

TABLA DE 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 mobbing y el acoso moral refieren al mismo fenómeno de violencia?.....	49

1.3 Acoso moral en el trabajo (mobbing). 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 ordenamiento 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	69
a) <i>Ius variandi</i> abusivo	69
b) Ejercicio del poder de dirección	70
c) Actos aislados de violencia	70
d) Otras situaciones.....	70
1.8.2 Jurisprudencia civil.....	71
1.8.3 Jurisprudencia del TCA	72
2. Prueba del acoso moral	73
3. Sujeto activo	74
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 responsabilidad del derecho civil.....	78
5.2 ¿La responsabilidad del empleador es objetiva?.....	79

5.3	Responsabilidad del empleador. Continuación	81
5.4	Exoneración de responsabilidad	84
6.	Responsabilidad del autor del acoso moral.....	84
7.	Responsabilidad en caso de tercerizaciones.....	85
8.	Protecciones ante el acoso moral en el trabajo	86
	A) Denuncia en la empresa o entidad pública	86
	B) Denuncia ante la IGTSS	87
	C) Acciones ante la Justicia	88
	a) Despido indirecto.....	88
	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.....	91
	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	95
	9.1.5 Despido indirecto y daño moral	96
	9.2 Daño material.....	96
	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>	97
10.	Acoso moral en el sector público.....	98
11.	Algunas conclusiones acerca del acoso moral en las relaciones de trabajo.....	99

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	119
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	122
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. Indemnización 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	144
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	149
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	153
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	181
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 la persona	181
B) Tareas de la categoría laboral.....	183
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.....	185
c) Pruebas de alcohol y drogas	185
d) Uso del correo electrónico	186
e) Solicitud de datos personales.....	186
7. Límites en el ejercicio del poder disciplinario.....	186
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).....	249
b) Se manifiesten una sola vez o de manera repetida.....	250

**UNIVERSIDAD DE LA REPUBLICA
FACULTAD DE DERECHO
BIBLIOTECA**

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	255
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.....	258
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	262
d) La responsabilidad del empleador.....	262
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	263
8.2 Principios fundamentales	264
8.3 Protección y prevención.....	265
8.4 Vías de recurso y reparación.....	266
8.5 Orientación, formación, sensibilización	266

REFLEXIONES FINALES 269

Bibliografía273