

Santiago, quince de julio de dos mil veintidós.

VISTOS, OIDOS Y CONSIDERANDO:

PRIMERO: INDIVIDUALIZACIÓN DE LAS PARTES Y SINTESIS DE LAS ALEGACIONES DE LAS PARTES

Comparece GUILLERMO ALBERTO ACHÁ PINO, empleado, CI N°12.136.745-9, domiciliado para estos efectos en Doctor Sótero del Río N°326 oficina 1301, comuna de Santiago, quien deduce demanda en juicio del trabajo por despido indirecto, nulidad del despido, declaración de unidad económica, declaración de coempleador, declaración de continuidad laboral y cobro de prestaciones e indemnizaciones laborales, en procedimiento de aplicación general en contra de (1) TOQUE Y FAMA EMPRESA SERVICIOS TRANSITORIOS SPA., RUT N°76.570.067-1, EN LIQUIDACION, representada por su liquidador don LUIS FELIPE LE-FORT VARELA, con domicilio en La Gloria N° 77, Departamento 403, Las Condes; asimismo, en su calidad de unidad económica y/o continuadora laboral que se solicita se declare, en contra de (2) EMPRESA DE SERVICIOS TRANSITORIOS PASCAL Y ARANA LTDA., RUT N°76.090.387-6, sociedad del giro de su denominación, representada por CARMEN MARÍA PASCAL URETA, RUT. N°7.012.940-K, ambos domiciliados en Simón Bolívar N°8872, comuna de La Reina; y asimismo, en su calidad de co-empleador, en contra de la persona natural (3) don BENJAMÍN ARANA PASCAL, CI N°18.911.055-3, actualmente sin domicilio conocido, notificado a través de publicación en el Diario Oficial.

El actor ejerce acción de despido indirecto, nulidad de despido, Unidad Económica y cobro de prestaciones e indemnizaciones señalando que comenzó a prestar servicios laborales para la demandada TOQUE Y FAMA EMPRESA



SERVICIOS TRANSITORIOS SPA el 1 de junio de 2016. Sin embargo, refiere que la fecha efectiva de inicio de su relación laboral con las demandadas data del día 1 de septiembre de 2010, fecha en la cual suscribió contrato con la demandada EMPRESA DE SERVICIOS TRANSITORIOS PASCAL Y ARANA LTDA., desarrollando exactamente las mismas funciones por las cuales fue contratado con posterioridad.

En efecto, señala que su primer empleador, la demandada EMPRESA DE SERVICIOS TRANSITORIOS PASCAL Y ARANA LTDA. hacia mediados de 2016, presentó serios problemas financieros y tributarios que la obligaron a mutar en su razón y constitución societaria, pasando a transformarse en TOQUE Y FAMA EMPRESA SERVICIOS TRANSITORIOS SPA., manteniendo además a gran parte de sus trabajadores.

Refiere que su función fue de asistente de producción, exento de jornada y que su última remuneración para los efectos de lo dispuesto en el artículo 172 del Código del Trabajo, ascendió a \$992.790.

Sostiene que el 3 de septiembre de 2020 tomó la decisión de poner término al contrato, mediante auto despido, invocando para ello la causal de incumplimiento grave de las obligaciones que impone el contrato, establecida en el artículo 160 N°7 del Código del Trabajo, fundada en el no pago de las cotizaciones previsionales en AFC y AFP Capital de los meses de junio y julio de 2020, las de FONASA de junio y julio de 2020, y el no pago íntegro de las cotizaciones de AFC de abril y mayo de 2020. Indica que la demandada incumplió obligaciones laborales y previsionales. Por ello sostiene en su demanda que se configuró el incumplimiento grave de las obligaciones, motivo por el cual tienen lugar las indemnizaciones sustitutiva de aviso previo, la de



años de servicios, el incremento del 50%, la sanción de nulidad del despido por no pago de cotizaciones, de acuerdo a lo dispuesto en el artículo 162 del Código del Trabajo, y pide se ordene el pago de las remuneraciones que se devenguen desde el despido hasta la convalidación, más las cotizaciones adeudadas. Asimismo, solicita se ordene el pago de las prestaciones que indica. Finalmente sostiene que las demandadas constituyen no solo un solo grupo comercial compuesto y continuado legalmente por las empresas TOQUE Y FAMA EMPRESA SERVICIOS TRANSITORIOS SPA. y EMPRESA DE SERVICIOS TRANSITORIOS PASCAL Y ARANA LTDA., sino que también para todos los efectos de la responsabilidad frente a las pretensiones y prestaciones laborales que se reclaman constituyen una misma unidad económica de carácter laboral, es decir, un mismo centro de responsabilidades. Pide se ordene el pago de las sumas indicadas más los intereses reajustes y costas.

