

Índice

PREFACIO.....	19
RAÚL FERNÁNDEZ TOLEDO	
ABREVIATURAS.....	21
INTRODUCCIÓN.....	25
CAPÍTULO I: DEFINICIÓN DE LOS RECONOCIMIENTOS MÉDICOS EN EL TRABAJO	41
1. Definición de los reconocimientos médicos en el trabajo	41
2. Importancia de la definición de reconocimientos médicos en el empleo.....	46
2.1. Determinación de la legislación aplicable	46
2.2. Límites de los reconocimientos médicos	48
3. Tipos de exámenes médicos en el empleo	51
3.1. Test de alcohol en el trabajo	53
3.1.1. Principales test de alcohol	54
3.1.2. Regulación específica de los test de alcohol en el trabajo... 58	
3.2. Test de drogas en el trabajo	72
3.3. Test genéticos en el trabajo.....	75
3.4. Dispositivos de detección de mentiras. Discusión	77
3.5. Test psicológicos	82
3.5.1. Test de habilidad	83
3.5.2. Test de personalidad	84
3.5.3. Determinación de los test psicológicos como reconocimientos médicos.....	87
3.6. Los test físicos como exámenes médicos. Discusión	97
3.6.1. Tipos de test físicos.....	98
3.7. Los exámenes médicos para determinar contagio con virus. Caso del covid-19.....	104
4. Las preguntas sobre la salud como reconocimientos médicos	109
5. Los reconocimientos médicos y la vacunación contra virus en el trabajo...119	
6. Los reconocimientos médicos, dispositivos portátiles, aplicaciones e inteligencia artificial.....	127

CAPÍTULO II: FUNDAMENTO JURÍDICO DE LOS RECONOCIMIENTOS MÉDICOS EN EL TRABAJO	131
1. Generalidades	132
2. La normativa estatal como mandato imperativo de los reconocimientos médicos laborales	132
2.1. La normativa estatal como mandato imperativo de los reconocimientos médicos laborales en Estados Unidos	133
2.2. La normativa estatal como mandato imperativo de los reconocimientos médicos laborales en Australia	139
2.3. La normativa estatal como mandato imperativo de los reconocimientos médicos laborales en España	142
2.3.1. Supuestos legales de reconocimientos médicos obligatorios ..	145
2.3.2. Supuestos reglamentarios de reconocimientos médicos obligatorios	147
3. El deber de seguridad del empleador como fundamento de los reconocimientos médicos	158
3.1. El deber de seguridad del empleador como fundamento de los reconocimientos médicos en Estados Unidos	159
3.2. La obligación de seguridad del empleador como fundamento de los reconocimientos médicos en Australia	162
3.2.1. El deber de seguridad del ilícito por negligencia y como deber implícito del contrato de trabajo	163
3.2.2. La obligación de seguridad del empleador como deber estatutario	164
3.3. El deber de seguridad del empleador como fundamento de los reconocimientos médicos en España	170
4. El deber de seguridad del trabajador	173
4.1. El deber de seguridad del trabajador en Estados Unidos	173
4.2. El deber de seguridad del trabajador en Australia	174
4.3. El deber de seguridad del trabajador en España	176
5. El poder de dirección del empleador	180
5.1. El poder de dirección del empleador como fundamento de los reconocimientos médicos en Estados Unidos	180
5.2. El poder de dirección del empleador como fundamento de los reconocimientos médicos en Australia	183
5.3. El poder de dirección del empleador como fundamento de los reconocimientos médicos en España	187
6. La función del contrato individual de trabajo	194
6.1. La función del contrato individual de trabajo en Estados Unidos	194
6.2. La función del contrato individual de trabajo en Australia	195

