

GUILLERMO GUERRERO FIGUEROA

· Profesor Emérito de la Universidad de Cartagena de Indias -Profesor Titular de la Universidad Libre de Cartagena -Miembro de Número de la Academia Iberoamericana de Derecho del Trabajo y de Seguridad Social -Miembro de la Asociación Iberoamericana de Derecho del Trabajo y de Seguridad Social -Miembro Honorario del Colegio Especializado en Derecho del Trabajo y Seguridad Social de Bogotá -Expresidente del Colegio de Abogados de Bolívar -Miembro de la Academia Colombiana de Jurisprudencia - Miembro de la Academia de la Historia de Cartagena de Indias- Constituyente de 1991

TEORÍA GENERAL DEL DERECHO LABORAL

SÉPTIMA EDICIÓN

(AMPLIADA Y ACTUALIZADA)



ÍNDICE GENERAL

Prólogo a la primera edición	7
Prólogo a la quinta edición	13

CAPÍTULO I

EL TRABAJO

EVOLUCIÓN HISTÓRICO-JURÍDICA DEL TRABAJO

1. Concepto	17
2. Primeros inicios del trabajo	17
3. El trabajo en la edad antigua	18
4. El trabajo en la edad media	20
5. El trabajo en el individualismo liberal	23
6. El trabajo en la edad contemporánea	24

CAPÍTULO II

EL TRABAJO Y SU REGLAMENTACIÓN EN LOS PUEBLOS DE AMÉRICA PRECOLOMBINA

1. Introducción	27
2. Los aztecas. Generalidades	29
3. El trabajo y su reglamentación entre los aztecas	30
a) Agricultores	30
b) Mercaderes	31
c) Obreros y artesanos libres	33
d) Otros grupos	34
1- Tlamanes	34
2- Los mayeques	34
3- Los esclavos	35
4. "Derecho laboral azteca"	35
5. Los Incas. Generalidades	36
6. El trabajo y su reglamentación entre los incas	38
7. Los chibchas (Muiscas). Generalidades	42
8. El derecho Chibcha	44
9. El trabajo entre los Chibchas	46
10. Conclusión	49

CAPÍTULO III

EL TRABAJO EN LA AMÉRICA HISPÁNICA Y EN COLOMBIA

1. En la época hispánica. Concepto	51
a) La esclavitud	51
b) Los repartimientos	53
c) La encomienda	54
d) La mita	55
e) La naboria y pongaje	56
f) Los resguardos indígenas	56

2. El trabajo en Colombia	58
a) Época de independencia	58
b) Época contemporánea	60

CAPÍTULO IV

LAS "LEYES DE INDIAS" Y EL DERECHO DEL TRABAJO

1. Concepto	61
-------------------	----

CAPÍTULO V

LA CUESTIÓN SOCIAL EN LA FORMACIÓN DEL DERECHO LABORAL

1. Concepto general.....	67
2. Su evolución en el tiempo	68
3. Los modernos antagonismos sociales y la misión del Estado.....	68
4. El derecho del trabajo como producto de los antagonismos sociales	69

CAPÍTULO VI

DOCTRINAS SOCIALES EN LA FORMACIÓN DEL DERECHO LABORAL

1. Doctrinas individualistas liberales.....	71
2. Doctrinas socialistas. Concepto.....	72
3. Antecedentes históricos	73
4. Socialismo romántico.....	74
5. El marxismo (socialismo científico)	75
6. Sindicalismo revolucionario.....	77
7. Socialismo reformista	77
8. Doctrina anarquista	78
9. Socialismo de Estado.....	79
10. Doctrinas intervencionistas	80
11. El solidarismo.....	81
12. El cooperativismo	81
13. El fascismo	82
14. El nazismo.....	82
15. El catolicismo social y las encíclicas papales	83
16. La encíclica "rerum novarum"	83
17. La encíclica "quadregesimo anno"	84
18. La encíclica "mater et magistra"	85
19. La encíclica "populorum progressio"	85
20. La encíclica "laborem exercens" (1981).....	86
21. Resumen de la doctrina social católica en el campo laboral.....	86

