

ORDENACIÓN JURÍDICA DEL TRABAJO DE LOS MENORES: LA PERSPECTIVA DEL DERECHO ESPAÑOL

Rafael Sastre Ibarreche
(Universidad de Salamanca)

“En la corta del Filón Sur estaban desmochando terrenos, junto a los hombres faenaban numerosas barcaleadoras y niños. Mujeres y también niños, sí. A ellos los empleaban en diversas faenas, a veces, por su tamaño, los utilizaban para entrar en túneles angostos, por los que el cuerpo de un hombre no pasaba. Cuando era pequeña habría unos trescientos niños trabajando, pero antes fueron muchos más (...) Al total de mano de obra lo denominaban «fuerza de sangre empleada»” (Juan Cobos Wilkins, *El corazón de la tierra*)

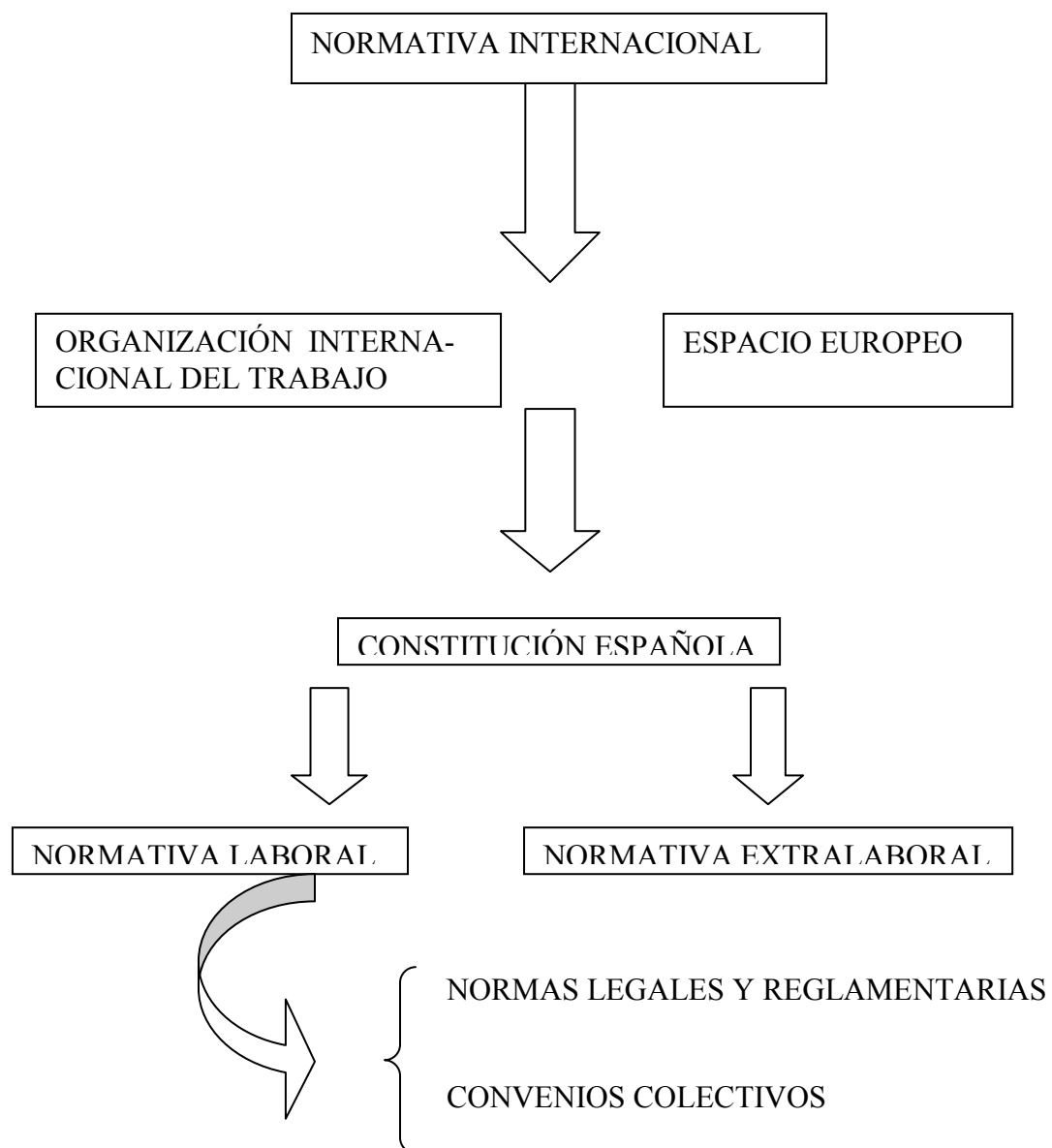
- Ley de 24 de julio de 1873, regularizando el trabajo en los talleres y la instrucción en las escuelas de los niños obreros de ambos sexos
- Ley de 26 de julio de 1878, sobre trabajos peligrosos de los niños
- Ley de 13 de marzo de 1900, fijando las condiciones de trabajo de las mujeres y de los niños
- RD de 25 de mayo de 1900, sobre escuelas para obreros menores en las fábricas y talleres
- RD de 13 de noviembre de 1900, que aprueba el Reglamento para la aplicación de la Ley de 13 de marzo de 1900, acerca del trabajo de mujeres y niños
- RD de 26 de junio de 1902, sobre jornada de trabajo de mujeres y niños
- RD de 25 de enero de 1908, sobre industrias y trabajos que se prohíben total o parcialmente a los niños y a las mujeres menores de edad
- RD de 18 de noviembre de 1908, sobre trabajo a bordo de los menores de catorce años

