

CONTENIDO

Precisión previa.....	23
Planteo del tema desde la perspectiva jurídica	23

Capítulo I

ACOSO Y VIOLENCIA EN EL TRABAJO

ENFOQUE ACTUAL Y MARCO NORMATIVO

27

1. Importancia y actualidad del tema	27
2. El Derecho del Trabajo tradicional ante la violencia en el trabajo	29
3. Enfoque actual de la cuestión.....	30
4. Los riesgos psicosociales	32
5. La violencia y el acoso vulneran derechos fundamentales	33
6. Importancia de la prevención	34
7. Protección ante el acoso y la violencia laboral. Marco normativo	35
8. Obligaciones del Estado en prevención de riesgos laborales que surgen del Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales	38

Capítulo II

DERECHO DE LA PERSONA A UN MUNDO DEL TRABAJO

LIBRE DE VIOLENCIA Y ACOSO

41

1. Reconocimiento de este derecho	41
2. El “derecho de la persona a un mundo del trabajo libre de violencia y acoso” debería integrar la Declaración de la OIT de 1998	42
3. El “derecho de la persona a un mundo del trabajo libre de violencia y acoso” en el Derecho del Trabajo del futuro.....	42

Capítulo III

ACOSO MORAL EN EL TRABAJO (MOBBING)

45

Introducción	45
1. Concepto	46
1.1 Las investigaciones sobre este fenómeno de violencia laboral.....	46
1.2 ¿El <i>mobbing</i> y el acoso moral refieren al mismo fenómeno de violencia?.....	49

1.3	Acoso moral en el trabajo (<i>mobbing</i>). Concepto jurídico. Nuestra posición.....	50
	a) Cualquier comportamiento (acción u omisión) hostil	51
	b) Reiterado	51
	c) Realizado por un individuo o por un grupo de individuos	52
	d) Que lesione bienes jurídicos protegidos por el ordena- miento jurídico	52
	e) Susceptible de causar daño al trabajador o perjudicar el ambiente de trabajo	53
1.4	El concepto de acoso moral en el Convenio 190 sobre violencia y acoso	56
1.5	La determinación de la existencia de acoso moral.....	57
1.6	Modalidades de las conductas constitutivas de acoso moral.....	59
1.7	Distinción del acoso moral en el trabajo de otras situaciones que no constituyen acoso.....	60
	A) Actos de violencia aislados	60
	B) Ejercicio del derecho del empleador de dirección y control	61
	C) Ejercicio de la facultad disciplinaria	62
	D) Ejercicio del <i>ius variandi</i>	63
	E) Conflictos en el trabajo	63
	F) Estrés laboral y enfermedades derivadas del estrés laboral.....	64
1.8	El concepto de acoso moral en la Jurisprudencia	65
	1.8.1 Jurisprudencia laboral	65
	A) Situaciones en las que se consideró configurado acoso moral	68
	a) Acoso moral por discriminación racial.....	68
	b) Desplazamiento del trabajador. No asignación de tareas	68
	c) Persecución laboral.....	69
	d) Maltrato y falta de respeto.....	69
	B) Situaciones en las que se entendió que no se configuró acoso moral	70
	a) <i>Ius variandi</i> abusivo	70
	b) Ejercicio del poder de dirección.....	70
	c) Actos aislados de violencia	70
	d) Otras situaciones	71
	1.8.2 Jurisprudencia civil.....	72
	1.8.3 Jurisprudencia del TCA	72
2.	Prueba del acoso moral	73
3.	Sujeto activo	75
4.	Obligaciones del empleador. Respetar la dignidad del trabajador. Protección ante el daño. Prevención del daño. Prevención del acoso moral.....	75
5.	Responsabilidad del empleador.....	77
	5.1 Responsabilidad reparatoria. Aplicación supletoria de la res- ponsabilidad del derecho civil.....	78
	5.2 ¿La responsabilidad del empleador es objetiva?	79

