

# Índice general

	Página
PRÓLOGO .....	11
<b>INTRODUCCIÓN. Complejidad y singularidad del sistema normativo de la prevención de riesgos laborales .....</b>	<b>29</b>
 <b>CAPÍTULO I. EL SISTEMA NORMATIVO INTERNACIONAL Y COMUNITARIO EN MATERIA DE PREVENCIÓN DE RIESGOS LABORALES</b>  	
I. INTRODUCCIÓN .....	39
II. LAS FUENTES INTERNACIONALES GENERALES .....	41
1. La Carta de las Naciones Unidas .....	41
2. La Declaración Universal de Derechos Humanos .....	42
3. Los Pactos de 1966 .....	44
3.1. El contenido de los Pactos de 1966 en materia de seguridad y salud en el trabajo .....	44
3.2. El alcance de las obligaciones contenidas en los Pactos. La realización progresiva del derecho a la salud laboral .....	45
III. EL SISTEMA UNIVERSAL ESPECIALIZADO DE LOS DERECHOS HUMANOS LABORALES: LA ORGANIZACIÓN INTERNACIONAL DEL TRABAJO .....	47
1. La prevención de los riesgos profesionales en los orígenes de la Organización Internacional del Trabajo .....	47
2. Los Convenios de la Organización Internacional del Trabajo aprobados en materia de seguridad y salud en el trabajo .....	49
3. La problemática de la efectividad de los Convenios de la Organización Internacional del Trabajo .....	54
3.1. La escasa racionalización del método de producción de normas. Obsolescencia de las prescripciones normativas y superposición entre los Convenios .....	54
3.2. El descenso del número de ratificaciones y la denuncia de algunos Convenios .....	57
4. Los cambios introducidos por la Organización Internacional del Trabajo en su política normativa .....	58
4.1. La revisión de los Convenios .....	58

	Página
4.2. La aprobación de los repertorios de recomendaciones prácticas ..	60
4.3. La Declaración de la Organización Internacional del Trabajo relativa a los principios y derechos fundamentales en el trabajo y su seguimiento de 1998. Los denominados <i>Core Labour Standards</i> .....	62
4.4. La adopción de Convenios promocionales .....	63
IV. INSTRUMENTOS REGIONALES .....	65
1. Sistema europeo .....	65
1.1. El Estatuto del Consejo de Europa .....	65
1.2. El Convenio Europeo para la protección de los derechos humanos y las libertades fundamentales. La expansión del derecho a la vida. La aplicación de la doctrina de las obligaciones positivas de protección en el contexto de actividades peligrosas .....	66
1.3. La Carta Social Europea .....	69
1.3.1. El contenido de la Carta en materia de prevención de riesgos laborales .....	70
1.3.2. El significado normativo de la Carta .....	72
A) Las singularidades presentes en la ratificación de la Carta .....	72
B) El sistema de control o de garantía .....	73
a) Los informes estatales. La jurisprudencia de control formulada por el Comité .....	73
b) La presentación de reclamaciones colectivas. Las Reclamaciones 22/2003 y 30/2005 .....	75
2. Sistema comunitario .....	78
2.1. Preliminares .....	78
2.2. Las Directivas de la Primera Generación .....	79
2.3. Las Directivas de la Segunda Generación .....	81
2.3.1. El artículo 118A del Tratado Constitutivo de la Comunidad Europea como fundamento normativo de la protección de la seguridad y salud en el trabajo .....	82
2.3.2. Rasgos básicos .....	84
2.4. El control sobre la calidad de la norma de incorporación. La jurisprudencia del Tribunal de Justicia de las Comunidades Europeas .....	86
2.4.1. El ámbito de aplicación de la Directiva Marco .....	87
A) Identificación de la noción de trabajador, las actividades incluidas y la noción de riesgo .....	87
B) Delimitación de la noción de empresa .....	92
C) La dificultad en la determinación de los mínimos. Algunos ejemplos prácticos .....	93
2.5. La eficacia de las Directivas Comunitarias .....	95
2.5.1. La problemática de la eficacia diferida de las Directivas comunitarias .....	95

