

ÍNDICE

| | |
|---|-----------|
| PRÓLOGO | 19 |
| CAPÍTULO 1. TRABAJADORES DEL HOGAR EN EL PERÚ BREVE REPASO CRÍTICO DE UN SECTOR VULNERABLE... | 21 |
| <i>Jesús Enrique Aguinaga Saavedra</i> | |
| I. INTRODUCCIÓN..... | 21 |
| II. SITUACIÓN ACTUAL DE LOS/AS TRABAJADORES/AS DEL HOGAR EN EL PERÚ..... | 22 |
| III. PROBLEMAS DEL MARCO NORMATIVO VIGENTE | 23 |
| 1. Contratación | 23 |
| 2. Remuneración | 24 |
| 3. Formalidad del pago de la remuneración | 25 |
| 4. Jornada de trabajo en la modalidad cama adentro | 26 |
| 5. Vacaciones | 26 |
| 6. Despido e indemnización | 26 |
| 7. Compensación por tiempo de servicios | 28 |
| 8. Sobretasa por trabajo en días feriados | 28 |
| 9. Trabajo peligroso para menores | 28 |
| 10. Inspección del trabajo en el hogar | 30 |
| 11. Seguridad Social | 31 |
| 12. Derechos Colectivos | 31 |
| 13. La no ratificación del Convenio N° 189 de la OIT | 32 |
| IV. JURISPRUDENCIA SOBRE EL TRABAJO DEL HOGAR EN EL PERÚ | 35 |
| V. ACCIONES DEL ESTADO | 37 |
| 1. Iniciativas del Congreso de la República | 37 |
| 2. Ministerio de Trabajo y Promoción del Empleo: | 37 |
| 2.1. <i>Plan de Acción para promover el cumplimiento de los derechos laborales de los trabajadores y las trabajadoras del hogar 2016-2017</i> | 37 |

Índice

| | | | |
|---|--|----|----|
| 2.2. | <i>Proyecto de Decreto Supremo que modifica el Reglamento de la Ley General de Inspección del Trabajo</i> | 38 | |
| 2.3. | <i>Proyecto de Decreto Supremo que modifica el Decreto Supremo N° 005-2007-TR y establece el derecho de las trabajadoras y los trabajadores del hogar a gozar de un día no laborable compensable</i> | 39 | |
| 2.4. | <i>Propuesta de Modificación de la Ley N° 27986</i> | 39 | |
| 3. | Superintendencia Nacional de Fiscalización Laboral | 40 | |
| VI. | CONCLUSIONES..... | 40 | |
| | BIBLIOGRAFÍA..... | 41 | |
| | | | |
| CAPÍTULO 2. EL SERVICIO DEL HOGAR FAMILIAR. UNA VISIÓN DESDE LA LEGISLACIÓN Y LA DOCTRINA JUDICIAL ESPAÑOLAS | | | 43 |
| <i>Pilar Charro Baena</i> | | | |
| I. | UNA RÁPIDA RADIOGRAFÍA DEL SERVICIO DEL HOGAR FAMILIAR EN EL MUNDO Y EN ESPAÑA | 43 | |
| II. | ALGUNAS FECHAS CLAVES EN LA REGULACIÓN DE LA RELACIÓN LABORAL Y DE SEGURIDAD SOCIAL DE LOS EMPLEADOS DEL HOGAR | 45 | |
| III. | PRINCIPALES RASGOS DEL RÉGIMEN JURÍDICO Y SU INTERPRETACIÓN JUDICIAL | 48 | |
| 3.1. | El régimen salarial | 49 | |
| 3.2. | El tiempo de trabajo | 50 | |
| | BIBLIOGRAFÍA..... | 54 | |
| | | | |
| CAPÍTULO 3. EL TRABAJO EN EL SERVICIO DOMESTICO: UN ANÁLISIS DESDE LA LEGISLACIÓN Y LA JURISPRUDENCIA COLOMBIANA | | | 55 |
| <i>Xiomara Cecilia Balanta Moreno</i> | | | |
| | INTRODUCCIÓN | 55 | |
| I. | CONTEXTUALIZACIÓN DEL SERVICIO DOMÉSTICO EN COLOMBIA..... | 56 | |
| II. | EL SERVICIO DOMÉSTICO EN LA LEGISLACIÓN COLOMBIANA..... | 58 | |
| a. | Forma y duración del contrato de trabajo | 59 | |
| b. | Salario | 59 | |
| c. | Descuentos | 59 | |
| d. | Período de prueba | 60 | |
| e. | Jornada de trabajo | 60 | |
| f. | Prima de servicios | 61 | |
| g. | Auxilio de transporte | 61 | |

