

Concepción, treinta de abril de dos mil veintiuno.

VISTO, OÍDO Y TENIENDO PRESENTE:

PRIMERO: Que DONALDO ANER SEGUEL ULLOA, cédula nacional de identidad N.º 11.416.573-5, con domicilio en Felipe Camiroaga N° 629, comuna de San Pedro de la Paz, Concepción, deduce demanda ordinaria en procedimiento de aplicación general por cobro de “Tiempos de Espera” en contra de SERVICIOS GENERALES MAPER LIMITADA, persona jurídica del giro de su denominación, RUT N.º 77.472.910-0, representada legalmente por don ROBERTO FERNAN URENDA GOMEZ, cédula nacional de identidad N.º 9.723.972-K, o quien haga las veces de tal, y en contra de SOTRASER S.A, Persona Jurídica del giro de su denominación, RUT N.º 78.057.000-8, representada legalmente por CLAUDIO IGOR TRONCOSO ROMERO, cédula de identidad N° 7.999.936-9, ignoro profesión, o quien haga las veces de tal, de acuerdo a la ley La Ley N° 20.123, norma contenida en los artículo 183 –A y siguientes del Código del Trabajo, por su responsabilidad solidaria o subsidiaria según se determine, todos domiciliados en Américo Vespucio N° 1401, comuna Quilicura, Santiago, en consideración de los fundamentos de hecho y de derecho que expone:

I.- CUESTIONES PRELIMINARES

- a) En cuanto a la competencia: refiere que se encuentra establecida en el artículo 423 inciso primero del Código del Trabajo, siendo el domicilio del demandado, ubicado en Américo Vespucio N.º 1401, comuna de Quilicura, ciudad de Santiago.
- b) En cuanto al procedimiento: la presente demanda debe tramitarse conforme al procedimiento de aplicación general, conforme a lo prescrito en los artículos 446 y siguientes, ya que su cuantía es superior a 10 ingresos mínimos mensuales.
- c) En cuanto al plazo: está con contrato de trabajo vigente, y se aplica lo preceptuado en el inciso primero del artículo 510 del Código del Trabajo “Los derechos establecidos por las leyes laborales son irrenunciables, mientras subsista el contrato de trabajo”.



II.- EN CUANTO A LA EMPRESA PRINCIPAL, DEMANDADA SOLIDARIA Y/O SUBSIDIARIA.

Señala que actualmente se desempeña como conductor de vehículo de carga terrestre interurbana para Servicios Generales Maper Ltda., manejando camiones que la empleadora administra a la empresa SOTRASER S.A., lo que solo puede ser en virtud de un contrato entre dichas empresas en los términos del artículo 183 A , B y siguientes.

De tal manera, y como previene los artículos 183 B del Código del Trabajo: “La empresa principal será solidariamente responsable de las obligaciones laborales y previsionales de dar que afecten a los contratistas en favor de los trabajadores de éstos, incluidas las eventuales indemnizaciones legales que correspondan por término de la relación laboral. Tal responsabilidad estará limitada al tiempo o período durante el cual el o los trabajadores prestaron servicios en régimen de subcontratación para la empresa principal.

En los mismos términos, el contratista será solidariamente responsable de las obligaciones que afecten a sus subcontratistas, a favor de los trabajadores de éstos.

La empresa principal responderá de iguales obligaciones que afecten a los subcontratistas, cuando no pudiese hacerse efectiva la responsabilidad a que se refiere el inciso siguiente.

El trabajador, al entablar la demanda en contra de su empleador directo, podrá hacerlo en contra de todos aquellos que puedan responder de sus derechos, en conformidad a las normas de este Párrafo”.

III.- ANTECEDENTES DE LA RELACION LABORAL

1.- Indica que es conductor de vehículo de carga terrestre interurbana, y presta servicios actualmente para a la demandada principal, conforme al artículo 7° del Código del Trabajo, bajo el vínculo de subordinación y dependencia, con contrato indefinido.

LUGAR DE PRESTACIÓN DE LOS SERVICIOS. De acuerdo con lo pactado en el Contrato de Trabajo se estipula que el lugar de trabajo se entenderá como toda la



zona geográfica que comprenda o llegue a comprender la actividad del empleador.

2.- El sistema de remuneración pactado, es de aquellos mixtos, es decir, con un componente fijo determinado por un ingreso base, y un componente variable determinado por las comisiones que se obtengan de los fletes realizados en el respectivo mes, remunerándose con un porcentaje sobre la facturación neta mensual que corresponda, sea que la dotación del vehículo sea individual o doble a conducción.

3.- Señala que su jornada de trabajo, se rige, conforme a su contrato, por lo dispuesto en el artículo 25 bis del Código del Trabajo, norma agregada por la ley N°20.271, publicada en el Diario Oficial de 12 de Julio de 2008, sin señalar la distribución de jornada, por lo que puede extenderse a sábados y domingos de acuerdo a la necesidad del empleador.

5.- Que la jornada laboral, se registra diariamente mediante la "LIBRETA DE REGISTRO DIARIO DE ASISTENCIA CONDUCTORES DE VEHÍCULOS DE CARGA INTERURBANOS", que la Dirección del Trabajo estableció, mediante la Resolución Exenta N° 1213, de 08.10.09 (D.O. del 16-10-2009). Y consiste en un sistema obligatorio de control de asistencia, de las horas de trabajo, tareas auxiliares, tiempos de espera, descanso y de la determinación de las remuneraciones para los choferes de vehículos de carga terrestre interurbana.

6.- Que parte de los tiempos de espera, se pagan con un bono mensual, sin indicar a cuantas horas de tiempo de espera corresponde dicho bono. Tampoco se realiza algún cálculo para determinar el monto sobre las horas realizadas, las que se encuentran registradas en las respectivas Libretas de Registro Diario. Por lo que al sumar las horas del mes se constata que el bono es insuficiente para pagar dichas horas y queda un saldo a cobrar.

IV.- RELACIÓN DE LOS HECHOS Y FUNDAMENTOS DEL DERECHO.

1.- Que es habitual que, por la labor desempeñada, se dé una jornada especial denominada tiempos de espera, que corresponde a esos espacios de tiempo que



no se está realizando labor, pero el conductor se mantiene a disposición del empleador a objeto de iniciar, reanudar o terminar sus labores.

2.- Que si bien, la ley señala que existe un tope de horas que se pueden realizar como tiempos de espera, generalmente se sobrepasan por las demoras propias de la labor, generando horas de espera superiores a las 88 hrs. de tope. Sin embargo, todas se calculan de la misma manera. Para ello, se suman todas las horas realizadas dentro del mes calendario, sin distinción, pues la libreta de Registro Diario no hace distinción alguna. El empleador, como señal de revisión, timbra al retirar los comprobantes. Obligación que le corresponde.

3.- Que, la empleadora entrega un bono tipo compensatorio por los tiempos de espera o de horas extras que se realicen. Sin perjuicio de ello, queda un delta cada mes que no se paga. Por esta razón, viene en demandar el saldo adeudado por concepto de horas de tiempo de espera, efectivamente realizadas, las que se señalarán en una tabla más adelante, con la cantidad de horas realizadas, la fecha en que se produjo lo devengado.

4.- Que, para conocer el monto adeudado, primero de debe determinar el valor hora del período en que se produjo el monto residual a pagar. El legislador lo señala en el artículo 25bis, al decir: “La base de cálculo para el pago de los tiempos de espera no podrá ser inferior a la proporción respectiva de 1,5 ingresos mínimos mensuales”. Es decir, $IMM \times 1.5$

Luego, siguiendo el criterio de la ICA de Santiago en causa Rol N°1281-2017, que se transcribe más adelante, el valor obtenido de dicha ecuación se divide por el máximo de horas de tiempos de espera, 88 hrs, pues, los tiempos de espera son una jornada especial, y no ordinaria ni extraordinaria, y dichas jornadas tienen definidas sus formas de cálculos.

5.- Indica que si bien, el legislador permite pactar sobre los tiempos de espera, entregó un piso mínimo, para determinar el valor hora, para luego, con el total de las horas de tiempo de espera realizadas en el mes, proceder a calcular el pago a realizar. Este mecanismo de cálculo, la empleadora no lo realiza, pagando solo el bono preestablecido, como ya se señaló.



Ahora bien, los tiempos de espera se consideran una jornada complementaria, tienen su fórmula de cálculo para proceder a su pago.

Se fundamenta lo expuesto con la norma que regula la jornada de trabajo de los conductores de carga terrestre, el artículo 25 bis del Código del Trabajo, que prescribe: "La jornada ordinaria de trabajo de choferes de vehículos de carga terrestre interurbana, no excederá de ciento ochenta horas mensuales, la que no podrá distribuirse en menos de veintiún días. El tiempo de los descansos a bordo o en tierra y de las esperas a bordo o en el lugar de trabajo que les corresponda no será imputable a la jornada, y su retribución o compensación se ajustará al acuerdo de las partes. La base de cálculo para el pago de los tiempos de espera no podrá ser inferior a la proporción respectiva de 1,5 ingresos mínimos mensuales. Con todo, los tiempos de espera no podrán exceder de un límite máximo de ochenta y ocho horas mensuales.

El trabajador deberá tener un descanso mínimo ininterrumpido de ocho horas dentro de cada veinticuatro horas.

En ningún caso el trabajador podrá manejar más de cinco horas continuas, después de las cuales deberá tener un descanso cuya duración mínima será de dos horas. En los casos de conducción continua inferior a cinco horas el conductor tendrá derecho, al término de ella, a un descanso cuya duración mínima será de veinticuatro minutos por hora conducida. En todo caso, esta obligación se cumplirá en el lugar habilitado más próximo en que el vehículo pueda ser detenido, sin obstaculizar la vía pública. El camión deberá contar con una litera adecuada para el descanso, siempre que éste se realice total o parcialmente a bordo de aquél".

Por su parte, la Dirección del Trabajo, en su Ordinario N° 3917/151, ha señalado que: " Por la expresión " tiempos de espera" a que alude la parte final del inciso 1° del artículo 25 del Código del Trabajo, debe entenderse aquellos tiempos que implican para el chofer de vehículos de carga terrestre interurbana mantenerse a disposición del empleador sea en el lugar del establecimiento o



fuera de él, en general sin realizar labor, pero que requieren necesariamente de su presencia a objeto de iniciar, reanudar o terminar sus labores.”

En consecuencia, es el legislador quien establece, para el pago de los tiempos de espera, una base de cálculo y un límite de ellas: “... “La base de cálculo para el pago de los tiempos de espera, no podrá ser inferior a la proporción respectiva de 1,5 ingresos mínimos mensuales. Con todo, los tiempos de espera no podrán exceder de un límite máximo de ochenta y ocho horas mensuales”.

Ahora bien, en caso de excederse este límite de las 88 horas máximas de tiempos de espera, el excedente, se debe calcular igualmente con la fórmula señalada. En este sentido, la Dirección del Trabajo, en el dictamen N°4409/79, de 23.10.2008, dice de los tiempos de espera, que se establece una suerte de jornada complementaria respecto de las esperas fijándola en 88 horas mensuales con un piso para su pago no inferior a la proporción que corresponda de 1,5 ingresos mínimos mensuales.

