

Índice

Abreviaturas.....	33
Prólogo	37

PRIMERA PARTE

Capítulo 1

Derecho del Trabajo: Concepto y objeto

1. El trabajo objeto de regulación	42
1.1 El carácter humano del trabajo	43
1.2 El trabajo libre	44
1.3 El trabajo productivo.....	45
1.4 El trabajo por cuenta ajena y el trabajo dependiente	46
2. El trabajo y la ciencia jurídica	48
2.1 La irrupción del Derecho del Trabajo	50
2.2 La construcción de una ciencia jurídica propia del Derecho del Trabajo	56
3. La naturaleza del Derecho del Trabajo	60

Capítulo 2

Síntesis histórica del derecho del trabajo chileno

1. Las primeras manifestaciones legislativas.....	65
2. Las leyes sociales de 1924.....	69
3. El Código de 1931	72
3.1 La adaptación del Código de 1931.....	73
3.2 La evaluación de la normativa laboral bajo la vigencia del Código de 1931	75
4. La aplicación de las leyes laborales durante la dictadura militar	76
4.1 La etapa inicial	76
4.2 El Plan Laboral	78
5. El Código del Trabajo de 1994 (y de 2002)	81
5.1 El Código de 2002	82
5.2 Las reformas posteriores	83
6. Los efectos de la crisis sanitaria sobre el ordenamiento laboral	88
6.1 La legislación laboral en emergencia.....	88
6.2 La legislación laboral frente a nuevos paradigmas	90

Capítulo 3

El sistema de fuentes en el derecho del trabajo

I. LAS FUENTES ESTATALES	94
1. La Constitución como fuente del derecho del trabajo	95
1.1 Antecedentes históricos	96
1.2 La regulación del trabajo en la Constitución de 1980	98
1.2.1 La libertad de trabajo y su protección	99
1.2.2 La libre contratación y la elección del trabajo con una justa retribución	100
1.2.3 La no discriminación laboral	102
1.2.4 La libertad de industria y comercio	103
1.2.5 Los derechos colectivos en la Constitución de 1980	103
2. La ley como fuente del derecho del trabajo	106
2.1 El rol del legislador laboral	107
2.2 Las características de la ley laboral	107
3. La potestad reglamentaria como fuente del derecho del trabajo	108
3.1 Clases de potestad reglamentaria	109
3.2 La aplicación del reglamento en el Código del Trabajo	110
3.2.1 Con respecto a las condiciones de trabajo	110
3.2.2 Potestad reglamentaria en materia de contratos especiales de trabajo	111
3.3 La potestad reglamentaria en otras materias	112
4. La jurisprudencia judicial y administrativa	113
4.1 La jurisprudencia judicial	113
4.2 La jurisprudencia administrativa	114
II. EL INSTRUMENTO COLECTIVO COMO FUENTE DEL DERECHO DEL TRABAJO	116
1. La delimitación conceptual	116
2. La naturaleza del instrumento colectivo	117
III. LA COSTUMBRE LABORAL	118
IV. LOS PRINCIPIOS DEL DERECHO DEL TRABAJO	120
1. La discusión en torno a los principios laborales	121
2. La teleología del Derecho del Trabajo y el principio protector	122
2.1 La función esencialmente informadora del principio protec- tor	123
2.2 Las reglas derivadas del principio general (también denominadas principios clásicos o de aplicación)	125
2.3 Las reglas o principios de aplicación del Derecho del Trabajo no tienen el carácter propiamente tal de principio jurídico	127
V. LAS FUENTES INTERNACIONALES	130
1. Tipología de las fuentes internacionales del trabajo	130
2. La influencia de la Organización Internacional del Trabajo (OIT)	130

2.1	La estructura de la OIT	132
2.2	Los convenios de la OIT	132
2.3	Las recomendaciones y declaraciones	134
3.	Los tratados internacionales en el ordenamiento jurídico chileno	135