	Página
2.5.2. Los mecanismos correctores adoptados por la jurisprudencia .....	96
A) El efecto directo .....	96
B) La interpretación conforme a la Directiva .....	99
2.6. El papel de los Comités Científicos .....	100
2.7. La configuración de nuevos principios: el Principio de Precaución o Cautela .....	103
2.7.1. Naturaleza jurídica, contenido y alcance del principio .....	104
2.7.2. La problemática de la aplicación de la precaución .....	107
A) Los presupuestos de aplicación .....	107
B) Precisiones generales sobre las medidas adoptadas en virtud del principio de precaución .....	109
C) Algunos reflejos del principio de precaución en la jurisprudencia .....	110
2.7.3. Algunas consideraciones críticas .....	113
2.8. Nuevas fórmulas de integración .....	114
2.8.1. El método abierto de coordinación .....	115
2.8.2. El impulso del diálogo social entre los interlocutores sociales .....	116
A) Caracterización general .....	116
B) Fundamento, fines y alcance de la negociación colectiva en materia de seguridad y salud en el trabajo .....	117
a) El convenio colectivo como instrumento de transposición de directivas .....	117
b) Las llamadas al Convenio Colectivo en las Directivas comunitarias .....	119
c) La adopción de Acuerdos Marco en materias concretas .....	120
2.8.3. El <i>soft law</i> comunitario .....	121
A) Consideraciones sobre la noción de <i>soft law</i> .....	121
B) Fundamento, fines y alcance del <i>soft law</i> .....	122
V. RELACIONES DE CONFLICTO Y COORDINACIÓN ENTRE NORMAS INTERNACIONALES EN MATERIA DE PREVENCIÓN DE RIESGOS LABORALES ...	125
1. Preliminar .....	125
2. Las relaciones entre la Organización Internacional del Trabajo y la Unión Europea .....	126
2.1. Las relaciones de concurso entre las normas comunitarias y las normas internacionales .....	126
2.1.1. La cuestión de la competencia compartida .....	126
2.2. Las relaciones de conflicto entre las normas comunitarias y las normas internacionales .....	128
2.2.1. Planteamiento del conflicto .....	128

	Página
2.2.2. Las reglas de solución del conflicto .....	129
A) El principio de la observancia de los acuerdos anteriores .....	129
B) La obligación de eliminar los conflictos existentes .....	132
3. Las relaciones entre las normas comerciales y las normas sociales .....	134
3.1. El artículo XX del Tratado de la Organización Mundial del Comercio. La excepción por razones de protección de la salud y la vida .....	135
3.2. Las conexiones entre la Organización Internacional del Trabajo y la Organización Mundial del Comercio. La Cláusula Social .....	140
3.3. Los vínculos entre la Organización Mundial del Comercio y la Unión Europea. El principio de prohibición de restricciones comerciales. La excepción por razones de protección de la salud y vida de las personas .....	142
4. La colaboración entre la Organización Internacional del Trabajo y la Organización Internacional de Normalización (ISO) .....	144
4.1. Los mecanismos de colaboración .....	144
4.2. La polémica ISO 18000-OSHAS 18001-Directrices de la Organización Internacional del Trabajo .....	145

## **CAPÍTULO II. LA CONSTITUCIÓN ESPAÑOLA COMO FUENTE DEL DERECHO DE LA PREVENCIÓN DE RIESGOS LABORALES**

I. LA CONSTITUCIÓN COMO MARCO DE PRINCIPIOS Y VALORES DEL SISTEMA NORMATIVO DE LA PREVENCIÓN DE RIESGOS LABORALES .....	147
II. LA COMPLEJA NATURALEZA DEL DERECHO A LA SEGURIDAD Y SALUD EN EL TRABAJO: DERECHO DE LIBERTAD Y DERECHO DE PRESTACIÓN .	149
1. Exposición de la problemática .....	149
2. El tardío reconocimiento de la complejidad del derecho por parte del Tribunal Constitucional español .....	150
3. Las posiciones doctrinales .....	150
3.1. La tesis tradicional. Su consideración como principio rector de la política social .....	150
3.2. El derecho a la seguridad y salud laboral como un derecho subjetivo imperfecto .....	157
3.3. La configuración de la seguridad e higiene como derecho subjetivo reaccional o impugnatorio .....	161
3.4. La eficacia reforzada de la salud laboral en conexión con otros derechos fundamentales .....	162
4. Los pronunciamientos del Tribunal Constitucional de 2007. La interpretación del texto constitucional aportada por el Tribunal Constitucional .....	164

