

Santiago, quince de septiembre de dos mil veintidós.

Vistos.

Que ante este Primer Juzgado de Letras del Trabajo de Santiago se ha llevado a efecto audiencia de juicio en los autos RIT O-4921-2021, Por despido indirecto nulidad del despido y cobro de prestaciones.

La demanda fue interpuesta por don JEFFERSON HUMBERTO CARTAGENA ARRIAGADA, cédula nacional de identidad N° 15.351.736-3, con domicilio en Morandé 835, oficina 1215, comuna de Santiago, en contra de FLY AIRPORT SERVICES S.P.A., R.U.T.: 76.379.102-5, representada legalmente por RODOLFO GABRIEL VERA GUZMÁN, R.U.N.: 10.394.325-6, ambos con domicilio en BOMBERO NÚÑEZ #181, comuna de Recoleta y en forma solidaria o subsidiaria de QANTAS AIRWAYS LIMITED AGENCIA EN CHILE, R.U.T.: 59.086.190-1, representada legalmente por KLAUS BECKER, cédula de identidad N°: 24.939.824-1, ambos con domicilio en Armando Cortínez Oriente #1000, comuna de Pudahuel , y de GOL LINHAS AEREAS S.A., AGENCIA EN CHILE (también conocida en el mercado como VRG LINHAS AEREAS S.A. AGENCIA EN CHILE), R.U.T.: 59.120.790-3, representada legalmente por SERGIO ROBERTO OLAVARRÍA OJEDA, cédula de identidad N°: 10.751.749-9, en Armando Cortinez Norte S/N, Oficina B66AM, Segundo Piso, comuna de Pudahuel.

Considerando.

Primero. Argumentos y pretensiones del demandante. Expone en síntesis que con fecha uno de marzo del año 2018 ingresó a prestar servicios para la empresa Fly Airport Services Spa, para en un comienzo desempeñar las Funciones de agente de ventas full time atendiendo clientes para aerolínea Qantas Y con posterioridad desempeñó las funciones de agente aduanero atendiendo exclusivamente clientes de la aerolínea Gol.



Sus Funciones fueron desempeñadas en dependencias del aeropuerto internacional Arturo Merino Benítez ubicado en calle Aviador David Fuentes sin número comuna de Pudahuel, Por las que percibía una remuneración ascendente a la suma de \$ 937.644.

Manifiesta Que prestó servicios en régimen de subcontratación para la demandada Qantas Airways Limited Agencia en Chile, desde el 1 de marzo del año 2018 hasta el 31 de marzo del año 2019, a continuación sus labores las desarrolló en régimen de subcontratación para la demandada Gol Linhas Aéreas S.A., Agencia en Chile desde el uno de abril del año 2019 hasta el 23 de agosto del año 2021.

Refiere que se le adeudan cotizaciones de seguridad social en a) ISAPRE COLMENA: marzo, abril, mayo, junio, julio, agosto, septiembre, octubre, noviembre y diciembre de 2018; todo el año 2019; abril, mayo, junio, septiembre, octubre, noviembre y diciembre de 2020, y febrero de 2021. b) FONASA: marzo, abril, mayo, junio y julio de 2021. 6 c) AFP PROVIDA: abril, mayo, junio, septiembre, octubre, noviembre y diciembre de 2020, y abril, mayo, junio y julio de 2021. d) AFC Chile: abril, mayo, junio, septiembre, octubre, noviembre y diciembre de 2020, y abril, mayo, junio y julio de 2021.

Ademas que se le adeuda saldo de cotizaciones de seguridad social en: a) ISAPRE COLMENA: julio y agosto de 2020, y enero de 2021. b) AFP PROVIDA: marzo, julio y agosto de 2020, y enero, febrero y marzo de 2021. c) AFC Chile: marzo, julio y agosto de 2020, y enero, febrero y marzo de 2021.

