

Ma

Manuales

Luis Lizama Portal
Diego Lizama Castro

Manual de Derecho
individual del trabajo

ediciones
DER

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, Coediciones, 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

MANUAL DE DERECHO INDIVIDUAL DEL TRABAJO

© Luis Lizama Portal - Diego Lizama Castro

2019 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° 299497

ISBN 978-956-9959-44-8

Primera edición, enero de 2019

DER Ediciones Limitada

Tiraje: 600 ejemplares

Impresores: Editora e Imprenta Maval SpA

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.

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	XI
CAPÍTULO I. EL DERECHO DEL TRABAJO.....	1
1. DELIMITACIÓN CONCEPTUAL	3
1.1. El derecho del trabajo	3
1.2. Ámbito de aplicación del derecho del trabajo	5
2. SUJETOS DEL DERECHO DEL TRABAJO	7
2.1. El trabajador	7
<i>A) Trabajo personal</i>	8
<i>B) Trabajo voluntario</i>	8
<i>C) Trabajo retribuido</i>	10
<i>D) Trabajo por cuenta ajena</i>	10
<i>E) Trabajo dependiente</i>	11
2.2. El empleador.....	13
2.3. La empresa.....	14
<i>A) El principio de continuidad de la empresa</i>	20
BIBLIOGRAFÍA RELEVANTE	22
CAPÍTULO II. EL CONTRATO DE TRABAJO	23
1. EL CONTRATO DE TRABAJO: DEFINICIÓN, CARACTERÍSTICAS Y CONDICIONES DE VALIDEZ	25
1.1. Definición	25
1.2. El vínculo de dependencia y subordinación	26
1.3. Características generales	29
1.4. Condiciones de validez del contrato de trabajo.....	30
<i>A) El consentimiento</i>	30
a. El error	31

b. La fuerza	31
c. El dolo	31
B) <i>El objeto del contrato de trabajo</i>	32
C) <i>La causa del contrato de trabajo</i>	32
D) <i>Ineficacia de contratos de trabajo en nuestro derecho</i>	32
a. Contratos de trabajo entre cónyuges casados en régimen de sociedad conyugal	32
b. El contrato de trabajo celebrado por el socio mayoritario con su misma sociedad	33
1.5. Distinción respecto de otros contratos.....	34
A) <i>El contrato de arrendamiento de servicios inmateriales</i>	34
B) <i>El contrato de sociedad</i>	34
C) <i>El contrato de mandato</i>	35
D) <i>El contrato de transporte</i>	36
E) <i>El contrato de confección de obra material</i>	36
2. LA CAPACIDAD DE CONTRATAR	36
2.1. La capacidad jurídica	36
2.2. Prohibiciones	38
3. LA NACIONALIDAD DE LOS TRABAJADORES	39
3.1. Restricciones numéricas para la contratación de extranjeros	39
3.2. Trabajadores extranjeros.....	40
4. FORMALIDADES DEL CONTRATO DE TRABAJO.....	43
4.1. La consensualidad del contrato de trabajo	43
4.2. Las formalidades del contrato de trabajo.....	43
A) <i>Escrituración del contrato de trabajo</i>	43
B) <i>El contrato de trabajo electrónico</i>	45
C) <i>Modificaciones al contrato de trabajo</i>	46
4.3. La prueba del contrato de trabajo	47
A) <i>Presunción de existencia del contrato de trabajo</i>	48
B) <i>Casos en los que no existe contrato de trabajo</i>	49
a. Los prestados por personas que realizan oficios o ejecutan trabajos directamente al público o aquellos que se efectúan discontinua o esporádicamente a domicilio	49
b. El desarrollo de prácticas profesionales.....	50
c. Los prestados por trabajadores independientes.....	50
5. LAS CLÁUSULAS DEL CONTRATO DE TRABAJO.....	50
5.1. Las cláusulas mínimas del contrato de trabajo	50
A) <i>El lugar y la fecha del contrato (art. 10.1 del CT)</i>	51
B) <i>La individualización de las partes (art. 10.2 del CT)</i>	51