5.3	Responsabilidad del empleador. Continuación	82
5.4	Exoneración de responsabilidad	84
6.	Responsabilidad del autor del acoso moral	85
7.	Responsabilidad en caso de tercerizaciones.....	85
8.	Protecciones ante el acoso moral en el trabajo	87
	A) Denuncia en la empresa o entidad pública	87
	B) Denuncia ante la IGTSS.....	87
	C) Acciones ante la Justicia	89
	a) Despido indirecto	89
	b) Despido indirecto e indemnización del daño moral	89
	c) Indemnización del daño moral.....	90
	d) Despido por represalia.....	90
9.	Reparación del daño en caso de acoso moral	91
9.1	Daño moral. El acoso moral (<i>mobbing</i>) causa un daño moral que debe indemnizarse.....	92
9.1.1	Concepto de daño moral. Su aplicación al caso de acoso moral	92
9.1.2	Prueba de la existencia del daño moral.....	94
9.1.3	¿La indemnización del daño moral tiene carácter indemnizatorio o sancionatorio?.....	95
9.1.4	Pautas de estimación del daño moral. Monto	96
9.1.5	Despido indirecto y daño moral	97
9.2	Daño material.....	97
9.3	Indemnización del daño en situaciones que no configuran acoso	97
9.4	Competencia de la justicia del trabajo en reclamos de daño moral por <i>mobbing</i>	98
10.	Acoso moral en el sector público.....	98
11.	Algunas conclusiones acerca del acoso moral en las relaciones de trabajo.....	100

Capítulo IV

ACOSO SEXUAL EN EL TRABAJO 103

Introducción	103
I. Régimen de protección y sanción anterior a la ley N° 18.561 de 11.09.2009	103
1. Protecciones	105
A) Denuncia en la empresa	105
B) Denuncia ante la IGTSS.....	105
C) Acciones ante la Justicia	105
a) Despido indirecto. Reparación del daño moral.....	106
b) Despido por represalia.....	109
2. Sanción al autor del acoso sexual.....	109
II. Acoso sexual en la ley N° 18.561 de 11.09.2009	110
1. Importancia de esta ley.....	110

2.	Objeto de la ley N° 18.561	111
3.	Ámbito de aplicación de la ley N° 18.561	112
4.	Derechos fundamentales tutelados	114
5.	Concepto de acoso sexual en la ley N° 18.561	114
6.	Prueba del acoso sexual	117
7.	Sujeto activo	118
8.	Prevención	119
8.1	Obligaciones en materia de prevención.....	119
	a) Políticas públicas	120
	b) Competencia de la IGTSS en prevención	120
	c) Obligación de prevención del empleador	121
	d) Políticas preventivas de las asociaciones profesionales y gremiales laborales y estudiantiles	121
8.2	Prevención del acoso sexual con enfoque de género	121
9.	Obligaciones del empleador	122
	A) Prevención del acoso sexual	123
	a) Comunicar la política institucional contra el acoso sexual ...	123
	b) Protocolo de actuación. Cursos de capacitación. Observación y evaluación del ambiente laboral.....	124
	B) Realizar una investigación ante la denuncia o remitirla a la IGTSS.....	125
	C) Protección de la intimidad. Obligación de reserva.....	125
	D) Protección de la integridad psicofísica de la víctima y su contención	125
	E) Tomar medidas acordes con el resultado de la investigación....	126
	F) Adoptar medidas que “desalienten” el acoso sexual	126
	G) Sancionar al autor del acoso sexual.....	126
10.	Responsabilidad del empleador	127
	a) Por actos cometidos por el empleador o por incumplimiento de las obligaciones que impone la ley N° 18.561	128
	b) Por actos de los representantes en el ejercicio del poder de dirección	129
	c) Por actos de sus dependientes.....	129
	d) Por actos de toda otra persona vinculada al lugar de trabajo	130
11.	Responsabilidad del autor del acoso sexual.....	130
12.	Responsabilidad en caso de tercerizaciones.....	131
	a) Obligaciones del art. 6 de la ley N° 18.561	131
	b) Deber de colaboración.....	132
13.	Protección ante el acoso sexual.....	133
13.1	Denuncia. Investigación	133
	A) Denuncia en la empresa u organismo del Estado. Investigación	134
	B) Denuncia ante la IGTSS. Investigación en la IGTSS.....	135
13.2	Protección durante la investigación	138

