

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	9
Prólogo a la quinta edición	15

CAPÍTULO I

EL TRABAJO

EVOLUCIÓN HISTÓRICO-JURÍDICA DEL TRABAJO

1. Concepto	19
2. Primeros inicios del trabajo	19
3. El trabajo en la edad antigua	20
4. El trabajo en la edad media	22
5. El trabajo en el individualismo liberal	25
6. El trabajo en la edad contemporánea	26

CAPÍTULO II

EL TRABAJO Y SU REGLAMENTACIÓN EN LOS PUEBLOS DE AMÉRICA PRECOLOMBINA

1. Introducción	29
2. Los aztecas. Generalidades	31
3. El trabajo y su reglamentación entre los aztecas	32
a) Agricultores	32
b) Mercaderes	33
c) Obreros y artesanos libres	35
d) Otros grupos	36
1- Tlamanes	36
2- Los mayeques	36
3- Los esclavos	37
4. "Derecho laboral azteca"	37
5. Los Incas. Generalidades	38
6. El trabajo y su reglamentación entre los incas	40
7. Los chibchas (Muiscas). Generalidades	44
8. El derecho Chibcha	46
9. El trabajo entre los Chibchas	48
10. Conclusión	51

CAPÍTULO III

EL TRABAJO EN LA AMÉRICA HISPÁNICA Y EN COLOMBIA

1. En la época hispánica. Concepto	53
a) La esclavitud	53
b) El mercado de esclavos en Cartagena de Indias y algunos casos jurídicos	55
c) Los repartimientos	57
d) Los depósitos de indios	58
e) La encomienda	59
f) La mita	60

g) La naboría y pongaje	61
h) Los resguardos indígenas	61
2. El trabajo en Colombia	63
a) Época colonial	63
b) Época de independencia	67
c) Época contemporánea	69

CAPÍTULO IV

LAS "LEYES DE INDIAS" Y EL DERECHO DEL TRABAJO

1. Intervención de religiosos y humanistas para proteger al indio	71
2. Concepto sobre la legislación india	73
3. Las Leyes de Burgos	77
4. Las Leyes Nuevas de 1542	78
5. Formación del derecho colonial	91
6. Conclusión del trabajo y su reglamentación en la América Hispánica	92

CAPÍTULO V

LA CUESTIÓN SOCIAL EN LA FORMACIÓN DEL DERECHO LABORAL

1. Concepto general	95
2. Su evolución en el tiempo	96
3. Los modernos antagonismos sociales y la misión del Estado	96
4. El derecho del trabajo como producto de los antagonismos sociales	97

CAPÍTULO VI

DOCTRINAS SOCIALES EN LA FORMACIÓN DEL DERECHO LABORAL

1. Doctrinas individualistas liberales	99
2. Doctrinas socialistas. Concepto	100
3. Antecedentes históricos	101
4. Socialismo romántico	102
5. El marxismo (socialismo científico)	103
6. Sindicalismo revolucionario	105
7. Socialismo reformista	105
8. Doctrina anarquista	106
9. Socialismo de Estado	107
10. Doctrinas intervencionistas	108
11. El solidarismo	109
12. El cooperativismo	109
13. El fascismo	110
14. El nazismo	110
15. El catolicismo social y las encíclicas papales	111
16. La encíclica "rerum novarum"	111
17. La encíclica "quadragesimo anno"	112
18. La encíclica "mater et magistra"	113
19. La encíclica "populorum progressio"	113
20. La encíclica "laborem exercens" (1981)	114
21. Resumen de la doctrina social católica en el campo laboral	114

CAPÍTULO VII
REVOLUCIONES Y MOVIMIENTOS EN LA FORMACIÓN
DEL DERECHO LABORAL

1. Revolución francesa	117
2. La revolución cartista	118
3. La revolución de 1848	118
4. "El social demócrata alemán"	119
5. "La comuna de París"	119
6. La revolución industrial.....	120
7. La revolución rusa	120

CAPÍTULO VIII
OTROS ACONTECIMIENTOS EN LA FORMACIÓN
DEL DERECHO LABORAL

1. La primera internacional.....	123
2. La segunda internacional	124
3. Fiesta del Trabajo (Primero de mayo).....	124
4. La tercera internacional	125
5. La federación sindical internacional	125
6. La internacional sindical roja	126
7. La confederación internacional de sindicatos cristianos	126
8. La federación sindical mundial	127
9. La confederación del trabajo del mundo libre.....	127
10. Confederaciones sindicales de América	127