C) <i>La determinación de la naturaleza de los servicios y del lugar de trabajo (art. 10.3 del CT)</i>	52
D) <i>El monto, forma y periodo de pago de la remuneración acordada (art. 10.4 del CT)</i>	53
E) <i>La duración y distribución de la jornada de trabajo (art. 10.5 del CT)</i>	54
F) <i>El plazo del contrato</i>	55
5.2. Las cláusulas permitidas.....	55
5.3. Las cláusulas prohibidas.....	55
5.4. Las cláusulas presuntas.....	55
BIBLIOGRAFÍA RELEVANTE.....	56
CAPÍTULO III. EL INGRESO DEL TRABAJADOR EN LA EMPRESA	57
1. LA COLOCACIÓN DE TRABAJADORES.....	59
1.1. Selección y contratación de trabajadores	60
1.2. Las Oficinas Municipales de Información Laboral	61
1.3. Las agencias privadas de colocación.....	62
1.4. Otras formas de intervención	63
2. ALTERNATIVAS A LA CONTRATACIÓN DE TRABAJADORES	64
2.1. La cesión temporal de trabajadores a través de las EST	64
A) <i>La constitución y funcionamiento de la EST</i>	65
B) <i>El contrato de puesta a disposición entre la EST y la empresa usuaria</i>	66
C) <i>El contrato de trabajo transitorio</i>	67
D) <i>La responsabilidad de la empresa usuaria</i>	68
2.2. La subcontratación.....	68
A) <i>Los elementos del trabajo en subcontratación</i>	69
B) <i>La responsabilidad subsidiaria de la empresa principal</i>	70
a. Derecho de información	71
b. Derecho de retención	72
c. Derecho de pago por subrogación.....	73
C) <i>La responsabilidad directa de la empresa principal en higiene y seguridad</i>	73
3. LAS MODALIDADES DE CONTRATACIÓN LABORAL.....	75
3.1. El contrato de jornada parcial.....	75
3.2. Los contratos de formación	76
A) <i>El contrato de aprendizaje</i>	76
a. Requisitos para la celebración.....	77
b. Efectos del contrato de aprendizaje base	78

c.	Efectos del contrato de aprendizaje promovido en la relación entre el empleador y el SENCE	78
d.	Efectos del contrato de aprendizaje promovido entre las partes... ..	80
B)	<i>El contrato de capacitación</i>	81
C)	<i>Contrato de empleo-formación</i>	82
3.3.	Los contratos temporales	83
A)	<i>El contrato de plazo fijo</i>	83
B)	<i>El contrato por obra o faena</i>	83
C)	<i>Contratos especiales temporales</i>	84
a.	El contrato de trabajadores de artes y espectáculos	85
b.	El contrato de deportistas profesionales.....	85
c.	El contrato de trabajadores portuarios eventuales.....	86
	BIBLIOGRAFÍA RELEVANTE	86
	CAPÍTULO IV. EL CONTENIDO DEL CONTRATO DE TRABAJO	87
1.	EL CONTENIDO DEL CONTRATO DE TRABAJO	89
2.	DERECHOS DEL TRABAJADOR EN EL CONTRATO DE TRABAJO	90
2.1.	Los derechos fundamentales específicos	91
A)	<i>La libertad de trabajo</i>	91
B)	<i>El derecho a la justa retribución</i>	92
C)	<i>El derecho a la no discriminación laboral</i>	92
D)	<i>El derecho de sindicación</i>	94
E)	<i>El derecho a la negociación colectiva</i>	95
F)	<i>El derecho a huelga</i>	97
2.2.	Los derechos fundamentales inespecíficos	97
A)	<i>El derecho a la vida y a la integridad física y psíquica</i>	97
B)	<i>El derecho a la vida privada, intimidad y honra</i>	98
C)	<i>El derecho a la inviolabilidad de toda forma de comunicación privada</i>	100
D)	<i>La libertad de expresión, opinión e información sin censura previa</i>	101
E)	<i>El derecho a la libertad religiosa</i>	102
2.3.	Los derechos establecidos en el CT.....	102
A)	<i>El derecho a la ocupación efectiva</i>	102
B)	<i>El derecho a la capacitación ocupacional</i>	103
C)	<i>El derecho a la protección de su vida y salud en el lugar de trabajo</i>	104
D)	<i>El derecho a la debida consideración de su dignidad</i>	105
E)	<i>El derecho a la indemnidad laboral</i>	107
3.	OBLIGACIONES DEL TRABAJADOR EN EL CONTRATO DE TRABAJO	109
3.1.	La obligación de ejecutar el contrato de trabajo de buena fe	109
3.2.	La obligación de observar las medidas de higiene y seguridad.....	111
3.3.	La obligación de cumplir las órdenes e instrucciones del empleador	111

