

Santiago, diecisiete de julio de dos mil veintitrés.

¶Vistos.

¶Que, ante este Primer Juzgado de Letras de Trabajo de Santiago, se ha llevado a efecto audiencia de juicio, en los autos RIT -S-50-2022, por Denuncia por Prácticas Antisindicales.

¶La denuncia fue interpuesta por SINDICATO INTEREMPRESA NACIONAL DE TRABAJADORES DE IBM, KYNDRYL Y AFINES, RSU 13120884, representado legalmente por su presidente JORGE EDUARDO OJEDA ALARCON, cédula nacional de identidad N° 9.128.661-0, ambos con domicilio en Barros Luco 3151, depto. 903, comuna San Miguel en contra de KYNDRYL CHILE SPA, Rol Único Tributario N° 77.346.355-7, representada legalmente por don Carlos Darío Marcel, cédula de identidad 27.960.575-2, ambos domiciliados en Providencia 655, piso 7, comuna Providencia.

¶Considerando.

¶Primero. Argumentos y pretensiones de la denunciante. Que expone en síntesis que el Sindicato demandante SINDICATO INTEREMPRESA NACIONAL DE TRABAJADORES DE IBM, KYNDRYL Y AFINES, nace luego de la reforma de estatutos del Sindicato Nacional de Trabajadores de Empresa IBM Chile SAC. Éste último, el Sindicato de empresa IBM se creó el 2 de septiembre de 2010, y hasta antes de transformarse en el Sindicato Interempresa, agrupaba a alrededor de 130 socios.

¶Indica que el mes de septiembre de 2021, aproximadamente 220 socios fueron traspasados a la empresa Kyndryl. La empresa Kyndryl Chile Spa había sido creada por la misma IBM para externalizar un área de negocios, al ser traspasados los trabajadores a la empresa Kyndryl, dejando de ser trabajadores de IBM, el Sindicato IBM perdió a más de la mitad de la base sindical, por lo que, tras una serie de acciones judiciales recíprocas entre el Sindicato y las empresas



IBM y Kyndryl , la asamblea del Sindicato IBM tomó la decisión de reformar el estatuto sindical, pasando a ser un Sindicato Interempresa, denominado Sindicato Interempresa Nacional De Trabajadores De IBM, Kyndryl Y Afines, quien demanda en estos autos.

¿Señala que con anterioridad al traspaso de los trabajadores a la empresa Kyndryl, todos los trabajadores socios del Sindicato se encontraban afectos a un instrumento colectivo, a saber, el Contrato Colectivo de fecha 19 de julio de 2021, cuyo titular era precisamente el Sindicato IBM. - Dicho contrato colectivo se encuentra suscrito, por parte de la empresa, por Carla Pellegrin, doña Cecilia Darquier y don Nicolás López, siendo Carla Pellegrin la persona que hasta septiembre de 2021 era la encargada de Relaciones Laborales en la empresa IBM, antes del traspaso. Luego del traspaso de trabajadores, Carla Pellegrin pasó a formar parte de la gerencia de Kyndryl, detentando en la actualidad el cargo de gerenta de Recursos Humanos y Relaciones Laborales en dicha empresa, de manera que la actual gerencia de Kyndryl, representada por Carla Pellegrin, conoce perfectamente las cláusulas pactadas en el instrumento colectivo del Sindicato IBM, que sigue vigente.

De 220 socios que dejaron de pertenecer al Sindicato IBM, todos ellos siguieron gozando de los beneficios que el Sindicato IBM había conseguido en sus negociaciones colectivas y que se encontraban en el Contrato Colectivo, aun cuando ya no eran trabajadores de IBM, producto de esta decisión de Kyndryl de respetar los beneficios adquiridos por contrato colectivo. - Sin embargo, respecto del resto de los trabajadores de Kyndryl, que no fueron traspasados desde IBM sino que fueron contratados de manera directa por Kyndryl, así como aquellos que fueron traspasados pero no pertenecían al Sindicato IBM, estos trabajadores no tenían los beneficios del contrato colectivo.