| | | |
|---|---|-----------|
| h. | Descansos obligatorios | 61 |
| i. | Trabajo en dominicales y festivos | 62 |
| j. | Vacaciones remuneradas | 62 |
| k. | Indemnización por despido sin justa causa | 63 |
| l. | Pago de prestaciones sociales | 63 |
| m. | Liquidación de cesantías de los trabajadores por días | 64 |
| n. | Protección a la maternidad | 66 |
| ñ. | Licencia de paternidad | 67 |
| o. | Acoso laboral | 67 |
| III. | EL SERVICIO DOMÉSTICO DESDE EL ÁMBITO JURISPRUDENCIAL | 68 |
| a. | Fuero de maternidad en el servicio doméstico: <i>Sentencia C- 616 de 2013</i> | 68 |
| b. | Cesantías en el servicio doméstico/Auxilio de cesantías: <i>Sentencia C-051 de 2005</i> | 69 |
| c. | Contrato en el servicio doméstico: <i>Sentencia T-172 de 1997</i> | 70 |
| d. | Derecho a la Seguridad Social en el servicio doméstico: <i>Sentencia T-782/14</i> | 70 |
| e. | Derechos mínimos laborales de los empleados de servicio doméstico y conceptualización del trabajo doméstico: <i>Sentencia C-871 de 2014</i> | 71 |
| f. | Horas extras del servicio doméstico: <i>Sentencia C-372 de 1998</i> ... | 73 |
| g. | Pensión en el servicio doméstico: <i>Sentencia C-967 de 2003</i> | 74 |
| h. | Pensión sanción en el servicio doméstico: <i>Sentencia T-014 de 2015</i> | 75 |
| i. | Pensión provisional: <i>Sentencia T-387 de 2011</i> | 76 |
| j. | Jornada laboral para empleados domésticos: <i>Sentencia C-310 de 2007</i> | 77 |
| IV. | CONCLUSIONES | 77 |
| V. | REFERENCIAS | 78 |
| | | |
| CAPÍTULO 4. LA PROTECCIÓN DEL TRABAJO AUTÓNOMO ECONÓMICAMENTE DEPENDIENTE COMO ESTÁNDAR LABORAL. BOSQUEJO DE ESTUDIO PARA SU FUTURA REGULACIÓN LEGISLATIVA EN EL PERÚ .. | | 81 |
| <i>Roberto Jorge Farroñay Espinoza</i> | | |
| I. | INTRODUCCIÓN | 82 |
| II. | ESTÁNDAR LABORAL | 83 |
| III. | EL TRABAJO AUTÓNOMO ECONÓMICAMENTE DEPENDIENTE | 84 |
| 1. | Antecedentes | 84 |