Capítulo 4

Los principios de aplicación en el Derecho del Trabajo

1.	El principio de irrenunciabilidad	137
1.1	Delimitación conceptual	138
1.2	Reconocimiento del principio en la legislación laboral chilena	139
2.	El principio de la razonabilidad	142
2.1	El núcleo definitorio del principio de razonabilidad	144
2.2	Las manifestaciones del principio de razonabilidad en el ordenamiento laboral	146
3.	El principio de la primacía de la realidad	149
3.1	La configuración del principio de realidad	151
3.2	Las expresiones normativas del principio de realidad	153
4.	El principio de no discriminación	155
4.1	El ámbito de aplicación del principio	156
4.2	Los factores de discriminación	158
4.3	Factores justificantes de la diferenciación	162
4.4	El acto discriminatorio: acción u omisión dolosa o de resultado	163
5.	El principio de continuidad laboral	165
5.1	Características del principio de continuidad	166
5.2	Manifestaciones jurídicas del principio de continuidad	167
6.	El principio de la buena fe	173
6.1	La buena fe objetiva y subjetiva	175
6.2	La buena fe aplicable a las relaciones de trabajo	176
6.3	Las exigencias de buena fe durante el desarrollo del contrato	177

SEGUNDA PARTE

Capítulo 5

Ámbito de aplicación del Código del Trabajo

1.	La Codificación del Derecho del Trabajo chileno	183
2.	Ámbito de aplicación. La respuesta del artículo 1° del Código del Trabajo	185
2.1	Regla general. La aplicación del Código del Trabajo a las relaciones laborales entre empleadores y trabajadores/as	185
2.2	La exclusión inicial de los funcionarios de la Administración del Estado, centralizada y descentralizada, de los funcionarios del Congreso Nacional y de los funcionarios del Poder Judicial	186

2.3	La exclusión referida a los trabajadores de las empresas o instituciones del Estado o de aquellas en que éste tenga aportes, participación o representación, siempre que dichos funcionarios o trabajadores se encuentren sometidos por ley a un estatuto especial.....	188
3.	La aplicación supletoria del Código del Trabajo.....	189
4.	Regla especial en materia de tutela laboral	190
5.	Los trabajadores que prestan servicios en los oficios de notarías, archiveros o conservadores.....	191
6.	La regla de la jerarquía	193
7.	La regla de la modernidad.....	194
8.	La prescripción de los derechos y acciones laborales	195
8.1	Regla general en lo que respecta a la prescripción de los derechos regulados en el Código	196
8.2	Reglas especiales en materia de prescripción.....	198
8.3	La interrupción y suspensión de los plazos de prescripción	199

Capítulo 6

La empresa

1.	Generalidades	201
2.	La idea jurídica de empresa.....	202
3.	La empresa ante otras ramas del Derecho.....	204
4.	Los elementos centrales del concepto laboral de empresa	205
4.1	La empresa como organización.....	205
4.2	La presencia de una titularidad dentro de la organización	207
5.	La empresa en el Código del Trabajo.....	208
5.1	Reglas para determinar la existencia de un solo empleador.....	210
5.2	Requisitos procesales para la determinación de una única realidad empresarial.....	215
5.3	Efectos de declaración de empresa única. La responsabilidad solidaria.....	216
5.4	Modificación posterior tendiente a dejar sin efecto la declaración de existencia de una sola unidad económica	218
6.	Clases de empresa: micro, pequeña, mediana y gran empresa	219
7.	Empresa y establecimiento.....	222

Capítulo 7

El contrato de trabajo

1.	Los estadios previos al contrato de trabajo	228
1.1	Los tratos preliminares	229
1.2	El pre contrato de trabajo.....	231
1.2.1	El pre contrato en el Derecho del Trabajo.....	231

