

Esquemas de derecho individual del trabajo en Chile (2a. ed.)

Autores: Eduardo Caamaño Rojo y Andrés Varela Fleckenstein

Editorial Tirant lo Blanch /2022

www.librotecna.cl

Índice

ABREVIATURAS	19
PRESENTACIÓN	23
NOTA DE LOS AUTORES A LA SEGUNDA EDICIÓN	25

Primera parte

INTRODUCCIÓN AL DERECHO DEL TRABAJO

1. NOCIONES GENERALES	29
1.1. ANTECEDENTES QUE EXPLICAN EL NACIMIENTO DEL DERECHO DEL TRABAJO	29
1.2. EL TRABAJO OBJETO DEL DERECHO DEL TRABAJO	30
1.2.1. La subordinación: concepto	31
1.2.2. Características de la subordinación	32
1.2.3. Formas de protección del trabajo subordinado	33
1.2.3.1. Dimensión individual de las relaciones laborales	34
1.2.3.2. Dimensión colectiva de las relaciones laborales	35
1.2.3.3. Ciudadanía en la empresa	36
1.3. CONCEPTO DE DERECHO DEL TRABAJO	37
1.4. CARACTERÍSTICAS DEL DERECHO DEL TRABAJO	38
1.4.1. Otras características del Derecho del Trabajo	39
1.5. RAMAS O DIVISIÓN DEL DERECHO DEL TRABAJO	40

1.6.	RELACIONES DEL DERECHO DEL TRABAJO CON OTRAS DISCIPLINAS JURÍDICAS	41
2.	PRINCIPIOS DEL DERECHO DEL TRABAJO	42
2.1.	CUESTIONES CONCEPTUALES PREVIAS: PRINCIPIO Y REGLA	42
2.2.	ALGUNAS IDEAS SOBRE LOS PRINCIPIOS DEL DERECHO DEL TRABAJO	43
2.3.	CLASIFICACIONES DE LOS PRINCIPIOS DEL DERECHO DEL TRABAJO	44
2.4.	PRINCIPIO DE PROTECCIÓN, TUTIVO, PROTECCIONISTA O DE FAVOR: MANIFESTACIONES	45
2.4.1.	Regla <i>in dubio pro operario</i>	46
2.4.2.	Regla de la norma más favorable	47
2.4.3.	Regla de la condición más beneficiosa	48
2.5.	PRINCIPIO DE LA IRRENUNCIABILIDAD DE DERECHOS	49
2.6.	PRINCIPIO DE LA CONTINUIDAD O ESTABILIDAD LABORAL	50
2.7.	PRINCIPIO DE LA PRIMACÍA DE LA REALIDAD	51
2.8.	PRINCIPIO DE LA LIBERTAD SINDICAL	52
2.8.1.	Clasificación de la libertad sindical	53
2.8.2.	Atributos o subprincipios de la libertad sindical	54
2.9.	OTROS PRINCIPIOS (CONCEPCIÓN AMPLIA)	55
3.	FUENTES DEL DERECHO DEL TRABAJO	56
3.1.	CLASIFICACIÓN	56
3.1.1.	Fuentes formales de origen internacional: tratados bilaterales	57
3.1.2.	Fuentes formales de origen internacional: tratados multilaterales	58
3.1.2.1.	Convenios fundamentales de la OIT ratificados por Chile	59
3.1.2.2.	Convenios de gobernanza y técnicos de la OIT ratificados por Chile	60
3.1.3.	Fuentes formales de origen nacional: fuentes estatales	61