Índice

| | | |
|------|---|-----|
| 1.1. | <i>Informe sobre las «Transformaciones del trabajo y futuro del Derecho del Trabajo en Europa»</i> | 84 |
| 1.2. | <i>Informe sobre el «Trabajo económicamente dependiente (parasubordinación): aspectos jurídicos, sociales» (Adalberto Perulli)</i> | 84 |
| 2. | Concepto | 85 |
| 3. | Consagración legislativa en España | 86 |
| 3.1. | <i>Dependencia económica</i> | 86 |
| 3.2. | <i>Prohibiciones</i> | 86 |
| 4. | Formas similares de protección en países donde hay ausencia de regulación expresa | 88 |
| 4.1. | <i>Italia</i> | 88 |
| 4.2. | <i>Francia</i> | 88 |
| 4.3. | <i>Reino Unido</i> | 90 |
| IV. | EL TRABAJO AUTÓNOMO ECONÓMICAMENTE DEPENDIENTE EN EL PERÚ | 90 |
| 1. | Leyes que permiten un acercamiento | 91 |
| 1.1. | <i>Código Civil (prestación de servicios)</i> | 91 |
| 1.2. | <i>Código de Comercio (comisión mercantil)</i> | 91 |
| 1.3. | <i>Ley N° 29088, Ley de Seguridad y Salud en el Trabajo de los Estibadores Terrestres y Transportistas Manuales y su Reglamento, Decreto Supremo N° 005-2009-TR</i> | 92 |
| 1.4. | <i>Ley N° 27475, Ley que regula la actividad de Lustradores de Calzado y su Reglamento, Decreto Supremo N° 006-2002-TR</i> | 93 |
| 1.5. | <i>Ley N° 27607, Ley del Porteador y su Reglamento, Decreto Supremo N° 011-2005-TR</i> | 94 |
| 1.6. | <i>La Ley N° 29073, Ley del Artesano y del Desarrollo de la Actividad Artesanal y su Reglamento, Decreto Supremo N° 008-2010-MINCETUR</i> | 95 |
| 1.7. | <i>Ley N° 27360, Ley que aprueba las Normas de Promoción del Sector Agrario</i> | 95 |
| 2. | La libertad de trabajo como presupuesto básico para su regulación legislativa en el Perú | 96 |
| 2.1. | <i>La libertad de trabajo</i> | 97 |
| 2.2. | <i>Realidad situacional</i> | 98 |
| 2.3. | <i>Derechos fundamentales mínimos a incluir</i> | 100 |
| V. | CONCLUSIÓN | 101 |
| | BIBLIOGRAFÍA | 102 |

CAPÍTULO 5. TRABAJO AUTÓNOMO Y CONCILIACIÓN EN LA UE 105

Ana I. Pérez Campos

| | | |
|------|---|------------|
| I. | INTRODUCCIÓN | 105 |
| II. | EVOLUCIÓN NORMATIVA..... | 109 |
| III. | HACIA LA CONCILIACIÓN DEL TRABAJO AUTÓNOMO | 114 |
| IV. | NUEVAS TENDENCIAS: IGUALDAD Y CONCILIACIÓN DEL AUTÓNOMO Y DE SUS COLABORADORES FAMILIARES..... | 117 |
| | 4.1. Prestación por maternidad de las trabajadoras autónomas y acceso a servicios de sustituciones temporales..... | 119 |
| | 4.2. Derechos de los cónyuges o parejas de hecho | 121 |
| | 4.3. Defensa de los derechos e indemnizaciones | 122 |
| V. | LA DOCTRINA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA. ASPECTOS BÁSICOS | 123 |
| VI. | REFLEXIÓN FINAL..... | 126 |
| VII. | BIBLIOGRAFÍA..... | 127 |

