



DEPARTAMENTO JURÍDICO  
K. 10078(1744)/2014

90 años

ORD. N°

2411

*Jurídico*

**MAT.:** Para los efectos de determinar el cuórum de constitución de un sindicato de empresa conformado por los trabajadores que se desempeñan en la administración central de la Corporación Municipal de Punta Arenas para la Educación, Salud y Atención al Menor debe considerarse al total de trabajadores de la aludida corporación, excluidos los funcionarios de la salud, regidos por las normas de la ley 19.378, Estatuto de Atención Primaria de Salud Municipal, quienes, en conformidad a lo dispuesto en el artículo 4° de dicho cuerpo legal, pueden constituir asociaciones de funcionarios, con arreglo a la ley N°19.296.

Sin perjuicio de lo anterior, los aludidos trabajadores pueden constituir también un sindicato de aquellos no enunciados expresamente en la norma del artículo 216 del Código del Trabajo, siempre que agrupe, a lo menos, a un mínimo de veinticinco de ellos, caso en el cual sus directores podrán hacer valer ante su empleador el fuero que los ampara, así como el derecho a hacer uso de los permisos y licencias que les otorga la ley para el ejercicio de su cargo.

- ANT.:** 1) Ordinarios N°s. 1689, de 07.04.2015 y 1348, de 18.03.2015, de la Dirección del Trabajo.  
2) Ord. N°1713, de 19.01.2015, de I.P.T. Magallanes.  
3) Ord. N°4468, de 11.11.2014, de Jefa Unidad de Dictámenes e Informes en Derecho.  
4) Ord. N°442, de 27.08.2014, de D.R.T. Magallanes.  
5) Presentación, de 04.08.2014, de Sr. Ramón Cárdenas T.

SANTIAGO,

DE : JEFE DEPARTAMENTO JURÍDICO

12 MAY 2015

A : SEÑOR RAMÓN CÁRDENAS TORREZ  
JORGE MONTT N°890  
[rcardenas@cornupa.cl](mailto:rcardenas@cornupa.cl)

Mediante presentación citada en el antecedente 5), requiere que se determine por este Servicio la forma en que un grupo de sesenta trabajadores, de un total de ciento trece que laboran en la administración central de la Corporación Municipal de Punta Arenas, pueden constituir un sindicato.

Al respecto, cumplo con informar a Ud., lo siguiente:

A raíz de la solicitud por Ud. formulada, y con el objeto de determinar si para los efectos del cálculo del cuórum de constitución de un sindicato que agrupe solo a trabajadores de la administración central de la Corporación Municipal de Magallanes para la Educación, Salud y Atención al Menor, resultaría posible considerar exclusivamente al personal que ejerce allí dichas funciones, se requirió a la Inspección

Provincial del Trabajo de Magallanes una fiscalización tendiente a establecer si resultaría procedente que dichos trabajadores constituyan un sindicato de establecimiento de empresa, no obstante lo cual, del informe respectivo se colige que ello no es posible, toda vez que de sus conclusiones se desprende que el nivel central en el que se desempeña el personal de que se trata no responde a una subdivisión dentro de la Corporación, destinada a cumplir por sí sola una de las finalidades de dicha entidad empleadora, que permita, por ende, ser calificada como establecimiento para los efectos de la sindicalización, en conformidad a la reiterada y uniforme doctrina de este Servicio sobre la materia, contenida, entre otros, en el dictamen N°348/10, de 18.01.1995.

Efectuadas tales consideraciones, cabe tener presente, en primer término, que el artículo 227 del Código del Trabajo, en sus dos primeros incisos, dispone:

La constitución de un sindicato en una empresa que tenga más de cincuenta trabajadores, requerirá de un mínimo de veinticinco trabajadores que representen, a lo menos, el diez por ciento del total de los que presten servicios en ella.

No obstante lo anterior, para constituir dicha organización sindical en aquellas empresas en las cuales no exista un sindicato vigente, se requerirá al menos de ocho trabajadores, debiendo completarse el quórum exigido en el inciso anterior, en el plazo máximo de un año, transcurrido el cual caducará su personalidad jurídica, por el solo ministerio de la ley, en el evento de no cumplirse con dicho requisito".

De la disposición legal preinserta se infiere, en lo pertinente, que para constituir un sindicato en una empresa con más de cincuenta trabajadores, salvo la excepción que la misma norma contempla, en caso de no existir en la empresa un sindicato vigente se requiere no solo un número mínimo de constituyentes, sino que además estos representen un determinado porcentaje del universo de trabajadores que prestan servicios en la empresa respectiva, de manera tal que para verificar el cumplimiento del cuórum exigido al efecto debe considerarse al total de trabajadores que presten servicios en la respectiva entidad.

