

TRABAJO A DISTANCIA Y TELETRABAJO
ESTUDIOS SOBRE SU RÉGIMEN JURÍDICO EN EL
DERECHO ESPAÑOL Y COMPARADO

Consejo de Redacción

JAVIER MOSCOSO DEL PRADO MUÑOZ

Presidente

Fiscal

LUIS MARÍA CAZORLA PRIETO

Vicepresidente

Catedrático de Derecho Financiero y Tributario. Abogado

Académico de Número de la Real Academia de Jurisprudencia y Legislación

AMALIA IRABURU ALLEGUE

Directora Editorial

MÓNICA NICOLÁS HARO

Secretaria. Editora

ALBERTO BERCOVITZ RODRÍGUEZ-CANO

Catedrático de Derecho Mercantil. Abogado

FAUSTINO CORDÓN MORENO

Catedrático de Derecho Procesal. Abogado

FRANCESC DE PAULA CAMINAL BADÍA

Abogado

ANTONIO FERNANDEZ DE BUJÁN Y FERNÁNDEZ

Catedrático de Derecho Romano

Académico de Número de la Real Academia de Jurisprudencia y Legislación

EUGENIO GAY MONTALVO

Abogado. Ex-Magistrado del Tribunal Constitucional

JACOBO LÓPEZ BARJA DE QUIROGA

Magistrado del Tribunal Supremo

JUAN MARTÍN QUERALT

Catedrático de Derecho Financiero y Tributario. Abogado

LUIS MARTÍN REBOLLO

Catedrático de Derecho Administrativo

JULIO MUERZA ESPARZA

Catedrático de Derecho Procesal

GONZALO QUINTERO OLIVARES

Catedrático de Derecho Penal

ENRIQUE RUBIO TORRANO

Catedrático de Derecho Civil

ANTONIO V. SEMPERE NAVARRO

Catedrático de Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social

Magistrado del Tribunal Supremo

EUGENIO SIMÓN ACOSTA

Catedrático de Derecho Financiero y Tributario. Abogado

LOURDES MELLA MÉNDEZ

Editora

ALICIA VILLALBA SÁNCHEZ

Coordinadora

TRABAJO A DISTANCIA Y TELETRABAJO

ESTUDIOS SOBRE SU RÉGIMEN JURÍDICO
EN EL DERECHO ESPAÑOL Y COMPARADO



THOMSON REUTERS
ARANZADI

1ª edición, noviembre 2015



THOMSON REUTERS PROVIEW® eBOOKS

Incluye versión en digital

Esta obra recoge algunos de los estudios realizados en el marco del proyecto de investigación nacional del MINECO, titulado «Análisis jurídico del teletrabajo en el derecho español y comparado. El e-work como modelo de flexibilidad, conciliación y productividad» (DER2013-43615-R), cuya investigadora principal es la Profesora Lourdes Mella Méndez.

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

La Editorial se opone expresamente a que cualquiera de las páginas de esta obra o partes de ella sean utilizadas para la realización de resúmenes de prensa.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

Por tanto, este libro no podrá ser reproducido total o parcialmente, ni transmitirse por procedimientos electrónicos, mecánicos, magnéticos o por sistemas de almacenamiento y recuperación informáticos o cualquier otro medio, quedando prohibidos su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo, por escrito, del titular o titulares del copyright.

Thomson Reuters y el logotipo de Thomson Reuters son marcas de Thomson Reuters

Aranzadi es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited

© 2015 [Thomson Reuters (Legal) Limited /Lourdes Mella Méndez y otros]

