

WALTER KASKEL y HERMANN DERSCH

DERECHO DEL TRABAJO

Iniciado por WALTER KASKEL, y reelaborado después de la muerte de Kaskel, a partir de la 4ª edición, por el Dr. HERMANN DERSCH, profesor de la Universidad.

Quinta edición

traducida y completada con notas de derecho argentino por

Dr. ERNESTO KROTOSCHIN,
profesor de la Universidad Nacional del Litoral



ROQUE *Depalma* EDITOR

BUENOS AIRES — 1961

LIBRERÍA TERCEROS LTDA.
CALLE 14 N.º 645
BOGOTÁ CO 9152

ÍNDICE

PARTE PRIMERA

PARTE GENERAL

SECCIÓN PRIMERA

PRINCIPIOS GENERALES

§ 1.	Raíz sociológica, campo de acción funcional, concepto del derecho del trabajo y posición en el sistema jurídico	1
	I. Raíz sociológica del derecho del trabajo	1
	II. Límite funcional del campo de acción del derecho del trabajo	3
	III. Definición jurídica del derecho del trabajo y posición en el sistema del derecho	4

SECCIÓN SEGUNDA

HISTORIA, FUENTES, SISTEMA Y BIBLIOGRAFÍA DEL DERECHO DEL TRABAJO

§ 2.	Evolución histórica del derecho del trabajo	11
	A. Los precursores del derecho del trabajo moderno	12
	B. La evolución del derecho del trabajo moderno	12
	I. La época de la monarquía constitucional desde 1800, aproximadamente, hasta el fin de la primera guerra mundial	14
	II. La época de la República de Weimar	16
	III. La época del nacionalsocialismo (1933-1945)	18
	IV. La época actual a partir del derrumbamiento del Reich (1945)	19
§ 3.	Sistema científico y bibliografía del derecho del trabajo	22
§ 4.	Fuentes del derecho del trabajo	23
	I. Derecho estatal	23
	II. Derecho consuetudinario	26
	III. Disposiciones locales	27
	IV. Estatutos	27

V. Convención colectiva (contratos de tarifa, acuerdos de empresa y acuerdos de servicio)	28
VI. Exposición resumida de los grupos en que se dividen las fuentes del derecho del trabajo actual	28

SECCIÓN TERCERA

FUNDAMENTOS Y CONCEPTOS GENERALES
DEL DERECHO DEL TRABAJO

§ 5. Principios básicos del derecho del trabajo	30
§ 6. Personas comprendidas en el derecho del trabajo	34
I. El concepto de trabajador	35
II. Concepto "obrero"	46
III. Concepto "empleado"	47
IV. Personas asimiladas a trabajadores	54
V. Trabajadores de los servicios públicos	56
VI. Empleadores	57
VII. Personas extraterritoriales	59
§ 7. Ámbito de validez espacial, temporal y material del derecho del trabajo	64
§ 8. El establecimiento	67

SECCIÓN CUARTA

ORGANISMOS DEL DERECHO DEL TRABAJO
(AUTORIDADES Y ORGANISMOS DE AUTODETERMINACIÓN)

§ 9. Autoridades del derecho del trabajo	72
§ 10. Organismos de autodeterminación en el derecho del trabajo	75

SECCIÓN QUINTA

§ 11. La protección jurídica en el derecho del trabajo	77
--	----

PARTE SEGUNDA

DERECHO DE LA CONVENCIÓN COLECTIVA DE TRABAJO

SECCIÓN PRIMERA

CONTRATO DE TARIFA

§ 12. Ideas generales	78
I. Idea sociológica fundamental	78
II. Fundamentos y fines económicos de los contratos de tarifa	79

