

*Tratado*  
*de*  
*derecho del trabajo*

Antonio Vazquez Vialard  
*Director*

**Tomo 2**  
Capítulos IV a VII

*Autores*

- IV. Antonio Vazquez Vialard
- V. Justo López
- VI. Néstor P. Sagiés
- VII. Eduardo L. Fermé



EDITORIAL ASTREA  
DE ALFREDO Y RICARDO DEPALMA  
BUENOS AIRES  
1982

# ÍNDICE GENERAL

Tomo 2º

## PARTE SEGUNDA

### PARTE GENERAL DE DERECHO DEL TRABAJO

#### CAPÍTULO IV

#### TEORÍA GENERAL DE DERECHO DEL TRABAJO

##### A) Concepto de derecho

|      |   |    |
|------|---|----|
| § 1. | Importancia del tema .....                | 3  |
| § 2. | A) Realismo jurídico .....                | 5  |
| § 3. | 1) Analogía del derecho .....             | 6  |
| § 4. | 2) El derecho como lo debido a otro ..... | 7  |
| § 5. | 3) El derecho natural .....               | 12 |
| § 6. | 4) La función de la ley .....             | 21 |
| § 7. | 5) Método del derecho .....               | 29 |
| § 8. | B) Iluminismo jurídico .....              | 39 |
| § 9. | C) Positivismo jurídico .....             | 56 |

**B) Derecho del trabajo. Sus peculiaridades**

|       |   |     |
|-------|---|-----|
| § 10. | Ámbito propio del derecho del trabajo .....                                   | 68  |
| § 11. | Objetivos del derecho del trabajo .....                                       | 73  |
| § 12. | Autonomía del derecho del trabajo .....                                       | 90  |
| § 13. | Relaciones del derecho del trabajo con otras ramas jurídicas y ciencias ..... | 108 |

**C) Principios de derecho del trabajo**

|       |  |     |
|-------|--|-----|
| § 14. | Introducción al tema .....   | 122 |
| § 15. | La recepción de los principios en el orden positivo argentino .....                    | 139 |
| § 16. | Justicia social .....  | 141 |
| § 17. | A) La justicia como virtud .....   | 142 |
| § 18. | B) Las distintas especies de justicia .....  | 145 |
| § 19. | 1) Justicia conmutativa .....  | 145 |
| § 20. | 2) Justicia distributiva .....   | 146 |
| § 21. | 3) Justicia legal o general .....  | 147 |
| § 22. | 4) Justicia del bien común .....   | 147 |
| § 23. | C) Caracterización de la justicia social .....   | 149 |
| § 24. | Equidad .....  | 157 |
| § 25. | Buena fe .....   | 174 |
| § 26. | Principio protectorio .....  | 189 |
| § 27. | A) "In dubio pro operario" .....   | 193 |
| § 28. | B) Regla de la norma más favorable .....   | 199 |
| § 29. | 1) Sistema de acumulación o de la escindibilidad, atomista .....                       | 204 |
| § 30. | 2) Sistema de conglobamiento, de inescindibilidad, o teoría del conjunto .....         | 206 |
| § 31. | 3) Teoría del conglobamiento orgánico o de la inescindibilidad de los institutos ..... | 206 |
| § 32. | C) Regla de la condición más beneficiosa .....   | 207 |
| § 33. | Principio de irrenunciabilidad .....   | 222 |
| § 34. | A) Concepto .....  | 222 |
| § 35. | B) Efectos de la violación .....   | 231 |
| § 36. | C) Situaciones de excepción .....  | 232 |
| § 37. | 1) Renuncia al empleo .....  | 232 |
| § 38. | 2) Negocios liberatorios .....   | 234 |
| § 39. | 3) Prescripción .....  | 234 |

|       |   |     |
|-------|---|-----|
| § 40. | 4) Caducidad .....  | 236 |
| § 41. | D) La irrenunciabilidad de los derechos del trabajador en la LCT .....  | 237 |
| § 42. | 1) Principio general .....  | 237 |
| § 43. | 2) Excepciones .....  | 238 |
| § 44. | a) Conciliación, transacción y desistimiento .....  | 239 |
| § 45. | b) Negocios liberatorios .....  | 243 |
| § 46. | 1) Concepto .....   | 243 |
| § 47. | 2) Requisitos a que está sometido el negocio liberatorio .....  | 244 |
| § 48. | 3) Los acuerdos liberatorios y las acciones de la ley 9688 .....  | 247 |
| § 49. | 4) Renuncia al empleo .....   | 250 |
| § 50. | 5) Prescripción .....   | 250 |
| § 51. | 6) Caducidad .....  | 250 |
| § 52. | Principio de conservación de la relación .....  | 251 |
| § 53. | A) Presunción en caso de duda de la continuación del empleo .....   | 254 |
| § 54. | B) Preferencia por los contratos de duración indefinida .....   | 255 |
| § 55. | C) Admisión de transformación .....   | 261 |
| § 56. | D) Mantenimiento del contrato .....   | 262 |
| § 57. | E) Penalización de la resolución incausada del contrato por parte del empleador .....   | 265 |
| § 58. | F) Interpretación de ciertas interrupciones como simples suspensiones de algunos efectos del contrato (deberes de prestar y recibir la labor) ..... | 267 |
| § 59. | G) Mantenimiento del contrato en caso de cambio de la persona del empleador .....   | 269 |
| § 60. | Principio de la primacía de la realidad .....   | 270 |
| § 61. | El principio de la no discriminación arbitraria .....   | 275 |
| § 62. | A) El principio de la igualdad .....  | 276 |
| § 63. | B) La igualdad de trato en la LCT .....   | 277 |
| § 64. | C) Teoría de la discriminación arbitraria en materia de despido con motivo de la participación en una huelga .....                                  | 283 |
| § 65. | Principio de gratuidad en los procedimientos judiciales y administrativos .....   | 288 |
| § 66. | A) Ejecución de las costas procesales respecto de la vivienda del trabajador .....  | 290 |
| § 67. | B) Constitucionalidad de las normas procesales locales que establecen el beneficio de pobreza en favor del trabajador .....                         | 292 |
| § 68. | C) Pluspetición inexcusable .....   | 293 |