CAPÍTULO VII

REVOLUCIONES Y MOVIMIENTOS EN LA FORMACIÓN DEL DERECHO LABORAL

1. Revolución francesa	89
2. La revolución cartista	90

INDICE GENERAL	III
3. La revolución de 1848	90
4. "El social demócrata alemán"	91
5. "La comuna de París"	91
6. La revolución industrial	92
7. La revolución rusa	92

CAPÍTULO VIII
OTROS ACONTECIMIENTOS EN LA FORMACIÓN
DEL DERECHO LABORAL

1. La primera internacional	95
2. La segunda internacional	96
3. Fiesta del Trabajo (Primero de mayo)	96
4. La tercera internacional	97
5. La federación sindical internacional	97
6. La internacional sindical roja	98
7. La confederación internacional de sindicatos cristianos	98
8. La federación sindical mundial	99
9. La confederación del trabajo del mundo libre	99
10. Confederaciones sindicales de América	99

CAPÍTULO IX
CARTAS, DECLARACIONES Y CONFERENCIAS INTERNACIONALES
EN LA FORMACIÓN DEL DERECHO LABORAL

1. Concepto	101
-------------------	-----

CAPÍTULO X
LAS CONSTITUCIONES EN EL DESARROLLO DEL
DERECHO DE TRABAJO

1. Concepto	105
-------------------	-----

CAPÍTULO XI
EL ARTÍCULO 123 DE LA CONSTITUCIÓN MEXICANA
EN LA FORMACIÓN DEL DERECHO DEL TRABAJO

1. Concepto	111
-------------------	-----

CAPÍTULO XII
DOCTRINA Y LEGISLACIÓN EN LA EVOLUCIÓN
DEL DERECHO LABORAL COLOMBIANO

1. La doctrina	117
2. La legislación	120
a) Etapa de 1900 a 1915	120
b) Etapa de 1915 a 1930	121
c) Etapa de 1931 a 1945	121
d) Etapa de 1946 a 1950	122
e) Etapa de 1950 a 1990	122
f) Etapa de 1991 a nuestros días	122

CAPÍTULO XIII
EL MOVIMIENTO SINDICAL EN COLOMBIA

1. Concepto	123
-------------------	-----

2. Resumen de todo lo expresado para la formación del derecho del trabajo.....	127
--	-----

CAPÍTULO XIV **CUESTIÓN TERMINOLÓGICA**

1. Concepto	129
2. Legislación industrial.....	129
3. Derecho industrial	129
4. Derecho obrero.....	130
5. Derecho social.....	130
6. Derecho sindical	130
7. Derecho de clase	131
8. Derecho del trabajo.....	131
9. Derecho laboral	132
10. Otras denominaciones	133

CAPÍTULO XV **ASPECTOS GENERALES DEL DERECHO DEL TRABAJO**

1. Concepto general.....	135
2. Definiciones.....	138
3. Características	140
4. Contenido	142
5. División.....	143
6. Derecho individual y derecho colectivo del trabajo. Diferencias.....	144
a) Por los sujetos	145
b) Por el contenido	145
c) Por los conflictos.....	145
d) Por la finalidad	146
7. Autonomía	146
8. Relaciones con otras disciplinas	147
9. Naturaleza jurídica.....	149
10. Naturaleza privada del derecho del trabajo	150
11. Predominante carácter colectivo tiene el derecho del trabajo.....	152
12. Aplicación del Código Sustantivo del Trabajo.....	153
13. Carácter de orden público de las normas laborales	172

CAPÍTULO XVI **GENERALIDADES SOBRE EL TRABAJO**

1. Diferentes conceptos	177
2. Concepto etimológico del "trabajo".....	179
3. Diferentes formas del trabajo	179
4. El trabajo como objeto del derecho laboral.....	180
5. Concepto jurídico del trabajo	181
6. Concepto legal del trabajo en nuestra legislación colombiana.....	183
a) Actividad humana	183
b) Actividad libre.....	183
c) Realizado por una persona natural.....	183

d) Al servicio de otra	184
e) Cualquiera que sea su finalidad	184
f) Efectuada en ejecución de un contrato de trabajo	185
7. Importancia de trabajo humano	185
8. El trabajo según grandes pensadores	187