© Portada: Thomsom Reuters (Legal) Limited

Editorial Aranzadi, SA

Camino de Galar, 15

31190 Cizur Menor (Navarra)

ISBN: 978-84-9098-795-7

Depósito Legal: NA 2195/2015

Printed in Spain. Impreso en España

Fotocomposición: Editorial Aranzadi, SA

Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL

Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11

31013 – Pamplona

Sumario

Página

PRÓLOGO	19
RELACIÓN DE AUTORES	27

PARTE I. DERECHO ESPAÑOL

A) CONFIGURACIÓN GENERAL

CAPÍTULO I

UNA MIRADA PERIFÉRICA AL TELETRABAJO, EL TRABAJO A DOMICILIO Y EL TRABAJO A DISTANCIA EN EL DERECHO ESPAÑOL	31
---	----

JOSÉ FERNANDO LOUSADA AROCHENA

RICARDO PEDRO RON LATAS

I. La regulación del teletrabajo en el derecho comunitario y su aplicación en España	31
<i>A. Concepto y características</i>	<i>32</i>
<i>B. Modalidades</i>	<i>32</i>
<i>C. Teletrabajo dependiente y teletrabajo autónomo</i>	<i>33</i>
<i>D. Principio de voluntariedad</i>	<i>34</i>
<i>E. Principio de igualdad</i>	<i>34</i>
<i>F. Intimidad del trabajador</i>	<i>35</i>
<i>G. Utilización de equipos</i>	<i>35</i>
<i>H. Salud laboral</i>	<i>36</i>
<i>I. Representación de los trabajadores</i>	<i>36</i>

II. La regulación del trabajo a domicilio en el derecho español precedente	37
A. <i>Concepto legal</i>	37
B. <i>Delimitación con otras instituciones</i>	39
C. <i>Modalidades del trabajo a domicilio</i>	39
D. <i>Forma</i>	40
E. <i>Documento de control de la actividad</i>	40
F. <i>Salario</i>	40
G. <i>Jornada</i>	41
H. <i>Poderes empresariales</i>	41
I. <i>Representación de los trabajadores</i>	41
III. La regulación del trabajo a distancia en el derecho español vigente	42
A. <i>Cambio de «nomen iuris» y concepto legal amplio</i>	42
B. <i>Forma</i>	43
C. <i>Principio de igualdad</i>	44
D. <i>Las lagunas de la regulación</i>	45

CAPÍTULO II

LA CONFORMACIÓN DEL TELETRABAJO EN LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA

CONSUELO FERREIRO REGUEIRO

I. Introducción	47
II. La función integradora o nomofiláctica de la negociación colectiva	49
A. <i>La conformación del teletrabajo según el artículo 13 ET</i>	50
B. <i>La conformación del teletrabajo al margen del artículo 13 ET</i>	52
III. La función de desarrollo de la negociación colectiva	53
A. <i>La voluntariedad</i>	54
B. <i>La subordinación</i>	56

	<u>Página</u>
IV. Reflexión final	59
CAPÍTULO III	
TELETRABAJO Y RESPONSABILIDAD SOCIAL EMPRESARIAL	61
ALICIA VILLALBA SÁNCHEZ	
I. Introducción	61
II. El teletrabajo y la dimensión interna de la responsabilidad social empresarial	65
<i>A. Teletrabajo y conciliación de la vida personal, familiar y profesional</i>	66
<i>B. Teletrabajo y mejora de la empleabilidad</i>	76
<i>C. Teletrabajo y gestión de los recursos humanos</i>	78
III. El teletrabajo y la dimensión externa de la responsabilidad social empresarial	79
IV. Conclusiones	81

B) RÉGIMEN JURÍDICO DE LA RELACIÓN DE TELETRABAJO

CAPÍTULO IV	
LA FORMACIÓN Y PROMOCIÓN PROFESIONAL EN EL TELETRABAJO	87
LUIS FERNANDO DE CASTRO MEJUTO	
I. Una aproximación conceptual	87
II. El marco fáctico en que implementar el teletrabajo	91
III. La formación profesional de los teletrabajadores	94
IV. La promoción profesional de los teletrabajadores	100
V. Conclusiones	103

CAPÍTULO V	
LOS PODERES DEL EMPRESARIO ANTE EL TELETRABAJO: EL CONTROL Y SUS LÍMITES	107
LARA M. MUNÍN SÁNCHEZ	
I. Una introducción al concepto de teletrabajo	107

