

DERECHO COLECTIVO DEL TRABAJO

3ª Edición
1999

Revisada y actualizada con las últimas disposiciones normativas
y reciente jurisprudencia

FERNANDO AFANADOR NÚNEZ



Índice General

Presentación	9
Prólogo	11
Preámbulo	29

PRIMERA PARTE DERECHO COLECTIVO DEL TRABAJO

CAPÍTULO I

Antecedentes históricos del derecho colectivo del trabajo

A. INTRODUCCIÓN	37
B. COMUNIDADES PRIMITIVAS	37
C. LOS COLEGIOS ROMANOS	38
D. LAS GUILDAS	38
E. LAS CORPORACIONES DE OFICIOS O GREMIOS	39
F. EL FENÓMENO LIBERAL	41
G. LOS MOVIMIENTOS OBREROS DEL SIGLO XIX INSPIRADORES DEL ACTUAL DERECHO COLECTIVO DEL TRABAJO	41
H. INTERVENCIONISMO DE ESTADO	42
I. EPÍLOGO	43

CAPÍTULO II

Introducción al estudio del derecho colectivo del trabajo

A. CONCEPTO DEL DERECHO COLECTIVO DEL TRABAJO	45
B. DIFERENCIAS ENTRE EL DERECHO COLECTIVO Y EL INDIVIDUAL DEL TRABAJO	46
C. DEFINICIONES: CRÍTICAS Y JUSTIFICACIONES	47
D. NATURALEZA JURÍDICA DEL DERECHO COLECTIVO DEL TRABAJO	48
E. SUJETOS DEL DERECHO COLECTIVO DEL TRABAJO	49
F. FINES Y MEDIOS DE ACCIÓN DEL DERECHO COLECTIVO DEL TRABAJO	50
1. Derecho de asociación sindical	51
2. Derecho a la contratación colectiva	51
a) <i>Medios accesorios del derecho a la contratación colectiva</i>	52
— <i>La huelga</i>	52
— <i>El arbitramento</i>	52
G. FUENTES DEL DERECHO COLECTIVO DEL TRABAJO	53
1. Constitución Política	54
2. Leyes de la República	54

3. Convenios internacionales de la Organización Internacional del Trabajo.....	54
4. Decretos reglamentarios	55
5. Convención colectiva del trabajo	55
6. Pacto colectivo	55
7. Resoluciones del Ministerio de Trabajo y Seguridad Social	56

CAPÍTULO III

El derecho de asociación como base del derecho colectivo

A. UBICACIÓN CONCEPTUAL	59
B. DEFINICIONES Y ALCANCES GENERALES DEL DERECHO DE ASOCIACIÓN Y DEL DERECHO DE REUNIÓN.....	60
C. DEFINICIÓN DOCTRINARIA DEL DERECHO DE ASOCIACIÓN SINDICAL	62
D. DIFERENCIAS CONCEPTUALES ENTRE DERECHO DE ASOCIACIÓN Y DERECHO DE ASOCIACIÓN SINDICAL	63
E. EL DERECHO DE ASOCIACIÓN SINDICAL EN COLOMBIA	64
1. Antecedentes normativos generales	64
2. La posición jurisprudencial	66
F. NORMAS DE ORDEN CONSTITUCIONAL Y LEGAL DECLARATIVAS DEL DERECHO DE ASOCIACIÓN SINDICAL EN COLOMBIA	67
G. NORMAS PROTECTORAS DEL DERECHO DE ASOCIACIÓN Y DE LA LIBERTAD SINDICAL EN COLOMBIA	69
H. COMENTARIOS SOBRE LA APLICACIÓN PRÁCTICA DEL DERECHO DE ASOCIACIÓN SINDICAL EN COLOMBIA	71
I. DECLARACIONES UNIVERSALES SOBRE EL DERECHO DE ASOCIACIÓN	72
1. <i>Tratado de Versalles</i>	72
2. <i>Declaración de Filadelfia</i>	72
3. <i>Carta Internacional Americana de Garantías Sociales</i>	73
4. <i>Declaración Universal de los Derechos del Hombre</i>	74
5. <i>Carta Encíclica Rerum Novarum sobre la cuestión obrera</i>	74
6. <i>Carta Encíclica Centesimus Annus</i>	75
7. <i>Carta Encíclica Laborem Exercens</i>	75
J. GARANTÍAS TUTELADAS POR EL DERECHO DE ASOCIACIÓN SINDICAL ...	76
1. De autonomía para su organización interna	76
2. De aptitud jurídica para el ejercicio de sus derechos	76
K. ANÁLISIS DE LOS CONVENIOS 87, 98 Y 151 DE LA OIT	77
1. Convenio 87 de 1948	78
2. Convenio 98 de 1949	79
3. Convenio 151 de 1997	80
L. OTROS CONVENIOS DE LA OIT RELACIONADOS CON EL DERECHO DE ASOCIACIÓN SINDICAL	83
M. EL DERECHO DE ASOCIACIÓN SINDICAL COMO GARANTÍA UNIVERSALMENTE TUTELADA	83