I.- ALGUNAS IDEAS DE PARTIDA

a) La regulación del trabajo infantil como origen del Derecho del Trabajo. Intervención normativa del Estado basada en razones de orden público y de protección de las *medias fuerzas*. No perturbación de los esquemas liberales no intervencionistas.

b) Idea de la dispersión de normas sobre el trabajo de menores en el caso del Derecho español, a diferencia de otros ordenamientos (no estatuto jurídico-laboral del menor).

II.- PRINCIPALES NORMAS APLICABLES



A) Derecho comunitario:

a) Constitución Europea

- b) Carta comunitaria de los derechos sociales fundamentales
- c) Directiva 94/33
- d) Directiva 2000/78

B) Derecho español:

- a) Estatuto de los Trabajadores
- b) Ley de Prevención de Riesgos Laborales
- c) Ley de Infracciones y Sanciones en el Orden Social
- d) Dto. de 26 de julio de 1957
- e) RD 1435/1985; RD 1561/1995; RD 488/1998

CONSTITUCIÓN EUROPEA

Tratado por el que se establece una Constitución para Europa.

Bruselas, 13 de octubre de 2004 (OR.fr.)

Conferencia de los representantes de los Gobiernos de los Estados miembros (CIG 87/1/04 REV 1)

Art. I-3 Objetivos de la Unión

(...) La Unión ... fomentará ... la protección de los derechos del niño

Título II (De los derechos fundamentales y de la ciudadanía de la Unión)

Carta de los Derechos Fundamentales→ parte II

Adhesión al Convenio Europeo para la protección de los Derechos Humanos y de las Libertades Fundamentales (art. I-9)

Art. II-74→ dº a la educación Art. II-75→ libertad profesional y dº a trabajar

Art. II-80→ igualdad Art. II-81→ no discriminación

Art. II-84→ derechos del niño

1.- Los niños tienen derecho a la protección y a los cuidados necesarios para su bienestar. Podrán expresar su opinión libremente. Ésta será tenida en cuenta para los asuntos que les afecten, en función de su edad y madurez.

2.- En todos los actos relativos a los niños llevados a cabo por autoridades públicas o instituciones privadas, el interés superior del niño constituirá una consideración primordial.

(...)

Art. II-92→ Prohibición del trabajo infantil y protección de los jóvenes en el trabajo

Se prohíbe el trabajo infantil. La edad mínima de admisión al trabajo no podrá ser inferior a la edad en que concluye el periodo de escolaridad obligatoria, sin perjuicio de disposiciones más favorables para los jóvenes y salvo excepciones limitadas.

Los jóvenes admitidos a trabajar deberán disponer de condiciones de trabajo adaptadas a su edad y estar protegidos contra la explotación económica o contra

cualquier trabajo que pueda ser perjudicial para su seguridad, su salud, su desarrollo físico, psíquico, moral o social, o que pueda poner en peligro su educación.

CARTA COMUNITARIA DE LOS DERECHOS SOCIALES FUNDAMENTALES

Protección de los niños y de los adolescentes

23. Sin perjuicio de disposiciones más favorables para los jóvenes, en especial las que garanticen, mediante la formación, su inserción profesional, la edad mínima de admisión al trabajo debe fijarse en 16 años.