Por su parte, la jurisprudencia de la Corte de Apelaciones de Santiago Rol 1281-2017, en su Sentencia de Reemplazo, considerandos Tercero, Cuarto y Noveno ii señala: “Tercero: Consecuentemente, siguiendo la base de cálculo legal, para resolver el asunto planteado en esta causa es preciso considerar el equivalente a un y medio ingreso mínimo mensual (1,5 IMM), en su cuantía vigente para el período durante el cual se devengaron los tiempos de espera; ese monto debe dividirse por el máximo de tiempos de espera previsto en la ley (88); y el cociente -que representa el valor de la hora por tiempos de espera-, tiene que multiplicarse enseguida por el número de horas de tiempos de espera efectivamente registradas en el mes respectivo. Finalmente, el resultado que se obtenga ha de compararse con el valor pagado por el empleador (\$80.000 por mes), lo que permitirá definir si existe o no existe algún saldo a favor de cada uno de los demandantes (delta o diferencial);

Cuarto: Con relación a lo expresado recedentemente, es oportuno consignar ciertas explicaciones adicionales: a) cuando la ley alude a la



“proporción respectiva de 1,5 ingresos mínimos mensuales” está haciendo referencia a la determinación del valor mínimo de la hora de los tiempos de espera. Por ende, la relación debe hacerse con el máximo contemplado para ese efecto (88 horas), de modo que no es correcto considerar las 180 horas mensuales, porque ese es el límite previsto para la jornada ordinaria de trabajo de estos choferes y ocurre que los tiempos de espera no son imputables a la jornada y deben compensarse de un modo diferenciado. Un proceder distinto implicaría permitir una extensión anómala e indirecta de la jornada ordinaria y supondría ejecutar una compensación de esos tiempos “a la baja”, cuando el sentido es retribuirlos de un modo que también implique un límite a los tiempos durante los cuales el trabajador debe permanecer igualmente a disposición del empleador; b) el artículo 25 bis del Código del Trabajo señala que los tiempos de espera no pueden exceder de 88 horas mensuales. Si a pesar de ello se supera ese límite, el empleado debe pagar tales tiempos, pero siempre conforme a la misma proporción antes indicada, esto es, sin ningún recargo adicional, porque la ley no lo ha contemplado; y c) el valor de \$80.000 mensuales es pagado por la empresa a título de horas extras y de tiempos de espera. Sin embargo, como quedó fijado en el fallo que no fueron comprobadas las horas extraordinarias, ese valor debe imputarse íntegramente a los tiempos de espera;

Noveno: ... y ii.- en los otros casos restantes (25 trabajadores), los montos resultantes son cuantitativamente superiores a las cantidades que fueron demandadas por el Sindicato. La diferencia se produce porque los actores parten de dos supuestos que no condicen a lo razonado en este fallo, esto es, que los \$80.000 que paga el empleador cubrirían 88 horas de tiempos de espera por mes y que la proporción respectiva para la base de cálculo estaría constituida por las 180 horas de la jornada ordinaria. ...”

Que, para conocer las horas realizadas efectivamente, es decir, la totalidad de horas que el conductor estuvo en esta jornada complementaria o tiempos de espera, se debe revisar la Libreta De Registro Diario. La Dirección del Trabajo, en cumplimiento al mandato legal, por intermedio de la Resolución N° 1213 de 2009,



estableció el Sistema obligatorio de control de asistencia, señala en su considerando tercero: “3) Que, a la situación descrita precedentemente se suma en la actualidad la nueva configuración normativa contenida en el artículo 25 bis del Código del Trabajo, la que al establecer una serie de nuevos parámetros a considerar (máximos de tiempos de espera y forma de pago de los mismos), trae consigo la necesidad de contar con instrumentos fidedignos y más expeditos de control.”

Se desprende de lo anteriormente señalado, que estos nuevos parámetros a considerar no tendrían razón de ser, si solo bastara, para el pago de las horas de tiempos de espera, un bono mensual. El legislador no puede liberar al empleador de remunerar el tiempo que le dedican sus trabajadores, que a pesar de que no están en conducción, o en tareas auxiliares, son “aquellos tiempos que implican para el chofer de vehículos de carga terrestre interurbana mantenerse a disposición del empleador sea en el lugar del establecimiento o fuera de él, en general sin realizar labor, pero que requieren necesariamente de su presencia a objeto de iniciar, reanudar o terminar sus labores” , de ahí su retribución, o pago como lo dice la norma: “La base de cálculo para el pago de los tiempos de espera no podrá ser inferior a la proporción respectiva de 1,5 ingresos mínimos mensuales. Con todo, los tiempos de espera no podrán exceder de un límite máximo de ochenta y ocho horas mensuales”.

Hace presente, que de acuerdo a la normativa legal de la Resolución exenta 1213, ambas partes tienen responsabilidades para registrar la jornada. Será de responsabilidad del trabajador el llenado de las siguientes secciones: Fecha; Actividad; Origen/Destino; y Resumen Jornada. Y el empleador tiene responsabilidad en el llenado de las siguientes secciones: Control Registro Semanal y Retiro de Copia de las Libretas de Registro Diario que portan los conductores. También queda bajo su responsabilidad el llenado del Resumen de Control Mensual de Horas, para cuyos efectos, deberá transcribir las cantidades de horas registradas en la columna Resumen Jornada del Registro Diario de Actividades, de los días correspondientes al mes calendario, y posteriormente



proceder a su suma para obtener los totales mensuales del tiempo empleado durante el mes en cada una de las actividades. Esto está en total armonía con las facultades del empleador como único titular de los poderes directivos que le permiten organizar y administrar su negocio.

Así, la irrenunciabilidad de los derechos en materia laboral cumple la función de restablecer el equilibrio contractual, para proteger a la parte más débil de la relación jurídica, pues, “el principio de la irrenunciabilidad constituye la garantía de cumplimiento del objetivo esencial del ordenamiento protectorio, al restarle efecto a la voluntad del trabajador destinada a privarlo de un beneficio reconocido a su favor, sea que se realice por anticipado o con posterioridad”¹.

Por su parte, el artículo 19, N° 16°, en su inciso segundo, al establecer la necesidad de una "justa retribución" sugiere atenerse no solo a lo establecido contractualmente sino a las exigencias legales que el derecho laboral nacional exija, por lo que siendo la base de cálculo de los tiempos de espera una exigencia legal, no le compete al empleador omitirla. Es decir, es la ley laboral la que establece este derecho, con los límites que la propia ley del ramo ordena.

CONCLUSIÓN: Es indudable que el legislador no liberó al empleador de remunerar el tiempo de espera, pues sus trabajadores no pueden disponer libremente de dichas horas y se encuentran a su disposición, por lo cual, en el artículo 25 bis, se estableció un piso mínimo para el cálculo del “valor hora” de tiempos de espera.

Para conocer la cantidad de dichas horas realizadas, se establece un medio idóneo para anotarlas, tal como lo obliga la Resolución ex. 1213.

Por lo tanto, tal como se viene sosteniendo, serán las horas, realizadas efectivamente las que se deberán pagar, previa imputación del bono que viene a compensar lo que se debe, lo que no exime al empleador el deber de pagar el resto.

V.- SUMAS DEMANDADAS:



Indica que, para proceder a los cálculos, se han recogido los datos de las Libretas de Registro Diario que proporcionaron los actores, las cuales incorporarán en la oportunidad procesal correspondiente.

En primer lugar, se calculó el valor hora de los tiempos de espera conforme al cálculo legal de 1.5 Ingreso Mínimo Mensual, dividido por 88 horas, conforme al criterio de la Corte de Apelaciones en el fallo antes mencionado, y con ese dato, se determinó el valor de la totalidad de las horas mensuales efectivamente realizadas de los actores individualmente considerados, conforme al año y mes que se indican en las gráficas que más adelante se insertan, procediendo a descontar el bono pagado mensualmente, de acuerdo al valor del bono que se recibe.

Señala que a continuación, se transcribe la tabla con la información para el cobro. Se señala el periodo, es decir mes y año, el Ingreso Mínimo Mensual de dicha fecha, el valor hora de dicho período, las horas realizadas en el mes respectivo, el monto total del mes, el bono descontado y la deuda final que se demanda en cada fecha allí explicada.

Donaldo Arer Seguel Ulloa						
Periodo	Ingreso Mínimo Mensual	valor hora	Horas realizadas	Totales	Bono descontado	Deuda
ene-18	\$ 276.000	\$ 4.705		\$ -		
feb-18	\$ 276.000	\$ 4.705		\$ -		
mar-18	\$ 276.000	\$ 4.705		\$ -		
abr-18	\$ 276.000	\$ 4.705	88	\$ 414.000	\$ 80.000	\$ 334.000
may-18	\$ 276.000	\$ 4.705	115	\$ 541.023	\$ 80.000	\$ 461.023
jun-18	\$ 276.000	\$ 4.705	123	\$ 578.659	\$ 80.000	\$ 498.659
jul-18	\$ 276.000	\$ 4.705	114	\$ 536.318	\$ 80.000	\$ 456.318
ago-18	\$ 276.000	\$ 4.705	9,6	\$ 45.164	\$ 80.000	\$ -34.836
sept-18	\$ 288.000	\$ 4.909	86,5	\$ 424.636	\$ 80.000	\$ 344.636
oct-18	\$ 288.000	\$ 4.909	112,5	\$ 552.273	\$ 80.000	\$ 472.273
nov-18	\$ 288.000	\$ 4.909	116,5	\$ 571.909	\$ 80.000	\$ 491.909
dic-18	\$ 288.000	\$ 4.909	125	\$ 613.636	\$ 80.000	\$ 533.636
ene-19	\$ 288.000	\$ 4.909	56,5	\$ 277.364	\$ 80.000	\$ 197.364
feb-19	\$ 288.000	\$ 4.909	117,5	\$ 576.818	\$ 80.000	\$ 496.818
mar-19	\$ 301.000	\$ 5.131	82	\$ 420.716	\$ 80.000	\$ 340.716
abr-19	\$ 301.000	\$ 5.131	144,5	\$ 741.384	\$ 80.000	\$ 661.384
may-19	\$ 301.000	\$ 5.131	67	\$ 343.756	\$ 80.000	\$ 263.756
jun-19	\$ 301.000	\$ 5.131	111	\$ 569.506	\$ 80.000	\$ 489.506
jul-19	\$ 301.000	\$ 5.131	153,5	\$ 787.560	\$ 185.000	\$ 602.560
ago-19	\$ 301.000	\$ 5.131	108,5	\$ 556.679	\$ 185.000	\$ 371.679
sept-19	\$ 301.000	\$ 5.131	121	\$ 620.813	\$ 185.000	\$ 435.813
oct-19	\$ 301.000	\$ 5.131	138	\$ 708.034	\$ 185.000	\$ 523.034



nov-19	\$ 301.000	\$ 5.131	142	\$ 728.557	\$ 185.000	\$ 543.557
dic-19	\$ 301.000	\$ 5.131	75,5	\$ 387.366	\$ 185.000	\$ 202.366
ene-20	\$ 301.000	\$ 5.131				
feb-20	\$ 301.000	\$ 5.131				
mar-20	\$ 320.500	\$ 5.463				
abr-20	\$ 320.500	\$ 5.463				
						\$ 8.686.169

Como bien se explica en la tabla insertada, el monto por el periodo señalado es

En virtud de lo expuesto y normas legales que invoca, solicita se tenga por interpuesta demanda en procedimiento de aplicación general por cobro de remuneraciones adeudadas correspondientes a tiempos de espera, en contra de las empresas Servicios Generales Maper Limitada, R.U.T N° 77.472.910-0, y en forma solidaria o subsidiaria según corresponda a la empresa Sotraser S.A., ambas representadas por don Roberto Fernán Urenda Gómez, todos con domicilio en Américo Vespucio N.º 1401, comuna Quilicura, ciudad de Santiago, acogerla en todas sus partes y en definitiva condenar al demandado a pagar, por concepto de los Tiempos de espera de acuerdo a la tabla insertada en “V.- SUMAS DEMANDADAS, por un monto de \$ 8.686.169.-, o lo que el tribunal determine de acuerdo al mérito del proceso, con los reajustes e intereses que correspondan más condena en costas.

