

ÍNDICE

	Páginas
CAPÍTULO I. CUESTIONES GENERALES.....	15
1. Contextualización y desarrollo histórico	16
1.1 Proyectos legislativos de regulación civil	16
1.1.1 Proyecto de Código Civil de 1821	16
1.1.2 Proyecto de Código Civil de 1851	17
1.1.3 Proyecto de Código Civil de 1855	19
1.2 Código Civil: Analogías entre el artículo 1.124 del CC y el artículo 50 ET	19
1.3 Proyectos de regulación laboral	21
1.3.1 Proyecto de Ley de Contrato de Trabajo de 1905	21
1.3.2 Proyecto de Ley de Contrato de Trabajo de 1908	23
1.3.3 Proyecto de Ley de Contrato de Trabajo de 1919	24
1.4 El Código del Trabajo de 1926	24
1.5 La Ley de Contrato de Trabajo	26
1.5.1 Ley de Contrato de Trabajo de 1931	26
1.5.2 Ley de Contrato de Trabajo de 1944	27
1.6 La Ley de Relaciones Laborales de 1976	28
1.7 El Estatuto de los Trabajadores	30
1.7.1 Ley 8/1980, de 10 de marzo, del Estatuto de los Trabajadores	30

	Páginas
1.7.2 Real Decreto Legislativo 1/1995, de 24 de marzo, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley del Estatuto de los Trabajadores	31
1.7.3 Real Decreto Legislativo 2/2015, de 23 de octubre, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley del Estatuto de los Trabajadores	33
1.8 Propuestas en términos de <i>lege ferenda</i>	35
2. Teoría general de la extinción causal. Delimitación con figuras afines	36
2.1 Análisis y justificación	36
2.2 Delimitación con figuras afines	37
2.2.1 La dimisión del trabajador	37
2.2.2 La rescisión del contrato de trabajo	39
2.2.3 La extinción por decisión de la trabajadora víctima de violencia de género	40
2.2.4 El abandono del puesto de trabajo	41
3. Perspectiva de Derecho Comparado	42
3.1 El modelo europeo	42
3.1.1 Italia: <i>Dimissioni per giusta causa</i>	42
3.1.2 Portugal: <i>Resolução do contrato de trabalho por iniciativa do trabalhador</i>	44
3.1.3 Francia: <i>Prise d'acte de la rupture</i>	45
3.1.4 Alemania: <i>Kündigung aus wichtigem Grund</i>	47
3.2 El modelo anglosajón	49
3.2.1 Estados Unidos y la <i>constructive discharge</i>	49
3.2.2 Reino Unido y la <i>constructive dismissal</i>	51
3.3 El modelo iberoamericano	53
3.3.1 Argentina: el despido indirecto	53
3.3.2 Brasil: <i>Rescisão indireta</i>	56
3.3.3 Colombia: el despido indirecto	62
3.3.4 Chile: el autodespido	68
4. Consideraciones finales en torno a la resolución contractual	75

	Páginas
CAPÍTULO II. MODIFICACIONES DE CARÁCTER ILÍCITO	79
1. Introducción	80
2. Las modificaciones sustanciales de las condiciones de trabajo	82
2.1 Concepto y caracteres	82
2.2 Aproximación a los elementos definitorios de la modificación sustancial	84
2.2.1 La materia objeto de modificación; irrelevancia del aspecto subjetivo-contractual	84
2.2.2 Análisis de la sustancialidad; delimitación entre <i>ius variandi</i> y MSCT	88
2.2.3 La temporalidad como característica excluyente de la sustancialidad	91
2.3 Consecuencias jurídicas de la inobservancia del aspecto material	93
2.3.1 Terminación extrajudicial de la relación laboral: rescisión contractual	94
2.3.2 Impugnación individual y colectiva de la modificación ..	96
3. El procedimiento de modificación sustancial de las condiciones de trabajo del artículo 41 del Estatuto de los Trabajadores	97
3.1 Características generales	97
3.2 Modificaciones de carácter individual	98
3.3 Modificaciones de carácter colectivo conforme al artículo 41.4 ET ...	99
3.3.1 Inicio del procedimiento	100
3.3.2 Periodo de consultas	102
3.3.3 Finalización del periodo de consultas	104
3.4 Problemática relativa a la posibilidad de negociación directa con los trabajadores y los acuerdos individuales en masa	105
3.5 Consecuencias jurídicas de la inobservancia del aspecto formal	108
3.5.1 Nulidad derivada del fraude de ley	108
3.5.2 Nulidad por vulneración del periodo de consultas	109
3.5.3 Nulidad por existencia de vulneración de derechos fundamentales	110
4 La causa extintiva del contrato de trabajo conforme a lo dispuesto en el artículo 50.1.a) del ET	111
4.1 Concepto, caracteres y delimitación de figuras afines	111

