

# OIT y América Latina: trabajo y justicia social

Director: José Eduardo López Ahumada

Editorial Marcial Pons /2021

www.librotecnia.cl

## ÍNDICE

	<i>Pág.</i>
PRESENTACIÓN, <i>Pedro Pérez Herrero</i> .....	15
INTRODUCCIÓN, <i>J. Eduardo López Ahumada</i> .....	19
CAPÍTULO 1. GARANTÍA UNIVERSAL LABORAL Y REAFIRMACIÓN DEL DERECHO AL TRABAJO PROTEGIDO PROMOVIDO POR LA OIT, <i>J. Eduardo López Ahumada</i> .....	
1. Introducción.....	25
2. La protección jurídica del trabajo a través de la justicia social.....	26
3. La función tuitiva y compensadora del principio internacional de garantía laboral universal: una evolución en el modelo clásico de protección .....	29
4. La delimitación de un nuevo contrato social en virtud del principio de garantía laboral universal.....	33
5. La concurrencia de la garantía laboral universal con la cláusula de Estado social de Derecho.....	36
6. La finalidad y los retos inherentes a la declaración de la garantía laboral universal.....	38
7. La protección global del trabajo desde la perspectiva de los derechos fundamentales internacionales .....	41
8. La garantía laboral universal ante los retos de la economía digital y los avances tecnológicos .....	44
9. La orientación de la acción normativa internacional y el papel de la OIT en la gobernanza del trabajo .....	46
10. Conclusiones.....	49
11. Bibliografía .....	55
CAPÍTULO 2. LA RATIFICACIÓN DE LOS CONVENIOS DE LA OIT Y SU INFLUENCIA EN LA FORMACIÓN DEL DERECHO LABORAL PERUANO, <i>Leopoldo Gamarra Vilchez y Fred Rodríguez Trujillo</i> .....	
1. Introducción .....	61
2. El centenario de la OIT con vigencia plena y legitimidad moral universal.	62
3. La fundación de la OIT en 1919 y el inicio del Derecho laboral en el Perú...	64
4. La ratificación de los convenios de la OIT por el Perú .....	66

Pág.

4.1. En 1945: el inicio de la ratificación de los convenios de la OIT.....	67
4.2. En 1960-1962: el récord de convenios ratificados.....	68
4.3. En el periodo de 1970-2000: avances y retrocesos.....	71
5. Consolidación del Derecho laboral en el Perú en el periodo 2000-2020 y la OIT.....	73
5.1. La ratificación de los convenios de la OIT que faltaban.....	73
5.2. El desarrollo jurisprudencial del Tribunal Constitucional.....	75
5.2.1. En materia de los derechos fundamentales laborales de carácter individual.....	75
5.2.2. En materia de los derechos fundamentales laborales de carácter colectivo.....	77
6. Conclusión.....	81
7. Bibliografía.....	81
CAPÍTULO 3. LAS IDENTIDADES CULTURALES DEL TRABAJO Y EL CONVENIO 169 DE LA ORGANIZACIÓN INTERNACIONAL DEL TRABAJO, <i>Marvin Molina Casanova</i> .....	83
1. Desarrollo histórico de las formas de trabajo en Bolivia.....	83
1.1. Tiwanaku.....	83
1.2. Señoríos kollas o aymaras.....	85
1.3. Imperio incaico.....	86
1.4. La Colonia.....	87
1.5. La República.....	91
2. El Convenio 169 de la OIT sobre pueblos indígenas y tribales en países independientes.....	95
3. El empleo para los pueblos indígenas.....	99
4. Bibliografía.....	101
CAPÍTULO 4. TIEMPO DE TRABAJO Y JUSTICIA SOCIAL. LA CONTRIBUCIÓN DE LA OIT EN AMÉRICA LATINA, CON ESPECIAL REFERENCIA A URUGUAY, <i>María del Luján Charrutti Garcén</i> .....	103
1. Introducción.....	103
2. Tiempo de trabajo y justicia social. La contribución de la OIT a principios del siglo xx en el sur de América Latina.....	105
2.1. Los reclamos sociales en América Latina a finales del siglo xix y principios del siglo xx.....	105
2.2. El tiempo de trabajo a principios del siglo xx. Las luchas obreras por la reducción de la jornada laboral en Uruguay.....	106
3. Uruguay y OIT.....	107
4. Hacia una nueva concepción del tiempo de trabajo.....	110
5. Conclusión.....	122
6. Bibliografía.....	122