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

1. Concepto. Generalidades	129
----------------------------------	-----

CAPÍTULO X
LAS CONSTITUCIONES EN EL DESARROLLO DEL
DERECHO DE TRABAJO

1. Concepto	133
2. Cláusulas sociales en las Constituciones de Latinoamérica	135
a) Argentina	135
b) Bolivia	139
c) Brasil	139
d) Colombia	140
e) Costa Rica	140
f) Cuba	141
g) Chile	141
h) República Dominicana	142
i) Ecuador.....	142
j) El Salvador	143
k) Guatemala	143
l) Haití.....	144
m) Honduras	145
n) Nicaragua.....	146

ñ) Panamá.....	146
o) Paraguay.....	147
p) Perú.....	147
q) Uruguay.....	149
r) Venezuela.....	149

CAPÍTULO XI

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

1. Concepto. Generalidades.....	151
---------------------------------	-----

CAPÍTULO XII

DOCTRINA Y LEGISLACIÓN EN LA EVOLUCIÓN DEL DERECHO LABORAL COLOMBIANO

1. La doctrina.....	157
2. La legislación.....	160
a) Etapa de 1900 a 1915.....	160
b) Etapa de 1915 a 1930.....	161
c) Etapa de 1931 a 1945.....	161
d) Etapa de 1946 a 1950.....	162
e) Etapa de 1950 a 1990.....	162
f) Etapa de 1991 a nuestros días.....	162

CAPÍTULO XIII

EL MOVIMIENTO SINDICAL EN COLOMBIA

1. Concepto.....	163
2. Resumen de todo lo expresado para la formación del derecho del trabajo.....	167

CAPÍTULO XIV

CUESTIÓN TERMINOLÓGICA

1. Concepto.....	169
2. Legislación industrial.....	169
3. Derecho industrial.....	169
4. Derecho obrero.....	170
5. Derecho social.....	170
6. Derecho sindical.....	170
7. Derecho de clase.....	171
8. Derecho del trabajo.....	171
9. Derecho laboral.....	172
10. Otras denominaciones.....	173

CAPÍTULO XV

ASPECTOS GENERALES DEL DERECHO DEL TRABAJO

1. Concepto general.....	175
2. Definiciones.....	178
3. Características.....	180
4. Contenido.....	182
5. División.....	183

6. Derecho individual y derecho colectivo del trabajo. Diferencias	184
a) Por los sujetos	185
b) Por el contenido	185
c) Por los conflictos	185
d) Por la finalidad	186
7. Autonomía	186
8. Relaciones con otras disciplinas	187
9. Naturaleza jurídica	189
10. Naturaleza privada del derecho del trabajo	190
11. Predominante carácter colectivo tiene el derecho del trabajo	192
12. Aplicación del Código Sustantivo del Trabajo	193
13. Carácter de orden público de las normas laborales	212

CAPÍTULO XVI**GENERALIDADES SOBRE EL TRABAJO**

1. Diferentes conceptos	217
2. Concepto etimológico del "trabajo"	219
3. Diferentes formas del trabajo	219
4. El trabajo como objeto del derecho laboral	220
5. Concepto jurídico del trabajo	221
6. Concepto legal del trabajo en nuestra legislación colombiana	223
a) Actividad humana	223
b) Actividad libre	223
c) Realizado por una persona natural	223
d) Al servicio de otra	224
e) Cualquiera que sea su finalidad	224
f) Efectuada en ejecución de un contrato de trabajo	225
7. Importancia de trabajo humano	225
8. El trabajo según grandes pensadores	227

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	245
2. La constitucionalización del trabajo	246
3. El trabajo como derecho fundamental en la Constitución	247
4. La democracia y el derecho del trabajo	249
5. El derecho laboral y los derechos humanos	251
6. Concepto y características de los derechos humanos	254
7. Globalización del derecho laboral	254
8. Criterio de nuestra Constitución Nacional sobre los derechos humanos	255
9. Mínimo de los derechos humanos	257

