

ÍNDICE GENERAL

Sumario 7

Abreviaturas 9

Introducción 11

 Importancia del tema 11

 Plan de la obra 12

PRIMERA PARTE

CONTRATO DE TRABAJO

CAPÍTULO I

CONTRATO DE TRABAJO. NOCIÓN. ELEMENTOS

1. Contrato de trabajo. Concepto. Caracteres 15

2. Elementos “esenciales” del contrato de trabajo 17

 A) Trabajo personal 18

 B) Subordinación jurídica /Poder de dirección 18

 C) Onerosidad 21

 D) Ajenidad 21

 E) Trabajo que se prolonga en el tiempo 22

3. Rasgos que caracterizan al contrato de trabajo 22

4. Indicios de la subordinación jurídica 23

 a) Órdenes e instrucciones, y control de cumplimiento de las mismas 24

 b) Control de horario 24

 c) Inserción en la organización de la empresa 24

 d) Utilización de las herramientas o equipos del dador de trabajo .. 25

 e) Lugar de desempeño del trabajo (local de la empresa) 25

 f) Uso de uniforme 25

 g) Modalidad de remuneración 25

 h) Exclusividad 26

 i) Percepción de beneficios de los trabajadores dependientes 26

 j) Aplicación de sanciones disciplinarias 26

5. Indicios de la ausencia de subordinación jurídica 27

 a) Ausencia de órdenes o directivas 27

 b) Interrumpir el trabajo para realizar otros trabajos particulares . . 28

c) No solicitar autorización para tomar el descanso anual	28
d) Utilización de vehículo propio por parte del prestador del servicio	29
e) Participación en los riesgos de la empresa	29
f) Fijación del precio del servicio de acuerdo al arancel de la profesión universitaria	29
g) Ausencia de ejercicio de potestad disciplinaria	29
h) Realizar trabajos para terceros	29
i) Ausencia de reclamo durante el tiempo en el que duró la relación	30
6. Aplicación del principio de primacía de la realidad para determinar la naturaleza de la relación	30
7. La Recomendación N° 198 de la OIT (2006)	31
8. Libertad de los contrayentes para elegir el tipo de relación que los vinculará	34
9. La prueba de la relación laboral. Inexistencia de la presunción de subordinación	35
10. ¿Cabe la figura del contrato de trabajo cuando el empleador es el Estado?	36
11. ¿La subordinación jurídica como criterio distintivo del contrato de trabajo ha sido sustituida por otros criterios? Desafíos del Derecho del Trabajo ante las nuevas modalidades de los trabajos	37

CAPÍTULO II

CONTRATO DE TRABAJO Y DISTINCIÓN CON OTRAS FIGURAS

1. Distinción del contrato de trabajo de otras figuras	39
2. Distinción del trabajo dependiente y el trabajo autónomo	40
2.1. El "encargo del servicio" no implica subordinación jurídica	40
2.2. Las "condiciones" pactadas en trabajos autónomos	40
2.3. Directivas, coordinación y control en trabajos autónomos	41
A) Directivas y coordinación de la actividad en el trabajo autónomo	41
B) Control del cumplimiento de las condiciones pactadas en el trabajo autónomo	41
3. Arrendamiento de servicios	42
3.1. Distingo con el contrato de trabajo	42
3.2. ¿El arrendamiento de servicios requiere contrato escrito?	44
3.3. Arrendamiento de servicios en el caso de profesionales universitarios. Requerimientos de la Seguridad Social. Jurisprudencia del TCA	45
4. Arrendamiento de obra	46
5. Sociedad	46
6. Mandato	47
7. Colaboración y otras figuras	47

CAPÍTULO III

CONTRATO Y RELACIÓN DE TRABAJO

Introducción	49
1. El contrato de trabajo y la relación de trabajo	49
1.1. La teoría de la relación de trabajo. Argumentos y crítica	49
1.2. La figura del contrato de trabajo. Naturaleza contractual del vínculo entre el trabajador y el empleador	52
2. Relevancia de la teoría de la relación de trabajo para determinar la naturaleza del vínculo. La primacía de la realidad	53
3. La interpretación del contrato de trabajo y la teoría de la relación de trabajo	54

CAPÍTULO IV

ESPECIALIDAD Y AUTONOMÍA DEL CONTRATO DE TRABAJO

1. Particularismos del contrato de trabajo. Diferencias con el contrato civil	57
2. Aplicación de conceptos propios del contrato de trabajo en contratos civiles	59
3. Especialidad y autonomía del contrato de trabajo	60