Compareció contestando la demanda el demandado BENJAMIN ARANA PASCAL (folio 86), solicitando el rechazo en todas sus partes, con costas. Señala que fue representante de la demandada TOQUE Y FAMA EST SPA pero que con fecha 29 de septiembre de 2020, el 2° Juzgado Civil de Santiago declaró la liquidación voluntaria de dicha empresa, según se desprende de los autos Rol N° C-12713-2020, siendo aplicable para todos los efectos legales lo establecido en el artículo 163 Bis del Código del Trabajo. Reconoce que el actor prestó servicios laborales en dicha empresa desde el 1 de junio de 2016 en calidad de asistente de producción. Refiere que él no tiene la calidad de co empleador y que carece de legitimación pasiva, por inexistencia de una relación laboral. Agrega que el actor no ha cumplido con las formalidades de término del contrato, por lo que el término tuvo lugar en la fecha de la resolución de liquidación, 29 de septiembre de 2020, y que en todo caso la acción está



caducada. En subsidio, controvierte la base de cálculo de la remuneración y señala que los feriados se encuentran pagados, así como cualquier suma que corresponda pagar lo deberá efectuar el liquidador en el procedimiento correspondiente.

SEGUNDO: AUDIENCIA PREPARATORIA Y JUICIO, PRUEBAS RENDIDAS.

En la audiencia preparatoria (folio 106) celebrada el 30 de julio de 2021, comparecieron la demandante y el demandado BENJAMIN ARANA PASCAL, y llamados a conciliación, no se produjo. Se debaten las excepciones de CADUCIDAD Y PAGO y quedan para sentencia definitiva.

En la audiencia de juicio (folio 159 y 162) celebrada el 22 de marzo y 4 de abril de 2022 comparecieron las mismas partes, quienes rindieron prueba documental y testimonial.

Las demandadas TOQUE Y FAMA E.S.T SPA (24 de noviembre de 2020, folio 30) y EMPRESA DE SERVICIOS TRANSITORIOS PASCAL Y ARANA LTDA (13 de octubre de 2020, folio 11) fueron legalmente emplazadas y no comparecieron a las audiencias celebradas en la causa. Asimismo, no comparecieron sus representantes a absolver posiciones ni a exhibir documentos.

TERCERO: ESTABLECIMIENTO DE LOS HECHOS, CONSIDERACIONES JURÍDICAS Y PRECEPTOS LEGALES.

Del mérito de autos, es posible dar por establecida la existencia de la relación laboral entre el actor y las sociedades demandadas con fecha de inicio de los servicios el 1 de septiembre de 2010, ejerciendo funciones de *asistente de producción*, mediante una relación continua hasta la fecha de término de los



servicios. Que si bien en los contratos incorporados en autos en folio 99 (página 7 y 10) se precisan fechas de inicio diversas respecto de cada una de las sociedades demandadas, el primer contrato no fue finiquitado y la relación fue continua e ininterrumpida, por lo que la fecha establecida para efectos de computar la antigüedad y la indemnización por años de servicios debe ser el 1 de septiembre de 2010.

El actor envió carta de auto despido el 3 de septiembre de 2020 y se cumplieron las formalidades legales, como consta en folio 99 (paginas 1 al 4) invocando la causal de incumplimiento grave de las obligaciones que impone el contrato, toda vez que el actor despachó la carta al domicilio de la demandada indicado en el contrato de Alonso de Córdova 5870, oficina 413, Las Condes y a la Inspección del Trabajo correspondiente (Vitacura), ejerciendo la acción del artículo 171 del Código del Trabajo.

Por otra parte, la demandada TOQUE Y FAMA EST SPA fue declarada en liquidación voluntaria, con fecha 29 de septiembre de 2020, por el 2° Juzgado Civil de Santiago (Rol N° C-12713-2020).

Que de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 163 bis del Código del Trabajo se limitará el pago de las remuneraciones originadas en la sanción de nulidad del despido del artículo 162 del mismo cuerpo legal, hasta la fecha de la liquidación, por lo que, en el caso de autos, se ordenará el pago de remuneraciones por el periodo comprendido entre el 3 y el 29 de septiembre de 2020.

