

# Ma

Manuales

Sergio Gamonal Contreras

Derecho colectivo del trabajo

Tercera edición actualizada con la ley N° 20.940

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](mailto:info@derediciones.com) o visite nuestra página web [www.derediciones.com](http://www.derediciones.com)

#### DERECHO COLECTIVO DEL TRABAJO

Tercera edición actualizada con la ley N° 20.940

© Sergio Gamonal Contreras

2020 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](http://www.derediciones.com)

Registro de Propiedad Intelectual N° 2020-A-983

ISBN 978-956-9959-66-0

Primera edición, febrero de 2020 DER Ediciones Limitada

Tiraje: 500 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.

*“La doctrina puede representarse gráficamente como un triángulo equilátero, cuyos ángulos, todos idénticos en graduación, serían el sindicato, la negociación y contratación colectiva y la huelga, de tal suerte que ninguna de las tres figuras de la trilogía podría faltar, porque desaparecería el triángulo”.*

MARIO DE LA CUEVA



## ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	IX
NOTA A LA TERCERA EDICIÓN.....	XI
NOTA A LA SEGUNDA EDICIÓN.....	XIII
PRÓLOGO A LA PRIMERA EDICIÓN.....	XV
<b>CAPÍTULO I: PLANTEAMIENTO GENERAL .....</b>	<b>1</b>
1. ORÍGENES DEL DERECHO COLECTIVO.....	3
2. EL CASO CHILENO: VIOLENCIA ANTISINDICAL .....	12
3. DEFINICIÓN .....	19
4. CARACTERES .....	23
4.1. Informal .....	23
4.2. Instrumental .....	25
4.3. Contingente .....	26
4.4. Normativo .....	27
4.5. De autotutela .....	27
5. FUENTES .....	27
5.1. Sistema reglamentarista o interventor .....	29
5.2. Sistema de autonomía colectiva plena .....	32
5.3. Sistemas mixtos .....	37
5.4. Relaciones entre fuentes .....	39
6. LA LEGISLACIÓN SINDICAL EN CHILE .....	41

CAPÍTULO II: PRINCIPIOS DEL DERECHO COLECTIVO .....	53
1. LA LIBERTAD SINDICAL .....	55
1.1. Concepto .....	56
1.2. Naturaleza jurídica .....	59
A) Libertad sindical e intereses colectivos .....	60
B) La libertad sindical como derecho humano esencial .....	62
1.3. Clasificaciones .....	66
1.4. Consagración internacional .....	67
1.5. Régimen constitucional .....	75
A) La Constitución chilena y el derecho de huelga .....	77
a. Tesis restrictiva .....	78
b. Tesis del derecho implícito .....	78
c. Tesis del bloque de constitucionalidad .....	79
d. Tesis dogmática .....	81
e. Una perspectiva unitaria e integradora del derecho de huelga en la Constitución .....	83
f. La Corte Suprema y el derecho de huelga: el caso “Promolinks” ...	84
g. La huelga como derecho fundamental en la jurisprudencia internacional .....	85
B) El derecho huelga en el sector público y en servicios esenciales .....	88
C) La libertad sindical y las actividades políticas en la Constitución .....	89
D) La interpretación de la Constitución, el Tribunal Constitucional y el control de convencionalidad .....	90
2. ATRIBUTOS DE LA LIBERTAD SINDICAL .....	98
2.1. Libertad de constitución .....	98
2.2. Libertad de afiliación .....	99
2.3. Libertad sindical negativa .....	99
2.4. Libertad colectiva de reglamentación .....	99
2.5. Libertad colectiva de representación .....	99
2.6. Libertad colectiva de disolución .....	100
2.7. Libertad colectiva de actuación sindical .....	100
2.8. Libertad colectiva de federación .....	105
3. LA INTERPRETACIÓN DEL DERECHO COLECTIVO .....	105
3.1. De la interpretación en general del derecho colectivo .....	105
3.2. De la interpretación de la ley N° 20.940 .....	109
3.3. El vacío de los grupos negociadores .....	112