	Página
III. ALCANCE Y CONTENIDO DE LOS DEBERES CONSTITUCIONALES DE PREVENCIÓN Y PROTECCIÓN .....	166
1. La dimensión pública y privada de los deberes de prevención y protección .....	166
1.1. Dimensión pública de los deberes de prevención y protección .....	166
1.1.1. Los fundamentos normativos de la doctrina de las obligaciones positivas .....	166
A) El artículo 53.2 de la Constitución .....	168
B) La conexión de los artículos 53.2 y 9.2 de la Constitución .....	168
C) El fundamento axiológico. La dignidad de la persona ..	169
1.1.2. La proyección de la doctrina de las obligaciones positivas sobre el derecho a la vida. La jurisprudencia del Tribunal Constitucional .....	170
1.1.3. Los cánones de verificación y control del cumplimiento de los deberes de prevención y protección de los poderes públicos. La problemática de las situaciones complejas de peligro .....	173
1.2. La dimensión privada. Los deberes de protección y prevención del empresario .....	173
1.2.1. Fundamento constitucional. La singularidad del trabajo humano como objeto de intercambio o transmisión .....	173
1.2.2. El alcance de los deberes de protección y prevención del empresario .....	174
A) La obligación de adoptar medidas preventivas y protectoras frente a los riesgos graves y previsibles .....	175
B) La prevalencia de la integridad física y moral del trabajador por encima de las exigencias de la organización productiva .....	176
2. El bien jurídico protegido: la salud, la vida, la integridad física y moral ..	177
2.1. Notas generales: personalísimo, esencial y global .....	177
2.2. El carácter expansivo del bien objeto de tutela .....	178
2.3. La conexión del bien jurídico con la dignidad del trabajador. Las situaciones de acoso moral en el trabajo .....	179
IV. LA SEGURIDAD Y SALUD EN EL TRABAJO COMO VEHÍCULO DE PONDERACIÓN DE OTROS DERECHOS FUNDAMENTALES O PRINCIPIOS RECTORES .....	180
1. Hipótesis de conflicto: el derecho fundamental de prohibición de discriminación, libertad de empresa y la protección de la seguridad y salud en el trabajo .....	181
1.1. Descripción del conflicto .....	181
1.2. Aplicación del Juicio de Igualdad y No Discriminación .....	182
1.2.1. El término de comparación .....	182
1.2.2. La razonabilidad de la medida adoptada por el empresario. La concurrencia de una justificación objetiva y razonable ..	183

1.2.3. La proporcionalidad al riesgo. Inexistencia de opciones alternativas de menor impacto en el núcleo de los derechos incididos .....	185
2. Balance entre el derecho a la intimidad y el deber empresarial de vigilancia de la salud del trabajador .....	186
2.1. El bien jurídico protegido: la intimidad corporal y la intimidad personal .....	186
2.2. El sacrificio parcial y consentido de la intimidad por razones de salud laboral. El requisito esencial del consentimiento informado ..	187
2.3. El sacrificio parcial de carácter obligatorio por razones de salud laboral. Los parámetros del juicio de ponderación .....	189
3. La ponderación entre la intimidad y la libertad informática y el deber empresarial de vigilancia de la salud del trabajador .....	190
4. El Canon de la Libertad de Expresión e Información y la Protección de la Seguridad y Salud en el Trabajo .....	193
4.1. La función de denuncia de la libertad de expresión e información: planteamiento de la cuestión .....	193
4.2. La creciente importancia del <i>whistleblowing</i> en el Derecho Comparado .....	194
4.3. La configuración del Canon de Libertad de Expresión e Información en la Jurisprudencia del Tribunal Constitucional .....	197
4.3.1. Elementos configuradores del Canon .....	198
A) La transmisión de una información veraz .....	198
B) El no uso de expresiones injuriosas u ofensivas .....	199
4.3.2. Elementos adicionales derivados de la vertiente contractual: la buena fe .....	199
A) La configuración de la buena fe contractual como principio constitucional implícito .....	199
B) La problemática de los Códigos de Conducta .....	203
4.3.3. Elementos moduladores .....	205
A) El ejercicio del derecho por un representante .....	206
B) Que se trate de un empleado en el ámbito de las Administraciones Públicas .....	210
4.4. Breves apuntes críticos .....	211
5. La ponderación entre el derecho al trabajo en su vertiente de causa objetiva de despido y la seguridad y salud en el trabajo .....	213

## CAPÍTULO III. LEY Y REGLAMENTOS

I. INTRODUCCIÓN .....	217
II. LA DISTRIBUCIÓN DE COMPETENCIAS ENTRE EL ESTADO Y LAS COMUNIDADES AUTÓNOMAS EN MATERIA DE PREVENCIÓN DE RIESGOS LABORALES..	218