CAPÍTULO V

DERECHOS DEL EMPLEADOR DE ORGANIZACIÓN
Y DIRECCIÓN DE LA EMPRESA

1. Derechos del empleador de organización y dirección de la empresa. Concepto. Fundamento	65
2. Alcance del derecho de dirección	68
A) Órdenes acerca del trabajo y de otros deberes a cargo del trabaja- dor	70
a) Modo, tiempo y el lugar de la prestación	70
b) Conducta en la empresa y otros deberes	70
c) Seguridad e higiene en el trabajo	71
d) Uso de bienes proporcionados por la empresa	71
B) Control del cumplimiento de la prestación y de otros deberes ...	71
C) Control del uso de los bienes proporcionados por la empresa	71
3. Jus variandi	71
4. Poder disciplinario	72
5. Límites del derecho de dirección del empleador	72
5.1. Los derechos fundamentales de la persona del trabajador como límite a los poderes del empleador y los límites que surgen del contrato de trabajo	72
5.2. Criterios para precisar los límites del derecho de dirección del empleador	73

a) Justificación. Razonabilidad	73
b) Proporcionalidad	74
c) No discriminación	74
d) Buena fe	74
5.3. Límites en las órdenes y en los controles, y en otras facultades que derivan del derecho de dirección	74
5.3.1. Límites en las órdenes	74
A) Tareas de la categoría laboral	74
B) Trabajo ilícito o contrario a la moral	75
C) Trabajo que pone en peligro la integridad física del trabajador o la de un compañero de trabajo	75
D) Derechos de la persona del trabajador y deber del empleador de protección del trabajador ante el daño que pueda sufrir en el ambiente de trabajo	75
5.3.2. Límites en los controles	76
a) Registros	77
b) Cámaras de vigilancia	77
c) Pruebas de alcohol y otras drogas	77
d) Uso del correo electrónico	78
e) Solicitud de datos personales	78
5.3.3. Límites del jus variandi	79
5.3.4. Límites del poder disciplinario	79
5.4. Límites del derecho de dirección en la ley N° 18.561 de acoso sexual	79
6. Abuso del derecho de dirección	80
6.1. Responsabilidad del empleador por daños	80
6.2. Defensas del trabajador	80

CAPÍTULO VI

LOS DERECHOS FUNDAMENTALES DE LA PERSONA Y EL CONTRATO DE TRABAJO

1. Derechos fundamentales de la persona del trabajador y contrato de trabajo. Los derechos fundamentales de la persona como límite a los poderes del empleador	83
2. Aplicación de la Constitución a las relaciones entre particulares (eficacia horizontal de la Constitución). Aplicación a la relación entre el trabajador y el empleador	85
3. Los derechos y deberes del trabajador y del empleador que surgen de la naturaleza del contrato de trabajo y la protección de la persona del trabajador	88
4. Colisión derechos fundamentales. Derechos de la persona del trabajador y derecho de dirección del empleador	89
5. Vigencia de los derechos fundamentales de la persona del trabajador en el ámbito del contrato y la relación de trabajo	92
5.1. Libertad religiosa. Derecho a no ser discriminado por religión ..	92

5.2. Libertad de expresión de pensamiento	93
5.3. Derecho a la imagen	96
5.4. Derecho a que se respete la carrera profesional	99
5.5. Dignidad, intimidad, vida privada	99

SEGUNDA PARTE

DERECHOS Y OBLIGACIONES DE LAS PARTES DEL CONTRATO DE TRABAJO

CAPÍTULO I

DERECHOS Y OBLIGACIONES DE LAS PARTES DEL CONTRATO DE TRABAJO PLANTEO DEL TEMA

Introducción	103
1. La obligación principal de cada una de las partes del contrato de trabajo	103
2. Las obligaciones de las partes que surgen de la naturaleza del contrato de trabajo. Su carácter obligatorio sin norma expresa	104
3. Las obligaciones que deben ser cumplidas por el trabajador y por el empleador. Buena fe. Diligencia. Trato respetuoso. Lealtad. Colaboración	105
4. La obligación de buena fe y su relevancia en el contrato de trabajo ..	106
5. Las obligaciones de las partes del contrato de trabajo en el derecho uruguayo	106
6. Las obligaciones de las partes que se mantienen fuera del horario y del lugar de trabajo, y durante las suspensiones del contrato de trabajo	107
7. El incumplimiento contractual	108