SEGUNDO: Que, Alejandro Mejía Correa, abogado, cédula de identidad N°6.905.959 – 7, domiciliado en Avda. Américo Vespucio N°1401, Quilicura, en representación convencional, según se acreditará, de las sociedades “**SERVICIOS GENERALES MAPER LTDA.**” y **SOTRASER S.A.** de su mismo domicilio, demandadas en procedimiento de aplicación general, sobre cobro de prestaciones laborales, en los autos **RIT O – 726 - 2020**, caratulados “**SEGUEL ULLOA DONALDO con SERVICIOS GENERALES MAPER LTDA. y otra**”, indica que acorde con lo previsto en el artículo 452 principalmente del Código del Trabajo, viene en contestar la demanda de autos, solicitando el rechazo de la misma en todas sus partes, con expresa condenación en costas, por no ser efectivos los hechos en que se funda, con excepción de aquéllos que expresamente se reconocerán.



RESUMEN DE LA DEMANDA Indica que para mayor claridad de esta contestación conjuntamente con el presente resumen se aceptarán o negarán los hechos expuestos en la demanda.

1.- Es conductor de vehículo de carga terrestre interurbana, prestando servicios actualmente para a la demandada principal, siendo el lugar de trabajo toda la zona geográfica que comprenda o llegue a comprender la actividad del empleador. Refiere que acepta lo anterior.

2.- El sistema de remuneración pactado, es de aquellos mixtos, es decir, con un componente fijo determinado por un ingreso base, y un componente variable determinado por las comisiones que se obtengan de los fletes realizados en el respectivo mes, remunerándose con un porcentaje sobre la facturación neta mensual que corresponda, sea que la dotación del vehículo sea individual o doble a conducción. Indica que acepta esto.

3.- Su jornada de trabajo, se rige, conforme a su contrato, por lo dispuesto en el artículo 25 bis del Código del Trabajo. También lo acepta.

4.- La jornada laboral, se registra diariamente mediante la "LIBRETA DE REGISTRO DIARIO DE ASISTENCIA CONDUCTORES DE VEHÍCULOS DE CARGA INTERURBANOS". Acepta este punto.

5.- Que parte de los tiempos de espera, se pagan con un bono mensual, sin indicar a cuantas horas de tiempo de espera corresponde dicho bono. Tampoco se realiza algún cálculo para determinar el monto sobre las horas realizadas, las que se encuentran registradas en las respectivas Libretas de Registro Diario. Por lo que al sumar las horas del mes constató que el bono es insuficiente para pagar dichas horas y queda un saldo a cobrar. Indica que niega este punto y su fundamento lo expresará más adelante.

6.- Que es habitual que, por la labor desempeñada, se dé una jornada especial denominada tiempos de espera, que corresponde a esos espacios de tiempo que no se está realizando labor, pero el conductor se mantiene a disposición del empleador a objeto de iniciar, reanudar o terminar sus labores. También niega lo anterior, tanto en lo relativo a la habitualidad como al hecho de tratarse de una



jornada especial.

7.- Que si bien, la ley señala que existe un tope de horas que se pueden realizar como tiempos de espera, generalmente se sobrepasan por las demoras propias de la labor, generando horas de espera superior a las 88 hrs. de tope. Sin embargo, todas se calculan de la misma manera. Para ello, se suman todas las horas realizadas dentro del mes calendario, sin distinción, pues la libreta de Registro Diario no hace distinción alguna. El empleador, como señal de revisión, timbra al retirar los comprobantes. Obligación que le corresponde. Refiere que niega este punto, tanto respecto a la generalidad respecto del exceso de 88 horas como al hecho que el en señal de revisión el empleador estampe un timbre al momento del retiro.

8.- La empleadora entrega un bono tipo compensatorio por los tiempos de espera o horas extras que se realicen. Sin perjuicio de ello, queda un delta cada mes que no se paga. Por esta razón, vengo en demandar el saldo adeudado por concepto de horas de tiempo de espera, efectivamente realizadas. Expone que efectivamente, se cancela un bono denominado “Bono Tiempos de Esperas”, pero no es efectivo que se produzca un delta cada mes ni que exista un saldo adeudado.

9.- Que, para conocer el monto adeudado, primero de debe determinar el valor hora del período en que se produjo el monto residual a pagar. El legislador lo señala en el artículo 25bis, al decir: “La base de cálculo para el pago de los tiempos de espera no podrá ser inferior a la proporción respectiva de 1,5 ingresos mínimos mensuales”. Es decir, $IMM \times 1.5$ Luego, siguiendo el criterio de la ICA de Santiago en causa Rol N°1281- 2017, que se transcribe más adelante, el valor obtenido de dicha ecuación se divide por el máximo de horas de tiempos de espera, 88 hrs, pues, los tiempos de espera son una jornada especial, y no ordinaria ni extraordinaria, y dichas jornadas tienen definidas sus formas de cálculos. Acepta lo indicado respecto a la base de cálculo que se refiere prescribe el artículo 25 bis del Código del Trabajo, pero niega que el valor deba ser dividido por 88 horas y que los tiempos de espera sean una jornada



especial, según se expresará más adelante.

SUMA Y TIEMPOS DE ESPERAS DEMANDADOS

IMPROCEDENCIA

Señala que el demandante pretende el pago de la cantidad de \$8.686.169, por concepto de tiempos de esperas, según refiere en un cuadro confeccionado por él.

Al efecto, niega su monto y forma de determinación, como se expresará.

LABORES JORNADAS Y MODALIDAD DE CONDUCCIÓN DEL ACTOR

1. Durante el tiempo que demanda estos tiempos de esperas laboró en la faena denominada **“PLANOS SUR ”**, la que consiste en movilizar carga (fierros) del cliente “Huachipato”, con destino a la ciudad de Santiago, procediendo a descargar.
2. Una vez que descarga regresa desde la ciudad de Santiago, con un “Contenedor”, cuyo destino o punto de entrega puede ser el puerto de Lirquén, San Vicente o Coronel.
3. Finalmente, se dirige nuevamente a las dependencias de “Huachipato”, e inicia el ciclo ya señalado.

Indica que en el siguiente cuadro se reflejan los tiempos de esperas del trabajador al momento de la carga, reflejando una realidad distinta a la manifestada en el libelo pretensor.

Patente	Fecha	Hora	Fecha Salida	Hora Salida	Peso Bruto	Transportista	Estadía	Rut Chofer	Cho	Nombre Chofer
CPFB-13	09-02-2018	17:38:19	09-02-2018	19:46:02	41930	SOTRASER	2:08	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CPFB-13	13-02-2018	11:51:36	13-02-2018	14:25:35	40070	SOTRASER	2:34	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CPFB-13	20-02-2018	18:35:31	20-02-2018	23:49:26	42700	SOTRASER	5:14	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CPFB-13	28-02-2018	11:19:55	28-02-2018	13:05:29	43960	SOTRASER	1:46	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CPDZ-95	06-03-2018	12:48:02	06-03-2018	15:36:29	41240	SOTRASER	2:48	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CPDZ-95	08-03-2018	17:11:06	08-03-2018	19:38:50	43000	SOTRASER	2:28	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
BYXL-16	14-03-2018	10:36:48	14-03-2018	13:03:27	43550	SOTRASER	2:27	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
BYXL-16	22-03-2018	12:49:18	22-03-2018	17:34:34	40890	SOTRASER	4:45	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
BYXL-16	26-03-2018	11:04:45	26-03-2018	12:21:19	44210	SOTRASER	1:17	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
BYXL-16	28-03-2018	14:25:51	28-03-2018	18:16:26	43950	SOTRASER	3:51	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CKGX-44	03-04-2018	17:49:18	03-04-2018	20:48:50	42350	SOTRASER	3:00	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CKGX-44	11-04-2018	9:28:19	11-04-2018	11:04:45	40910	SOTRASER	1:36	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CKGX-44	17-04-2018	17:46:10	17-04-2018	19:56:35	43200	SOTRASER	2:10	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CKGX-44	23-04-2018	13:31:01	23-04-2018	16:07:41	40730	SOTRASER	2:37	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CKGX-44	25-04-2018	15:18:30	25-04-2018	20:03:44	42180	SOTRASER	4:45	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CKGX-44	27-04-2018	20:08:47	27-04-2018	22:20:47	44170	SOTRASER	2:12	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CKGX-44	30-04-2018	10:08:03	30-04-2018	13:23:42	42570	SOTRASER	3:16	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CKGX-44	03-05-2018	13:06:02	03-05-2018	18:42:55	42770	SOTRASER	5:37	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CKGX-44	07-05-2018	10:15:50	07-05-2018	13:22:49	44830	SOTRASER	3:07	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CTRJ-15	22-05-2018	12:01:32	22-05-2018	15:16:17	44040	SOTRASER	3:15	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CTRJ-15	24-05-2018	10:25:31	24-05-2018	11:41:39	43620	SOTRASER	1:16	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CTRJ-15	29-05-2018	9:45:34	29-05-2018	12:34:25	44340	SOTRASER	2:49	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CTRJ-15	01-06-2018	11:10:05	01-06-2018	12:37:45	43220	SOTRASER	1:28	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CTRJ-15	05-06-2018	11:40:44	05-06-2018	15:18:20	43200	SOTRASER	3:38	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CTRJ-15	07-06-2018	13:58:14	07-06-2018	18:45:38	43230	SOTRASER	4:47	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CTRJ-15	11-06-2018	11:09:45	11-06-2018	15:06:15	43530	SOTRASER	3:57	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA



CTRJ-15	14-06-2018	10:07:10	14-06-2018	14:30:22	43390	SOTRASER	4:23	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CTRJ-15	25-06-2018	11:08:40	25-06-2018	12:56:25	44140	SOTRASER	1:48	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CTRJ-15	27-06-2018	10:01:17	27-06-2018	13:14:39	44770	SOTRASER	3:13	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CTRJ-15	30-06-2018	3:20:32	30-06-2018	7:23:58	43000	SOTRASER	4:03	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CTRJ-15	06-07-2018	9:10:22	06-07-2018	13:27:14	44200	SOTRASER	4:17	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CTRJ-15	10-07-2018	17:34:18	10-07-2018	21:22:41	44380	SOTRASER	3:48	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
CTRJ-15	12-07-2018	11:23:38	12-07-2018	17:59:37	43140	SOTRASER	6:36	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	17-07-2018	19:06:09	18-07-2018	3:31:34	43750	SOTRASER	8:25	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	19-07-2018	10:36:02	19-07-2018	14:11:05	44860	SOTRASER	3:35	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	23-07-2018	9:55:18	23-07-2018	12:53:31	44050	SOTRASER	2:58	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	30-07-2018	10:26:59	30-07-2018	12:47:04	43890	SOTRASER	2:20	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	03-08-2018	16:04:23	03-08-2018	18:39:51	44480	SOTRASER	2:35	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	24-08-2018	16:53:35	24-08-2018	22:02:14	43760	SOTRASER	5:09	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	28-08-2018	16:59:43	28-08-2018	21:40:42	40380	SOTRASER	4:41	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	30-08-2018	11:21:38	30-08-2018	17:38:24	43090	SOTRASER	6:17	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	11-09-2018	15:38:14	11-09-2018	17:51:55	44020	SOTRASER	2:14	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	21-09-2018	16:45:51	21-09-2018	18:33:49	43940	SOTRASER	1:48	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	25-09-2018	14:09:54	25-09-2018	19:29:39	44300	SOTRASER	5:20	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	01-10-2018	9:31:36	01-10-2018	11:18:10	41180	SOTRASER	1:47	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	22-10-2018	10:21:27	22-10-2018	12:30:50	43100	SOTRASER	2:09	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	26-10-2018	12:31:40	26-10-2018	15:40:54	44100	SOTRASER	3:09	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	29-10-2018	16:14:11	29-10-2018	18:17:00	42290	SOTRASER	2:03	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	31-10-2018	21:00:41	01-11-2018	2:40:49	43240	SOTRASER	5:40	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	06-11-2018	15:26:53	06-11-2018	17:39:39	43820	SOTRASER	2:13	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	21-11-2018	12:12:59	21-11-2018	15:44:38	43550	SOTRASER	3:32	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	26-11-2018	19:19:43	26-11-2018	21:11:51	44180	SOTRASER	1:52	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	28-11-2018	14:23:46	28-11-2018	22:08:29	41900	SOTRASER	7:45	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	03-12-2018	11:32:03	03-12-2018	14:50:31	42490	SOTRASER	3:18	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	07-12-2018	9:22:31	07-12-2018	10:46:44	43710	SOTRASER	1:24	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	12-12-2018	16:53:41	12-12-2018	18:37:17	43650	SOTRASER	1:44	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	14-12-2018	18:07:20	14-12-2018	21:49:30	43150	SOTRASER	3:42	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	18-12-2018	10:32:44	18-12-2018	18:25:41	44190	SOTRASER	7:53	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	20-12-2018	10:28:49	20-12-2018	15:14:19	43900	SOTRASER	4:46	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	28-12-2018	19:52:37	28-12-2018	22:13:25	43220	SOTRASER	2:21	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	03-01-2019	13:17:50	03-01-2019	15:23:56	43690	SOTRASER	2:06	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	07-01-2019	9:10:01	07-01-2019	12:11:18	43370	SOTRASER	3:01	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	09-01-2019	13:51:39	09-01-2019	14:43:23	44250	SOTRASER	0:52	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	11-01-2019	12:03:00	11-01-2019	20:01:26	39500	SOTRASER	7:58	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	15-01-2019	9:25:37	15-01-2019	11:28:55	42140	SOTRASER	2:03	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	05-02-2019	18:11:21	05-02-2019	23:16:56	40690	SOTRASER	5:06	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	07-02-2019	18:49:17	07-02-2019	23:59:22	44530	SOTRASER	5:10	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	11-02-2019	14:30:28	11-02-2019	17:14:21	44300	SOTRASER	2:44	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	13-02-2019	10:32:44	13-02-2019	15:20:44	41760	SOTRASER	4:48	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	20-02-2019	10:10:08	20-02-2019	12:40:17	43700	SOTRASER	2:30	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	22-02-2019	9:27:31	22-02-2019	11:39:50	40360	SOTRASER	2:12	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	28-02-2019	11:02:56	28-02-2019	12:25:21	42010	SOTRASER	1:22	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	25-03-2019	10:48:37	25-03-2019	15:03:56	43730	SOTRASER	4:15	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	29-03-2019	12:30:28	29-03-2019	15:38:20	39850	SOTRASER	3:08	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	03-04-2019	10:27:40	03-04-2019	17:07:34	43200	SOTRASER	6:40	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	05-04-2019	10:23:43	05-04-2019	16:03:08	44110	SOTRASER	5:39	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	10-04-2019	13:38:08	10-04-2019	17:04:10	41020	SOTRASER	3:26	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	15-04-2019	14:24:25	15-04-2019	17:48:53	41000	SOTRASER	3:24	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	17-04-2019	13:59:55	17-04-2019	14:57:52	43470	SOTRASER	0:58	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	25-04-2019	17:53:17	25-04-2019	21:52:05	40730	SOTRASER	3:59	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	29-04-2019	13:33:07	29-04-2019	17:20:06	41180	SOTRASER	3:47	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	04-05-2019	9:05:30	04-05-2019	10:54:13	42940	SOTRASER	1:49	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	10-05-2019	14:10:18	10-05-2019	15:25:39	43350	SOTRASER	1:15	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	14-05-2019	17:01:50	14-05-2019	20:23:05	43840	SOTRASER	3:21	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	16-05-2019	12:01:28	16-05-2019	15:52:45	41820	SOTRASER	3:51	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	14-06-2019	11:47:46	14-06-2019	16:06:29	40400	SOTRASER	4:19	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	25-06-2019	16:49:50	25-06-2019	22:08:24	43330	SOTRASER	5:19	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	28-06-2019	11:28:07	28-06-2019	13:19:54	43830	SOTRASER	1:52	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	02-07-2019	9:35:11	02-07-2019	11:33:57	44050	SOTRASER	1:59	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	04-07-2019	18:08:59	04-07-2019	23:25:53	44340	SOTRASER	5:17	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	08-07-2019	11:11:51	08-07-2019	12:32:36	43600	SOTRASER	1:21	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	10-07-2019	10:19:58	10-07-2019	11:26:44	43880	SOTRASER	1:07	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	18-07-2019	11:35:04	18-07-2019	19:37:51	40320	SOTRASER	8:03	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	31-07-2019	13:46:10	31-07-2019	19:07:48	41810	SOTRASER	5:22	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	23-08-2019	12:08:10	23-08-2019	17:21:44	41630	SOTRASER	5:14	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	10-09-2019	16:03:53	10-09-2019	20:06:04	43620	SOTRASER	4:02	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	12-09-2019	10:24:39	12-09-2019	14:36:33	43740	SOTRASER	4:12	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	16-09-2019	10:42:02	16-09-2019	13:26:02	42830	SOTRASER	2:44	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	23-09-2019	14:00:46	23-09-2019	17:31:31	42580	SOTRASER	3:31	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	25-09-2019	10:28:07	25-09-2019	12:22:05	43160	SOTRASER	1:54	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	28-09-2019	8:33:36	28-09-2019	11:20:13	42960	SOTRASER	2:47	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	04-10-2019	15:27:56	04-10-2019	18:23:54	41730	SOTRASER	2:56	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	08-10-2019	9:18:19	08-10-2019	10:38:07	43250	SOTRASER	1:20	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	11-10-2019	9:40:00	11-10-2019	10:55:49	42450	SOTRASER	1:16	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	24-10-2019	11:34:49	24-10-2019	13:01:35	44150	SOTRASER	1:27	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	28-10-2019	10:27:26	28-10-2019	13:03:11	43120	SOTRASER	2:36	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	30-10-2019	14:03:22	30-10-2019	18:20:14	43210	SOTRASER	4:17	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	05-11-2019	11:49:11	05-11-2019	14:44:47	41830	SOTRASER	2:56	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDDG-39	07-11-2019	17:39:18	07-11-2019	21:25:05	40730	SOTRASER	3:46	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA



XVJCXXRZDV

DDG-39	13-11-2019	15:01:28	13-11-2019	19:38:24	43010	SOTRASER	4:37	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDG-39	16-11-2019	12:06:16	16-11-2019	14:05:54	41790	SOTRASER	2:00	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDG-39	18-11-2019	17:47:13	18-11-2019	19:19:13	42800	SOTRASER	1:32	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
DDG-39	21-11-2019	15:45:47	21-11-2019	21:27:29	42110	SOTRASER	5:42	11416573	5	DONALDO SEGUEL ULLOA
PROMEDIO							3:04			

CONTESTACIÓN DE LA DEMANDA Y ANÁLISIS DE SUS FUNDAMENTOS CONTROVERSIA FORMAL DE LOS HECHOS

Señala que previo a contestar la demanda y, salvo aquellos hechos que se reconozcan específicamente en esta presentación, su parte niega expresa y formalmente todos los antecedentes fácticos que le sirven de fundamento, por lo que será carga legal de la demandante acreditar sus dichos, de conformidad a lo dispuesto en el artículo 1.698 del Código Civil y la regla del artículo 453 N°1, inciso 7° del Código del Trabajo.

Refiere que con todo, y sin perjuicio de las situaciones de hecho que se vayan negando en el curso de la presente contestación, ya se contrvirtieron y se negaron expresamente los antecedentes de hecho contenidos en el “Resumen de la Demanda”.

El demandante sostiene que su representada le adeuda la cantidad de \$8.686.169, por conceptos de diferencia de tiempos de esperas y que éstos son una jornada de trabajo, lo que no es efectivo, pues, de una parte están pagados íntegramente y en el evento que el tribunal determine que existe una diferencia, los tiempos de esperas deben ser determinados de conformidad a lo dispuesto por el artículo 25 bis del Código del Trabajo, según pasa a explicar.

TIEMPOS DE ESPERAS

IMPROCEDENCIA DE LA PETICIÓN Y NEGACIÓN DE DEUDA

i. Los tiempos de espera. Como es sabido, los choferes de vehículo de carga de terrestre interurbana están regidos por un sistema especial de jornada, contenido en el artículo 25 Bis del Código del Trabajo, al igual que el demandante.

ii. Esta disposición se justifica por la especial forma de desarrollo de las funciones de un chofer de vehículos de carga interurbana. Es por ello que el artículo 25 Bis del Código del Trabajo las define como “esperas a bordo o en el



lugar de trabajo”.

iii. El legislador no definió los tiempos de espera, pero si lo hizo la Dirección del Trabajo en el Dictamen N° 3.917/151, de fecha 23.09.03, señalando que los tiempos de espera son: “aquellos tiempos que implican para el chofer de vehículos de carga terrestre interurbana mantenerse a disposición del empleador sea en el lugar del establecimiento o fuera de él, en general sin realizar labor, pero que requieren necesariamente de su presencia a objeto de iniciar, reanudar o terminar sus labores.” Con más precisión, el mismo dictamen, valiéndose de la historia de la ley N°19.759, agrega que se corrobora la conclusión precedente si se considera que en el debate parlamentario se sostuvo que en la labor que realizan los choferes de vehículos de carga terrestre interurbana existen determinados tiempos que no son considerados parte de la jornada de trabajo, aun cuando durante ellos se encuentran a disposición del empleador por diversas causas. Así, en la discusión parlamentaria se dijo: “De acuerdo a lo dispuesto en el Código del Trabajo vigente los choferes son convocados por la empresa para prestar servicios en horas determinadas. Cuando llegan al lugar de sus labores y se ponen a disposición de aquella, la actividad de conducir propiamente tal no comienza, en el caso de los camiones, por ejemplo, hasta el momento en que se encuentran cargados. Entretanto, los choferes deben esperar para dar inicio a su tarea específica. Y algo similar ocurre cuando llegan a su destino, pues deben esperar que los vehículos sean descargados; sin embargo, los conductores no están descansando, no se van a sus casas, sino que están pendientes de sus máquinas hasta que son guardadas donde corresponde. En definitiva, las horas de espera, de las cuales no son responsables los choferes, hoy día no se imputan a éstos como tiempo trabajado lo que no parece razonable”. (Sesiones 8 y 9 del Senado, cuando los legisladores se referían a hoy día, entiéndase los años 2000-2001).

iv. Es importante recalcar que los tiempos de espera, por mandato legal del artículo 25 bis del Código del Trabajo NO CONSTITUYEN JORNADA DE TRABAJO. Señala dicha norma:” las esperas a bordo o en el lugar de trabajo



que les corresponda no será imputable a la jornada”.