Manifiesta que, luego de la transformación del Sindicato en Interempresa, se informó masivamente a los trabajadores que podían comenzar la afiliación al Sindicato el día 5 de julio, por lo que gran parte de los trabajadores de Kyndryl que habían sido socios del Sindicato IBM, comenzaron a afiliarse a un ritmo muy



acelerado al Sindicato Interempresa, informando a Carla Pellegrin de la afiliación de 45 nuevos socios, al día 7 de julio.

El día 14 de julio la empresa anuncio a todos los trabajadores de Kyndryl que otorgaría los beneficios más importantes que tiene el contrato colectivo del Sindicato y que había negociado con la empresa IBM en julio de 2021, lo que produjo el cese progresivo de la afiliación de los trabajadores al Sindicato Interempresa. - Esto, ya que claramente los beneficios que tendrían al momento de negociar con el Sindicato Interempresa, ya los está entregando la empresa Kyndryl y sin necesidad de un descuento de cuota Sindical.

¿Alega que esta circunstancia constituye una práctica antisindical consagrada en el artículo 289 letra h) del Código del Trabajo, ello por cuanto esta acción la realizó Kyndryl de manera intencionada, con la exclusiva finalidad de frenar la afiliación masiva de los socios al Sindicato Interempresa, cuestión que consiguió de manera casi inmediata, bajando casi por completo la afiliación que venía produciéndose hasta el preciso día en que la empresa incurrió en esta práctica Antisindical enviando este comunicado.

¿Solicita en definitiva se acoja la demanda declarando.

¿1. Que la demandada ha incurrido en las prácticas antisindicales del artículo 289 en su encabezado y 2) del artículo 289 en su letra h.

2. Que en tal sentido se condene a la demandada a las siguientes medidas reparatorias y sancionatorias: a. Cese del otorgamiento de los beneficios contemplados en el Contrato Colectivo del Sindicato demandante, excepto para aquellos trabajadores que cuenten con dichos beneficios en su contrato individual por haber sido socios del Sindicato en IBM. b. Disculpas públicas ante jefaturas y trabajadores. c. Indemnización al Sindicato producto del daño que ocasionó por el cese de la afiliación de los trabajadores al Sindicato y al patrimonio tanto material como inmaterial del Sindicato por la suma de \$10.000.000. d. Que la empresa informe a todos los trabajadores, tanto los actualmente vigentes como las nuevas



contrataciones, sobre la existencia del Sindicato con el contacto de los directores, a fin de promover su afiliación. e. Remitir copia de la sentencia a la Dirección del Trabajo para su registro. f. Prohibición de celebrar contratos con la Administración Pública, de conformidad a lo establecido en el artículo 4° de la Ley 19.886.

Segundo. Contesta denuncia. Que la denunciada Kyndryl Chile. Spa, contesta la denuncia e indica Kyndryl Chile Spa, se originó a partir de la enajenación parcial de una unidad de negocios de IBM. Esta unidad, denominada Infraestructure Services, se encargaba de servicios de infraestructura de TI, como de la gestión de sistemas de información. Con el tiempo, esta unidad se volvió poco competitiva al depender exclusivamente de los servicios proporcionados por IBM. En el año 2021, esta unidad de negocios fue vendida y adquirida por Kyndryl Chile SpA, incluyendo los contratos de trabajo de cerca de 400 empleados. Esta enajenación le dio a Kyndryl existencia y autonomía funcional, económica y laboral. Al constituirse, Kyndryl Chile SpA no tenía sindicatos, pero respetó los beneficios colectivos de los trabajadores de IBM transferidos durante la enajenación. El proceso de enajenación fue comunicado a los trabajadores y sindicatos de IBM para una planificación adecuada. En septiembre de 2021, todos los antiguos trabajadores de IBM dejaron de trabajar y recibir remuneración de esa empresa, convirtiéndose en empleados de Kyndryl, que asumió las obligaciones laborales y previsionales correspondientes.

Kyndryl Chile Spa, opera de manera cohesionada con otras empresas de Kyndryl en Perú, Argentina y Colombia, buscando igualdad de beneficios para los colaboradores en diferentes países.