CAPÍTULO XVIII**FUENTES DEL DERECHO DEL TRABAJO**

1. Concepto general	259
2. Clasificación de las fuentes del derecho del trabajo según diferentes autores	261

3. Clasificación de Paul Durand y R. Jaussaud	261
a) Derecho interno de origen estatal	261
b) Derecho de origen profesional	262
c) Derecho internacional del trabajo	262
4. Clasificación de Walter Kaskel y Herman Dersch	262
5. Clasificación de G. Bayón y E. Pérez Botija	262
a) Fuentes de producción	262
b) Fuentes jurídico-positivas	263
6. Clasificación de Ludovico Barassi	263
a) Por voluntad del Estado	263
b) Por voluntad de los interesados	264
c) Por voluntad del ambiente	264
7. Clasificación de Mario de la Cueva	264
8. Clasificación de Francisco de Ferrari	264
a) Fuente estatal	264
b) Fuentes extraestatales	265
c) Fuentes internacionales	265
9. Clasificación de Guillermo Cabanellas	265
a) Nacionales e internacionales	265
b) Directas e indirectas	265
c) Generales y específicas	265
d) Legislativas y particulares	265
e) Estatales, contractuales y extracontractuales	265
f) Reales y formales	265
g) Principales y suplementarias	266
h) Escritas y no escritas	266
i) Normativas y colectivas	266
10. Clasificación de Ernesto Krotoschin	266
a) Reales	266
b) Formales	266
11. Clasificación de Juan D. Pozzo	266
12. Las fuentes del derecho del trabajo en nuestra legislación	266
13. La analogía	267
14. Los principios generales como fuente	269
15. La equidad como fuente de derecho	270
16. Jerarquía de las fuentes del derecho del trabajo	273

CAPÍTULO XIX

FUENTES INTERNAS DE ORIGEN ESTATAL

1. La Constitución	275
2. La ley. Sus definiciones	276
3. Clasificación y caracteres de la ley	277
a) Imperativas	277
b) Permisivas	277
c) Declarativas o supletorias	277
d) Prohibitivas	277
4. La ley laboral	278

INDICE GENERAL

VII

5. Codificación de las leyes del trabajo.....	279
6. Normas administrativas	280
7. La jurisprudencia	280
a) La jurisprudencia como "declarativa" de derecho	280
b) La jurisprudencia como "creadora" de derecho.....	281
c) La jurisprudencia es creadora de derecho en caso de existir vacío	282
8. La jurisprudencia como fuente del derecho laboral	282

CAPÍTULO XX**FUENTES INTERNAS DE ORIGEN PARTICULAR**

1. Contrato individual de trabajo	287
2. Doctrina nacional laboral	288
3. Usos y costumbres. Concepto	289
4. Clasificación de la costumbre.....	291
5. Costumbre y ley.....	291
6. La costumbre como fuente del derecho del trabajo	293
7. Prueba de la costumbre	295

CAPÍTULO XXI**FUENTES INTERNAS DE ORIGEN MIXTO**

1. Concepto	297
2. La convención colectiva de trabajo. Definiciones y concepto	297
3. La convención colectiva como fuente de derecho	299
4. La convención colectiva frente a la ley.....	300
5. Extensión de las convenciones colectivas de trabajo.....	301
6. Forma de la convención colectiva de trabajo.....	301
7. La convención colectiva y el fallo arbitral en los conflictos de intereses	301
8. La convención y el pacto colectivos de trabajo	302
9. El reglamento interno de trabajo. Concepto	303
10. Contenido del reglamento de trabajo	304
11. El reglamento como fuente de derecho laboral	305

CAPÍTULO XXII**LAS FUENTES DEL DERECHO LABORAL DE
ORIGEN EXTERNO**

1. Normas internacionales. Concepto.....	307
2. La doctrina extranjera. Concepto	308

CAPÍTULO XXIII**ORGANIZACIÓN INTERNACIONAL DEL TRABAJO (O.I.T.)**

1. Concepto general.....	311
a) Es una organización mundial	313
b) Es una organización tripartita	313

c) Es una organización democrática	313
d) Es una organización especializada	313
e) Es miembro de una familia de organizaciones internacionales	313
f) Es una organización imparcial	313
g) Es una institución organizada para la paz y el desarrollo social	313
2. Órganos de la Organización Internacional del Trabajo	314
a) La conferencia internacional del trabajo	314
b) El consejo de administración	314
c) La oficina internacional del trabajo	314
3. Convenios, recomendaciones y resoluciones	315
4. Las Naciones Unidas y la O.I.T.	315
5. Convenios de la Organización Internacional del Trabajo (O.I.T.) ratificados por Colombia	316
6. Criterio constitucional	318
7. Jurisprudencia	319