	Páginas
4.2 Evolución del perjuicio cualificado exigible: la refundición del perjuicio a la formación profesional y el menoscabo de la dignidad	112
5. Análisis jurisprudencial de los elementos calificadores de la conducta empresarial del artículo 50.1.a) ET: gravedad y culpabilidad	115
5.1 La gravedad: exigencia implícita como elemento del tipo	115
5.2 La culpabilidad: concurrencia y análisis de las teorías jurisprudenciales	119
5.2.1 Teoría Subjetivista	120
5.2.2 Teoría Objetivista	121
5.2.3 Teoría Ecléctica	122
6. Análisis de los supuestos de movilidad geográfica y funcional en el marco de la extinción indemnizada	123
6.1 Análisis de la modificación geográfica (art. 38 ET)	123
6.2 Análisis de la movilidad funcional (art. 39 ET)	128
7 Análisis individualizado de las materias objeto de modificación que pueden ser susceptibles de activar el mecanismo de la extinción indemnizada	129
7.1 Cese en puesto de confianza	129
7.2 Falta de ocupación efectiva	132
7.3 Menoscabo patrimonial	135
7.4 Modificación de funciones o grupo profesional	138
7.5 Modificación del horario y turnos de trabajo	140
7.6 Modificación del sistema retributivo	142
7.7 Otros supuestos; trabajo a distancia	143
8. Valoración crítica	147
CAPÍTULO III. INCUMPLIMIENTOS RETRIBUTIVOS	151
1. El objeto del incumplimiento resolutorio. Características generales	152
1.1 La falta de pago	153
1.2 Los retrasos continuados	158
2. Análisis del pacto como elemento nuclear del salario objeto de incumplimiento desde la perspectiva de las fuentes de la relación laboral	160
2.1 Disposiciones legales y reglamentarias del Estado	161

	Páginas
2.2 Los convenios colectivos	163
2.3 El contrato de trabajo	164
2.4 Los usos y costumbres locales y profesionales	166
3. Concepto, caracteres y naturaleza jurídica del salario. Problemas derivados del salario en especie y conceptos remuneratorios atípicos	167
3.1 Salario base y complementos salariales	167
3.2 Salarios relativos a periodos de inactividad	170
3.3 Condiciones más beneficiosas de carácter salarial	174
3.4 La problemática relativa a la naturaleza jurídica del salario en especie	175
3.5 La problemática de determinados conceptos remuneratorios.....	180
3.5.1 Opciones sobre acciones o «stock options»	180
3.5.2 Bonus, incentivos y primas	182
3.5.3 Salarios de tramitación	187
3.5.4 Pacto de exclusividad	190
3.5.5 Pacto de no competencia postcontractual	193
4. Análisis de las causas determinantes de la exención de la responsabilidad empresarial. La tolerancia previa del trabajador	195
4.1 La deuda de carácter no salarial	195
4.2 La deuda no exigible	199
4.2.1 Aplazamiento	199
4.2.2 Discrepancia sobre la cuantía o existencia de la deuda ...	201
4.3 El impago por causa imputable al trabajador	202
4.4 La tesis de la tolerancia como manifestación de la aquiescencia del trabajador	203
5. Análisis de la gravedad y la culpabilidad como elementos delimitadores del supuesto. Criterios jurisprudenciales y abandono de las tesis subjetivistas	205
5.1 La gravedad del incumplimiento	205
5.2 La culpabilidad. Evolución de la tesis subjetiva a la tesis objetiva ...	209
6. Análisis jurídico de la institución resolutoria del artículo 50 ET en el marco del procedimiento concursal del TRLC	211
6.1 Ámbito material: la causa debe ser la situación económica del concursado	211