Refiere que la parte demandante solicita la extensión de beneficios de un contrato colectivo en el que la demandada no forma parte. El contrato colectivo mencionado contempla beneficios históricos que no se otorgan a trabajadores no afiliados al sindicato. Además, la demanda no especifica si se solicita una indemnización por daño emergente o lucro cesante. En resumen, la demanda carece de fundamentos sólidos y no se justifica. Agrega que se la acusa de extender ilegalmente beneficios de un contrato colectivo a trabajadores que no son



parte del mismo. Sin embargo, no se ha demostrado que se hayan extendido los beneficios mencionados en el contrato colectivo y también que conducta imputada a mi representada, según el sindicato, no se ajusta a la tipificación de práctica antisindical. Como lo reconoce el Sindicato denunciante, el contrato colectivo de fecha 19 de julio de 2021 fue suscrito entre IBM de Chile SAC y el Sindicato Nacional de Trabajadores de Empresa IBM de Chile S.A.C., no participando mi representada en su suscripción, ni siendo parte del mismo instrumento, pretende el Sindicato, bajo un error jurídico flagrante, hacer extensivo el contrato colectivo a un tercero ajeno.

Solicita en definitiva se rechace la denuncia interpuesta con condenación en costas por no tener la denunciante motivo plausible para litigar.

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

Luego estimando la existencia de hechos sustanciales pertinentes y controvertidos, el Tribunal recibe la causa a prueba fijando los siguientes puntos:

1. Efectividad que la demandada haya incurrido en una práctica antisindical en los términos señalados en el escrito de denuncia. Hechos, circunstancias y pormenores.

2. Efectividad que el Sindicato Interempresa haya sufrido un daño patrimonial al respecto. Hechos, circunstancias y pormenores.

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

Documental. 1. Contrato Colectivo de 19 de julio de 2021 entre IBM Chile S.A.C y Sindicato Nacional de Trabajadores de Empresa IBM Chile S.A.C 2. Correo 5 de julio de 2022 de Sindicato Interempresa a Carla Pellegrin informando reforma al estatuto. 3. Correo 5 de julio de Sindicato Interempresas asunto Invitación a incorporarse al sindicato Interempresa IBM, Kyndryl y Afines. 4. Cadena de correos de 8 al 12 de julio de 2022 del Sindicato a Carla Pellegrin



informando socios para el descuento de cuota sindical. 5. Correo de Carla Pellegrin a 14 de julio de 2022, informando otorgamiento de beneficios. 6. Correos electrónicos de fecha 8 de julio, 8 de agosto, 8 de septiembre, 7 de octubre, todos del año 2022 informando nómina de socios afiliados, dirigidos a Carla Pellegrin, con planilla Excel adjunta 7. Nómina para descuento de cuota Sindical acompañada como archivo adjunto en cada uno de los correos señalados en punto 5, correspondiente a los meses de Julio, agosto, septiembre y octubre de 2022. 8. Set de 294 anexos de contratos de trabajo suscrito por la empresa demandada Kyndryl, con los trabajadores traspasados, desde IBM. 9. Correo electrónico de Carla Pellegrin comunicando reajuste de IPC, con fecha 21 de julio de 2021.

Confesional. Absuelve posiciones en representación de la demandada don NICOLÁS HECTOR LOPEZ VASQUEZ, cédula nacional de identidad 7.033.313-9.

Testimonial. Previo juramento o promesa prestan declaración los siguientes testigos:

1.- Juan Carlos Ahumada Jiménez, cédula nacional de identidad 8.772.730-0.

2.- Hernán Eugenio Guillen Sánchez, cédula nacional de identidad 6.552.500-3.

Exhibición de documentos.

Por su parte la empresa denunciada incorpora los siguientes medios de prueba.

