

Derechos fundamentales de la persona del trabajador

Editor: Juan Pablo Severin Concha

Editorial Tirant lo Blanch /2021

www.librotecnia.cl

ÍNDICE

PRESENTACIÓN	21
--------------------	----

JUAN PABLO SEVERIN CONCHA

1. EL IMPACTO DE LA DIGITALIZACIÓN SOBRE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES LABORALES. UNA VISIÓN DESDE EL ORDENAMIENTO EUROPEO Y ESPAÑOL

JESÚS CRUZ VILLALÓN

1.1. LA IRRUPCIÓN TRANSVERSAL DE LA DIGITALIZACIÓN.....	23
1.2. LA FORTALEZA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES COMO INSTRUMENTO DE TUTELA LABORAL.....	26
1.3. LA TUTELA DEL TRABAJO AUTÓNOMO COMO PRIMER RETO DEL PROCESO DE DIGITALIZACIÓN.....	29
1.4. LOS DERECHOS FUNDAMENTALES DEL EMPLEADOR COMO DESAFÍO EN EL ESPACIO DE LA DIGITALIZACIÓN	34
1.5. LAS INCERTIDUMBRES DEL REFERENTE NORMATIVO EN EL ÁMBITO TERRITORIAL.....	41
1.6. EL ESPACIO OTORGADO A LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA EN EL MARCO DE LA DIGITALIZACIÓN.....	43
1.7. LA EMERGENCIA DE LA PUJANZA DE NUEVOS DERECHOS FUNDAMENTALES: LA PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES EN LA ERA DE LA DIGITALIZACIÓN	49

2. PERSPECTIVAS LATINOAMERICANAS SOBRE LA TUTELA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES DE LOS TRABAJADORES

CÉSAR ARESE

2.1. LA RELACIÓN SIMBIÓTICA ENTRE DERECHO DEL TRABAJO Y DERECHOS FUNDAMENTALES.....	55
---	----

2.2. DEFINICIÓN Y ALCANCES DEL <i>JUS COGENS</i> LABORAL.....	58
2.3. TITULARIDAD DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES Y SU EJERCICIO COLECTIVO.....	61
2.4. EXPANSIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN EL ÁMBITO INTERAMERICANO.....	63
2.5. LA JURISPRUDENCIA DE LA CIDH EN DERECHOS LABORALES ESPECÍFICOS.....	66
2.6. EL IMPACTO DEL CONVENIO 190 DE LA OIT SOBRE VIOLENCIA Y ACOSO LABORAL.....	68
2.7. EN SUMA.....	70
BIBLIOGRAFÍA.....	70

3. DERECHOS FUNDAMENTALES DEL TRABAJADOR. BREVES NOTAS SOBRE EL SISTEMA DE TUICIÓN

CÉSAR AUGUSTO CARBALLO MENA

3.1. LOS DERECHOS FUNDAMENTALES Y EL BLOQUE CONSTITUCIONAL. INDISPONIBILIDAD LEGISLATIVA Y TUTELA JURISDICCIONAL REFORZADA .	75
3.2. LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN LA RELACIÓN DE TRABAJO	80
3.3. SISTEMA DE TUICIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN LA ESFERA DEL VÍNCULO LABORAL.....	85
3.4. CONCLUSIÓN.....	91
BIBLIOGRAFÍA.....	91

4. LA TUTELA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES INESPECÍFICOS EN AMÉRICA LATINA

ANDREA RODRÍGUEZ YABEN

4.1. LA CONSTITUCIONALIZACIÓN DEL DERECHO DEL TRABAJO COMO PUNTO DE PARTIDA.....	95
--	----

4.2. RECONOCIMIENTO DE LA EFICACIA HORIZONTAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN EL ÁMBITO LABORAL	99
4.3. MODELOS DE TUTELA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES INESPECÍFICOS DEL TRABAJADOR	104
4.3.1. Protección autónoma: la acción colectiva	105
4.3.2. Protección heterónoma: la vía jurisdiccional	107
4.4. HACIA UNA TUTELA JURISDICCIONAL EFECTIVA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES	113
4.5. REFLEXIONES FINALES	116
BIBLIOGRAFÍA	118

5. PRIVACIDAD Y AVANCES TECNOLÓGICOS: NUEVOS DESAFÍOS

CATERINA GUIDI MOGGIA

5.1. ¿QUÉ DEBEMOS ENTENDER POR PRIVACIDAD? ALGUNAS NOCIONES Y DISTINCIONES PRELIMINARES Y FUNDAMENTALES	123
5.2. PRIVACIDAD Y EXIGENCIA DE EXÁMENES PREOCUPACIONALES Y OCUPACIONALES	128
5.3. PRIVACIDAD, NUEVAS TECNOLOGÍAS Y CIBERSUBORDINACIÓN, TELESUBORDINACIÓN O VIDEOVIGILANCIA	133
5.3.1. Algunas referencias a la protección de datos personales	136
5.3.2. Uso del correo electrónico corporativo	138
5.3.3. Redes sociales y privacidad	143
5.3.4. Derecho a la desconexión digital o tecnológica	150
5.4. ALGUNAS REFLEXIONES FINALES	154
BIBLIOGRAFÍA	155