CAPÍTULO III. EL SINDICATO .....	115
1. NOCIÓN DE SINDICATO .....	117
2. NATURALEZA JURÍDICA Y FINES .....	119
CAPÍTULO IV: LA LIBERTAD DE CONSTITUCIÓN.....	129
1. LA LIBERTAD DE CONSTITUCIÓN .....	131
2. LA ORGANIZACIÓN SINDICAL .....	132
2.1. Sindicato de empresa y los alcances de ley N° 20.760 (Ley del Multirrut) ...	135
2.2. Sindicato interempresa .....	145
2.3. Sindicato de trabajadores independientes .....	145
2.4. Sindicato de trabajadores eventuales o transitorios .....	146
2.5. Otros sindicatos de base .....	146
2.6. Federaciones, confederaciones, centrales y organizaciones internacionales	147
2.7. Ámbito del derecho de sindicación.....	148
3. LA CONSTITUCIÓN DE SINDICATOS .....	148
3.1. Asamblea constitutiva .....	149
3.2. Depósito .....	153
3.3. Control .....	153
CAPÍTULO V: LA LIBERTAD DE AFILIACIÓN Y DESAFILIACIÓN .....	157
1. LA LIBERTAD DE AFILIACIÓN.....	159
2. LA LIBERTAD SINDICAL NEGATIVA Y LAS CLÁUSULAS DE SEGURIDAD SINDICAL.....	162
CAPÍTULO VI: LA LIBERTAD COLECTIVA DE REGLAMENTA- CIÓN .....	167
1. LA LIBERTAD COLECTIVA DE REGLAMENTACIÓN .....	169
2. LOS ESTATUTOS SINDICALES .....	169
3. LA APROBACIÓN Y REFORMA DE LOS ESTATUTOS.....	172
3.1. Asamblea de reforma .....	173
3.2. Depósito .....	173
3.3. Control .....	173
CAPÍTULO VII: LA LIBERTAD COLECTIVA DE REPRESENTACIÓN .....	175
1. LA LIBERTAD COLECTIVA DE REPRESENTACIÓN.....	177
2. LA DEMOCRACIA SINDICAL.....	183

2.1. La asamblea sindical como órgano supremo .....	183
2.2. Derecho a voz y voto en las asambleas .....	184
2.3. El directorio sindical como órgano ejecutivo .....	185
2.4. Derecho a elegir y ser elegido miembro del directorio sindical .....	186
2.5. Garantías procesales .....	188
A) Garantías previas a la elección .....	188
B) Garantías relativas al acto mismo de elección .....	189
2.6. Período, censura y vacancia .....	190
3. OTRAS FORMAS DE REPRESENTACIÓN.....	193
3.1. Delegado sindical.....	193
3.2. Comités paritarios de higiene y seguridad y comités bipartitos de capacitación .....	195
 CAPÍTULO VIII: LA LIBERTAD COLECTIVA DE DISOLUCIÓN.....	197
1. LA LIBERTAD COLECTIVA DE DISOLUCIÓN .....	199
2. CAUSALES DE DISOLUCIÓN .....	200
2.1. Voluntaria .....	200
2.2. De orden público .....	200
3. PROCEDIMIENTO DE DISOLUCIÓN.....	201
3.4. Consideraciones finales .....	202
 CAPÍTULO IX: LA LIBERTAD COLECTIVA DE FEDERACIÓN.....	203
1. LA LIBERTAD COLECTIVA DE FEDERACIÓN .....	205
2. FEDERACIONES, CONFEDERACIONES Y CENTRALES SINDICALES .....	206
 CAPÍTULO X: LA LIBERTAD COLECTIVA DE ACTUACIÓN SINDICAL.....	209
1. LA LIBERTAD COLECTIVA DE ACTUACIÓN SINDICAL.....	211
2. EL FUNCIONAMIENTO SINDICAL.....	212
2.1. Funciones de la asamblea sindical .....	214
2.2. Funciones del directorio sindical .....	214
2.3. Permisos u horas de trabajo sindical .....	216
A) Permiso básico o general .....	217
B) Permiso complementario.....	221
C) Permiso pactado .....	223
3. EL PATRIMONIO SINDICAL .....	223



