

ÍNDICE

| | |
|---|-----------|
| JURISPRUDENCIA SOCIAL. Joaquín Samper Juan. Ma- gistrado Emérito del Tribunal Supremo..... | 15 |
|---|-----------|

| | |
|---|-----------|
| DOCTRINA UNIFICADA RECIENTE SOBRE DERECHO INVIDUAL DE TRABAJO. Luis F. de Castro Fernández. Magistrado de la Sala de lo Social del Tribunal Supremo | 25 |
|---|-----------|

| | |
|---|----|
| I. Contrato de trabajo..... | 32 |
| 1. Distinción con figuras afines..... | 32 |
| A) Realización de servicios con vehículo propio | 32 |
| B) Arquitecto Técnico del INVIFAS | 32 |
| 2. Delimitación en supuestos de profesiones liberales..... | 33 |
| A) Atenuación de la dependencia | 33 |
| B) Indicios de su naturaleza..... | 33 |
| a) Indicios de ajenidad..... | 33 |
| b) Indicios de laboralidad | 34 |
| c) Indicios de extralaboralidad | 35 |
| C) Casuística en la profesión médica | 35 |
| a) Existencia de relación laboral | 35 |
| D) Casuística de la asistencia jurídica | 36 |
| 3. Existencia de relación laboral en la Subagencia | 36 |
| 4. Derechos fundamentales del trabajador en relación con el poder de dirección | 37 |
| A) Deber de información sobre actuaciones finan- cieras..... | 37 |
| B) Reconocimientos médicos | 38 |

| | | |
|------|--|----|
| a) | Privacidad versus protección de la salud..... | 38 |
| b) | Excepciones a la necesidad de consentimiento del trabajador | 39 |
| C) | Control del uso de Internet | 40 |
| 5. | Principio de igualdad entre trabajadores temporales y fijos | 41 |
| A) | Plus de permanencia y desempeño de trabajadores de Correos..... | 41 |
| B) | Cómputo de la antigüedad en contratos temporales | 41 |
| C) | Cómputo de la antigüedad a efectos indemnizatorios por despido | 42 |
| 6. | Antigüedad en RENFE-ADIF | 42 |
| A) | Permanencia en la Escuela de Aprendices..... | 42 |
| B) | Permanencia en Regimientos en Prácticas | 43 |
| II. | Contratos Temporales..... | 43 |
| 1. | Contrato para obra o servicio de duración determinada | 43 |
| A) | El contrato de obra y el convenio colectivo | 43 |
| B) | Vinculación de la duración del contrato a una contrata | 44 |
| 2. | Contrato eventual | 45 |
| A) | Encuestadores y agentes censales del INE | 45 |
| 3. | Contrato de aprendizaje..... | 45 |
| 4. | Contrato de interinidad por vacante [Correos y Telégrafos] | 46 |
| A) | Proceso de selección superior a tres meses | 46 |
| B) | Exclusión de la Bolsa de Empleo por acción judicial | 47 |
| a) | Posición inicial | 47 |
| b) | Criterio posterior | 48 |
| C) | Opción reconocida a los trabajadores "fijos"..... | 49 |
| D) | Interinidad: aprobado en la convocatoria y renuncia | 49 |
| a) | Doctrina inicial..... | 49 |
| b) | Rectificación del criterio | 50 |
| III. | Fenómenos Interempresariales..... | 50 |
| 1. | Sucesión de contratas | 50 |

Índice

| | |
|--|----|
| 2. Cesión ilegal..... | 51 |
| A) Requisitos | 51 |
| B) Cesión ilegal de trabajadores entre compañías aéreas | 51 |
| C) La cesión ilegal en el marco de las ETT..... | 52 |
| D) Derecho de opción tras despido declarado improcedente | 53 |
| IV. Despido y extinción del contrato de trabajo..... | 53 |
| 1. Despido nulo por vulneración de derechos fundamentales | 53 |
| A) Despido y embarazo | 53 |
| B) Reclamación judicial y garantía de indemnidad.... | 54 |
| C) Despido y enfermedad..... | 54 |
| 2. Despido objetivo | 56 |
| A) Aplicación a las contratadas de limpieza | 56 |
| B) Existencia de otras vacantes en la empresa | 57 |
| C) Cómputo del absentismo | 57 |
| D) Amortización por causas económicas en "grupo de empresas" | 58 |
| E) Formalidades: comunicación del preaviso y del cese | 58 |
| F) Falta de preaviso..... | 58 |
| G) Causas organizativas..... | 59 |
| 3. Despido y dimisión "inducida" | 59 |
| 4. Desistimiento en periodo de prueba..... | 59 |
| A) Libertad de forma | 59 |
| B) Pacto de prueba abusivo | 60 |
| 5. Indemnización adicional en extinción por voluntad del trabajador..... | 61 |
| 6. Extinciones precedidas de decisiones judiciales que las amparan..... | 61 |
| A) Acción por despido tras ser anulado el ERE | 61 |
| B) Anulación de concurso en la Administración Pública | 62 |
| 7. Comunicación del cese en los despidos colectivos | 63 |
| 8. Eficacia extintiva del finiquito | 63 |
| 9. Despido improcedente en cese de interinidad impropia | 65 |

