

**LA INDEMNIZACION MORATORIA POR FALTA DE PAGO DE SALARIOS Y/O
PRESTACIONES SOCIALES**

**ALEXANDER VASQUEZ ALVAREZ
JUAN BAUTISTA MANCILLA MARENCO
RAFAEL ENRIQUE GONZÁLEZ INSIGNARES**

Trabajo de Investigación como requisito para optar el título de Especialista en Derecho Laboral y Seguridad Social.

Tutor

JUAN CARLOS BERROCAL

RESUMEN

El Derecho del Trabajo está conformado por un conjunto de normas de orden público y contiene unos principios que se erigen como protectores del eslabón más débil de las relaciones laborales: el trabajador, y tiene como finalidad la de lograr la justicia en las relaciones que surgen entre empleadores y trabajadores, dentro de un espíritu de coordinación económica y equilibrio social, C.S.T. artículo 1°. Entre las obligaciones recíprocas que nacen de las relaciones laborales están las de prestar un servicio personal por parte del trabajador, y por parte del empleador pagar como contraprestación un salario por ese servicio que a su vez genera por fuente legal el derecho del trabajador de percibir unas prestaciones sociales. Del incumplimiento de esa obligación de pagar el salario y prestaciones sociales, deviene una especie de sanción llamada indemnización moratoria que supone mala fe de quien no satisfizo el pago en su oportunidad, lo que obliga a este para

exonerarse de la sanción, según la jurisprudencia nacional, a demostrar que no hubo mala fe de su parte ante el impago de las acreencias laborales. Sin embargo, esa sanción moratoria funge como mecanismo de presión para garantizar el pago de las acreencias laborales del trabajador.

El artículo 65 del código sustantivo de trabajo consigna una sanción que el legislador ha dispuesto en la normatividad laboral con el propósito que el empleador pague en su debida oportunidad legal las acreencias laborales que resultan a favor de su trabajador; sanción esta, establecida por el legislador sin los condicionamientos que le ha introducido la jurisprudencia nacional, condicionamientos que eventualmente pueden hacer partícipe al trabajador, aunque fuere temporal, de los riesgos y pérdidas del empleador, situación que se opone a lo dispuesto en el artículo 28 del Código Sustantivo de Trabajo, y que el juez, auscultando buena fe en el empleador le cercena el derecho al trabajador de percibir la indemnización por la mora en que ha incurrido su empleador al no pagar los salarios y/o prestaciones debidas. (Art. 65 C.S.T., 2018)

Esta institución jurídica es una forma de conminación legal al empleador que se ve compelido a cumplir el pago de salarios y prestaciones sociales que estén insolutas a la terminación del contrato de trabajo. Desde ese punto de vista opera como un mecanismo para garantizar el pago total y en su debida oportunidad, de los salarios y prestaciones sociales del trabajador, aunque en la práctica se encuentran casos de empleadores inescrupulosos, que no solamente no pagan esas acreencias laborales de su trabajador, sino que la niegan bajo el ropaje de una relación contractual diferente previamente diseñada para

disfrazar la realidad, situación de donde surge la figura del contrato realidad, amparado en el principio constitucional de la primacía de la realidad sobre las formalidades.

Esa protección al salario y prestaciones sociales buscada por el legislador se ha visto reducida con la orientación jurisprudencial de la Corte Suprema de Justicia con criterios que inducen al juez valorar si hubo buena fe de parte del empleador para no pagar en su oportunidad legal los créditos laborales radicados en cabeza del trabajador, quien, de hecho, en ese momento histórico ha cumplido sus obligaciones a cargo y simplemente espera que el empleador por su parte cumpla las suyas.

Palabras claves: Incumplimiento, mala fe, oportunidad, obligación, pagar, condicionamientos, jurisprudencia nacional, conminación, salarios, prestaciones sociales, insolutas, indemnización moratoria, sanción.

ABSTRACT

Labor Law is made up of a set of public order rules and contains principles that stand as protectors of the weakest link in labor relations: the worker, and its purpose is to achieve justice in the relationships that arise between employers and workers, within a spirit of economic coordination and social balance, CST Article 1. Within the reciprocal obligations that are born out of the labor relations there are the ones of render service by the worker, and by the employer pay as consideration a salary for this service that at the generates by legal source the right of the worker to perceive some social benefits. Failure to comply with the obligation to pay wages and social benefits will result in a penalty called moratorium compensation which implies bad faith of those who did not satisfy the payment at the time,

forcing the payer to waive the penalty, according to national case-law, to show that there was no bad faith on his part in the face of non-payment of labor rendered. However, this moratorium sanction serves as a pressure mechanism to guarantee the payment of the worker's labor claims.

