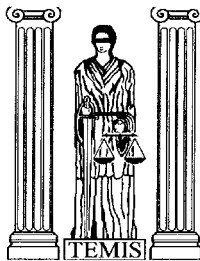


CARLOS ERNESTO MOLINA M.

# **LAS NORMAS INTERNACIONALES DEL TRABAJO Y SU EFECTIVIDAD EN EL DERECHO COLOMBIANO**

Orígenes, noción, clases y fuentes de las normas internacionales del trabajo; vías de incorporación, jerarquía y aplicación como normas internas por jueces y operadores jurídicos nacionales



EDITORIAL TEMIS S. A.  
Bogotá - Colombia  
2005

## ÍNDICE GENERAL

Prólogo.....	XI
Introducción .....	1

### CAPÍTULO PRIMERO

#### ¿POR QUÉ SURGEN LAS NORMAS INTERNACIONALES DEL TRABAJO (NIT)?

1. El esencial elemento internacional en el derecho del trabajo contemporáneo .....	9
2. Las fases evolutivas de las NIT.....	11
A) Primera fase: las postrimerías de la primera globalización y el penoso parto de las primeras NIT .....	12
B) Segunda fase: la pugna ideológica entre capitalismo y socialismo por el logro de la justicia social, como contexto propicio a la creación y fortalecimiento de un sistema de NIT .....	15
C) Tercera fase: las NIT, en la segunda –y actual– globalización. La búsqueda, en el tema de los derechos humanos, de un centro gravitacional para la justicia social .....	21
3. Las propuestas para vigorizar el sistema de NIT en la actual globalización... ..	27

### CAPÍTULO SEGUNDO

#### ¿QUÉ Y CUÁLES SON LAS NORMAS INTERNACIONALES DEL TRABAJO?

1. ¿Qué son las normas internacionales del trabajo?.....	37
A) Noción.....	37
B) Elementos .....	38

2. ¿Cuáles son las normas internacionales del trabajo? .....	47
A) Normas de contenido esencial .....	48
B) Instrumentos internacionales específicos .....	53
3. Las NIT originadas en la autonomía colectiva.....	55

### CAPÍTULO TERCERO

#### LA PRINCIPAL FUENTE DE LAS NIT: LA ORGANIZACIÓN INTERNACIONAL DEL TRABAJO, OIT

1. ¿Por qué crear una organización internacional reguladora del trabajo? Las ideas y acciones precursoras.....	63
A) Primera etapa .....	64
B) Segunda etapa .....	64
C) Tercera etapa.....	66
2. La creación de la OIT .....	67
3. Naturaleza y estructura de la OIT .....	70
A) Justificación .....	70
B) Actividades .....	72
C) Miembros.....	72
D) Ámbito de competencia normativa.....	73
E) El tripartismo .....	74
F) Los órganos.....	75
4. De los convenios y las recomendaciones en general .....	77
A) La vocación universal de los convenios y las recomendaciones. Su carácter de normas mínimas .....	79
B) La influencia de los convenios y las recomendaciones .....	81
C) La elaboración y aprobación de los convenios y las recomendaciones .....	81

### CAPÍTULO CUARTO

#### DE LOS CONVENIOS Y RECOMENDACIONES Y DE LOS MECANISMOS DE CONTROL DE LA OIT

1. De los convenios en particular .....	87
A) Características.....	87

B) Naturaleza jurídica.....	89
C) Sumisión de los convenios.....	90
D) La ratificación de los convenios. La inadmisibilidad de reservas .....	93
E) Entrada en vigor de los convenios .....	97
F) Denuncia de los convenios .....	98
G) Revisión, derogación y retiro de un convenio .....	99
H) Obligación de presentar memorias sobre los convenios ratificados y los no ratificados.....	101
2. De las recomendaciones .....	102
A) Características y naturaleza jurídica .....	102
B) Sumisión de las recomendaciones .....	103
C) Revisión y retiro .....	104
D) Memorias periódicas.....	105
3. Los procedimientos de control de la OIT.....	105
A) Los procedimientos de control regular .....	106
B) Los procedimientos de reclamación y queja.....	112

## CAPÍTULO QUINTO

### EL SISTEMA INTERAMERICANO DE NORMAS INTERNACIONALES DEL TRABAJO

1. Descripción.....	123
2. Reseña histórica .....	123
3. Las NIT interamericanas.....	125
A) La Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre (1948).....	126
B) El Protocolo de Buenos Aires (1967) .....	126
C) La Convención Americana sobre Derechos Humanos (Pacto de San José).....	127
D) El Protocolo adicional a la Convención Americana sobre Derechos humanos en materia de derechos económicos, sociales y culturales (Protocolo de San Salvador), 1988.....	128
4. Los organismos de promoción, control y jurisdicción del sistema interamericano.....	131
A) La Comisión Interamericana de Derechos Humanos .....	131
B) La Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	141

## CAPÍTULO SEXTO

**LAS VÍAS DE INCORPORACIÓN Y JERARQUÍA  
DE LAS NORMAS INTERNACIONALES DEL TRABAJO  
EN EL ORDENAMIENTO INTERNO ESTATAL,  
EN EL DERECHO COMPARADO**

1. Las formas de incorporación de las NIT .....	146
A) Dualismo y monismo .....	146
B) La incorporación automática y la incorporación especial .....	148
2. La jerarquía de las NIT, luego que han sido incorporadas al ordenamiento interno.....	151
3. Los conflictos entre las NIT y las normas nacionales .....	153
A) La NIT incorporada es posterior en el tiempo a una norma interna vigente, que trata de la misma materia .....	153
B) La norma interna es posterior a la incorporación formal de la NIT .....	154
4. Las obligaciones del Estado con respecto a las NIT incorporadas a su ordenamiento jurídico y las implicaciones de su incumplimiento, por acción u omisión, en el campo externo.....	155
5. La incorporación y jerarquía de las normas supranacionales del trabajo.....	160