	Página
1. Introducción .....	218
2. El planteamiento tradicional .....	221
3. Argumentos para revisar esta proposición .....	228
3.1. La noción de «seguridad y salud en el trabajo» precisa de una tutela transversal .....	229
3.2. La experiencia comparada. El caso italiano .....	230
3.3. La analogía existente entre la lógica protectora del medioambiente y la tutela de la seguridad y salud en el trabajo .....	233
3.4. La neutralidad del artículo 40.2 CE en la distribución de competencias .....	234
4. Proposición de un modelo de protección transversal: más allá del Derecho del Trabajo. Sus conexiones con la Seguridad Industrial y la Sanidad e Higiene ..	235
4.1. La base normativa del modelo de protección transversal. La cláusula de reenvío o de apertura del sistema .....	235
4.2. Las competencias legislativas de las Comunidades Autónomas bajo los títulos de «seguridad industrial» y «sanidad e higiene» .....	244
4.2.1. El título competencial de la «seguridad industrial». .....	244
4.2.2. El título competencial de la sanidad e higiene.....	251
4.2.3. Sistema de Relaciones entre el Derecho Estatal y el Autónomo.....	259
4.2.4. Las técnicas de cooperación y coordinación .....	259
4.2.5. Las relaciones de conflicto entre la norma estatal y la norma autonómica.....	261
A) Tipología del conflicto y técnicas de solución .....	261
B) La concurrencia conflictiva. La técnica del desplazamiento normativo.....	261
C) La concurrencia no conflictiva. Los principios de más protección.....	264
5. Reflexión final .....	264
III. Las relaciones entre la Ley y el Convenio Colectivo .....	265
1. Las singularidades del derecho de la prevención y su incidencia en la función reguladora de la negociación colectiva .....	265
1.1. El carácter técnico de las normas de prevención .....	265
1.1.1. La idoneidad del reglamento en las tareas de concreción y desarrollo de los aspectos técnicos .....	266
1.1.2. La existencia de espacios «absolutamente cerrados» a la negociación colectiva: las normas jurídico-técnicas .....	267
1.1.3. La convivencia del Convenio Colectivo con otras normas de origen profesional: las normas técnicas .....	267
1.2. La vinculación entre la prevención de riesgos laborales y los derechos fundamentales .....	272
1.3. El papel del Convenio Colectivo en la protección de los grupos especiales de riesgo .....	275
2. Las relaciones entre la Ley y la Autonomía Colectiva .....	278
2.1. La relación de suplementariedad .....	278

	Página
2.1.1. Caracterización general .....	278
2.1.2. La problemática de los mínimos en la prevención de riesgos laborales .....	279
2.1.3. La necesidad de establecer una tipología de la mejora: la mejora «cuantitativa» y la mejora «instrumental, adaptativa o aplicativa» .....	281
2.2. La relación de complementariedad .....	286
2.2.1. Premisas generales .....	286
2.2.2. Estudio particularizado de algunos casos .....	289
2.3. La relación de supletoriedad .....	294
2.3.1. Caracterización general .....	294
2.3.2. La «atipicidad» como elemento vertebrador de la relación de supletoriedad .....	295
2.3.3. La problemática del instrumento convencional de regulación. ....	300
2.4. Las relaciones de exclusión.....	303

## CAPÍTULO IV. ESPECIALIDADES DEL SISTEMA DE FUENTES. LA INCORPORACIÓN DE LA NORMA TÉCNICA Y SU ATIPICIDAD COMO NORMA JURÍDICA

I. EL SURGIMIENTO DE MODERNAS TÉCNICAS NORMATIVAS Y SU CONVIVENCIA CON LAS TRADICIONALES. LA AUTORREGULACIÓN COMO TENDENCIA DE FONDO .....	305
II. DELIMITACIÓN DE LA NORMA TÉCNICA .....	309
1. Las dificultades presentes en la tarea delimitadora .....	309
2. La superación del criterio material. La idoneidad del criterio formal para delimitar la norma técnica .....	311
3. Delimitación de la norma técnica de otras figuras afines .....	314
3.1. Reglamento técnico o de seguridad .....	314
3.2. Instrucciones Técnicas Complementarias .....	316
3.3. Notas Técnicas de Prevención .....	317
3.4. Guías Técnicas .....	318
3.5. Protocolos sanitarios .....	319
3.6. Instrucciones del fabricante .....	321
III. LAS SINGULARIDADES DEL PROCESO DE PRODUCCIÓN DE LA NORMA TÉCNICA. ANÁLISIS DEL PARA-ORDENAMIENTO DE LA TÉCNICA .....	322
1. Preliminares .....	322
2. Análisis del para-ordenamiento de la técnica .....	322
2.1. El inicio del procedimiento .....	322
2.2. La aprobación de la norma técnica. La participación de los sindicatos .....	323
2.3. La tipología de las normas técnicas .....	327
2.4. La publicidad de las normas y su accesibilidad .....	327
2.5. El carácter dinámico de las normas .....	327

