

LILIANA HEBE LITTERIO

**EL TRABAJO DE
LAS MUJERES**

Las normas, la jurisprudencia y la realidad

Prólogo de
MARIO E. ACKERMAN

RUBINZAL - CULZONI EDITORES
Talcahuano 442 - Tel. (011) 4373-0544 - C1013AAJ Buenos Aires
Salta 3464 - Tel. (0342) 401-9300 - S3000CMV Santa Fe

ÍNDICE SUMARIO

<i>Prólogo</i> , por MARIO E. ACKERMAN	9
PALABRAS PREVIAS	13
INTRODUCCIÓN	21

PRIMERA PARTE LA IGUALDAD

CAPÍTULO I TRATO IGUALITARIO

1. Visión general	29
2. La igualdad de trato en los instrumentos internacionales con jerarquía constitucional	30
3. El trato igualitario en los Convenios de la OIT	36
3.1. A través de la intervención del Estado	36
3.2. A través de la negociación colectiva	42
4. La igualdad de trato en otros instrumentos internacionales	47
4.1. Declaraciones y plataformas de acción mundiales	47
4.2. Consensos regionales	53
5. ONU Mujeres	57
6. La igualdad de trato en las normas nacionales	59
7. Reflexión	63

SEGUNDA PARTE
EL TRABAJO FEMENINO

CAPÍTULO II

LA REGULACIÓN ESPECIAL DE LA
LEY DE CONTRATO DE TRABAJO

1. Los fundamentos de la especialidad de la regulación	67
2. Los fundamentos de la restricción a la especialidad de la regulación	72
3. El criterio de la LCT	77
4. Los criterios de la negociación colectiva	79
5. Reflexión	81

CAPÍTULO III

LA MISMA EDAD MÍNIMA Y CAPACIDAD

1. La capacidad laboral plena	83
2. La capacidad laboral limitada de los adolescentes	85
2.1. Interpretación armónica de las normas laborales con las del Código Civil y Comercial	85
2.2. Autorización para trabajar	89
3. Reflexión	90

CAPÍTULO IV

DESCANSO AL MEDIODÍA Y PROHIBICIÓN
DEL TRABAJO A DOMICILIO

1. El descanso al mediodía	91
1.1. Fundamentos de un descanso innecesario	91
1.2. Trabajadoras comprendidas	92
1.3. Ausencia de remuneración	93
1.4. Reducción, supresión o fraccionamiento del descanso	94
1.5. Falta de otorgamiento del descanso	97

2. La prohibición del trabajo a domicilio	97
3. Reflexión	99

CAPÍTULO V

PROHIBICIÓN DE REALIZAR CIERTAS TAREAS

1. Fundamento y anacronismo de la prohibición	101
2. Conceptualización y determinación de las tareas prohibidas	104
3. Consecuencias del incumplimiento de la prohibición	111
4. Reflexión	112

CAPÍTULO VI

PROTECCIÓN EN MATERIA DE ACCIDENTES
Y ENFERMEDADES DEL TRABAJO

1. Consideraciones previas	113
2. La violación de lo prohibido	114
3. La presunción <i>iusuris et de iure</i>	116
4. La presunción <i>iusuris tantum</i>	119
5. Reflexión	120

TERCERA PARTE

RESPONSABILIDADES FAMILIARES.
MATERNIDAD, PATERNIDAD Y MATRIMONIO

CAPÍTULO VII

TRATO IGUALITARIO Y
RESPONSABILIDADES FAMILIARES

1. Consideración general	123
2. Las normas internacionales	124

3. Roles igualitarios de la mujer y el varón	131
4. Nuevas estructuras familiares	133
5. Reflexión	137

CAPÍTULO VIII

COMPATIBILIZACIÓN DE LAS RESPONSABILIDADES FAMILIARES Y LABORALES

1. La necesidad de adoptar medios de conciliación	139
2. Tipos de filiación	142
3. Tipos de licencias	144
3.1. Presentación	144
3.2. Licencia por maternidad y por paternidad biológica	145
3.3. Licencia por maternidad y por paternidad adoptiva	145
3.4. Licencia parental	145
3.5. Licencia por causa de fuerza mayor por motivos familiares urgentes	146
3.6. Licencia por cuidado o por enfermedad de hijo	147
4. El rol fundamental de la seguridad social	147
5. Las responsabilidades familiares en la negociación colectiva	149
6. Las responsabilidades familiares en las prácticas empresarias	154
7. Reflexión	155

CAPÍTULO IX

PROTECCIÓN ESPECIAL DE LA MATERNIDAD

1. Consideración general	157
2. La protección en los instrumentos internacionales	158
3. La protección en las normas nacionales	162
4. Reflexión	162

