

El impacto de la solicitud de antecedentes penales en el mercado laboral

Un estudio comparativo entre Argentina y Chile

Por Agustín MOGNI y Leandro GASTÓN

I.- Introducción

En el presente estudio se pretenderá observar cuál es la razón principal de la solicitud de certificados de antecedentes penales (en adelante, “AP”) así como evidenciar en qué empleos son más requeridos para poder apreciar el estigma en el mercado laboral. A tales fines, se realizó una investigación empírica en Argentina y en Chile para poder comparar dicha petición y su repercusión en ambos Estados.

El estudio de los AP se ha ido incrementado en los últimos quince años dada la presunción de que acarrear consecuencias colaterales negativas más allá de las impuestas en la condena.¹ Estos efectos invisibilizados son cada vez más dirimentes para gozar de derechos básicos vinculados directamente con el desarrollo del bienestar de una persona.² Por ende, tal como demuestran distintas investigaciones internacionales llevadas a cabo en el área, las consecuencias desfavorables de los AP han ido en aumento.³ A pesar de ello, se desconoce la magnitud del impacto en Latinoamérica por la escasez de estudios empíricos en sobre la temática en la región.⁴

La génesis del estudio sobre los efectos negativos de los AP radica en los países anglosajones, donde el impacto de haber sido condenado en un proceso penal tiene consecuencias ineludibles en el mercado laboral. En Estados Unidos existen más de 50.000 restricciones legales relacionadas con la temática y alrededor del 80% de ellas están relacionadas con la imposibilidad de ejercer una profesión.⁵ Se ha constatado que los AP también se piden en empleos en los que ninguna ley lo exige.⁶ En Reino Unido

¹Herzog-Evans, M. “Judicial rehabilitation in France: Helpingwiththedesistingprocess and acknowledgingachieveddesistance”*EuropeanJournal of Probation*, 3(1), 2011, pp. 4-19.

²LARRAURI, E.; JACOBS, J.B.“Reinserción laboral y antecedentes penales”,*Revista Electrónica de Ciencia Penal y Criminología*,13(9), 2011, pp. 1-25.

³Pinard, M. “Collateralconsequences of criminal convictions: Confrontingissues of race and dignity”, *NYUL Rev.*, 85, 2010, pp. 457; Rovira i Sopeña, M. “*Antecedentes penales y mercado laboral*” Repositorio Tesis doctoral, UniversitatPompeuFabra, 2016.

⁴Carnevale, C. A. “Antecedentes penales y reinserción laboral en América Latina”, *InDret*, (3), 2016.; Gastón, L. “Antecedentes penales en el mercado laboral argentino”, *InDret*, (1), 2019.

⁵Bonner, M. “Consideration of Criminal Records forEmployment” *The American Bar Association. Criminal JusticeSection. Newsletter*, 22(2), 2014, pp. 1-10.

⁶Pager, D. “The use of fieldexperimentsforstudies of employmentdiscrimination: Contributions, critiques, and directionsforthefuture” *TheAnnals of the American Academy of Political and Social Science*, 609(1), 2007, pp. 104-133; Stoll, M. A., &Bushway, S. D. “Theeffect of criminal backgroundchecksonhiring ex-offenders” *Criminology&PublicPolicy*, 7(3), 2008, pp. 371-404.

los empresarios pueden solicitar el certificado de AP en un amplio número de casos.⁷ Este paradigma se encuentra presente también en los diferentes países de Europa continental en los cuales los certificados se requieren sólo en aquellos casos en que alguna ley lo exige.⁸ En España, que posee una tradición similar a la de los países latinoamericanos bajo estudio, la expedición del certificado de AP por motivos laborales no es excepcional y la investigación empírica señala que el 31% de las peticiones están relacionadas con el empleo.⁹

En relación con Argentina y Chile, es oportuno puntualizar que en ambos Estados los registros no son públicos y solo se expiden a petición judicial por la autoridad correspondiente o de modo personal a pedido del interesado.

A continuación se detallará brevemente la metodología utilizada para la realización de la presente investigación para luego analizar los resultados obtenidos. A modo de adelanto, en Argentina y en Chile se ha podido observar que el pedido de antecedentes penales por motivos laborales es habitual, extendiendo las consecuencias colaterales de la pena en estos contextos. En ese marco, se puede sostener que se observa en Chile una mayor estigmatización por AP en función de la naturaleza de los trabajos para los cuales se solicita el certificado.