| | |
|--|----|
| 10. Efectos del despido | 65 |
| A) Indemnización..... | 65 |
| a) Prorrateo del tiempo de servicios | 65 |
| b) Cómputo del tiempo de servicios | 66 |
| 11. Eficacia extintiva del despido y responsabilidad del FOGASA..... | 67 |
| A) Criterio general acerca de la extinción por el despido | 67 |
| B) Doctrina inicial: la extinción la produce el auto del incidente de no readmisión | 67 |
| C) Matización posterior: doble extinción contractual [por el despido y por el auto que declara la extinción] y doble régimen jurídico [para despido y garantías] | 68 |
| D) Posibilidad de reiterar el despido..... | 68 |
| 12. Salarios de tramitación..... | 69 |
| A) Reintegro de salarios de trámite por el Estado | 69 |
| B) Descuento por la percepción en otro empleo..... | 69 |
| C) Naturaleza indemnizatoria..... | 70 |
| D) Inexistencia de salarios de trámite por el reconocimiento de la improcedencia y el depósito de indemnización..... | 70 |
| a) Inexigencia de formalidad | 70 |
| b) Cómputo del plazo de 48 horas para efectuar el depósito | 70 |
| c) Existencia de debate sobre el parámetro salarial de la consignación como error excusable .. | 70 |
| d) Error inexcusable en la consignación..... | 71 |
| E) Salarios de tramitación e incapacidad temporal .. | 71 |
| F) Abonos equiparables al depósito judicial | 72 |
| a) Entrega en metálico | 72 |
| b) Talón bancario | 72 |
| 13. Reintegro anticipado de préstamo en despido improcedente | 72 |
| 14. Ineficacia del ofrecimiento de readmisión ofrecido tras el despido | 73 |
| V. Situaciones de excedencia..... | 73 |

Índice

| | |
|---|----|
| 1. Excedencia forzosa: concepto de cargo público | 73 |
| 2. Excedencia voluntaria: cómputo del "dies a quo" para determinar la indemnización | 74 |
| 3. Excedentes voluntarios y ERE | 74 |
| VI. Modificación sustancial de condiciones de trabajo y movilidad funcional | 75 |
| 1. Caracterización del concepto modificación "sustancial" | 75 |
| 2. Casuística en la modificación horaria | 75 |
| 3. Modificación de lo estipulado en convenio colectivo.. | 76 |
| A) Por acuerdo colectivo o decisión unilateral | 76 |
| a) Inaplicación de la irrenunciabilidad de derechos | 76 |
| b) Condiciones colectivas e individuales..... | 76 |
| c) Casuística | 77 |
| B) Por aplicación de norma de Derecho necesario: la cláusula "rebus sic stantibus" | 77 |
| 4. Modificación operada por Convenio o su autorización | 78 |
| A) Respeto a los mínimos de Derecho necesario | 78 |
| B) Por cauces diversos a los estatutarios | 78 |
| C) Intangibilidad de contratos individuales..... | 78 |
| 5. No equivalencia de la modificación de jornada con el despido | 79 |
| 6. Inexistencia de modificación sustancial en ceses de puestos de confianza | 79 |
| 7. Movilidad funcional | 80 |
| A) Trabajos de superior categoría..... | 80 |
| B) Trabajos de inferior categoría por traslado voluntario | 80 |
| VII Cuestiones Salariales..... | 81 |
| 1. Complementos salariales..... | 81 |
| A) Mantenimiento de complementos en supuestos de ascenso..... | 81 |
| B) Intervención de Comisiones Colectivas | 81 |
| C) Complemento por objetivos pactados en precontrato..... | 82 |
| 2. Igualdad retributiva. Las dobles escalas..... | 82 |
| A) Igualdad y retribución..... | 82 |
| B) Igualdad y relaciones privadas | 83 |