3.1.4.	Fuentes formales de origen nacional: sociales, empresariales y profesionales	62
3.1.5.	Otra clasificación de las fuentes formales de origen nacional	63
3.1.6.	La estructura del Código del Trabajo	64
3.1.6.1.	El ámbito de aplicación del Código del Trabajo	65
4.	LA TEORÍA DE LA DRITTWIRKUNG DER GRUNDRECHTE, CIUDADANÍA EN LA EMPRESA O DE LA EFICACIA HORIZONTAL (DIAGONAL) DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES Y SUS PROYECCIONES EN EL DERECHO DEL TRABAJO	66
4.1.	ANTECEDENTES	66
4.2.	EFICACIA VERTICAL Y EFICACIA HORIZONTAL (DIAGONAL)	67
4.2.1.	Eficacia vertical y eficacia horizontal (diagonal): representación integrada	68
4.3.	DOS VERTIENTES: TEORÍA DE LA EFICACIA MEDIATA O INDIRECTA Y TEORÍA DE LA EFICACIA INMEDIATA O DIRECTA	69
4.4.	DERECHOS FUNDAMENTALES DEL TRABAJADOR EN CHILE	70
4.4.1.	Poderes del empleador	71
4.4.1.1.	Límites a la potestad disciplinaria del empleador	72
4.4.2.	Derechos fundamentales específicos del trabajador en Chile	73
4.4.3.	Antecedentes normativos en Chile: ejemplos en la Constitución Política de la República	74
4.4.4.	Antecedentes normativos en Chile: ejemplos en el Código del Trabajo	75
4.5.	DERECHOS PROTEGIDOS POR EL PROCEDIMIENTO DE TUTELA LABORAL	76
4.6.	LA PONDERACIÓN (Y EL JUICIO/PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD) COMO MECANISMO DE RESOLUCIÓN EN CASO DE COLISIÓN DE DDFP	77
4.6.1.	Los tres juicios o subprincipios a través de los cuales opera o se realiza el juicio o principio de proporcionalidad	78

Segunda Parte
LA RELACIÓN INDIVIDUAL DE TRABAJO

1. SUJETOS DE LA RELACIÓN LABORAL	81
1.1. PRESENTACIÓN	81
1.2. SUJETOS DE LA RELACIÓN LABORAL EN EL PLANO INDIVIDUAL: DEFINICIONES LEGALES.....	82
1.2.1. Elementos de la definición legal de empleador	83
1.2.2. Elementos de las definiciones legales de trabajador (dependiente) y trabajador independiente	84
1.2.2.1. Reglas especiales sobre capacidades de los trabajadores para celebrar contratos de trabajo, relativas al factor edad	85
1.2.2.1.1. Definiciones legales	85
1.2.2.1.2. Reglas especiales para la contratación de un adolescente con edad para trabajar	86
1.2.2.1.3. Sanción por infracción de las reglas especiales para la contratación de un adolescente con edad para trabajar	87
1.2.2.1.4. Sanción al empleador que contrata adolescentes con edad para trabajar bajo dependencia y subordinación para la realización de actividades consideradas como trabajos peligrosos	88
1.2.2.1.5. Prohibiciones de contratación de niños, niñas y adolescentes sin edad para trabajar y casos calificados de excepción	89
1.2.2.1.6. Sanción por infracción a la contratación de niños, niñas o adolescentes sin edad para trabajar para la prestación de servicios personales bajo dependencia y subordinación fuera de los casos excepcionales del art. 16 CdT.....	90
1.2.2.1.7. Prohibiciones para la contratación de niños, niñas y adolescentes, con y sin edad para trabajar.....	91
1.2.2.2. Reglas sobre nacionalidad de los trabajadores.....	92
1.2.3. Elementos de la definición legal de empresa	93
1.2.4. Los “grupos de empresas”, “holding” o “unidad económica” (“multirrut”) frente a la legislación laboral chilena: antecedentes	94