Documental. 1. Contrato colectivo suscrito entre IBM de Chile S.A.C. y el Sindicato Nacional de Trabajadores de Empresa IBM de Chile S.A.C, de fecha 19 de julio de 2021. 2. Resumen de beneficios de Kyndryl Colombia. 3. Documento denominado “Beneficios” emitido por Evelyn La Torre de Kyndryl Perú. 4. Documento denominado “Beneficios Chile” emitido por Kyndryl. 5. Cadena de correos electrónicos, asunto “RE: Ajuste por IPC 2022”, de fecha 23 de junio de



2022. 6. Correo electrónico enviado por Iris Beltrán a personal de Kyndryl, asunto “Designación Beneficiarios Seguro Salud Sura”, de fecha 25 de abril de 2022, junto con el documento adjunto al mismo correo, esto es: a) Designación de beneficiario online. 7. Cadena de correos electrónicos, asunto “RV: Convenio Banco de Chile para promover beneficios a empleados de Kyndryl”, de fechas 30 de mayo y 7 de junio de 2022, junto con sus dos documentos adjuntos, esto es: a) Documento emitido por el Banco de Chile “tú quieres lo mejor para tus trabajadores, nosotros también”. b) Carta acuerdo Plan convenio cuentas corrientes personas 000. 8. Correo electrónico enviado por María Gómez Goicoechea a personal de Kyndryl, asunto “Convenio: Kyndryl & Caja de Compensación Los Héroes (CCLH) Chile”, de fecha 11 de junio de 2022, junto con sus dos documentos adjuntos, esto es: a) Convenio Fondo de prestaciones complementarias, suscrito entre Caja de Compensación de asignación familiar Los Héroes y Kyndryl Chile SpA, de fecha 1 de enero de 2022. b) Anexo N° 1 “Convenio Fondo de prestaciones complementarias” suscrito entre Caja de Compensación de asignación familiar Los Héroes y Kyndryl Chile SpA”, de fecha 1 de enero de 2022. 9. Cadena de correos electrónicos, asunto “FW: [EXTERNAL] Re: Urgente: Confirmación de datos de proveedor”, de fechas 2, 4, 17 y 20 de mayo de 2022, junto con sus dos documentos adjuntos, esto es: a) Borrador de convenio de prestaciones entre Clínica Avansalud SpA y Kyndryl Chile SpA, de fecha 19 de mayo de 2022. b) Documento denominado “Facturación y pago de prestaciones” emitido por Clínica Red Salud Providencia. 11. Correo electrónico enviado por el Sr. Jorge E. Ojeda Alarcon Presidente Sindicato Interempresa Nacional de Trabajadores de IBM, Kyndryl y Afines a doña Carla Iskra Pellegrin Herrera, asunto: “Informa Reforma de Estatutos sindicato.”, de fecha 5 de julio de 2022, junto con su documento adjunto, esto es: a) Certificado N°1312/2022/834 emitido por la Dirección del Trabajo. 12. Cadena de correos electrónicos intercambiados entre el Sr. Jorge E. Ojeda Alarcon Presidente Sindicato Interempresa Nacional de Trabajadores de IBM, Kyndryl y Afines a doña Carla Iskra Pellegrin Herrera, asunto “Planilla de descuentos mes de julio 2022 Sindicato Interempresa socios Kyndryl Chile.”, de fechas 8 y 12 de julio de 2022, junto con



su documento adjunto, esto es: a) Nómina para descuentos SINTIKA Kyndryl Chile julio 2022. 13. Correo electrónico enviado por el Sr. Jorge E. Ojeda Alarcon Presidente Sindicato Interempresa Nacional de Trabajadores de IBM, Kyndryl y Afines a doña Carla Iskra Pellegrin Herrera, asunto: “Nomina nuevo socios sindicato Interempresa Kyndryl Chile al 15 de Julio de 2022.”, de fecha 15 de julio de 2022 14. Correo electrónico enviado por doña Carla Iskra Pellegrin Herrera, asunto: “Comunicación Beneficios Chile”, de fecha 14 de julio de 2022.

Testimonial. Previo juramento o promesa presta declaración Carla Pellegrin Herrera, cédula nacional de identidad 18.160.874-9.