3.1. Conformación del patrimonio.....	224
3.2. Administración patrimonial .....	226
3.3. Control de los afiliados .....	227
3.4. Destino de los bienes del patrimonio.....	227
<b>CAPÍTULO XI: LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA .....</b>	<b>229</b>
1. EL CONFLICTO COLECTIVO Y SUS FORMAS DE SOLUCIÓN .....	231
2. LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA EN EL SECTOR PRIVADO: GENERALIDADES .....	238
2.1. La negociación colectiva como determinadora de remuneraciones .....	242
2.2. El carácter restrictivo de la noción de productividad del trabajador .....	243
2.3. La polifuncionalidad de la negociación colectiva .....	247
2.4. La negociación colectiva como factor de pérdida de competitividad y ge- nerador de cesantía .....	248
2.5. El mito de la imparcialidad del Estado y de la bilateralidad de la negocia- ción.....	249
3. CLASIFICACIONES.....	250
4. LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA REGLADA EN LA LEY N° 20.940 .....	252
4.1. Definición, plazos, ministros de fe y buena fe negociadora .....	253
4.2. El derecho de información.....	256
4.3. Ámbito objetivo .....	262
4.4. Ámbito subjetivo .....	264
4.5. Procedimiento .....	267
A) Inicio de la negociación .....	269
a. Inexistencia de un instrumento o contrato colectivo vigente .....	271
b. Existe instrumento o contrato colectivo vigente .....	273
B) Negociaciones .....	276
C) Acuerdo .....	284
4.6. La mediación y el arbitraje .....	285
A) La mediación .....	285
B) Mediación laboral en conflictos colectivos .....	286
C) El arbitraje .....	287
5. OTRAS MODALIDADES DE NEGOCIACIÓN COLECTIVA.....	290
5.1. Negociación colectiva no reglada .....	290
5.2. Negociación colectiva de empresa por parte del sindicato interempresa ....	290
A) Negociación reglada .....	291
B) Negociación no reglada .....	292
C) Negociación reglada de grupo .....	292

5.3. Negociación colectiva de los trabajadores eventuales y de obra o faena transitoria .....	293
5.4. Negociación colectiva de federaciones y confederaciones .....	296
5.5. Pactos de condiciones especiales de trabajo .....	298
A) Pactos sobre distribución de jornada de trabajo semanal .....	299
B) Pactos para trabajadores con responsabilidades familiares .....	300
6. LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA POR RAMA O SECTOR DE ACTIVIDAD .....	301
6.1. Constitucionalidad de la negociación ramal en Chile .....	304
6.2. Modelos de negociación ramal y sus funciones .....	305
6.3. Posibilidades de negociación ramal en Chile .....	311
7. LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA EN EL SECTOR PÚBLICO .....	312
<b>CAPÍTULO XII: EL CONTRATO COLECTIVO</b> .....	<b>319</b>
1. LOS INSTRUMENTOS COLECTIVOS .....	321
2. EL CONTRATO COLECTIVO: DEFINICIÓN .....	322
3. NATURALEZA JURÍDICA DEL CONTRATO COLECTIVO .....	329
4. SUJETOS .....	332
4.1. Parte empleadora .....	332
4.2. Parte sindical .....	333
4.3. Sujetos beneficiados y los acuerdos de extensión .....	334
5. CONTENIDO Y FUNCIONES .....	338
5.1. La función redistributiva .....	342
5.2. La función de “voz” y democracia industrial .....	345
5.3. La función de eficiencia .....	349
5.4. El caso chileno: las falencias de la visión unidimensional .....	352
6. EFECTOS .....	356
6.1. Eficacia normativa .....	359
A) Efecto imperativo o real .....	360
B) Efecto de inderogabilidad <i>in pejus</i> .....	362
C) Efecto de ultraactividad .....	364
6.2. Eficacia personal o subjetiva .....	368
7. VIGENCIA DEL CONTRATO Y CONTRATO COLECTIVO FORZOSO .....	371
8. ENMIENDA DEL CONTRATO .....	375
9. EL CONVENIO COLECTIVO .....	375