v. Ahora bien, es esencial para la resolución de este caso, considerar que los “tiempos de espera” a que se refiere el artículo 25 bis del Código del Trabajo, no se refiere a toda actividad que desarrolle el chofer y que sea distinta de la conducción misma del camión. En efecto, existen una serie de tareas, que la doctrina institucional denomina “tareas auxiliares” y que, de acuerdo con los dictámenes de la Dirección del Trabajo y Jurisprudencia de los Tribunales de Justicia, forman parte de la Jornada de Trabajo de los Choferes y, por tanto, no pueden ser considerados como “tiempos de espera”. Así, por ejemplo, el dictamen N°439/008, de 28.01.2008, el cual resulta plenamente aplicable tras la entrada en vigencia de la mencionada ley N°20.271, ha precisado que constituye jornada de trabajo del personal de vehículos de carga terrestre, “no sólo el tiempo destinado a la conducción, sino que también, aquellas actividades relacionadas con el alistamiento de la carga, su embarque y desembarque de acuerdo a las modalidades propias del transporte efectuado, la preparación de la documentación respectiva, la vigilancia, colaboración o realización de labores de estiba y desestiba y las de colaboración o realización de trabajos de reparación o conservación del vehículo.”

vi. La mencionada jurisprudencia califica tales actividades -enunciadas a vía ejemplar- como tareas auxiliares, “las que debidamente especificadas en el contrato de trabajo son imputables a la jornada ordinaria de trabajo” del personal de conductores de que se trata. Así las cosas, la Dirección del Trabajo, en el ORD. N° 3917/151 de 23 de septiembre de 2003, señala cuáles sería ejemplos o casos de tiempos de espera no imputables a la jornada y que, entonces, son aquéllos a los que se refiere el artículo 25 Bis del Código del Trabajo. Dice el dictamen: “No obstante, desde el punto de vista jurisprudencial, no constituían o no formaban parte de la jornada activa de trabajo propiamente tal, otras actividades como son las de esperas en aduanas, y/o para cargar el camión sea al inicio o en la reanudación del trabajo, que implican para el trabajador tiempos en los cuales debe mantenerse a disposición del empleador sea en el lugar del



establecimiento o fuera de él, en general sin realizar labor, pero que requieren necesariamente de la presencia del trabajador”.

REQUISITOS, LÍMITES Y FORMA DE CÁLCULO DE LOS TIEMPOS DE ESPERA

1. Como se ha dicho, el artículo 25 bis del Código del Trabajo se refiere a la regulación de la jornada de los choferes de vehículos de carga interurbana y a los tiempos de espera. La norma es clara en fijar los límites de la jornada y de excluir a los referidos tiempos de espera a esa jornada. “La jornada ordinaria de trabajo de choferes de vehículos de carga terrestre interurbana, no excederá de ciento ochenta horas mensuales, la que no podrá distribuirse en menos de veintiún días. El tiempo de los descansos a bordo o en tierra y de las esperas a bordo o en el lugar de trabajo que les corresponda no será imputable a la jornada, y su retribución o compensación se ajustará al acuerdo de las partes. La base de cálculo para el pago de los tiempos de espera, no podrá ser inferior a la proporción respectiva de 1,5 ingresos mínimos mensuales. Con todo, los tiempos de espera no podrán exceder de un límite máximo de ochenta y ocho horas mensuales”.

2. De esta disposición legal, se pueden desprender las siguientes conclusiones:

- a. Que los tiempos de espera no constituyen jornada de trabajo.
- b. Que tienen un límite máximo, esto es, no pueden exceder de 88 horas mensuales.
- c. Que su retribución o compensación se ajustará al acuerdo de las partes, es decir, que las partes pueden celebrar un acuerdo para la compensación de los tiempos de espera. Para estos efectos, la ley señala que la base de cálculo será la proporción respectiva de 1,5 ingresos mínimos mensuales.

3. SERVICIOS GENERALES MAPER LTDA. ha cumplido con los requisitos establecido en el artículo 25 Bis, por lo que nada se adeuda al actor.

4. Teniendo presente el claro concepto de tiempos de espera y el derecho que asiste a las partes a acordar la compensación por los tiempos de esperas,



es que precisamente SERVICIOS GENERALES MAPER LTDA. acordó con el trabajador demandante una compensación por los referidos tiempos de espera, con fecha 30 de enero de 2018, según consta en la cláusula octava de su contrato de trabajo suscrito en dicha data ascendente a la cantidad de \$80.000, en forma garantizada, entre el mes de enero de 2018 y junio de 2019. Octavo:” Las partes acuerdan el pago de un bono de \$80.000 (ochenta mil pesos) mensuales en forma garantizada en compensación de los tiempos de espera que le corresponda cumplir al trabajador estando a disposición de la empresa sin realizar labores y de las horas extras que le corresponda efectuar. Este bono será imputado a la remuneración que corresponda pagar por los tiempos de espera y horas extras efectivas que se produzcan y que se encuentren debidamente registradas por el trabajador.”

A contar de julio de 2019, dicho bono de común acuerdo fue establecido en la cantidad de \$ 185.000.

5. El contrato de trabajo establece una clara distinción entre tareas auxiliares (que forman parte de la jornada de trabajo y los tiempos de esperas: El contrato de trabajo a este respecto expresa: ...”SÉPTIMO: Tiempos de espera: Constituirá jornada de trabajo el tiempo que permanezca el conductor en los lugares en que se produce la carga y descarga, si durante dicho período el chófer se encuentra obligado a ejecutar labores que implican vigilar que tales funciones se realicen en la forma estipulada en los respectivos contratos o impliquen maniobras de movimiento de los vehículos que manejan y en general todo el periodo en que el chofer no dispone libremente de su tiempo. Luego, las partes entienden que quedan fuera del concepto “tiempos de espera” las labores propias y connaturales de la prestación de servicios del conductor.

Los tiempos de espera deberán ser autorizados en forma previa por el empleador o quien este designe. El conductor deberá avisar al empleador o a quien éste designe, en que circunstancia del viaje y la razón de utilizar este tiempo y la duración del mismo. De estas autorizaciones el empleador llevará un adecuado control escrito por mes. Solo los tiempos debidamente autorizados,



serán cancelados como tiempo de espera.

Los tiempos de espera no autorizados serán considerados para todos los efectos como tiempos de descanso no imputables a la jornada.”

6. EL contrato de trabajo establece claramente la distinción entre las tareas auxiliares del conductor, que forman parte de la jornada de trabajo, y los tiempos de espera: Por lo tanto, Servicios Generales Maper Ltda. ha cumplido estrictamente las exigencias legales para los tiempos de espera, habiendo acordado una compensación, convenida contractualmente de acuerdo a la ley, según ya expresó.

“2.- Respecto a la forma de calcular el valor de la hora de tiempo de espera, es del caso señalar que este Servicio comparte la fórmula propuesta por Uds. en la presentación que nos ocupa, esto es, que la base de cálculo de 1.5 ingresos mínimos se divide por 180 horas, que expresada numéricamente sería $(159.000 \times 1.5) / 180 = 1325$ \$/hr., fórmula que, de acuerdo a la historia fidedigna del establecimiento de la ley N°20.271 Primer Informe de la Comisión Trabajo, coincide con lo expresado por el asesor del señor Ministro del Trabajo y Previsión Social al explicar y aclarar que la fórmula de cálculo propuesta para el pago de las horas de espera en base a un tope de 88 horas constituye el piso mínimo que podrá pagarse por dicho concepto y que para definir un monto específico sería necesario dividir el mínimo mensual por las 180 horas que, al mes, constituyen la jornada laboral de los trabajadores del sector y que, resultado de tal operación, debe multiplicarse por el número de horas de espera. De esta manera, entonces, para calcular el valor de la hora de los referidos tiempos se debe multiplicar el ingreso mínimo mensual por 1,5 y su resultado dividir por 180, lo cual expresado numéricamente sería $(159.000 \times 1.5) / 180 = 1325$ \$/hr. 3.- Respecto a la consulta signada con este número, esto es, forma de calcular los tiempos de espera en el evento que las horas de conducción sean menores a 180 horas, cabe remitirse a lo expresado en los párrafos que anteceden, particularmente en orden a que para los efectos del cálculo de los tiempos de espera debe considerarse la jornada de trabajo de 180 horas



mensuales. En otros términos, el parámetro a considerar para los efectos del cálculo del pago de los tiempos de espera será de 180 horas mensuales, independientemente que la jornada de trabajo cumplida sea inferior a dicho máximo.”

3. Jurisprudencia

I.C.A. de Santiago, causa Rol N° 3075 – 2019 de fecha 09 de julio de 2020

Cuarto: Que como se advierte, el asunto planteado subsidiariamente por el recurso mira exclusivamente a la aplicación del derecho en la sentencia, toda vez que descansa en la interpretación que debe conferirse al artículo 25 bis del Código del Trabajo en aquella parte que regula la forma de pago de los tiempos de espera, entendidos como todos aquellos períodos en los cuales los trabajadores permanecen a la espera de recibir la carga a transportar y los que deban esperar para que su carga sea descargada o recibida. Como señala la Dirección del Trabajo, se trata de los periodos en que este tipo de trabajadores se encuentra a disposición del empleador, en general sin realizar labor, pero que requieren necesariamente de su presencia a objeto de iniciar, reanudar o terminar sus labores.

Quinto: Que para entender el conflicto es menester recordar que la citada norma, en lo pertinente al recurso, dispone que: “La jornada ordinaria de trabajo de choferes de vehículos de carga terrestre interurbana, no excederá de ciento ochenta horas mensuales, la que no podrá distribuirse en menos de veintidós días. El tiempo de los descansos a bordo o en tierra y de las esperas a bordo o en el lugar de trabajo que les corresponda no será imputable a la jornada, y su retribución o compensación se ajustará al acuerdo de las partes. La base de cálculo para el pago de los tiempos de espera, no podrá ser inferior a la proporción respectiva de 1,5 ingresos mínimos mensuales. Con todo, los tiempos de espera no podrán exceder de un límite máximo de ochenta y ocho horas mensuales”.

Sexto: Que en lo relevante para el análisis propuesto, la disposición regula lo siguiente:



- a) La jornada de trabajo de choferes de vehículos de carga terrestre interurbana no puede exceder de 180 horas mensuales;
- b) Tal jornada no puede distribuirse en menos de 21 días hábiles, conforme lo ha entendido la jurisprudencia administrativa;
- c) El tiempo de los descansos a bordo o en tierra y de las esperas a bordo o en el lugar de trabajo no es imputable a la referida jornada, y su retribución esta entregada al acuerdo de las partes;
- d) Los tiempos de espera no pueden exceder de 88 horas mensuales;
- e) Estos periodos deben compensarse en dinero, la base mínima de cálculo para el pago de los tiempos de espera no puede ser inferior a la proporción de 1,5 ingresos mínimos mensuales.

Décimo: Que los razonamientos expuestos llevan a concluir que el fallo recurrido incurrió en la causal de nulidad invocada en el recurso, contemplada en el artículo 477 del Código del Trabajo, por contravenir el artículo 25 bis del mismo cuerpo normativo, error que tuvo influencia sustancial en lo dispositivo del fallo, porque determinó que se acogiera una demanda ordenando el pago de prestaciones sobre una base de cálculo que arribó a una suma superior a la que legalmente correspondía.

Sentencia de Reemplazo

... Primero: Que los tiempos de espera de los choferes de vehículos de carga terrestre interurbana de conformidad al inciso 3o del artículo 25 bis del Código del Trabajo deberán ser pagados en la forma establecida en dicho precepto, vale decir, conforme a la proporción respectiva de 1,5 ingresos mínimos mensuales, sin que sea jurídicamente procedente imputarlos a la jornada.