CAPÍTULO X

NOTIFICACIÓN Y CONOCIMIENTO DEL EMBARAZO Y DEL NACIMIENTO

1. Comunicación. Conocimiento	163
2. Certificado médico o comprobación del estado de embarazo	170
3. Comunicación de la interrupción del embarazo y del nacimiento	176
4. Reflexión	177

CAPÍTULO XI

LICENCIA POR MATERNIDAD

1. Prohibición de trabajar	179
2. Características de la licencia	181
3. Reglas prácticas para la percepción de la asignación familiar por maternidad	182
4. Licencia y asignación familiar por nacimiento con síndrome de Down	185
5. El supuesto de adopción	185
6. El tratamiento de fertilización asistida	189
7. Licencia por enfermedad derivada del embarazo o parto	190
8. Licencia por maternidad de las trabajadoras agrarias	193
9. Licencia por maternidad de las trabajadoras de casas particulares	195
9.1. Peculiaridades de la relación laboral	195
9.2. Régimen normativo de la licencia	197
10. Licencias en los convenios colectivos de trabajo	199
11. Licencias en las prácticas empresariales	202
12. Reflexión	204

CAPÍTULO XII
LICENCIA POR PATERNIDAD

1. Justificación	205
2. Régimen de la LCT	209
3. Régimen agrario	212
4. Régimen del personal de casas particulares	212
5. El supuesto de adopción	213
6. Las licencias en los convenios colectivos de trabajo	214
7. Las licencias en las prácticas empresariales	215
8. La necesidad de cambios	216
9. Reflexión	219

CAPÍTULO XIII
LICENCIAS POR MATERNIDAD Y PATERNIDAD
EN SITUACIONES ESPECIALES

1. Filiación por reproducción humana asistida	221
1.1. Consideraciones generales	221
1.2. La gestante y el varón aportan el material genético	223
1.3. La gestante y el varón no aportan el material genético	223
1.4. La gestante y otra mujer	224
1.5. Tres padres	226
2. La gestación por sustitución	229
2.1. Utilización de la técnica	229
2.2. El varón y la mujer comitentes y la gestante	233
2.3. Dos mujeres comitentes y la gestante	237
2.4. Dos varones comitentes y la gestante	238
3. La identidad de género	241
3.1. Personas transgénero	241
3.2. Tránsito del género masculino al femenino	243
3.3. Tránsito del género femenino al masculino	244
4. Reflexión	245

CAPÍTULO XIV
ESTABILIDAD DE LA MUJER EN EL EMPLEO

1. Alcances de la estabilidad	247
2. Presunción legal	253
2.1. Condiciones generales del funcionamiento y del derecho a la estabilidad	253
2.2. Prueba en contrario de la presunción	258
2.3. Funcionamiento en supuestos especiales	259
2.3.1. Interrupción del embarazo	259
2.3.2. Despido indirecto	261
2.3.3. Adopción	263
3. Despido durante el período de estabilidad	264
3.1. Comunicación de la causal	264
3.2. Justificación	265
3.3. Fuerza mayor y falta o disminución de trabajo	270
3.4. Reestructuración	271
3.5. Cese de la actividad de la empleadora	271
3.6. Vencimiento del contrato a plazo fijo	272
4. Preaviso durante el período de protección	272
5. Indemnización agravada	274
5.1. Carácter	274
5.2. Monto, cálculo y supuestos de procedencia	275
5.3. Acumulación e intangibilidad	280
6. Estabilidad de las trabajadoras agrarias	283
7. Estabilidad de las trabajadoras de casas particulares	285
8. Reflexión	286

CAPÍTULO XV
ESTABILIDAD DURANTE EL PERÍODO DE PRUEBA

1. Consideraciones previas	287
2. Alternativas en torno a la presunción y la indemnización legal	288
3. Reflexión	298

CAPÍTULO XVI

DISTINTAS SITUACIONES DESPUÉS DE LA LICENCIA POSMATERNIDAD. REINGRESO. RESCISIÓN. EXCEDENCIA

1. Opciones de la mujer	301
2. Requisitos para ejercer las opciones	302
3. Opción por el reingreso al empleo	304
4. Opción por la rescisión de la relación de trabajo	306
4.1. Expresa	306
4.2. Tácita	307
4.3. Compensación por tiempo de servicios	311
4.3.1. Naturaleza jurídica	311
4.3.2. Monto	313
5. Opción por la excedencia	315
5.1. Estado y situación de excedencia	315
5.2. Nacimiento de un hijo o cuidado de un hijo menor enfermo	318
5.3. Comunicación, plazos y repetición de la excedencia	323
5.4. Formalización de un nuevo contrato	325
5.5. Enfermedad inculpable	326
5.6. Vacaciones	327
5.7. Extinción de la relación	327
6. Reflexión	329

