

**Ej**  
Ensayos jurídicos

José Francisco Castro Castro

La protección  
de la intimidad  
del trabajador

ediciones  
**DER**

DER EDICIONES es una Editorial Jurídica creada por un grupo de Editores de larga trayectoria.

Estamos en la búsqueda de publicaciones de innegable valor científico. Nuestra propuesta pone énfasis en una cuidada elaboración técnica, colocando nuestra experiencia al servicio de la comunidad jurídica.

Nuestro catálogo editorial está compuesto por las siguientes colecciones: Ensayos Jurídicos, Monografías, Manuales, Cuadernos Jurídicos, Coediciones, Revistas y Obras prácticas.

Invitamos a aquellos profesores, investigadores o abogados en ejercicio, que hayan escrito una tesis de maestría, monografía, ensayo, manual u otra obra de interés práctico, a publicar con nosotros.

Para mayor información, escribanos a [info@derediciones.com](mailto:info@derediciones.com) o visite nuestra página web [www.derediciones.com](http://www.derediciones.com)

## LA PROTECCIÓN DE LA INTIMIDAD DEL TRABAJADOR

© José Francisco Castro Castro

2020 DER EDICIONES LIMITADA

Manuel Barros Borgoño 110, oficina 504, comuna de Providencia, ciudad de Santiago, Chile

[info.derediciones.com](mailto:info.derediciones.com)

[www.derediciones.com](http://www.derediciones.com)

Registro de Propiedad Intelectual N° 2020-A-5726

ISBN 978-956-9959-83-7

Primera edición, octubre de 2020 DER Ediciones Limitada

Tiraje: 300 ejemplares

Impresores: Editora e Imprenta Maval SpA

Impreso en Chile / Printed in Chile

## ADVERTENCIA

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor.

El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento de la presente publicación queda expresamente prohibido.

*A la memoria de José María Castro Guerrero (q.e.p.d.), mi padre*

## ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	V
PRÓLOGO .....	VII
INTRODUCCIÓN.....	1
CAPÍTULO I: EL DERECHO FUNDAMENTAL A LA INTIMIDAD.....	7
1. ORIGEN Y DESARROLLO HISTÓRICO DE LA INTIMIDAD COMO DERECHO .....	9
1.1. La intimidad en la antigüedad y en la Edad Media.....	9
1.2. La intimidad como derecho en la época moderna .....	14
1.3. El derecho a la intimidad adquiere su propio perfil: <i>the right to privacy</i> ...	17
1.4. El derecho a la intimidad en Europa.....	24
2. INTIMIDAD Y VIDA PRIVADA: EL PROBLEMA DE LA DELIMITACIÓN CONCEPTUAL.....	26
2.1. Autores que diferencian entre intimidad y vida privada.....	30
2.2. Autores que no diferencian entre intimidad y vida privada o que señalan que tal distinción es irrelevante .....	32
2.3. Nuestra posición .....	34
3. LA INTIMIDAD O VIDA PRIVADA COMO DERECHO FUNDAMENTAL.....	37
3.1. Características del derecho a la intimidad .....	39
3.2. Contenido del derecho a la intimidad .....	42
4. RECONOCIMIENTO DEL DERECHO A LA INTIMIDAD O VIDA PRIVADA EN LOS TRATA- DOS INTERNACIONALES RATIFICADOS POR CHILE Y EN LA CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE LA REPÚBLICA .....	48
4.1. Declaraciones y tratados internacionales ratificados por Chile .....	49
4.2. Consagración del derecho a la intimidad o vida privada en la Constitución Política de la República .....	51