6.3. La función del contrato individual de trabajo en España.....	197
7. La función de la negociación colectiva en los reconocimientos médicos en el trabajo	198
7.1. La función de la negociación colectiva en relación con los reconocimientos médicos en Estados Unidos.....	198
7.2. La función de la negociación colectiva en relación con los reconocimientos médicos en Australia	204
7.3. La función de la negociación colectiva en relación con los reconocimientos médicos en España.....	206
CAPÍTULO III: FUNCIONES LEGÍTIMAS DE LOS RECONOCIMIENTOS MÉDICOS EN EL TRABAJO.....	213
1. Funciones legítimas de los reconocimientos médicos en el empleo. Generalidades	214
2. Determinación de los requerimientos psicofísicos inherentes al puesto de trabajo	216
2.1. Determinación de los requerimientos psicofísicos inherentes al puesto de trabajo en Estados Unidos.....	217
2.1.1. Determinación de la aptitud física y/o psicológica para ejecutar las labores inherentes al cargo.....	218
2.1.2. La aptitud psicofísica para descartar y/o disminuir los riesgos para la vida y seguridad de terceras personas.....	223
2.1.3. La aptitud psicofísica como requerimiento para evitar la directa amenaza para la salud y/o seguridad del propio trabajador	238
2.1.4. La superposición de fundamentos para requerir reconocimientos médicos con fines de seguridad en el empleo.....	240
2.2. Determinación de los requerimientos psicofísicos inherentes al puesto de trabajo en Australia.....	243
2.2.1. Determinación de la aptitud física y/o psicológica para ejecutar las labores inherentes al cargo.....	246
2.2.2. Descartar o disminuir los riesgos para la vida y seguridad de terceras personas.....	250
2.2.3. Descartar o disminuir los riesgos para la vida y/o seguridad del propio trabajador	258
2.3. Determinación de la aptitud psicofísica inherente al puesto de trabajo en España.....	262
2.3.1. Determinación de la aptitud física y/o psicológica para ejecutar las labores inherentes al cargo.....	263
2.3.2. La aptitud psicofísica necesaria para desempeñar las funciones del cargo sin riesgo para la salud o seguridad del propio trabajador y terceros.....	265

2.3.3. La evaluación de la aptitud psicofísica del trabajador para prevenir riesgos solamente para la salud o seguridad del propio candidato o trabajador	272
3. Vigilancia de la salud del trabajador ante la exposición a riesgos ocupacionales en el lugar de trabajo.....	276
3.1. Vigilancia de la salud del trabajador ante la exposición a riesgos ocupacionales en el lugar de trabajo en Estados Unidos	280
3.2. Vigilancia de la salud del trabajador ante la exposición a riesgos ocupacionales en el lugar de trabajo en Australia	286
3.3. Vigilancia de la salud del trabajador ante la exposición a riesgos ocupacionales en el lugar de trabajo en España	291
4. Exigibilidad y cumplimiento del deber de ajuste razonable	296
4.1. Concepto del deber de ajuste razonable en el empleo	300
4.1.1. Concepto del deber de ajuste razonable en el empleo en Estados Unidos.....	300
4.1.2. Concepto del deber de ajuste razonable en el empleo en Australia.....	308
4.1.3. Concepto del deber de ajuste razonable en el empleo en España.....	314
4.2. Función de los reconocimientos médicos en el deber de ajuste razonable en el empleo.....	319
4.2.1. Función de los reconocimientos médicos en el deber de ajuste razonable en el empleo en Estados Unidos.....	319
4.2.2. Función de los reconocimientos médicos en el deber de ajuste razonable en el empleo en Australia.....	325
4.2.3. Función de los reconocimientos médicos en el deber de ajuste razonable en el empleo en España	332
5. Función de los reconocimientos médicos en la compensación y rehabilitación por accidentes del trabajo y enfermedades profesionales....	334
5.1. Función de los reconocimientos médicos en la compensación y rehabilitación por accidentes del trabajo y enfermedades profesionales en Estados Unidos.....	335
5.2. Función de los reconocimientos médicos en la compensación y rehabilitación por accidentes del trabajo y enfermedades profesionales en Australia.....	343
5.3. Función de los reconocimientos médicos en la compensación y rehabilitación por accidentes del trabajo y enfermedades profesionales en España.....	352
6. Función de los reconocimientos médicos en las acciones positivas bajo la legislación antidiscriminación por discapacidad en el empleo ,...	359

6.1. Función de los reconocimientos médicos en las acciones positivas bajo la legislación antidiscriminación por discapacidad en el empleo en Estados Unidos	365
6.2. Función de los reconocimientos médicos en las acciones positivas bajo la legislación antidiscriminación por discapacidad en el empleo en Australia	369
6.3. Función de los reconocimientos médicos en las acciones positivas bajo la legislación antidiscriminación por discapacidad y otras condiciones de salud en el empleo en España	373
7. Función de los reconocimientos médicos en el control de la ausencia del trabajo por salud	377
7.1. Función de los reconocimientos médicos en el control de la ausencia del trabajo por salud en Estados Unidos	378
7.2. Función de los reconocimientos médicos en el control de la ausencia del trabajo por salud en Australia	382
7.3. Función de los reconocimientos médicos en el control de la ausencia del trabajo por salud en España	384
8. Función de los reconocimientos médicos en los programas de bienestar para trabajadores	389
8.1. Función de los reconocimientos médicos en los programas de bienestar para trabajadores en Estados Unidos	390
8.2. Función de los reconocimientos médicos en los programas de bienestar para trabajadores en Australia	401
8.3. Función de los reconocimientos médicos en los programas de bienestar para trabajadores en España	402
CAPÍTULO IV: LÍMITES DE LOS RECONOCIMIENTOS MÉDICOS EN EL TRABAJO	405
1. Finalidades ilegítimas de los reconocimientos médicos. Límites	406
2. Discriminación en el empleo. Generalidades	406
3. Discriminación por discapacidad en el empleo	407
3.1. Discriminación por discapacidad en el empleo en Estados Unidos	408
3.1.1. Discriminación directa por discapacidad en el empleo en Estados Unidos	409
3.1.2. Discriminación indirecta por discapacidad en el empleo en Estados Unidos	418
3.1.3. Discriminación por infracción del deber de ajuste razonable en el empleo en Estados Unidos	424
3.2. Discriminación por discapacidad en el empleo en Australia	428

