

ediciones
DER

Derecho individual del trabajo

Lucía Pierry Vargas

CJAJ
Cuadernos
Jurídicos
de la
Academia
Judicial



DER EDICIONES es una Editorial Jurídica creada por un grupo de Editores de larga trayectoria.

Estamos en la búsqueda de publicaciones de innegable valor científico. Nuestra propuesta pone énfasis en una cuidada elaboración técnica, colocando nuestra experiencia al servicio de la comunidad jurídica.

Nuestro catálogo editorial está compuesto por las siguientes colecciones: Ensayos Jurídicos, Monografías, Manuales, Cuadernos Jurídicos, Co-ediciones, Revistas y Obras prácticas.

Invitamos a aquellos profesores, investigadores o abogados en ejercicio, que hayan escrito una tesis de maestría, monografía, ensayo, manual u otra obra de interés práctico, a publicar con nosotros.

Para mayor información, escribanos a info@derediciones.com o visite nuestra página web www.derediciones.com

DERECHO INDIVIDUAL DEL TRABAJO

© Lucía Pierry Vargas

2018 DER EDICIONES LIMITADA

Manuel Barros Borgoño 110, oficina 504, comuna de Providencia, ciudad de Santiago, Chile

Teléfono +56 22 402 96 66

www.derediciones.com

Registro de Propiedad Intelectual N° 296115

ISBN 978-956-9959-37-0

Primera edición, octubre de 2018 DER Ediciones Limitada

Tiraje: 300 ejemplares

Impresores: Andros Impresores

Impreso en Chile / Printed in Chile

ADVERTENCIA

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor.

El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento de la presente publicación queda expresamente prohibido.

PRESENTACIÓN DE LA COLECCIÓN

Desde su creación, la Academia Judicial fue concebida como una institución destinada a realizar una contribución al Poder Judicial a través de la capacitación. En el Programa de Habilitación, esta capacitación se encuentra asociada a los requisitos que la ley establece para que jueces y juezas queden en condiciones de ser nombrados en cargos de ministros de cortes de apelaciones y fiscales judiciales. Conforme al diseño vigente aprobado por el Consejo Directivo de la Academia Judicial desde el año 2015, la aprobación del curso del Programa de Habilitación depende del resultado de un examen final en que se miden las destrezas esenciales necesarias para el adecuado desempeño de dichos cargos. En la composición de la calificación final incide eventualmente la nota que sus participantes obtienen en una prueba rendida al inicio del curso, que mide el estudio de las materias contenidas en cuatro cuadernos que, para tal efecto, son puestos a su disposición con antelación. Los temas tratados en dichos cuadernos son decididos, anualmente, por el Consejo Directivo de la Academia Judicial, conforme a criterios de relevancia y de lo que se estiman son los requerimientos prioritarios de capacitación en el marco de este curso.

EDUARDO ALDUNATE LIZANA
Director
Academia Judicial

ÍNDICE

PARTE I. GENERALIDADES	1
1. CONCEPTO DE DERECHO DEL TRABAJO	3
2. DERECHO INDIVIDUAL DEL TRABAJO Y DERECHO COLECTIVO DEL TRABAJO	7
2.1. Derecho individual del trabajo.....	7
A) El control del Estado	8
B) La judicatura laboral.....	9
2.2. Derecho colectivo del trabajo	9
3. ANTECEDENTES HISTÓRICOS	10
4. PRINCIPIOS DEL DERECHO DEL TRABAJO	10
4.1. Principio protector	11
A) Regla in dubio pro operario.....	12
B) Regla de la norma más favorable	12
C) Regla de la condición más beneficiosa	12
4.2. Principio de continuidad de la relación laboral	13
4.3. Principio de primacía de la realidad	14
A) Cláusulas tácitas de un contrato individual de trabajo	15
B) Las reglas de conducta.....	15
4.4. Principio de la razonabilidad	15
4.5. Principio de irrenunciabilidad.....	16
5. LAS FUENTES DEL DERECHO DEL TRABAJO.....	16
5.1. Fuentes generales del Derecho con incidencia en materia laboral	16
5.2. Fuentes propias o particulares del Derecho del Trabajo	17
6. CIUDADANÍA EN LA EMPRESA O LA EFICACIA HORIZONTAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN MATERIA LABORAL (TEORÍA DE LA DRITTWIRKUNG)	18

