

ÍNDICE

Manual de derecho del trabajo. Tomo III Derecho individual de trabajo (6a. ed.) N°92

Autores: William Thayer Arteaga y Patricio Novoa Fuenzalida

Editorial Jurídica de Chile /2015

www.librotecna.cl

<i>Prólogo a la sexta edición</i>	7
<i>Prólogo a la cuarta edición</i>	9

Capítulo Primero

TÍTULO PRELIMINAR (ARTS. 1º A 6º DEL C.T.)

1.0. Consideraciones previas. Empleador y jefe de empresa	11
1.1. Campo de aplicación de las normas sobre relaciones individuales de trabajo	12
2.0. Análisis del artículo 1º del Código	13
3.0. Análisis del artículo 2º del Código	14
3.1. El derecho-deber de trabajar	15
3.2. La no discriminación en materia laboral	16
3.3. Función protectora del Estado	17
4.0. Análisis del artículo 4º del Código	18
5.0. Análisis del artículo 5º del Código	19
5.1. La ciudadanía laboral en la empresa y en el mundo	19
5.2. La irrenunciabilidad de los derechos laborales	24
a) Fundamento jurídico-público	24
b) Fundamento tutelar	24
5.3. ¿Irrenunciabilidad también en favor del empleador?	25
5.4. La irrenunciabilidad de los derechos laborales ante la jurisprudencia	26
5.5. La autonomía de la voluntad contractual en cuanto excede los mínimos garantizados por el derecho estatal	27
6.0. El principio <i>pro operario</i>	28

Capítulo Segundo

EL CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABAJO

1. CONCEPTO Y CARACTERÍSTICAS DE LA RELACIÓN LABORAL

1.0. Definición de contrato individual	31
1.1. Características de la relación laboral	32
1.1.1. Es una relación jurídico-personal	33
1.1.2. El trabajo se realiza por cuenta ajena (ajenidad)	35
1.1.3. Subordinación	36

www.librotecna.cl



1.1.4. Profesionalidad	40
1.1.5. Estable y continua	40
1.2. Contrato y relación de trabajo	42
1.2.1. Análisis de las tesis relacionalista y contractualista	42
1.2.2. Distinción entre contrato y relación de trabajo	43
1.2.3. Criterio de la legislación chilena	44
1.3. El contrato de trabajo presumido	45
 2. NATURALEZA JURÍDICA Y CARACTERÍSTICAS DEL CONTRATO DE TRABAJO	
2.0. Consideración previa	46
2.1. Teoría del arrendamiento	46
2.1.1. Exposición y contenido	46
2.1.2. Observaciones críticas y diferencias entre el contrato de trabajo y el de arrendamiento	47
2.1.3. Relaciones entre el contrato de trabajo y el de arrendamiento	49
2.2. Teoría de la compraventa	50
2.3. Teoría de la sociedad	50
2.3.1. Exposición y análisis	50
2.3.2. Contratos de sociedad y de trabajo simultáneos	52
2.3.3. Contrato de sociedad o de trabajo	53
2.4. Teoría del mandato	54
2.5. Figuras de prestación de servicios excluidas como laborales por el Código	56
2.5.1. Servicios prestados al público, discontinuos o esporádicos	56
2.5.2. Servicios prestados por estudiantes en práctica profesional	57
2.5.3. Los servicios prestados por trabajadores independientes	57
2.6. Conclusiones sobre la naturaleza jurídica del contrato de trabajo	57
2.6.1. Posición de la doctrina chilena	57
2.6.2. Algunas acotaciones de la doctrina comparada	58
2.6.3. Conclusión	59
2.7. Características del contrato de trabajo	59
2.7.1. Es un contrato de derecho privado	59
2.7.2. Es un contrato personal	60
2.7.3. Es un contrato bilateral	60
2.7.4. Es un contrato oneroso	60
2.7.5. Es un contrato conmutativo	61
2.7.6. Es un contrato principal	62
2.7.7. Es un contrato nominado	62
2.7.8. Es un contrato dirigido	62
2.7.9. Es un contrato de tracto sucesivo	62
2.7.10. Es un contrato consensual	62
2.8. Hacia una mayor amplitud del contrato de trabajo	63
2.9. Contrato de trabajo y participación	68
2.10. Dirigismo jurídico, flexibilidad y relación laboral atípica	70
2.10.1. Antecedentes	70
2.10.2. Algunas clasificaciones de la flexibilidad	70
2.10.3. Flexibilidad interna y flexibilidad externa	71
2.10.4. Flexibilidad externa inicial y terminal o de salida	72
2.10.5. La relación laboral atípica	73
1. El contrato a plazo y el contrato temporal	74
2. El trabajo en régimen de subcontratación	74
3. El trabajo en régimen de empresas proveedoras de servicios transitorios	74