II.- Metodología

II.a. Objetivos

El objetivo central de este estudio es conocer en qué medida se solicita el certificado de antecedentes penales en Argentina y en Chile para ser presentado en el mercado laboral y en qué empleos tienen mayor incidencia estos certificados. Para afrontar dicho objetivo se responderá a las siguientes preguntas de investigación: I) ¿En qué medida de los AP solicitados la motivación central radica en el mercado laboral? II) ¿Para qué trabajos se solicita el certificado de antecedentes penales?

II.b. Explicación y justificación del método

⁷Thomas, T., &Hebenton, B. (2013). "Dilemmas and consequences of prior criminal record: a criminologicalperspectivefromEngland and Wales". *Criminal JusticeStudies*, 26(2), 2013, pp. 228-242;

⁸Backman, C. "Mandatory criminal record checks in Sweden: Scandals and functioncreep". *Surveillance&Society*, 10(3/4), 2012, pp. 276-291.

⁹Rovira i Sopeña, M. "*Antecedentes penales y mercado laboral*" Repositorio Tesis doctoral, UniversitatPompeuFabra, 2016.

Se da respuestas a las preguntas de investigación a través del análisis descriptivo de dos fuentes de datos: a) Datos oficiales sobre la expedición de certificados de antecedentes penales en Argentina entre 2012 y 2018 y Chile entre 2010 y 2018; b) Encuesta a personas que solicitaron el certificado de Antecedentes Penales en Argentina (n=166) y Chile (n=204) en octubre de 2019.

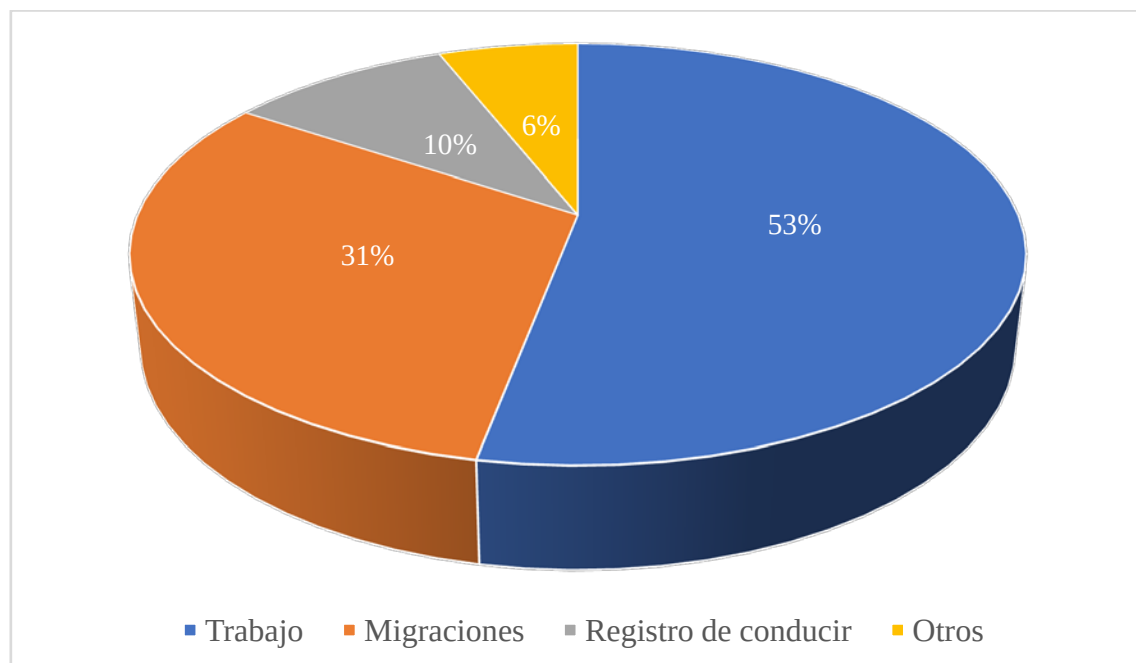
Si bien el número goza de una representatividad limitada, a los fines del presente estudio permite explorar el fenómeno de los AP en el mercado laboral. Las encuestas fueron realizadas durante varios días a lo largo del mes de octubre de 2019 en las sedes de los diferentes registros públicos que emiten el certificado correspondiente ubicados en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires en Argentina y en Santiago de Chile. El instrumento utilizado fue delineado y testeado metodológicamente para disminuir al máximo las posibilidades de error y garantizar la calidad estadística de los datos recabados.