4.	POTESTADES DEL EMPLEADOR	112
4.1.	La potestad de dirección	113
4.2.	La potestad de variación	114
4.3.	La potestad disciplinaria	115
5.	LA SUSPENSIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO	116
5.1.	La suspensión por acuerdo de las partes	116
5.2.	La suspensión por circunstancias que afectan al trabajador	117
5.3.	La suspensión por circunstancias que afectan al empleador	123
5.4.	La suspensión por un conflicto colectivo	124
	BIBLIOGRAFÍA RELEVANTE	125
	CAPÍTULO V. EL TIEMPO Y EL LUGAR DE TRABAJO	127
1.	EL TIEMPO DE LA PRESTACIÓN LABORAL: JORNADA Y HORARIO DE TRABAJO	129
1.1.	El tiempo de la prestación	129
1.2.	La jornada de trabajo	130
A)	<i>Concepto</i>	130
B)	<i>Límites</i>	132
C)	<i>Trabajadores sin jornada de trabajo</i>	133
D)	<i>Reducciones de jornada</i>	135
E)	<i>La potestad de variación de la jornada laboral</i>	137
F)	<i>Jornadas especiales</i>	138
a.	Jornadas especiales en virtud de la duración del tiempo del trabajo	139
b.	Jornadas especiales en virtud de la distribución del tiempo de trabajo	140
G)	<i>Jornada extraordinaria</i>	143
1.3.	El horario de trabajo	147
A)	<i>Concepto</i>	147
B)	<i>Trabajo nocturno</i>	148
C)	<i>Trabajo por turnos</i>	148
2.	DESCANSOS, PERMISOS Y FERIADO	149
2.1.	Descanso dentro de la jornada	149
2.2.	Descanso entre las jornadas	151
2.3.	Descanso semanal	152
A)	<i>Trabajadores exceptuados del descanso dominical y en días festivos</i>	155
B)	<i>Sistema excepcional de distribución de jornada de trabajo y descansos</i>	159
C)	<i>Jornada bisemanal</i>	161
2.4.	Descanso anual	162

A) <i>Feriado legal básico</i>	162
B) <i>Feriado aumentado</i>	167
C) <i>Feriado colectivo</i>	170
D) <i>Feridos especiales</i>	170
2.5. Permisos	172
3. EL LUGAR DE TRABAJO	173
3.1. Concepto	173
3.2. La potestad de variación	174
3.3. Cambio de domicilio del trabajador	176
BIBLIOGRAFÍA RELEVANTE	176
CAPÍTULO VI. LA REMUNERACIÓN DEL TRABAJADOR	179
1. LA REMUNERACIÓN	181
1.1. Definición de remuneración	181
1.2. Percepciones no remuneratorias	183
A) <i>Percepciones compensatorias</i>	184
a. Asignación de colación	184
b. Asignación de movilización	185
c. Viáticos	185
d. Devolución de gastos en que incurra el trabajador por causa del contrato de trabajo	186
e. Gastos de traslado	187
B) <i>Percepciones indemnizatorias</i>	187
a. Asignación de pérdida de caja	187
b. Asignación de desgaste de herramientas	187
C) <i>Indemnizaciones por término del contrato del trabajo</i>	188
D) <i>Prestaciones de seguridad social</i>	188
a. Prestaciones familiares legales	188
b. Beneficios previsionales	189
c. Depósitos convenidos	190
E) <i>Propinas</i>	190
2. LA REMUNERACIÓN MÍNIMA MENSUAL	192
3. LA ESTRUCTURA DE LA REMUNERACIÓN	193
3.1. El sueldo	194
3.2. El sobresueldo	196
3.3. La comisión	196
3.4. La participación	198
3.5. Gratificación legal	200