| | |
|--|----|
| a) Doctrina general | 83 |
| a') Igualdad y negociación colectiva..... | 83 |
| b) Armonización de la igualdad con otros principios | 84 |
| c) Desigualdad relevante | 85 |
| d) Alcance de la paridad salario/trabajo | 85 |
| e) Factores objetivos de diferenciación | 87 |
| 3. Ilegalidad de la doble escala retributiva..... | 87 |
| A) Concepto de la doble escala salarial..... | 87 |
| B) Igualdad y doble escala salarial..... | 87 |
| a) Inexistencia de respuesta única | 87 |
| b) Validez de diferencia mantenida como condición más beneficiosa | 88 |
| c) Validez de diferencia justificada por circunstancias empresariales..... | 89 |
| d) Ineficacia de diferencia que se incrementa con el tiempo..... | 89 |
| C) Restablecimiento de la igualdad..... | 90 |
| 4. Equiparación salarial de los trabajadores en misión de una ETT..... | 90 |
| A) Ámbito normativo de aplicación | 90 |
| B) Percepciones incluidas en la equiparación | 91 |
| 5. Las horas extraordinarias | 91 |
| A) Retribución | 91 |
| B) Imperatividad del valor mínimo | 92 |
| C) Módulo: valor de la hora ordinaria | 93 |
| D) Pacto de retribución global | 93 |
| E) Absorción y compensación de las horas extras | 93 |
| 6. Absorción y compensación en general..... | 94 |
| A) Finalidad | 94 |
| B) Requisitos | 94 |
| a) Diverso cuadro normativo | 94 |
| b) Homogeneidad | 95 |
| c) Intangibilidad de la condición más beneficiosa | 95 |
| 7. Compensación por pacto de no competencia..... | 96 |
| 8. Indemnización por traslado en la Administración Pública..... | 96 |

Índice

| | |
|---|-----|
| VIII. Tiempo de trabajo | 96 |
| 1. Trabajo en festivos y domingos | 96 |
| 2. Permisos para consultas médicas | 97 |
| 3. Recuperabilidad de permisos | 97 |
| 4. Reducción de jornada por guarda legal: incidencia en los tramos retributivos | 97 |
| 5. En el sector del transporte | 98 |
| A) Tiempo de conducción "ininterrumpida" | 98 |
| B) Labores de toma y deje | 98 |
| 6. Tiempos de desplazamiento en "Patrimonio Nacional" | 98 |
| 7. Compensación del exceso de jornada | 99 |
| A) Jornada semanal irregular y servicios inferiores a un año | 99 |
| B) Días de descanso no disfrutados | 99 |
| IX. Vacaciones | 100 |
| 1. Retribución | 100 |
| A) Supuesto de regulación específica en Convenio Colectivo | 100 |
| 2. Coincidencia del periodo pactado con la situación de IT | 101 |
| A) Regla general contraria al disfrute | 101 |
| B) Excepción de condición más beneficiosa | 101 |
| X. Condiciones más beneficiosas | 101 |
| 1. Concepto y nacimiento | 101 |
| A) Dificultad de determinación | 101 |
| B) Requisitos para su existencia | 102 |
| C) Efectos | 102 |
| XI. Responsabilidad del Fondo de Garantía Salarial | 103 |
| 1. Indemnización por despido objetivo no impugnado | 103 |
| 2. Legitimación para reclamar el 40% ya abonado por la empresa | 103 |

| | |
|--|------------|
| JURISPRUDENCIA LABORAL EN DERECHO INDIVIDUAL Y CONTRATO DE TRABAJO 2006-2008. Carolina Martínez Moreno. Catedrática de Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social de la Universidad de Oviedo | 105 |
|--|------------|

| | |
|--|-----|
| I. Contrato de trabajo y Derechos fundamentales | 108 |
| 1. El derecho a la dignidad e intimidad del trabajador y el alcance del poder de dirección empresarial | 108 |
| 2. Facultades empresariales de control sobre el uso del ordenador y otras herramientas informáticas a disposición del trabajador..... | 110 |
| II. Contratación temporal..... | 114 |
| 1. El contrato de interinidad por vacante. El caso de Correos | 114 |
| 2. Encadenamiento de contratos y cómputo de antigüedad..... | 118 |
| 3. Aplicación del principio de "normalización igualitaria" entre trabajadores fijos y temporales..... | 119 |
| III. Despido y extinción del Contrato de trabajo..... | 121 |
| 1. La calificación del despido de la trabajadora embarazada | 121 |
| 2. La calificación del despido objetivo por excesiva morbilidad..... | 124 |
| 3. La indemnización adicional en supuestos de extinción causal por voluntad del trabajador con lesión de derechos fundamentales | 126 |
| 4. Causas del despido objetivo y descentralización productiva..... | 128 |
| 5. La eficacia extintiva del despido y sus consecuencias prácticas..... | 130 |
| 6. Sobre las diversas consecuencias de la anulación de una resolución administrativa recaída en un expediente de regulación de empleo..... | 133 |
| IV. Régimen retributivo y del salario..... | 139 |
| 1. El eterno debate sobre las dobles escalas salariales | 139 |
| V. Tiempo de trabajo | 145 |
| 1. Compensación del exceso de jornada como horas extras en caso de contrato con duración inferior al año..... | 145 |
| VI. Relación de Jurisprudencia analizada | 146 |