Que los hechos en que se fundó el auto despido fueron el no pago de cotizaciones previsionales de AFC de abril, mayo, junio, julio y agosto de 2020;



de cotizaciones de AFP Capital de junio, julio y agosto de 2020 y de cotizaciones de Fonasa de junio, julio y agosto de 2020.

Que habiéndose establecido la existencia de una relación laboral y el ejercicio de un auto despido con formalidades legales, la demandada tenía la carga de probar la extinción de la obligación de pago de cotizaciones previsionales, salud y cesantía incorporando al juicio los comprobantes de pago, planillas, documento idóneo o certificado que diera cuenta de ello, atendido lo dispuesto en el artículo 1698 del Código Civil, lo que no hizo.

Que no obstante lo anterior, el artículo 28 de la Ley N°21.227 facultó el acceso a prestaciones del seguro de desempleo de la Ley N° 19.728, en circunstancias excepcionales. Dentro de las medidas contempladas se estableció lo siguiente:

“Para el cálculo de las cotizaciones a que se refieren los artículos 2 y 11 de la presente ley, se considerarán como registradas las cotizaciones que el empleador o la entidad pagadora de subsidio hubiere declarado conforme a lo dispuesto en los incisos quinto y sexto del artículo 19 del decreto ley N° 3.500, de 19802. Los empleadores que, durante la vigencia de las normas del título I de la presente ley, no hubieren pagado dentro del plazo legal la cotización obligatoria establecida en el artículo 17, la comisión destinada al financiamiento de la administradora que se señala en el inciso tercero del artículo 29 y la destinada al financiamiento del seguro a que se refiere el artículo 59, todos del decreto ley N° 3.500, de 1980, y las pagaren dentro de la vigencia de dicho Título o dentro de los veinticuatro meses posteriores a su término, podrán pagarlas por parcialidades que no superen el antedicho plazo de veinticuatro meses. En tal caso, no se les aplicarán los intereses, reajustes y multas establecidas en el artículo 19 de dicho cuerpo legal, con excepción de la reajustabilidad nominal



del promedio de los últimos 12 meses de todos los fondos, si esta fuere positiva, que se determinará calculando el promedio ponderado de la rentabilidad de todos ellos, de acuerdo a la proporción que represente el valor total de las cuotas de cada uno, en relación con el valor de las cuotas de todos los fondos del último día del mes anterior.”

Esta disposición permitió al empleador la posibilidad de únicamente declarar y no pagar las cotizaciones previsionales, las que se entenderán registradas para todos los efectos legales, prorrogando su pago hasta 24 meses posteriores al término de la vigencia de la Ley N°21.227, esto es, septiembre de 2023, sin embargo, no consta tampoco su declaración por los periodos indicados en la carta de autodespido, motivo por el cual se ha incurrido en incumplimiento grave de las obligaciones que impone el contrato, causando un perjuicio previsional al actor.

Por estas consideraciones se acogerá la demanda de cobro de indemnizaciones.

Que en cuanto a la remuneración, el actor plantea que fue de \$992.790 mientras que el demandado persona natural y ex representante plantea que fue de \$895.896. Que, haciendo aplicación de lo dispuesto en el artículo 454 N°3 en relación con lo dispuesto en el artículo 172 del Código del Trabajo se da por establecido que la última remuneración asciende a la suma señalada en la demanda, esto es \$992.790, toda vez que las asignaciones de colación y movilización si tienen el carácter de remuneración ya que fueron pagadas en forma periódica.



Que las cotizaciones previsionales de agosto de 2020 no fueron materia de la carta de auto despido, pero sí constituyen una obligación laboral, motivo por el cual se dispondrá su pago.

Que en cuanto al feriado y remuneración de agosto de 2020, la demandada no acreditó la extinción de acuerdo a lo dispuesto en el artículo 1698 del Código Civil, motivo por el cual se ordenará su pago.

Que en cuanto a la petición de considerar a la demandada TOQUE Y FAMA EMPRESA DE SERVICIOS TRANSITORIOS SPA como Unidad Económica con la sociedad EMPRESA DE SERVICIOS TRANSITORIOS PASCAL Y ARANA LTDA., no se accederá a ello, teniendo en cuenta que los antecedentes de la causa resultan insuficientes para acreditar los supuestos establecidos en el artículo 3 del Código del Trabajo. En efecto, en folio 125 está digitalizado el informe de Unidad Económica efectuado por la Dirección del Trabajo, que da cuenta que las sociedades demandadas si bien tienen el mismo giro, tienen diversos socios, distinto domicilio, y es más, una de ellas está en liquidación concursal y la otra no. Además, PASCAL Y ARANA tiene varios socios que ni siquiera forman parte de la estructura societaria de TOQUE Y FAMA. En definitiva la prueba no da cuenta que una unidad de recursos materiales, inmateriales, humanos o de infraestructura destinada a los mismos fines.