CAPÍTULO XVII

POSIBLES SITUACIONES DESPUÉS DE LA EXCEDENCIA. REINGRESO. RESCISIÓN

1. Opciones de la mujer	331
2. Reingreso al empleo	331
3. Rescisión del vínculo laboral por decisión de la trabajadora	333
3.1. Renuncia expresa	333
3.2. Abandono de la relación laboral	334
3.3. Despido indirecto	335

4. Rescisión del vínculo laboral por iniciativa del empleador	336
4.1. Negativa al reingreso sin causa justificada	336
4.2. Negativa al reingreso con causa justificada	336
4.2.1. Imposibilidad de reintegrar a la trabajadora	339
4.2.2. Procedencia del preaviso	340
5. Reflexión	340

CAPÍTULO XVIII

LACTANCIA Y SALAS MATERNALES

1. El contacto con el niño	341
2. Frecuencia, duración y remuneración de los descansos	342
3. Salas maternales y guarderías	346
3.1. Habilitación	346
3.2. Falta de reglamentación	347
3.3. Condiciones de funcionamiento	353
3.4. Naturaleza no salarial	355
3.5. Centros de Desarrollo Infantil	357
3.6. Lactarios	358
4. La lactancia en los convenios colectivos	359
5. Extinción del contrato por causas vinculadas a la lactancia	360
6. Reflexión	362

CAPÍTULO XIX

PROTECCIÓN DEL MATRIMONIO

1. Fundamento	365
2. Alcances de la sanción de nulidad	366
3. Presunción legal	367
3.1. Requisitos	367
3.1.1. Acreditación de la celebración del matrimonio	368

3.1.2. Notificación del matrimonio y conocimiento por el empleador	371
3.1.3. Extensión del período de sospecha	374
3.2. Despido sin causa o sin prueba de la causa	376
3.2.1. Justa causa	377
3.2.2. Fuerza mayor y falta o disminución de trabajo	378
3.2.3. Reestructuración empresarial	378
3.2.4. Quiebra de la empresa	379
3.2.5. Cambio del lugar de trabajo	379
3.2.6. Despido indirecto	380
3.3. Consecuencia de la operatividad de la presunción	381
4. Preaviso durante el período de protección	381
5. Aplicación de la protección a los trabajadores varones	382
6. Aplicación de la protección a los matrimonios integrados por personas de igual sexo o género	389
7. Aplicación de la protección a los integrantes de uniones convivenciales	393
8. Aplicación de la protección a los trabajadores agrarios y de casas particulares	397
9. Reflexión	398

CUARTA PARTE
LAS VIOLENCIAS LABORALES

CAPÍTULO XX

PROTECCIÓN INTEGRAL DE LA LEY 26.485 EN MATERIA LABORAL

1. Contexto y finalidad de la ley 26.485	401
2. La violencia	405
3. Los tipos y las modalidades de violencia	405
4. Reflexión	408

CAPÍTULO XXI
DISCRIMINACIÓN PRECONTRACTUAL Y CONTRACTUAL

1. Grupos de casos de violencia laboral	409
2. Discriminación en la etapa preocupacional	410
3. Discriminación en la etapa ocupacional	419
4. Reflexión	422

CAPÍTULO XXII
DISCRIMINACIÓN SALARIAL

1. Derecho a igual remuneración	425
2. Remuneraciones menores	428
3. Menor cantidad de horas de trabajo y puestos de menores ingresos	434
4. Privación de adicionales	435
5. Reflexión	439

CAPÍTULO XXIII
ACOSOS. MORAL Y SEXUAL

1. Consideración general	441
2. Acoso moral	442
2.1. Características	445
2.2. Tipos	448
2.3. Reconocimiento judicial	455
3. Acoso sexual	455
3.1. Características	458
3.2. Tipos	460
3.3. Reconocimiento judicial	465
4. Denuncias en sede administrativa	468
5. Reflexión	468

