4. Competencia de la declaración de unidad de empresa .....	141
5. Grupo empresarial.....	141
6. Requisitos para la configuración de un grupo empresarial.....	143
6.1. <i>Situación de control</i> .....	143
6.2. <i>Unidad de propósito y dirección</i> .....	146
7. Efectos y alcances de la existencia de un grupo empresarial .....	147
7.1. <i>La inscripción</i> .....	147
7.2. <i>El informe especial</i> .....	147
7.3. <i>La imbricación</i> .....	148
7.4. <i>La consolidación de estados financieros</i> .....	148
7.5. <i>Presunción de situación de insolvencia</i> .....	149
8. Conclusiones.....	150
 BIBLIOGRAFÍA .....	 151
 ESTABILIDADES CONSTITUCIONALES, LEGALES Y JURISPRUDENCIALES EN EL DERECHO DEL TRABAJO COLOMBIANO: HACIA UNA APROXIMA- CIÓN HOLÍSTICA .....	   153
<i>(Enán Arrieta Burgos)</i>	
1. Introducción .....	153
2. Tipologías de estabilidad en el derecho del trabajo colombiano.....	155
3. La estabilidad laboral en el contexto internacional .....	161
4. El derecho a la igualdad y la prohibición de despidos discrimina- torios.....	166
5. Estabilidades laborales reforzadas .....	172
5.1. <i>Fundadores, adherentes, directivas y subdirectivas sindi- cales</i> .....	173

5.2.	<i>Trabajadores en conflicto colectivo</i> .....	174
5.3.	<i>Mujeres embarazadas o lactantes</i> .....	175
5.4.	<i>Trabajadores que tengan por beneficiarias a mujeres embarazadas o lactantes</i> .....	178
5.5.	<i>Trabajadores cabeza de familia</i> .....	180
5.6.	<i>Trabajadores en situación de invalidez, discapacidad o debilidad manifiesta por razones de salud</i> .....	181
5.7.	<i>Trabajadores próximos a pensionarse</i> .....	186
5.8.	<i>Víctimas y testigos de acoso laboral</i> .....	188
5.9.	<i>Trabajadores víctimas de secuestro, desaparición forzada y toma de rehenes</i> .....	189
5.10.	<i>Despidos por motivos religiosos</i> .....	190
5.11.	<i>Despidos por motivos de sexo o género</i> .....	192
5.12.	<i>Despidos por motivos étnicos</i> .....	194
6.	Conclusiones.....	195
BIBLIOGRAFÍA .....		196
UN MEJOR SISTEMA PENSIONAL PARA COLOMBIA.....		199
<i>(Carolina Montoya Londoño)</i>		
1.	Resumen.....	199
2.	Introducción .....	200
3.	Diagnóstico actual del sistema pensional colombiano.....	201
3.1.	<i>Baja cobertura presente y futura</i> .....	201
3.1.1.	ALTA INFORMALIDAD.....	202
3.2.	<i>Alta inequidad.</i> .....	202
3.2.1.	ALTOS BENEFICIOS .....	203
3.3.	<i>Competencia entre regímenes</i> .....	205
3.4.	<i>Los potenciales riesgos de sostenibilidad fiscal dada la transición demográfica</i> .....	205
4.	Propuestas de reforma.....	205
4.1.	<i>Banco Interamericano de Desarrollo - BID</i> .....	205
4.2.	<i>Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económico - OCDE</i> .....	206

4.3. Asociación Colombiana de Administradoras de Fondos de Pensiones y de Cesantías - ASOFONDOS .....	208
4.4. Fedesarrollo .....	208
4.5. Asociación Nacional de Instituciones Financieras - ANIF .....	210
4.6. Organización Internacional del Trabajo - OIT. ....	211
4.7. Escuela Nacional Sindical - ENS. ....	213
5. Algunas reflexiones finales acerca de las pensiones en Colombia...	217
REFERENCIAS .....	220
BIBLIOGRAFÍA .....	221
EL DERECHO TRIBUTARIO – UNA VISIÓN DESDE EL EMPLEADOR .....	225
(Alejandro Echavarría Dapena)	
1. Introducción .....	225
2. Requisitos generales para la deducibilidad de expensas .....	227
3. Requisitos particulares de deducibilidad de salarios.....	228
4. Dedución de prestaciones sociales .....	229
5. Deducibilidad de aportes a la seguridad social y parafiscales.....	232
6. Deduciones especiales por algunos salarios y prestaciones sociales. ....	233
7. Dedución de gastos en atenciones a empleados: regalos, cortesías y fiestas .....	234
8. El tratamiento tributario de la indemnización y la bonificación por retiro definitivo .....	236
9. Conclusiones .....	239
BIBLIOGRAFÍA .....	240

## PRESENTACIÓN

La Universidad CES, la Universidad EAFIT, la Cámara de Comercio de Medellín para Antioquia y el Colegio de Abogados de Medellín, articulando la educación, la investigación, la promoción de estudios jurídicos y de la competitividad empresarial de la región, con la práctica del derecho; hemos liderado la realización del CONGRESO DE DERECHO LABORAL, SEGURIDAD SOCIAL Y LA EMPRESA que nació en el año 2016, por una iniciativa conjunta y que se ha posicionado como un importante espacio académico y de discusión sobre el actual panorama colombiano del derecho laboral y la seguridad social frente a la actividad empresarial.

La tercera edición de esta obra, abarca la compilación de los artículos escritos por los ponentes y coordinadores invitados, los cuales desarrollan análisis de las tendencias normativas, jurisprudenciales y doctrinales del derecho laboral y de la seguridad social, y su interrelación con las dinámicas laborales relevantes del entorno y la empresa.

La colección que se ha venido construyendo con las obras de cada versión del Congreso, cobra vigencia teniendo en cuenta que las agendas políticas internacionales a las cuales se ha venido incorporando Colombia en los últimos años, han implicado e implicarán para el país un importante esfuerzo para adaptar al contexto colombiano las buenas prácticas internacionales en derecho laboral y seguridad social, adoptando las recomendaciones de diferentes estamentos internacionales a través de políticas públicas, reformas y mediante la definición de instrumentos normativos.

Agradecemos a los escritores que con conocimiento y experiencia enriquecen el ejercicio académico a través de las palabras plasmadas en sus obras, las cuales se constituyen en herramientas para los lectores que podrán ser aplicadas a través de su ejercicio jurídico y empresarial.

***Abril 26 de 2018***