A raíz de lo anterior con fecha 23 de agosto de 2021, el demandante procede a auto despedirse conforme lo facultado el artículo 171 del Código del Trabajo invocando las causales previstas en el artículo 160 N°7 del estatuto laboral artículo 160 N° 7.- del Código del Trabajo, esto es, "Incumplimiento grave de las obligaciones que impone el contrato", y N° 1.- letra a), "Falta de probidad".



Solicita, en definitiva, se acoja la demanda declarando justificado el despido indirecto ejecutado por el demandante; declarando además la prestación de servicios en régimen de subcontratación para las demandadas Qantas Airways Agencia en Chile y Gol Linhas Aéreas S.A, condenándolas solidaria o subsidiariamente al pago de los siguientes:

- a) \$ 937.644, por concepto de indemnización sustitutiva de aviso previo.
- b) \$ 2.812.932, por concepto de indemnización por años de servicio.
- c) \$ 2.250.346, por concepto de recargo del 80% de la indemnización por años de servicio \$ 1.406.466, por concepto de recargo del 50% de la indemnización por años de servicio.
- d) \$ 1.600.507, por concepto de feriado legal y proporcional.
- e) pago de cotizaciones adeudadas
- f) nulidad del despido.
- g) intereses, reajustes y costas.

Segundo. Contestación de las demandas. Que la única en contestar la demanda ha sido Gol Linhas Aéreas Agencia en Chile, con la que el demandante arribo a conciliación en una etapa previa a la audiencia de juicio, oportunidad en la cual la demandada acordó pagar al actor la suma de \$ 12.473.859, en razón de lo cual no se realizara una exposición de la contestación de la demandada por innecesario.

Que ni la demandada Fly Airport Services Spa ni la demandada Qantas Airways Agencia en Chile contestaron la demanda evacuándose el trámite en su rebeldía.

Tercero. Audiencia preparatoria. Que, llamadas las partes a conciliación, ésta no se produce.



Estimando la existencia de hechos sustanciales, pertinentes y controvertidos. El tribunal recibe la causa prueba fijando los siguientes puntos:

1. La fecha de inicio y término de la relación laboral.
2. Fundamento del autodespido, hechos y circunstancias relacionado al mismo. Existencia de la carta de autodespido. En caso de afirmativa, contenido de la carta de autodespido y efectividad de los hechos allí descritos, cumplimiento de las formalidades legales respecto del envío de la misma.
3. Última remuneración mensual del actor, o en su caso, promedio de los últimos tres meses íntegramente trabajados; rubros que la componían.
4. Efectividad de adeudar la demandada al actor las siguientes prestaciones: a. Feriado legal y/o proporcional b. Cotizaciones de seguridad social. En la afirmativa, monto y períodos que se adeudan.
5. Efectividad de haber prestado el actor servicios en régimen de subcontratación respecto de la demandada solidarias, en la asertiva, tiempo en el cual prestó servicios en dicha modalidad, efectividad de haber hecho uso las demandadas del derecho de información y retención conforme lo dispone el artículo 183 C y siguientes del Código del trabajo.

Cuarto. Incorporación de medios probatorios. Que el demandante incorpora los siguientes medios de prueba:

Documental. 1) Contrato individual de trabajo full-time entre el actor y la empresa demandada principal, de fecha 01.03.2018. b. Liquidación de remuneraciones de octubre de 2018. c. Certificado de cotizaciones pagadas emitido por ISAPRE COLMENA respecto del actor, de fecha 12.08.2021. d. Detalle de morosidad emitido por ISAPRE COLMENA respecto del actor. e. Carta dirigida por ISAPRE COLMENA al actor, de fecha 22.06.2021. f. Certificado de desafiliación emitido por ISAPRE COLMENA respecto del actor, de fecha 10.08.2021. g. Certificado de cotizaciones previsionales impagas emitido por AFP



PROVIDA respecto del actor, de fecha 10.08.2021. h. Certificado de cotizaciones previsionales acreditadas de cuenta individual por cesantía emitido por AFC Chile respecto del actor, de fecha 10.08.2021. i. Carta conductora y carta de autodespido, emitidas por el actor respecto de la empresa demandada, de fecha 23.08.2021, con su correspondiente voucher de envío

Confesional. Solicita se tenga por confeso al representante legal de la demanda Fly Airport Services de acuerdo a lo prescrito en el artículo 454 N°3 del Código del Trabajo.