PARTE II. CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO.....	23
1. CÓDIGO DEL TRABAJO.....	25
1.1. Ámbito de aplicación del Código del Trabajo	25
1.2. Materias de excepción al ámbito de aplicación del Código del Trabajo	27
2. CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO.....	28
3. CLASIFICACIÓN DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO EN CUANTO CONTRATO.....	28
4. ELEMENTOS DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO.....	30
4.1. Sujetos del contrato individual de trabajo. El empleador y trabajador.....	30
4.2. Objeto del contrato individual de trabajo	30
4.3. La subordinación y dependencia	32
A) Indicios de subordinación	33
B) Subordinación y dependencia.....	34
5. PRESUNCIÓN LEGAL DE EXISTENCIA DE CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO	34
6. FORMALIDAD DEL CONTRATO DE TRABAJO	35
7. MODIFICACIÓN DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO	37
8. CONTENIDO DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO.....	38
9. CLÁUSULAS OBLIGATORIAS DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO	38
10. EL LUGAR Y FECHA DEL CONTRATO DE TRABAJO.....	39
11. INDIVIDUALIZACIÓN DE LAS PARTES CON INDICACIÓN DE LA NACIONALIDAD Y FECHAS DE NACIMIENTO E INGRESO DEL TRABAJADOR.....	40
11.1. Algunos puntos inherentes a la individualización del empleador.....	40
11.2. Presunción de derecho de representación del empleador	40
11.3. Concepto de empresa	41
11.4. Principio de la continuidad de la empresa	43
11.5. Individualización del trabajador	44
12. REGLAS DE LA NACIONALIDAD	44
13. REGLAS DE LA CAPACIDAD LABORAL.....	45
13.1. Personas menores de 18 y mayores de 15 años	47
13.2. Personas menores de quince años.....	48
14. DE LA PROTECCIÓN A LA MATERNIDAD, LA PATERNIDAD Y LA VIDA FAMILIAR.....	50
14.1. Evolución relativa a la protección de las mujeres	50
14.2. Ámbito de aplicación.....	51
14.3. Fuero maternal.....	52

14.4. Descanso maternal	55
14.5. Descanso postnatal	56
14.6. Permiso postnatal parental	57
14.7. Permiso del padre por nacimiento de un hijo.....	58
14.8. Permiso por enfermedad grave de un hijo menor de un año	59
14.9. Permiso por enfermedad de un hijo menor de 18 años.....	59
14.10. Permiso por fallecimiento de un hijo en gestación, hijo, cónyuge o padres	61
14.11. Derecho a traslado.....	61
14.12. Derecho a sala cuna	62
14.13. Derecho a dar alimento	63
14.14. Asignación de maternidad	64
14.15. Subsidio maternal.....	64
14.16. Fiscalización, sanciones y prescripción	65
15. DETERMINACIÓN DE LA NATURALEZA DE LOS SERVICIOS Y DEL LUGAR O CIUDAD EN QUE HAYAN DE PRESTARSE. EL CONTRATO PODRÁ SEÑALAR DOS O MÁS FUNCIONES ESPECÍFICAS, SEAN ESTAS ALTERNATIVAS O COMPLEMENTARIAS	65
16. EL DERECHO DEL EMPLEADOR PARA MODIFICAR UNILATERALMENTE EL CONTENIDO DEL CONTRATO DE TRABAJO O <i>IUS VARIANDI</i>	67
16.1. Casos generales de <i>ius variandi</i>	67
16.2. Procedimiento de reclamo.....	70
16.3. Casos especiales de <i>ius variandi</i>	70
17. MONTO, FORMA Y PERÍODO DE PAGO DE LA REMUNERACIÓN ACORDADA	72
17.1. Las remuneraciones	72
17.2. Asignaciones que no constituyen remuneración.....	74
17.3. Criterios o sistemas para cuantificar la remuneración	76
17.4. Clasificación de las remuneraciones	77
17.5. Sueldo o sueldo base.....	78
17.6. Sobresueldo	79
17.7. La comisión	80
17.8. La participación	80
17.9. La gratificación	81
17.10. La semana corrida o pago del séptimo día.....	84
18. NORMAS DE PROTECCIÓN DE LAS REMUNERACIONES	87
18.1. Garantías en relación con el pago al trabajador	88
18.2. Garantías frente a terceros	89

18.3. Garantías frente al empleador	90
18.4. Garantías en relación con la familia del trabajador	92
18.5. Garantías en relación con los acreedores del empleador	92
18.6. Principio de igualdad de remuneraciones entre hombres y mujeres.....	93
19. DURACIÓN Y DISTRIBUCIÓN DE LA JORNADA DE TRABAJO, SALVO QUE EN LA EMPRESA EXISTIERE EL SISTEMA DE TRABAJO POR TURNO, CASO EN EL CUAL SE ESTARÁ A LO DISPUUESTO EN EL REGLAMENTO INTERNO	94
19.1. La jornada de trabajo	95
19.2. Clasificación de la jornada de trabajo	96
19.3. Jornada ordinaria de trabajo legal	96
19.4. Trabajadores excluidos del límite de la duración de la jornada ordinaria semanal	97
19.5. Jornada ampliada o mayor	100
19.6. Jornada extraordinaria de trabajo.....	101
19.7. Jornada parcial	102
19.8. Registro de asistencia	104
19.9. Los descansos	104
A) Descanso dentro de la jornada	105
B) Descanso entre jornadas	105
C) Descanso semanal	106
D) Situaciones especiales de descanso semanal	106
E) Trabajadores exceptuados del descanso semanal	107
F) Sistema excepcional de distribución de la jornada de trabajo	111
G) Descanso anual o feriado anual remunerado	111
a. Feriado anual base	112
b. Feriado adicional o progresivo	113
c. Feriado colectivo	114
d. Feriado proporcional	114
20. PLAZO DEL CONTRATO	115
21. DEMÁS PACTOS QUE ACORDAREN LAS PARTES	116
PARTE III. TERMINACIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO	117
1. GENERALIDADES	119
2. SISTEMAS DOCTRINARIOS DE TERMINACIÓN DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO	119
2.1. Sistema de libre desahucio.....	120
2.2. Sistema de desahucio pagado	120
2.3. Sistema de estabilidad en el empleo	121

