

VÍCTOR JULIO USME PEREA

Abogado de la Universidad Santo Tomás
Especializado en Derecho Laboral y Seguridad Social de la Universidad
Javeriana Magistrado Auxiliar de la Sala de Casación Laboral de la Corte
Suprema de Justicia Docente de las Universidades Santo Tomás, Javeriana,
del Rosario y Sergio Arboleda, entre otras. Miembro del Colegio de Abogados
Especializados en Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social

**RECURSO
DE CASACIÓN LABORAL**
Enfoque Jurisprudencial

Volumen 2


Grupo Editorial
IBÁÑEZ



VOLUMEN II
CAPÍTULO VIII
ALCANCE DE LA IMPUGNACIÓN

1.	CONCEPTO	638
2.	CASACIÓN TOTAL - CASACIÓN PARCIAL	643
	- Ejemplo en cuanto a la indexación y sanción moratoria	644
3.	EN NUESTRO SISTEMA LEGAL NO EXISTE LA FIGURA DEL REENVÍO	645
4.	DEBE ESTAR EN CONSONANCIA CON LA CONTROVERSIA ESBOZADA EN LA APELACIÓN	646
5.	VARIACIONES DE LAS PRETENSIONES	647
6.	ERRORES EN EL ALCANCE DE LA IMPUGNACIÓN.....	641
	- La argumentación que solicita se tenga en cuenta, no es un requisito de la formulación del alcance de la impugnación	663
7.	NO ES UN LÍMITE DE COMPETENCIA	664
8.	DEBE ESTAR ACORDE CON LO PERSEGUIDO EN LOS CARGOS	666
9.	NO ES PROCEDENTE CASAR LAS SENTENCIAS DICTADAS EN LAS DOS INSTANCIAS	667
10.	SOBRE LAS COSTAS	668
11.	NO ES DABLE EXTENDER EL ALCANCE DE LA IMPUGNACIÓN A QUIENES NO SON PARTE EN ÉSTA	668
12.	EN LA CAUSAL SEGUNDA DE CASACIÓN	669
13.	NO ES PROCEDENTE SOLICITAR LA CASACIÓN DE LAS PRETENSIONES DEL ESCRITO INAUGURAL DEL PROCESO	669
14.	ALCANCE DE LA IMPUGNACIÓN FRENTE A QUIEN NO APELÓ.....	670
15.	NO ES VIABLE SOLICITUD DE PRUEBAS	670
16.	PETICIÓN PARA QUE SE DECLARE UNA NULIDAD PROCESAL	671

CAPÍTULO IX
PROPOSICIÓN JURÍDICA

1.	CONCEPTO	676
2.	LA DENUNCIA NO REQUIERE SER EXHAUSTIVA O COMPLETA	679
3.	FALTA DE PROPOSICIÓN JURÍDICA	680
4.	DENUNCIA DE LEYES O DECRETOS EN GENERAL.....	683
	- Leyes o decretos de poco articulado	685
5.	NORMAS DEL CÓDIGO CIVIL.....	685
6.	NORMAS PROCESALES	686
7.	DENUNCIA DE INCISOS, ORDINALES, LITERALES Y NUMERALES DE UN ARTÍCULO	688
8.	ACUERDOS DEL INSTITUTO DE SEGUROS SOCIALES	689
9.	SENTENCIAS JUDICIALES	690
10.	RESOLUCIONES Y MANUALES	691
11.	LOS ESTATUTOS DE UNA ENTIDAD	691
12.	EJEMPLOS	692
	12.1. Trabajadores oficiales	692
	12.2. Convención Colectiva de Trabajo.....	695
	12.3. Existencia del contrato de trabajo	696