I.C.A. de Santiago, causa Rol N° 1134 – 2019 de fecha 13 de noviembre de 2019

5°.- Que como se advierte, el asunto planteado por el recurso del actor mira exclusivamente a la aplicación del derecho, toda vez que descansa en la interpretación que debe conferirse al artículo 25 bis en aquella parte que regula



la forma de pago de los tiempos de esperas, entendido estos como todos aquellos períodos en los cuales los trabajadores permanecen a la espera de recibir la carga a transportar y los que deban esperar para que su carga sea descargada o recepcionada. Como señala la Dirección del Trabajo, se trata de los periodos en que este tipo de trabajadores se encuentra a disposición del empleador, en general sin realizar labor, pero que requieren necesariamente de su presencia a objeto de iniciar, reanudar o terminar sus labores.

Para entender el conflicto es menester recordar que la citada norma dispone: "La jornada ordinaria de trabajo de choferes de vehículos de carga terrestre interurbana, no exceder de ciento ochenta horas mensuales, la que no podrá distribuirse en menos de veintidós días. El tiempo de los descansos a bordo o en tierra y de las esperas a bordo o en el lugar de trabajo que les corresponda no será imputable a la jornada, y su retribución o compensación se ajustará al acuerdo de las partes. La base de cálculo para el pago de los tiempos de espera, no podrá ser inferior a la proporción respectiva de 1,5 ingresos mínimos mensuales. Con todo, los tiempos de espera no podrán exceder de un límite máximo de ochenta y ocho horas mensuales.

El trabajador deber tener un descanso mínimo ininterrumpido de ocho horas dentro de cada veinticuatro horas.

En ningún caso el trabajador podrá manejar más de cinco horas continuas, después de las cuales deber tener un descanso cuya duración mínima será de dos horas. En los casos de conducción continua inferior a cinco horas el conductor tendrá derecho, al término de ella, a un descanso cuya duración mínima ser de veinticuatro minutos por hora conducida. En todo caso, esta obligación se cumplirá en el lugar habilitado más próximo en que el vehículo pueda ser detenido, sin obstaculizar la vía pública. El camión deber contar con una litera adecuada para el descanso, siempre que éste se realice total o parcialmente a bordo de aquél."

6°.- Que como puede apreciarse, la aludida disposición regula, en lo relevante para el análisis propuesto, lo siguiente:



a) La jornada de trabajo de choferes de vehículos de carga terrestre interurbana no puede exceder de 180 horas mensuales; b) Tal jornada no puede distribuirse en menos de 21 días hábiles, conforme lo ha entendido la jurisprudencia administrativa;

c) El tiempo de los descansos a bordo o en tierra y de las esperas a bordo o en el lugar de trabajo no es imputable a la referida jornada, y su retribución n esta entregada al acuerdo de las partes;

d) Los tiempos de espera no pueden exceder de 88 horas mensuales;

e) Estos periodos deben compensarse en dinero, la base mínima de cálculo para el pago de los tiempos de espera no puede ser inferior a la proporción de 1,5 ingresos mínimos mensuales.

7°.- Que ahora bien, de la lectura de la norma es posible inferir que para el cálculo del valor de ese tiempo que configura las horas de espera y como mínimo legal, se debe multiplicar el ingreso mínimo mensual por el factor de 1,5 y su resultado dividirlo por 180, que corresponde a la jornada total permitida para este tipo de trabajadores, con independencia de que la jornada de trabajo efectiva sea inferior a dicho máximo. Conforme a lo expuesto, resulta prístino que la base o piso de cálculo, corresponde a la proporción de 1,5 ingresos mínimos mensuales, estableciéndose el cociente de 88 horas mensuales exclusivamente para signar el máximo de este tipo de horas, de manera que todo lo que exceda a ese límite constituye una infracción a la ley

8°.- Que así las cosas, solo cabe concluir que la sentencia al sostener que la fórmula de cálculo de los tiempos de espera debe considerar la jornada ordinaria de trabajo de 180 horas y no el máximo que fija la ley para laborar en esta jornada especial, no hace más que aplicar correctamente la normativa llamada a regir el asunto, lo que impone el rechazo del arbitrio en cuestión. (lo subrayado y destacado en negro es de mi autoría).

Por estas razones y de conformidad, además, con lo previsto en los artículos 477 a 482 del Código del Trabajo, se rechazan los recursos de nulidad deducidos por ambas partes de este proceso, contra la sentencia de tres de abril



del año en curso, recaído en la causa RIT O-7453-2018 Vicuña con SCP SOTRASER S.A., dictada por el 2° Juzgado de Letras del Trabajo de esta ciudad.

Juzgado de Letras del Trabajo de Santiago “Vicuña con SCP SOTRASER S.A.”
RIT O-7453-2018 2 3 de abril de 2019.

DÉCIMO; Que en cuanto a la forma de cálculo de ese mínimo legal, la parte demandante ha argumentado que ella debe ser ejecutada en base a las 88 horas que establece el Art. 25 bis del Código del Trabajo como máximo de horas posibles de tiempo de espera, debiendo por ende dividirse el equivalente a 1,5 ingresos mínimos por 88 para obtener el valor hora de tiempo de espera. Sobre el punto este juez considera que no es esa la forma en como debe ser computado el valor de la hora de tiempo de espera, sino que debe ser calculado en relación a la jornada del trabajador, aun cuando el tiempo de espera no sea jornada, circunstancia jurídica en la que no existe mayor controversia. Esto por cuanto el número de 88 horas fijado por el Art. 25 bis del Código del Trabajo no es un mínimo de horas de tiempo de espera que debe ser remunerado, sino que es el máximo posible, es decir, que un trabajador no debe ejecutar más de 88 horas mensuales de tiempo de espera, si es que ejecuta más de ese límite entonces el empleador incurre en un incumplimiento de la norma legal, sancionable de acuerdo a los artículos 506 y siguientes del Código del Trabajo, sin perjuicio de que tener que pagar de igual forma el tiempo que efectivamente el trabajador destino a los tiempos de espera, por tanto, no hay mayor razón para tomar el número de 88 horas para incluirlo dentro del cálculo proporcional del valor de la hora de tiempo de espera, ya que los fines para los cuales fue incluido son otros, se refiere a una limitación legal, pero no es una obligación, por lo que los trabajadores pueden perfectamente ejecutar menos horas de espera mensuales, sin que hayan razones por las cuales el máximo legal sea el que marque la pauta del cálculo. Lo que este juez estima que debe ser tenido para base de cálculo de la hora de tiempo de espera es la jornada del trabajador, puesto que esa jornada es la que merca el valor efectivo del tiempo



trabajado, y si bien los tiempos de espera no son jornada de trabajo, la jornada es el tiempo sobre el que debe ser calculado el valor económico que se asigna a la hora de un trabajador, de manera tal que cuando la ley establece que la forma de cálculo los tiempos de espera no puede ser inferior al proporcional de 1,5 ingresos mínimos, no puede sino hacer referencia al proporcional del tiempo fijado como jornada de trabajo, guarismo que es establecido de antemano por la ley y por el contrato y que resulta estable durante la relación laboral, por lo que no se encuentra sometido a una situación variable mes a mes, ni corresponde a un máximo legal sobre el que debe contrastarse mes a mes las horas que efectivamente ejecutó el trabajador. Esta posición jurídica además se aviene con la historia de la Ley N° 20.271, que introdujo las modificaciones al Código del Trabajo en esta materia, habiéndose indicado expresamente en la Comisión del Trabajo del Senado por parte del representante del Poder Ejecutivo, en este caso el asesor del Ministro del Trabajo, expresamente lo siguiente:

“Por su parte, el asesor del señor Ministro del Trabajo y Previsión Social aclaró que la fórmula de cálculo propuesta para el pago de las horas de espera en base a un tope de 88 horas, constituye el piso mínimo que podrá pagarse por dicho concepto. Añadió que, para definir el monto específico, sería necesario dividir el ingreso mínimo mensual por las 180 horas que, al mes, constituyen la jornada laboral de los trabajadores del sector y, el resultado de esa operación, debe multiplicarse por el número de horas de espera, las que, como máximo, podrían ser 88. En consecuencia, si se efectúa dicho ejercicio, y se divide el ingreso mínimo mensual - actualmente equivalente a \$ 144.000- por 180 y luego dicho cociente se multiplica por 88, la cifra final -de \$ 70.400-, corresponde al monto mínimo que se podrá pagar por este concepto, es decir, es el piso a partir del cual las partes podrán acordar una cantidad mayor.”¹ Por tanto, queda claro que la intención con la que se formuló la norma fue que las 88 horas fuesen solo el máximo legal de tiempos de espera, pero que la manera de cálculo de las horas de espera a pagar tuviese como límite el proporcional de 1,5 ingresos mínimos en relación a la jornada del trabajador, y sobre esa base mínima se



podría pactar una manera más beneficiosa para el trabajador, de acuerdo a las posibilidades de negociación que se tuvieran en cada caso, sin que deban ser confundidas las circunstancias de haberse establecido un máximo legal de tiempos de espera con la forma de cálculo para el pago de dichos tiempos, todo nuevamente sin perjuicio de que en caso de que los máximos no fuesen respetados deben de cualquier forma ser pagados, porque son tiempos que efectivamente fueron destinados por el trabajador a las esperas y es el empleador el que debe tomar las medidas correspondientes para que los tiempos máximos no sean excedidos, sin que el trabajador deba soportar las consecuencias negativas de las deficiencias administrativas de su empleador.

EXCEPCIÓN DE COMPENSACIÓN

En subsidio, opone la excepción de compensación respecto de los montos a los que eventualmente podría ser condenada Servicios Generales Maper Ltda., por concepto de tiempos de espera en base a los pagos que mensualmente esta ha realizado a cada uno de los actores, que incluso han sido reconocidos por la contraria en su presentación. Conforme a esto, esta parte viene en oponer en tiempo y forma la EXCEPCIÓN DE COMPENSACIÓN respecto de toda prestación que se determine como adeudada por este concepto, en virtud de los pagos efectuados mensualmente a los actores por concepto de tiempos de espera, los que deberán ser debidamente reajustados a la fecha de una eventual sentencia.

CONCLUSIÓN

Como consecuencia de todos los antecedentes expuestos por esa parte a lo largo de esta presentación, aparece que no corresponde se acceda al pago de los montos que el demandante solicita e indica en su demanda, pues ellos carecen de fundamentos y, en definitiva, deben ser rechazados por el tribunal, en todas sus partes, por los argumentos de hecho y de derecho señalados en forma pormenorizada en el cuerpo de este escrito.

En mérito de lo expuesto y disposiciones legales que invoca solicita tener por contestada la por cobro de prestaciones adeudadas correspondiente a



tiempos de esperas de autos en contra de SERVICIOS GENERALES MAPER LTDA. y subsidiariamente contra SOTRASER S.A. interpuesta por don Donaldo Seguel Ulloa, y en su virtud y previas las pruebas que son pertinentes, declarar que se rechaza la demanda interpuesta en su libelo por el actor en todas sus partes y en consecuencia declarar que: No procede se condene al pago de las remuneraciones adeudadas por concepto de tiempos de espera \$8.686.169.- por no existir diferencia alguna y en caso de haberla no alcanza el monto indicado.

TERCERO: Que, en la audiencia preparatoria realizada el 26 de agosto del año 2020 se evacuó el traslado de la excepción de compensación, dejándose su resolución para la sentencia definitiva. Además, llamadas las partes a conciliación esta no se produce y se establecieron los siguientes hechos no controvertidos:

- 1.- La relación laboral se encuentra vigente entre el actor y Servicios Generales Maper Limitada.
- 2.- Las funciones del actor.
- 3.- Régimen de subcontratación.