13.3	Protección ante represalias.....	138
13.4	Indemnización del daño	139
14.	Reparación del daño.....	139
14.1	La indemnización del daño prevista en la ley N° 18.561.....	139
	a) El trabajador mantiene el trabajo. Indemnización del daño moral	139
	b) El trabajador se considera indirectamente despedido. In- demnización especial tarifada que se acumula a la común...	140
14.2	Accidente de trabajo	141
15.	Protección ante el despido y sanciones por represalia	141
	a) El plazo de ciento ochenta días	142
	b) La prueba en contrario	142
	c) La indemnización especial.....	143
16.	Procedimiento para tramitar las acciones judiciales de la ley N° 18.561 ...	143
17.	Denuncias de hechos no acreditados y denuncias con engaños.....	145
	a) Denuncia relativa a hechos no acreditados	145
	b) Denuncia con estratagemas o engaños artificiosos.....	146
18.	Actuación de los sindicatos	146
19.	Acoso sexual en las relaciones laborales en el sector público	147
19.1	Aplicación de la ley N° 18.561 en el ámbito público	147
19.2	Denuncia ante el organismo estatal o ante la IGTSS.....	148
19.3	Investigación en el organismo público.....	148
19.4	Obligaciones del jerarca	148
19.5	Competencia de la IGTSS	149
19.6	Reparación del daño	150
20.	Tratamiento del acoso sexual en la negociación colectiva.....	150
21.	Acoso sexual en la relación de docencia (ley N° 18.561).....	151
	a) Solicitar la aplicación de la sanción.....	152
	b) Indemnización del daño.....	152
	c) Perjuicio en su situación educativa	152
22.	Aplicación práctica de la ley N° 18.561	152
23.	Reflexión final respecto del acoso sexual laboral.....	154

Capítulo V

ACOSO LABORAL	155
1. Concepto	155
2. Consecuencias jurídicas de su configuración	156

Capítulo VI

VIOLENCIA EN EL TRABAJO	157
1. Concepto	157
2. Violencia contra la mujer.....	158

3.	Modalidades de violencia laboral	159
4.	Erradicación de la violencia en el mundo del trabajo	160

Capítulo VII

DISCRIMINACIÓN 161

Introducción	161
1. Violencia, acoso y estereotipos culturales	161
2. Violencia, acoso y discriminación racial.....	162
3. Violencia, acoso y discriminación religiosa	163
4. Violencia, acoso y discriminación por razón de género	163

Capítulo VIII

LA SANCIÓN 165

Introducción	165
1. El rol de la sanción	165
2. La sanción al autor en el ámbito laboral	166
A) Trabajador del sector privado	166
B) Funcionario público	167
3. Responsabilidad penal	168
4. Obligación del empleador de sancionar el acoso y la violencia	168
5. Incumplimiento del empleador de la obligación de sancionar la violencia y el acoso	169
a) Ante la víctima.....	170
b) Ante la IGTSS.....	171

Capítulo IX

ACOSO, VIOLENCIA Y DERECHO DE DIRECCIÓN 173

Planteo del tema	173
1. Derecho del empleador de dirección. Concepto y alcance	174
A) Órdenes sobre cumplimiento de la prestación y otros deberes	177
a) Modo, tiempo y lugar de la prestación.....	177
b) Conducta en la empresa y otros deberes	177
c) Seguridad e higiene	177
d) Uso de bienes propiedad de la empresa.....	177
B) Vigilancia y control del cumplimiento de órdenes y de otros deberes	177
2. Poder disciplinario	178
3. <i>Ius variandi</i>	178
4. Límites del derecho de dirección	178
4.1 Colisión de derechos fundamentales (derecho de dirección y derechos de la persona del trabajador).....	178