CAPÍTULO XXIV

TRATA DE PERSONAS Y COMERCIO SEXUAL

1. Consideraciones previas sobre la trata de personas.....	469
2. Perspectiva penal.....	471
3. Inmigración internacional e interna.....	481
4. El negocio del sexo.....	486
5. La trata como instrumento del negocio en los hechos.....	488
5.1. Las víctimas.....	488
5.2. La compra, venta y reventa de mujeres, adolescentes y niñas.....	490
5.3. El <i>delivery</i> de mujeres, adolescentes y niñas.....	492
5.4. Las redes que operan a través de la Red.....	492
5.5. Las unidades de "trabajo".....	493
5.6. El reclutamiento, el ablandamiento y la explotación de mujeres, adolescentes y niñas.....	495
5.7. Los embarazos de mujeres, adolescentes y niñas.....	497
5.8. El círculo inagotable de delitos.....	498
6. El turismo sexual.....	500
7. La violencia mediática y los avisos de oferta sexual.....	502
8. Perspectiva laboral.....	507
8.1. La prostitución.....	507
8.1.1. Criterios sobre el carácter de la prestación de servicios sexuales.....	507
8.1.2. Ilícitud del objeto del contrato de prostitución.....	510
8.1.2.1. Enfoque del objeto inmoral del contrato de trabajo a la luz de la LCT.....	510
8.1.2.2. Las "trabajadoras" sexuales y los servicios sexuales.....	514
8.1.3. El sistema interno de controles y multas en los locales comerciales.....	523
8.2. Las mujeres víctimas y explotadoras.....	524
8.3. Los lugares públicos y privados de comercio sexual.....	527
8.4. La actividad de las "alternadoras".....	530
8.4.1. La figura "alternadora".....	530
8.4.2. Las normas locales.....	532

8.5. Las variantes modernas de las agencias de servicios sexuales.....	540
8.6. Los resarcimientos económicos.....	541
9. El trabajo después del rescate.....	542
10. Vías de acción.....	544
11. Reflexión.....	551

CAPÍTULO XXV

TRABAJO FORZOSO Y TRATA DE PERSONAS

1. Consideraciones previas.....	553
2. Perspectiva penal.....	554
3. Inmigración internacional e interna.....	556
4. Perspectiva laboral.....	556
4.1. Trabajo forzoso versus trabajo decente.....	556
4.2. Explotación laboral versus informalidad laboral.....	561
4.3. Trabajo forzoso en talleres textiles clandestinos.....	565
4.3.1. La llegada de los extranjeros a los talleres.....	565
4.3.2. Las deplorables condiciones de trabajo y de vida.....	568
4.3.3. El sistema interno de controles y multas.....	574
4.3.4. Producción tercerizada. Responsabilidad solidaria. LCT y ley 12.713.....	575
4.4. Trabajo forzoso en el agro.....	582
4.5. Trabajo forzoso en fábricas, venta ambulante y comercios.....	586
4.6. Trabajo forzoso en casas particulares.....	588
5. Los resarcimientos económicos.....	590
5.1. Los tribunales competentes y los contenidos de los reclamos.....	590
5.2. La actuación administrativa y judicial.....	594
6. El trabajo después del rescate.....	597
6.1. Las decisiones penales.....	597
6.2. Las tareas coadyuvantes.....	602
7. Líneas de acción.....	606
8. Reflexión.....	608

**CAPÍTULO XXVI
PROCEDIMIENTO JUDICIAL**

1. Características del proceso instrumentado por la ley 26.485	611
2. La prueba y la carga de la prueba	616
3. La reparación de los daños y perjuicios.	619
4. Reflexión	623

**CAPÍTULO XXVII
LAS POLÍTICAS PÚBLICAS Y LA NEGOCIACIÓN
COLECTIVA EN EL CONTEXTO DE LA LEY 26.485**

1. Líneas de acción consensuadas internacionalmente	625
2. La estructura pública diseñada para luchar contra la violencia.	628
2.1. Las previsiones de la ley 26.485.	628
2.2. Las medidas adoptadas antes y después de la ley 26.485	630
3. Los informes sobre la eficacia o no de la estructura pública diseñada.	637
4. El lugar de la violencia en la negociación colectiva	651
5. Reflexión	654

**CAPÍTULO XXVIII
LOS TRABAJADORES MENORES, VARONES,
HOMOSEXUALES Y TRANSGÉNERO FRENTE
A LA LEY 26.485 DESTINADA A LA MUJER**

1. Discriminación, acosos, explotación sexual, laboral y trata	657
2. Los niños y los adolescentes	658
3. Los varones adultos	659
4. Los trabajadores homosexuales y transgénero	660
5. Reflexión	660

**QUINTA PARTE
LOS CUPOS Y LAS EDADES**

**CAPÍTULO XXIX
EL CUPO SINDICAL Y CONVENCIONAL**

1. Tratamiento diferencial de mujeres y varones.	665
2. Participación en los cargos electivos y representativos de las asociaciones sindicales.	666
3. Participación en las unidades de negociación colectiva	674
4. La participación en los hechos.	678
5. Reflexión	685

**CAPÍTULO XXX
LA EDAD JUBILATORIA**

1. La diferencia entre mujeres y varones.	687
2. Consecuencias de la diferencia respecto de la mujer	687
3. La diferencia de edad desde la perspectiva del varón	691
4. Reflexión	692
ESPACIO PARA UNA REFLEXIÓN FINAL	693