## CAPÍTULO SÉPTIMO

**LAS DOS VÍAS DE INCORPORACIÓN DE LAS NORMAS  
INTERNACIONALES DEL TRABAJO AL ORDENAMIENTO  
INTERNO DE COLOMBIA Y SUS DOS DIFERENTES JERARQUÍAS**

1. Primera vía: artículo 53 de la Constitución Política (inc. 4º), o la incorporación automática de las NIT al bloque de la legalidad laboral.....	166
A) La incorporación automática .....	167
B) El alcance de la expresión “convenios internacionales del trabajo”, en el artículo 53 superior .....	169
C) El significado de la frase “hacen parte de la legislación interna”, en el artículo 53 de la Constitución Política.....	170
D) El significado de la expresión “debidamente ratificados” en el artículo 53 de la Constitución. La vigencia y obligatoriedad de las NIT en Colombia... 177	177
2. Segunda vía: artículos 93 y 94 de la Constitución, o la incorporación automática de las NIT al bloque de la constitucionalidad.....	190

A) Las normas internacionales que ingresan al bloque de la constitucionalidad con rango de derechos fundamentales o intangibles (primera oración del primer inciso del artículo 93 y artículo 94 superiores) .....	191
B) El bloque de la constitucionalidad en stricto y en <i>lato sensu</i> . .....	202
3. La posición de la Corte Constitucional con respecto a la incorporación de las NIT como normas internas .....	211
A) Por ser derechos humanos, todas las NIT forman parte del bloque de la la constitucionalidad .....	212
B) La inclusión en el bloque de la constitucionalidad de recomendaciones emanadas del Comité de Libertad Sindical de la OIT .....	215

## CAPÍTULO OCTAVO

### ASPECTOS GENERALES DE LA EFICACIA, EN EL ORDEN INTERNO, DE LAS NORMAS INTERNACIONALES DEL TRABAJO (NIT AUTOEJECUTIVAS Y PROGRAMÁTICAS) Y PRIMERAMENTE DE LAS INCORPORADAS AL BLOQUE DE LA LEGALIDAD LABORAL

1. Justicia, validez y eficacia .....	225
2. Las posibilidades de aplicación de las NIT por los operadores jurídicos nacionales y los escollos constituidos por la cultura jurídica dominante. Normas autoejecutivas y normas programáticas.....	227
A) Las normas auto-ejecutivas.....	230
B) Las normas programáticas .....	236
C) Reglas auto-ejecutivas y programáticas en las NIT.....	237
3. La eficacia heterónoma de las NIT que se incorporan al bloque de la legalidad laboral .....	239
A) Eficacia de las NIT auto-ejecutivas que se incorporan al bloque de la legalidad laboral .....	239
B) Eficacia de las NIT programáticas incorporadas al bloque de la legalidad laboral .....	243
4. La efectividad de las NIT por vías autónomas y particularmente mediante la negociación colectiva .....	258
5. Conclusión.....	261

## CAPÍTULO NOVENO

**LA EFICACIA, EN EL ORDEN INTERNO, DE LAS NORMAS  
INTERNACIONALES DEL TRABAJO INCORPORADAS  
AL BLOQUE DE LA CONSTITUCIONALIDAD**

1. Los efectos de la incorporación automática de las NIT al bloque de la constitucionalidad.....	263
2. El efecto generador material .....	265
A) El efecto generador material pleno .....	265
B) El efecto generador material complementario .....	267
C) Acciones que nacen del efecto generador material de las NIT .....	269
3. El efecto hermenéutico.....	271
A) Del efecto hermenéutico en general .....	271
B) Importancia del efecto hermenéutico en la delimitación de los núcleos esenciales de los derechos fundamentales .....	273
4. El efecto expansivo .....	275
A) Noción.....	275
B) La acción de inconstitucionalidad por omisión, para exigir el efecto expansivo de las NIT .....	277
5. Conclusión.....	287

## CAPÍTULO DÉCIMO

**LA ACCIDENTADA HISTORIA DE LA INCORPORACIÓN  
AL ORDENAMIENTO JURÍDICO COLOMBIANO  
DE LOS CONVENIOS 87 Y 98 DE LA OIT**

1. Antecedentes .....	289
2. La demorada sumisión colombiana y sus motivos.....	290
3. El sometimiento y aprobación legislativa formales de los convenios, más de 25 años después de su aprobación por la conferencia internacional del trabajo: ¿quimera electoral y pesadilla gubernamental? .....	296
4. Una nueva pugna entre dualismo y monismo .....	298
5. Un decreto reglamentario de leyes aprobatorias de tratados: ¿deliberada herejía contra el dualismo oficial o simple maquiavelismo gubernamental? ..	300
6. La suspensión, en estado de sitio, de disposiciones del convenio 87 de la OIT ..	302

7. Los convenios 87 y 98 en la ley 50 de 1990 .....	304
8. Los convenios 87 y 98 en la legislación y la jurisprudencia, después de la Constitución de 1991.....	306
9. 1976-1997: 21 años de debates en nombre de dos fantasmas.....	314
10. Las actuales infracciones de Colombia a los convenios 87 y 98, según la Comisión de expertos y el Comité de Libertad Sindical de la OIT .....	315
11. La amenaza de la comisión de encuesta.....	318
12. Epílogo provisional.....	321
Conclusión .....	325
Jurisprudencia citada.....	341
Bibliografía citada.....	349