1.2.4.1. Elementos de la definición legal de grupo de empresas	95
1.2.4.2. Consecuencias jurídicas de la declaración judicial de empleador único.....	96
1.2.4.2.1. Contenido de la sentencia según el art. 507 del CdT	97
1.2.4.3. Término de la calificación de las empresas como empleador único: requisitos	98
1.2.4.4. Término de la calificación de las empresas como empleador único: procedimiento.....	99
2. EL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO.....	100
2.1. DEFINICIÓN LEGAL	100
2.2. ELEMENTOS DE LA DEFINICIÓN DE CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO	101
2.3. ALGUNAS CARACTERÍSTICAS DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO.....	102
2.3.1. Otras características del contrato individual de trabajo	103
2.4. EL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO FRENTE A OTROS TIPOS CONTRACTUALES.....	104
2.5. CLASIFICACIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO	105
2.5.1. Clasificación del contrato individual de trabajo según el estatuto aplicable.....	106
2.6. ELEMENTOS DEL CONTRATO DE TRABAJO TÍPICO	107
2.7. CASOS DE CONTRATO DE TRABAJO ATÍPICO Y PRECARIO	108
2.7.1. Reglas especiales aplicables al contrato a plazo fijo.....	109
2.7.1.1. Transformación del contrato a plazo fijo en contrato indefinido	110
2.7.1.2. Presunción legal de contrato indefinido.....	111
2.7.2. Reglas especiales aplicables al contrato por obra, faena o servicio determinado	112
2.7.3. Reglas especiales aplicables al contrato de tiempo, o con jornada, parcial (regla general)	113
2.7.4. Modalidades del trabajo a distancia y teletrabajo: definiciones legales.....	114
2.7.4.1. Reglas especiales aplicables a las modalidades de trabajo a distancia y teletrabajo.....	115
2.7.4.2. Contenido (cláusulas) del contrato de trabajo en las modalidades de trabajo a distancia y teletrabajo	116

2.8.	FORMALIDADES GENERALES (<i>AD PROBATIONEM</i>) DEL CONTRATO DE TRABAJO.....	117
2.9.	CONTENIDO DEL CONTRATO DE TRABAJO	118
2.10.	MODIFICACIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO: FORMALIDADES (<i>AD PROBATIONEM</i>).....	119
2.11.	JUS VARIANDI: MODO EXCEPCIONAL Y ATÍPICO DE MODIFICACIÓN DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO, MANIFESTACIÓN DE LA POTESTAD DE MANDO O DIRECCIÓN DEL EMPLEADOR.....	120
2.11.1.	Elementos y límites al ejercicio del <i>Jus variandi</i>	121
2.11.2.	<i>Jus variandi</i> en el Código del Trabajo: clasificación.....	122
2.11.3.	Requisitos del <i>Jus variandi</i> general en el Código del Trabajo.....	123
2.11.4.	Mecanismos de protección contra el ejercicio ilegal del <i>Jus variandi</i>	124
3.	JORNADA DE TRABAJO	125
3.1.	CONCEPTOS Y DEFINICIONES LEGALES.....	125
3.2.	CLASIFICACIÓN DE LA JORNADA DE TRABAJO	126
3.3.	JORNADA ORDINARIA DE TRABAJO: DURACIÓN Y DISTRIBUCIÓN	127
3.4.	JORNADA EXTRAORDINARIA DE TRABAJO: DEFINICIÓN LEGAL.....	128
3.4.1.	Reglas aplicables a la jornada extraordinaria de trabajo.....	129
3.5.	LOS DESCANSOS: TIPOS.....	130
3.5.1.	Descanso dentro de la jornada.....	131
3.5.2.	Descanso entre jornadas de trabajo.....	132
3.5.3.	Descanso semanal.....	133
3.5.3.1.	Casos de excepción del art. 38 del CdT.....	134
3.5.4.	Descanso o feriado anual: clases	135
3.5.4.1.	Feriado base.....	136
3.5.4.2.	Feriado progresivo	137
3.5.4.3.	Feriado colectivo.....	138