**CAPÍTULO 6. EL DERECHO AL TRABAJO Y LOS AUTÓNOMOS
(ECONÓMICAMENTE DEPENDIENTES) EN COLOMBIA 129**

Stefanny Bravo González

| | | |
|------|--|------------|
| I. | INTRODUCCIÓN..... | 129 |
| II. | CONTEXTO DE LOS TRABAJADORES INDEPENDIENTES EN COLOMBIA..... | 130 |
| III. | ANÁLISIS JURISPRUDENCIAL: “PROTECCIÓN DEL DERECHO AL TRABAJO Y OTROS DERECHOS FUNDAMENTALES DE LOS TRABAJADORES INDEPENDIENTES EN COLOMBIA” | 135 |
| | 3.1. Derecho al trabajo en los trabajadores independientes bajo la Constitución política de 1991..... | 135 |
| | 3.2. Elementos definitorios del contrato de prestación de servicios y sus diferencias con el contrato de trabajo..... | 136 |
| | 3.3. Protección a los honorarios como única fuente de ingresos | 136 |
| | 3.4. Protección a la maternidad en los contratos de prestación de servicios | 138 |
| | 3.5. Derecho al trabajo en personas en situación de discapacidad vinculadas por contrato de prestación de servicios | 139 |
| | 3.6. Tratamiento de la mora en el pago de cotizaciones al Sistema General de Pensiones por parte del trabajador independiente... | 141 |
| IV. | CONCLUSIONES..... | 141 |
| V. | BIBLIOGRAFÍA Y REFERENCIAS JURISPRUDENCIALES..... | 142 |

| | |
|--|------------|
| CAPÍTULO 7. LA CONTRATACIÓN TEMPORAL EN EL PERÚ. ENTRE LA FLEXIBILIZACIÓN LEGISLATIVA Y EL CONTROL JURISDICCIONAL | 145 |
| <i>Javier H. Espinoza Escobar</i> | |
| I. FUNDAMENTO CONSTITUCIONAL DE LA EXCEPCIONALIDAD DE LA CONTRATACIÓN TEMPORAL EN EL PERÚ | 146 |
| II. SOBRE LA CONCURRENCIA NECESARIA DE LOS REQUISITOS DE ESCRITURALIDAD, DE FORMA Y DE FONDO EN LA CONTRATACIÓN TEMPORAL | 148 |
| 1. La contratación temporal como herramienta de flexibilización laboral: Regulación excepcional y utilización ordinaria | 148 |
| 2. Los requisitos de existencia, de forma y de fondo para la contratación temporal | 151 |
| 2.1. <i>El requisito de la escrituralidad</i> | 152 |
| 2.2. <i>El (extinto) requisito de forma</i> | 152 |
| 2.3. <i>El requisito de fondo</i> | 153 |
| 3. La regulación de la “causa objetiva” como requisito esencial de las diversas modalidades de contratación a plazo fijo. | 153 |
| 4. Modalidades de contratación temporal en el Perú | 155 |
| 4.1. <i>Contratos de naturaleza temporal</i> | 156 |
| 4.2. <i>Contratos de naturaleza accidental</i> | 157 |
| 4.3. <i>Contratos para obra o servicio</i> | 158 |
| III. LA LABOR JUDICIAL EN LA DETERMINACIÓN DE LA REAL NATURALEZA DE LOS CONTRATOS TEMPORALES: LA DESNATURALIZACIÓN DE LOS CONTRATOS MODALES..... | 161 |
| 1. Cuestiones generales | 161 |
| 2. La simulación o fraude como causal de desnaturalización. Pronunciamientos jurisdiccionales | 163 |
| 2.1. <i>Cuando la causa, objeto y/o naturaleza de los servicios que se requieren contratar corresponden a actividades ordinarias o permanentes</i> | 164 |
| 2.2. <i>Cuando, para eludir el cumplimiento de las normas laborales que obligarían a la contratación por tiempo indeterminado, el empleador aparenta o simula las condiciones que exige la ley para la suscripción de contratos de trabajo sujetos a modalidad</i> | 165 |
| IV. APUNTES FINALES | 168 |
| BIBLIOGRAFÍA..... | 169 |