**D) Medios técnicos jurídicos utilizados  
por el derecho del trabajo**

|       |   |     |
|-------|---|-----|
| § 69. | Utilidad e importancia de su empleo .....   | 295 |
| § 70. | A) Instrumentos jurídicos .....   | 302 |
| § 71. | 1) Restricción de la autonomía de la voluntad .....   | 302 |
| § 72. | 2) Orden público laboral .....  | 305 |
| § 73. | 3) Sustitución automática de las cláusulas nulas por<br>la norma violada .....  | 315 |
| § 74. | 4) Mecanismos para preservar la vigencia del contrato   | 317 |
| § 75. | a) Imposición de la figura contractual. Aformalismo.<br>Situaciones de duda .....   | 317 |
| § 76. | b) Favor de la existencia y conservación del contrato   | 319 |
| § 77. | c) Consideración del carácter laboral de ciertas fi-<br>guras contractuales a través de las cuales existe<br>prestación de un servicio personal ..... | 320 |
| § 78. | 1) Interposición de personas .....  | 321 |
| § 79. | 2) Prestaciones en favor de una sociedad .....  | 331 |
| § 80. | 3) Excepción a la regla: cooperativas de trabajo ...  | 342 |
| § 81. | 4) Extensión de la responsabilidad a terceros .....   | 347 |
| § 82. | a) Subcontratación .....  | 348 |
| § 83. | b) Cesión del establecimiento o explotación .....   | 361 |
| § 84. | c) Empresas subordinadas o relacionadas .....   | 363 |
| § 85. | 5) Irrenunciabilidad de los derechos, nulidad de los<br>acuerdos que lo establezcan .....   | 372 |
| § 86. | 6) Nulidad de la figura contractual no laboral a fin<br>de simular la realidad o de concretar un fraude<br>contra los derechos del trabajador .....   | 372 |
| § 87. | a) Simulación .....   | 373 |
| § 88. | b) Fraude .....   | 374 |
| § 89. | 7) Limitación de las facultades jerárquicas del em-<br>pleador .....  | 376 |
| § 90. | B) Medios que tonifican al grupo .....  | 381 |
| § 91. | 1) Tratamiento privilegiado del poder de negociación<br>de los trabajadores .....   | 381 |
| § 92. | 2) Reconocimiento de las autonomías colectivas ....   | 382 |
| § 93. | C) Contralor administrativo .....   | 385 |
| § 94. | D) Cooperación y unificación en el plano interna-<br>cional .....   | 387 |

**E) Fuentes de ordenamiento jurídico**

|        |  |     |
|--------|--|-----|
| § 95.  | Concepto .....   | 390 |
| § 96.  | A) Fuentes formales y materiales .....   | 393 |
| § 97.  | 1) Formales .....  | 393 |
| § 98.  | 2) Materiales .....  | 394 |
| § 99.  | B) Fuentes directas e indirectas .....   | 395 |
| § 100. | Las fuentes en la LCT .....  | 396 |
| § 101. | A) Constitución Nacional. Remisión .....   | 399 |
| § 102. | B) Tratados internacionales .....  | 400 |
| § 103. | C) Ley de contrato de trabajo .....  | 401 |
| § 104. | D) Ley .....   | 402 |
| § 105. | E) Leyes y estatutos profesionales .....   | 410 |
| § 106. | F) Leyes no laborales .....  | 411 |
| § 107. | G) Leyes provinciales .....  | 416 |
| § 108. | H) Decretos reglamentarios .....   | 417 |
| § 109. | I) Resoluciones administrativas .....  | 420 |
| § 110. | J) Convenciones colectivas .....   | 421 |
| § 111. | K) Laudos arbitrales .....   | 426 |
| § 112. | L) Voluntad de las partes .....  | 429 |
| § 113. | M) Usos y costumbres .....   | 430 |
| § 114. | N) Principios generales del derecho del trabajo y del derecho en general. Remisión ..... | 441 |
| § 115. | O) Jurisprudencia .....  | 442 |
| § 116. | P) Doctrina de los autores .....   | 447 |