SEGUNDA PARTE
LA ORGANIZACIÓN SINDICAL

CAPÍTULO IV
Antecedentes históricos del movimiento sindical obrero

A. GENERALIDADES	87
B. EN INGLATERRA	88
C. EN FRANCIA	91
D. EN ALEMANIA	93
E. EN ITALIA	95
F. ACONTECIMIENTOS DE CHICAGO	96
G. LAS ASOCIACIONES OBRERAS INTERNACIONALES	98
1. La Primera Internacional	98
2. La Segunda Internacional	100
3. La Tercera Internacional	101
4. La Cuarta Internacional	102
5. Epílogo sobre las Internacionales	103

CAPÍTULO V
Definiciones y naturaleza jurídica del sindicato

A. ETIMOLOGÍA, DEFINICIONES Y USOS DE LA EXPRESIÓN SINDICATO	105
B. NATURALEZA JURÍDICA DEL SINDICATO COMO PERSONA JURÍDICA	111
C. AUTONOMÍA SINDICAL	114
D. DEMOCRACIA SINDICAL	115
E. LIBERTAD SINDICAL	115
1. Puede ser de carácter individual o colectivo	115
2. Conductas que atentan contra la libertad sindical	116
F. UNIDAD, PLURALISMO Y PARALELISMO SINDICAL	118
G. MEDIOS DE PRESIÓN O DE ACCIÓN DIRECTA DE LOS SINDICATOS DE TRABAJADORES	119
1. <i>Boicot</i> o boicoteo	119
2. Sabotaje	120
3. <i>Label</i> o membrete sindical	121
4. Ocupación de inmuebles empresariales o de lugares de trabajo	121
H. MEDIOS DE PRESIÓN PATRONAL O EMPRESARIAL (<i>LOCK OUT</i>)	122
I. CLASIFICACIÓN DE LOS SINDICATOS	122
1. De acuerdo con la doctrina	123
2. Según la Organización Internacional del Trabajo	125
3. De acuerdo con la ley colombiana	126
a) Artículo 356 del CST —40 de la Ley 50 de 1990—	126
b) <i>Sindicatos mixtos</i>	127

J. PROHIBICIÓN DE AFILIACIÓN A VARIOS SINDICATOS DE LA MISMA CLASE.....	130
K. REPRESENTACIÓN SINDICAL	131
L. CRÍTICA A LA CLASIFICACIÓN E INTEGRACIÓN DE LOS SINDICATOS	132

CAPÍTULO VI

Régimen interno de los sindicatos

A. ASPECTOS GENERALES	133
1. Introducción al tema	133
2. Nombre social	135
3. Domicilio	136
4. Edad y capacidad legal de los afiliados	136
5. Nacionalidad	136
6. Número mínimo de afiliados	137
7. Libros que debe llevar la organización sindical	137
B. EL ACTO CONSTITUTIVO DEL SINDICATO	138
1. Fundación	138
2. Notificación	139
3. Registro sindical: efecto jurídico de la inscripción	140
4. Causales para negar la inscripción	142
5. Publicación	144
6. Derrotero para la creación o fundación de un sindicato de trabajadores	144
C. PERSONALIDAD JURÍDICA	145
D. ESTATUTOS DE LA ORGANIZACIÓN SINDICAL	147
1. Adopción	147
2. Modificación de los estatutos y validez	148
E. ÓRGANOS DE DIRECCIÓN Y REPRESENTACIÓN DEL SINDICATO	148
1. Asamblea general	149
a) Clases de asambleas y periodicidad de sus reuniones	150
b) Quórum de la asamblea y representación de los afiliados	150
c) Requisitos para la validez de una asamblea general sindical	151
2. Junta directiva	152
a) Requisitos para los miembros de la junta directiva y requisitos para su inscripción	152
b) Restricciones o prohibiciones para ser miembros de una junta directiva sindical	155
c) Período de directivas y elección	156
3. Subdirectivas, comités ejecutivos y asesores	157
4. Disposiciones comunes	158
a) Prueba del cumplimiento de las disposiciones legales y estatutarias	158
b) Constancias especiales en las actas	158
F. FACULTADES Y FUNCIONES SINDICALES	158