3.6. PERMISOS CONTEMPLADOS EN EL CÓDIGO DEL TRABAJO (DISTINTOS DE LOS DE MATERNIDAD, PATERNIDAD Y SINDICALES)	139
4. REMUNERACIONES.....	140
4.1. DEFINICIÓN LEGAL GENERAL Y CONCEPTOS PARA EFECTOS PARTICULARES	140
4.2. CLASIFICACIÓN DE LAS REMUNERACIONES SEGÚN SU TIPICIDAD	141
4.3. LAS REMUNERACIONES REFERIDAS EN EL ART. 42 DEL CÓDIGO DEL TRABAJO: DEFINICIONES LEGALES	142
4.3.1. Sueldo: características	143
4.3.2. Comisión: características	144
4.3.3. Participación: características	145
4.3.4. Gratificación: características	146
4.3.4.1. Clases de gratificación	147
4.3.4.1.1. Gratificación legal mínima: requisitos de procedencia	148
4.3.4.1.1.1. Definición legal de utilidad y utilidad (excedente) líquida	149
4.3.4.1.2. Gratificación legal alternativa: requisitos de procedencia	150
4.4. OTRAS REMUNERACIONES REFERIDAS EN EL CÓDIGO DEL TRABAJO: DEFINICIONES LEGALES.....	151
4.5. ASIGNACIONES O PRESTACIONES QUE NO CONSTITUYEN REMUNERACIÓN	152
4.6. PROTECCIÓN DE LAS REMUNERACIONES: CLASIFICACIÓN DE LAS GARANTÍAS	153
4.6.1. Clasificación de las garantías adjetivas.....	154
4.6.2. Clasificación de las garantías conservativas.....	155
4.6.3. Clasificación de las garantías alimentarias	156
5. NORMAS SOBRE PROTECCIÓN DE LA MATERNIDAD, LA PATERNIDAD Y LA VIDA FAMILIAR	157
5.1. ÁMBITO DE APLICACIÓN DE LA NORMATIVA	157
5.2. NORMATIVA INTERNACIONAL	158

5.3.	DERECHOS ASOCIADOS A LA PROTECCIÓN DEL EMBARAZO Y LA MATERNIDAD.....	159
5.3.1.	Prohibición de discriminación por causa de embarazo.....	160
5.3.2.	Fuero maternal.....	161
5.3.3.	Derecho a cambio de funciones para proteger el embarazo.....	162
5.3.4.	Descanso de maternidad.....	163
5.3.5.	Subsidio maternal.....	164
5.4.	DERECHOS DE CUIDADO DE LA MADRE TRABAJADORA.....	165
5.4.1.	Descanso postnatal.....	166
5.4.2.	Permiso postnatal parental.....	167
5.4.3.	Derecho a sala cuna.....	168
5.4.4.	Derecho a dar alimentos.....	169
5.4.5.	Permiso por enfermedad grave del hijo menor de un año.....	170
5.4.6.	Permiso por enfermedad grave con riesgo de muerte del hijo menor de 18 años.....	171
5.4.7.	Cambio a modalidad de trabajo a distancia o teletrabajo.....	172
5.5.	DERECHOS DEL PADRE TRABAJADOR.....	173
6.	SUBCONTRATACIÓN.....	174
6.1.	DEFINICIÓN LEGAL Y NOCIÓN.....	174
6.2.	ESQUEMA GENERAL.....	175
6.3.	ELEMENTOS O REQUISITOS DEL TRABAJO EN RÉGIMEN DE SUBCONTRATACIÓN.....	176
6.4.	RÉGIMEN DE RESPONSABILIDAD DEL TRABAJO EN RÉGIMEN DE SUBCONTRATACIÓN.....	177
6.4.1.	Régimen de responsabilidad del trabajo en régimen de subcontratación, en materia de higiene y seguridad.....	178
7.	SUMINISTRO DE TRABAJADORES.....	179
7.1.	CONCEPTO.....	179