**F) Aplicación de la norma**

|        |  |     |
|--------|--|-----|
| § 117. | Concepto .....   | 449 |
| § 118. | A) Aplicación espontánea por las partes .....  | 450 |
| § 119. | B) Aplicación de la norma por parte de los órganos de la comunidad .....                                     | 451 |
| § 120. | 1) Órganos judiciales .....  | 452 |
| § 121. | 2) Órganos de la administración laboral .....  | 456 |
| § 122. | Orden de prelación de las normas .....   | 457 |
| § 123. | Regla adoptada en la LCT para dirimir los conflictos entre sus normas y las de los estatutos especiales .... | 459 |
| § 124. | Juicio de compatibilidad .....   | 464 |
| § 125. | Ámbito de aplicación personal de las normas .....  | 470 |
| § 126. | Ámbito de aplicación geográfico de la norma. Remisión .....  | 472 |

|        |  |     |
|--------|--|-----|
| § 127. | Aplicación de la norma en cuanto al tiempo ..... | 473 |
| § 128. | Las lagunas en el ordenamiento legal .....       | 473 |
| § 129. | Analogía .....                                   | 478 |

### G) Interpretación de la norma

|        |   |     |
|--------|---|-----|
| § 130. | Concepto .....  | 483 |
| § 131. | El principio de la duda en el derecho del trabajo   | 494 |
| § 132. | Interpretación del negocio jurídico laboral .....   | 497 |
| § 133. | Interpretación de la voluntad del empleador en materia de "ius variandi" y suspensión ..... | 499 |
| § 134. | Interpretación de los convenios colectivos de trabajo                                       | 501 |

### H) Sujetos de la relación individual de trabajo

|        |   |     |
|--------|---|-----|
| § 135. | Las partes de la relación .....   | 504 |
| § 136. | A) Trabajador .....   | 504 |
| § 137. | B) Auxiliares .....   | 512 |
| § 138. | C) Los causahabientes del trabajador como titulares de una relación patrimonial derivada de una de carácter laboral ..... | 514 |
| § 139. | D) Empleador .....  | 517 |

### I) La reparación del daño en el derecho del trabajo

|        |   |     |
|--------|---|-----|
| § 140. | La tarificación .....   | 524 |
| § 141. | La posibilidad de una indemnización más allá de la tarifa ..... | 533 |
| § 142. | A) Antijuridicidad .....  | 535 |
| § 143. | B) Imputabilidad .....  | 537 |
| § 144. | C) Daño resarcible .....  | 539 |
| § 145. | D) Relación causal jurídicamente relevante .....                | 540 |

CAPÍTULO V  
**INSTITUCIONES SOCIOLABORALES**

**A) Introducción**

|      |  |     |
|------|--|-----|
| § 1. | Sentido de la designación .....                    | 541 |
| § 2. | La autonomía colectiva .....                       | 542 |
| § 3. | División de las instituciones sociolaborales ..... | 543 |

**B) La empresa laboral**

**a) Concepto**

|      |  |     |
|------|--|-----|
| § 4. | Noción genérica de empresa .....           | 544 |
| § 5. | Noción específica de empresa laboral ..... | 546 |

**b) Titularidad de los poderes jerárquicos  
 de la empresa laboral**

|      |  |     |
|------|--|-----|
| § 6. | La autoridad en la empresa .....   | 555 |
| § 7. | La participación de los trabajadores en los órganos y actividades de la empresa .....            | 557 |
| § 8. | A) Distintos modos de participación .....  | 559 |
| § 9. | B) Otras formas de participación en la legislación argentina. La experiencia internacional ..... | 561 |

**c) Relevancia jurídico-laboral de la empresa**

|       |   |     |
|-------|---|-----|
| § 10. | La empresa en la ley de contrato de trabajo ..... | 562 |
|-------|---|-----|

**d) El empresario**

|       |                       |     |
|-------|-----------------------|-----|
| § 11. | Generalidades .....   | 564 |
| § 12. | A) Distinciones ..... | 565 |
| § 13. | B) Concepto .....     | 565 |

**e) Empresa. Explotación. Establecimiento**

|       |  |     |
|-------|--|-----|
| § 14. | Conceptualización: empresa. Explotación. Establecimiento ..... | 566 |
|-------|--|-----|

|       |  |     |
|-------|--|-----|
| § 15. | A) Distinciones en la LCT .....                | 568 |
| § 16. | B) Importancia práctica de su distinción ..... | 568 |
| § 17. | C) Establecimiento y planta industrial .....   | 569 |