<b>CAPÍTULO 5. LA COMPLEJA REALIDAD LABORAL ARGENTINA Y EL FUTURO QUE SE AVECINA, <i>Carlos Alberto Toselli</i></b> .....	125
1. Introducción .....	125
2. El trabajo precario .....	126
3. La crisis de la dependencia .....	127
3.1. El concepto de subordinación y sus implicancias en la hora actual...	127
3.2. El retorno de la locación de servicios .....	128
3.3. La irrupción de figuras desde el Derecho comercial.....	130
3.3.1. El contrato de agencia.....	130
3.3.2. Contrato de franquicia .....	131
3.3.3. El fletero .....	133
3.4. Las cooperativas de trabajo .....	135
4. Las nuevas tecnologías.....	136
5. El futuro que se acerca .....	138
5.1. Instrumentos.....	138
5.2. Dificultades .....	140
6. Conclusiones.....	140
7. Bibliografía .....	142
<b>CAPÍTULO 6. LA PROBLEMÁTICA DEL TRABAJO EN LA INFANCIA EN ARGENTINA: PRÁCTICAS, LEGISLACIONES Y POLÍTICAS PÚBLICAS A INICIOS DEL SIGLO XXI, <i>Inés Montarcé</i></b> .....	143
1. Introducción .....	143
2. Acerca del trabajo en la infancia, su abordaje y desafíos analíticos .....	144
2.1. Las infancias como construcción social .....	145
2.2. Sobre el trabajo en la infancia .....	147
3. Acerca de la definición y medición del trabajo infantil .....	148
4. Representaciones y sentidos asociados al trabajo en la infancia .....	151
5. El trabajo de las infancias en la Argentina actual: un estado de la cuestión. ....	153
6. Legislaciones y políticas públicas a inicios del siglo XXI .....	164
6.1. Marco legislativo .....	164
6.2. Políticas públicas .....	168
7. Reflexiones finales.....	171
8. Bibliografía .....	173
<b>CAPÍTULO 7. PROBLEMAS DE DISCRIMINACIÓN POR GÉNERO EN EL SISTEMA DE SEGURIDAD SOCIAL CHILENO, <i>Yenny Pinto Sarmiento</i></b> .....	177
1. Introducción: ¿Hay en Chile un verdadero Sistema de Seguridad Social?... ..	177
2. Discriminación por género y Seguridad Social .....	182
2.1. Concepto de discriminación para estos efectos.....	182

	<i>Pág.</i>
2.2. Regulación internacional de los principios de la Seguridad Social y no discriminación .....	184
2.3. ¿Por qué puede hablarse de discriminación por género?.....	185
3. Sistema de pensiones y la actual discriminación de la mujer .....	189
4. Discriminación de género en la pensión por supervivencia por accidentes de trabajo.....	194
5. Conclusiones.....	197
6. Bibliografía .....	198
<b>CAPÍTULO 8. DERECHOS FUNDAMENTALES Y CONTRATO DE TRABAJO. DERECHO A LA INTIMIDAD, SECRETO DE LAS COMUNICACIONES Y PROTECCIÓN DE DATOS: COMUNICACIONES TELEMÁTICAS EN EL ÁMBITO LABORAL, <i>Rebeca Karina Aparicio Aldana</i>.....</b>	<b>203</b>
1. Introducción .....	203
2. Delimitación conceptual .....	203
3. Ejercicio adecuado de los derechos materia de análisis .....	206
3.1. La prohibición del uso personal del ordenador y la referencia a posibles controles .....	208
3.2. Los tipos de controles que el empleador puede realizar sobre los ordenadores de la empresa .....	209
3.3. La diferencia entre el ordenador y las páginas de redes sociales, correos electrónicos, <i>chats</i> y otros cuya titularidad puede ser diversa y que tienen origen en internet.....	211
4. Crítica a los pronunciamientos recientes sobre el tema .....	212
4.1. Mensajería instantánea .....	212
4.1.1. Sentencia de Tribunal Europeo de Derechos Humanos, de 12 de enero de 2016 .....	212
4.1.2. Sentencia de la Gran Sala del Tribunal Europeo de Derechos Humanos de 5 de septiembre de 2017 ( <i>Barbulescu II</i> ).....	215
4.2. Correo electrónico .....	223
4.2.1. Sentencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos, de 22 de febrero de 2018 .....	223
4.2.2. Sentencia del Tribunal Supremo, de 8 de febrero de 2018...	227
5. Conclusiones.....	230
6. Bibliografía .....	231
<b>CAPÍTULO 9. DESPIDOS COLECTIVOS POR CAUSAS EMPRESARIALES Y PROCESOS DE AGRUPACIÓN EMPRESARIAL EN FORMA DE GRUPO, <i>Rolando Enrique Ubillús Bracamonte</i>.....</b>	<b>235</b>
1. Introducción .....	235
2. Grupos de empresas a efectos laborales.....	237
2.1. Teoría general.....	237
2.2. Tratamiento jurisprudencial.....	239