10. LOS FALLOS O LAUDOS ARBITRALES .....	378
11. OTROS INSTRUMENTOS COLECTIVOS INCLUYENDO EL SECTOR PÚBLICO.....	379
<b>CAPÍTULO XIII: LA HUELGA .....</b>	<b>387</b>
1. LA AUTOTUTELA SINDICAL .....	389
2. LA HUELGA: NOCIÓN ELEMENTAL Y GENERALIDADES .....	392
3. NATURALEZA JURÍDICA Y TITULARIDAD .....	403
4. CASOS EN QUE PROCEDE LA HUELGA .....	405
4.1. Tipología de la huelga .....	405
4.2. Situaciones en que procede .....	408
A) La huelga como expresión de la vieja <i>exceptio non adimpleti contractus</i> o excepción de contrato no cumplido .....	408
B) La huelga en la negociación colectiva reglada .....	411
C) La huelga en el sector público .....	411
D) Otras hipótesis de huelga .....	411
5. PROCEDIMIENTO DE HUELGA EN LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA REGLADA.....	412
5.1. Servicios mínimos .....	413
A) Servicios mínimos y equipos de emergencia .....	413
B) Calificación de los servicios mínimos .....	416
C) Conformación de los equipos de emergencia .....	422
5.2. Convocatoria .....	423
5.3. Aprobación .....	424
5.4. Ejecución y mediación obligatoria .....	426
6. EFECTOS DE LA HUELGA .....	429
6.1. Suspensión de los contratos individuales de trabajo .....	432
6.2. Posibilidad de celebrar contratos temporales .....	434
6.3. Facultad de recurrir al cierre patronal .....	434
7. TERMINACIÓN DE LA HUELGA .....	434
7.1. Por voluntad colectiva .....	434
7.2. Por voluntad individual .....	436
8. EL CIERRE PATRONAL.....	439
9. LA HUELGA EN LOS SERVICIOS ESENCIALES .....	441
9.1. Los servicios mínimos .....	444
9.2. Reanudación de faenas .....	445
9.3. Prohibición preventiva de huelga en servicios esenciales .....	446

10. OTROS MECANISMOS DE AUTOTUTELA .....	451
11. LA AMPLITUD DEL DERECHO DE HUELGA EN EL CONTEXTO INTERNACIONAL .....	454
<b>CAPÍTULO XIV: LA TUTELA DE LA LIBERTAD SINDICAL.....</b>	<b>467</b>
1. LA FISCALIZACIÓN.....	469
2. EL FUERO SINDICAL.....	471
2.1. Fuero cuando se constituye un sindicato .....	474
2.2. Fuero de los candidatos a directores .....	478
2.3. Fuero de los directores sindicales en ejercicio y hasta seis meses después de cesados en sus cargos .....	479
2.4. Fuero de los directores de federaciones, confederaciones y centrales sindicales .....	480
2.5. Fuero de los trabajadores que negocian colectivamente .....	481
3. LAS PRÁCTICAS DESLEALES .....	483
3.1. Concepto y alcance de las prácticas desleales .....	485
3.2. Titularidad .....	486
3.3. Casos específicos .....	486
A) Atentados a la libertad colectiva de constitución .....	487
B) Atentados a libertad colectiva de afiliación y desafiliación .....	487
C) Atentados a la libertad colectiva de federación .....	488
D) Atentados contra la libertad colectiva de reglamentación, de representación y de disolución .....	488
E) Atentados a la libertad colectiva de actuación sindical .....	489
F) Legislando en favor del empleador antisindical .....	492
3.4. Efectos .....	494
3.5. Procedimiento .....	499
4. OTROS MECANISMOS.....	502
<b>BIBLIOGRAFÍA .....</b>	<b>507</b>