

ediciones  
**DER**

La tutela de derechos fundamentales  
en el derecho del trabajo

---

**Sergio Gamonal Contreras**  
**Caterina Guidi Moggia**

**CJAJ**  
Cuadernos  
Jurídicos  
de la  
Academia  
Judicial

**AJ**

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 TUTELA DE DERECHOS FUNDAMENTALES EN EL DERECHO DEL TRABAJO

© Sergio Gamonal Contreras y Caterina Guidi Moggia  
2020 DER EDICIONES LIMITADA

Manuel Barros Borgoño 110, oficina 504, comuna de Providencia, ciudad de Santiago, Chile  
Teléfono +56 22 402 96 66

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

Registro de Propiedad Intelectual N°

ISBN 978-956-9959-81-3

Primera edición, julio 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.





## **PRESENTACIÓN DE LA COLECCIÓN**

Desde hace un tiempo la Academia Judicial viene elaborando diversos tipos de materiales docentes para apoyar el desarrollo de los cursos que imparte. Ellos sirven tanto como textos de autoformación o bien como apoyo de clases presenciales o, por último, como guiones base para el diseño de cursos en línea. En su elaboración participan docentes de distintas universidades, así como magistrados/as, todos/as seleccionados/as por el Consejo Directivo de la Academia Judicial previo concurso público, garantizándose de ese modo contar con los/as mejores exponentes de las diversas disciplinas.

Como puede apreciarse, su utilidad excede a la que puede extraerles la propia Academia Judicial, razón que ha justificado desde el año 2018 publicar estos textos, algunos con formato digital y otros, como los presentes, en formato impreso, poniéndolos así a disposición de toda la comunidad legal nacional.

Cualquiera sea el tema que se aborde en ellos, estos textos tienen algunos elementos en común. Por lo pronto, apuntan a cuestiones de gran relevancia y común ocurrencia en la práctica jurídica y judicial nacional. Por otra parte, el tratamiento de los mismos busca problematizar los tópicos y acopiar para cada uno de ellos bibliografía y, sobre todo, jurisprudencia actualizada. Son textos pensados para generar reflexión y debate y que, sin lugar a dudas, serán de gran utilidad para académicos/as y litigantes.

JUAN ENRIQUE VARGAS  
Director  
Academia Judicial



# ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	V
INTRODUCCIÓN.....	1
1. ASPECTOS GENERALES SOBRE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES.....	3
1.1. Derechos fundamentales, principios y reglas .....	3
1.2. El conflicto de derechos fundamentales.....	9
A) La ponderación judicial: el dilema entre certeza y discrecionalidad....	11
B) La crítica a la eficacia horizontal de los derechos fundamentales.....	15
a. Argumento histórico.....	17
b. Supuesta objetividad del legislador.....	19
c. Afectación de la autonomía privada.....	20
d. Aumento de la discrecionalidad judicial.....	22
2. LA RELACIÓN DE TRABAJO Y LOS CONFLICTOS DE DERECHOS FUNDAMENTALES.....	27
2.1. La “ciudadanía en la empresa” y los derechos fundamentales del trabajador.....	27
A) Orígenes de esta noción.....	27
B) ¿En qué consiste la noción de ciudadanía en la empresa?.....	33
2.2. El contrato de trabajo como relación de poder.....	35
A) Las potestades de organización, dirección y punitivas del empleador...	35
a. Potestad de mando.....	41
b. Potestad de reglamentación.....	43
c. Potestad disciplinaria.....	45
B) Medios tecnológicos y control del empleador en la relación de trabajo.....	48
a. La cibervigilancia del trabajador.....	48

b. El correo electrónico corporativo .....	51
c. La actividad en redes sociales .....	63
C) Los límites jurídicos al control del empleador. La doctrina de la Dirección del Trabajo .....	70
2.3. Autonomía colectiva y conflicto constitucional. La libertad sindical.....	74
3. TEMAS RELEVANTES DEL PROCEDIMIENTO Y DE LA ACCIÓN DE TUTELA DE DERECHOS FUNDAMENTALES .....	76
3.1. Reformas legales y procedimiento de tutela .....	76
3.2. Derechos constitucionales protegidos.....	80
A) Derecho a la vida y a la integridad física y psíquica .....	81
B) Privacidad y honra.....	90
C) No discriminación .....	99
D) Inviolabilidad de toda forma de comunicación privada .....	108
E) Libertad ideológica y religiosa .....	108
F) La libertad de emitir opinión y de informar sin censura previa .....	114
G) Libertad de trabajo.....	118
H) Libertad sindical .....	120
3.3. La garantía de indemnidad.....	121
3.4. Ámbito material, espacial y temporal de aplicación de la acción de tutela	127
A) Ámbito de aplicación espacial y material.....	127
a. Tutela en la etapa precontractual .....	128
b. Tutela en el sector público.....	131
B) Ámbito temporal de la acción de tutela y suspensión del acto lesivo de derechos fundamentales.....	137
3.5. Titulares de la acción .....	139
3.6. Ponderación y prueba de indicios .....	140
3.7. Sentencia definitiva y los remedios sistémicos.....	146
3.8. El despido atentatorio de derechos fundamentales y el despido discriminatorio grave .....	151
3.9. A diez años del procedimiento de tutela .....	157
CONCLUSIONES .....	159
GLOSARIO .....	161
PREGUNTAS Y RESPUESTAS .....	165
EJERCICIOS Y CASOS PRÁCTICOS.....	171



BIBLIOGRAFÍA.....	175
DOCTRINA .....	175
NORMAS JURÍDICAS CITADAS .....	190
JURISPRUDENCIA CITADA .....	191