	Pág.
2.3. Análisis de los elementos adicionales .....	241
2.3.1. Funcionamiento unitario de las organizaciones de trabajo de las empresas del grupo.....	241
2.3.2. Confusión de patrimonios .....	242
2.3.3. Unidad de caja o caja única .....	243
2.3.4. Utilización fraudulenta de la personalidad jurídica, con creación de la empresa «aparente» .....	243
2.3.5. Uso abusivo de la dirección unitaria, con perjuicio para los derechos de los trabajadores .....	244
2.4. Valorización de los criterios jurisprudenciales .....	245
2.4.1. Grupo como una sola organización laboral.....	245
2.4.2. Grupo como una pluralidad de empleadores .....	245
2.4.3. Abuso de la personalidad jurídica de una o varias empresas del grupo.....	246
3. El centro de imputación en el despido colectivo.....	246
3.1. Doctrina de los tribunales españoles .....	246
3.2. Doctrina del Tribunal de Justicia de la Unión Europea.....	249
3.3. Impacto de la doctrina europea en la determinación del centro de imputación en los despidos colectivos .....	253
4. Aplicación de la doctrina europea a los grupos de empresas .....	260
5. Bibliografía .....	265

CAPÍTULO 10. EL PAPEL DE LA OIT ANTE LA PROTECCIÓN DEL DERECHO A LAS PRESTACIONES DE SEGURIDAD SOCIAL PARA LOS JÓVENES EN LA ERA DE LA CUARTA REVOLUCIÓN INDUSTRIAL, *Gabriela Mendizábal Bermúdez*.....

1. Introducción .....	267
2. Marco conceptual .....	268
2.1. Protección social v. seguridad social.....	268
2.2. Cuarta revolución industrial.....	270
2.2.1. Trabajo 4.0.....	271
2.2.2. Seguridad social 4.0.....	272
2.3. Jóvenes y trabajo.....	272
2.4. Informalidad laboral juvenil .....	274
3. Principales instrumentos de la OIT para la protección de los jóvenes en el trabajo.....	275
3.1. Programa de Empleo Juvenil (PEJ) de la OIT.....	275
3.2. Recomendación sobre la protección de los jóvenes marinos de 1976 (núm. 153).....	276
3.3. Convenio 168 sobre el fomento del empleo y la protección contra el desempleo de 1988.....	276
3.4. Pacto mundial para el empleo .....	277

	<i>Pág.</i>
4. Algunas iniciativas de países latinoamericanos para reducir la informalidad del trabajo de los jóvenes.....	278
4.1. Colombia .....	278
4.2. México .....	280
4.3. Uruguay.....	281
5. Conclusiones.....	283
6. Bibliografía .....	284
CAPÍTULO 11. LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA EN EL SECTOR PÚBLICO PERUANO Y LA IMPORTANCIA DEL EQUILIBRIO PRESUPUESTAL ANTE LA CRISIS SANITARIA Y ECONÓMICA POR LA COVID-19, <i>Fernando Varela Bohórquez</i> .....	287
1. Introducción.....	287
2. Evolución de la controversia de la negociación colectiva del sector público peruano .....	289
3. Límites legales al derecho a la negociación colectiva en el sector público.....	290
4. La <i>vacatio sententiae</i> en la Sentencia del Tribunal Constitucional sobre la Ley del Presupuesto Público.....	293
5. Nueva regulación de la negociación colectiva del Sector Público.....	294
6. Reglas generales para la negociación colectiva de las entidades del Sector Público.....	295
7. Informe Económico Financiero emitido por el Ministerio de Economía y Finanzas.....	296
8. ¿Qué sucede si el convenio colectivo contraviene lo establecido en el Informe Económico Financiero? .....	296
9. La COVID-19 y su impacto en la negociación colectiva del Sector Público.....	297
10. Conclusiones.....	299
CAPÍTULO 12. EL SISTEMA PERUANO DE PENSIONES EN TIEMPOS DE LA COVID-19: ¿REFORMA, DECONSTRUCCIÓN O DESTRUCCIÓN?, <i>César Abanto Revilla</i> .....	301
1. Introducción .....	301
2. El modelo del sistema de pensiones peruano laboralizado.....	302
3. Los sistemas de pensiones frente a las crisis de 2018 y de la pandemia de COVID-19 .....	304
3.1. Impacto previsional de la crisis financiera de 2008.....	304
3.2. Impacto previsional de la crisis humanitaria generada por la COVID-19.....	307
4. El dilema del sistema de pensiones bajo el reino del populismo: ¿reforma o deconstrucción?.....	311
4.1. Primera nota: «desmercantilizar» el derecho humano y social de la seguridad social.....	312
4.2. Segunda nota: «deslaborarizar» el acceso del derecho fundamental a la pensión .....	313