III.- Resultados

III. a. Motivos por los que se solicitan los AP

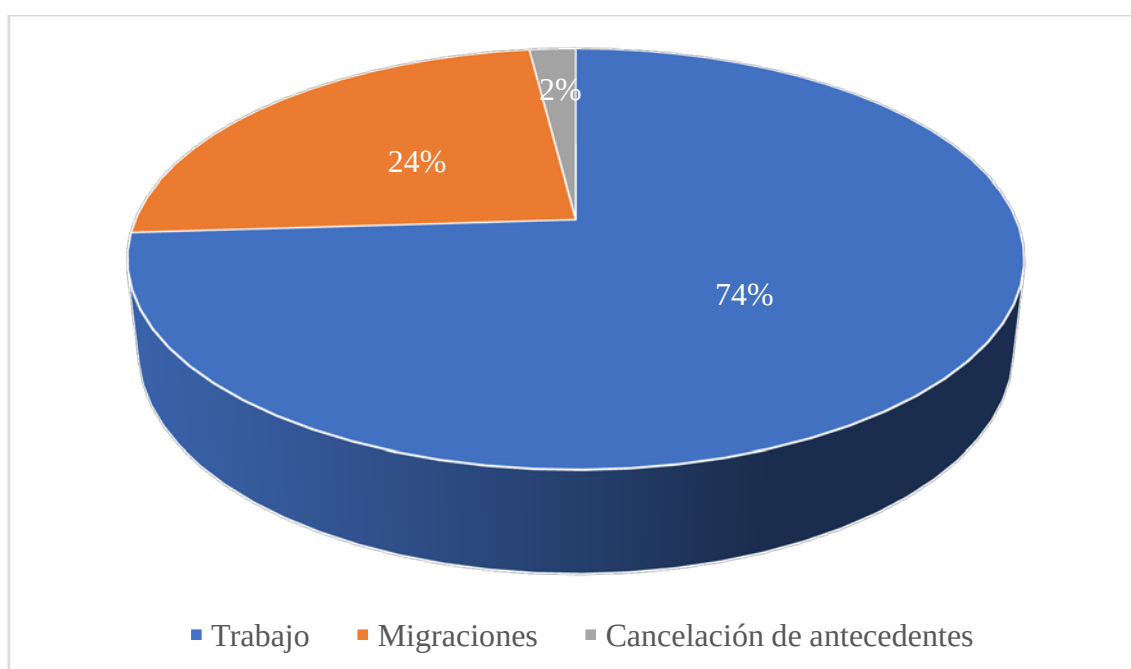
En primer lugar, se mostrarán los resultados obtenidos, tanto en Argentina como en Chile, en relación con la medida en que se solicita el CAP por motivos laborales para luego realizar el análisis comparativo correspondiente.

Gráfico Nro. 1: Motivo de solicitud de AP en Argentina (Octubre 2019)



El Gráfico Nro. 1 muestra que en Argentina, el 53% de las personas que solicitaron el certificado de AP lo hicieron por motivos laboral. A su vez, el 10% lo solicitó para realizar el trámite del registro de conducir profesional, lo que tiene incidencia en las posibilidades laborales de las personas. Así, si sumamos ambos porcentajes, el 63% solicitó el certificado -directa o indirectamente- por motivos laborales. Esta proporción es nueve puntos menor a la obtenida en Chile (74%) en este estudio y significativamente superior a la observada en España.¹⁰

Gráfico Nro. 2: Motivos de solicitud de AP en Chile (Octubre 2019)



El Gráfico Nro. 2 muestra los motivos por lo que por particulares fueron a solicitar el certificado de antecedentes penales. Así, se observa que el 74% de las personas que solicitaron el certificado de AP en el Registro Civil de Santiago lo hicieron por motivos laborales. La muestra, si bien es exploratoria, sugiere que una parte muy importante de los certificados expedidos a petición de particulares están relacionados con la obtención de algún empleo en Chile . Si tenemos en cuenta los resultados obtenidos en España,¹¹ podemos decir que una condena penal en Chile puede comportar consecuencias negativas significativamente más importantes que en dicho país.

¹⁰Rovira i Sopena, M. “Antecedentes penales y mercado laboral” Repositorio Tesis doctoral, Universitat Pompeu Fabra, 2016.

