

ÍNDICE

Cláusula de no competencia postcontractual laboral

Autor: Sebastián Pizarro Contreras

Editorial Thomson Reuters /2023

www.librotecnia.cl

	Página
Prefacio, “Postmodernidad, postcontractualidad e intereses”	XI
Prefacio, “La virtualidad de las cláusulas de no concurrencia”	XV
Prólogo.....	1

CAPÍTULO I

EL DERECHO DEL TRABAJO COMO SISTEMA EN TORNO A LAS NOCIONES DE FLEXIBILIDAD LABORAL COMO DISPOSITIVO Y AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD

1. Contextualización.....	9
1.1. Sobre la ambivalencia funcional del Derecho del Trabajo: una cuestión de estructura	9
1.2. Flexibilización, coherencia existencial y sistémica del Derecho del Trabajo.....	18
1.2.1. Huir, sustituir y adaptar: Escenarios del Derecho del Trabajo	18
1.2.2. Adaptación y Derecho del Trabajo en clave crítica: la relevancia de la autonomía relativa del Derecho.....	21
1.2.3. El Derecho del Trabajo desde la Teoría de Sistemas.....	28

	Página
1.2.4. De la flexibilidad laboral en clave operativa y reflexiva: un análisis desde la noción de “dispositivo” hacia la libre competencia	38
2. Autonomía de la voluntad, Derecho del Trabajo y flexibilidad jurídica.....	51
2.1. Alcances de la autonomía privada en el contexto del Derecho Laboral	51
2.2. La flexibilidad laboral en torno a las cláusulas permitidas del contrato de trabajo y la irrenunciabilidad.....	58
2.2.1. Dirigismo, autonomía privada e irrenunciabilidad en el contrato de trabajo	58
2.2.2. Tipos de cláusulas del contrato de trabajo, flexibilidad y término de la relación laboral	63
2.2.3. Algunas estipulaciones laborales especiales postcontractuales: pacto de permanencia, cláusulas de confidencialidad y de dedicación exclusiva.....	70

CAPÍTULO II

CLÁUSULA DE NO COMPETENCIA POST CONTRACTUAL LABORAL. CUESTIONES DOGMÁTICAS Y POSITIVAS

1. Libertades de Empresa y de Trabajo. Contenido esencial.....	79
1.1. El Derecho Fundamental a la Libertad de Empresa y su componente esencial al amparo de la normativa laboral	80
1.2. Libertad de trabajo y su protección. Derecho al Trabajo	97
1.2.1. Por una visión genealógica de la garantía del artículo 19 N° 16 de la Constitución. Irrenunciabilidad de los derechos laborales	97

1.2.2. Estructuración de la Libertad de Trabajo y su Protección. La corolaria ausencia de un Derecho al Trabajo	105
1.2.3. La Libre Elección del Trabajo y la Libertad de Contratación	122
1.2.4. Libertad de Industria y de Comercio	124
1.2.5. Derecho a la no discriminación laboral	129
1.2.6. La garantía a la Justa Retribución	139
1.3. Contenido esencial y limitaciones a los Derechos Fundamentales. Su incidencia en la constitucionalidad de las cláusulas en estudio	146
2. Una aproximación conceptual y positiva a la defensa de la libre competencia desde lo laboral en Chile. Cuestiones del trabajo, penales y comerciales	154
2.1. Luces desde la causal de caducidad del artículo 160 N° 2 del Código del Trabajo	155
2.2. Alcances de la protección a la libre competencia laboral en sede penal: señales desde el artículo 284 del Código Penal y la Ley N° 19.039 de Propiedad Industrial	166
2.2.1. Una lectura desde el tipo contenido en el artículo 284 del Código Penal	166
2.2.2. La información confidencial desde la Ley N° 19.039. Algunas cuestiones sobre su resguardo	174
2.3. Algunos aspectos desde la legislación comercial sobre la competencia en un contexto laboral: aportes desde el interés social, el artículo 404 del Código de Comercio, la Ley N° 18.046 sobre Sociedades Anónimas y la Ley N° 18.045 sobre Mercado de Valores	185
2.3.1. El interés social como marco inspirador de la naturaleza y funciones mercantiles	185