G.	PROHIBICIONES PARA SINDICATOS Y DIRECTIVOS SINDICALES.	
	SANCIONES	159
	1. De impedir la libertad de trabajo	159
	2. De carácter general	160
	3. Sanciones tanto para la organización sindical como para directivos	161
H.	RÉGIMEN PATRIMONIAL	162
	1. Presupuesto	163
	2. Cuotas sindicales y depósito de los fondos del sindicato	164
	3. Contabilidad	165
	4. Críticas a las disposiciones sobre el manejo de fondos sindicales	165
I.	EXPULSIÓN Y SEPARACIÓN DE MIEMBROS DE LA ORGANIZACIÓN SINDICAL	165
J.	DISOLUCIÓN Y LIQUIDACIÓN DEL SINDICATO	166
	1. La disolución	166
	a) <i>Causales de disolución</i>	167
	b) <i>Otras causales o circunstancias del orden que pueden conducir a la disolución de un sindicato.</i>	171
	c) <i>Censo sindical</i>	173
	2. La liquidación	173
	3. Cancelación del registro sindical	174
K.	PERMISOS SINDICALES	174
L.	CONCLUSIONES SOBRE EL EJERCICIO DEL DERECHO DE ASOCIACIÓN Y DE LA ACTIVIDAD SINDICAL EN COLOMBIA	175

CAPÍTULO VII
Federaciones y confederaciones

A.	DEFINICIONES	179
B.	CONSTITUCIÓN Y FUNCIONES	180
C.	IMPORTANCIA	181

CAPÍTULO VIII
El fuero sindical

A.	DEFINICIONES ALCANCES	185
B.	EVOLUCIÓN LEGISLATIVA DEL FUERO SINDICAL EN COLOMBIA	187
	1. Reconocimiento de la garantía	187
	2. Evolución procesal	188
C.	CLASES DE FUERO SINDICAL	189
	1. Fuero de fundadores y de adherentes	189
	2. Fuero de directivos (conocido también como fuero ordinario)	190
	3. Fuero de reclamantes	190
	4. Fuero circunstancial	194
	5. Fuero convencional	198

D. EXCEPCIONES AL FUERO SINDICAL	198
E. JUSTAS CAUSAS PARA EL DESPIDO DE TRABAJADORES AMPARADOS CON FUERO SINDICAL	199
F. VIGENCIA DEL FUERO SINDICAL	200
1. Para miembros de la junta directiva y subdirectores	200
2. Para fundadores y adherentes	201
3. Para miembros de comisiones estatutarias de reclamos	201
G. CAUSALES DE TERMINACIÓN DEL CONTRATO LABORAL A TRABAJADORES AFORADOS SIN PREVIA CALIFICACIÓN JUDICIAL	201
H. SANCIONES DISCIPLINARIAS A TRABAJADORES AMPARADOS CON FUERO SINDICAL	202

TERCERA PARTE CONFLICTOS DEL TRABAJO

CAPÍTULO IX Conceptos y clasificación

A. CONFLICTO SOCIAL Y CONFLICTO DEL TRABAJO	205
B. CONFLICTO COLECTIVO DEL TRABAJO	206
C. CLASIFICACIONES DOCTRINARIAS DE LOS CONFLICTOS DEL TRABAJO ...	207
1. Nuestra clasificación de los conflictos del trabajo	210
a) <i>Directos</i>	210
b) <i>Indirectos</i>	211

CAPÍTULO X La convención colectiva de trabajo

A. INTRODUCCIÓN Y DEFINICIONES	215
B. CARACTERÍSTICAS GENERALES DE LA CONVENCIÓN COLECTIVA	217
C. LA CONVENCIÓN COLECTIVA COMO FUENTE DEL DERECHO COLECTIVO DEL TRABAJO	218
D. NATURALEZA JURÍDICA DE LA CONVENCIÓN COLECTIVA DE TRABAJO...	218
1. Teorías civilistas y contractualistas	220
a) <i>Del mandato</i>	220
b) <i>Estipulaciones en favor de terceros o en favor de otro</i>	221
c) <i>De la gestión de negocios ajenos</i>	221
d) <i>Contrato por adhesión</i>	221
2. Teorías de transición	222
a) <i>De la solidaridad necesaria y del pacto social</i>	222
b) <i>De la representación legal</i>	222
c) <i>Del uso o costumbre industrial o profesional</i>	222