Ahora bien, en la especie, atendido que entre el personal que presta servicios en la referida corporación municipal se cuentan funcionarios dependientes del sector salud, que se rigen por un estatuto especial y a cuyo respecto no resultan aplicables las normas de sindicalización contenidas en el Código del Trabajo, es posible sostener, en consonancia con la jurisprudencia de esta Dirección, contenida en el dictamen N°3171/064, de 05.08.2011 y en los ordinarios N°s. 1689, de 07.04.2015 y 1348, de 18.03.2015, que dicho personal debe excluirse del universo de trabajadores de la corporación que sirve de base para determinar el cuórum exigido respecto de un sindicato de empresa como el de la referencia.

Para arribar a tal conclusión el aludido pronunciamiento recurre, en primer término, a la norma del artículo 4º, inciso 2º de la citada ley N° 19.378, de 1995, que dispone: *«El personal al cual se aplica este Estatuto no estará afecto a las normas sobre negociación colectiva y, sobre la base de su naturaleza jurídica de funcionarios públicos, podrá asociarse de acuerdo con las normas que rigen al sector público».*

De la disposición legal citada se desprende que el personal que labora en los centros de atención primaria de salud municipal está impedido de negociar colectivamente y que atendida la naturaleza jurídica de funcionarios públicos que se les reconoce, pueden organizarse de acuerdo con la ley N° 19.296, que establece normas sobre Asociaciones de Funcionarios de la Administración del Estado.

Ello sin perjuicio de hacer presente también que de acuerdo con la doctrina de la Contraloría General de la República, contenida en dictamen N° 29.730, de 21.09.95, la naturaleza jurídica que se le reconoce en la disposición legal precitada al personal regido por la ley N° 19.378 no tiene el alcance propio de funcionario público, ya que *«para poder atribuir esa calidad es menester que se presten los servicios para un organismo público, exigencia que no concurre en la especie, toda vez que el personal sobre el que versa la presentación trabaja para personas jurídicas de derecho privado».*

Precisado lo anterior, no cabe sino concluir que solo los funcionarios de una corporación como la analizada, a quienes se les aplique el referido estatuto, podrán asociarse según las normas que rigen al sector público y no otro personal de la misma y, por tanto, esta Dirección sostuvo, mediante dictamen N° 6484/292, de 21.11.1996, que si se armoniza lo expuesto con lo previsto en el artículo 13 de la ley 19.296, el universo de trabajadores que debe considerarse para constituir una asociación en una corporación municipal, es exclusivamente el que conforma el estamento ya señalado y, sobre esa base deben aplicarse los cuórum que la precitada norma legal consagra. Ello se ve confirmado por la aplicación analógica del inciso 6° del artículo 13 en referencia, conforme al cual dichos cuórum se calcularán respecto del personal de que se trata, en cada municipio por separado en relación con los trabajadores de cada estamento.

De este modo, establecido que el personal de una corporación municipal regido por la ley N° 19.378 solo puede constituir y afiliarse a asociaciones de funcionarios y que el universo que debe considerarse para conformar dichas asociaciones estará compuesto exclusivamente por el estamento ya señalado, como base de aplicación de los cuórum que el citado artículo 13 de la ley N° 19.296 consagra, es posible sostener que, tratándose de los trabajadores de la misma corporación —que para efectos de su sindicalización se rigen por las normas establecidas en el Libro III del Código del Trabajo— el aludido universo deberá incluir solo a dicho personal.

Tal afirmación se corrobora si se tiene en consideración que cuando el legislador estableció, en la norma del citado inciso 1° del artículo 227 del Código del Trabajo, que para constituir un sindicato de empresa que tenga más de cincuenta trabajadores se requiere un mínimo de veinticinco *«que representen, a lo menos, el diez por ciento del total de los que presten servicios en ella»*, necesariamente se remitió a lo dispuesto en el artículo 212 del mismo cuerpo legal, que establece:

Reconócese a los trabajadores del sector privado y de las empresas del Estado, cualquiera sea su naturaleza jurídica, el derecho de constituir, sin autorización previa, las organizaciones sindicales que estimen convenientes, con la sola condición de sujetarse a la ley y a los estatutos de las mismas.