CUARTO: Que, por su parte, se fijaron como hechos controvertidos los siguientes:

- 1.- Efectividad de adeudarse al trabajador la prestación reclamada, monto de la misma.
- 2.- Contenido y términos en los cuales se encuentra pactado entre las partes, el bono tiempo de espera.
- 3.- Base cálculo o valor hora de los tiempos de espera por el periodo demandado en esta causa, que va desde abril de 2018 a abril de 2020.
- 4.- Hechos en que se funda la excepción de compensación opuesta por la demandada.

QUINTO: Que la parte demandante ofreció y rindió los siguientes medios de prueba:

Documental:

- 1.- Libretas de Registro Diario de Asistencia:
 - a) Tres (3) libretas de Registro diario del año 2018 comprenden los meses desde abril a diciembre.



b) Cuatro (4) libretas de Registro diario del año 2019 comprenden los meses desde enero a diciembre.

2.- Copia de Contrato de trabajo de fecha 30 de enero de 2018 suscrito por el actor y Servicios Generales Maper.

3.- Copia de liquidaciones de sueldo:

a) Año 2018, febrero a diciembre ambas inclusive.

b) Año 2019, enero a diciembre ambas inclusive.

Causa a la vista: Sentencia de reemplazo Corte de Apelaciones de Santiago Rol 1281-2017 de fecha 11 de enero de 2018.

SEXTO: Que las demandadas ofrecieron y rindieron la siguiente prueba:

Documental:

1.- Contrato de Trabajo de fecha 30 de enero 2018.

2.- Informe Tiempos de Esperas de don Donaldo Seguel U., desde febrero de 2018 a noviembre de 2019.

3.- Liquidaciones remuneraciones de enero de 2018 a diciembre de 2019.

Testimonial:

1.- Rodrigo Moncada Osorio, cédula de identidad N° 12.919.257-7.

2.- Tania Mondaca Mondaca, cédula de identidad N° 14.553.368 -6.

Causa a la Vista: Se solicita tener a la vista las siguientes causas:

1.- De la Ilustrísima Corte de Apelaciones de Santiago, causa Rol N° 3075-2019 de fecha 09 de julio de 2020 y sentencia de reemplazo.

2.- De la Ilustrísima Corte de Apelaciones de Santiago, causa Rol N° 1134-2019 de fecha 13 de noviembre de 2019

3.- Del Juzgado de Letras del Trabajo de Santiago "Vicuña con SCP SOTRASER S.A." RIT O-7453-2018, 3 de abril de 2019.

SÉPTIMO: Que, de acuerdo a lo planteado en la demanda y en la contestación, los hechos no controvertidos fijados en la audiencia preparatoria y la prueba rendida en juicio es posible establecer los siguientes hechos:

1.-Que el demandante tiene una relación laboral vigente con la empresa Servicios Generales Maper Ltda.



2.- Que se desempeña como conductor de vehículo de carga terrestre interurbana y que el lugar de trabajo corresponde a toda la zona geográfica que comprenda o llegue a comprender la actividad del empleador.

3.- Que el sistema de remuneración es mixto, esto es, con un componente fijo consistente en un sueldo base, y un componente variable por comisión mensual que será equivalente a un porcentaje del valor de los viajes realizados, por los conductores, aplicado a la parte que exceda al valor de la producción mínima mensual, que se calculará y pagará en la forma que indica el punto OCTAVO del contrato.

4.- Que la jornada de trabajo, se rige en conformidad con lo señalado en el artículo 25 bis del Código del Trabajo.

5.- Que la referida jornada se registra diariamente mediante una Libreta de registro diario de asistencia conductores de vehículos interurbanos, lo que se encuentra reconocido por las partes, corroborado con la documental y testimonial de la demandante.

6.- Que, el empleador paga un bono mensual de monto fijo, por los tiempos de espera, que no refiere las horas que considera, el que se encuentra establecido en el punto OCTAVO del contrato y que consistía en \$80.000.- mensuales en forma garantizada. Además, según las liquidaciones incorporadas a partir del mes de julio del año 2019 el referido bono subió a la suma de \$185.000.-. Ello sin perjuicio que en algunos meses el bono tuvo un valor diferente de acuerdo a lo que se desprende de las liquidaciones referidas, lo que se detallará más adelante.

7.- Que los servicios se prestan en régimen de subcontratación para la demandada Sotraser S.A.

OCTAVO: Que, el artículo 25 bis del Código del Trabajo, que regula la jornada de trabajo del demandante, indica: “La jornada ordinaria de trabajo de choferes de vehículos de carga terrestre interurbana, no excederá de ciento ochenta horas mensuales, la que no podrá distribuirse en menos de veintiún días. El tiempo de los descansos a bordo o en tierra y de las esperas a bordo o en el lugar de trabajo que les corresponda no será imputable a la jornada, y su redistribución o



compensación se ajustará al acuerdo de las partes. La base de cálculo para el pago de los tiempos de espera, no podrá ser inferior a la proporción respectiva de 1,5 ingresos mínimos mensuales. Con todo, los tiempos de espera no podrán exceder de un límite máximo de ochenta y ocho horas mensuales.

El trabajador deberá tener un descanso mínimo ininterrumpido de ocho horas dentro de cada veinticuatro horas.

En ningún caso el trabajador podrá manejar más de cinco horas continuas, después de las cuales deberá tener un descanso cuya duración mínima será de dos horas. En los casos de conducción continua inferior a cinco horas el conductor tendrá derecho, al término de ella, a un descanso cuya duración mínima será de veinticuatro minutos por hora conducida. En todo caso, esta obligación se cumplirá en el lugar habilitado más próximo en que el vehículo pueda ser detenido, sin obstaculizar la vía pública. El camión deberá contar con una litera adecuada para el descanso, siempre que éste se realice total o parcialmente a bordo de aquél”.

NOVENO: Que, en cuanto a la definición de las horas de espera si bien el Código del Trabajo no se hace cargo de ello, el Dictamen N°3917/151 de 23 de septiembre de 2003 de la Dirección del Trabajo, indica que los tiempos de espera son “aquellos que implican para el chofer de vehículos de carga terrestre interurbanas mantenerse a disposición del empleador sea en el lugar del establecimiento o fuera de él, en general sin realizar labor, pero que requiere necesariamente de su presencia a objeto de iniciar, reanudar o terminar sus labores”. Ahora bien, para el control de la jornada laboral de los choferes de carga terrestre interurbana, la Dirección del Trabajo mediante Resolución Exenta N°1213 dictada el 8 de octubre de 2009, publicada en el diario oficial el 16 del mismo mes, fijó un sistema obligatorio de control de asistencia, donde se consignan las horas de trabajo, las tareas auxiliares, tiempos de espera, descanso y en consecuencia, incide en la determinación de las remuneraciones para los choferes de vehículos de carga terrestre interurbana.

Ahora bien, según su regulación:



- Se trata de una libreta cuya confección y costo corresponde al empleador, y se utilizará respecto de cada conductor, de forma individual e intransferible (artículo 4);

- La referida libreta deberá ser timbrada y registrada en la Inspección del Trabajo que corresponda al domicilio del empleador (artículo 6);

- El empleador deberá entregar la libreta al trabajador y es responsabilidad de aquél constatar que ésta sea portada por el trabajador al inicio de su jornada, así como por su correcto llenado al concluir aquella o el viaje (artículo 7);

- Constituye una obligación del chofer portar su libreta y participar de su llenado, debiendo registrar en ella todas las actividades instruidas por su empleador (artículo 8);

- En cuanto a la responsabilidad del llenado: Es responsabilidad del trabajador el llenado de las siguientes secciones: Fecha, Actividad, Origen / Destino y Resumen Jornada; en tanto que es responsabilidad del empleador el llenado de las siguientes secciones: Control Registro Semanal y Retiro de Copia (artículo 13);

Todas y cada una de las hojas y recuadros correspondientes al "registro diario de actividades" deberán ser utilizadas, inclusive en aquellos días en que el trabajador por cualquier causa no hubiere laborado, en cuyo caso junto con inutilizarse los espacios pertinentes, se dejará constancia del hecho que corresponda, como, por ejemplo: día de descanso del chofer, feriado legal, vehículo en reparación, restricción vehicular, licencia médica, permisos, etc.

La copia deberá ser entregada al empleador (artículo 13);

- Es responsabilidad del empleador el llenado de la página correspondiente al "resumen control mensual de horas", para cuyos efectos deberá transcribir las cantidades de horas registradas en la columna Resumen Jornada del Registro Diario de Actividades de los días correspondientes al mes calendario, y posteriormente proceder a su suma para obtener los totales mensuales del tiempo empleado durante el mes en cada una de las actividades, (artículo 14);



- Corresponderá al empleador el llenado mensual de la hoja "comprobante de otorgamiento de descanso semanal compensatorio por los días domingos y festivos trabajados", en la cual se dejará constancia de los días domingos y festivos laborados ("Período al que corresponde el Descanso") y la forma de otorgar el descanso compensatorio por dichos días que corresponde a la columna "Estado" ("Otorgado", "Compensado" o "Acumulado"). Tanto trabajador como empleador deberán firmar en señal de conformidad cada uno de los registros efectuados, (artículo 15);

- Siempre que las remuneraciones se encuentren conformadas sobre la base de comisión o porcentaje sobre el valor del flete o carga transportadas, será de responsabilidad del empleador el llenado de la página correspondiente al "comprobante para la determinación de las remuneraciones", en donde se deberá anotar con exactitud: "Fecha del Viaje"; "Nº Guía de Despacho"; "Nº Factura"; "Porcentaje expresado en Pesos (\$)" que devenga el trabajador; y "Firma Conformidad" tanto del empleador como del trabajador, en el evento que el espacio destinado en la libreta no sea suficiente para el registro de la totalidad de datos, se deberán adicionar tantas hojas como sean necesarias para tales efectos, (artículo 16).

En conformidad con los antecedentes probatorios rendidos en juicio, el empleador cumplió en parte las obligaciones que menciona la Resolución Exenta N°1213, aludida, ya que entregó al trabajador las libretas correspondientes –años 2018 y 2019 se agregaron al proceso–, sin embargo, no consta que el "resumen control mensual de horas", lo completara, sino que éste, al igual que los datos del "registro diario de actividades", era llenado por el trabajador, sin perjuicio de un timbre con la leyenda "Digitado Sotraser S.A." u otro que indica "Departamento Recursos Humanos". Pese a la irregularidad, y considerando que no se ha acreditado que la referida información de los registros sea diversa a la realidad, puesto que, si bien el testigo Rodrigo Vicente Moncada Osorio indicó que a veces estos presentaban inconsistencias, lo cierto es que sus asertos fueron vagos e imprecisos, no señaló alguna fecha o período determinado y sus dichos no se



encuentran corroborados con ninguna prueba rendida en juicio. Tampoco permite desvirtuar lo concluido la declaración de la testigo Tania Mondaca Mondaca, jefa de remuneraciones, quien da cuenta del procedimiento de reclamo de remuneraciones que existe e indica que el actor no tenía reclamos por tiempos de espera, puesto que dicha circunstancia no obsta a que efectivamente existan diferencias en el pago de los tiempos de espera, por la demás la propia testigo reconoce que existen demandas por tiempos de espera.

En consecuencia, dado que no se ha justificado que la información contenida en los registros sea diversa a la realidad, lo que correspondía a la demandada acreditar, será considerado lo indicado en ellas para efectos de resolver la controversia planteada en autos.