12.4.	Artículo 19 del código sustantivo del trabajo.....	696
12.5.	Intereses sobre cesantías.....	699
12.6.	Sanción moratoria.....	699
12.7.	Prescripción	699
12.8.	Terminación del contrato de trabajo.....	700
12.9.	Unidad de empresa	701
12.10.	Facultad del empleador para despedir	703
12.11.	Indexación.....	703
12.12.	Contrato de mandato	704
12.13.	No es indispensable enunciar los preceptos que los han reformado.....	704
12.14.	Representación sindical	705
12.15.	Cosa juzgada.....	705
12.16.	Artículo 177 del Código de Procedimiento Civil.....	706
12.17.	Denuncia de normas no vigentes.....	710
12.18.	Artículo 62 del Código Sustantivo del Trabajo	711
12.19.	Responsabilidad solidaria.....	711
12.20.	Conciliación.....	712
13.	EJEMPLOS DE OTRAS NORMAS NO SUSTANCIALES	712
13.1.	Los medios de convicción no son normas legales de alcance nacional ..	712
13.2.	Artículo 1º de la Ley 95 de 1890	713
13.3.	Artículos 373-5 y 475 del Código Sustantivo del Trabajo.....	713
13.4.	Artículo 61 del Código Sustantivo del Trabajo	714
13.5.	Artículos 1602 y 1618 del Código Civil.....	714
13.6.	Artículos 20 y 21 del Código Sustantivo del Trabajo.....	714
14.	LOS DECRETOS DISTRITALES NO SON NORMAS DE ALCANCE NACIONAL	714
15.	CUANDO SE INVOKA LA VIOLACIÓN MEDIO	716
16.	ACUSACIÓN DE DIFERENTES NORMAS EN UN MISMO CARGO.....	717

CAPÍTULO X CAUSALES DE CASACIÓN

DOS CAUSALES	721
CAUSAL PRIMERA	722
1. VIOLACIÓN DE LA LEY SUSTANCIAL DE CARÁCTER NACIONAL	723
1.1. Violación de otras disposiciones	723
1.1.1. Constitución Política	723
1.1.2. Convención Colectiva de Trabajo.....	730
1.1.3. Decretos.....	740
1.1.4. Ordenanzas departamentales-acuerdos municipales	743
1.1.5. Ley procesal.....	744
1.1.6. Disposiciones descriptivas	745
1.1.7. Jurisprudencia	745
1.1.8. Ley extranjera, costumbre, tratados internacionales - públicos, ley canónica.....	748
1.1.9. Reglamento Interno de Trabajo.....	749
1.1.10. Normas derogadas	749
1.1.11. Normas del título preliminar- principios generales	750
1.1.12. Circulares.....	750
2. MODALIDADES DE VIOLACIÓN DE LA LEY SUSTANCIAL	751

2.1.	Vía directa.....	752
2.1.1.	Infracción directa	754
	- Ataque cuando una norma ha sido derogada	757
	- Cuando el fundamento es la jurisprudencia	757
2.1.2.	Aplicación indebida.....	760
	- Determinar si el hecho invocado por el empleador constituye o no una justa causa para el rompimiento unilateral del contrato de trabajo	766
2.1.3.	Interpretación errónea	767
	- Norma derogada. Disposición nueva contiene un texto que, en esencia, contempla los mismos supuestos normativos y consecuencias jurídicas que venían registrados en la anterior.....	775
2.1.4.	Cuando el fundamento es la jurisprudencia condición más beneficiosa indexación.....	776
2.1.5.	Diferencias entre infracción directa y aplicación indebida	779
2.1.6.	Diferencias entre infracción directa e interpretación errónea....	780
2.1.7.	Diferencias entre aplicación indebida e interpretación errónea ...	782
2.1.8.	Diferencias entre las tres modalidades	784
2.1.9.	No es viable la acumulación de las modalidades	790
2.1.10.	Ejemplo donde no hay una frontera claramente definida entre la aplicación indebida y la interpretación errónea	793
2.1.11.	Acusación de diferentes normas y distintas modalidades en un mismo cargo	795
2.2.	Vía indirecta	799
2.2.1.	Error de hecho	800
2.2.1.1.	Características.....	810
2.2.1.2.	Deberes del censor	811
2.2.1.3.	Persuasión de la prueba por parte del juzgador	812
2.2.1.4.	La mera apreciación de una prueba no es lo que constituye el error de hecho.....	816
2.2.1.5.	Deber de indicar los errores.....	816
2.2.1.6.	No se basan en suposiciones o meras conjeturas del recurrente	818
2.2.1.7.	Errores de hecho que no lo son	820
2.2.1.8.	Pruebas no evacuadas	823
2.2.1.9.	Deber de indicar las pruebas del ataque	825
2.2.1.10.	Deber de singularizar los elementos demostrativos	826
2.2.1.11.	Deber de controvertir las probanzas	827
2.2.1.12.	Demostración del error	829
2.2.1.13.	Apreciación indebida y falta de apreciación de la prueba	830
2.2.1.14.	Falta de contestación de la demanda	833
2.2.2.	Las pruebas calificadas y las pruebas no calificadas	833
2.2.2.1.	Documentos declarativos.....	841
2.2.2.2.	Error evidente en la demanda y su contestación	845
2.2.2.3.	Dictamen médico pericial	849
2.2.2.4.	Declaraciones extrajuicio.....	850
2.2.2.5.	Interrogatorio de parte	854
2.2.2.6.	Prueba testimonial	855
2.2.2.7.	Declaración recibida durante la inspección judicial	858
2.2.2.8.	Prueba indirecta -indicios-	859