De este modo, de las normas del Código del Trabajo precedentemente transcritas es posible inferir que cuando el legislador ha previsto el cuórum que nos ocupa disponiendo que la base de cálculo del mismo está compuesta por la totalidad de trabajadores que presten servicios en la respectiva empresa, ha utilizado tal expresión para establecer que dicho universo debe estar integrado por aquellos señalados en la norma prevista en el artículo 212 antes transcrito, esto es, por los trabajadores del sector privado y de las empresas del Estado, cualquiera sea su naturaleza jurídica, a quienes ha reconocido el derecho de constituir, sin autorización previa, las organizaciones sindicales que estimen convenientes, con la sola condición de sujetarse a la ley y a los estatutos de las mismas, debiendo excluirse de dicho universo a los dependientes que no obstante prestar servicios para una entidad privada, por expresa disposición de la ley N° 19.378 que los rige, pueden conformar asociaciones de funcionarios con arreglo a la ley N° 19.296 y, por ende, están impedidos de constituir organizaciones sindicales en los términos dispuestos por el Código del Trabajo.

De lo expuesto es posible concluir que para los efectos de determinar el cuórum de constitución de un sindicato de empresa conformado por los trabajadores que se desempeñan en la administración central de la Corporación Municipal de Punta Arenas para la Educación, Salud y Atención al Menor debe considerarse al total de trabajadores de la aludida corporación, excluidos los funcionarios de la salud, regidos por las normas de la ley 19.378, Estatuto de Atención Primaria de Salud Municipal, quienes, en conformidad a lo dispuesto en el artículo 4° de dicho cuerpo legal, pueden constituir asociaciones de funcionarios, con arreglo a la ley N° 19.296.

Efectuadas las consideraciones precedentes, cabe manifestar, por último, que nada obsta a la constitución por los trabajadores de que se trata de un sindicato de naturaleza diversa a los descritos en el artículo 216 del Código del Trabajo,

toda vez que al referirse el legislador, en la misma norma, a que podrán constituirse «entre otras» las organizaciones sindicales allí enunciadas, reconoce la existencia de sindicatos distintos a los señalados en forma expresa en el aludido precepto, de lo cual se infiere inequívocamente que la enumeración allí contenida no tiene el carácter de taxativa.

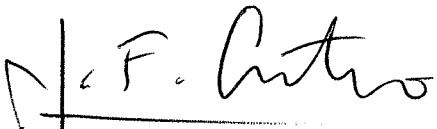
Lo anterior se ve corroborado por la norma del artículo 228 del mismo cuerpo legal, que dispone: «*Para constituir un sindicato que no sea de aquellos a que se refiere el artículo anterior, se requerirá el concurso de un mínimo de veinticinco trabajadores para formarlo*», precepto del cual se infiere inequívocamente que es posible la constitución de sindicatos distintos a los de empresa o de establecimiento de empresa a que se refiere el artículo 227 del mismo Código, además de confirmar el carácter enunciativo de la enumeración contemplada en el citado artículo 216, circunstancia que implica la procedencia de conformar sindicatos de carácter diverso a los allí previstos, según ya se señalara.

Finalmente, cabe hacer presente, que atendido lo expuesto, los trabajadores de que se trata pueden constituir una organización sindical distinta a las enumeradas en la disposición legal recién citada, siempre que reúnan un mínimo de veinticinco trabajadores, en cuyo evento y con arreglo a lo sostenido por esta Dirección, mediante dictamen N°3644/188, de 05.11.2002, sus directores podrán hacer valer igualmente, ante su empleador, el fuero que los ampara, así como el derecho a hacer uso de los permisos y licencias que les otorga la ley para el ejercicio de su cargo.


Para los efectos de determinar el cuórum de constitución de un sindicato de empresa conformado por los trabajadores que se desempeñan en la administración central de la Corporación Municipal de Punta Arenas para la Educación, Salud y Atención al Menor debe considerarse al total de trabajadores de la aludida corporación, excluidos los funcionarios de la salud, regidos por las normas de la ley 19.378, Estatuto de Atención Primaria de Salud Municipal, quienes, en conformidad a lo dispuesto en el artículo 4° de dicho cuerpo legal, pueden constituir asociaciones de funcionarios, con arreglo a la ley N°19.296.

Sin perjuicio de lo anterior, los aludidos trabajadores pueden constituir también un sindicato de aquellos no enunciados expresamente en la norma del artículo 216 del Código del Trabajo, siempre que agrupe, a lo menos, a un mínimo de veinticinco de ellos, caso en el cual sus directores podrán hacer valer ante su empleador el fuero que los ampara, así como el derecho a hacer uso de los permisos y licencias que les otorga la ley para el ejercicio de su cargo.

Saluda atentamente a Ud.,

  
**JOSE FRANCISCO CASTRO CASTRO**  
**ABOGADO**  
**JEFE DEPARTAMENTO JURÍDICO**  
**DIRECCIÓN DEL TRABAJO**



  
 RGR/MPKC  
 Distribución:

- Jurídico
- Pañes
- Control
- I.P.T. Magallanes