	Páginas
6.2 Ámbito temporal y competencial: la técnica de la colectivización y la concurrencia de jurisdicciones. Problemática relativa en los casos de grupo empresarial	213
6.3 Ámbito procedimental: la prevalencia de la tesis subjetivista a efectos del <i>quantum</i> indemnizatorio	217
7. Valoración crítica	221
CAPÍTULO IV. OTROS INCUMPLIMIENTOS LESIVOS	225
1. Introducción	226
2. Incumplimientos graves de carácter discriminatorio	227
2.1 Por razón de nacimiento	227
2.2 Por origen racial o étnico	228
2.3 Por razón de sexo	231
2.4 Por creencias religiosas	236
2.5 Por convicción u opinión	241
2.6 Por razón de edad	244
2.7 Por discapacidad	246
2.8 Por orientación, identidad sexual o expresión de género	249
2.9 Por lengua. España y sus modalidades lingüísticas	251
3. Supuestos no encuadrables en los apartados a) y b) del artículo 50.1 ET por carecer de algún elemento esencial	252
3.1 Falta de ocupación efectiva; especial referencia a los ERTES	252
3.2 Menoscabo de la intimidad o dignidad del trabajador	255
3.2.1 Acoso moral en el trabajo o <i>mobbing</i>	255
3.2.2 Acoso sexual	260
3.3 Obligaciones en materia de Seguridad Social.....	264
3.3.1 Falta de alta y cotización	264
3.3.2 Falta de pago delegado del subsidio de incapacidad temporal	266
3.3.3 Falta de pago del complemento de incapacidad temporal	267
4. Análisis de la gravedad y la culpabilidad de los supuestos	268
4.1 La gravedad del incumplimiento	268
4.2 La culpabilidad	269
4.2.1 Interrelación entre fuerza mayor y culpabilidad	269

	Páginas
4.2.2 Fuerza mayor, caso fortuito y culpabilidad: juicio de imputabilidad	271
5. Negativa a la readmisión tras la suspensión del contrato de trabajo. Análisis de los supuestos de excedencia voluntaria y forzosa	272
6. Negativa a reintegrar al trabajador en los supuestos de los artículos 40 y 41 ET cuando una sentencia judicial los haya declarado injustificados	276
7. Relaciones laborales de carácter especial	279
7.1 Personal de alta dirección	279
7.2 Servicio del hogar familiar	281
7.3 Penados en instituciones penitenciarias	284
7.4 Deportistas profesionales	286
7.5 Artistas y personas que realizan actividades técnicas o auxiliares necesarias para el desarrollo de dicha actividad	290
7.6 Personas que intervengan en operaciones mercantiles por cuenta de uno o más empresarios sin asumir el riesgo y ventura de aquellas	293
7.7 Trabajadores con discapacidad que presten sus servicios en los centros especiales de empleo	294
7.8 Menores sometidos a la ejecución de medidas de internamiento para el cumplimiento de su responsabilidad penal	296
7.9 Residencia para la formación de especialistas en Ciencias de la Salud	298
7.10 Abogados que prestan servicios en despachos individuales o colectivos	300
8. Valoración crítica	302
CAPÍTULO V. ASPECTOS PROCESALES E INDEMNIZACIÓN	305
1. Modalidad procesal y plazo	305
2. El mantenimiento del vínculo laboral	306
2.1 Cese anticipado: protocolo rescisorio vs. protocolo dimisionario	306
2.2 Necesidad de pervivencia de la relación laboral	307
2.3 Irrupción de la corriente flexibilizadora y excepciones a la regla general	310
2.4 Análisis de la posibilidad de resolución extrajudicial	313
3. Justificación de la necesidad del recurso a las medidas cautelares ...	315

	Páginas
3.1 Naturaleza y presupuestos	319
3.2 La exoneración del deber de prestar servicios por parte del trabajador con mantenimiento del deber empresarial de cotizar y abonar salarios	321
4. Aspectos procesales de interés	325
4.1 Interacción entre acción de despido y pretensión extintiva	325
4.2 Acumulación de acciones: vulneración de derechos fundamentales y acceso al recurso de suplicación	326
4.3 Extinción indemnizada, litispendencia y cosa juzgada	327
5. Breve análisis sobre las indemnización resarcitoria del artículo 50.2 ET	329
5.1 Introducción y fundamento constitucional	329
5.2 Compatibilidad entre indemnización por despido y resarcitoria por vulneración de derechos fundamentales	331
5.3 Posibilidad de indemnización superior a la legalmente tasada ...	332
5.4 Propuestas en términos de <i>lege ferenda</i>	334
6. Valoración crítica	336
BIBLIOGRAFÍA	339
ANEXO. RELACIÓN DE SENTENCIAS CITADAS POR TEMÁTICA	353