2.2.2.9.	Confesión extrajudicial	859
2.2.2.10.	Auto admisorio	860
2.2.2.11.	Actuaciones de las partes.....	860
2.2.2.12.	Renuencia a la práctica de la inspección judicial.....	861
2.2.2.13.	Certificaciones e informes sobre semanas cotizadas expedidos por el Instituto de Seguros Sociales	861
2.2.2.14.	Escrito de llamamiento en garantía	862
2.2.2.15.	Pruebas en fotocopia simple e informal	863
2.2.2.16.	No es dable confundir la confesión con el indicio	871
2.2.2.17.	Diligencia de descargos rendida por un tercero.....	873
2.2.2.18.	Investigaciones efectuadas por los funcionarios de las administradoras de pensiones.....	875
2.2.2.19.	Informes técnicos de entidades y dependencias oficiales	877
2.2.2.20.	Dictamen pericial aportado en inspección judicial.....	879
2.2.2.21.	Documento auténtico.....	879
2.2.2.22.	Mensajes de correo electrónico.....	880
2.2.2.23.	Libros y papeles de comercio	881
2.2.2.24.	Mostrar más que alegar.....	884
2.2.2.25.	Decisiones de la junta de calificación de invalidez.....	885
2.2.2.26.	Sentencias	888
2.2.2.27.	Prueba trasladada	889
2.2.2.28.	Alegatos de conclusión.....	890
2.2.3.	La vía indirecta y la modalidad de aplicación indebida	891
2.2.3.1.	Aplicación positiva y aplicación negativa de la norma sustancial.....	893
2.2.3.2.	Por excepción infracción directa	893
2.2.3.3.	Ejemplos en que no procede.....	896
2.2.3.4.	Formulación impropia.....	899
2.2.4.	Error de derecho	900
-	Solo se puede atacar por vía indirecta	907
2.2.4.1.	Ejemplos en los que no procede.....	907
2.2.4.2.	Calidad de condueño o comunero.....	907
2.2.4.3.	Autenticidad de un documento	908
2.2.4.4.	Ilegalidad de un cese de actividades.....	908
2.2.4.5.	Producción de la prueba.....	911
2.2.4.6.	Grado de incapacidad laboral	911
2.2.4.7.	Prueba de norma jurídica	913
2.2.4.8.	Buena fe.....	914
2.2.4.9.	Prueba de la edad	914
2.2.4.10.	Prueba de la terminación del contrato de trabajo	916
2.2.4.11.	Prueba del tiempo de servicios	916
2.2.4.12.	Valor de lo adeudado por salarios.....	916
2.2.4.13.	Prueba del contrato de trabajo	916
2.2.4.14.	Prueba del salario	917
2.2.4.15.	Prueba de la ineptitud del trabajo	917
2.2.4.16.	Aducción de la prueba.....	917
2.2.4.17.	Probanzas que no son solemnes.....	918
2.2.4.18.	Falta de análisis de una cuestión.....	918
2.2.4.19.	Afiliación al sistema de la seguridad social.....	919