1.2.1.1	La condición en el pre contrato de trabajo	232
1.2.1.2	El término inicial en el pre contrato de trabajo	233
2.	El contrato de trabajo.....	234
3.	Características del contrato de trabajo.....	235
4.	La naturaleza jurídica del contrato de trabajo. Teorías históricas	236
4.1	El contrato de trabajo como un supuesto de arrendamiento de servicios	237
4.2	Contrato de trabajo y compraventa.....	237
4.3	Contrato de trabajo y contrato de sociedad	238
4.4	Contrato de trabajo y mandato	239
4.5	Contrato de trabajo y teoría de la incorporación.....	240
5.	Requisitos de validez del contrato de trabajo	243
5.1	Capacidad para celebrar el contrato de trabajo	243
5.2	Consentimiento del trabajador y empleador.....	245
5.2.1.	Vicios en el consentimiento laboral	246
5.2.1.1	El error.....	247
5.2.1.2	Fuerza.....	248
5.2.1.3	Dolo.....	249
5.3	El objeto lícito	250
5.4	La causa lícita.....	251
5.5	El pago de una remuneración por los servicios prestados	252
5.6	La subordinación.....	252
5.6.1	Antecedentes.....	252
5.6.2	El concepto de subordinación o dependencia	254
5.6.3	La superación conceptual de la subordinación o dependencia	255
5.6.4	Clases de subordinación o dependencia.....	256
5.6.5	El sistema de indicios.....	257
5.6.5.1	Los indicios clásicos	258
5.6.5.2	Los indicios atípicos.....	261
5.6.6	Extensión de la subordinación o dependencia	262
6.	La ajenidad.....	264
7.	La presunción de existencia del contrato de trabajo	265
8.	Figuras excluidas del contrato de trabajo	267
8.1	Los servicios prestados por personas que realizan oficios o ejecutan trabajos directamente al público.....	267
8.2	Los servicios prestados a domicilio	268
8.3	El carácter esporádico o discontinuo de la prestación	271
8.4	Los servicios que preste un alumno o egresado de una institución de educación superior o de la enseñanza media técnico-profesional, durante un tiempo determinado, a fin de dar cumplimiento al requisito de práctica profesional	273
8.5	Los trabajadores independientes	274
9.	La escrituración del contrato de trabajo.....	274

9.1	Negativa del trabajador a firmar el contrato	275
9.2	Presunción de veracidad de las estipulaciones declaradas por el trabajador.....	276
10.	Obligaciones complementarias del empleador en materia de formalización del contrato de trabajo	277
11.	La obligación de registro de los contratos	278
12.	Cláusulas del contrato de trabajo	279
12.1	Cláusulas ordinarias	280
12.2	Cláusulas incorporadas por disposición legal.....	285
12.3	Cláusulas permitidas	285
12.4	Cláusulas prohibidas	286
12.5	Cláusulas tácitas.....	287
13.	Modificaciones al contrato de trabajo.....	288

Capítulo 8

Sujetos del contrato individual de trabajo

I.	EL TRABAJADOR	289
1.	El concepto de trabajador.....	290
2.	Características del trabajador.....	291
3.	Clases de trabajador.....	294
3.1	Trabajadores ordinarios y trabajadores especiales	294
3.2	Trabajadores nacionales y extranjeros	295
3.3	Trabajadores manuales y trabajadores intelectuales: obreros y empleados.....	297
3.4	El alto directivo.....	298
3.5	El socio trabajador.....	300
3.6	Trabajadores indefinidos, de plazo fijo, de temporada y transitorios	301
3.7	Trabajadores por obra o faena	302
3.8	Trabajadores familiares	302
II.	EL EMPLEADOR	304
1.	Los problemas de denominación	304
2.	El concepto de empleador.....	308
3.	El artículo 3º, letra a), del Código del Trabajo.....	310
4.	Supuestos especiales de empleador.....	312
4.1	Los entes de hecho.....	313
4.1.1	La noción jurídico-laboral de los entes de hecho	314
4.1.2	El régimen de responsabilidad aplicable a los integrantes de un ente de hecho.....	316
4.2	Los grupos de empresa	316
4.2.1	La construcción jurídica y dogmática del grupo	317
4.2.2	Los rasgos distintivos de un grupo de empresas.....	318
4.2.3	Clasificación de los grupos de empresas.....	321

4.2.4	La regulación del grupo en el Derecho chileno.....	324
4.2.5	La determinación del sujeto empresarial responsable...	326
4.2.5.1	La superación de la apariencia o de la formalidad societaria.....	326
4.2.5.2	Criterios de reconocimiento unitario del grupo	328