	Página
2.6. El control de legalidad de las normas técnicas .....	328
2.7. Las relaciones entre las normas técnicas: las normas españolas, comunitarias e internacionales .....	330
<b>IV. SISTEMA DE RELACIONES ENTRE LA NORMA JURÍDICO-LABORAL Y LA NORMA TÉCNICA .....</b>	<b>330</b>
1. Preliminar .....	330
2. Relaciones de complementariedad .....	331
2.1. Concepto y funciones de las remisiones .....	331
2.2. Tipología de remisiones .....	332
2.2.1. Primera clasificación: La remisión estática, dinámica o cláusula técnica .....	332
2.2.2. Segunda clasificación: la remisión parcial o total .....	336
2.2.3. Tercera clasificación: la remisión monista o dual (alternativa) .....	336
2.2.4. El Convenio Colectivo como norma preventiva de remisión .....	336
3. Relaciones de integración: la incorporación de la norma técnica en la norma jurídica .....	337
4. Relaciones bidireccionales: la cláusula de adaptación al progreso técnico .....	338
<b>V. LA SIGNIFICACIÓN JURÍDICA DE LA NORMA TÉCNICA .....</b>	<b>339</b>
1. El principio de voluntariedad como criterio imperante .....	339
2. El análisis de los supuestos de ruptura del principio de la voluntariedad .....	340
2.1. La problemática relativa a la incorporación de la norma técnica objeto de remisión en la norma jurídica .....	340
2.1.1. Los criterios legales y administrativos específicos sobre la materia .....	340
2.1.2. La doctrina jurisprudencial .....	341
2.1.3. Las posiciones de la doctrina científica .....	344
2.2. La denominada presunción de conformidad .....	346
<b>VI. RECAPITULACIÓN .....</b>	<b>347</b>

## **CAPÍTULO V. LOS ESTÁNDARES JUDICIALES COMO FUENTE DE DERECHO DE LA PREVENCIÓN DE RIESGOS LABORALES**

I. PRECISIONES CONCEPTUALES .....	349
II. FUNDAMENTO, FINES Y ALCANCE DE LOS CRITERIOS JUDICIALES .....	350
III. EL CRITERIO DE LA RAZONABILIDAD Y SUS PROYECCIONES .....	351
<b>IV. SIGNIFICATIVAS APORTACIONES JURISPRUDENCIALES EN PREVENCIÓN DE RIESGOS LABORALES .....</b>	<b>354</b>
1. Los estándares de seguridad: La seguridad razonablemente viable <i>versus</i> la máxima seguridad tecnológicamente posible .....	354

2. Los orígenes del criterio de la seguridad <i>reasonably practicable</i> en los países del Common Law .....	355
3. La tradición del criterio de la <i>massima sicurezza tecnologica</i> en Italia ...	363
4. El estándar de seguridad en el Derecho Español .....	365
4.1. Las posiciones de la doctrina en esta materia .....	365
4.2. La interpretación judicial en España .....	367
4.3. Los desajustes derivados de la reciente jurisprudencia del Tribunal de Justicia de las Comunidades Europeas .....	371
4.4. Nuevos interrogantes .....	374
5. La jurisprudencia relativa a los riesgos del desarrollo. La reapertura del debate judicial .....	374
6. Las quiebras del deber de seguridad del empresario y el Test del Riesgo Conocido .....	381
7. Los estándares de prueba del estrés laboral. El tránsito del Test de la Percepción Honesta del Trabajador a la preponderancia de los criterios objetivos .....	383

## ANEXO I. TABLA DE CASOS

I. ORGANIZACIÓN MUNDIAL DEL COMERCIO .....	387
1. Acuerdo general sobre comercio y aranceles .....	387
II. CASOS EUROPEOS .....	387
1. Comité Europeo de Derechos Sociales .....	387
2. Tribunal Europeo de Derechos Humanos .....	387
3. Tribunal de Justicia de las Comunidades Europeas .....	388
4. Alemania .....	390
5. Inglaterra .....	390
6. Italia .....	390
7. Francia .....	390
III. ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA .....	391
1. Tribunal Supremo .....	391
2. Otros Tribunales .....	391
IV. ESPAÑA .....	391
1. Tribunal Constitucional .....	391
2. Tribunal Supremo .....	394
3. Audiencia Nacional .....	395
4. Tribunal Central de Trabajo .....	395
5. Tribunales Superiores de Justicia .....	395
6. Audiencia Provincial .....	398

## ANEXO II. DOCUMENTOS E INFORMES CONSULTADOS

I. DOCUMENTOS E INFORMES CONSULTADOS .....	399
II. BIBLIOGRAFÍA .....	401