III. La naturaleza jurídica del contrato de tarifa . . .	80
IV. Evolución histórica del contrato de tarifa	83
§ 13. Elaboración de los contratos de tarifa	85
I. Partes del contrato de tarifa y capacidad de celebrarlo	85
1. La esencia de la capacidad de celebrar contratos de tarifa y partes que la tienen	85
2. Presupuestos de la capacidad (de celebrar contratos de tarifa) de una asociación en particular	87
II. El establecimiento del contrato de tarifa	91
1. Consideraciones generales	91
2. Establecimiento del contrato de tarifa	93
III. Publicación	95
§ 14. Contenido y efectos del contrato de tarifa	99
I. Principios de aplicación común a todas las disposiciones del contrato de tarifa	100
1. Disposiciones lícitas e ilícitas	100
2. Nulidad parcial y total	101
3. El problema de la impugnación del contrato de tarifa	102
4. Principios de interpretación	102
II. La sujeción al contrato de tarifa	103
1. Concepto	103
2. Efectos de la sujeción al contrato de tarifa . .	104
3. Los grupos de personas sujetas al contrato de tarifa	105
III. Ámbito de validez del contrato de tarifa	106
1. El ámbito de validez personal	107
2. El ámbito de validez material del contrato de trabajo	108
3. Ámbito de validez territorial del contrato de tarifa	110
4. Ámbito de validez temporal del contrato de tarifa	111
5. Concurrencia de varios contratos de tarifa . .	114
6. Relación entre el contrato de tarifa y otras normas jurídicas	117
IV. La parte normativa del contrato de tarifa	119
1. Fundamento sociológico	119
2. Presupuestos de la norma de tarifa	120
3. Tipos principales de disposiciones normativas y casos dudosos	121
a) Normas relativas al contenido de los contratos individuales	121

b) Normas relativas a la celebración de los contratos individuales de trabajo	122
c) Disposiciones relativas al orden interno de la empresa	123
d) Normas relativas a la organización social de la empresa	124
4. Efecto jurídico de las normas del contrato de tarifa	125
a) El efecto imperativo de las normas del contrato de tarifa	125
b) El efecto inmediato de las normas del contrato de tarifa	131
c) El principio de la norma mínima	132
V. La parte del contrato de tarifa pertinente al derecho de las obligaciones (parte obligacional) ...	134
1. Fundamento sociológico	134
2. Naturaleza jurídica de la parte obligaciones (pertinente al derecho de las obligaciones) del contrato de tarifa	136
3. Los acreedores de las obligaciones contractuales	137
4. Deudores de las obligaciones pertinentes a la parte obligacional del contrato de tarifa	139
5. Contenido de las obligaciones pertinentes a la parte obligacional del contrato de tarifa	139
6. Violación de las obligaciones pertinentes a la parte obligacional del contrato de tarifa	144
VI. Disposiciones facultativas anexas del contrato de tarifa	149
VII. Algunas otras cláusulas discutidas del contrato de tarifa	151
1. La cláusula llamada de inmutabilidad	151
2. La cláusula llamada de efectividad del salario	152
§ 15. La declaración de obligatoriedad general	159
I. Finalidad sociológica de la AVE	159
II. La naturaleza jurídica de la AVE	160
III. Presupuestos de la AVE	162
IV. El procedimiento de la AVE	162
V. Efectos de la AVE	164
VI. Controversias relativas a contratos de tarifa declarados de obligatoriedad general	165
§ 16. Fin del contrato de tarifa	167
I. Diversos modos de terminación	167
1. Terminación del contrato de tarifa sin necesidad de denuncia	167

2. Terminación del contrato de tarifa mediante denuncia	168
3. Derogación convenida	170
II. Efectos de la terminación del contrato de tarifa .	170

SECCIÓN SEGUNDA

EL ACUERDO DE EMPRESA Y OTROS ACUERDOS INTERNOS

§ 17. El acuerdo de empresa	173
I. Fundamento sociológico	173
II. Naturaleza jurídica del acuerdo de empresa	174
III. Fuentes legislativas	175
IV. Establecimiento del acuerdo de empresa	175
V. Clases de acuerdos de empresa	177
VI. Contenido y efectos de los acuerdos de empresa .	178
1. La parte normativa	178
2. La parte obligacional del acuerdo de empresa	180
3. La relación entre acuerdo de empresa y con-	
trato de tarifa	180
VII. Fin del acuerdo de empresa	181
§ 17a. Acuerdos de servicio	182

PARTE TERCERA

DERECHO DEL CONTRATO DE TRABAJO
(DE LA RELACIÓN DE TRABAJO)