24. Todo joven mayor de 16 años que ejerza un empleo debe percibir una retribución equitativa.

25. Deben adoptarse las medidas necesarias para adecuar las normas del Derecho del trabajo aplicables a los jóvenes trabajadores, de manera que satisfagan las exigencias de su desarrollo y las necesidades de su formación profesional.

Además, los jóvenes deben beneficiarse, durante un periodo de dos años como mínimo, al final de la escolaridad obligatoria, de una formación profesional inicial con objeto de adaptarse a las exigencias de su vida profesional futura; tal formación debe tener lugar, para los jóvenes trabajadores, durante la jornada de trabajo.

26. A menos que alguna disposición legal o convencional lo permita, ningún joven trabajador de menos de 18 años puede trabajar más de 40 horas semanales, quedando prohibido el trabajo nocturno.

CARTA SOCIAL EUROPEA

Art. 7

ESTATUTO DE LOS TRABAJADORES

Art. 6. *Trabajo de los menores.*- 1. Se prohíbe la admisión al trabajo a los menores de dieciséis años.

2. Los trabajadores menores de dieciocho años no podrán realizar trabajos nocturnos ni aquellas actividades o puestos de trabajo que el Gobierno, a propuesta del Ministerio de Trabajo y Seguridad Social, previa consulta con las organizaciones sindicales más representativas, declare insalubres, penosos, nocivos o peligrosos, tanto para su salud como para su formación profesional y humana.

3. Se prohíbe realizar horas extraordinarias a los menores de dieciocho años.

4. La intervención de los menores de dieciséis años en espectáculos públicos sólo se autorizará en casos excepcionales por la autoridad laboral, siempre que no suponga peligro para su salud física ni para su formación profesional y humana; el permiso deberá constar por escrito y para actos determinados.

Art. 7. *Capacidad para contratar.*- Podrán contratar la prestación de su trabajo: (...)

b) Los menores de dieciocho y mayores de dieciséis años, que vivan de forma independiente, con consentimiento de sus padres o tutores, o con autorización de la persona o institución que les tenga a su cargo.

Si el representante legal de una persona de capacidad limitada la autoriza expresa o tácitamente para realizar un trabajo, queda ésta también autorizada para ejercitar los derechos y cumplir los deberes que se derivan de su contrato y para su cesación.

Art. 69. *Elección*.- 1. Los delegados de personal y los miembros del comité de empresa se elegirán por todos los trabajadores mediante sufragio personal, directo, libre y secreto (...)

2. Serán electores todos los trabajadores de la empresa o centro de trabajo mayores de dieciséis años y con una antigüedad en la empresa de, al menos, seis meses (...)

Disposición final tercera. *Normas de aplicación del Título II*.- El Gobierno, previas las consultas que considere oportunas a las asociaciones empresariales y organizaciones sindicales, dictará las normas necesarias para la aplicación del Título II de la presente Ley en aquellas empresas pertenecientes a sectores de actividad en las que sea relevante el número de trabajadores no fijos o el de trabajadores menores de dieciocho años (...)

TIEMPO DE TRABAJO

- Jornada de trabajo: tope de 8 horas diarias (art. 34.3 ET). Añadidamente, el art. 1.3 RD 1561/1995 impide la aplicación de ampliaciones de jornada a los menores de 18 años)

- Descanso en jornada: pausa para bocadillo incrementada (art. 34.4 ET)
- Descanso semanal específico (art. 37.1 ET)
- Prohibición de realización de trabajos nocturnos y horas extraordinarias (arts. 6.2 y 3 ET, respectivamente)

CONDICIONES SALARIALES

- Principio de igualdad y prohibición de discriminación: arts. 4.2, c), 17.1 y 28 ET, además de las previsiones contenidas en diversas Directivas UE 2000/43 y 2000/78

traspuestas a través de la Ley 62/2003 (art. 34). La edad, como elemento específicamente considerado.

- Fijación de salarios mínimos: breve referencia histórica. El actual art. 4 RDL 3/2004.

- Sin embargo, el problema de las dobles escalas salariales.