CAPÍTULO II

LA OBLIGACIÓN DE OBRAR DE BUENA FE EN EL CONTRATO DE TRABAJO

Introducción	109
1. Importancia de la buena fe en el contrato de trabajo	109
2. La buena fe como deber de conducta aplicable al trabajador y al empleador	111
3. Concepto de buena fe. Concepto jurídico indeterminado. Rasgos de este deber	112
4. La obligación "particular" de buena fe que el contrato de trabajo impone a las partes	113
5. Ductilidad de la buena fe. Reconocimiento de derechos no previstos en la norma	115
6. Buena fe, diligencia del buen padre de familia y razonabilidad	115

7.	La buena fe en el contrato de trabajo	116
7.1.	La buena fe como fundamento de algunas obligaciones específicas de las partes del contrato de trabajo	116
A)	Obligaciones "específicas" del trabajador que se fundan en la buena fe	117
B)	Obligaciones "específicas" del empleador que se fundan en la buena fe	117
7.2.	La buena fe como obligación particular a cargo del trabajador y del empleador	118
7.3.	La buena fe como límite a los poderes del empleador	118
A)	Poder de dirección	118
B)	Poder disciplinario	119
C)	Jus variandi	119
7.4.	La buena fe en la configuración del incumplimiento contractual	120
A)	Incumplimiento del empleador	120
B)	Incumplimiento del trabajador	121
7.5.	La buena fe en la integración e interpretación del contrato de trabajo	121
8.	La teoría de los actos propios y el contrato de trabajo	122
9.	La buena fe en la etapa precontractual	124
10.	La buena fe luego de la extinción del contrato de trabajo	124

CAPÍTULO III

LA DILIGENCIA DEL BUEN PADRE DE FAMILIA EN EL CONTRATO DE TRABAJO

Introducción	127
1. El concepto de “diligencia del buen padre de familia” en el derecho común	127
2. Aplicación del concepto de “diligencia del buen padre de familia” en el ámbito del contrato de trabajo	129
3. Buen padre de familia, buena fe y razonabilidad	130
3.1. Buen padre de familia y buena fe	131
3.2. Buen padre de familia y razonabilidad	131
4. El deber de diligencia del trabajador	132
4.1. Concepto	132
4.2. Incumplimiento del deber de diligencia del trabajador	133
5. El deber de diligencia del empleador	134

CAPÍTULO IV

LAS OBLIGACIONES DEL TRABAJADOR

Introducción	137
1. Ejecutar el trabajo	138
1.1. Ejecutar el trabajo con la diligencia del buen padre de familia y con buena fe	140

1.1.1. Incumplimiento	141
1.1.2. Alcohol y otras drogas en el lugar de trabajo	142
1.2. Ejecutar el trabajo en el horario, lugar y categoría profesional pactados	145
A) En el horario y en el lugar convenido	145
B) En la categoría profesional en la cual fue contratado el trabajador	147
1.3. En forma personal	148
1.4. Subordinada	148
2. Obediencia	148
2.1. Concepto. Alcance	148
2.2. Límites	149
3. Fidelidad	150
3.1. Concepto. Alcance	150
3.2. Incumplimiento	151
3.3. Particularismos de algunas obligaciones que derivan de la obligación de fidelidad	152
3.3.1. No realizar concurrencia desleal al empleador	152
– Incumplimiento contractual	153
– Los pactos de no concurrencia después del cese de la relación laboral	153
3.3.2. No revelar secretos ni información confidencial	153
– Incumplimiento contractual	154
3.3.3. Prohibición de recibir regalos o beneficios de terceros	155
3.3.4. No realizar actos que dañen o desprestigien al empleador	155
4. Colaboración	155
4.1. Concepto	155
4.2. Alcance	157
4.3. Incumplimiento	157
5. Trato respetuoso al empleador, jefes y compañeros de trabajo	157
5.1. Concepto. Alcance	157
5.2. Obligación de trato respetuoso y nuevas tecnologías	158
6. Buena fe	158

CAPÍTULO V

LAS OBLIGACIONES DEL EMPLEADOR

Introducción	161
1. Pagar el salario	162
2. Dar ocupación efectiva	164
3. Facilitar la ejecución del trabajo. Proporcionar las herramientas y los materiales	165
4. Respetar la dignidad, intimidad y vida privada del trabajador	165
4.1. Respetar la dignidad, la intimidad y la vida privada del trabajador	165
4.2. Derechos fundamentales de la persona y derechos contractuales	166