CAPÍTULO XVII

EL DERECHO DEL TRABAJO EN RELACIÓN CON EL ESTADO SOCIAL DE DERECHO, CON LA DEMOCRACIA Y CON LOS DERECHOS HUMANOS

1. Concepto general sobre el Estado social	191
2. La constitucionalización del trabajo	192
3. El trabajo como derecho fundamental en la Constitución	193
4. La democracia y el derecho del trabajo	195
5. El derecho laboral y los derechos humanos	197
6. Concepto y características de los derechos humanos	200
7. Globalización del derecho laboral	200
8. Criterio de nuestra Constitución Nacional sobre los derechos humanos	201
9. Mínimo de los derechos humanos	203

CAPÍTULO XVIII

FUENTES DEL DERECHO DEL TRABAJO

1. Concepto general	205
2. Clasificación de las fuentes del derecho del trabajo según diferentes autores	207
3. Clasificación de Paul Durand y R. Jaussaud	207
a) Derecho interno de origen estatal	207
b) Derecho de origen profesional	208
c) Derecho internacional del trabajo	208
4. Clasificación de Walter Kaskel y Herman Dersch	208
5. Clasificación de G. Bayón y E. Pérez Botija	208
a) Fuentes de producción	208
b) Fuentes jurídico-positivas	209
6. Clasificación de Ludovico Barassi	209
a) Por voluntad del Estado	209
b) Por voluntad de los interesados	210
c) Por voluntad del ambiente	210
7. Clasificación de Mario de la Cueva	210
8. Clasificación de Francisco de Ferrari	210
a) Fuente estatal	210
b) Fuentes extraestatales	211
c) Fuentes internacionales	211
9. Clasificación de Guillermo Cabanellas	211
a) Nacionales e internacionales	211
b) Directas e indirectas	211
c) Generales y específicas	211
d) Legislativas y particulares	211
e) Estatales, contractuales y extracontractuales	211
f) Reales y formales	211

g) Principales y suplementarias	212
h) Escritas y no escritas	212
i) Normativas y colectivas	212
10. Clasificación de Ernesto Krotoschin	212
a) Reales	212
b) Formales	212
11. Clasificación de Juan D. Pozzo	212
12. Las fuentes del derecho del trabajo en nuestra legislación	212
13. La analogía	213
14. Los principios generales como fuente	215
15. La equidad como fuente de derecho	216
16. Jerarquía de las fuentes del derecho del trabajo	219

CAPÍTULO XIX

FUENTES INTERNAS DE ORIGEN ESTATAL

1. La Constitución	221
2. La ley. Sus definiciones	222
3. Clasificación y caracteres de la ley	223
a) Imperativas	223
b) Permisivas	223
c) Declarativas o supletorias	223
d) Prohibitivas	223
4. La ley laboral	224
5. Codificación de las leyes del trabajo	225
6. Normas administrativas	226
7. La jurisprudencia	226
a) La jurisprudencia como "declarativa" de derecho	226
b) La jurisprudencia como "creadora" de derecho	227
c) La jurisprudencia es creadora de derecho en caso de existir vacío	228
8. La jurisprudencia como fuente del derecho laboral	228

CAPÍTULO XX

FUENTES INTERNAS DE ORIGEN PARTICULAR

1. Contrato individual de trabajo	233
2. Doctrina nacional laboral	234
3. Usos y costumbres. Concepto	235
4. Clasificación de la costumbre	237
5. Costumbre y ley	237
6. La costumbre como fuente del derecho del trabajo	239
7. Prueba de la costumbre	241

CAPÍTULO XXI

FUENTES INTERNAS DE ORIGEN MIXTO

1. Concepto	243
2. La convención colectiva de trabajo. Definiciones y concepto	243

INDICE GENERAL

VII

3. La convención colectiva como fuente de derecho	245
4. La convención colectiva frente a la ley.....	246
5. Extensión de las convenciones colectivas de trabajo	247
6. Forma de la convención colectiva de trabajo.....	247
7. La convención colectiva y el fallo arbitral en los conflictos de intereses	247
8. La convención y el pacto colectivos de trabajo	248
9. El reglamento interno de trabajo. Concepto	249
10. Contenido del reglamento de trabajo	250
11. El reglamento como fuente de derecho laboral	251