A) <i>Las empresas obligadas a gratificar legalmente a sus trabajadores</i>	200
B) <i>La utilidad líquida</i>	201
C) <i>Los sistemas para el cumplimiento de la obligación legal de gratificar</i>	202
a. Distribución del 30% de las utilidades líquidas	203
b. Pago o abono del 25% de las remuneraciones anuales	203
D) <i>El pago de la gratificación</i>	203
a. Anticipos de gratificación	204
b. Gratificación proporcional	204
c. Deduciones a las gratificaciones	204
E) <i>La gratificación convencional</i>	205
3.6. La semana corrida	205
A) <i>La remuneración de la semana corrida</i>	207
B) <i>La incidencia en el sobresueldo</i>	208
3.7. La remuneración en los contratos iguales o inferiores a 30 días	208
4. FORMA, PERÍODO, LUGAR Y OPORTUNIDAD DE PAGO DE LA REMUNERACIÓN	209
4.1. Forma de pago	209
4.2. Período de pago	210
4.3. Lugar y oportunidad del pago	210
5. PROTECCIÓN DE LAS REMUNERACIONES	211
5.1. Garantías frente al empleador	211
A) <i>Pago total de la remuneración</i>	211
a. Descuentos obligatorios	211
b. Descuentos permitidos	212
c. Descuentos prohibidos	213
B) <i>Incorporación al patrimonio del trabajador de sus remuneraciones devengadas</i>	214
C) <i>Reajustabilidad de las remuneraciones adeudadas</i>	215
D) <i>Publicidad del pago de las remuneraciones</i>	216
5.2. Garantías frente a los acreedores del trabajador	216
5.3. Garantías para la familia del trabajador	217
5.4. Garantías frente a los acreedores del empleador	218
BIBLIOGRAFÍA RELEVANTE	220
CAPÍTULO VII. LA TERMINACIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO	221
1. LA TERMINACIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO	224
2. TERMINACIÓN DEL CONTRATO POR VOLUNTAD CONCURRENTENTE DE LAS PARTES	227
2.1. El mutuo acuerdo de las partes	227

2.2. El vencimiento del plazo convenido.....	228
2.3. La conclusión del trabajo o servicio que dio origen al contrato.....	230
3. TERMINACIÓN DEL CONTRATO POR MUERTE O INVALIDEZ DEL TRABAJADOR O PROCEDIMIENTO CONCURSAL DE LIQUIDACIÓN DEL EMPLEADOR	231
3.1. La muerte del trabajador.....	231
3.2. La invalidez del trabajador	231
3.3. El procedimiento concursal de liquidación del empleador.....	233
4. TERMINACIÓN DEL CONTRATO POR DECISIÓN UNILATERAL DEL TRABAJADOR	235
4.1. La renuncia voluntaria del trabajador.....	235
4.2. El despido indirecto.....	236
5. TERMINACIÓN DEL CONTRATO POR DECISIÓN UNILATERAL DEL EMPLEADOR	238
5.1. El despido	238
5.2. El despido por causales de caducidad	238
A) <i>Las conductas indebidas y graves</i>	239
a. La falta de probidad	239
b. Las conductas de acoso sexual.....	241
c. Las vías de hecho	242
d. Las injurias.....	243
e. La conducta inmoral.....	243
f. Las conductas de acoso laboral o “mobbing”	244
B) <i>Las negociaciones incompatibles</i>	246
C) <i>Las ausencias injustificadas</i>	246
D) <i>El abandono de trabajo</i>	248
E) <i>Las acciones, omisiones o imprudencias temerarias</i>	250
F) <i>El perjuicio material intencional en bienes del empleador</i>	251
G) <i>El incumplimiento grave de las obligaciones contractuales</i>	251
5.3. El despido por necesidades de la empresa, establecimiento o servicio.....	254
5.4. El desahucio.....	256
5.5. El despido por caso fortuito o fuerza mayor	257
6. LAS FORMALIDADES	258
6.1. El aviso	258
6.2. Sanciones por la omisión o errores en el aviso.....	260
6.3. Nulidad del despido.....	261
7. LAS INDEMNIZACIONES POR TÉRMINO DE CONTRATO DE TRABAJO.....	262
7.1. Indemnizaciones legales.....	262
A) <i>La indemnización sustitutiva del aviso previo</i>	263
B) <i>La indemnización por años de servicio</i>	263