DÉCIMO: Que, establecido lo anterior, corresponde determinar los tiempos de espera, dejando constancia que tal como se indicó la empleadora paga al demandante los tiempos de espera sin indicar horas o cálculo, haciendo solo referencia a un bono por tiempos de espera y horas extras efectivas que se produzcan y que se encuentren debidamente registradas por el trabajador, según indica el contrato en la cláusula OCTAVA. De tal suerte, que según se desprende de la propia cláusula contractual, existiendo más horas de tiempo de espera correspondía pagar el total, imputando el bono en cuestión, circunstancia que en los hechos no aconteció.

DÉCIMO PRIMERO: Que, los tiempos de espera, de acuerdo a los antecedentes analizados en el período en controversia, esto es, de abril del año 2018 a diciembre del año 2019 fueron los siguientes:

Mes Año 2018	Tiempo espera (hora)	Mes Año 2019	Tiempo espera (hora)
Abril	88	Enero	56,5
Mayo	115	Febrero	117,5
Junio	123	Marzo	82
Julio	114	Abril	144,5
Agosto	96	Mayo	67
Septiembre	86,5	Junio	111
Octubre	112,5	Julio	153
Noviembre	116,5	Agosto	108,5



Diciembre	125	Septiembre	121
		Octubre	138
		Noviembre	144,5
		Diciembre	75,5

DÉCIMO SEGUNDO: Que, en lo que dice relación con la base de cálculo, las partes presentaron controversias en cuanto a la interpretación del artículo 25 bis del Código del Trabajo, invocando sentencias que avalaban sus posiciones.

En efecto, del análisis de la citada norma se logra establecer que los tiempos de descanso o las esperas no forman parte de la jornada de trabajo, ni ordinaria ni extraordinaria, por lo tanto, cualquiera sea su duración, no se pueden imputar a la jornada y, en consecuencia, respecto de ellas no se puede hablar de jornada de trabajo. A lo anterior, se agrega que tampoco se trata de una “jornada pasiva” regulada en el artículo 21 de Código del Trabajo. En consecuencia, a su respecto no puede hablarse de jornada de trabajo.

Así las cosas, esta sentenciadora estima que cuando la norma indica que la base de cálculo para el pago, no podrá ser inferior a la proporción respectiva de 1,5 ingresos mínimos mensuales, se refiere a la proporción de la única jornada de trabajo que tienen los choferes de vehículos de carga interurbana –180 horas– y no al factor 88 horas que simplemente se fija como el límite legal para tiempos de espera o descanso a bordo o en tierra. En efecto, es la propia redacción de la norma la que lleva a esta conclusión, puesto que la mención a las 88 horas no se incluye por el legislador al momento de fijar el método de cálculo, sino a como límite y a continuación, lo que permite afirmar que no tiene que ver con la fórmula de cálculo, sino que con un tope de tiempo mensual en que el trabajador puede estar a disposición de su empleador.

DÉCIMO TERCERO: Que, confirma lo expuesto precedentemente el hecho que la Dirección del Trabajo, ha seguido el mismo criterio en Ord 439/8, de 28 de enero de 2009.

En efecto el citado ordinario indica “Respecto a la forma de calcular el valor de la hora de tiempo de espera, es del caso señalar que este Servicio comparte la

fórmula propuesta por en la presentación que nos ocupa, esto es, que la base de cálculo de 1.5 ingresos mínimos se divide por 180 horas, que expresada numéricamente sería $(159.000 \times 1.5) / 180 = 1325 \text{ \$/hr.}$, fórmula que, de acuerdo a la historia fidedigna del establecimiento de la ley N°20.271 Primer Informe de la Comisión Trabajo, coincide con lo expresado por el asesor del señor Ministro del Trabajo y Previsión Social al explicar y aclarar que la fórmula de cálculo propuesta para el pago de las horas de espera en base a un tope de 88 horas constituye el piso mínimo que podrá pagarse por dicho concepto y que para definir un monto específico sería necesario dividir el mínimo mensual por las 180 horas que, al mes, constituyen la jornada laboral de los trabajadores del sector y que, resultado de tal operación, debe multiplicarse por el número de horas de espera.

De esta manera, entonces, para calcular el valor de la hora de los referidos tiempos se debe multiplicar el ingreso mínimo mensual por 1,5 y su resultado dividir por 180, lo cual expresado numéricamente sería $(159.000 \times 1.5) / 180 = 1325 \text{ \$/hr.}$

En consecuencia, para calcular el valor de la hora de los tiempos de espera se debe multiplicar el ingreso mínimo mensual por 1,5 y su resultado se divide por 180.

DÉCIMO CUARTO: Que, habiéndose determinado la forma de cálculo de los tiempos de espera, el número de horas mensuales que el actor dedicó a dicho concepto, monto del ingreso mínimo remuneracional de cada mes y el bono pagado al trabajador mensualmente, esto último de acuerdo al mérito de las liquidaciones incorporadas en juicio, se pueden establecer los siguientes valores que se adeudan:

2018							
Mes	Ingreso mínimo	1,5 ingreso mínimo	Valor hora (IMM/180)	Tiempo espera (hora)	Monto a pagar	Bono pagado	Deuda
Abril	\$276.000	\$414.000	\$2.300	88	\$202.400	\$80.000	\$122.400
Mayo	\$276.000	\$414.000	\$2.300	115	\$264.500	\$80.000	\$184.500
Junio	\$276.000	\$414.000	\$2.300	123	\$282.900	\$80.000	\$202.900
Julio	\$276.000	\$414.000	\$2.300	114	\$262.200	\$80.000	\$182.200
Agosto	\$276.000	\$414.000	\$2.300	96	\$220.800	\$80.000	\$140.800



Septiembre	\$288.000	\$432.000	\$2.400	86,5	\$207.600	\$80.000	\$127.600
Octubre	\$288.000	\$432.000	\$2.400	112,5	\$270.000	\$80.000	\$190.000
Noviembre	\$288.000	\$432.000	\$2.400	116,5	\$279.600	\$80.000	\$199.600
Diciembre	\$288.000	\$432.000	\$2.400	125	\$300.000	\$80.000	\$220.000

TOTAL ADEUDADO AÑO 2018: \$1.570.000.-

2019							
Mes	Ingreso mínimo	1,5 ingreso mínimo	Valor hora (IMM/180)	Tiempo espera (hora)	Monto a pagar	Bono pagado	Deuda
Enero	\$288.000	\$432.000	\$2.400	56,5	\$135.600	\$45.333	\$90.267
Febrero	\$288.000	\$432.000	\$2.400	117,5	\$282.000	\$72.000	\$210.000
Marzo	\$301.000	\$451.500	\$2.508	82	\$205.656	\$80.000	\$125.656
Abril	\$301.000	\$451.500	\$2.508	144,5	\$362.406	\$80.000	\$282.406
Mayo	\$301.000	\$451.500	\$2.508	67	\$168.036	\$50.667	\$117.369
Junio	\$301.000	\$451.500	\$2.508	111	\$278.388	\$123.333	\$155.055
Julio	\$301.000	\$451.500	\$2.508	153	\$383.724	\$185.000	\$198.724
Agosto	\$301.000	\$451.500	\$2.508	108,5	\$272.118	\$185.000	\$87.118
Septiembre	\$301.000	\$451.500	\$2.508	121	\$303.468	\$185.000	\$118.468
Octubre	\$301.000	\$451.500	\$2.508	138	\$346.104	\$185.000	\$161.104
Noviembre	\$301.000	\$451.500	\$2.508	144,5	\$362.406	\$185.000	\$177.406
Diciembre	\$301.000	\$451.500	\$2.508	75,5	\$189.354	\$185.000	\$4.354

TOTAL ADEUDADO AÑO 2019: \$1.727.927.-

DÉCIMO QUINTO: Que, en mérito de lo expuesto, habiéndose establecido la existencia de tiempos de espera procede acoger la demanda y dar lugar al pago de los montos correspondientes a los tiempos de espera a bordo o en el lugar de trabajo según se indicará en lo resolutivo de este fallo.

DÉCIMO SEXTO: Que, además cabe hacer lugar a la excepción de compensación deducida por la demandada, imputando al total los valores mensuales pagados por bono de tiempos de espera y horas extra puesto que se señaló y acreditó por parte de la demandada principal el pago al actor de valores mensuales por bono tiempos de espera y bonos extra, los que tenían por objeto el pago de las prestaciones demandadas. En este punto se deja constancia que el pago del bono fue reconocido por el demandante, y este solo demandó la diferencia existente entre los devengado por tiempos de espera y el bono pagado, por lo que resulta procedente acoger la excepción deducida.

DÉCIMO SÉPTIMO: Que, fue un hecho no discutido la existencia entre las demandadas Servicios Generales Mapper Limitada y empresa Sotraser S.A. de un



vínculo de subcontratación y que el actor presta servicios en dicha calidad a su empleadora.

DÉCIMO OCTAVO: Que, en efecto, en el caso de autos se dan todos los elementos del artículo 183 A del Código del Trabajo.

Ahora bien, en cuanto a la naturaleza de la responsabilidad de Sotraser S.A., considerando lo dispuesto en el artículo 183 B del Código del Trabajo y no habiendo presentado la referida demandada prueba alguna para acreditar haber ejercido los derechos de información y retención contemplados en el artículo 183 del referido Código, su responsabilidad es solidaria.

DÉCIMO NOVENO: Que, el resto de la prueba rendida no detallada pormenorizadamente al ser valorada, no ha logrado hacer variar lo resuelto, sea por dar cuenta de hechos no objeto de controversia, o por haberse acreditado los hechos con mejores antecedentes probatorios.

VIGÉSIMO: Que cada parte soportará sus costas, por no haber resultado totalmente vencida ninguna de ellas.

Por estas consideraciones, normas legales citadas, visto además lo que disponen los artículos 1, 3, 5, 7, 9, 10, 25 bis, 33, 42, 63, 183-A y siguientes, 420, 425 a 458 del Código del Trabajo, artículos 1545, 1698 del Código Civil, artículos 158 y 160 del Código de Procedimiento Civil, se declara:

I. Que se acoge, sin costas, la excepción de compensación opuesta por las demandadas, debiendo imputarse a las sumas devengadas por el trabajador por concepto de “tiempos de espera” lo pagado por el empleador por concepto de “Bono Tiempos Espera y Horas Extras”, según imputación ya efectuada en la tabla consignada el considerando DÉCIMO CUARTO.

II. Que HA LUGAR, sin costas, a la demanda interpuesta DONALD ANER SEQUEL ULLOA contra SERVICIOS GENERALES MAPER LIMITADA, RUT N°77.472.910-0, y contra SOTRASER S.A., RUT N°78.057.000-8, todos ya individualizados, solo en cuanto se condena solidariamente a las demandadas a pagar al actor las siguientes sumas, por concepto de “tiempos de espera” adeudados, que totaliza la suma de \$ 3.297.927.- (Tres millones doscientos



noventa y siete mil novecientos veintisiete pesos) y cuya imputación, por montos compensados, ya fue efectuada.

III. Que la suma ordenada pagar lo será con intereses y reajustes previstos por el artículo 63 del Código del Trabajo.

IV.- Que cada parte pagará sus costas.

Regístrese, notifíquese y archívese, en su oportunidad.

Notifíquese a las partes por correo electrónico, si estuviesen registrados.

RIT O-726-2020

RUC 20- 4-0269813-7

Proveyó don(a) CLAUDIA ANDREA ETCHEBERRY BARRERA, Juez Titular del Juzgado de Letras del Trabajo de Concepción.

En Concepción a treinta de abril de dos mil veintiuno, se notificó por el estado diario la resolución precedente.