CAPÍTULO XXII

LAS FUENTES DEL DERECHO LABORAL DE ORIGEN EXTERNO

1. Normas internacionales. Concepto.....	253
2. La doctrina extranjera. Concepto	254

CAPÍTULO XXIII

ORGANIZACIÓN INTERNACIONAL DEL TRABAJO (O.I.T.)

1. Concepto general.....	257
a) Es una organización mundial	259
b) Es una organización tripartita	259
c) Es una organización democrática	259
d) Es una organización especializada.....	259
e) Es miembro de una familia de organizaciones internacionales	259
f) Es una organización imparcial.....	259
g) Es una institución organizada para la paz y el desarrollo social	259
2. Órganos de la Organización Internacional del Trabajo	260
a) La conferencia internacional del trabajo	260
b) El consejo de administración	260
c) La oficina internacional del trabajo	260
3. Convenios, recomendaciones y resoluciones	261
4. Las Naciones Unidas y la O.I.T.	261
5. Convenios de la Organización Internacional del Trabajo (O.I.T.) ratificados por Colombia	262
6. Criterio constitucional.....	264
7. Jurisprudencia	265

CAPÍTULO XXIV

LA INTERPRETACIÓN DE LAS NORMAS LABORALES

1. Concepto general.....	271
2. Clases de interpretación.....	273
a) Legislativa o auténtica	273
b) Judicial	273
c) Doctrinal o libre	273
3. Elementos de la interpretación.....	274
a) El elemento gramatical	274

b) El elemento lógico	274
c) El elemento histórico	275
d) El elemento sistemático	276
4. Principales métodos y escuelas de interpretación.....	276
a) Método exegético.....	276
b) Método de la libre investigación científica.....	277
c) Escuela del derecho libre	277
d) Jurisprudencia de intereses y jurisprudencia sociológica	278
e) El método teleológico.....	279
f) Método histórico evolutivo.....	279
g) Vida humana e interpretación de las normas jurídicas	280
h) Conclusión	280
5. Principios orientadores de la interpretación de las normas laborales.....	281

CAPÍTULO XXV

PRINCIPIOS FUNDAMENTALES DEL DERECHO DEL TRABAJO

1. Concepto	283
2. Universalidad de los principios generales.....	285
3. Los principios fundamentales del derecho laboral y la globalización	287

CAPÍTULO XXVI

PRINCIPIOS FUNDAMENTALES EMINENTEMENTE JURÍDICOS ESTABLECIDOS EN LA LEGISLACIÓN LABORAL EN FORMA EXPRESA O TÁCITA

1. Finalidad del derecho laboral colombiano	289
a) La justicia en las relaciones obrero-patronales	289
b) La coordinación económica	290
c) Equilibrio social	290
2. Principio de justicia social.....	291
3. Principio de la equidad.....	293
4. Principio de la razonabilidad.....	295
5. El principio de la buena fe	298
6. Efecto inmediato de la norma laboral	300
7. Mínimo de derechos y garantías.....	303
8. Principio de la territorialidad	304
9. Principio del rendimiento	307
10. Carácter de la especialidad de la norma laboral	309

CAPÍTULO XXVII

PRINCIPIOS FUNDAMENTALES ESPECIALES CONTEMPLADOS EN LA CONSTITUCIÓN POLÍTICA NACIONAL

1. Importancia y dignidad del trabajo (art. 25, 2a. Parte, C.N.).....	311
2. El trabajo como un derecho y una obligación social (art. 25 C.N.)	313
3. Protección del trabajo (art. 25 C.N.).....	316
4. Derecho al empleo (arts. 54, 334, inc. 2º, C.N.).....	318
5. Libertad de trabajo (art. 26, inc. 1º)	320