6. TRANSPARENCIA Y PRIVACIDAD. LOS LÍMITES A LAS MEDIDAS DE CONTROL DEL EMPLEADOR

ÁLVARO FLORES MONARDES

6.1. “SE INVADIR LA PRIVACIDAD A AMBOS EXTREMOS DE LA LÍNEA”.....	162
6.2. EL EMPLEADOR NO TIENE HABILITACIÓN NORMATIVA PARA INVADIR LA PRIVACIDAD DE LOS TRABAJADORES, BAJO NINGUNA CIRCUNSTANCIA.	164
6.3. DEBATES PROCESALES ETÉREOS.....	167
BIBLIOGRAFÍA.....	168

7. EL DERECHO A LA PRIVACIDAD DEL TRABAJADOR EN LA FASE DE ACCESO AL EMPLEO

JOSE FRANCISCO CASTRO

7.1. EL DERECHO A LA PRIVACIDAD DEL TRABAJADOR COMO LÍMITE AL PODER DE DIRECCIÓN EMPRESARIAL	169
7.2. RECONOCIMIENTO DEL DERECHO A LA PRIVACIDAD DEL TRABAJADOR EN LA LEGISLACIÓN LABORAL CHILENA.....	171
7.3. EL DERECHO A LA PRIVACIDAD DEL TRABAJADOR EN LA FASE DE ACCESO AL EMPLEO O ETAPA PREOCUPACIONAL	174
7.3.1. Derecho a la privacidad del trabajador postulante y prohibición de la discriminación en materia laboral.....	176
7.3.2. Casos específicos de prohibición legal de realizar indagaciones en aspectos íntimos o privados del trabajador postulante.....	178
7.3.3. Acción de tutela y vulneración de la privacidad del trabajador en la fase de acceso al empleo.....	181
BIBLIOGRAFÍA.....	183

8. HACIA UN NUEVO CONCEPTO DE FISCALIZACIÓN SUPERIOR INMEDIATA. TECNOLOGÍA Y CONTROL A PROPOSITO DEL DERECHO A LA INTIMIDAD

FRANCISCO NEIRA REYES

8.1. INTRODUCCIÓN.....	185
8.2. LA TECNOLOGÍA Y SU IMPACTO EN LAS RELACIONES LABORALES.....	186
8.3. EL FUNDAMENTO DE LA JORNADA DE TRABAJO, SU EXENCIÓN Y LA NECESIDAD DE REVISIÓN DEL CONCEPTO FISCALIZACIÓN SUPERIOR INMEDIATA	188
8.3.1. Fundamento de la jornada de trabajo.....	188
8.3.2. La exclusión del límite de jornada.....	189
8.3.3. La fiscalización superior inmediata como determinante de la exención de jornada y su configuración en la doctrina administrativa	190
8.3.4. La fiscalización superior inmediata como “posibilidad” de control	191
8.3.5. El resguardo de la salud de los trabajadores como deber empresarial y el carácter indisponible de la jornada de trabajo.....	194
8.4. EL CONTROL EMPRESARIAL Y LA IMPORTANCIA DEL DERECHO A LA INTIMIDAD COMO LÍMITE.....	196
8.5. CONCLUSIONES.....	200
BIBLIOGRAFÍA.....	201

9. PROTECCIÓN DE LA VIDA PRIVADA DE LA DEMANDANTE EN EL JUICIO POR ACOSO SEXUAL: ORIENTACIONES DESDE EL DERECHO DE LOS ESTADOS UNIDOS

JORGE MARTÍNEZ RIVERA

9.1. INTRODUCCIÓN.....	205
9.2. ORÍGENES DEL ACOSO SEXUAL EN EL TRABAJO.....	208
9.3. LA EMANCIPACIÓN DEL ACOSO SEXUAL COMO ILÍCITO LABORAL	211
9.4. VIDA PRIVADA Y RELEVANCIA DE LA PRUEBA EN EL ACOSO SEXUAL.....	214
9.5. ¿ELLA PROVOCÓ SU ACOSO?.....	217

9.6. CONCLUSIÓN.....	219
BIBLIOGRAFÍA.....	220

**10. REVISIÓN DE CORREOS ELECTRÓNICOS POR PARTE DEL
EMPLEADOR. ANÁLISIS CRÍTICO DE LA JURISPRUDENCIA
ADMINISTRATIVA SOBRE LA MATERIA**