7.2.	ESQUEMA GENERAL.....	180
7.3.	DEFINICIONES LEGALES.....	181
7.4.	PRINCIPALES REGLAS APLICABLES A LA EMPRESA DE SERVICIOS TRANSITORIOS.....	182
7.5.	REGLAS APLICABLES AL CONTRATO DE PUESTA A DISPOSICIÓN DE TRABAJADORES DE SERVICIOS TRANSITORIOS.....	183
7.5.1.	Circunstancias de la usuaria que permiten la celebración de un contrato de puesta a disposición de trabajadores de servicios transitorios y plazos.....	184
7.5.2.	Circunstancias de la usuaria que no permiten la celebración de un contrato de puesta a disposición de trabajadores de servicios transitorios.....	185
7.6.	REGLAS APLICABLES AL CONTRATO DE TRABAJO DE TRABAJADORES DE SERVICIOS TRANSITORIOS.....	186
7.6.1.	Derechos y obligaciones nacidos del contrato de trabajo de trabajadores de servicios transitorios.....	187
7.6.1.1.	Derechos y obligaciones nacidos del contrato de trabajo de trabajadores de servicios transitorios: condiciones de trabajo.....	188
7.7.	RÉGIMEN DE RESPONSABILIDAD DE LA EMPRESA USUARIA POR OBLIGACIONES LABORALES Y PREVISIONALES DE LA EMPRESA DE SERVICIOS TRANSITORIOS RESPECTO DE SUS TRABAJADORES.....	189
7.7.1.	Régimen de responsabilidad de la empresa usuaria por obligaciones de higiene y seguridad respecto de trabajadores de servicios transitorios.....	190
7.7.2.	Régimen de responsabilidad de la empresa usuaria por contratar suministro de trabajadores sin cumplir requisitos legales.....	191
8.	TERMINACIÓN DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO.....	192
8.1.	SISTEMAS TEÓRICOS.....	192
8.2.	SISTEMA DE TERMINACIÓN DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO VIGENTE EN CHILE.....	193
8.3.	CLASIFICACIÓN DE CAUSALES DE TERMINACIÓN DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO SEGÚN SI INTERVIENE O NO LA VOLUNTAD DE LAS PARTES: CAUSALES OBJETIVAS.....	194

8.3.1.	Clasificación de causales de terminación del contrato individual de trabajo según si interviene o no la voluntad de las partes, causales objetivas: despido por necesidades de la empresa, establecimiento o servicio	195
8.3.2.	Clasificación de causales de terminación del contrato individual de trabajo según si interviene o no la voluntad de las partes, causales objetivas: liquidación concursal del empleador	196
8.4.	CLASIFICACIÓN DE CAUSALES DE TERMINACIÓN DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO SEGÚN SI INTERVIENE O NO LA VOLUNTAD DE LAS PARTES: CAUSALES SUBJETIVAS.....	197
8.4.1.	Clasificación de causales de terminación del contrato individual de trabajo según si interviene o no la voluntad de las partes, causales subjetivas: despido disciplinario.....	198
8.5.	FORMALIDADES GENERALES DE LA TERMINACIÓN DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO.....	199
8.5.1.	Formalidades particulares de la terminación del contrato individual de trabajo por necesidades de la empresa, establecimiento o servicio y desahucio escrito	200
8.5.2.	Formalidades particulares de la terminación del contrato individual de trabajo por liquidación concursal del empleador	201
8.5.3.	El fuero: concepto.....	202
8.5.3.1.	El fuero: clasificación y duración (con fuente derivada de la dimensión individual de las relaciones laborales)....	203
8.5.3.2.	El fuero: clasificación y duración (con fuente derivada de la dimensión colectiva de las relaciones laborales).....	204
8.5.3.2.1.	Duración del fuero de los trabajadores que concurren a la constitución de un sindicato	205
8.5.3.2.2.	Duración del fuero de los candidatos a director sindical: sindicatos de empresa, de establecimiento de empresa, interempresa y de trabajadores transitorios o eventuales	206
8.5.3.2.3.	Duración del fuero de los directores sindicales	207
8.5.3.2.3.1.	Sindicatos	207
8.5.3.2.3.1.1.	Directores sindicales con derecho a fuero.....	208
8.5.3.2.3.2.	Federación, confederación y central sindical	209
8.5.3.2.4.	Duración del fuero de los delegados sindicales	210
8.5.3.2.5.	Duración del fuero de los trabajadores afiliados a una organización sindical involucrada en una negociación colectiva reglada.....	211