4.3. Requerimiento de mayor protección de los derechos de la persona del trabajador ante los adelantos tecnológicos	168
4.4. Proyecciones de la obligación de respetar la dignidad, intimidad y vida privada del trabajador	168
4.4.1. Obligación del empleador de trato respetuoso al trabajador	169
4.4.2. Prohibición de ejercer violencia o acoso	169
4.4.3. Controles personales	170
4.4.4. Aspecto físico del trabajador	171
4.4.5. Protección de datos personales	172
4.4.6. Examen médico. Test psicológico. Otras pruebas	175
4.4.7. Cámaras de vigilancia	176
4.4.8. Correo electrónico	176
4.5. Obligación de protección de la dignidad, intimidad y vida privada del trabajador	177
5. Protección del trabajador ante el daño que pueda sufrir en el ambiente de trabajo. Prevención del daño	177
5.1. Protección de la vida y salud. Obligación contractual de seguridad	179
5.2. Protección de la dignidad del trabajador. No discriminación. Moralidad del ambiente de trabajo	180
5.3. La obligación de prevención del acoso moral como obligación contractual	181
5.4. Protección de los bienes del trabajador	182
5.5. Límites de la obligación de protección	182
6. Diligencia. Colaboración. Lealtad	183
7. Buena fe	183
8. Formación profesional	184

CAPÍTULO VI

LOS DERECHOS SOBRE LAS INVENCIONES EN EL TRABAJO

1. Las invenciones en el trabajo	189
2. Derechos del trabajador y del empleador respecto de las invenciones realizadas en el trabajo	190

CAPÍTULO VII

OBLIGACIONES DE LAS PARTES FUERA DEL HORARIO Y DEL LUGAR DE TRABAJO

1. Obligaciones de las partes fuera del lugar y del horario de trabajo ...	193
2. Acoso fuera del horario y del lugar de trabajo	194
3. La vida privada del trabajador y las obligaciones del contrato de trabajo	195

CAPÍTULO VIII

OBLIGACIONES DE LAS PARTES DURANTE LAS SUSPENSIONES DEL CONTRATO DE TRABAJO

1. Obligaciones de las partes durante las suspensiones del contrato de trabajo	197
2. Obligaciones del trabajador durante el goce de licencia	198
3. Obligaciones del trabajador durante el seguro de desempleo	198

TERCERA PARTE

EL INCUMPLIMIENTO DEL CONTRATO DE TRABAJO

CAPÍTULO I

EL INCUMPLIMIENTO DEL CONTRATO DE TRABAJO

1. El incumplimiento en el contrato de trabajo	201
a) Poder disciplinario del empleador	202
b) Extinción del contrato de trabajo	202
2. Diferencias con el incumplimiento en el contrato civil	204
3. El incumplimiento en el contrato de trabajo de duración indefinida ..	205
3.1. Incumplimiento del trabajador	205
3.2. Incumplimiento del empleador	206
4. El incumplimiento en el contrato de trabajo de duración determinada	206
4.1. Incumplimiento del trabajador	207
4.2. Incumplimiento del empleador	207

CAPÍTULO II

INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL DEL EMPLEADOR

1. El incumplimiento del empleador de sus obligaciones	209
2. Defensas del trabajador ante el incumplimiento contractual del empleador	209
2.1. Solicitar el cumplimiento de la obligación patronal	210
2.2. Despido indirecto	210
2.3. Despido indirecto e indemnización del daño moral	212
2.4. Reparación del daño ocasionado durante la relación laboral	213
2.5. Despido abusivo o especialmente injustificado	214

CAPÍTULO III

INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL DEL TRABAJADOR

1. El incumplimiento del trabajador de sus obligaciones	217
2. Aplicación de sanciones disciplinarias en caso de incumplimiento del trabajador	217

2.1. Poder disciplinario. Concepto	217
2.2. Límites del poder disciplinario	218
3. Despido por notoria mala conducta	219
3.1. Notoria mala conducta. Concepto	219
3.2. Algunas situaciones consideradas notoria mala conducta por la jurisprudencia	222
3.3. Situaciones que no configuraron notoria mala conducta	225
4. ¿Responsabilidad del trabajador por daños provenientes de su incum- plimiento contractual?	225
BIBLIOGRAFÍA	227
ÍNDICE ANALÍTICO	237