3.2.1. Discriminación directa por discapacidad en el empleo en Australia.....	428
3.2.2. Discriminación indirecta por discapacidad en el empleo en Australia.....	444
3.2.3. Discriminación por incumplimiento del deber de ajuste razonable en el empleo en Australia	446
3.3. Discriminación por discapacidad en el empleo en España	450
3.3.1. Discriminación directa por discapacidad en el empleo en España.....	450
3.3.2. Discriminación indirecta por discapacidad en el empleo en España.....	455
3.3.3. Discriminación por infracción del ajuste razonable en el empleo en España.....	456
4. Discriminación por enfermedad o salud en el empleo con ocasión de los reconocimientos médicos.....	466
4.1. La enfermedad y los problemas de salud como parte de la discapacidad en Estados Unidos	467
4.2. La enfermedad y los problemas de salud como parte de la discapacidad en Australia	473
4.3. La enfermedad y las condiciones de salud como causa de discriminación en el empleo	478
4.3.1. La enfermedad como causa de discriminación en el empleo....	478
4.3.2. La condición de salud, el estado serológico y la predisposición genética como causas de discriminación en el empleo.....	484
5. Discriminación por sexo o embarazo en los reconocimientos médicos..	488
5.1. Discriminación por sexo o embarazo en los reconocimientos médicos en Estados Unidos	488
5.2. Discriminación por sexo o embarazo en los reconocimientos médicos en Australia	494
5.3. Discriminación por sexo en los reconocimientos médicos en España	495
6. Infracción de la privacidad por reconocimientos médicos que persiguen fines distintos a los permitidos en la legislación	498
6.1. Infracción de la privacidad por reconocimientos médicos que persiguen fines distintos a los permitidos en la legislación de Estados Unidos	500
6.2. Infracción de la privacidad por reconocimientos médicos que persiguen fines distintos a los permitidos en la legislación de Australia	507
6.3. Infracción de la privacidad por reconocimientos médicos que persiguen fines distintos a los permitidos en la legislación de España	512

CAPÍTULO V: OPORTUNIDADES DE LOS RECONOCIMIENTOS MÉDICOS EN EL TRABAJO		523
1. Generalidades.....		523
2. Los reconocimientos médicos previo al empleo		524
2.1. Los reconocimientos médicos previo al empleo en Estados Unidos.....		525
2.1.1. Los reconocimientos médicos en la etapa previa a la oferta de trabajo.....		527
2.1.2. Los reconocimientos médicos en la etapa posterior a la oferta de trabajo.....		530
2.2. Los reconocimientos médicos previo al empleo en Australia		536
2.3. Los reconocimientos médicos previo al empleo en España.....		540
3. Los reconocimientos médicos durante la vigencia del contrato de trabajo.....		551
3.1. Los reconocimientos médicos previo al inicio de la ejecución del trabajo convenido		551
3.1.1. Los reconocimientos médicos previo al inicio de la ejecución del trabajo convenido en Estados Unidos.....		552
3.1.2. Los reconocimientos médicos previo al inicio de la ejecución del trabajo convenido en Australia.....		552
3.1.3. Los reconocimientos médicos previo al inicio de la ejecución del trabajo convenido en España.....		554
3.2. Los reconocimientos médicos periódicos.....		558
3.2.1. Los reconocimientos médicos periódicos en Estados Unidos.....		558
3.2.2. Los reconocimientos médicos periódicos en Australia.....		562
3.2.3. Los reconocimientos médicos periódicos en España		566
3.3. Los reconocimientos médicos por sospecha razonable sobre la aptitud psicofísica necesaria para el trabajo		571
3.3.1. Los reconocimientos médicos por sospecha razonable sobre la aptitud psicofísica necesaria para el trabajo en Estados Unidos.....		571
3.3.2. Los reconocimientos médicos por sospecharazonable sobre la aptitud psicofísica necesaria para el trabajo en Australia.....		577
3.3.3. Los reconocimientos médicos por sospecha razonable sobre la aptitud psicofísica necesaria para el trabajo en España.....		578
3.4. Los reconocimientos médicos previo a la reincorporación del trabajador al empleo luego de un período de ausencia		581
3.4.1. Los reconocimientos médicos previo al retorno al trabajo después de un período de ausencia en Estados Unidos.....		582
3.4.2. Los reconocimientos médicos previo a la reincorporación al trabajo luego de un período de ausencia en Australia		593