| | |
|---|------------|
| CAPÍTULO 8. PANORAMA DE LA CONTRATACIÓN LABORAL EN ESPAÑA: DESDE LA DESCAUSALIZACIÓN A LA OFENSIVA EUROPEA | 171 |
| <i>Pablo Benlloch Sanz</i> | |
| I. PLANTEAMIENTO..... | 171 |
| II. UNA APROXIMACIÓN DOCTRINAL | 173 |
| III. LAS CAUSAS DE LAS ALTAS TASAS DE TEMPORALIDAD EN ESPAÑA | 174 |
| IV. LA CONTRATACIÓN TEMPORAL COMO INSTRUMENTO DE GESTIÓN EMPRESARIAL | 175 |
| V. EL DISCRETO PAPEL DE LOS SINDICATOS EN EL CONTROL DE LOS CONTRATOS TEMPORALES | 177 |
| VI. LA CONTRATACIÓN TEMPORAL EN LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS | 177 |
| VII. LAS CONSECUENCIAS DE LA CONTRATACIÓN TEMPORAL ... | 178 |
| VIII. A MODO DE CONCLUSIÓN | 180 |
| BIBLIOGRAFÍA..... | 180 |
| CAPÍTULO 9. EL DERECHO AL TRABAJO Y LA CONTRATACIÓN TEMPORAL EN COLOMBIA | 183 |
| <i>Alba Liliana Silva de Roa</i> | |
| I. CONSIDERACIONES GENERALES..... | 183 |
| II. CONCEPTO DE CONTRATACIÓN TEMPORAL EN LA LEGISLACIÓN COLOMBIANA, | 184 |
| 1. Definición | 184 |
| 2. Evolución normativa | 185 |
| III. LA ESTABILIDAD LABORAL REFORZADA DEL TRABAJADOR TEMPORAL | 187 |
| IV. TRATAMIENTO DEL TEMA DESDE EL ÁMBITO JURISPRUDENCIAL | 190 |
| V. CONCLUSIONES..... | 195 |
| VI. BIBLIOGRAFÍA..... | 196 |
| CAPÍTULO 10. EL DERECHO AL TRABAJO EN LAS PEQUEÑAS Y MICROEMPRESAS: PROBLEMÁTICA DE LA <i>PROBATIO DIABÓLICA</i> DEL USO FRAUDULENTO DE LA RELACIÓN LABORAL ESPECIAL SUJETA AL RÉGIMEN MYPE..... | 197 |
| <i>L. Alberto Huamán Ordóñez – Javier H. Espinoza Escobar</i> | |
| I. EL DERROTERO DEL DERECHO DEL TRABAJO NUESTRO DE CADA DÍA: UN NECESARIO RECUENTO DEL ESCENARIO ACTUAL QUE SE CIERNE SOBRE LOS TRABAJADORES. | 198 |