Testimonial. La que introduce mediante la declaración de don Mauricio Esteban Bravo Muñoz.

Exhibición de documentos. Solicita se haga efectivo el apercibimiento descrito en el artículo 453 N°5 del Código del Trabajo.

Quinto. Hechos acreditados y valoración de la prueba. - : Que apreciada la prueba rendida de acuerdo a las normas de la sana crítica, esto es respetando las razones jurídicas y las simplemente lógicas, técnicas o de experiencia, en cuya virtud se le ha asignado valor o se las ha desestimado, se ha tomado en especial consideración la multiplicidad, gravedad, precisión en concordancia o conexión de la pruebas con que se han presentado en el proceso la cual resulta coherente y armónica en sí misma como en conjunto es dable tener por acreditado lo siguiente:

1.- Que con fecha 1 de marzo del año 2018 el demandante suscribió un contrato de trabajo con la empresa Fly Airport Services Spa, por el cual se obligaba a desempeñar las funciones de agente de ventas full time.

2.- Que la remuneración del demandante para los efectos del artículo 172 del Código Del Trabajo asciende a la suma de \$ 937.644.-

3.- Que las funciones del actor eran desempeñadas en dependencias del Aeropuerto Arturo Merino Benítez.



4.- Que las cotizaciones de salud del demandante en ISAPRE COLMENA de los meses de marzo, abril, mayo, junio, julio, agosto, septiembre, octubre, noviembre y diciembre de 2018; todo el año 2019; abril, mayo, junio, septiembre, octubre, noviembre y diciembre de 2020, y febrero de 2021; previsionales de AFP PROVIDA de los abril, mayo, junio, septiembre, octubre, noviembre y diciembre de 2020, y abril, mayo, junio y julio de 2021 y en AFC Chile: abril, mayo, junio, septiembre, octubre, noviembre y diciembre de 2020, y abril, mayo, junio y julio de 2021, se encuentran pendientes de pago.

5.- Que con fecha 23 de agosto de 2021 el trabajador procedió a poner término a la relación laboral habida con la empresa Fly Airport Service Spa conforme lo faculta el artículo 171 del Código del Trabajo invocando la causal prevista en el artículo 160 número 7 del mismo texto normativo, esto es, incumplimiento grave de las obligaciones que impone el contrato, fundado entre otras cosas, en la falta de pago de las cotizaciones de seguridad social.

Sexto. En cuanto al despido indirecto. Que el demandante ha invocado como causal de término del contrato de trabajo, la establecida en el artículo 160 N°7 del Código del ramo, esto es, el incumplimiento grave de las obligaciones que impone el contrato, fundado en la ausencia de pago en las instituciones de seguridad a las que se encuentra afiliado de las cotizaciones de seguridad social.

Sobre este punto, se ha de tener presente que el artículo 58 del Código del Trabajo dispone que el empleador deberá deducir de las remuneraciones los impuestos que las graven, las cotizaciones de seguridad social, las cuotas sindicales y las obligaciones con instituciones de previsión o con organismos públicos. De igual forma conforme al Decreto Ley N°3.500, que establece un sistema de pensiones de vejez, de invalidez y de sobrevivencia, indica que es responsabilidad del empleador declarar y pagar las cotizaciones previsionales de sus trabajadores, debiendo enterarlas en la oportunidad dispuesta por el legislador.



Al respecto, es necesario tener presente que, frente a una relación laboral vigente, a todo empleador le asiste la obligación de cumplir con el mandato legal, de manera tal de permitir la concreción de un derecho constitucional como es aquel referido en el artículo 19 N° 18 de la Carta Fundamental. El no cumplimiento por parte del empleador de dicha obligación produce en el trabajador un perjuicio derivado de una la privación en forma injustificada e ilegítima de su remuneración o una parte de aquella que no es destinada a los fines para los cuales estaba legal y contractualmente estaba determinada.