CAPÍTULO XXIV

LA INTERPRETACIÓN DE LAS NORMAS LABORALES

1. Concepto general	325
2. Clases de interpretación	327
a) Legislativa o auténtica	327
b) Judicial	327
c) Doctrinal o libre	327
3. Elementos de la interpretación	328
a) El elemento gramatical	328
b) El elemento lógico	328
c) El elemento histórico	329
d) El elemento sistemático	330
4. Principales métodos y escuelas de interpretación	330
a) Método exegético	330
b) Método de la libre investigación científica	331
c) Escuela del derecho libre	331
d) Jurisprudencia de intereses y jurisprudencia sociológica	332
e) El método teleológico	333
f) Método histórico evolutivo	333
g) Vida humana e interpretación de las normas jurídicas	334
h) Conclusión	334
5. Principios orientadores de la interpretación de las normas laborales	335

CAPÍTULO XXV

PRINCIPIOS FUNDAMENTALES DEL DERECHO DEL TRABAJO

1. Concepto	337
2. Universalidad de los principios generales	339
3. Los principios fundamentales del derecho laboral y la globalización	341

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

1. Finalidad del derecho laboral colombiano	343
a) La justicia en las relaciones obrero-patronales	343
b) La coordinación económica	344
c) Equilibrio social	344
2. Principio de justicia social	345
3. Principio de la equidad	347
4. Principio de la razonabilidad	349
5. El principio de la buena fe	352
6. Efecto inmediato de la norma laboral	354
7. Mínimo de derechos y garantías	357
8. Principio de la territorialidad	358
9. Principio del rendimiento	361
10. Carácter de la especialidad de la norma laboral	363

CAPÍTULO XXVII
PRINCIPIOS FUNDAMENTALES ESPECIALES CONTEMPLADOS
EN LA CONSTITUCIÓN POLÍTICA NACIONAL

1. Importancia y dignidad del trabajo	365
2. El trabajo como un derecho y una obligación social	367
3. Protección del trabajo	370
4. Derecho al empleo	372
5. Libertad de trabajo	374
6. Principio del medio ambiente	377
7. Derecho a la participación en la gestión y propiedad de las empresas	378
8. Protección de los derechos adquiridos de carácter laboral	379

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

1. Igualdad de oportunidades	391
2. Salario mínimo vital y móvil (Principio de vitalidad)	395
3. Principio de la continuidad o estabilidad	397
a) Desarrollo y alcance del principio	397
b) Clases de estabilidad	401
4. Principio de irrenunciabilidad de derechos	402
5. Principio de la norma más favorable hacia el trabajador	404
6. Principio de la condición más beneficiosa	404
7. La transacción y conciliación	410
8. Principio de la primacía de la realidad sobre lo formal	413
a) Significado del principio	413
b) El principio de la primacía de la realidad en la doctrina	415
9. Derecho a la seguridad social	417
10. Derecho a la seguridad e higiene en el trabajo	419

11. Derecho a la capacitación y adiestramiento	422
12. Derecho a descansos	423
13. Derecho a la protección a la maternidad y al menor	425

CAPÍTULO XXIX

PRINCIPIOS FUNDAMENTALES DE LAS RELACIONES COLECTIVAS LABORALES EN LA CONSTITUCIÓN NACIONAL

1. Derecho de asociación profesional	429
2. Derecho de asociación profesional y libertad de coalición	432
3. Modalidades del derecho sindical	433
a) Libertad positiva del derecho sindical	433
b) Libertad negativa del derecho de asociación profesional	434
4. Libertad sindical frente a los patronos	435
5. Libertad sindical frente al Estado	435
6. Extensión del derecho sindical	436
7. Prohibición del derecho sindical	436
8. Derecho de huelga	439
a) La huelga: su evolución	439
b) La huelga como fundamento social	441
9. Derecho al fuero y a la gestión gremial	446
10. Derecho a la negociación colectiva	450
a) La convención colectiva de trabajo	451
b) La convención colectiva como fuente de derecho laboral	451
c) La convención colectiva frente a la ley	453
d) La convención y el pacto colectivo de trabajo	453
11. Principio de la concertación.	456
a) Comentarios	456
12. Resumen de los principios fundamentales del Derecho Colectivo del Trabajo	459
13. Jurisprudencia	464

CAPÍTULO XXX

ALGUNAS FORMAS DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS ECONÓMICOS DEL TRABAJADOR

1. Privilegio de los créditos laborales	469
2. Otras formas de protección de los derechos económicos del trabajador	476
3. Jurisprudencia	477

CAPÍTULO XXXI

SUJETOS DEL DERECHO LABORAL

1. Concepto general	481
2. El trabajador	481
a) Prestación del trabajo	482
b) Libre y consciente	482
c) El hecho de trabajar "por cuenta ajena"	482
d) Dependencia o subordinación continuada	482