2.10.6. Consideración general sobre flexibilidad y contratos atípicos	74
2.10.7. La parte de verdad en la pretensión flexibilizadora	76
2.10.8. El contrato de trabajo a domicilio, el teletrabajo y el contrato a tiempo parcial	78
2.10.8.1. El contrato de trabajo a domicilio	78
2.10.8.2. El teletrabajo	79
2.10.8.3. El trabajo a tiempo parcial	81
3. SUJETOS DEL CONTRATO DE TRABAJO	
3.0. El trabajador	82
3.0.1. Concepto jurídico	82
3.0.2. Trabajadores manuales e intelectuales	83
3.0.3. Contratos de trabajo común y especiales	84
3.0.4. Cargos directivos o ejecutivos	84
3.0.5. Trabajadores nacionales y extranjeros	85
3.0.5.1. El Código mantiene normas relativas a la nacionalidad del personal	85
3.0.5.2. Normas para computar la proporción de personal nacional y extranjero ..	85
3.0.5.3. Naturaleza jurídica de la limitación	85
3.1. El empleador	86
3.1.1. El término “empleador”	86
3.1.2. Definición legal	86
3.1.3. El principio de la continuidad en la empresa	88
3.2. Empresa y establecimiento	90
3.2.1. El concepto de empresa ante la jurisprudencia	91
3.2.1 bis. Modificaciones al inciso 3º del artículo 3º e incisos sustitutivos del primitivo inciso cuarto por la Ley N° 20.760 de 9 de julio de 2014	92
4. PREPARACIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO	
4.0. Consideraciones sobre intermediación en la celebración del contrato de trabajo	92
4.1. Acción internacional	93
4.2. Criterio de la legislación chilena	94
a) Concepto de colocación	94
b) Fiscalización de la colocación	94
c) Entidades gestoras de colocación	94
d) Prohibiciones que afectan a los entes gestores de colocación	94
4.3. Observación jurídico-doctrinaria sobre la posición del derecho chileno	94
5. REQUISITOS ESENCIALES DEL CONTRATO DE TRABAJO	
5.0. El consentimiento	95
5.0.1. El error	95
5.0.2. La fuerza o intimidación	96
5.0.3. El dolo	97
5.1. La capacidad jurídica y la capacidad de obrar	97
5.1.1. Precedentes históricos sobre la protección laboral del menor	97
5.1.2. Acción internacional en materia de protección al trabajo de menores	98
5.1.3. Fundamentos de la protección laboral al menor	98
5.1.4. Posición del derecho chileno	99
5.1.4.1. Capacidad jurídico laboral normal: 18 años	99
5.1.4.2. Incapacidades relativas	99
5.1.4.3. Incapacidad de obrar del menor	100



5.1.4.4.	Incapacidad de obrar que afecta a menores	100
5.1.4.5.	Excepción para el trabajo especial de menores de 15 años	101
5.1.5.	Efectos de la celebración de un contrato con un menor sin sujeción a la legalidad	101
5.1.6.	Incapacidad de obrar de la mujer	101
5.1.7.	Observación final sobre la incapacidad de obrar de menores y mujeres	103
5.2.	El objeto	103
5.2.1.	Generalidades	103
5.2.2.	El objeto en el contrato de trabajo	104
5.2.3.	Conclusión	104
5.2.4.	Contrato de trabajo entre cónyuges	105
5.3.	La causa	106
5.3.1.	Aplicación en el contrato de trabajo del concepto de causa del Código Civil	106
5.3.2.	La teoría neocausalista en el contrato de trabajo	106
5.3.3.	La causa-motivo	107
5.3.4.	Efectos del contrato nulo por ilicitud de la causa	107

6. FORMA DEL CONTRATO DE TRABAJO

6.0.	El contrato es consensual	108
6.1.	Exigencia y valor de la escrituración	108
6.2.	Sanción por la falta de escrituración	109
6.3.	Otras situaciones formales en el contrato de trabajo	110
6.3.1.	Exigencias formales <i>ad probationem</i>	110
6.3.2.	Exigencias formales como requisito de existencia o validez del acto	110
6.3.3.	Otras exigencias formales	111
6.4.	Cláusulas normales u ordinarias del contrato de trabajo	111
6.4.1.	Alcance del contenido del artículo 10 del Código del Trabajo	111
6.4.2.	Estipulaciones que debe contener el contrato	112
6.5.	Cláusulas permitidas y cláusulas prohibidas	112
6.5.1.	Cláusulas permitidas	112
6.5.2.	Cláusulas prohibidas	113
6.6.	Cláusulas tácitas incorporadas	113