	<u>Pág.</u>
4.3. Tercera nota: no «deconstruir» el fin previsional de las pensiones y de las instituciones que están a cargo de su administración .....	315
4.4. Cuarta nota: reformar el sistema de pensiones desde un enfoque de las políticas sociales y con base en el diálogo social .....	316
4.5. Quinta nota: implementar una reforma «estructural» con base en un «esquema de cuatro pilares» complementarios .....	317
4.6. Sexta nota: implementar también reformas «paramétricas» y de otra índole (recaudatorios de fondos) .....	321
4.7. Séptima nota: plantear reformas viables económica y financieramente .....	322
5. Conclusiones .....	324
6. Bibliografía .....	325
CAPÍTULO 13. EL CONTRATO SINDICAL EN COLOMBIA: HACIA UNA REGULACIÓN QUE GARANTICE EL TRABAJO DECENTE, <i>Erica Florina Carmona Bayona</i> .....	327
1. Introducción .....	327
2. Características del marco regulador del contrato sindical: antecedentes....	328
3. La nueva reglamentación del contrato sindical: análisis de su objetivo y del contenido normativo en el marco de las relaciones colectivas de trabajo... 335	335
3.1. El nuevo objetivo del contrato sindical: participación sindical en la gestión de la empresa, promoción del trabajo colectivo y mecanismo generador de empleo .....	335
3.1.1. ¿Es el contrato sindical un mecanismo para la participación sindical en la gestión de la empresa? .....	336
3.1.2. ¿Es el contrato sindical un mecanismo para promocionar el trabajo colectivo y generar empleo? .....	339
3.2. Aspectos relevantes de las normas reglamentarias.....	341
3.2.1. Naturaleza jurídica del contrato sindical .....	341
3.2.2. Requisitos para la suscripción del contrato sindical.....	343
3.2.3. Obligaciones y responsabilidad del sindicato y de la parte contratante .....	346
4. Análisis del contrato sindical desde los objetivos del trabajo decente.....	348
4.1. Promoción del empleo .....	348
4.2. Protección social.....	351
4.3. Derechos fundamentales en el trabajo .....	352
4.4. Diálogo social .....	353
5. Aspectos clave para una reforma .....	354
6. Conclusiones .....	355
7. Bibliografía .....	356

	<u>Pág.</u>
CAPÍTULO 14. LA REDUCCIÓN DE LAS REMUNERACIONES DE LOS SERVIDORES PÚBLICOS EN EL ECUADOR POR LA COVID-19 Y LOS CRITERIOS DE LA OIT COMO INSTITUCIÓN INTERNACIONAL PROTECTORA DEL TRABAJO, <i>Yandry Aguayo Mendoza y Manuel Delgado Velásquez</i> .....	359
1. Introducción .....	359
2. La OIT como institución de protección de los derechos de los trabajadores .....	360
3. La OIT en tiempos de pandemia (COVID-19) y los empleados públicos en el Ecuador .....	361
4. Protección constitucional en el Ecuador en relación a los derechos de los trabajadores del servicio público .....	363
5. Vulneración de derechos constitucionales de los servidores públicos en el Ecuador .....	365
5.1. Expedición del Decreto Ejecutivo 1.053 de 19 de mayo de 2020 ....	366
5.2. Un Ministerio de Trabajo que vulnera derechos laborales .....	370
6. La justicia constitucional y la tutela a modalidades de trabajo ante terminaciones unilaterales de las mismas .....	370
7. Conclusión .....	378
 SOBRE LOS AUTORES .....	 379