Article 65 of the substantive labor code provides for a penalty which the legislature has provided for in labor regulations for the purpose that the employer pays once due the legal opportunity for the employment accretions that result in favor of his worker; sanction which was established by the legislature without the conditions introduced to it by national jurisprudence, conditions that may eventually make the worker participate, albeit temporary, with the risks and losses of the employer, a situation that precludes the provisions of article 28 of the Substantive Labor Code, and that the judge, by using good faith in the employer, closes the right of the worker to receive compensation for the default incurred by his employer by not paying the wages and/or benefits due. (Art. 65 C.S.T., 2018)

This legal institution is a form of legal requirement to the employer who is compelled to meet the payment of wages and social benefits that are outstanding to the termination of the employment contract. From that point of view it operates as a mechanism to ensure full and adequate payment of the worker's wages and social benefits, although in practice there are cases of unscrupulous employers, who not only do not pay their portion of required payroll taxes, but deny it under the guise of a different contractual relationship previously designed to disguise reality, situation from which the figure of the contract arises, lying in the constitutional principle of the primacy of reality over formalities.

That protection of wages and social benefits sought by the legislature has been reduced by the jurisprudential guidance of the Supreme Court of Justice with criteria that induce the court to assess whether there was good faith on the part of the employer so as not to pay at its legal

opportunity the employment claims filed in the head of the worker, who, in fact, has fulfilled his duties in charge and simply expects the employer on his part to fulfil his own.

KeyWords: breach of contract, bad faith, opportunity obligation, repay, conditionings, national jurisprudence, condemn, wages, social benefits, unsolute, moratorium compensation, sanction

BIBLIOGRAFIA

(2014). Bogotá: Leyes.co. el 19 de Bogotá de 2020, de https://leyes.co/codigo_civil/769.htm

Art. 52 del decreto 2127 de 1945 (Vol. Compilado por el Decreto Único Reglamentario 1083 de 2015). (2005). Bogotá: legis. el 19 de octubre de 2020, de https://xperta.legis.co/visor/temp_legcol_8b4b0edf-2709-462f-be4c-637e9e0944d5

Art. 55 C.S.T. (2014). Barranquilla: Leyes.co. el 19 de octubre de 2020, de https://leyes.co/codigo_sustantivo_del_trabajo/55.htm

Colombiana, C. P. (Ed.). (1991). Bogotá. el 19 de octubre de 2020, de <https://www.constitucioncolombia.com/titulo-2/capitulo-4/articulo-83>

CSJ. Cas Laboral, Sent. Mayo 30-1994 radicado 6666 (infra 1264 envío 221 de 2004 ed.). (2004). Bogotá: Legis. el 16 de octubre de 2020

Cuello Calderon, E. d. (2008). *CSJ Cas Laboral, Sent. Oct 30-2007 radicado 31712* (infra 1269 envío 235 de abril 2008 ed.). Bogotá: Legis. el 16 de octubre de 2020

indemnización moratoria. (2018). *Asuntos legales*. el 19 de octubre de 2020, de <https://www.asuntoslegales.com.co/analisis/paula-torres-uribe2715872/indemnizacion-moratoria-laboral-2786429#:~:text=El%20art%C3%ADculo%2065%20del%20C%C3%B3digo,durante%20los%20primeros%2024%20meses>.

Juriscal, S. (Ed.). (1945). *Art. 3 del decreto 2541 de 1945*. Bogotá. el 19 de octubre de 2020, de <http://www.suinjuriscal.gov.co/viewDocument.asp?id=1462127#:~:text=DECRET A%3A,de%20los%20funcionarios%20del%20ramo>.

Muñoz, A. M. (2020). Sentencia 67122. *gerencie.com*. el 14 de octubre de 2020, de <https://www.gerencie.com/indemnizacion-moratoria.html>

perez, e. (2013). *Indemnización por falta de pago*. bogota. el 16 de octubre de 2020, de <http://bdigital.unal.edu.co/12117/1/edgardavidperezsanabria.2013.2013>

(1949). *suin juriscal*. Bogotá:

<http://www.suinjuriscal.gov.co/viewDocument.asp?id=1167457>. el 14 de octubre de 2020, de <http://www.suin-juriscal.gov.co/viewDocument.asp?id=1167457> trabajo, c. s. (s.f.).

https://leyes.co/codigo_sustantivo_del_trabajo/65.htm#:~:text=Si%20a%20la%20terminaci%C3%B3n%20del,por%20cada%20d%C3%ADa%20de%20retardo.

Bogota: web. Recuperado el 30 de septiembre de 2020, de

https://leyes.co/codigo_sustantivo_del_trabajo/65.htm#:~:text=Si%20a%20la%20terminaci%C3%B3n%20del,por%20cada%20d%C3%ADa%20de%20retardo.

Vargas, E. F. (5 feb 2020). Sentencia 59577. *gerencie.com*. el 14 de octubre de 2020, de <https://www.gerencie.com/indemnizacion-moratoria.html>