En la especie fue establecido en la consideración anterior que durante la relación laboral la parte demandada, ex empleadora del actor, no cumplió con la obligación que le impone el legislador en el pago de las obligaciones previsionales del trabajador circunstancia que reviste la gravedad necesaria para configurar la causal de despido impetrada.

Séptimo. En cuanto a los feriados reclamados. Que de acuerdo a lo previsto en el artículo 67 del Estatuto Laboral una vez terminada la relación laboral los trabajadores tendrán derecho a percibir por concepto de feriado una indemnización equivalente a la remuneración integral calculada en proporción al tiempo que medie entre la contratación o la fecha de la última anualidad y el término de las funciones, cuya carga probatoria corresponde a la parte empleadora, por ende y dada la rebeldía de la parte empleadora se ha de tener por acreditado que el demandante se le adeuda por dicho concepto la suma de \$ 1.600.507.

Octavo. En cuanto a la nulidad del despido indirecto. Al respecto el artículo 162 inciso quinto y siguientes del Código del Trabajo establece una sanción para el empleador que ha omitido el pago íntegro de las cotizaciones de seguridad social de sus trabajadores al momento del despido, cuál es la nulidad del mismo para efectos remuneracionales, quedando obligado al pago de las remuneraciones y demás prestaciones hasta la fecha del pago íntegro de las cotizaciones adeudadas. En el caso del auto despido o despido indirecto en



atención a que él mismo se debe a la falta del empleador en el cumplimiento de sus obligaciones propias, colocando al trabajador en la situación de tener que despedirse, se entiende que este corresponde a un despido disciplinario, lo que hace al empleador susceptible de serle aplicada la sanción de la nulidad del despido.

En la especie de acuerdo fue acreditado en las consideraciones precedentes de esta resolución, a la fecha de ocurrencia del auto despido del trabajador demandante, la demandada no había dado cumplimiento a su obligación de pago íntegro de las cotizaciones de seguridad social constituyéndose de esta forma acreedora de la mentada sanción.

Noveno. En cuanto a la prestación de servicios en régimen de subcontratación para Qantas Airways Agencia en Chile. Que el artículo 183-A, del Código del Trabajo dispone que “Es trabajo en régimen de subcontratación, aquél realizado en virtud de un contrato de trabajo por un trabajador para un empleador, denominado contratista o subcontratista, cuando éste, en razón de un acuerdo contractual, se encarga de ejecutar obras o servicios, por su cuenta y riesgo y con trabajadores bajo su dependencia, para una tercera persona natural o jurídica dueña de la obra, empresa o faena, denominada la empresa principal, en la que se desarrollan los servicios o ejecutan las obras contratadas. Con todo, no quedarán sujetos a las normas de este Párrafo las obras o los servicios que se ejecutan o prestan de manera discontinua o esporádica.

Para la Jurisprudencia son requisitos de la prestación de servicios en régimen de subcontratación los siguientes; a) Que exista una relación en la que participe una empresa principal y una empresa contratista, que es el empleador del trabajador subcontratado; b) Que entre la empresa principal y la empresa contratista exista un acuerdo, de carácter civil o mercantil, mediante el cual desarrolla una obra o servicio que motivó el contrato; c) Que las labores sean ejecutadas en dependencias de la empresa principal; d) Que las labores sean desarrolladas por cuenta y riesgo de la empresa contratista o subcontratista; e)



Que el trabajador sea subordinado y dependiente de la empresa contratista o subcontratista, que es su empleador; f) Que la obra o el servicio sea estable y continuo, lo que denota habitualidad y no interrupción en la ejecución o prestación.