¹¹*Ibidem*

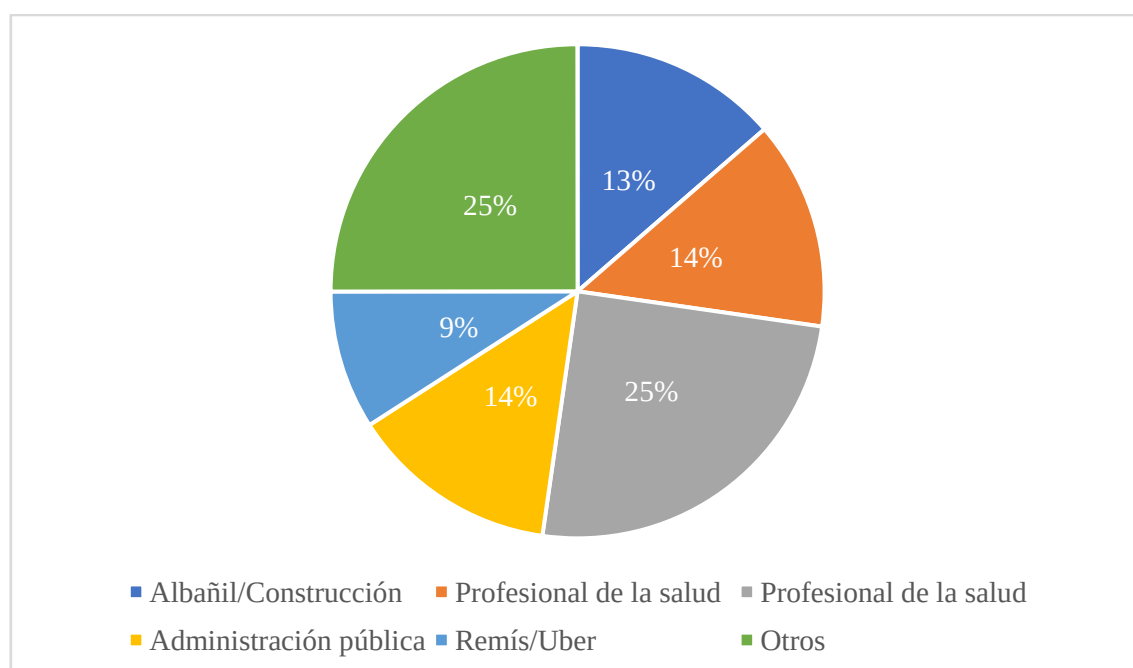
III.b. Trabajos para los que se solicitan los antecedentes penales

En este punto se mostrará para qué trabajos se piden los antecedentes penales en base a los resultados obtenidos en la encuesta realizada.

Los resultados obtenidos en Argentina, nos permiten observar que el pedido de antecedentes penales en el mercado laboral alcanza distintos sectores. El 28% representa a puestos relacionados a la administración pública (14%) y a profesionales de la salud (14%), donde existe normativa que exige la presentación del CAP. Otro 14% representa el pedido realizado para puestos a ocupar por distintos profesionales.