6. Principio del medio ambiente (arts. 79 y ss. de la C.N.)	323
7. Derecho a la participación en la gestión y propiedad de las empresas	324

CAPÍTULO XXVIII

PRINCIPIOS “FUNDAMENTALES MÍNIMOS” EN LA CONSTITUCIÓN NACIONAL PARA PROTEGER AL TRABAJADOR POR CUENTA AJENA

1. Igualdad de oportunidades (art. 53, inc. 1º)	327
2. Salario mínimo vital y móvil	331
3. Principio de la continuidad o estabilidad	333
a) Desarrollo y alcance del principio	333
b) Clases de estabilidad	337
4. Principio de irrenunciabilidad de derechos	338
5. Principio de la norma más favorable hacia el trabajador	340
6. Principio de la condición más beneficiosa (art. 53, último inciso)	343
7. La transacción y conciliación	346
8. Principio de la primacía de la realidad sobre lo formal	349
a) Significado del principio	349
b) El principio de la primacía de la realidad en la doctrina	351
9. Derecho a la seguridad social	353
10. Derecho a la seguridad e higiene en el trabajo	355
11. Derecho a la capacitación y adiestramiento	358
12. Derecho a descansos	359
13. Derecho a la protección a la maternidad y al menor	361

CAPÍTULO XXIX

PRINCIPIOS FUNDAMENTALES DE LAS RELACIONES COLECTIVAS LABORALES EN LA CONSTITUCIÓN NACIONAL

1. Derecho de asociación profesional (art. 39 C.N.)	365
2. Derecho de asociación profesional y libertad de coalición	368
3. Modalidades del derecho sindical	369
a) Libertad positiva del derecho sindical	369
b) Libertad negativa del derecho de asociación profesional	370
4. Libertad sindical frente a los patronos	371
5. Libertad sindical frente al Estado	371
6. Extensión del derecho sindical	372
7. Prohibición del derecho sindical	372
8. Derecho de huelga (art. 56, C.N.)	375
a) La huelga: su evolución	375
b) La huelga como fundamento social	377
9. Derecho al fuero y a la gestión gremial (arts. 39, inc. 4; 57 de la C.N.)	382
10. Derecho a la negociación colectiva (art. 55 de la C.N.)	386
a) La convención colectiva de trabajo	386
b) La convención colectiva como fuente de derecho laboral	387
c) La convención colectiva frente a la ley	389
d) La convención y el pacto colectivo de trabajo	389

11. Principio de la concertación (arts. 55, inc. 2º; y 56, inc. 3º de la C.N.).....	392
a) Comentarios.....	392
12. Resumen de los principios fundamentales del Derecho Colectivo del Trabajo.....	395
13. Jurisprudencia.....	400

CAPÍTULO XXX

ALGUNAS FORMAS DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS ECONÓMICOS DEL TRABAJADOR

1. Privilegio de los créditos laborales.....	405
2. Otras formas de protección de los derechos económicos del trabajador.....	412
3. Protección de los derechos adquiridos de carácter laboral.....	416

CAPÍTULO XXXI

SUJETOS DEL DERECHO LABORAL

1. Concepto general.....	429
2. El trabajador.....	429
a) Prestación del trabajo.....	430
b) Libre y consciente.....	430
c) El hecho de trabajar "por cuenta ajena".....	430
d) Dependencia o subordinación continuada.....	430
3. Terminología.....	431
4. El "trabajador independiente".....	431
5. Diferentes clases de trabajadores.....	433
a) Trabajadores de dirección, de confianza o de manejo.....	433
b) Trabajadores discontinuos o intermitentes.....	435
c) Trabajadores por el plazo de la prestación del servicio.....	435
1- A término fijo.....	435
2- Ocasional o transitorio.....	435
3- Por la duración de la obra.....	435
4- De duración indefinida.....	435
5- En período de prueba.....	436
d) Trabajadores nacionales y extranjeros.....	436
e) Trabajo técnico o especializado.....	436
f) Trabajadores de simple vigilancia.....	436
g) Trabajador aprendiz.....	437
h) Trabajadores del servicio doméstico.....	438
1- Las tareas se refieren al hogar.....	438
2- "La convivencia".....	438
3- La "falta de lucro".....	439
i) Trabajador de la industria familiar.....	439
j) Trabajador a domicilio.....	440
k) Colocadores de pólizas de seguros.....	441
l) Representantes, agentes viajeros y agentes vendedores.....	442
m) Profesores de establecimientos particulares de enseñanza.....	442
n) Trabajadores de la construcción.....	442