Capítulo Tercero

CONTENIDO DEL CONTRATO DE TRABAJO

0.1.	Clasificación del contenido	115
1. LA FACULTAD DE MANDO Y EL DEBER DE OBEDIENCIA		
1.0.	La facultad de mando del acreedor de trabajo	115
1.0.1.	El poder de dirección	116
1.0.2.	El <i>ius variandi</i>	117
1.0.2.1.	Modalidades y criterios doctrinarios	117
1.0.2.2.	El <i>ius variandi</i> según el Código	118
1.0.2.3.	Conclusión	119
1.0.3.	El poder disciplinario	120
1.0.4.	El deber de obediencia	121
1.0.5.	El <i>ius resistentiae</i>	122

2. CONTENIDO PATRIMONIAL

2.0. Enunciación del contenido	123
2.1. La obligación de prestación personal de servicios	123
2.1.1. Contenido de la obligación	123
2.2. Tiempo de la prestación: la jornada de trabajo	124
2.2.1. Concepto legal	124
2.2.2. Antecedentes históricos sobre la jornada de 8 horas diarias	125
2.2.3. Fundamentos de la limitación horaria	127
2.2.4. Jornada ordinaria de trabajo	128
2.2.5. Personas excluidas de la limitación horaria	128
2.2.6. Jornadas reducidas de trabajo	130
2.2.7. Jornada mayor	130
2.2.7.1. Jornada especial y descansos de quienes se desempeñan a bordo de naves pesqueras	131
2.2.7.2. Jornada especial y descansos del personal de choferes y auxiliares de la locomoción colectiva interurbana, de servicios interurbanos de transporte de pasajeros, de choferes de vehículos de carga terrestre interurbana y del que se desempeña a bordo de ferrocarriles	132
Descansos mínimos	132
Acomodaciones en los buses	132
2.2.7.3. Jornada especial y descanso del personal de servicio de transporte urbano y rural colectivo de pasajeros	132
2.2.7.4. El artículo 25 bis (nuevo) separado del 25 dispone	132
2.2.7.4 bis. El artículo 25 ter (nuevo) separado del 25 dispone	133
2.2.8. Jornada diaria de trabajo	133
2.2.9. Jornada excedida por el ejercicio del <i>ius variandi</i>	133
2.2.10. Horas extraordinarias	134
2.2.10.1. Criterios doctrinales y normativos	134
2.2.10.2. Criterio de la Convención de Ginebra	135
2.2.10.3. La jornada extraordinaria, ¿concepción jurídico-objetiva o subjetiva?	136
2.2.10.4. Regulación jurídica de la jornada extraordinaria	137
2.2.10.5. Control de horas extraordinarias y ordinarias	138
2.2.11. Interrupciones de la jornada de trabajo	139
2.2.12. Interrupción diaria o descanso dentro de la jornada	139
2.2.13. Interrupción semanal, descanso semanal	139
2.2.13.1. Generalidades	139
2.2.13.2. Días de descanso	139
2.2.13.3. Trabajadores exceptuados del descanso dominical y en días festivos	140
2.2.13.4. Descanso de quienes laboran en empresas exceptuadas del descanso dominical	140
2.2.13.5. Posibilidad de compensar en dinero días de descanso que excedan de uno en la semana	141
2.2.13.6. Sistemas excepcionales autorizados por la Dirección del Trabajo	141
2.2.13.7. Jornada bisemanal	142
2.2.13.8. Horas trabajadas en días domingo y festivos	142
2.2.14. Interrupción anual (vacaciones anuales pagadas) y permiso especial	142
2.2.14.1. Antecedentes	142
2.2.14.2. Fundamento	143
2.2.14.3. Requisito: período de calificación y feriado básico	144
2.2.14.4. Feriado aumentado	144
2.2.14.5. El día sábado se considera inhábil	145
2.2.14.6. Continuidad o discontinuidad del feriado	145
2.2.14.7. Acumulación de feriados	146
2.2.14.8. Prestación por el feriado	146
2.2.14.9. Reajustabilidad de la prestación	146