### C) Las asociaciones profesionales de trabajadores

|       |  |     |
|-------|--|-----|
| § 18. | Género. Asociación .....   | 570 |
| § 19. | Personalidad jurídica .....  | 571 |
| § 20. | La responsabilidad (civil y penal) .....   | 574 |
| § 21. | Régimen de gobierno .....  | 575 |
| § 22. | Poder disciplinario .....  | 576 |
| § 23. | Diferencia específica entre las asociaciones profesiona-<br>les de trabajadores y las otras asociaciones ..... | 580 |
| § 24. | Otros fines de la asociación profesional de trabajadores .....   | 583 |
| § 25. | Carácter privado de las asociaciones de trabajadores ..  | 586 |
| § 26. | Organización y estructura sindicales .....   | 589 |
| § 27. | Libertad sindical. Definición .....  | 592 |
| § 28. | A) Libertad sindical individual (poderes individuales)   | 594 |
| § 29. | 1) Fundar .....  | 594 |
| § 30. | 2) Afiliarse .....   | 595 |
| § 31. | 3) Permanecer .....  | 597 |
| § 32. | 4) Participar .....  | 598 |
| § 33. | 5) No ingresar .....   | 598 |
| § 34. | 6) Desafiliarse .....  | 605 |
| § 35. | B) Libertad sindical colectiva (poderes colectivos) ..   | 606 |
| § 36. | 1) De organización .....   | 606 |
| § 37. | 2) De acción sindical .....  | 611 |
| § 38. | 3) De asociación .....   | 615 |
| § 39. | 4) De desafiliarse .....   | 617 |
| § 40. | 5) De "no intervención" estatal .....  | 617 |
| § 41. | 6) De "no intervención" patronal .....   | 619 |
| § 42. | 7) De igualdad .....   | 620 |
| § 43. | Unidad y pluralidad sindical .....   | 621 |

### D) Asociaciones profesionales de empleadores

|       |   |     |
|-------|---|-----|
| § 44. | Concepto. Finalidad .....   | 623 |
| § 45. | Regulación .....  | 623 |
| § 46. | El problema de la representación del sector en la con-<br>certación del convenio colectivo de trabajo ..... | 624 |

**E) El Estado**

|       |  |     |
|-------|--|-----|
| § 47. | Del individualismo al intervencionismo ..... | 625 |
| § 48. | Principales funciones del Estado .....       | 626 |
| § 49. | A) Función legislativa .....                 | 626 |
| § 50. | B) Función ejecutiva o administrativa .....  | 629 |
| § 51. | C) Función jurisdiccional .....              | 634 |

**F) Organismos internacionales**

|       |  |     |
|-------|--|-----|
| § 52. | La Organización Internacional del Trabajo .....      | 634 |
| § 53. | A) Estructura de la OIT .....                        | 635 |
| § 54. | B) Convenciones y recomendaciones .....              | 637 |
| § 55. | C) Aplicación de los convenios; control .....        | 638 |
| § 56. | D) Los convenios y el derecho interno argentino .... | 640 |
| § 57. | Otras organizaciones internacionales .....           | 642 |
| § 58. | A) La Organización de las Naciones Unidas .....      | 642 |
| § 59. | B) La Organización de Estados Americanos .....       | 643 |

CAPÍTULO VI

**CONSTITUCIONALISMO SOCIAL**

**A) Introducción**

|       |   |     |
|-------|---|-----|
| § 1.  | El concepto y la politicidad de la constitución .....                                     | 645 |
| § 2.  | A) El concepto de constitución .....  | 645 |
| § 3.  | 1) La constitución normativa .....  | 645 |
| § 4.  | a) La constitución normativa en sentido estricto ...                                      | 645 |
| § 5.  | b) La constitución normativa en sentido amplio ....                                       | 646 |
| § 6.  | 2) La constitución real .....   | 647 |
| § 7.  | 3) La constitución justa .....  | 647 |
| § 8.  | 4) Relaciones entre la constitución en sentido norma-<br>tivo, fáctico y axiológico ..... | 648 |
| § 9.  | 5) Recapitulación .....   | 649 |
| § 10. | B) La politicidad de la constitución .....  | 649 |
| § 11. | Las fases del derecho constitucional laboral .....  | 650 |
| § 12. | A) La constitución política del individualismo posesivo                                   | 651 |
| § 13. | B) La constitución política del Estado social .....                                       | 651 |

### B) El derecho del trabajo en la constitución política del individualismo posesivo

|       |   |     |
|-------|---|-----|
| § 14. | El concepto de "individualismo posesivo" .....                              | 651 |
| § 15. | A) Hobbes .....   | 652 |
| § 16. | B) Locke, Harrington y los "levellers" .....                                | 654 |
| § 17. | C) Francia. La fisiocracia y Rousseau .....                                 | 657 |
| § 18. | D) Recapitulación .....   | 660 |
| § 19. | El trabajo en las constituciones del "laissez-faire" ...                    | 661 |
| § 20. | A) Libertad de trabajo y de contratación .....                              | 661 |
| § 21. | B) Igualdad formal .....  | 663 |
| § 22. | 1) Igualdad formal ante la ley .....  | 663 |
| § 23. | 2) Igualdad de acceso a los puestos públicos .....                          | 664 |
| § 24. | 3) Eliminación de privilegios, especialmente nobiliarios .....              | 664 |
| § 25. | 4) Eliminación de la esclavitud .....                                       | 664 |
| § 26. | 5) Igualdad impositiva .....  | 664 |
| § 27. | C) Derecho de propiedad .....   | 665 |
| § 28. | D) La intervención estatal en la economía .....                             | 667 |
| § 29. | E) Diferenciación de los derechos políticos, en función de la riqueza ..... | 668 |
| § 30. | 1) Suspensión de la ciudadanía, o de los derechos electorales .....         | 668 |
| § 31. | 2) La riqueza como condición para acceder al poder .....                    | 668 |
| § 32. | Conclusiones .....  | 670 |