3.4.3. Los reconocimientos médicos previo al retorno al trabajo después de un período de ausencia en España.....	598
4. Los reconocimientos médicos con posterioridad al trabajo.....	602
CAPÍTULO VI: LOS EXÁMENES GENÉTICOS EN EL TRABAJO..	609
1. Introducción.....	610
2. Test genéticos e información genética.....	613
3. Test genéticos	615
3.1. Los test genéticos en el trabajo en Estados Unidos.....	615
3.2. Los test genéticos en el trabajo en Australia.....	618
3.3. Los test genéticos en el trabajo en España.....	620
3.4. Los test genéticos en el trabajo en la normativa internacional ..	622
4. Información genética.....	623
4.1. La información genética en la GINA de Estados Unidos	623
4.1.1. La distinción entre información genética e información biológica	625
4.1.2. Importancia de la distinción entre riesgo genético y enfermedad manifestada.....	627
4.1.3. Historia médico-familiar como información genética.....	631
4.2. La información genética en Australia	633
4.3. La información genética en España.....	634
4.4. La información genética en la normativa internacional.....	636
5. Exámenes genéticos y prohibición de discriminación en el trabajo..	636
5.1. Exámenes genéticos y prohibición de discriminación en el trabajo en la GINA de Estados Unidos.....	636
5.2. Exámenes genéticos y prohibición de discriminación en el trabajo en Australia	641
5.3. Exámenes genéticos y prohibición de discriminación en el trabajo en España	645
5.4. Exámenes genéticos y prohibición de discriminación en el trabajo en la normativa internacional y comunitaria.....	647
6. Exámenes genéticos y protección de la privacidad.....	649
6.1. Exámenes genéticos y protección de la privacidad en conformidad con la GINA en Estados Unidos	649
6.1.1. La conducta prohibida de acceso a información genética en el trabajo.....	650
6.1.2. Situaciones excepcionales de acceso lícito a información genética.....	654
6.2. Exámenes genéticos y protección de la privacidad en el trabajo en Australia.....	663

6.3. Exámenes genéticos y protección de la privacidad en el trabajo en España.....	664
6.3.1. Test genéticos con el fin exclusivo de proteger la salud del trabajador.....	665
6.3.2. Pruebas genéticas para proteger la seguridad de terceros	668
6.4. Exámenes genéticos y protección de la privacidad en el trabajo en la normativa internacional y comunitaria	669
6.5. Situación particular del RGPD.....	670
6.5.1. Consentimiento explícito	670
6.5.2. Cumplimiento de obligaciones legales por el empleador .	671
6.5.3. Tratamiento de datos genéticos que se han hecho manifiestamente públicos (artículo 9(2) (e) del RGPD)	671
6.5.4. Tratamiento de datos genéticos para fines de salud ocupacional y vigilancia de la salud	672
7. Deber de confidencialidad del empleador de la información genética ..672	
7.1. Deber de confidencialidad del empleador de la información genética en Estados Unidos.....	672
7.1.1. Tratamiento de la información genética como parte del registro médico confidencial.....	672
7.1.2. Deber de confidencialidad	673
7.2. Deber de confidencialidad del empleador de la información genética en Australia.....	674
7.3. Deber de confidencialidad del empleador de la información genética en España.....	676
7.4. Deber de confidencialidad del empleador de la información genética en la normativa internacional	677
CONCLUSIONES.....	679
Capítulo I: Definición de los reconocimientos médicos en el trabajo...	679
Capítulo II: Fundamento jurídico de los reconocimientos médicos en el trabajo	681
Capítulo III: Funciones de los reconocimientos médicos en el trabajo	683
Capítulo IV: Límites de los reconocimientos médicos en el trabajo	686
Capítulo V: Oportunidades de los reconocimientos médicos en el trabajo ..	690
Capítulo VI: Los exámenes genéticos en el trabajo	694
BIBLIOGRAFÍA	699