

CARLOS HUGO PRECIADO DOMÈNECH

Magistrado especialista del orden social  
Tribunal Superior de Justicia de Catalunya

# NEGOCIACIÓN COLECTIVA EN LA EMPRESA. RESPUESTA JUDICIAL A LOS PROBLEMAS PRÁCTICOS

**Prólogo**

JORDI AGUSTÍ JULIÀ

LEX NOVA



THOMSON REUTERS

Primera edición, febrero 2016



THOMSON REUTERS PROVIEW® eBooks

Incluye versión en digital

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](http://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

Lex Nova es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited.

© 2016 [Thomson Reuters (Legal) Limited / Carlos Hugo Preciado Domènech]

© Portada: Thomson Reuters (Legal) Limited

Editorial Aranzadi, SA

Camino de Galar, 15

31190 Cizur Menor (Navarra)

ISBN: 978-84-9099-739-0

Depósito Legal: NA 249/2016

Printed in Spain. Impreso en España

Fotocomposición: *Editorial Aranzadi, SA*

Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL

Polígono Agustinos Calle A. Nave D-11

31013 – Pamplona

*A mi cuñado, y sin embargo amigo, Alex;  
y a sus hijos Adán, Leah y Zach;  
por la felicidad que compartimos.*



# ÍNDICE GENERAL

	<u>Página</u>
<b>PRÓLOGO</b> .....	19
<b>INTRODUCCIÓN</b> .....	21

## **CAPÍTULO I NEGOCIACIÓN COLECTIVA Y CONSTITUCIÓN**

I.1. EL DERECHO A LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA LABORAL .....	25
I.2. LA FUERZA VINCULANTE DE LOS CONVENIOS .....	37
I.3. ASPECTOS CONSTITUCIONALES CRÍTICOS DE LA LEY 3/2012 EN MATERIA DE NEGOCIACIÓN COLECTIVA .....	42
I.3.1. La prioridad del Convenio de Empresa y la postura del TC y del TS .....	42
I.3.2. La inaplicación del Convenio .....	50
I.3.3. Los arbitrajes obligatorios .....	58
I.3.4. La doctrina constitucional sobre la inaplicación del convenio colectivo y los arbitrajes obligatorios .....	61
I.3.5. La negociación colectiva y el período de prueba de un año en el contrato de apoyo a emprendedores (CAE) .....	65
I.3.6. Sobre la adecuación del período de prueba del contrato de nuevos emprendedores a la Carta Social Europea .....	66
I.3.7. La negociación durante la vigencia .....	75
I.3.8. La nulidad del despido colectivo en caso de fraude de ley, dolo, coacción o abuso de derecho (artículos 124.2 y 124.11 LRJS) .....	75
I.3.9. La respuesta del TC a otras dudas de constitucionalidad de la reforma de 2012: STC 119/2014, de 16 de julio, y STC 8/2015, de 22 de enero .....	81
I.3.9.1. La modificación sustancial de condiciones de trabajo unilateral respecto de condiciones pactadas en acuerdo colectivo .....	82
I.3.9.2. El despido colectivo .....	84