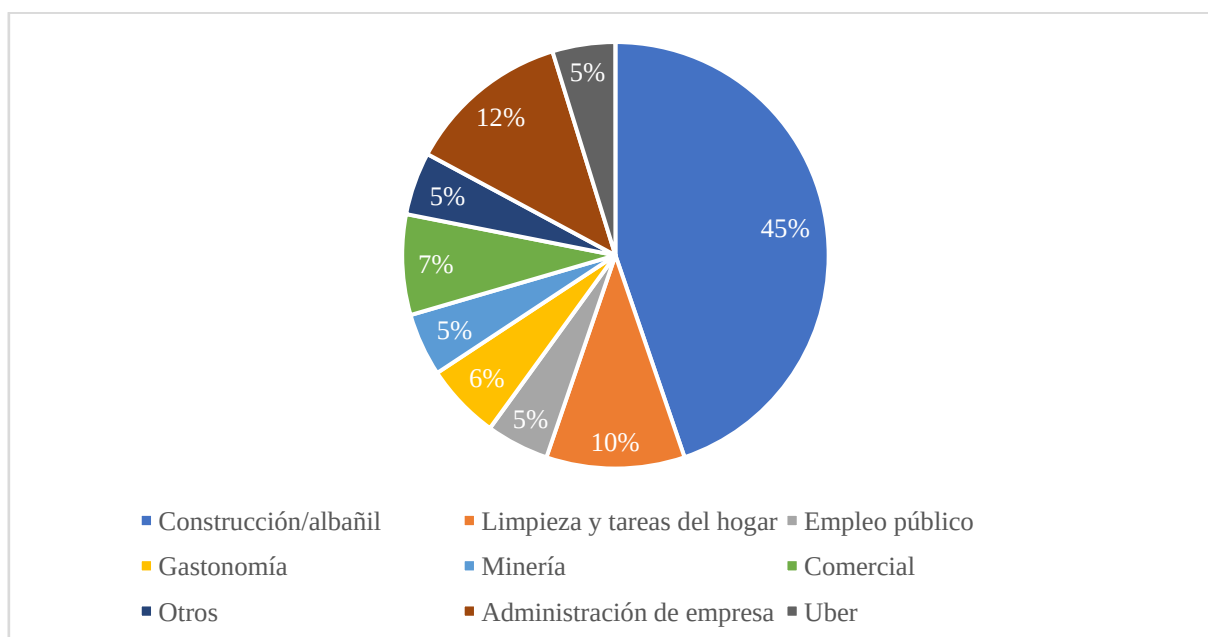
Sin embargo, el resto de las peticiones, indica que los empleadores exigen el CAP aun para puestos que la ley no lo establece como requisito.

Gráfico Nro. 3: Desagregado por trabajo, certificados de AP en Argentina (Octubre 2019)



En Chile, los resultados muestran que la mayor parte de CAP solicitados por motivos laborales se expide para empleos relacionados con puestos predominantemente físicos en el sector de la construcción (47%). Sin embargo, no existe regulación que exija ese requisito para poder acceder a este tipo de puestos. De esta manera, queda en manos del empleador la aplicación de una “pena invisible” que debe sumarse a la ya cumplida por la persona.

Gráfico Nro. 4: Desagregado por trabajo, certificados de AP en Chile (Octubre 2019)



A su vez, es posible afirmar que aún con oscilaciones ha aumentado considerablemente la expedición de certificados de AP desde 2010 a 2018.¹² Aunque estos datos no nos permiten conocer los motivos por lo que fueron emitidos, si los yuxtaponemos con la encuesta realizada, podemos obtener un diagnóstico sobre la dimensión y los tipos de trabajo que se exige el certificado.

IV.- Conclusiones

En conclusión, los resultados obtenidos permiten aseverar la presencia del estigma de los antecedentes penales en el mercado laboral tanto en Chile como en Argentina. Esto presenta como agravante que en los últimos años la emisión de certificados ha aumentado en ambos países.

A través del estudio realizado es posible apreciar que en Chile la mayoría de solicitudes se hacen para trabajos en el sector de la construcción, el cual no tiene un requisito legal que así lo exija. Mientras que en Argentina la orientación laboral para lo cual se exige el certificado tendría una mayor calificación y las motivaciones estarían en un sustento legal; sin perjuicio de lo cual se solicita en elevado número los AP para trabajos que no poseen un requisito impuesto por ley. Así, queda en manos del empresario la aplicación

¹²Rovira, M., "Are criminal background checks growing worldwide?", 2019, [En prensa]

de una nueva pena que debe cumplir el sujeto luego de cumplida la condena impuesta judicialmente. Esta diferencia en la naturaleza de las solicitudes de trabajo entre ambos Estados podría explicarse a través de una mayor informalidad en sectores laborales de menor calificación como lo son la construcción o las tareas de limpieza más que una menor estigmatización hacia estos trabajos por parte de quienes emplean en Argentina. Además, en Argentina no existe un sector donde se concentre el pedido de AP, sino que está disperso en distintos puestos laborales, lo que sugiere que la problemática es transversal en el mercado laboral.

Este paradigma en el cual la estigmatización laboral a quienes cuentan con AP parecería ser propio de la región que mantiene elevados puntos porcentuales en comparación con países como España. Esto permite suponer que las consecuencias colaterales de la sentencia pueden ser más intensas en Argentina y Chile, por lo que deben pensarse mecanismos de transparencia que permitan mensurar estos efectos de la pena al momento de ser impuestas en una sentencia judicial, así como, de evitar que sea posible solicitar el certificado en determinados empleos en los que no se relacione con la actividad.