2.3.2. La explotación por cuenta propia y la autorización de los socios. Cuestiones de competencia desde el artículo 404 del Código de Comercio.....	188
2.3.3. Pactos de Accionistas en el contexto de la Ley de Sociedades Anónimas. Autonomía de la voluntad y proscripción de la competencia	195
2.3.4. ¿Cómo se maneja el tema de la competencia en la Ley de Mercado de Valores mediando una arista laboral? Sobre penas, lealtad, cuidado y competencia post contractual	202
3. Cláusula de no competencia postcontractual en materia laboral. Nociones dogmáticas y elementos comparados primordiales para Chile	218
3.1. Congruencia, dispositividad, y bien jurídico tutelado	218
3.2. Finalidad del pacto de no competencia postcontractual laboral. Algunas luces desde la teoría de la causa y la división entre Derecho Público y Derecho Privado	224
3.3. Cuestiones desde las nociones de subordinación y dependencia: de límites y alienación	234
3.4. Perspectivas comparadas de las cláusulas de no competencia post contractual laboral. De admisibilidades estructurales y jurisdiccionales	245
3.4.1. Países en los que se admite positivamente la validez de estas cláusulas. Requisitos legales comparados.....	246
3.4.1.1. Sistematización inicial según el cuerpo legal en el que se le regula a la cláusula.....	246
3.4.1.2. El pacto debe constar por escrito	253
3.4.1.3. El trabajador con el que se suscribe el pacto debe ser mayor de edad	255

	Página
3.4.1.4. Requisitos ligables a la razonabilidad del pacto: material, temporal y económico.....	256
3.4.2. Países en los que se admite jurisprudencialmente la validez de estas cláusulas.....	276
3.4.2.1. El caso francés: la relevancia de la necesidad de la cláusula desde el principio de proporcionalidad	276
3.4.2.2. Brasil: la inclusión jurisprudencial de criterios comparados y la proporcionalidad como principio.....	287
3.5. Negación de validez de estos pactos: el caso colombiano	309
4. Incumplimiento de las obligaciones por las partes. Naturaleza de la responsabilidad del trabajador y posible responsabilidad de terceros. Situación del empleador.....	318
4.1. ¿De qué tipo sería la responsabilidad del trabajador para el evento que éste incumpla con sus obligaciones?	318
4.2. ¿Podría llegar a pensarse en la responsabilidad del tercero que se aprovecha del incumplimiento del ex trabajador? Escenario en Chile	321
4.3. Pérdida de interés por parte del empleador. Régimen de responsabilidad	326

CAPÍTULO III

ANÁLISIS DE LA JURISPRUDENCIA ADMINISTRATIVA Y JUDICIAL EN CHILE SOBRE LA CLÁUSULA DE NO COMPETENCIA POST CONTRACTUAL LABORAL. CUESTIONES SOBRE EL MECANISMO DE PONDERACIÓN

1. La Dirección del Trabajo y la negación de validez. Repercusiones de su jurisprudencia.....	329
---	-----

2. Jurisprudencia judicial nacional del trabajo sobre cláusulas de no competencia post contractual laboral	338
2.1. Jurisprudencia previa a la puesta en marcha de la Reforma Procesal Laboral	339
2.1.1. Briones Muñoz con Teka Chile S.A., rol N° L-58-2008, Noveno Juzgado del Trabajo de Santiago. Sentencia de 14 de abril de 2009.....	339
2.1.2. “Adiserv S.A. y Adicorp S.A. con Bordachar”, rol N° C-7528-2003, Primer Juzgado Civil de Santiago; rol Civil N° 8165-2006, Corte de Apelaciones de Santiago; y rol N° 5152-2009, Corte Suprema. Sentencia de 27 de enero de 2011	344
2.1.3. “Silva Carvacho con Industria y Comercial Adhesit Ltda.”, rol N° L-323-2007, 3er Juzgado del Trabajo de Santiago; rol N° 3354-2008, Corte de Apelaciones de Santiago; y rol N° 3985-2009, Corte Suprema. Sentencia de 12 de noviembre de 2009	363
2.2. Jurisprudencia con la Reforma Procesal Laboral en marcha.....	374
2.2.1. “Behrmann con Chep Chile S.A.”, rol Reforma Laboral, RIT N° O-1687-2010, Primer Juzgado de Letras del Trabajo; rol Reforma Laboral N° 1367-2010, Corte de Apelaciones de Santiago. Sentencia de 3 de marzo de 2011	374
2.2.2. “Vey con Tradition Chile Agente de Valores Ltda.”, RIT N° T-11-2010, Segundo Juzgado del Trabajo de Santiago. Sentencia de 14 de mayo de 2010	392
2.2.3. “Campos con Prolam Young & Rubicam S.A.”, RIT N° T-111-2011 (acumulada RIT N° T-112-2011), Primer Juzgado de Letras del Trabajo de	