2.2.4.20.	La suspensión o paro colectivo de trabajo	919
2.2.4.21.	Contrato de arrendamiento vehicular	922
2.2.4.22.	Dictamen pericial con el que se busca establecer la pérdida de capacidad laboral	922
2.2.4.23.	Contrato de prestación de servicios profesionales.....	925
2.2.4.24.	Dictamen de la junta calificadora de invalidez.....	927
2.2.4.25.	Pacto de honorarios	928
2.2.4.26.	Convivencia de dos personas.....	929
2.2.4.27.	Reclamación escrita del trabajador.....	929
2.2.4.28.	Composición accionaria de una sociedad	930
2.2.4.29.	Objeto social de una persona jurídica.....	932
2.2.4.30.	Prueba de las semanas de cotización	933
2.2.4.31.	La existencia y contenido de una conciliación	934
2.2.4.32.	Calidad de compañera permanente.....	934
2.2.4.33.	Pignoración de la cesantías.....	935
2.2.4.34.	Pagos laborales	935
2.2.4.35.	Mala fe	936
2.2.4.36.	Reglamento interno de trabajo.....	936
2.2.5.	Planteamiento del cargo	937
2.2.6.	Diferencias entre el error de hecho y error de derecho.....	937
2.2.7.	Es diferente el error de derecho y el error jurídico	942
2.2.8.	Es diferente el error de derecho y la infracción directa.....	943
2.3.	La vía directa y la vía indirecta son diferentes	943
2.3.1.	Aducción y validez de la prueba	952
2.3.2.	La sanción moratoria	958
2.3.3.	Prueba trasladada	971
2.3.4.	Prueba de indicadores económicos	972
2.3.5.	Carga de la prueba	972
2.3.6.	Falta de firma del acta de conciliación	974
2.3.7.	Validez del acta de conciliación	974
2.3.8.	Demanda y respuesta.....	975
2.3.9.	Artículo 24 del código sustantivo del trabajo	976
2.3.10.	Examen de las actuaciones procesales	978
2.3.11.	Integración del contradictorio en los términos del artículo 83 del Código de Procedimiento Civil con menor de edad	978
2.3.12.	Sentencia sin firmas.....	981
2.3.13.	Forma en que el tribunal valoró la prueba o porque dejó de estimar unas pruebas'	982
2.3.14.	Perjuicios morales.....	983
2.3.15.	Calificación de la gravedad de los hechos atribuidos para la terminación de la relación laboral.....	985
2.3.16.	Discernimiento sobre el concepto de retroactividad	985
2.3.17.	Errores del juzgador sobre la existencia, validez, alcance o interpretación de una norma de derecho sustancial del orden nacional	987
2.3.18.	Principio de consonancia.....	987
2.3.19.	La ley no le impone al empleador la obligación de citar previamente a descargos para despedir.....	988
2.3.20.	La pensión no prescribe	988