PROBLEMAS DE DERECHO COLECTIVO DEL TRABAJO EN LA DOCTRINA JURISPRUDENCIAL RECIENTE

| | |
|---|------------|
| (2006-2008). UNA SÍNTESIS CRÍTICA. Aurelio Desdentado Bonete. Magistrado del Tribunal Supremo..... | 149 |
| I. Negociación colectiva..... | 152 |
| 1. Cuestiones generales y tipos de convenios. Carácter, función, régimen y clases de convenios extraestatutarios..... | 152 |
| A) El convenio extraestatutario y el problema de su eficacia..... | 152 |
| B) Régimen del convenio extraestatutario y acuerdos atípicos..... | 160 |
| 2. Partes del convenio colectivo y unidades de negociación..... | 163 |
| 3. El contenido del convenio y su relación con otras fuentes..... | 166 |
| A) El principio de igualdad y el eterno retorno de las dobles escalas; en especial, los efectos de la anulación de las cláusulas inconstitucionales sobre el equilibrio del convenio: la doctrina de la equiparación en lo favorable y sus límites..... | 166 |
| B) Jubilación forzosa y negociación colectiva; la incidencia de la Disposición Adicional 10.ª del ET..... | 169 |
| C) La relación ley-convenio desde la perspectiva de las restricciones del suministro de tabaco: imposibilidad sobrevenida del suministro..... | 171 |
| 4. Deber de negociar, procedimiento de negociación y aprobación del convenio..... | 172 |
| 5. Comisiones paritarias; administración y negociación en la ejecución del convenio..... | 174 |
| 6. Concurrencia, vigencia y sucesión de convenios..... | 176 |
| A) Concurrencia..... | 176 |
| B) Vigencia y sucesión de convenios..... | 180 |
| 7. El proceso de impugnación de convenios colectivos... | 183 |
| II. Libertad sindical y régimen de los sindicatos..... | 187 |
| 1. Libertad sindical: alcance, lesión y reparación..... | 187 |
| A) La lesión y su alcance..... | 187 |
| B) La reparación: entre el automatismo y la discrecionalidad..... | 190 |

| | |
|---|-----|
| 2. Los límites del proceso de tutela de la libertad sindical y el problema del desbordamiento | 194 |
| 3. Régimen sindical | 199 |
| III. La representación de los trabajadores en la empresa | 202 |
| 1. Representación unitaria | 202 |
| 2. La representación sindical | 204 |
| IV. Huelga | 206 |
| 1. Sobre la licitud de la huelga y la obligación de no sustituir a los huelguistas | 206 |
| 2. Garantía de servicios mínimos, lesión del derecho de huelga e indemnización del daño | 208 |

JURISPRUDENCIA SOBRE NEGOCIACIÓN COLECTIVA: UNA MIRADA CRÍTICA SOBRE ALGUNAS CUESTIONES POLÉMICAS. Fernando Valdés Dal-Ré. Catedrático de Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social. Universidad

| | |
|--|-----|
| Complutense | 211 |
| I. La distinción del contenido del convenio | 213 |
| 1. El marco legal | 214 |
| 2. La desnaturalizada recepción por el ET de la teoría de la dualidad del contenido del convenio colectivo | 216 |
| 3. La recreación por la jurisprudencia del concepto de contenido normativo | 222 |
| II El convenio colectivo extraestatutario | 232 |
| 1. El <i>corpus</i> de la doctrina jurisprudencial: un intento de revisión | 233 |
| 2. Aplicaciones jurisprudenciales de la doctrina de la negociación extraestatutaria | 243 |
| A) La nulidad predicable de cualquier acuerdo firmado por una minoría de representantes unitario | 244 |
| B) Las denominadas adhesiones individuales de los trabajadores a un convenio, pacto o acuerdo extraestatutario | 246 |

| | |
|---|-----|
| JURISPRUDENCIA SOBRE SEGURIDAD SOCIAL (2006-2008). Joaquín García Murcia. Catedrático de Derecho del Trabajo y Seguridad Social. Universidad de Oviedo | 249 |
|---|-----|