3.	Teorías jurídico-sociales	223
a)	<i>Del sindicalismo integral</i>	223
b)	<i>De la ley delegada</i>	223
c)	<i>Del ordenamiento corporativo</i>	223
d)	<i>Del carácter mixto de la ley y del contrato</i>	223
e)	<i>Opinión final sobre la naturaleza jurídica de la convención colectiva</i>	224
E.	CLÁUSULAS DE LA CONVENCIÓN COLECTIVA	224
1.	Cláusulas de carácter general	226
2.	Cláusulas normativas	226
3.	Cláusulas obligacionales	226
4.	Cláusulas sindicales	227
5.	Cláusulas transitorias o accidentales	227
F.	SUJETOS DE LA CONVENCIÓN COLECTIVA	227
G.	FORMA DE CELEBRACIÓN Y DEPÓSITO DE LA CONVENCIÓN COLECTIVA	228
H.	CRITERIOS DE INTERPRETACIÓN APLICABLES A LA CONVENCIÓN COLECTIVA	229
1.	La favorabilidad en materia laboral	229
2.	La interpretación analógica	230
I.	¿PUEDE APLICARSE LA CONVENCIÓN COLECTIVA CON RETROACTIVIDAD?	231
J.	CAUSALES DE EXTINCIÓN, DE NULIDAD Y DE INEFICACIA DE LA CONVENCIÓN COLECTIVA	232
1.	De extinción	232
2.	De nulidad	233
3.	De ineficacia	233
K.	¿A QUIÉNES LES ESTA PERMITIDO EN COLOMBIA SUSCRIBIR CONVENIONES COLECTIVAS DE TRABAJO?	233
L.	CONTENIDO Y CAMPO DE APLICACIÓN DE LA CONVENCIÓN COLECTIVA	234
1.	Campo de aplicación cuando el sindicato agrupa a menos de la tercera parte de los trabajadores de una empresa	235
2.	Extensión automática cuando el sindicato agrupa a más de la tercera parte	235
3.	Prórroga automática de la convención colectiva	236
4.	Coexistencia de dos o más convenciones colectivas de trabajo	237
5.	Conductas patronales que atentan contra este derecho. Exclusiones de los beneficios convencionales	239
a)	<i>En el sector oficial</i>	239
b)	<i>En el sector privado</i>	240
6.	¿A quiénes no debe aplicarse la convención colectiva?	241
7.	Extensión por acto gubernamental	241
8.	Acciones derivadas del incumplimiento de la convención colectiva	242
a)	<i>Acciones de los sindicatos</i>	242
b)	<i>Acciones de los trabajadores</i>	243

M. REVISIÓN	244
N. CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES SOBRE EL RÉGIMEN DE LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA EN COLOMBIA	245

CAPÍTULO XI
Pactos colectivos

A. DIFERENCIAS CON LA CONVENCIÓN COLECTIVA	249
B. CONCEPTO	249
C. IGUALDAD ENTRE PACTOS Y CONVENCIONES COLECTIVAS	250
D. REQUISITOS DEL PACTO COLECTIVO	251

CAPÍTULO XII
Contrato sindical

A. CONCEPTOS Y CARACTERÍSTICAS	253
B. NATURALEZA JURÍDICA	254
C. DIFERENCIAS CON LA CONVENCIÓN COLECTIVA	255

CAPÍTULO XIII
Régimen legal de la negociación colectiva en Colombia

A. CONSIDERACIONES DE CARÁCTER GENERAL	257
B. ETAPAS PARA DIRIMIR EL CONFLICTO	259
C. DENUNCIA DE LA CONVENCIÓN COLECTIVA VIGENTE	259
D. EFECTOS PRÁCTICOS DE LA DENUNCIA PATRONAL SEGÚN LA JURISPRUDENCIA	261
E. PROCEDIMIENTO PARA LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA	263
1. Adopción y presentación del pliego de peticiones	263
2. Designación, facultades y deberes de los negociadores	264
3. Acto de instalación	266
4. Asesoría en la mesa de negociaciones	267
5. Etapa de arreglo directo	267
6. Actuaciones siguientes a la etapa de arreglo directo cuando concluye sin acuerdo .	270
F. LA HUELGA	271
1. Definiciones y características	271
2. Etimología	272
3. Antecedentes históricos	272