2.3.21.	La determinación si el hecho invocado por el empleador constituye o no una justa causa para el rompimiento unilateral del contrato de trabajo	988
2.3.22.	Interpretación de una norma convencional	989
2.3.23.	Falta absoluta de motivación del fallo	991
2.3.24.	Discusión sobre la violación de normas adjetivas relativas a la exhibición de documentos	991
2.3.25.	Consecuencias jurídicas cuando el empleador no paga el porcentaje adicional de cotización del trabajador expuesto a altas temperaturas.....	991
2.3.26.	Sobre la naturaleza y alcance del recurso de apelación, el deber de sustentación de ese recurso y cómo se entiende cumplido	992
2.3.27.	No aplicar el principio denominado in dubio pro operario.....	992
2.3.28.	La “eficacia y validez” de un pago.....	993
2.3.29.	La facultad o no del juzgador para calificar como grave la falta invocada por el empleador para dar por terminado el contrato de trabajo	993
2.3.30.	El concepto de retroactividad.....	994
2.3.31.	El no efectuar un aumento salarial viola el derecho a la igualdad	994
2.3.32.	Valor vinculante del acta adicional de la convención colectiva..	995
2.3.33.	Forma de acreditar la representación de una persona jurídica pública	996
2.3.34.	Imposibilidad de conciliar con los empleados públicos.....	996
2.3.35.	El momento en que entran a regir los actos administrativos.....	996
2.3.36.	La norma aplicable para calificar a los funcionarios de las entidades descentralizadas territoriales	996
2.3.37.	Cosa juzgada.....	997
2.3.38.	Error en el escogencia de la legislación	997
2.3.39.	Rectificación doctrinaria	998
2.3.40.	Retención del auxilio de cesantía por comisión de un hecho punible y no se logra demostrar, no hay buena fe.....	998
2.3.41.	Saber si un empleador está o no “facultado” para retener o abstenerse de pagar la cesantía.....	999
2.3.42.	Efectos de la mora en el pago de cotizaciones	1000
2.3.43.	La asunción o no por parte del sistema general de pensiones de las pensiones reconocidas por el empleador.....	1001
2.3.44.	Prescripción	1002
2.3.45.	Validez de los testimonios por carecer de ratificación dentro del proceso	1002
2.3.46.	Incompatibilidad entre la indemnización plena de perjuicios y las pretensiones en dinero a cargo de la seguridad social que se deriven de igual hecho.....	1003
2.3.47.	Congruencia.....	1004
2.3.48.	Indebida acumulación de pretensiones.....	1005
2.3.49.	Determinar si el empleador debe cumplir la convención colectiva de trabajo	1005
2.3.50.	La irrenunciabilidad del salario	1006
2.3.51.	La imposibilidad jurídica de que en el contrato de trabajo se pacten justas causas de terminación del contrato de trabajo	1007

2.3.52.	La existencia de la obligación legal para los empleadores del sector privado de incrementar los salarios de sus servidores conforme a la variación del índice de precios al consumido	1007
2.3.53.	Posibilidad de hacer uso de la jurisdicción coactiva	1008
2.3.54.	Indicadores económicos	1008
2.3.55.	Falta de visa para trabajar	1009
2.3.56.	Indexación	1010
2.3.57.	Elucidar si el pago de consignación exige de solemnidad alguna para su validez	1011
2.4.	Examen conjunto de los cargos cuando están orientados por vías distintas.	1011
2.5.	No existe yerro jurídico o fáctico sobre temas no estudiados por el juzgador .	1012
CAUSAL SEGUNDA	1013
1.	REFORMATIO IN PEJUS	1014
2.	VIOLACIÓN DEL PRINCIPIO PROHIBITIVO DE LA REFORMATIO IN PEJUS CUANDO LAS DOS PARTES APELAN	1031
3.	REFORMATIO IN PEJUS Y EL GRADO JURISDICCIONAL DE CONSULTA	1035
4.	DIFERENCIA CON EL FALLO EXTRA Y ULTRA PETITA	1036
5.	NO REQUIERE PROPOSICIÓN JURÍDICA	1037
6.	LA DECISIÓN EN CASO DE CASARSE LA SENTENCIA	1038
LAS DOS CAUSALES SON EXCLUYENTES	1038
Violación medio	1039
1.	Concepto	1040
2.	Proposición jurídica	1050
3.	Se ataca por vía directa o por vía indirecta	1053
4.	No opera en relación con todas las normas procesales	1057
5.	Transgresión de normas que no tienen alcance nacional, o de los textos legales sustanciales de naturaleza distinta a la laboral y a la seguridad social.	1057
6.	Incongruencia de la alzada	1057

CAPÍTULO XI

COMPETENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA

1.	EL PRINCIPIO DE CONSONANCIA Y EL RECURSO DE CASACIÓN	1059
	– La consonancia y la fórmula de indexación	1080
2.	LAS LIMITACIONES DEL RECURSO POR RAZÓN DE LAS POSIBILIDADES DEL TRIBUNAL DE APELACIÓN	1083
3.	CAMBIO DE RADICACIÓN DE PROCESOS O ACTUACIONES	1089