### C) Génesis del Estado social

|       |   |     |
|-------|---|-----|
| § 33. | La crisis del individualismo posesivo .....                               | 671 |
| § 34. | A) Crisis de libertad .....   | 671 |
| § 35. | B) Crisis de igualdad .....   | 672 |
| § 36. | C) Crisis de justicia .....   | 673 |
| § 37. | D) Colofón .....  | 675 |
| § 38. | El advenimiento del Estado social .....                                   | 676 |
| § 39. | A) Supuestos fácticos. Los nuevos titulares del poder constituyente ..... | 676 |
| § 40. | B) El sindicalismo .....  | 679 |
| § 41. | 1) El sindicalismo apolítico .....  | 679 |
| § 42. | 2) El sindicalismo político .....   | 680 |
| § 43. | C) Las doctrinas sociales .....   | 682 |
| § 44. | 1) Tomás Moro .....   | 682 |

|       |     |   |     |
|-------|-----|---|-----|
| § 45. | 2)  | Las tendencias sociales en la Francia revolucionaria    | 683 |
| § 46. | 3)  | Socialismo utópico                                      | 684 |
| § 47. | 4)  | Socialismo marxista. Marxismo-leninismo                 | 685 |
| § 48. | 5)  | Otros socialismos                                       | 686 |
| § 49. | 6)  | Anarquismo  | 687 |
| § 50. | 7)  | Socialcristianismo                                      | 688 |
| § 51. | 8)  | Solidarismo   | 692 |
| § 52. | 9)  | Régimen de ordenación profesional, o corporativismo     | 693 |
| § 53. | 10) | Neoliberalismo  | 696 |
| § 54. | 11) | Otras doctrinas   | 697 |
| § 55. | 12) | Justicialismo   | 699 |
| § 56. |     | Las notas distintivas del "Estado social" contemporáneo | 700 |
| § 57. | A)  | Concepto positivo de libertad                           | 700 |
| § 58. | B)  | La igualdad como igualación                             | 701 |
| § 59. | C)  | La solidaridad, deber jurídico                          | 701 |
| § 60. | D)  | La dignidad de vida, meta gubernativa                   | 702 |
| § 61. | E)  | Dignificación del trabajo                               | 703 |
| § 62. | F)  | El trabajador y el sindicato, sujetos políticos         | 703 |
| § 63. | G)  | Rol activo del Estado                                   | 704 |
| § 64. |     | Conclusión: nuevas pautas de legitimidad                | 705 |

**D) El derecho del trabajo en la constitución política del Estado social**

|       |    |  |     |
|-------|----|--|-----|
| § 65. |    | El constitucionalismo social en los siglos XVIII y XIX                                 | 705 |
| § 66. |    | El constitucionalismo social en el siglo XX. Sus tres variantes principales            | 708 |
| § 67. | A) | Estado neoliberal-social   | 709 |
| § 68. | B) | Estado pluralista de ordenación profesional  | 709 |
| § 69. | C) | Estado marxista  | 710 |
| § 70. |    | Cláusulas constitucionales del Estado social relativas al trabajo y a los trabajadores | 711 |
| § 71. | A) | El Estado, como Estado social  | 712 |
| § 72. | B) | La justicia social, valor jurídico-político  | 712 |
| § 73. | C) | Promoción social de los trabajadores   | 712 |
| § 74. | D) | El Estado como Estado de trabajadores  | 713 |
| § 75. | E) | Función social de la propiedad   | 714 |
| § 76. | F) | Función social de la producción económica privada                                      | 715 |
| § 77. | G) | Los derechos políticos de los trabajadores   | 717 |
| § 78. | H) | Dignificación del trabajo  | 718 |