En el caso de autos revisados los medios probatorios de autos no aparecen en los mismos ningún tipo de antecedentes que den cuenta de la concurrencia de alguno de los presupuestos reseñados en el párrafo anterior a fin de tener por cierta la prestación de servicios en régimen de subcontratación para la demandada Qantas Airways Agencia en Chile, resultando insuficiente para ello la declaración del testigo del actor.

Por otra parte, en lo relativo a la solicitud de prueba de presunciones, no existe en autos algún hecho que sustente un razonamiento respecto del cual se pueda arribar a la presunción solicitada por la demandante.

Dado el razonamiento antecedente esta pretensión será desechada.

Noveno. Que toda la prueba analizada ha sido valorada de acuerdo a las reglas de la sana crítica y aquella no mencionada en nada hace variar lo resuelto pues resulta sobreabundante de los hechos ya establecidos en estos autos.

Por estas consideraciones y, visto además lo dispuesto en los artículos 160, 162, 168, 172, 173, 425, 453 y 454, 456, 459 y siguientes, del Código del Trabajo, y demás normas legales vigentes se resuelve:

I.- Que se acoge la demanda interpuesta por don JEFFERSON HUMBERTO CARTAGENA ARRIAGADA, cédula nacional de identidad N° 15.351.736-3, en contra de FLY AIRPORT SERVICES S.P.A., rol único tributario 76.379.102-5, representada legalmente por RODOLFO GABRIEL VERA GUZMÁN, cédula nacional de identidad 10.394.325-6, todos previamente individualizados y se declara que el auto despido ejecutado por el propio trabajador el día 23 de agosto de 2021 se encuentra justificado y en consecuencia se condena a la demandada antes señalada a pagar al actor lo siguiente:

1. \$ 937.644, por concepto de indemnización sustitutiva de aviso



previo.

2. \$ 2.812.932, por concepto de indemnización por años de servicio.
3. \$ 1.406.466, por concepto de recargo del 50% de la indemnización por años de servicio.
4. \$ 1.600.000, por concepto de feriados.

II.- Que las sumas antes señaladas deberán ser pagadas con los intereses y reajustes establecidos en los artículos 63 y 173 del Código del Trabajo.

III.- Que la demandada deberá enterar en ISAPRE COLMENA las cotizaciones de salud del demandante correspondientes a los meses de marzo, abril, mayo, junio, julio, agosto, septiembre, octubre, noviembre y diciembre de 2018; todo el año 2019; abril, mayo, junio, septiembre, octubre, noviembre y diciembre de 2020, y febrero de 2021; previsionales en AFP PROVIDA de los meses de abril, mayo, junio, septiembre, octubre, noviembre y diciembre de 2020, y abril, mayo, junio y julio de 2021 y de AFC Chile de los meses de abril, mayo, junio, septiembre, octubre, noviembre y diciembre de 2020, y abril, mayo, junio y julio de 2021 en base a una remuneración ascendente a la suma de \$ 937.644.

IV.- Que se declara la nulidad del despido y en consecuencia se condena a la demandada a pagar a las actor las remuneraciones y demás prestaciones derivadas del contrato de trabajo desde la fecha del despido indirecto (23 de agosto de 2021) hasta la fecha de convalidación de este, en base a la remuneración señalada en el numeral anterior.

V.- Que se rechaza la demanda en todo lo demás.

VI.- Que no siendo ninguna de las partes completamente vencida, cada parte pagará sus costas.

VII.-Ejecutoriada que sea la presente resolución, cúmplase con lo dispuesto en ella dentro de quinto día, de lo contrario remítanse los antecedentes al Juzgado de Cobranza Laboral y Previsional de Santiago para su cumplimiento compulsivo.



1° Juzgado de Letras del Trabajo de Santiago

Regístrese, notifíquese y archívese en su oportunidad.

RIT : O-4921-2021

RUC : 21- 4-0354106-8

Pronunciada por don (ña) EMA DEL PILAR NOVOA MATEOS, Juez Titular del Primer Juzgado de Letras del Trabajo de Santiago.

En Santiago a quince de septiembre de dos mil veintidós, se notificó por el estado diario la sentencia precedente.