8.5.3.2.6.	Duración del fuero de la trabajadora que integre una comisión negociadora sindical en caso que el o los sindicatos que negocien tengan afiliación femenina y la respectiva comisión negociadora sindical no esté integrada por ninguna trabajadora.....	212
8.5.3.2.7.	Duración del fuero de un miembro del comité paritario de higiene y seguridad.....	213
8.6.	CONSECUENCIAS DEL INCUMPLIMIENTO DE FORMALIDADES	214
8.7.	INDEMNIZACIONES POR TÉRMINO DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO	217
8.7.1.	Monto de las indemnizaciones legales por término del contrato individual de trabajo: necesidades de la empresa, establecimiento o servicio, y desahucio escrito.....	218
8.7.2.	Monto de las indemnizaciones legales por término del contrato individual de trabajo: procedimiento concursal de liquidación.....	219
8.7.3.	Monto de las indemnizaciones legales por término del contrato individual de trabajo por obra o faena determinada.....	220
8.7.3.1.	Monto de la indemnización en contrato por obra o faena según el art. 23 transitorio del CdT	221
8.7.4.	Indemnización sustitutiva a todo evento	222
8.7.4.1.	Indemnización sustitutiva a todo evento (adicional): pacto para períodos anteriores.....	223
8.8.	TEORÍAS QUE EXPLICAN LA NATURALEZA JURÍDICA DE LAS INDEMNIZACIONES POR TÉRMINO DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO.....	224
8.9.	ACTITUDES DE LAS PARTES DESPUÉS DEL TÉRMINO DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO.....	225
8.10.	FINIQUITO	226
8.10.1.	Concepto	226
8.10.2.	Requisitos de forma, contenido del finiquito y oportunidad de otorgamiento: regla general	227
8.10.3.	Actuación del ministro de fe en la suscripción del finiquito en caso de despido de un trabajador por alguna de las causales a que se refiere el art. 162 inc. 5 CdT.....	228
8.10.4.	Requisitos de forma, contenido del finiquito y oportunidad de otorgamiento: regla especial procedimiento concursal de liquidación.....	229
8.10.5.	Finiquito otorgado por el exmpleador en el sitio electrónico de la Dirección del Trabajo.....	230

8.10.5.1. Regulación del finiquito otorgado por el empleador en el sitio electrónico de la Dirección del Trabajo	231
8.11. ACCIONES JUDICIALES EN CASO DE DESPIDO Y TÉRMINO DE CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO	232
8.12. PLAZOS DE CADUCIDAD PARA EJERCER LAS ACCIONES DE DESPIDO	233
8.13. PRESTACIONES A LAS QUE TIENE DERECHO EL TRABAJADOR EN CASO DE DESPIDO IMPROCEDENTE, INJUSTIFICADO O INDEBIDO	234
8.14. PRESTACIONES A LAS QUE TIENE DERECHO EL TRABAJADOR EN CASO DE DESPIDO ABUSIVO O ARBITRARIO	235
8.15. PRESTACIONES A LAS QUE TIENE DERECHO EL TRABAJADOR EN CASO DE DESPIDO INDIRECTO O AUTODESPIDO	236
8.16. PRESTACIONES QUE DERIVAN DE LA NULIDAD DEL DESPIDO POR DEUDA PREVISIONAL	237
9. PRESCRIPCIÓN DE LOS DERECHOS LABORALES	238
9.1. REGLAS GENERALES	238
9.2. PLAZOS DE PRESCRIPCIÓN EN EL CÓDIGO DEL TRABAJO	239
10. PROCEDIMIENTOS JUDICIALES CONTEMPLADOS EN EL CÓDIGO DEL TRABAJO	240
BIBLIOGRAFÍA CITADA Y REFERENCIAL	242