|        |  |     |
|--------|--|-----|
| § 79.  | I) El trabajo, derecho, deber y función .....                            | 719 |
| § 80.  | J) Protección al trabajo .....   | 720 |
| § 81.  | K) Protección contra el trabajo forzado o gratuito ..                    | 721 |
| § 82.  | L) Derecho al pleno empleo .....   | 721 |
| § 83.  | M) Remuneración mínima, vital y móvil. Su protección .....               | 721 |
| § 84.  | N) Estabilidad en el trabajo .....                                       | 723 |
| § 85.  | Ñ) Condiciones dignas y seguras de labor .....                           | 724 |
| § 86.  | O) Regulación del traslado de empresas .....                             | 725 |
| § 87.  | P) Duración de la jornada .....  | 725 |
| § 88.  | Q) Descanso y vacaciones .....   | 725 |
| § 89.  | R) Protección social .....   | 726 |
| § 90.  | S) Derecho a la capacitación .....                                       | 728 |
| § 91.  | T) Derechos de la mujer trabajadora .....                                | 728 |
| § 92.  | U) Derechos de los menores .....   | 729 |
| § 93.  | V) Protección a la familia .....   | 730 |
| § 94.  | W) Derecho a la organización sindical .....                              | 731 |
| § 95.  | X) Convenios colectivos. Función legislativa de los gremios .....        | 733 |
| § 96.  | Y) El derecho de huelga .....  | 734 |
| § 97.  | Z) Derecho a la co-gestión y participación en las ganancias .....        | 736 |
| § 98.  | Otras declaraciones y derechos .....                                     | 737 |
| § 99.  | A) Prohibición de prácticas discriminatorias .....                       | 737 |
| § 100. | B) Banco de los trabajadores .....                                       | 737 |
| § 101. | C) Viviendas para los asalariados .....                                  | 737 |
| § 102. | D) Servicios de colocación .....   | 737 |
| § 103. | E) Magistratura del trabajo. Conciliación previa ...                     | 737 |
| § 104. | F) Principio "in dubio pro operario" .....                               | 738 |
| § 105. | G) Irrenunciabilidad de derechos .....                                   | 738 |
| § 106. | H) Protección al trabajador no dependiente .....                         | 738 |
| § 107. | I) Protección al trabajador nacional en el propio país                   | 738 |
| § 108. | J) Protección del trabajador nacional, en el extranjero                  | 739 |
| § 109. | K) Reglamentación internacional del trabajo .....                        | 739 |
| § 110. | Evaluación .....   | 739 |
| § 111. | A) Disparidad de trato .....   | 740 |
| § 112. | B) Frondosidad de temas normados .....                                   | 740 |
| § 113. | C) Uniformidad o disparidad ideológica .....                             | 740 |
| § 114. | El problema de la eficacia del constitucionalismo social                 | 741 |
| § 115. | A) Carácter programático u operativo del constitucionalismo social ..... | 741 |
| § 116. | B) Ficción y realidad constitucional .....                               | 742 |
| § 117. | C) Conclusión .....  | 743 |

**E) Desarrollo del derecho del trabajo  
en el constitucionalismo argentino**

|        |   |     |
|--------|---|-----|
| § 118. | Primeros atisbos constitucionales .....   | 744 |
| § 119. | A) Extinción del trabajo obligatorio .....  | 744 |
| § 120. | B) Disminución de la esclavitud .....   | 744 |
| § 121. | C) Igualdad formal .....  | 745 |
| § 122. | D) Libertad y propiedad .....   | 745 |
| § 123. | E) Obligaciones sociales del Estado .....   | 745 |
| § 124. | F) Situación del asalariado .....   | 745 |
| § 125. | Constitución de 1819 .....  | 746 |
| § 126. | Constitución de 1826. Un debate ilustrativo .....   | 747 |
| § 127. | Las ideas socialistas de Esteban Echeverría .....   | 749 |
| § 128. | Las ideas individualistas y liberistas de Juan B. Alberdi .....                               | 750 |
| § 129. | A) Filiación doctrinaria .....  | 751 |
| § 130. | 1) Condena del socialismo .....   | 751 |
| § 131. | 2) Una concepción económica "cristiana y filosófica"<br>sui géneris .....                     | 751 |
| § 132. | 3) Las "leyes naturales" de la economía .....   | 752 |
| § 133. | 4) Individualismo y egoísmo del hombre .....  | 752 |
| § 134. | 5) Importancia de lo económico .....  | 753 |
| § 135. | 6) Rechazo de la igualdad económica .....   | 753 |
| § 136. | 7) Libertad de trabajo .....  | 753 |
| § 137. | 8) Libertad en el salario .....   | 754 |
| § 138. | 9) Libertades anexas a la libertad de trabajar. Prohi-<br>bición de asegurar el trabajo ..... | 754 |
| § 139. | 10) Extinción de gremios legalmente establecidos ...  | 754 |
| § 140. | 11) El Estado no debe reglar el trabajo, sino combatir<br>la vagancia .....                   | 755 |
| § 141. | 12) ¿Quiénes deben gobernar? .....  | 755 |
| § 142. | B) El proyecto constitucional de Alberdi .....  | 756 |
| § 143. | C) El individualismo posesivo en Alberdi .....  | 757 |
| § 144. | La Constitución de 1853 .....   | 758 |
| § 145. | Filiación ideológica del derecho del trabajo en la<br>Constitución de 1853 .....              | 759 |
| § 146. | A) Teoría de la influencia iluminista .....   | 760 |
| § 147. | B) Teoría de la transacción .....   | 760 |
| § 148. | C) Teoría de las cláusulas sociales implícitas .....  | 761 |
| § 149. | D) Evaluación .....   | 762 |
| § 150. | E) Un caso de mutación constitucional .....   | 764 |
| § 151. | La Constitución de 1949 .....   | 765 |
| § 152. | La reforma constitucional de 1957 .....   | 769 |