4. El derecho de huelga en la legislación colombiana. Evolución	273
5. Ejercicio del derecho de huelga en Colombia. Destinatarios	274
6. Diversas clases de huelgas según la doctrina	275
a) <i>Legales o legítimas</i>	275
b) <i>Ilegales o ilegítimas</i>	275
c) <i>De carácter laboral</i>	276
d) <i>Políticas</i>	276
e) <i>Pasivas</i>	276
f) <i>De solidaridad</i>	276
7. Prohibición de huelga en los servicios públicos	276
8. Relación de las actividades consideradas como de servicio público esencial a la luz de la actual Carta Política	278
9. Casos de ilegalidad de una huelga y sanciones	279
10. Consecuencias adicionales del cese de actividades ilegales para el empleado público	280
11. Descuento salarial y prestacional para quienes intervienen en un cese de actividades declarado ilegal	281
12. Procedimiento para la declaratoria de huelga	281
13. Aviso a las autoridades	283
14. Desarrollo de la huelga	284
15. Efectos jurídicos de la huelga	284
16. Terminación de la huelga. Eventos y comentarios	285
17. Consideración final sobre el derecho de huelga	287
G. TRIBUNAL DE ARBITRAMIENTO PARA EL CONFLICTO COLECTIVO	287
1. Ámbito de aplicación	288
2. Naturaleza de los árbitros y del laudo que le pone fin al conflicto colectivo	290
3. ¿Por qué el fallo se profiere en derecho?	291
4. Nuestra clasificación de los Tribunales de Arbitramento previstos en la legislación laboral para la solución de los conflictos colectivos de trabajo	291
a) <i>Obligatorios</i>	292
b) <i>Voluntarios. Por decisión de los trabajadores</i>	292
c) <i>Extraordinarios</i>	293
5. Integración del Tribunal de Arbitramento obligatorio y quórum	294
6. Facultades del Tribunal de Arbitramento y decisión de los árbitros	295
a) <i>¿Quiénes no pueden ser designados como árbitros?</i>	298
b) <i>Integración del Tribunal de Arbitramento Voluntario</i>	298
c) <i>Término para fallar</i>	298
d) <i>Efecto jurídico y vigencia del fallo</i>	299
7. Recurso extraordinario de homologación	299
8. Armonización de los convenios colectivos con las disposiciones de la Ley 100 de 1993. Facultades de los tribunales de arbitramento sobre esta materia	300

CUARTA PARTE
COMPETENCIA DEL MINISTERIO DEL TRABAJO
Y SEGURIDAD SOCIAL

CAPÍTULO XIV
Competencia administrativa del Ministerio
de Trabajo y Seguridad Social

A.	DESCRIPCIÓN DE COMPETENCIAS	307
B.	DEPENDENCIAS DEL MINISTERIO Y FUNCIONARIOS CON FACULTAD PARA EL EJERCICIO DE ESTAS COMPETENCIAS	308
	1. Ministerio de Trabajo y Seguridad Social	308
	2. Director General del Trabajo	309
	3. Subdirector de relaciones colectivas	310
	4. Jefe de la división de negociación y arbitraje	311
	5. Jefe de la división de reglamentación y registro sindical	312
	6. Jefe de la división de trabajo dependiente de la dirección regional	313
	7. Jefe de la división de inspección y vigilancia dependiente de dirección regional ..	314
	8. Jefe de la división de empleo y seguridad social dependiente de dirección regional ..	315
	9. Inspector de trabajo y seguridad social	316

APÉNDICE

Convenios de la OIT relacionados con el derecho de asociación sindical y de negociación colectiva, ratificados por Colombia

CONVENIO 11 DE LA OIT		321
CONVENIO 87 DE LA OIT		323
CONVENIO 98 DE LA OIT		329
CONVENIO 151 DE LA OIT		334
ÍNDICE ANALÍTICO		341
BIBLIOGRAFÍA		345

ABREVIATURAS

ART.	Artículo	L.	Ley
Ac.	Acuerdo	L.O.	Ley Orgánica
Cas.	Casación	Minrelaciones	Ministerio de Relaciones Exteriores
C. Const.	Corte Constitucional	Mintrabajo	Ministerio de Trabajo
C.N.	Constitución Nacional	M.P.	Magistrado Ponente
C.C.	Código Civil	OEA	Organización de Estados Americanos
CPT	Código Procesal del Trabajo	OIT	Organización Internacional del Trabajo
C.P.	Código Penal	ONU	Organización de las Naciones Unidas
CST	Código Sustantivo del Trabajo	Op. cit.	Obra Citada
D.	Decreto	Ord.	Ordinal
DAS	Departamento Administrativo de Seguridad	Par.	Parágrafo
D.O.	Diario Oficial	Rev. D. Del T.	Revista Derecho del Trabajo
J. y D.	Jurisprudencia y Doctrina	Sent.	Sentencia
		T.	Tomo