| | | |
|------|---|-----|
| II. | MERCADO DE TRABAJO Y DACIÓN DEL RÉGIMEN JURÍDICO LABORAL - ESPECIAL MYPE: EL ESCENARIO ECONÓMICO - LABORAL TENDIENTE A LA DEBILIDAD DE UN SISTEMA QUE NO PUEDE CONTROLAR EL USO FRAUDULENTO DE ESTA EXPRESIÓN JURÍDICO - ESPECIAL DE CONTRATACIÓN DE PERSONAL..... | 203 |
| III. | PROBLEMÁTICA DE LA CUESTIÓN PROBATORIA EN EL DEVELAMIENTO DEL USO FRAUDULENTO DE LA CONTRATACIÓN SUJETA AL RÉGIMEN JURÍDICO DE LAS MYPES. ANÁLISIS DE LOS DATOS INDICIARIOS BRINDADOS DE LA INTERPRETACIÓN JURÍDICA DE LA REGULACIÓN LABORAL - ESPECIAL..... | 205 |
| 1. | El volumen anual de ventas del empresario y su incidencia sobre los trabajadores: la búsqueda de algunos datos indiciarios al respecto..... | 205 |
| 2. | Las limitaciones, de alcance prohibitivo, de contratación de personal mediante MYPE con respecto a los grupos económicos como otro dato indiciario de fraude en la contratación de personal..... | 207 |
| 3. | La situación de vinculación económica de la empresa unitaria, favorecida por la regulación MYPE, con otras empresas o grupos económicos a quienes, de principio, les resulta inaplicable el cuadro jurídico MYPE..... | 208 |
| 4. | Las empresas que falsean información respecto del volumen de ventas realizado en sus actividades económicas..... | 209 |
| 5. | Las empresas unitarias que se dividen en unidades empresariales para gozar de los beneficios de la legislación MYPE..... | 210 |
| 6. | El inmediato cambio en el régimen jurídico de prestación de servicios de personal y la recontratación del mismo en base a la legislación MYPE por parte del mismo empleador: la prohibición de sumatoria de regímenes jurídico - laborales y su incumplimiento como dato de fraude que funciona como un poderoso dato de probanza del abuso en la contratación de personal..... | 210 |
| 7. | El tiempo de permanencia de la empresa sujeta al régimen MYPE, la extensibilidad y el tránsito al régimen laboral correspondiente..... | 213 |
| 8. | La exclusión de determinadas actividades económicas no susceptibles de adscribirse al régimen jurídico MYPE..... | 215 |
| 9. | La extensión del régimen laboral MYPE orientado a la formación de microempresas y la desnaturalización en función a la superación del número máximo de trabajadores y a labores distintas de las establecidas por el Texto Único Ordenado..... | 215 |
| IV. | ALGUNOS COMENTARIOS A MANERA DE CIERRE..... | 217 |
| | BIBLIOGRAFÍA..... | 217 |

CAPÍTULO 11. EL DERECHO AL TRABAJO EN LAS PEQUEÑAS Y MICROEMPRESAS. UNA VISIÓN COLOMBIANA..... 219

Yaniza Giraldo Restrepo

| | | |
|-------|---|-----|
| I. | INTRODUCCIÓN..... | 219 |
| II. | LA CREACIÓN DE LAS MICROS Y PEQUEÑAS EMPRESAS | 220 |
| III. | MARCO JURÍDICO DE APLICACIÓN | 222 |
| IV. | LA PROTECCIÓN LEGAL DE LOS ASOCIADOS A LAS COOPERATIVAS DE TRABAJO | 223 |
| V. | LA PROTECCIÓN DEL TRABAJADOR EN LAS COOPERATIVAS Y PEQUEÑAS EMPRESAS | 226 |
| VI. | LA PROTECCIÓN DEL DERECHO AL TRABAJO DESDE LA JURISPRUDENCIA COLOMBIANA | 227 |
| | 6.1. La prohibición de la intermediación laboral | 227 |
| | 6.2. Estabilidad laboral reforzada de la trabajadora embarazada | 229 |
| | 6.3. La protección del derecho al régimen general de pensiones | 230 |
| | 6.4. Despido y terminación de contrato de trabajo | 231 |
| VII. | A MODO DE CONCLUSIÓN | 231 |
| VIII. | BIBLIOGRAFÍA..... | 232 |

EPÍLOGO. NUEVAS TECNOLOGÍAS Y CONTROL DEL TIEMPO DE TRABAJO 235

Carolina San Martín Mazzucconi

| | | |
|------|---|-----|
| I. | INTRODUCCIÓN | 235 |
| II. | PODER DE DIRECCIÓN Y NUEVAS TECNOLOGÍAS | 237 |
| III. | EL DERECHO A LA PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES DE LOS TRABAJADORES..... | 239 |
| IV. | CONTROL TECNOLÓGICO DEL TIEMPO DE TRABAJO | 242 |
| | 1. Ideas previas | 242 |
| | 2. Videovigilancia | 242 |
| | 3. Dispositivos de geolocalización por satélite (GPS) | 246 |
| | 4. Fichaje informático y control biométrico | 248 |
| | 5. Dispositivos identificativos | 250 |
| V. | REFLEXIÓN CONCLUSIVA..... | 252 |