SECCIÓN PRIMERA

CONSIDERACIONES GENERALES

§ 18. Concepto y naturaleza del contrato del trabajo y de la relación de trabajo	186
I. Factores sociológicos en la evolución del contrato de trabajo (de la relación de trabajo)	186
II. Figura jurídica del contrato de trabajo	191
§ 19. Historia y fuentes del derecho del contrato de trabajo .	192

SECCIÓN SEGUNDA

CELEBRACIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO

§ 20. Preparación del contrato de trabajo (consecución de trabajo)	194
§ 21. Cualidades personales de los contratantes	197

§ 22. Otras limitaciones de la libertad de celebrar contratos de trabajo	203
§ 23. Forma del contrato de trabajo	214

SECCIÓN TERCERA

CONTENIDO DE LA RELACIÓN DE TRABAJO

§ 23a. Ideas preliminares sobre el contenido de la relación de trabajo	219
--	-----

CAPÍTULO PRIMERO: *Deberes del trabajador*

§ 24. Deber de prestar trabajo, de seguir las órdenes del empleador y de fidelidad	220
I. La obligación de prestar trabajo	220
1. La persona del prestador de trabajo	221
2. La persona del empleador	221
3. Objeto de la prestación de trabajo	222
4. El lugar de la prestación del trabajo	227
5. Tiempo de la prestación del trabajo	228
6. Deber de indemnización del trabajador	234
II. La obligación de seguir las órdenes del empleador (derecho de dirección de éste)	237
III. El deber de fidelidad	239

CAPÍTULO SEGUNDO: *Obligaciones del empleador*

§ 25. La obligación de pagar la remuneración. Cuantía y formas de la remuneración	246
§ 26. Irregularidades en la prestación y sus efectos sobre la remuneración	266
I. Falta de prestación del trabajo	267
II. Mora en la prestación	277
§ 27. Objeto de la remuneración	282
§ 28. Lugar, tiempo y receptor de la remuneración	286
§ 29. Aseguramiento de la remuneración	292
§ 30. El deber de previsión del empleador en virtud de la relación de trabajo	311
§ 31. El deber del empleador de otorgar vacaciones	325
§ 32. El deber de ocupación del empleador	332
§ 33. El deber de lealtad del empleador	337
§ 34. Deberes accesorios del empleador	339

SECCIÓN CUARTA

TERMINACIÓN DE LA RELACIÓN DE TRABAJO

§ 35.	Observaciones generales sobre la terminación de la relación de trabajo sin o con declaración de voluntad ..	341
§ 36.	El despido ordinario (regular)	357
	I. Observaciones generales	357
	II. Plazos de preaviso convenidos y sus límites legales	359
	III. Plazos legales de preaviso	361
§ 37.	La protección moderna contra el despido en caso de despido regular (ordinario)	366
	I. Nota preliminar	366
	II. La protección de despido de los empleados antiguos	367
	III. Intervención del consejo de empresa o de la representación del personal	370
	IV. Protección en caso de despidos colectivos	373
	V. La protección de despido según la nueva KSchG	374
	VI. La protección de despido según la ley de maternidad (MuSchG)	380
	VII. La protección de despido de los mutilados y personas asimiladas	382
	VIII. La protección de despido de los miembros del consejo de empresa y de la representación del personal	385
	IX. Otras disposiciones especiales de protección de despido	387
§ 38.	El despido extraordinario	394
§ 39.	La protección contra el despido extraordinario sin preaviso	404
§ 40.	Las consecuencias jurídicas de la terminación de la relación de trabajo	404
	I. Particularidades relativas al deber de pagar la remuneración	404
	II. Obligación de indemnizar	405
	III. Obligación de otorgar un certificado de trabajo.	406

SECCIÓN QUINTA

LA RELACIÓN DE APRENDIZAJE

§ 41.	Concepto, nacimiento, contenido y terminación	414
	I. Raíz sociológica y concepto de la relación de aprendizaje	414

II. Evolución histórica	415
III. Fuentes jurídicas de la relación de aprendizaje .	415
IV. Preparación de la relación de aprendizaje	415
V. Celebración del contrato de aprendizaje	415
VI. Deberes del aprendiz	418
VII. Deberes del patrono	420
VIII. Terminación de la relación de aprendizaje	420