INDICE GENERAL

XI

ñ) Otros trabajadores.....	442
6. El patrono	443
7. Sustitución patronal.....	445
8. Representantes del patrono	445
9. Simple intermediario	447
10. Contratistas independientes	447
11. El Estado-patrono	448
12. Los sujetos de las relaciones colectivas de trabajo.....	449
13. Edad de los trabajadores en las relaciones laborales.....	449

CAPÍTULO XXXII

LA EMPRESA Y EL DERECHO DEL TRABAJO

1. Generalidades.....	451
2. La empresa, comunidad de trabajo.....	454
3. Aspectos económicos sobre la empresa	455
4. Conceptos jurídicos de empresa	457
5. Conceptos de empresa y establecimiento.....	458
6. Carácter social de la empresa	460
7. Poderes del empresario	461
a) De poder reglamentario	462
b) De poder disciplinario.....	462
c) De poder de dirección	462
8. Elementos de la empresa	462
a) Personales	462
b) Patrimonial	462
c) Organización y dirección.....	463
d) Teleológicos.....	463
e) Accidentales.....	463
9. La personalidad de la empresa.....	463
10. Identidad de empresa	464
11. Unidad de empresa	464
12. La sociedad y la empresa	465
13. Definición y prueba del capital de la empresa.....	465
14. Clasificación de los empresarios según el derecho comercial.....	466
15. Cierre de empresas y despido colectivo en la legislación colombiana	467
16. Patronos sin carácter de empresa	486

CAPÍTULO XXXIII

EL JUS VARIANDI EN EL DERECHO LABORAL

1. Concepto general.....	497
2. Clases de jus variandi	501
3. Límites del jus variandi	503
4. Efectos del ejercicio abusivo.....	505
5. El jus variandi en la jurisprudencia colombiana	508

CAPÍTULO XXXIV

PRESCRIPCIÓN Y CADUCIDAD EN EL DERECHO LABORAL

1. Concepto general.....	515
2. Interrupción de la prescripción laboral.....	517

3. Suspensión de la prescripción laboral	518
4. Características entre la prescripción y la caducidad.....	518

CAPÍTULO XXXV

CONFLICTOS LABORALES

1. Antecedentes y conceptos.....	533
2. Conflicto, controversia y medidas de acción directa	535
3. Conflicto de trabajo y conflicto común. Diferencias	536
4. Clasificación de los conflictos de trabajo	537
5. Conflictos obrero-patronales	541

CAPÍTULO XXXVI

SOLUCIÓN DE LOS CONFLICTOS LABORALES

1. Concepto general.....	545
2. La conciliación como medio de solución de los conflictos laborales	546
3. Clases de conciliación.....	547
4. Efectos jurídicos de la inasistencia de una de las partes citadas	548
5. Suspensión de la prescripción	548
6. Diferencias entre la conciliación y transacción	548
7. La conciliación no es requisito de procedibilidad de la acción laboral.....	549
8. Jurisprudencia	551
9. La negociación colectiva y la concertación como solución de los conflictos de trabajo.....	558

CAPÍTULO XXXVII

VIGILANCIA Y CONTROL DE LAS NORMAS LABORALES

1. Generalidades.....	561
2. Otras funciones del Ministerio del Trabajo	562
3. Funciones privativas de algunas dependencias del Ministerio de Trabajo	564

CAPÍTULO XXXVIII

CONTRATO DE TRABAJO Y RELACIÓN DE TRABAJO

1. Concepto general.....	573
2. Relación del trabajo y presunción de existencia del contrato de trabajo.....	577
3. Teorías anticontractualistas.....	579
4. Limitaciones de la libertad contractual	581