A) Sistema de estabilidad absoluta	121
B) Sistema de estabilidad relativa	122
3. CARACTERÍSTICAS DEL ACTUAL SISTEMA TEÓRICO DE TERMINACIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO QUE SE APLICA EN CHILE	123
4. TIPOS DE CAUSALES DE TERMINACIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO QUE ESTABLECE LA LEGISLACIÓN LABORAL CHILENA	124
4.1. Los casos de término	124
4.2. Las causas de caducidad	124
4.3. La causa especial de necesidades de la empresa.....	125
4.4. La causa especial de procedimiento concursal de liquidación	125
4.5. Trabajadores regidos por el sistema de desahucio pagado	125
5. LOS CASOS DE TÉRMINO DEL CONTRATO DE TRABAJO.....	126
5.1. Mutuo acuerdo de las partes o resciliación	126
5.2. Renuncia del trabajador	127
5.3. Muerte del trabajador.....	127
5.4. Vencimiento del plazo convenido en el contrato	128
5.5. Conclusión del trabajo o servicio que dio origen al contrato	128
5.6. Caso fortuito o fuerza mayor	129
6. LAS CAUSAS DE CADUCIDAD	130
6.1. Alguna de las conductas indebidas de carácter grave, debidamente comprobadas, que se señalan.....	131
A) Falta de probidad del trabajador en el desempeño de sus funciones	131
B) Conductas de acoso sexual	131
C) Vías de hecho ejercidas por el trabajador en contra del empleador o de cualquier trabajador que se desempeñe en la misma empresa	132
D) Injurias proferidas por el trabajador al empleador	132
E) Conducta inmoral del trabajador que afecte a la empresa donde se desempeña	133
6.2. Negociaciones que ejecute el trabajador dentro del giro del negocio y que hubieren sido prohibidas por escrito por el empleador en el respectivo contrato	133
6.3. No concurrencia del trabajador a sus labores sin causa justificada	134
6.4. Abandono del trabajo	135
6.5. Actos, omisiones o imprudencias temerarias que afecten la seguridad o el funcionamiento del establecimiento, la seguridad o la actividad de los trabajadores, o la salud de estos.....	135
6.6. El perjuicio material causado intencionalmente en las instalaciones, maquinarias, herramientas, útiles de trabajo, productos o mercaderías	136

6.7. Incumplimiento grave de las obligaciones que impone el contrato.....	136
7. CAUSAL DE NECESIDADES DE LA EMPRESA	137
8. CAUSAL DE INVALIDEZ TOTAL O PARCIAL	138
9. LA CAUSA ESPECIAL DE PROCEDIMIENTO CONCURSAL DE LIQUIDACIÓN	139
10. DESAHUCIO PAGADO	142
11. EL AUTODESPIDO O DESPIDO INDIRECTO.....	143
12. EL AVISO DE DESPIDO	144
13. LA NULIDAD DEL DESPIDO.....	147
14. DERECHOS DEL TRABAJADOR DESPEDIDO	150
15. INDEMNIZACIONES PROCEDENTES AL TÉRMINO DEL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO	150
15.1. Indemnización de carácter legal	150
15.2. Indemnización convencional	150
16. INDEMNIZACIÓN SUSTITUTIVA DEL AVISO PREVIO.....	151
17. INDEMNIZACIÓN POR AÑOS DE SERVICIO.....	151
18. ÚLTIMA REMUNERACIÓN MENSUAL DEVENGADA	152
19. PAGO DE LA INDEMNIZACIÓN POR AÑOS DE SERVICIO	154
20. INCOMPATIBILIDAD DE INDEMNIZACIONES.....	155
21. INDEMNIZACIÓN SUSTITUTIVA A TODO EVENTO	155
22. INDEMNIZACIÓN A TODO EVENTO DE TRABAJADORES DE CASA PARTICULAR	156
23. IMPUGNACIÓN JUDICIAL DEL DESPIDO	156
GLOSARIO	159
PREGUNTAS Y RESPUESTAS.....	165
BIBLIOGRAFÍA	171
DOCTRINA CITADA.....	171
DOCTRINA SUGERIDA	171
JURISPRUDENCIA JUDICIAL.....	172
JURISPRUDENCIA ADMINISTRATIVA	183