|        |  |     |
|--------|--|-----|
| § 153. | Derecho público provincial. Período previo a la organización nacional .....    | 771 |
| § 154. | Período inmediatamente posterior a la organización nacional .....              | 773 |
| § 155. | Aparición del constitucionalismo social en el derecho público provincial ..... | 774 |
| § 156. | A) Tucumán .....   | 774 |
| § 157. | B) Mendoza .....   | 774 |
| § 158. | C) Santa Fe .....  | 775 |
| § 159. | D) San Juan .....  | 775 |
| § 160. | E) Salta .....   | 776 |
| § 161. | F) Entre Ríos .....  | 776 |
| § 162. | G) Santiago del Estero .....   | 777 |
| § 163. | Las constituciones provinciales durante el período justicialista .....         | 777 |
| § 164. | El nuevo constitucionalismo social provincial .....                            | 778 |
| § 165. | A) Chubut .....  | 778 |
| § 166. | B) Formosa .....   | 779 |
| § 167. | C) Neuquén .....   | 779 |
| § 168. | D) Río Negro .....   | 780 |
| § 169. | E) Santa Cruz .....  | 780 |
| § 170. | F) Chaco .....   | 781 |
| § 171. | G) Misiones .....  | 782 |
| § 172. | H) La Pampa .....  | 782 |
| § 173. | I) Santa Fe .....  | 783 |
| § 174. | J) Catamarca .....   | 783 |
| § 175. | Otros textos constitucionales. Colofón .....                                   | 784 |

**F) Análisis de las cláusulas constitucionales nacionales argentinas relativas al derecho del trabajo**

|        |   |     |
|--------|---|-----|
| § 176. | Directrices generales. Afianzar la justicia .....                                       | 785 |
| § 177. | A) Injusticia e inconstitucionalidad .....  | 785 |
| § 178. | B) Irrazonabilidad e inconstitucionalidad .....   | 786 |
| § 179. | C) Injusticia e irrazonabilidad de la norma por modificación del contexto de vida ..... | 787 |
| § 180. | La promoción del bienestar general y el poder de policía .....                          | 789 |
| § 181. | A) Concepto de poder de policía .....   | 789 |
| § 182. | B) El "poder de policía" en la jurisprudencia nacional .....                            | 791 |
| § 183. | C) Poder de policía laboral nacional y provincial. Delimitación .....                   | 794 |

|        |  |     |
|--------|--|-----|
| § 184. | Una cuestión complementaria: carácter programático u operativo de las normas constitucionales relativas concretamente al derecho del trabajo ..... | 797 |
| § 185. | A) División de las normas constitucionales en programáticas y operativas .....   | 798 |
| § 186. | B) Inserción de una cláusula constitucional como “programática” u “operativa” .....  | 799 |
| § 187. | C) Sobre la utilidad de las “cláusulas programáticas”  | 800 |
| § 188. | D) Cláusulas programáticas y operativas en el art. 14 <i>bis</i> de la Constitución Nacional .....   | 802 |

**G) Cláusulas constitucionales específicas del derecho del trabajo**

|        |  |     |
|--------|--|-----|
| § 189. | El derecho de trabajar .....   | 804 |
| § 190. | La protección legal del trabajo .....  | 806 |
| § 191. | Condiciones dignas y equitativas de labor .....  | 808 |
| § 192. | Jornada limitada .....   | 809 |
| § 193. | Descanso y vacaciones pagados .....  | 810 |
| § 194. | Retribución justa .....  | 811 |
| § 195. | Salario mínimo, vital y móvil .....  | 813 |
| § 196. | Igual remuneración por igual tarea .....   | 815 |
| § 197. | A) Concepto de remuneración .....  | 815 |
| § 198. | B) Objeto de la norma .....  | 815 |
| § 199. | C) Condiciones para su aplicación .....  | 815 |
| § 200. | Participación en las ganancias de las empresas, con control de producción y colaboración en la dirección     | 816 |
| § 201. | Protección contra el despido arbitrario .....  | 818 |
| § 202. | Estabilidad del empleado público .....   | 820 |
| § 203. | A) Carácter de la cláusula .....   | 821 |
| § 204. | B) Derecho relativo .....  | 821 |
| § 205. | C) Esfera de aplicación .....  | 822 |
| § 206. | D) Cesantías injustificadas .....  | 822 |
| § 207. | E) Cesantías sin sumario .....   | 822 |
| § 208. | Organización sindical libre y democrática, reconocida por la simple inscripción en un registro especial .... | 824 |
| § 209. | A) ¿Gremios o sindicatos? .....  | 825 |
| § 210. | B) Derecho a la organización sindical .....  | 825 |
| § 211. | C) Organización sindical libre .....   | 826 |
| § 212. | D) Organización sindical democrática .....   | 827 |
| § 213. | E) Reconocimiento de la organización sindical por la simple inscripción en un registro especial ....         | 827 |