Que no obstante lo anterior, se tendrá a la demandada TOQUE Y FAMA EST SPA. como continuadora legal de EST PASCAL Y ARANA LTDA, dado que la primera absorbió derechos en la segunda, la función del actor se mantuvo en forma continua entre 1 de septiembre de 2010 y la fecha del auto despido, hecho que se da por establecido teniendo en cuenta también lo dispuesto en el artículo 4 en relación con el 453 N°1 inciso séptimo y 454 N°3 del Código del Trabajo,



toda vez que dichas demandadas no comparecieron contestando la demanda ni absolviendo posiciones.

Que, en cuanto a la solicitud de declarar a BENJAMIN ARANA PASCAL como co-empleador, no se han acreditado los supuestos establecidos en el artículo 7 del Código del Trabajo a su respecto. En efecto, no consta que haya sido aquél, como persona natural, quien haya instruido al actor y lo haya mantenido bajo vínculo de subordinación, retribuyéndolo por los servicios prestados. En consecuencia, se acoge la excepción de falta de legitimación opuesta y se omite pronunciamiento respecto de la excepción de caducidad.

CONSIDERANDO FINAL: Que analizado los demás antecedentes del caso y especialmente la prueba testimonial no alteran las conclusiones arribadas, dado que sus declaraciones no resultan, graves, precisas ni concordantes.

Por estas consideraciones y visto además lo dispuesto en los artículos 7, 42, 63, 67, 73, 160, 162, 163 bis, 171, 172, 173, 446 y siguientes del Código del Trabajo y 1698 del Código Civil, se declara:

- I. Que SE ACOGE la demanda interpuesta por GUILLERMO ALBERTO ACHÁ PINO, en contra de TOQUE Y FAMA EMPRESA SERVICIOS TRANSITORIOS SPA., EN LIQUIDACION, y se declara terminado el contrato por auto despido el 3 de septiembre de 2020, por incumplimiento grave de las obligaciones del empleador, de acuerdo con lo establecido en el artículo 171 inciso final del Código del Trabajo, en relación al 160 N°7 del mismo cuerpo legal
- II. Que la demandada TOQUE Y FAMA EMPRESA SERVICIOS TRANSITORIOS SPA es la continuadora de EMPRESA DE SERVICIOS



TRANSITORIOS PASCAL Y ARANA LTDA., RUT N°76.090.387-6, en la relación laboral con el actor.

- III. **Que SE RECHAZA la demanda interpuesta en contra de don BENJAMÍN ARANA PASCAL y SE ACOGE LA EXCEPCIÓN DE FALTA DE LEGITIMIDAD PASIVA opuesta, y en consecuencia se omite pronunciamiento respecto de la excepción de caducidad.**
- IV. **Las demandadas señaladas en los acápites I y II deberán en consecuencia pagar al actor:**
- a) **Indemnización sustitutiva del aviso previo por \$992.790.**
 - b) **Indemnización por años de servicio por \$9.927.900.**
 - c) **Recargo legal por \$4.963.950.**
 - d) **Feriado legal por \$1.456.092.**
 - e) **Feriado proporcional por \$191.608.**
 - f) **Remuneración de agosto de 2020 por \$992.790.**
 - g) **Remuneraciones por el periodo comprendido entre el 3 y el 29 de septiembre de 2020, atendida la sanción de nulidad del artículo 162 del Código del Trabajo por la suma de \$893.511.**
 - h) **Oficiese a FONASA; AFP Capital y a AFC a fin de que ejerzan las acciones de cobro de cotizaciones previsionales que corresponden a todo el periodo trabajado entre 1 de septiembre de 2010 y el 3 de septiembre de 2020.**



V. Cada parte pagará sus costas.

Cúmplase de acuerdo con lo dispuesto en la LEY 20.720.

Remítase por correo electrónico a las partes que lo hayan registrado. A la demandada EMPRESA DE SERVICIOS TRANSITORIOS PASCAL Y ARANA LTDA. remítase carta certificada.

Ofíciense, regístrese y archívese en su oportunidad.

RIT : O-5811-2020

RUC : 20- 4-0294382-4

Pronunciada por MARIA VERONICA TORRES REYES, Juez Titular del Primer Juzgado de Letras del Trabajo de Santiago.

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