Capítulo 9

Las facultades contractuales del empleador y las obligaciones del trabajador

1.	El poder de dirección del empleador	331
1.1	Doctrinas justificantes del poder de dirección del empleador ..	333
1.2	El reconocimiento legal del poder de dirección.....	334
2.	El ius variandi.....	336
2.1	Tipos de ius variandi	337
2.2	Modalidades de ius variandi reconocidas en el Código del Trabajo.....	338
2.2.1	Con respecto al lugar de trabajo.....	339
2.2.2	Con respecto a la naturaleza de los servicios	340
2.2.3	Con respecto a la jornada de trabajo.....	342
2.2.4	Procedimiento de reclamo.....	345
2.2.5	Los límites del ius variandi con respecto a los dirigentes sindicales	345
3.	El poder de control	346
3.1	Facultades para controlar el cumplimiento de la prestación	346
3.1.1	En cuanto al control de la asistencia	347
3.1.2	En cuanto a la forma y oportunidad de desarrollar las labores	348
3.1.3	Las medidas de control y el Reglamento Interno.....	348
3.2	El control de la salud e idoneidad del trabajador.....	349
3.2.1	El control de la enfermedad	350
3.2.2	La especial situación de los exámenes médicos.....	352
4.	El poder disciplinario	355
4.1	Configuración del poder disciplinario.....	355
4.2	El poder disciplinario en el Código del Trabajo	358
4.3	La sanción disciplinaria	359
5.	El reglamento interno	361
5.1	Concepto.....	362
5.2	Empresas obligadas a implementar un reglamento interno	364
5.3	Contenido del reglamento interno	365
5.3.1	La existencia de un ambiente laboral digno.....	366
5.3.2	Normas propiamente laborales	367
5.3.3	Identificación de cargos y normas relativas a consultas, peticiones y reclamos.....	368
5.3.4	Disposiciones vinculadas al ámbito de la seguridad social.....	369

5.3.5	Reglas sobre investigación y sanción de determinadas materias	370
5.4	Formalidades necesarias para la dictación de un reglamento interno	372
6.	El deber de obediencia del trabajador	374
6.1	Supuestos de desobediencia legítima	375
6.2	La figura del <i>solve et repete</i>	378

Capítulo 10

Contrato de trabajo y derechos fundamentales

1.	Derechos fundamentales específicos e inespecíficos	382
2.	El concepto de ciudadanía laboral	382
3.	Ciudadanía laboral y eficacia horizontal de los derechos fundamentales (Drittwirkung der Grundrechte)	384
4.	El reconocimiento de la ciudadanía laboral en el Código del Trabajo	386
4.1	El artículo 5° CT	387
4.2	Normas complementarias de resguardo y reconocimiento de la ciudadanía laboral	392
5.	El procedimiento de tutela laboral	394

Capítulo 11

La jornada de trabajo

1.	Generalidades	403
2.	Fuentes de regulación de la jornada de trabajo	404
I.	REGLAS GENERALES SOBRE LA JORNADA LABORAL	406
1.	Concepto y clases de jornada de trabajo	406
2.	Duración de la jornada semanal de trabajo	411
3.	Personas excluidas de la limitación horaria	413
4.	Jornadas especiales de trabajo	421
4.1	La jornada de los trabajadores que se desempeñen a bordo de naves pesqueras	422
4.2	La jornada de trabajo de los dependientes del comercio	423
4.3	La jornada de trabajo de chóferes y auxiliares de la locomoción colectiva interurbana y de servicios interurbanos de transporte de pasajeros	425
4.4	La jornada de trabajo del personal que presta servicios en hoteles, restaurantes o clubes	429
5.	Las jornadas reducidas de trabajo	430
6.	Distribución semanal de la jornada de trabajo	431
7.	Límite diario de la jornada de trabajo	433