ALFREDO SIERRA HERRERO

10.1. INTRODUCCIÓN.....	223
10.2. CORREOS CORPORATIVOS <i>VERSUS</i> CORREOS PARTICULARES.....	223
10.3. CRITERIO JUDICIAL.....	224
10.3.1. Corte de Apelaciones de Santiago de 8 de junio de 2016, Rol 547-2016.....	225
10.3.2. Corte de Apelaciones de Santiago 9 de febrero de 2018, Rol 2134-2017.....	226
10.4. CRITERIO DE LA DIRECCIÓN DEL TRABAJO.....	227
10.5. ANÁLISIS SOBRE EL CRITERIO ADMINISTRATIVO.....	228
10.5.1. Derecho a la privacidad: inviolabilidad de comunicaciones y privacidad social.....	229
10.5.2. Sobre el control de correos electrónicos enviados.....	232
BIBLIOGRAFÍA.....	236

**11. ¿SE PUEDEN REVISAR LOS CORREOS ELECTRÓNICOS DE LAS
Y LOS TRABAJADORES? ANÁLISIS DEL CASO CADEM**

LEONARDO FABIÁN TORRES MARDONES

11.1. INTRODUCCIÓN.....	237
11.2. EL CASO CADEM.....	238
11.3. REVISIÓN DEL CORREO ELECTRÓNICO.....	240
11.4. INVOLABILIDAD DE LAS COMUNICACIONES ¿REGLA O PRINCIPIO?	241

11.5. CRÍTICA DE LA SENTENCIA.....	243
11.6. CONCLUSIONES.....	246
BIBLIOGRAFÍA.....	247

12. TUTELA DEL DERECHO A LA HONRA DE LOS TRABAJADORES

JUAN PABLO SEVERIN CONCHA

12.1. LA PROTECCIÓN DE LA HONRA COMO UN DERECHO FUNDAMENTAL.....	249
12.2. CONSIDERACIONES SOBRE LA TUTELA PENAL Y CIVIL DEL DERECHO A LA HONRA.....	255
12.3. EL DERECHO A LA HONRA DE LA PERSONA DEL TRABAJADOR.....	259
12.3.1. Atentados a la honra del trabajador durante la vigencia del contrato de trabajo.....	261
12.3.2. Vulneración del honor con ocasión del despido.....	265
12.3.2.1. Eventual atentado a la honra en la carta mediante la cual el empleador comunica al trabajador el despido o en la difusión de dicha comunicación..	265
12.3.2.2. Vulneración a la honra con ocasión de despido por conductas anteriores, coetáneas o posteriores al mismo	269
12.3.3. Régimen indemnizatorio frente a la vulneración del derecho a la honra.....	272
BIBLIOGRAFÍA.....	274

13. EL CONTENIDO NORMATIVO DEL DERECHO A LA HONRA Y SU PROYECCIÓN LABORAL: LA TIPIFICACIÓN IUSFUNDAMENTAL Y LA APLICACIÓN EN SEDE JURISDICCIONAL LABORAL

ÁLVARO DOMÍNGUEZ MONTOYA
PATRICIO MELLA CABRERA
RODOLFO WALTER DÍAZ

13.1. ANTECEDENTES	277
--------------------------	-----

13.2. EL DERECHO A LA HONRA: OBSERVACIONES DESDE EL DERECHO CONSTITUCIONAL.....	278
13.3. LA HONRA Y SU DIMENSIÓN LABORAL.....	283
13.3.1. La dimensión interna y externa: el debate laboral.....	283
13.3.2. ¿Derecho autónomo o dependiente de otros derechos?.....	285
13.3.3. La vulneración a la honra y su oportunidad.....	287
13.4. CONCLUSIONES.....	292
BIBLIOGRAFÍA.....	293

**14. RECONOCIMIENTO CONSTITUCIONAL A LA PROTECCIÓN
DE DATOS PERSONALES DE LOS TRABAJADORES.
OPORTUNIDAD PARA UN PROBLEMA NO ATENDIDO**

ALEJANDRO DURÁN ROUBILLARD

14.1. INTRODUCCIÓN.....	297
14.2. DERECHO FUNDAMENTAL A LA PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES.....	298
14.3. RAZONES DE UN PROBLEMA MAL ENTENDIDO Y NO ATENDIDO.....	302
14.4. PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES EN LA LEY N°19.628.....	306
14.5. TRATAMIENTO DE DATOS EN LAS RELACIONES LABORALES.....	314
14.6. CADUCIDAD Y CANCELACIÓN DE DATOS DE LOS TRABAJADORES.....	324
14.7. CONCLUSIONES.....	327
BIBLIOGRAFÍA.....	329