Santiago; rol Reforma Laboral N° 1501-2011, Corte de Apelaciones de Santiago. Sentencia de 4 de noviembre de 2011.....	399
2.2.4. “Pérez con South Consulting Signature Chile S.A.”, RIT N° T-167-2016, Segundo Juzgado del Trabajo de Santiago; rol Reforma Laboral N° 1089-2016, Corte de Apelaciones de Santiago. Sentencia de 5 de agosto de 2016; y rol Reforma Laboral N° 65280-2016, Corte Suprema. Perspectivas jurisprudenciales.....	409
3. Análisis crítico al sistema de ponderación en sede laboral chilena. Su incidencia dentro de la tutela efectiva a la Libertad de Trabajo	422
3.1. El contexto general: la conflictividad de Derechos Fundamentales y la ciudadanía en la empresa.....	422
3.2. El método de ponderación y el procedimiento de Tutela de Derechos Fundamentales. Su incidencia en la Libertad de Trabajo desde las cláusulas en estudio	430

CONCLUSIONES

1. El Derecho del Trabajo asume la forma de un dispositivo que autopoieticamente se va configurando sin mayor consideración a su nivel de emergencia	445
2. La irrenunciabilidad de derechos necesarios absolutos es una posibilidad cierta a partir de la labor de la autonomía privada ejercida por las partes.....	447
3. Las incongruencias reveladas a propósito del bien jurídico tutelado acreditan la ilegalidad de la causa	448
4. La alienación del ex trabajador fuera de la noción de subordinación. La extensión tutelar a través de la dependencia económica.....	450

	Página
5. La asimilación comparada por parte del Derecho del Trabajo de las cláusulas de no competencia postcontractual laboral. Requisitos de validez.....	452
6. El caso colombiano demuestra que la restricción a los Derechos Fundamentales siempre ha de ser tenida como la última ratio de intrusión y sólo en la medida que la propia Constitución lo autorice	457
7. El desarrollo jurisprudencial en Chile ampara una limitación de tipo fáctica que encubre a su vez, una inconstitucionalidad flagrante	459
8. El procedimiento de Derechos Fundamentales no resulta ser eficiente si lo pretendido resguardar es la Libertad de Trabajo. La problemática de la ponderación se matiza por la racionalidad ideológica del discurso	463
9. La necesaria regulación de las cláusulas de no competencia postcontractual laboral. Nociones útiles	466

BIBLIOGRAFÍA UTILIZADA

I. Referencias bibliográficas de libros y artículos de revistas	469
II. Jurisprudencia (ordenada según fecha de dictación).....	510
II.1. Judicial.....	510
II.1.1. Alemania	510
II.1.2. Brasil	510
II.1.3. Chile	511
II.1.4. Colombia.....	513
II.1.5. España	513
II.1.6. Francia.....	514
II.1.7. Holanda	516

	Página
II.1.8. Italia.....	516
II.1.9. Portugal	516
II.2. Administrativa	517
II.2.1. Chile	517
II.2.2. Colombia	518
II.3. Arbitral.....	518
II.3.1. Chile	518

CÓMO ACCEDER A ESTE LIBRO DIGITAL A TRAVÉS DE THOMSON REUTERS PROVIEW	519
--	-----

www.librotecna.cl