4.2	Criterios para precisar los límites del derecho de dirección	180
	a) Buena fe.....	180
	b) Justificación. Razonabilidad.....	180
	c) Proporcionalidad.....	181
	d) No discriminación	181
5.	Límites en las órdenes	181
	A) Obligación del empleador de respeto y protección de los derechos de <i>la persona</i>	181
	B) Tareas de la categoría laboral.....	182
	C) Trabajo ilícito	183
	D) Trabajo que pone en peligro la integridad física del trabajador o la de un compañero	183
6.	Límites en los controles	184
	a) Registros.....	184
	b) Cámaras de vigilancia	184
	c) Pruebas de alcohol y drogas	185
	d) Uso del correo electrónico.....	185
	e) Solicitud de datos personales	186
7.	Límites en el ejercicio del poder disciplinario.....	187
8.	Límites en el ejercicio del <i>ius variandi</i>	187

Capítulo X

OBLIGACIÓN DEL EMPLEADOR DE PREVENCIÓN DEL ACOSO Y LA VIOLENCIA EN EL TRABAJO 189

Introducción	189
1. Obligación de protección ante el daño en el ambiente de trabajo.....	189
2. Obligación de prevención del daño	191
3. Obligación de prevención de la violencia y el acoso en el trabajo.....	192
4. Límites de la obligación de prevención y protección ante el acoso y la violencia	193

Capítulo XI

RESPONSABILIDAD DEL EMPLEADOR 195

Planteo de la cuestión	195
1. Obligaciones del empleador en torno al ambiente de trabajo.....	195
2. Responsabilidad del empleador por incumplimiento de la obligación de prevención y protección ante el acoso y la violencia en el trabajo	196
3. Ámbitos de la responsabilidad patronal	198

Capítulo XII

OBLIGACIONES DEL TRABAJADOR Y AMBIENTE DE TRABAJO

199

Planteo del tema	199
1. Obligación de tratar con respeto al empleador, jefes y compañeros de trabajo.....	199
2. Vigencia de dicha obligación fuera del horario y del lugar de trabajo	200

Capítulo XIII

PROTECCIONES ANTE EL ACOSO Y LA VIOLENCIA EN EL TRABAJO

201

Introducción	201
A) En la empresa o entidad pública.....	201
B) En la vía administrativa ante el Ministerio de Trabajo y Seguridad Social	201
C) Vía judicial	202
a) Intimar el cumplimiento del contrato.....	202
b) Despido indirecto	203
c) Despido indirecto más una indemnización de daño moral	203
d) Renuncia motivada en el acoso laboral.....	203
e) Despido abusivo (o especialmente injustificado)	204
f) Reparación de daños y perjuicios	204
g) Nulidad del acto	204

Capítulo XIV

REPARACIÓN DEL DAÑO

205

Planteo del tema	205
1. Fundamento jurídico de la reparación del daño	205
2. Daños que se reparan.....	206
3. Accidente de trabajo.....	207

Capítulo XV

PREVENCIÓN DEL ACOSO Y LA VIOLENCIA EN EL TRABAJO

209

1. Necesidad de erradicar la violencia y el acoso en el trabajo	209
2. Medidas específicas de prevención de la violencia y el acoso.....	210
3. Causas del acoso y la violencia en el trabajo	211
4. Políticas de prevención.....	212
5. Políticas públicas.....	213
a) Ley de prevención del acoso y la violencia laboral.....	213
b) Actuación de los Ministerios de Trabajo y otros Ministerios...	214

6.	Políticas de las empresas	215
7.	Rol de los sindicatos	216
8.	Rol de la sociedad civil	216
9.	Papel de la jurisprudencia	217
10.	Instrumentos para la prevención del acoso y la violencia.....	217
	A) La ley	217
	B) Acuerdo Marco Europeo sobre Acoso y Violencia en el trabajo (2007)	218
	C) Convenio colectivo.....	219
	D) Protocolo de actuación ante la violencia y el acoso	219
	E) Reglamento interno	219
	F) Código de conducta	219
	a) Dirigido al personal de la empresa	219
	b) Dirigido a proveedores de la empresa (soft law)	220
11.	Educación. Formación. Capacitación	220
12.	Reflexión final respecto de la prevención del acoso y la violencia laboral.....	221