<b>CAPÍTULO II: DERECHOS FUNDAMENTALES Y DERECHO DEL TRABAJO.....</b>	<b>61</b>
1. LA CONSTITUCIONALIZACIÓN DEL DERECHO DEL TRABAJO.....	63
2. LA EFICACIA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN LAS RELACIONES ENTRE PRIVADOS.....	69
2.1. La eficacia directa o inmediata de los derechos fundamentales en las relaciones entre particulares.....	74
2.2. La eficacia de los derechos fundamentales en las relaciones entre particulares en Chile .....	76
2.3. La relación de trabajo como ámbito de desarrollo y vigencia efectiva de los derechos fundamentales del trabajador.....	78
3. EL CONFLICTO ENTRE LOS PODERES DEL EMPLEADOR Y LOS DERECHOS FUNDAMENTALES DEL TRABAJADOR.....	83
3.1. La idea de una jerarquía o prelación de derechos.....	86
3.2. La perspectiva armonizadora, del equilibrio adecuado, de concordancia práctica o “coherencista”.....	87
3.3. La ponderación de derechos en el caso concreto o aplicación del principio de proporcionalidad .....	88
 <b>CAPÍTULO III: EL DERECHO FUNDAMENTAL A LA INTIMIDAD DEL TRABAJADOR.....</b>	 <b>97</b>
1. EL DERECHO A LA INTIMIDAD DEL TRABAJADOR COMO LÍMITE AL PODER DE DIRECCIÓN EMPRESARIAL.....	99
2. EL DERECHO A LA INTIMIDAD DEL TRABAJADOR Y LAS NUEVAS TECNOLOGÍAS .....	107
3. RECONOCIMIENTO DEL DERECHO FUNDAMENTAL A LA INTIMIDAD DEL TRABAJADOR EN LA LEGISLACIÓN LABORAL CHILENA.....	112
4. DERECHO A LA INTIMIDAD DEL TRABAJADOR EN LA FASE DE ACCESO AL EMPLEO .....	119
4.1. Derecho a la intimidad del trabajador postulante y prohibición de la discriminación en materia laboral .....	123
4.2. Casos específicos de prohibición legal de realizar indagaciones en aspectos íntimos o privados del trabajador postulante .....	126
5. DERECHO A LA INTIMIDAD DEL TRABAJADOR DENTRO DE LA RELACIÓN LABORAL.....	129
5.1. La reserva y protección de los datos personales del trabajador.....	129
5.2. El control o vigilancia de la salud del trabajador por parte del empleador	136
5.3. Las revisiones o registros sobre la persona del trabajador o sobre sus pertenencias.....	144
5.4. Las medidas de vigilancia y control de los trabajadores por parte del empleador .....	151

A) El control por personal de vigilancia.....	155
B) El control a través de dispositivos de videovigilancia y de grabación de sonidos en el lugar de trabajo .....	156
C) El control del empleador a través de la utilización de sistemas de geolocalización (GPS) en el ámbito laboral y otros sistemas modernos de control empresarial .....	169
5.5. La inviolabilidad de las comunicaciones privadas del trabajador y el uso de elementos tecnológicos en la empresa .....	175
A) Uso de equipos computacionales y navegación a través de internet....	178
B) Uso del correo electrónico por parte de los trabajadores .....	181
C) Uso de chats y servicios de mensajería instantánea por parte de los trabajadores.....	193
D) Uso de redes sociales por parte de los trabajadores .....	197
E) Uso del teléfono móvil en la empresa .....	198
a. Uso de teléfonos móviles proporcionados por la empresa al trabajador.....	198
b. Uso de teléfonos móviles de propiedad del trabajador.....	199
5.6. El control sobre la apariencia externa del trabajador.....	202
5.7. El control del empleador sobre la vida extralaboral del trabajador.....	210
5.8. El teletrabajo y el derecho a la intimidad o vida privada.....	221

#### CAPÍTULO IV: LA TUTELA JUDICIAL Y ADMINISTRATIVA DEL DERECHO A LA INTIMIDAD O VIDA PRIVADA DEL TRABAJADOR.....

1. SOBRE DERECHOS Y GARANTÍAS.....	229
2. LA PROTECCIÓN JURISDICCIONAL CONSTITUCIONAL: LA ACCIÓN O RECURSO DE PROTECCIÓN.....	231
2.1. Aspectos generales.....	231
2.2. Aspectos procesales .....	233
2.3. Acción de protección y tutela laboral .....	236
3. LA PROTECCIÓN JURISDICCIONAL LABORAL: EL PROCEDIMIENTO DE TUTELA LABORAL O DE TUTELA DE DERECHOS FUNDAMENTALES .....	239
3.1. Objeto de la acción de tutela.....	240
3.2. Aspectos generales y titularidad de la acción .....	243
3.3. La prueba de indicios o prueba indiciaria .....	246
3.4. La sentencia definitiva. Medidas inhibitorias, reparatorias y resarcitorias	251
3.5. Acción de tutela y vulneración de la intimidad en la fase de acceso al empleo.....	253

4. LA TUTELA ADMINISTRATIVA DEL DERECHO A LA INTIMIDAD DEL TRABAJADOR: EL ROL DE LA DIRECCIÓN DEL TRABAJO. NORMATIVA ADMINISTRATIVA .....	256
CONCLUSIONES.....	265
BIBLIOGRAFÍA .....	271
DOCTRINA .....	271
ARTÍCULOS DE REVISTAS .....	277