PARTE CUARTA

DERECHO DE PROTECCIÓN DEL TRABAJO

SECCIÓN PRIMERA

FUNDAMENTOS

§ 42. Concepto, organización y fuentes del derecho de protección del trabajo	426
--	-----

SECCIÓN SEGUNDA

§ 43. La protección contra los riesgos en la empresa	431
--	-----

SECCIÓN TERCERA

PROTECCIÓN DEL TIEMPO DEL TRABAJO

§ 44. Algunos principios generales	439
§ 45. Detalles de la protección del tiempo de trabajo	440
I. La jornada máxima de trabajo	440
II. Pausas y descansos	446
§ 46. Regulación especial de la protección del tiempo de trabajo en determinadas empresas	451

SECCIÓN CUARTA

§ 47. Protección jurídico-pública del contrato de trabajo	453
--	-----

SECCIÓN QUINTA

§ 48. Medios y órganos de ejecución de las normas de protección del trabajo	456
I. Los medios jurídicos de ejecución	456
II. Los órganos ejecutivos de la protección del trabajo	459
1. La protección dada por el Estado	459
2. La protección concedida por las asociaciones de seguro patronales	459

PARTE QUINTA
DERECHO ORGANIZADOR DEL TRABAJO

SECCIÓN PRIMERA

§ 49.	Fundamentos	461
-------	-------------------	-----

SECCIÓN SEGUNDA

EL DERECHO DE LAS ASOCIACIONES PROFESIONALES

§ 50.	Aspectos generales	462
	I. Fuentes	462
	II. Esfera de acción moral y jurídica de las asociaciones profesionales	463
	III. Estructura de las asociaciones profesionales	464
	IV. Asociaciones profesionales y derecho de coalición	467
§ 51.	Naturaleza jurídica de las asociaciones profesionales y su régimen jurídico externo e interno	473
	I. Las asociaciones profesionales como figuras de derecho privado	473
	II. La cuestión de la capacidad jurídica	473
	III. La capacidad especial funcional de las asociaciones profesionales	474
	IV. Cuestiones de responsabilidad	477
	V. Régimen interno	478

SECCIÓN TERCERA

ORGANIZACIÓN SOCIAL DE LA EMPRESA

§ 52.	Nociones generales	481
	I. Introducción	481
	II. Naturaleza jurídica del consejo de empresa	481
	III. La naturaleza jurídica del personal	483
	IV. La teoría de la comunidad de la empresa	484
	V. Las clases de representaciones del personal	484
	VI. Fuentes legales	486
§ 53.	Consejos de empresa. Representaciones especiales. Representaciones del personal en servicios públicos	487
	I. Establecimiento de consejos de empresa	487
	II. Composición, período de función y gestión del consejo de establecimiento	492
	III. Las tareas del consejo de establecimiento	497

IV. La representación del personal en la administración pública	504
---	-----

PARTE SEXTA

CONFLICTOS DE TRABAJO

§ 54. Sinopsis general	509
I. Naturaleza y clases de conflictos laborales	509
II. Definición jurídica de las tres clases de conflictos	510
III. Las principales clases de procedimiento	511
IV. Fuentes	512
§ 55. La justicia del trabajo	514
I. Naturaleza de la justicia del trabajo	514
II. Las máximas procesales en materia laboral	515
III. Estructura y organización de los tribunales de trabajo	519
IV. Competencia	522
V. Las dos clases principales de procedimiento según la ArbGG	525
VI. El trascurso del procedimiento de sentencia	526
VII. El procedimiento resolutivo	531
§ 56. El procedimiento de conciliación y de arbitraje	535
I. Raíz sociológica y naturaleza jurídica	535
II. La conciliación y el arbitraje como concepto jurídico	536
III. Organización de los órganos de conciliación y arbitraje	539
IV. Curso del procedimiento	540
V. El problema de la revisibilidad judicial de los laudos	541
§ 57. Luchas de trabajo	544
I. Observación preliminar	544
II. Concepto y naturaleza jurídica de las luchas de trabajo	544
III. Legitimidad y adecuación social	545
IV. Relación de la lucha colectiva laboral con el contrato individual de trabajo	546
ÍNDICE ALFABÉTICO	549