Capítulo XVI

ACOSO Y VIOLENCIA LABORAL EN LOS CÓDIGOS DE CONDUCTA DE LAS EMPRESAS 223

Introducción	223
1. Acoso y violencia en los códigos de conducta dirigidos al personal de la empresa	223
2. Obligaciones de prevención de la violencia laboral en los códigos de conducta	226
3. Eficacia jurídica de las cláusulas sobre acoso y violencia laboral contenidas en los códigos de conducta	227
4. Acoso y violencia en los códigos de conducta dirigidos a proveedores.....	228
5. Cambios en las relaciones en el interior de empresas y organizaciones....	229

Capítulo XVII

ENFOQUE DE GÉNERO 231

1. Abordaje de la cuestión de la violencia y el acoso en el trabajo con enfoque de género.....	231
2. Estereotipos de género	232
3. El estudio del Derecho con perspectiva de género.....	233
4. Prevención de la violencia y el acoso en el trabajo con enfoque de género	234
5. La jurisprudencia con enfoque de género en materia de violencia y acoso laboral	234

Capítulo XVIII

EL RECHAZO DE LA VIOLENCIA EN EL TRABAJO Y LOS CAMBIOS EN LOS COMPORTAMIENTOS HUMANOS

237

Introducción	237
1. El Derecho y la modificación de los comportamientos humanos	237
2. El rol de la ley en el combate de la violencia en el trabajo	239
3. El rol de la jurisprudencia en el combate de la violencia en el trabajo	242
4. La tutela judicial efectiva	243
5. Educación y formación	243
6. Cambio cultural. Derecho a trabajar en un ambiente libre de violencia y acoso	243

Capítulo XIX

EL CONVENIO INTERNACIONAL DEL TRABAJO NÚM. 190 Y LA RECOMENDACIÓN NÚM. 206 SOBRE VIOLENCIA Y ACOSO

245

1. La importancia del Convenio núm. 190	246
a) Constituye un firme rechazo de la violencia y el acoso en el mundo del trabajo	246
b) Reconoce el “derecho” de toda persona a un mundo del trabajo libre de violencia y acoso	247
c) Comprende a toda persona que trabaja, cualquiera sea su situación contractual	248
d) El enfoque debe tener en cuenta las consideraciones de género	248
2. Violencia y acoso. Concepto	248
2.1 La “expresión violencia y acoso”	249
a) Comportamientos y prácticas “inaceptables” (o de amenazas).....	250
b) Se manifiesten una sola vez o de manera repetida.....	250
c) Que tengan por objeto, causen o sean susceptibles de causar daño.....	251
2.2 Se debe definir la violencia y el acoso como conceptos separados..	252
2.3 La expresión “violencia y acoso por razón de género”.....	252
3. Ámbito de aplicación del Convenio núm. 190.....	253
a) Ámbito de aplicación subjetivo.....	253
b) Situaciones a las que se aplica este Convenio.....	254
4. Obligaciones del país que ratifique este convenio	256
a) La ley debe prohibir y definir la violencia y el acoso	257
b) Medidas para prevenir y eliminar la violencia y el acoso.....	257
c) Control de aplicación	258
d) Vías de defensa y reparación.....	258
e) Sensibilizar y formar	258
f) Métodos de aplicación del Convenio	259

5.	Obligaciones y responsabilidad del empleador.....	259
6.	Consideraciones de género.....	260
7.	La ley que deberá aprobar Uruguay	261
	a) Los conceptos de violencia y de acoso laboral.....	262
	b) El ámbito de aplicación de la ley.....	262
	c) La obligación de prevención	263
	d) La responsabilidad del empleador	263
	e) Las defensas y protecciones de las víctimas.....	263
	f) La reparación del daño	263
	g) La sanción a aplicar al sujeto que cometió el acto	263
8.	La Recomendación núm. 206 sobre violencia y acoso.....	263
	8.1 Consideraciones generales	264
	8.2 Principios fundamentales	264
	8.3 Protección y prevención.....	265
	8.4 Vías de recurso y reparación.....	266
	8.5 Orientación, formación, sensibilización.....	267
REFLEXIONES FINALES		269
BIBLIOGRAFÍA		273