Quinto. Hechos acreditados y valoración de la prueba. Que apreciada la prueba rendida de acuerdo a las normas de la sana critica, esto es, respetando las razones jurídicas y simplemente lógicas, técnicas o de experiencia, en cuya virtud se ha asignado valor o se las ha desestimado, se ha tomado en especial consideración la multiplicidad, gravedad, precisión en concordancia o conexión de las 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 19 de julio de 2021, entre IBM de Chile SAC y el Sindicato Nacional de Trabajadores de Empresa IBM de Chile SAC fue celebrado un contrato colectivo de trabajo, en el cual se instauraron varios beneficios a sus afiliados, entre ellos; bono por faena, bono trabajo nocturno, asignación por traslado, bono de vacaciones, bono stand by. Además de asignaciones y permisos tales como asignación de movilización, navidad y fiestas patrias y permisos administrativos etc.

2.- Que el mentado contrato colectivo tendría una duración hasta el 30 de junio de 2024, pactándose expresamente que la extensión de beneficios estaba prohibida.

3.- Que con fecha 24 de agosto de 2021, aproximadamente 400 trabajadores de la empresa IBM celebraron un anexo de contrato de trabajo en el



que se dejaba constancia que a contar del 1 de septiembre de 2021, el nuevo empleador Kyndryl Chile Spa, adquirió al antiguo empleador y paso a detentar exclusiva e íntegramente la unidad de negocios servicios IS, incluyendo todos sus activos y componentes que la conforman como una unidad de negocios y empresa autónoma e independiente dirigida por el nuevo empleador.

4.- Que con fecha 24 de junio de 2022 el Sindicato Nacional de Trabajadores de empresa IBM Chile SAC pasa a conformar el Sindicato Interempresa nacional de Trabajadores de IBM, Kyndryl y Afines, siendo electos como presidente don Jorge Ojeda; tesorera doña Ana María Muñoz y secretario don David Pávez.

5.- Que con fecha 8 de julio la conformación del nuevos Sindicato Interempresa fue comunicado con la nomina de asociados de Kyndryl a doña Carla Pellegrin Gerente de Recursos Humanos.

6.-Que la nómina de afiliados de la demandada Kyndryl al Sindicato Interempresa Nacional de Trabajadores de IBM, Kyndryl y Afines fue aumentando mes a mes, es así que hasta julio del año 2022 contaba con 36, trabajadores, en agosto 69, en septiembre 77 y en octubre 79 trabajadores.

7.- Que la demandada Kyndryl Spa, no cuenta con Convenio Colectivo de trabajo.

Séptimo. En cuanto a la practica antisindical denunciada. Hechos y pormenores. Que se ha entendido que practicas antisindicales son acciones o conductas que tienen como objetivo obstaculizar o perjudicar la actividad sindical y la libertad de asociación de los trabajadores.

Que en la especie el sindicato demandante indica que la demandada ha realizado una práctica antisindical al ofrecer a los trabajadores no afiliados al Sindicato Interempresa pertenecientes a la empresa Kyndryl los beneficios establecidos en el convenio colectivo suscrito con fecha 19 de julio de 2021 entre el Sindicato Nacional de Trabajadores de Empresa IBM Chile e IBM Chile S.A, en



las argumentaciones indiciarias refieren que a los trabajadores traspasados de IBM Chile S.A a Kyndryl Spa.

Que al efecto es dable recordar ,que se tuvo por establecido en las consideraciones anteriores que, con fecha 24 de agosto de 2021, aproximadamente 400 trabajadores fueron traspasados de la empresa IBM Chile a la empresa Kyndryl Spa, empresa que fue constituida en el mismo año producto de disociación de la empresa IBM, pasando a constituir una unidad de negocios autónoma.

Al respecto los testigos de todas las partes como el absolvente de posiciones por la demandada Kyndryl Spa, declararon que los empleados traspasados y socios del Sindicato de Empresa IBM S.A , se les respetaron y conservaron los beneficios obtenidos.

En el caso particular los trabajadores traspasados a la demandada Kyndryl mediante la suscripción de anexos de contrato de trabajo, conservaron las cláusulas del convenio colectivo en su contrato de trabajo, ya que dado la división de la empresa y la conformación de la demandada Kyndryl Spa como una empresa independiente, quien asumiría la continuidad de la relación laboral al tenor del artículo 4 del Código del Trabajo, ya no le era oponible este convenio colectivo, atendido a que la empresa IBM Chile continuaba con su existencia.