8. Jornada de trabajo y ius variandi	434
II. HORAS EXTRAORDINARIAS	436
1. Concepto de jornada extraordinaria.....	436
2. Fundamento de la jornada extraordinaria.....	437
3. Naturaleza de las faenas	438
4. Formalidades del pacto que autoriza la realización de horas extras....	438
5. Retribución de las horas extras no formalizadas en pacto.....	439
6. Límite máximo y remuneración adicional.....	440
7. Control y fiscalización de las horas extras.....	441
8. Límites indisponibles para el uso de horas extras	442
III. DESCANSOS DENTRO DE LA JORNADA DE TRABAJO	443
1. Descanso diario.....	443
2. El descanso diario en el caso de los trabajadores de restaurantes que atiendan directamente al público.....	445
3. Descanso semanal	446
4. Los días festivos laborales.....	447
5. El pacto de descanso entre dos días feriados.....	448
6. Regla particular de descanso para los días 18 y 19 de septiembre	449
7. Inicio y término del descanso semanal	449
8. Excepciones al descanso semanal.....	450
8.1 La norma del artículo 38 del Código del Trabajo	451
8.2 Características del artículo 38 del Código del Trabajo	452
8.3 La obligación de otorgar un día de descanso compensatorio a la semana	453
8.4 La situación particular de los establecimientos comerciales.....	454
8.5 La situación aplicable a los deportistas profesionales.....	457
8.6 La situación específica de los trabajadores de casinos de juego, hoteles, pubs, discotecas, restaurantes, clubes, bares y similares, y de los operadores de turismo.....	457
IV. LA JORNADA EXCEPCIONAL Y BISEMANAL DE TRABAJO	458
1. Generalidades sobre la jornada excepcional	458
2. Características principales de la regulación legal de la jornada excepcional	460
3. La jornada bisemanal	463
V. LA JORNADA PARCIAL	464
1. Generalidades	464
2. Casos en que procede la jornada parcial	465
3. Las horas extraordinarias durante la jornada parcial	466
4. Límites horarios durante la jornada parcial	467

5. Distribución de la jornada parcial	467
6. Base de cálculo de la indemnización en los casos de jornada parcial..	468
VI. FERIADO ANUAL	468
1. Generalidades	468
2. Contenido del derecho a feriado	469
3. Los beneficiarios del derecho a feriado	470
4. Reglas particulares en relación con los trabajadores por obra o faena, y con los que prestan servicios en la zona austral.....	471
5. La imposibilidad de compensar en dinero el uso del feriado	471
6. El carácter salarial de las prestaciones pagadas por concepto de feria- do	472
7. La remuneración a que tiene derecho el trabajador durante el feria- do	473
8. Oportunidad para hacer uso del feriado	474
9. La continuidad y el fraccionamiento en el uso del feriado	475
10. La acumulación de feriado	476
11. Efectos del no uso del feriado en el caso de trabajadores que han acumulado más de dos periodos	477
12. El derecho a vacaciones anuales de aquellos trabajadores afectos a licencia médica	478
13. El Feriado progresivo	479
14. La situación del feriado colectivo	480
14.1 Días de feriado progresivo en caso que el feriado colectivo sea de una extensión mayor a aquel que le corresponde al trabajador	481
14.2 El feriado colectivo en los establecimientos educacionales.....	482
14.3 El feriado en las empresas manipuladoras de alimentos.....	483
VII. INTERRUPCIONES A LA JORNADA DE TRABAJO EN RAZÓN DE LI- CENCIAS Y PERMISOS ESPECIALES	483
1. Generalidades	483
2. Permisos especiales.....	484

Capítulo 12

Las remuneraciones

I. CUESTIONES GENERALES	490
1. Delimitación conceptual de las remuneraciones	490
2. El concepto de remuneración en el Código del Trabajo.....	491
3. Asignaciones que no constituyen remuneración.....	493
3.1 Asignación de movilización	494
3.2 Asignación de Pérdida de Caja.....	495
3.3 Asignación de Desgaste de Herramientas.....	496