a.	Naturaleza jurídica	263
b.	Monto y base de cálculo.....	264
c.	Pago de las indemnizaciones	266
C)	<i>La indemnización a todo evento de los trabajadores contratados por obra o faena</i>	267
D)	<i>La indemnización a todo evento de los trabajadores de casa particular</i>	268
E)	<i>La indemnización sustitutiva a todo evento</i>	268
F)	<i>La indemnización por despido injustificado</i>	269
G)	<i>La indemnización por despido abusivo</i>	270
H)	<i>La indemnización por despido indirecto</i>	271
I)	<i>La indemnización por despido lesivo de derechos fundamentales</i>	272
J)	<i>La indemnización por despido discriminatorio grave</i>	274
K)	<i>La indemnización por despido por procedimiento concursal</i>	275
L)	<i>La indemnización del feriado</i>	276
7.2.	Indemnizaciones convencionales	276
A)	<i>Las indemnizaciones pactadas en contratos colectivos de trabajo</i>	276
B)	<i>Las indemnizaciones pactadas en convenios colectivos de trabajo o acuerdos de grupo negociador</i>	277
C)	<i>Las indemnizaciones pactadas en contratos individuales de trabajo</i>	277
7.3.	Las indemnizaciones voluntarias.....	277
7.4.	La indemnización del daño moral en el término del contrato de trabajo....	278
7.5.	Tributación de las indemnizaciones	279
A)	<i>Indemnizaciones que no constituyen renta</i>	279
B)	<i>Indemnizaciones que son renta</i>	279
a.	Tributación de 2 o más indemnizaciones	281
b.	Pago del impuesto	281
8.	EL FINIQUITO.....	282
8.1.	Formalidades	283
A)	<i>Formalidades generales</i>	283
B)	<i>Acreditación del pago de cotizaciones previsionales</i>	283
C)	<i>Oportunidad para extender el finiquito y pagar las prestaciones en él convenidas</i>	284
8.2.	Omisión de las formalidades	285
8.3.	Efectos del finiquito	285
9.	EL FUERO LABORAL	286
9.1.	Titulares de fuero laboral.....	286
9.2.	El desafuero	289
9.3.	Separación provisional	290

9.4. Efectos del despido de un trabajador aforado sin autorización judicial previa.....	290
BIBLIOGRAFÍA RELEVANTE.....	291
BIBLIOGRAFÍA GENERAL.....	293

ABREVIATURAS

AFP	:	Administradora de Fondos de Pensiones
AFC	:	Administradora de Fondos de Cesantía
art.	:	artículo
c.	:	considerando
C	:	Convenio
CA	:	Corte de Apelaciones
CC	:	Código Civil
CCAF	:	Caja de Compensación de Asignación Familiar
CdeC	:	Código de Comercio
COMPIN	:	Comisión de Medicina Preventiva e Invalidez de los Servicios de Salud
CP	:	Constitución Política de la República
CPe	:	Código Penal
CS	:	Corte Suprema
CT	:	Código del Trabajo
DFL	:	Decreto con Fuerza de Ley
DL	:	Decreto Ley
DS	:	Decreto Supremo
DT	:	Dirección del Trabajo
EST	:	Empresa de Servicios Transitorios
FONASA	:	Fondo Nacional de Salud
GJ	:	Gaceta Jurídica
IMM	:	Ingreso Mínimo Mensual
INE	:	Instituto Nacional de Estadísticas
IPS	:	Instituto de Previsión Social
ISL	:	Instituto de Seguridad Laboral

IPC	: Índice de Precios al Consumidor
ISAPRE	: Institución de Salud Previsional
JLT	: Juez de Letras del Trabajo
MS	: Ministerio de Salud
MTPS	: Ministerio del Trabajo y Previsión Social
OIT	: Organización Internacional del Trabajo
OS	: Orden de Servicio de la Dirección del Trabajo
PIB	: Producto Interno Bruto
PIDESC	: Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales
R	: Reglamento
RDJ	: Revista de Derecho y Jurisprudencia
RIOHS	: Reglamento Interno de Orden, Higiene y Seguridad
SAFP	: Superintendencia de Administradoras de Fondos de Pensiones
SII	: Servicio de Impuestos Internos
SENAME	: Servicio Nacional de Menores
SENCE	: Servicio Nacional de Capacitación y Empleo
SERNAC	: Servicio Nacional del Consumidor
SERNAMEG	: Servicio Nacional de la Mujer y la Equidad de Género
SIS	: Seguro de Invalidez y Supervivencia
SUSESO	: Superintendencia de Seguridad Social
t.	: transitorio
TC	: Tribunal Constitucional
TLC	: Tratado de Libre Comercio de América del Norte
UF	: Unidad de Fomento
UTA	: Unidad Tributaria Anual
UTM	: Unidad Tributaria Mensual

La cita de las referencias jurídicas, entre paréntesis, indica el texto legal (CT); el artículo se señala seguido de una coma después del texto legal (, art. X); el inciso se muestra seguido de un guion luego del artículo (-X), y el numeral se indica a continuación de un punto seguido después del artículo (.X). Así, por ejemplo:

El artículo 344 del Código del Trabajo es: (CT, art. 344)

El inciso segundo del artículo 344 del Código del Trabajo es: (CT, art. 344-2)

El numeral 16 del artículo 19 de la Constitución es: (CP, art. 19.16)

El inciso quinto del numeral 16 del artículo 19 de la Constitución es: (CP, art. 19.16-5)