**15. LA RESPONSABILIDAD DEL EMPLEADOR COMO TITULAR
DE DATOS PERSONALES DE SUS TRABAJADORES**

LORENA DONOSO ABARCA

15.1. SUMARIO.....	335
--------------------	-----

15.2. LA VIDA LABORAL Y LA PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES.....	336
15.3. LOS DATOS PERSONALES Y SU TITULAR.....	337
15.4. CLASIFICACIÓN DE LOS DATOS PERSONALES.....	337
15.5. ÁMBITO DE APLICACIÓN DE LA PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES	338
15.6. PRINCIPIOS DE PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES Y SU APLICACIÓN A LA RELACIÓN LABORAL.....	339
15.7. CONCLUSIONES.....	345

16. EL USO DE TOMA DE DECISIONES AUTOMATIZADAS PARA LA SELECCIÓN DE PERSONAL

PABLO VIOLLIER Y PATRICIO VELASCO

16.1. INTRODUCCIÓN.....	347
16.2. SOBRE LA TOMA DE DECISIONES ALGORÍTMICAS.....	348
16.3. DESAFÍOS DE LA TOMA AUTOMATIZADA DE DECISIONES.....	349
16.4. EL DERECHO LABORAL ANTE LAS NUEVAS TECNOLOGÍAS: EL CASO DE AIRA.....	351
16.5. POSIBLES SOLUCIONES.....	353
16.5.1. Transparencia algorítmica.....	353
16.5.2. Derecho a una explicación.....	355
16.5.3. Deberes de optimización.....	357
16.6. CONCLUSIÓN.....	359
BIBLIOGRAFÍA.....	359

17. LA TRANSPARENCIA DE REMUNERACIONES COMO MECANISMO PARA DISMINUIR LA BRECHA SALARIAL POR MOTIVOS DE GÉNERO Y SU EVENTUAL COLISIÓN CON EL DERECHO DE LOS TRABAJADORES A LA PROTECCIÓN DE SUS DATOS

NATALIA MÁRQUEZ VENEGAS

17.1. INTRODUCCIÓN.....	363
17.2. LA CONFIGURACIÓN DE LAS GARANTÍAS CONSTITUCIONALES, COMO LA PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES, Y LA CIUDADANÍA EN LA EMPRESA	366
17.3. LA PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES COMO PARTE DEL DERECHO A LA INTIMIDAD Y LA TRANSPARENCIA DE REMUNERACIONES.....	367
17.4. LA IGUALDAD DE REMUNERACIONES ENTRE HOMBRES Y MUJERES COMO LIMITACIÓN A LA GARANTÍA DE PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES	369
17.5. CONCLUSIÓN.....	373
BIBLIOGRAFÍA.....	375

18. DELIMITACIÓN DEL CONTENIDO ESENCIAL Y EVOLUCIÓN DEL DERECHO A LA PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES EN LA DOCTRINA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL ESPAÑOL EN EL CONTEXTO DE LA VIDEOVIGILANCIA LABORAL

SEBASTIÁN HENRÍQUEZ TILLERÍA

18.1. PLANTEAMIENTO	377
18.2. DELIMITACIÓN DEL CONTENIDO ESENCIAL DE LOS DERECHOS A LA INTIMIDAD, PROPIA IMAGEN Y PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES EN EL DEBATE CONSTITUCIONAL ESPAÑOL	378
18.3. EVOLUCIÓN DE LA DOCTRINA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL ESPAÑOL EN CUANTO AL DEBER DE INFORMACIÓN PREVIA EN MATERIA DE VIDEOVIGILANCIA LABORAL ¿FLEXIBILIDAD O RIGIDEZ?	381
18.4. CONCLUSIONES.....	387
BIBLIOGRAFÍA.....	389

19. DISCRIMINACIÓN DE LA MUJER EN EL ACTUAL SISTEMA DE FONDO DE PENSIONES EN CHILE

YENNY PINTO SARMIENTO

19.1. ASPECTOS GENERALES: PRINCIPIO DE IGUALDAD Y NO DISCRIMINACIÓN FRENTE AL DERECHO DEL TRABAJO Y LA SEGURIDAD SOCIAL.....	391
19.1.1. Sistema de Seguridad Social y principio de igualdad.....	391
19.1.2. Concepto de discriminación para estos efectos.....	393
19.1.3. Regulación internacional de los principios de la Seguridad Social y no discriminación	395
19.2. DISCRIMINACIÓN POR GÉNERO Y SEGURIDAD SOCIAL	396
19.3. EL SISTEMA DE PENSIONES EN CHILE	398
19.4. LA DISCRIMINACIÓN EN MATERIA DE PENSIONES	400
BIBLIOGRAFÍA.....	403

www.librotecna.cl