	<i>Página</i>
II. Referencia a los poderes empresariales	113
III. Poderes empresariales y teletrabajo: peculiaridades y límites; en especial, el control empresarial	114
CAPÍTULO VI	
LA ORGANIZACIÓN DEL TIEMPO DE TRABAJO Y DESCANSO Y LA CONCILIACIÓN EN EL TELETRABAJO	
129	
JUAN CARLOS GARCÍA QUIÑONES	
I. Introducción	129
II. Referencia legal y determinación conceptual	136
III. Teletrabajo: ventajas e inconvenientes	147
IV. Ordenación del tiempo de trabajo y descansos	151
<i>A. Jornada laboral</i>	153
<i>B. Horario de trabajo</i>	154
<i>C. Horas extraordinarias</i>	159
<i>D. Trabajo nocturno</i>	160
<i>E. Vacaciones</i>	161
V. Conciliación de la vida personal, familiar y laboral	162
VI. Valoración conclusiva	165
CAPÍTULO VII	
LA SEGURIDAD Y SALUD EN EL TELETRABAJO	
171	
LOURDES MELLA MÉNDEZ	
I. Introducción	171
II. La seguridad y salud como obligación principal del empresario, pero también del teletrabajador como colaborador necesario	175
III. El plan de prevención de riesgos	178
<i>A. Evaluación de riesgos: rasgos generales, en especial el acceso al domicilio</i>	178
<i>B. Sujetos encargados de realizar la evaluación</i>	183
<i>C. Tipos de riesgos</i>	187

	<u>Página</u>
1. Riesgos físicos	187
2. Riesgos psicosociales u organizacionales	190
D. <i>Otros aspectos de la evaluación de riesgos</i>	195
E. <i>Planificación de la actividad preventiva: adopción de medidas</i>	199
1. Información y formación del trabajador	199
2. Formación de la empresa	204
CAPÍTULO VIII	
LA RETRIBUCIÓN, SUSPENSIÓN Y EXTINCIÓN EN EL TELETRABAJO	
	209
E. MACARENA SIERRA BENÍTEZ	
I. Introducción	209
II. Los principios inspiradores del régimen jurídico de la relación de teletrabajo	210
III. La retribución en el teletrabajo: salario base, destajo tecnológico y salario sin contraprestación	211
A. <i>Los complementos salariales de teletrabajo</i>	215
B. <i>El principio de igualdad retributiva en el teletrabajo</i>	222
III. La suspensión de la relación laboral en el teletrabajo	225
A. <i>Peculiaridades del teletrabajo</i>	225
B. <i>Las circunstancias de la suspensión</i>	230
IV. La extinción de la relación laboral de teletrabajo	233
A. <i>General</i>	233
B. <i>En los casos de riesgos laborales</i>	237

**PARTE II
DERECHO INTERNACIONAL COMPARADO**

CAPÍTULO I

TELETRABAJO Y RELACIÓN LABORAL: EL ENFOQUE DE LA ORGANIZACIÓN INTERNACIONAL DEL TRABAJO (OIT) 243

TATSIANA USHAKOVA

I.	Introducción	243
II.	Concepto de teletrabajo de la OIT	247
	<i>A. Definición</i>	247
	1. Puntos críticos	251
	<i>B. Evolución del modelo de la relación de trabajo</i>	256
	1. Modelo tradicional	256
	2. Vías de mutación	257
III.	Influencia del teletrabajo en la transformación de la relación laboral	260
	<i>A. Elementos flexibles</i>	260
	<i>B. Estándares establecidos por la OIT</i>	261
IV.	Conclusiones	263

CAPÍTULO II

DEL TELETRABAJO GRIS AL TELETRABAJO CONTRACTUALIZADO. A PROPÓSITO DEL LENTO AVANCE DEL TELETRABAJO EN FRANCIA 265

PHILIPPE AUVERGNON

I.	Introducción	265
II.	Reconocimiento convencional y legal del teletrabajo	268
	<i>A. Distinción e interferencia con el trabajo a domicilio</i>	268
	1. Diferenciación de los regímenes jurídicos	268
	1.1. Especificidades del trabajo a domicilio	268
	1.2. Definición jurídica del teletrabajo	269
	2. Indemnización del teletrabajo a domicilio	270