3.4	Asignación de colación	496
3.5	Viáticos	497
3.6	Prestaciones familiares otorgadas por ley	498
3.7	Indemnizaciones por extinción de la relación laboral	498
3.8	Devolución de gastos.....	499
4.	Clases de remuneración	499
4.1	En dinero y en especie	500
4.2	Remuneración por unidad de tiempo y por unidad de obra	502
4.3	Remuneración fija, variable y esporádica	503
II.	CATEGORÍAS REMUNERATORIAS	504
1.	Categorías de remuneración reconocidas en el Código del Trabajo ...	504
1.1	El sueldo o sueldo base	504
1.1.1	Características del sueldo o sueldo base.....	506
1.1.2	Sueldo base e ingreso mínimo mensual.....	507
1.2	Sobresueldo	509
1.3	Comisión	510
1.3.1	Características de la comisión	510
1.3.2	El derecho a devengar la comisión.....	512
1.4	Participación	513
1.5	Gratificación	514
1.5.1	Clases de gratificación	515
1.5.2	Entidades empleadoras obligadas a gratificar.....	516
1.5.3	Cuantía a repartir por concepto de gratificación	517
1.5.4	Concepto de utilidad y de utilidad líquida para efectos de gratificaciones	518
1.5.5	Funciones del Servicios de Impuestos Internos.....	519
1.5.6	Anticipo de gratificaciones.....	520
1.5.7	Gratificación proporcional.....	520
1.5.8	Deducción de las gratificaciones	521
2.	Paralelo entre la comisión, la participación y las gratificaciones	521
3.	La especial regulación de la propina como categoría remuneratoria ..	523
4.	Los tratos, primas y tarifas	526
III.	SEMANA CORRIDA.....	527
1.	Contenido del derecho a semana corrida	529
2.	El derecho a devengar diariamente la remuneración como fundamento de la semana corrida	530
3.	Reglas especiales en materia de semana corrida	531
IV.	PROTECCIÓN A LAS REMUNERACIONES	532
1.	Garantías relativas al pago considerado en sí mismo	533
2.	Garantías frente al empleador	539
2.1	Prohibición de retención.....	539
2.2	Reajustabilidad de las remuneraciones.....	546
2.3	Reajustabilidad de las prestaciones morosas	547

2.4 Libro auxiliar de las remuneraciones	548
3. Garantías en relación con los acreedores del trabajador: la inembargabilidad.....	549
3.1 Alcance de la inembargabilidad	549
3.2 Excepciones a la inembargabilidad.....	550
4. Garantías en relación con la familia del trabajador	550
5. Garantías con respecto a los acreedores del empleador.....	553
5.1 Cuestiones generales.....	554
5.2 La prelación de créditos en el cobro de las remuneraciones.....	555
V. IGUALDAD DE REMUNERACIONES ENTRE HOMBRE Y MUJER	558
1. Antecedentes generales sobre la no discriminación remuneracional .	558
2. El denominado principio de igualdad de remuneraciones en el Código del Trabajo	560

TERCERA PARTE

Capítulo 13

La descentralización productiva

I. LA SUBCONTRATACIÓN DE OBRA O SERVICIO	567
1. Los antecedentes legislativos del régimen de subcontratación	568
2. Las diferencias conceptuales entre interposición y régimen de subcontratación	570
3. El concepto legal de subcontratación	572
4. Figuras excluidas de la subcontratación o de su régimen de responsabilidad.....	574
5. El encadenamiento de subcontratas	577
6. Sujetos de la subcontratación	578
6.1 El empresario contratante o dueño de la obra, empresa o faena.....	579
6.2 El contratista.....	580
6.3 El subcontratista	581
7. Requisitos intrínsecos a la condición de contratista.....	582
8. Los supuestos de responsabilidad solidaria	586
9. La irrupción de responsabilidad subsidiaria y el derecho de comprobación	588
9.1 Formalidades de la comprobación.....	590
9.2 Efectos de la facultad de comprobar.....	592
10. El derecho de retención.....	593
11. El ámbito temporal.....	594
12. El ámbito de aplicación de la responsabilidad	595
13. La responsabilidad en materia de seguridad y salud en el trabajo.....	597