2.2.14.10. Incompensabilidad del feriado por dinero	146
2.2.14.11. Excepciones al feriado	148
2.2.14.12. Feriado colectivo	149
2.2.15. Permisos	149
2.3. Obligación de remunerar	150
2.3.0. Algunas concepciones extrajurídicas de la remuneración	150
2.3.0.1. Teorías retributivas o esencialmente económicas	150
2.3.0.2. Concepto ético-social de la remuneración: el justo salario	152
2.3.0.3. Factores determinantes del justo salario	153
2.3.1. Concepto jurídico de la remuneración	155
2.3.1.1. Ante el Derecho Laboral	155
2.3.1.2. Ante el Derecho de la Seguridad Social	156
2.3.1.3. Ante el Derecho Tributario	157
2.3.2. La remuneración en el Código del Trabajo	157
2.3.2.1. Concepto de remuneración en el Código	157
2.3.2.2. Asignaciones que no constituyen remuneración	158
2.3.3. La remuneración mínima o la garantía sustantiva de la remuneración (ingreso mínimo)	159
2.3.3.1. Importancia y forma	159
2.3.3.2. Antecedentes históricos	160
2.3.3.3. Acción internacional	162
2.3.3.4. La remuneración mínima en el derecho chileno	162
2.3.4. Clasificación de las remuneraciones	163
2.3.4.1. Remuneración en dinero y en especies	163
2.3.4.2. Remuneración por unidad de tiempo y por unidad de obra	165
2.3.4.3. Remuneración fija, variable y esporádica	166
2.3.4.4. Categorías de remuneraciones consultadas en el derecho chileno	166
1. El sueldo	167
2. Sobresueldo	168
3. Comisión	168
4. Participación	169
5. Gratificación	170
6. Gratificaciones voluntarias o convencionales	171
7. Gratificación legal	171
8. Anticipo de gratificaciones	173
9. Procedimiento para el cálculo de las gratificaciones a los trabajadores	173
10. Gratificación proporcional	174
11. Deduciones a las gratificaciones	175
2.3.4.4.1. El sueldo base y la semana corrida. La Ley N° 20.281	175
2.3.4.5. La semana corrida o pago del séptimo día	182
2.3.4.5.1. Contenido del derecho	182
2.3.4.5.2. Requisitos para impetrar la prestación	183
2.3.4.5.3. La semana corrida respecto de los trabajadores exceptuados del descanso dominical	183
2.3.4.5.4. Cálculo de horas extraordinarias	183
2.3.4.6. Pago de los gastos razonables de ida y vuelta	183
2.4. Garantías adjetivas de la remuneración	184
2.4.1. Concepto y clasificación	184
2.4.2. Garantías relativas al pago considerado en sí mismo	184
2.4.2.1. Forma: pago en efectivo	185
2.4.2.2. Tiempo: periodicidad	185
2.4.2.3. Lugar y oportunidad	185
2.4.2.4. Libertad de comercio en los recintos de empresas mineras y salitreras	186
2.4.3. Garantías frente al empresario	186
2.4.3.1. Irretenibilidad	186

a)	Descuentos ordenados por la ley	186
b)	Descuentos permitidos por la ley	187
c)	Naturaleza de los descuentos y descuento máximo	187
d)	Prohibición de deducir, retener o compensar sumas que rebajen el monto de las remuneraciones	187
2.4.3.2.	Reajustabilidad de las prestaciones morosas	188
2.4.3.3.	Publicidad del pago de las remuneraciones	190
2.4.3.3 bis.	Modifica artículo que indica	190
2.4.4.	Garantías frente a los acreedores del trabajador (inembargabilidad de la remuneración)	190
2.4.5.	Garantías establecidas para la familia del trabajador	191
2.4.6.	Garantías frente a los acreedores del empleador (privilegio o preferencia)	192
2.4.6.1.	Algunos criterios de legislación comparada	192
2.4.6.2.	Posición del derecho chileno	193

3. CONTENIDO ÉTICO-JURÍDICO

3.1.	Observaciones sobre su regulación en el derecho chileno	195
3.2.	Alcance general del contenido ético-jurídico	195
3.3.	El deber de respeto a la persona y dignidad del trabajador	196
3.4.	El deber general de protección del empleador	197
3.5.	El deber de higiene y seguridad	198
3.5.1.	Contenido y alcance del Título I del Libro II del Código	198
3.5.2.	Naturaleza del deber de higiene y seguridad	200
3.5.3.	Normas sobre higiene y seguridad en el trabajo	201
3.5.4.	El deber de previsión	202
3.5.5.	El deber de ocupación efectiva y adecuada	203
3.5.6.	El deber de capacitación y educación	204
3.5.6.1.	Responsabilidad empresarial y concepto de capacitación ocupacional	204
3.5.6.2.	Remuneración de los trabajadores beneficiarios	205
3.5.6.3.	Protección en caso de accidente	205
3.5.6.4.	Prohibiciones que afectan a los empleadores	205
3.5.6.5.	Compensación de gastos	205
3.5.6.6.	Contrato-formación	205
3.5.7.	El deber de diligencia y colaboración del trabajador	206
3.5.8.	El deber de fidelidad	206
3.5.9.	El deber de lealtad	207
3.5.10.	El secreto profesional	208
3.5.11.	Extinción de los deberes personales y las cláusulas de no competencia	208

www.librotecnia.cl