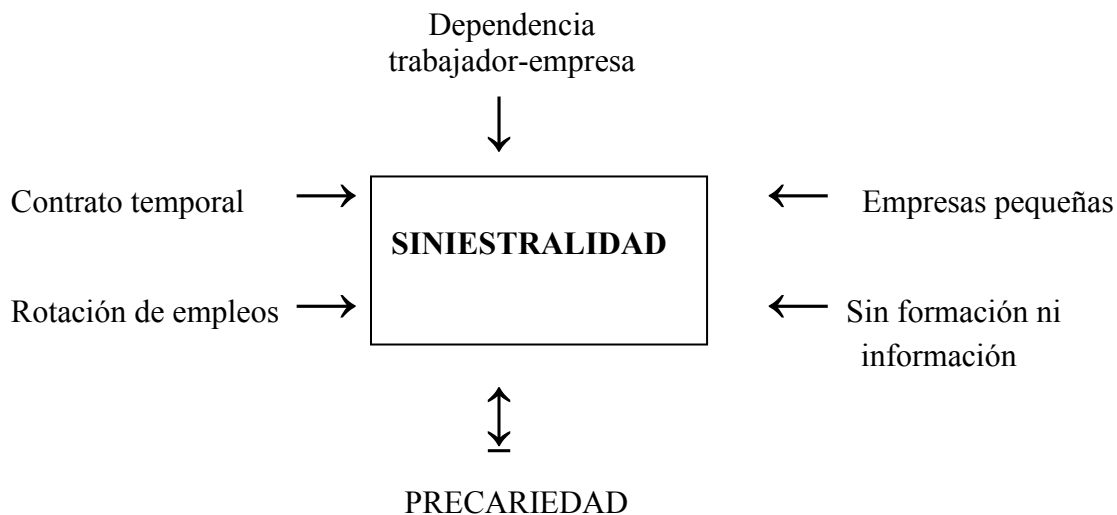
RÉGIMEN SANCIONATORIO

- Art. 8.4 LISOS: la transgresión de las normas sobre trabajo de menores contenidas en la legislación laboral

- Art. 13.2 LISOS: No observar las normas específicas en materia de protección de la seguridad y la salud de los menores

Como infracciones muy graves, la cuantía de la multa oscilará entre los 3.005,07 y los 90.151,82 euros (art. 40.1 LISOS), en el primer caso, y entre los 30.050,62 y los 601.012,10 euros (art. 40.2), en el segundo.

FACTORES DETERMINANTES DE LA SINIESTRALIDAD



BIBLIOGRAFÍA BÁSICA

- APILLUELO MARTÍN, M., *La relación de trabajo del menor de edad*, Madrid, CES, 1999
- CÁMARA BOTÍA, A., «Viejas y nuevas perspectivas sobre el trabajo infantil» *REDT* nº 122, 2004, pp. 227 y ss.
- CUNNINGHAM, H., *Trabajo y explotación infantil. Situación en la Inglaterra de los siglos XVII al XX*, Madrid, MTSS, 1994
- GARCÍA ROMERO, B. y LÓPEZ ANIORTE, M^a.C., *La protección jurídico-laboral de mujeres y menores*, Murcia, Diego Marín Editor, 2001
- GARCÍA VALVERDE, M^a.D., «El trabajo de los menores y su protección», *RTSS (CEF)* nº 11, 2000, pp. 3 y ss.
- LOZANO LARES, F., *La regulación del trabajo de menores y jóvenes*, Sevilla, Mergablum, 2000
- MARTÍN VALVERDE, A., «La formación del Derecho del Trabajo en España», en AA.VV., *La legislación social en la Historia de España (De la Revolución liberal a 1936)*, Madrid, Congreso de los Diputados, 1987, pp. XI y ss.
- MENÉNDEZ SEBASTIÁN, P., «Los trabajos prohibidos a menores desde una perspectiva comparada», *RDS* nº 8, 1999, pp. 71 y ss.
- OLARTE ENCABO, S., «Comentario a los arts. 6 y 7», en AA.VV. (J.L. Monereo Pérez, Dir.), *Comentario al Estatuto de los Trabajadores*, Granada, Comares, 1998, pp. 157 y ss.

- RAMOS QUINTANA, M.I., «El trabajo de los menores», *REDT* nº 100, 2000, pp. 291 y ss.

- SUÁREZ GONZÁLEZ, F., *Menores y mujeres ante el contrato de trabajo*, Madrid, Instituto de Estudios Políticos, 1967

- «Capacidad para contratar», *REDT* nº 100, 2000, pp. 311 y ss.

- UGT, «La siniestralidad laboral en los jóvenes trabajadores» (<http://www.ugt.es/juventud/siniestralidad2004.pdf>)

- DE LA VILLA GIL, L.E., *La formación histórica del Derecho español del Trabajo*, Granada, Comares, 2003