3. Terminología	483
4. El "trabajador independiente"	483
5. Diferentes clases de trabajadores	485
a) Trabajadores de dirección, de confianza o de manejo.....	485
b) Trabajadores discontinuos o intermitentes	487
c) Trabajadores por el plazo de la prestación del servicio	487
1- A término fijo	487
2- Ocasional o transitorio	487
3- Por la duración de la obra	487
4- De duración indefinida	487
5- En período de prueba	488
d) Trabajadores nacionales y extranjeros	488
e) Trabajo técnico o especializado	488
f) Trabajadores de simple vigilancia	488
g) Trabajador aprendiz	489
h) Trabajadores del servicio doméstico	490
1- Las tareas se refieren al hogar	490
2- "La convivencia"	490
3- La "falta de lucro"	491
i) Trabajador de la industria familiar	491
j) Trabajador a domicilio	492
k) Colocadores de pólizas de seguros	493
l) Representantes, agentes viajeros y agentes vendedores	494
m) Profesores de establecimientos particulares de enseñanza	494
n) Trabajadores de la construcción	494
ñ) Otros trabajadores.....	494
6. El patrono	495
7. Sustitución patronal	497
8. Representantes del patrono	497
9. Simple intermediario	499
10. Contratistas independientes	499
11. El Estado-patrono	500
12. Los sujetos de las relaciones colectivas de trabajo	501
13. Edad de los trabajadores en las relaciones laborales.....	501

CAPÍTULO XXXII

LA EMPRESA Y EL DERECHO DEL TRABAJO

1. Generalidades	503
2. La empresa, comunidad de trabajo	506
3. Aspectos económicos sobre la empresa	507
4. Conceptos jurídicos de empresa	509
5. Conceptos de empresa y establecimiento	510
6. Carácter social de la empresa	512
7. Poderes del empresario	513
a) De poder reglamentario	514
b) De poder disciplinario	514
c) De poder de dirección	514

8. Elementos de la empresa	514
a) Personales	514
b) Patrimonial	514
c) Organización y dirección	515
d) Teleológicos	515
e) Accidentales	515
9. La personalidad de la empresa	515
10. Identidad de empresa	516
11. Unidad de empresa	516
12. La sociedad y la empresa	517
13. Definición y prueba del capital de la empresa	517
14. Clasificación de los empresarios según el derecho comercial	518
15. Cierre de empresas y despido colectivo en la legislación colombiana	519
16. Patronos sin carácter de empresa	538

CAPÍTULO XXXIII

EL JUS VARIANDI EN EL DERECHO LABORAL

1. Concepto general	549
2. Clases de jus variandi	553
3. Límites del jus variandi	555
4. Efectos del ejercicio abusivo	557
5. El jus variandi en la jurisprudencia colombiana	560

CAPÍTULO XXXIV

PRESCRIPCIÓN Y CADUCIDAD EN EL DERECHO LABORAL

1. Concepto general	567
2. Interrupción de la prescripción laboral	569
3. Suspensión de la prescripción laboral	570
4. Características entre la prescripción y la caducidad	570

CAPÍTULO XXXV

CONFLICTOS LABORALES

1. Antecedentes y conceptos	585
2. Conflicto, controversia y medidas de acción directa	587
3. Conflicto de trabajo y conflicto común. Diferencias	588
4. Clasificación de los conflictos de trabajo	589
5. Conflictos obrero-patronales	593

CAPÍTULO XXXVI

SOLUCIÓN DE LOS CONFLICTOS LABORALES

1. Concepto general	597
2. La conciliación como medio de solución de los conflictos laborales	598
3. Clases de conciliación	599
4. Efectos jurídicos de la inasistencia de una de las partes citadas	600
5. Suspensión de la prescripción	600
6. Diferencias entre la conciliación y transacción	600

7. La conciliación no es requisito de procedibilidad de la acción laboral.....	601
8. Jurisprudencia	603
9. La negociación colectiva y la concertación como solución de los conflictos de trabajo.....	610

CAPÍTULO XXXVII**VIGILANCIA Y CONTROL DE LAS NORMAS LABORALES**

1. Generalidades.....	613
2. Otras funciones del Ministerio de Protección Social	614
3. Funciones privativas de algunas dependencias del Ministerio de Protección Social	616

CAPÍTULO XXXVIII**CONTRATO DE TRABAJO Y RELACIÓN DE TRABAJO**

1. Concepto general.....	625
2. Relación del trabajo y presunción de existencia del contrato de trabajo	629
3. Teorías anticontractualistas.....	631
4. Limitaciones de la libertad contractual	633