|        |   |     |
|--------|---|-----|
| § 214. | Derechos gremiales .....  | 828 |
| § 215. | Concertación de convenios colectivos de trabajo ....  | 829 |
| § 216. | Recurrir a la conciliación y al arbitraje .....   | 830 |
| § 217. | Derecho de huelga .....   | 831 |
| § 218. | Garantías necesarias a los representantes gremiales para el cumplimiento de su gestión sindical y las relacionadas con la estabilidad en su empleo .....  | 835 |
| § 219. | Seguridad social integral e irrenunciable .....   | 840 |
| § 220. | Dispositivos especiales: seguro social obligatorio a cargo de entidades nacionales o provinciales con autonomía financiera y económica, administradas por los interesados con participación estatal, y sin superposición de aportes ..... | 841 |
| § 221. | Jubilaciones y pensiones móviles .....  | 843 |
| § 222. | Protección integral de la familia .....   | 845 |
| § 223. | Defensa del bien de familia .....   | 846 |
| § 224. | Compensación económica familiar .....   | 847 |
| § 225. | Acceso a una vivienda digna .....   | 847 |
| § 226. | Colofón .....   | 848 |

## CAPÍTULO VII

### DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO DEL TRABAJO

#### A) Introducción

|      |  |     |
|------|--|-----|
| § 1. | El derecho internacional privado .....   | 851 |
| § 2. | El derecho de extranjería .....  | 852 |
| § 3. | El derecho material unificado. Las normas de policía y las de aplicación inmediata ..... | 853 |

#### B) El derecho internacional privado del trabajo

|      |   |     |
|------|---|-----|
| § 4. | Concepto. Contenido .....   | 855 |
| § 5. | Carencia de autonomía legislativa en el derecho internacional privado argentino. Sus consecuencias .... | 855 |
| § 6. | Derecho aplicable al contrato de trabajo. Temas que comprende. El método analítico-analógico .....      | 856 |
| § 7. | A) Capacidad de las partes .....  | 857 |

|       |    |   |     |
|-------|----|---|-----|
| § 8.  | B) | Forma del contrato .....  | 860 |
| § 9.  | C) | Validez intrínseca y efectos .....  | 861 |
| § 10. | 1) | La autonomía de la voluntad en el derecho internacional privado. Concepto .....   | 862 |
| § 11. | a) | Origen del principio de la autonomía de la voluntad .....   | 863 |
| § 12. | b) | Difusión del principio .....  | 865 |
| § 13. | 2) | Límites al ejercicio de la autonomía de la voluntad en la determinación del derecho aplicable .....   | 867 |
| § 14. | a) | El fraude a la ley como límite a la elección del derecho aplicable .....  | 869 |
| § 15. | b) | La razonabilidad en la elección del derecho aplicable .....   | 869 |
| § 16. | c) | El orden público como obstáculo a la autonomía de la voluntad .....   | 871 |
| § 17. | 3) | Clases de referencia .....  | 872 |
| § 18. | 4) | Tiempo de la referencia .....   | 874 |
| § 19. | 5) | Objeto de la referencia. Cuestiones vinculadas al derecho elegido .....   | 874 |
| § 20. | a) | Cantidad del derecho extranjero aplicable. Reenvío .....  | 874 |
| § 21. | b) | Extensión de la referencia .....  | 875 |
| § 22. | c) | Sucesión de normas en el derecho elegido .....  | 875 |
| § 23. | 6) | Validez de la elección .....  | 875 |
| § 24. | 7) | La elección del derecho aplicable en ejercicio de la autonomía de las partes y el contrato de trabajo .....   | 877 |
| § 25. | 8) | El problema de la admisión de la autonomía de la voluntad en el derecho internacional privado argentino. El derecho aplicable a la validez intrínseca y efectos de los contratos en general ..... | 879 |
| § 26. | 9) | Derecho aplicable a la validez intrínseca del contrato de trabajo en el derecho positivo argentino .....  | 887 |
| § 27. |    | Derecho aplicable a la nulidad del contrato de trabajo .....  | 895 |
| § 28. |    | Derecho aplicable a los efectos del contrato de trabajo .....   | 896 |
| § 29. |    | Derecho aplicable a la disolución del contrato de trabajo .....   | 898 |
| § 30. |    | Cuestiones vinculadas a la aplicación del derecho extranjero .....  | 898 |
| § 31. | A) | Los convenios colectivos de trabajo .....   | 899 |
| § 32. | B) | El orden público internacional .....  | 901 |
| § 33. | C) | El derecho extranjero en el proceso .....   | 903 |
| § 34. |    | Jurisdicción internacional en materia laboral .....   | 907 |
| § 35. |    | Reconocimiento y ejecución de sentencias extranjeras .....  | 910 |

**C) Parte especial del derecho internacional  
privado del trabajo**

|       |   |     |
|-------|---|-----|
| § 36. | Generalidades .....   | 912 |
| § 37. | A) El contrato de ajuste .....  | 912 |
| § 38. | B) El caso de las obras binacionales .....  | 915 |
| § 39. | C) Los Estados extranjeros y otras personas del derecho internacional público como empleadores, ante la jurisdicción nacional ..... | 919 |
|       | <i>Bibliografía del tomo 2º</i> .....   | 927 |
|       | <i>Índice alfabético del tomo 2º</i> .....  | 953 |