Octavo. Que ahora bien, asentado lo anterior es menester dilucidar si el otorgamiento de beneficios similares a los establecidos en el convenio colectivo celebrado entre el Sindicato Nacional de Trabajadores de empresa IBM Chile S.A, actual Sindicato Interempresa Nacional de Trabajadores de IBM, Kyndryl y Afines con la empresa IBM Chile S.A, en el año 2021, por la separada empresa Kyndryl Spa constituye la práctica antisindical denunciada, esto es, la prevista en el artículo 289 letra h) del Código del Trabajo.

Que la citada normativa establece como una práctica antisindical del empleador “otorgar o convenir con trabajadores no afiliados a la organización u organizaciones que los hubieren negociado, los mismos beneficios pactados en un



instrumento colectivo, salvo lo dispuesto en el inciso final del artículo 322 de este código, norma que para cuya desobediencia el estatuto laboral trae aparejada la imposición de una sanción.

¿Que, entonces, la conducta sancionada como practica antisindical del empleador se consolida cuando este decide otorgar los mismos beneficios que se han negociado en un instrumento colectivo a trabajadores no sindicalizados, sin la mediación o acuerdo del sindicato, toda vez que este accionar debilita la capacidad de negociación colectiva de los trabajadores y desincentiva la afiliación sindical.

¿Que para la configuración de la conducta sancionada como practica antisindical, es necesario que el empleador previamente haya negociado colectivamente con el sindicato cuya afectación a su libertad sindical reclama, situación que no se aprecia en la especie.

¿En efecto la conducta sancionada debe encontrarse expresamente señala en la norma, así como los elementos para su conformación por cuanto cualquier omisión al respecto implica una violación al principio de tipicidad. En este caso la conducta señalada en la norma no se perfecciona en el caso, dado que el autor de la misma no es aquel que suscribió el contrato colectivo con el sindicato denunciante, elemento imprescindible para la aplicación referida. Como también que se encuentra prohibida su aplicación por analogía, dado el principio de legalidad que rige en la materia.

¿Noveno. Que atendido el razonamiento efectuado en los párrafos anteriores se ha concluir que la conducta denunciada no contiene los elementos para ser considerada una practica antisindical, por ende la denuncia será desestimada.

¿Decimo. En cuanto a la indemnización demandada. Que no existiendo perjuicio patrimonial para Sindicato Interempresa Nacional de Trabajadores de IBM, Kyndryl y Afines, denunciante en esta causa, atribuible al denunciado, esta será desechada.



Undécimo. Que toda la prueba rendida ha sido analizada de acuerdo a las reglas de la sana crítica y aquella no mencionada en nada hace variar lo resuelto, pues la misma es sobreabundante de los hechos suficientemente establecidos en estos autos.

Y visto además lo dispuesto en los artículos 1, 4, 5, 289, y siguiente del Código del Trabajo se resuelve;

I.- Que se rechaza en todas sus partes la denuncia por practicas antisindicales efectuada por SINDICATO INTEREMPRESA NACIONAL DE TRABAJADORES DE IBM, KYNDRYL Y AFINES, RSU 13120884, representado legalmente por su presidente JORGE EDUARDO OJEDA ALARCON, cédula nacional de identidad N° 9128661-0, en contra de KYNDRYL CHILE SPA, Rol Único Tributario N° 77.346.355-7, representada legalmente por don CARLOS DARÍO MARCEIL, cédula de identidad 27.960.575-2, todos previamente individualizados.

II.- Que no se condena en costas a la denunciante por haber tenido motivo plausible para litigar.

Regístrese, notifíquese y archívese en su oportunidad.

RIT : S-50-2022

RUC : 22- 4-0426256-8

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

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



San Martín #950 Santiago – Fono 02-9157000

Corre



XFMZXGMNECL

jud.cl

A contar del 02 de abril de 2023, la hora visualizada corresponde al horario de invierno establecido en Chile Continental. Para la Región de Magallanes y la Antártica Chilena sumar una hora, mientras que para Chile Insular Occidental, Isla de Pascua e Isla Salas y Gómez restar dos horas. Para más información consulte <http://www.horaoficial.cl>