CAPÍTULO XII

SENTENCIA DE CASACIÓN

1.	SIGNIFICADO DE NO CASAR LA SENTENCIA	1095
	- Eventos en los cuales a pesar de ser el cargo fundado la Corte Suprema de Justicia no casa la sentencia recurrida	1095
2.	LA DECISIÓN DE INSTANCIA CONFORMA UN SOLO CUERPO DE SENTENCIA CON LA PROVIDENCIA DE CASACIÓN	1105
3.	LA CASACIÓN DE LA SENTENCIA Y LA DECISIÓN DE INSTANCIA	1106

4.	LA DECISIÓN CUANDO SE CASA LA SENTENCIA POR VIOLACIÓN DE LA FACULTAD EXTRA O ULTRA PETITA	1111
5.	LA PROSPERIDAD DE LA IMPUGNACIÓN EXTRAORDINARIA NO IMPLICA, INDEFECTIBLEMENTE, EL QUE LA CORTE ACCEDA A LAS PRETENSIONES O FINALIDADES DEL RECURSO.....	1111
6.	LA DECISIÓN DE INSTANCIA CUANDO EL TRIBUNAL FALLA <i>EXTRA O ULTRA PETITA</i> , DE MANERA ILEGAL.....	1115

CAPÍTULO XIII RÉPLICA – OPOSICIÓN

1.	LEGITIMACIÓN.....	1117
2.	TÉRMINO	1117
3.	SUSPENSIÓN DEL TÉRMINO DE TRASLADO	1119
4.	NO ES DABLE SOLICITAR PRUEBAS	1121
5.	OBJECCIÓN DE LA REPRESENTACIÓN JUDICIAL.....	1122
6.	NO REQUIERE PRESENTACIÓN PERSONAL CUANDO YA SE HA RECONOCIDO PERSONERÍA JURÍDICA.....	1122

CAPÍTULO XIV OTROS ASPECTOS DEL RECURSO DE CASACIÓN

1.	SITUACIÓN DE LA CODEMANDADA (SOLIDARIA) CUANDO LA CUANTÍA DE SU INTERÉS NO LE PERMITIÓ ACCEDER AL RECURSO DE CASACIÓN O CUANDO NO RECURRIÓ.....	1125
2.	NULIDADES	1135
3.	ASPECTOS NOVEDOSOS DENTRO DE LA CONTROVERSIA EN CASACIÓN.....	1140
3.1.	Medios, hechos, planteamientos y pedimentos nuevos.....	1141
4.	REMEDIOS PROCESALES	1149
4.1.	Aclaración de la sentencia recurrida	1149
4.2.	Adición del fallo recurrido	1158
4.3.	Corrección de error aritmético de la sentencia recurrida	1159
5.	EL ATAQUE CUANDO HAY DIVERSIDAD DE FUNDAMENTOS EN EL FALLO RECURRIDO	1160
6.	DESENFOQUE O EXTRAVÍO DEL CARGO, MATERIAS NO ABORDADAS POR EL JUZGADOR ..	1165
7.	LA EXCEPCIÓN DE INCONSTITUCIONALIDAD.....	1169
8.	AMPARO DE POBREZA.....	1172
9.	LAS COSTAS Y EL PRINCIPIO DE GRATUIDAD	1176
10.	FALTA DE RESOLUCIÓN EN PROCESOS ACUMULADOS	1179
11.	ALGUNOS TEMAS QUE NO SE DEBATEN EN EL RECURSO DE CASACIÓN	1185
11.1.	Cuestión de orden estrictamente procesal.....	1185
11.2.	Costas.....	1187
11.3.	Omisiones probatorias	1189
11.4.	Declaratoria de confesión ficta o presunta	1189
11.5.	Errores puramente aritméticos	1192
12.	NO ES PROCEDENTE LA ADOPCIÓN DE MEDIDAS CAUTELARES	1194

CAPÍTULO XV CUADRO DE ERRORES FRECUENTES EN LA TÉCNICA DEL RECURSO

1197

BIBLIOGRAFÍA.....	1199
-------------------	------