	<u>Página</u>
2.1. Reembolso de los gastos realizados	270
2.2. Indemnización de ocupación del domicilio	271
<i>B. Consensualismo y particularismo del teletrabajo</i>	<i>272</i>
1. Acuerdo de ambas partes para la ida y la vuelta	272
1.1. Paso al teletrabajo	272
1.2. Reversibilidad del teletrabajo	273
2. Especificidades del control de la autonomía del trabaja- dor	274
2.1. Retos y modalidades de control del tiempo de tele- trabajo	274
2.2. Exigencias y dificultades de control del lugar del tel- e-trabajador	275
III. Marco insuficiente y oportunidades de desarrollo	276
<i>A. Incertidumbres y carencias del marco jurídico</i>	<i>276</i>
1. La ambigüedad que rodea el estatuto de los trabajadores «nómadas»	277
2. Inseguridades del teletrabajo a domicilio	277
2.1. La cuestión del seguro del domicilio	277
2.2. La hipótesis del accidente laboral	278
<i>B. Intereses particulares y futuro del teletrabajo</i>	<i>279</i>
1. Soluciones para situaciones particulares	279
1.1. Teletrabajo, discapacidad y rehabilitación	279
1.2. Teletrabajo y circunstancias excepcionales	280
2. Desafíos económicos, sociales y culturales	281
CAPÍTULO III	
TELEWORK IN THE UNITED KINGDOM AS A MODEL OF FLEXIBI- LITY, CONSENSUS, VOLUNTARISM AND PRODUCTIVITY	285
JO CARBY-HALL	
I. Introductory matters	285
<i>A. A growing phenomenon</i>	<i>286</i>
<i>B. Definition</i>	<i>286</i>

	<i>Página</i>
C. <i>Legal status</i>	287
D. <i>The Voluntary characteristic</i>	289
II. The british telework guidance agreement	289
A. <i>Terms and Conditions of the Contract and Particulars of Employment</i>	289
B. <i>Employment Conditions – Complementary Contents in Collective and Individual Agreements</i>	291
C. <i>Privacy</i>	293
D. <i>Health and Safety</i>	293
E. <i>Working Time and related matters</i>	296
F. <i>Training and Career Development Opportunities</i>	297
G. <i>Collective Rights</i>	298
H. <i>Taxation Issues</i>	298
I. <i>Electronic and other Work equipment and Costs</i>	299
J. <i>Data Protection</i>	299
III. Advantages and disadvantages of teleworking	300
A. <i>Advantages of teleworking to the teleworker</i>	300
B. <i>Advantages of teleworking to the employer</i>	302
C. <i>Disadvantages of teleworking to the employee</i>	303
D. <i>Disadvantages of teleworking for the employer</i>	304
IV. What issues does the employee or the person in an employment relationship have to consider prior to deciding to become a teleworker	305
V. What are the reasons why companies offer teleworking to employees	307
VI. Concluding thoughts	308
CAPÍTULO IV	
TELEWORK AND LABOUR LAW: THE GERMAN CASE	315
MANFRED WEISS	
I. Introduction	315

	<u>Página</u>
II. The works council's role in monitoring telework	318
III. The content of work agreements on telework	321
IV. Conclusion	325

CAPÍTULO V

IL FUTURO DEL TELELAVORO IN ITALIA 327

LAVINIA SERRANI

MICHELE TIRABOSCHI

I. Introduzione	327
II. Lo stato attuale del telelavoro in italia	328
III. Quali mutamenti di prospettiva per offrire una chance di futuro al telelavoro	333
IV. Ripensare il ruolo del sindacato	337
V. Conclusioni	340

CAPÍTULO VI

EL TELETRABAJO EN ARGENTINA (I): UN NUEVO CONTENIDO PARA LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA 343

VIVIANA LAURA DÍAZ

I. Introducción	343
II. Una cuestión previa: el diagnóstico organizacional	346
III. Situaciones que contempla la ley argentina de contrato de trabajo núm. 20744	349
IV. El encuadre sindical y convencional	350
V. Cláusulas modelo de teletrabajo	351
VI. Cláusulas indisponibles en el teletrabajo	353
VII. Conclusión	355

CAPÍTULO VII

**EL TELETRABAJO EN ARGENTINA (II): LA CERTIFICACIÓN DE
COMPETENCIAS LABORALES EN EL TELETRABAJO 357**

ALBERTO EDUARDO FANTINI

I. Introducción	357
II. La certificación de competencias laborales y su importancia	358
III. Desarrollo del programa: etapas	361
IV. La norma de competencia	363
A. <i>General</i>	363
B. <i>Elementos</i>	363
V. Evaluación, certificación y registro	370
VI. Conclusiones y recomendaciones	370