	<u>Página</u>
I.3.9.3. La supresión de los salarios de tramitación para los casos de readmisión .....	84
I.3.9.4. La inaplicación a la Administración Pública de la posibilidad de reducir jornada o suspender contrato, conforme al artículo 47 ET .....	85
I.3.9.5. Nulidad de las cláusulas de los convenios colectivos que posibiliten la extinción del contrato de trabajo por el cumplimiento por parte del trabajador de la edad ordinaria de jubilación fijada en la normativa de Seguridad Social .....	85
 <b>CAPÍTULO II</b> <b>CONVENIO COLECTIVO DE EMPRESA</b>  	
II.1. INTRODUCCIÓN. PUNTOS ESENCIALES DE LA REFORMA OPERADA POR LA LEY 3/2012 Y EL R. D. LEY 11/2013 .....	88
II.2. CONCEPTO DE CONVENIO COLECTIVO DE EMPRESA .....	91
II.3. SITUACIÓN DEL CONVENIO DE EMPRESA EN EL SISTEMA DE FUENTES DE LA RELACIÓN LABORAL Y CONCURRENCIA CON OTROS PRODUCTOS DE LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA .....	92
II.3.1. La relación Convenio de Empresa-constitución .....	93
II.3.2. Convenio de Empresa normativa internacional y normativa de la UE .....	96
a. Perspectiva jerárquica .....	96
b. Perspectiva internacional .....	97
c. Perspectiva supranacional .....	99
II.3.3. La relación Convenios de Empresa-ley y Reglamento .....	101
a. Relación Convenio-ley .....	101
b. Relación Convenio-reglamento .....	108
II.3.4. La relación del Convenio de Empresa con los Convenios Extraestatutarios .....	111
II.3.5. La relación del Convenio de Empresa con el Contrato de Trabajo ....	114
II.3.6. La relación del Convenio de Empresa con la costumbre .....	117
II.3.7. Los ámbitos de aplicación del Convenio y el Convenio Colectivo aplicable .....	117
II.3.7.1. El principio de libertad en la determinación del ámbito de aplicación del convenio .....	118
II.3.7.2. Límites a la libertad de determinación del ámbito .....	118
II.3.7.3. Ámbito funcional .....	120
II.3.7.4. Ámbito territorial .....	123

	<u>Página</u>
II.3.7.5. Ámbito personal .....	126
II.3.7.6. Convenio Colectivo aplicable .....	128
II.3.7.7. Convenio colectivo aplicable en casos de sucesión de empresa .....	133
II.3.8. Las relaciones entre Convenios. Estructura de la negociación y concurrencia de convenios. La prioridad del Convenio de Empresa .....	134
II.3.8.1. Estructura de la negociación .....	134
II.3.8.2. Concurrencia de convenios .....	141
II.3.8.3. Articulación de las reglas de concurrencia entre convenios .....	150
II.3.8.4. La prioridad del convenio de empresa .....	151
II.3.9. Las instrucciones internas o reglamentos de empresa .....	158
II.4. PREACUERDOS .....	160
II.5. SUJETOS .....	161
II.5.1. Las reglas de legitimación .....	162
II.5.2. Clases de legitimación .....	166
II.5.3. Legitimación inicial .....	167
II.5.4. Legitimación plena .....	175
II.5.5. Legitimación decisoria .....	178
II.6. PROCEDIMIENTO DE NEGOCIACIÓN .....	180
II.6.1. La iniciación y el deber de negociar .....	181
II.6.1.1. Iniciación .....	181
II.6.1.2. El deber de negociar .....	182
II.6.2. Comisión negociadora .....	186
II.6.2.1. Actas de las reuniones de la comisión .....	186
II.6.2.2. Asambleas o referéndums .....	187
II.6.2.3. Presidente, secretario y asesores .....	187
II.6.3. Deber de buena fe .....	188
II.6.4. Tramitación administrativa .....	189
II.6.4.1. Registro .....	191
II.6.4.2. Control de legalidad y de respeto al principio de igualdad y no discriminación por razón de género .....	192
II.6.4.3. Depósito .....	192
II.6.4.4. Publicación .....	193
II.7. CONTENIDO .....	193
II.7.1. Definición .....	193

	<u>Página</u>
II.7.2. Mínimos internacionales .....	194
II.7.3. Límites .....	194
II.7.4. Novedades del R. D. Ley 7/2011 y de la Ley 3/2012 .....	196
II.7.5. Contenido normativo y obligacional .....	198
II.7.6. Contenido mínimo .....	201
II.7.7. Medidas dirigidas a promover la igualdad de trato y de oportunidades entre mujeres y hombres .....	204
II.7.8. Reservas legales del Convenio .....	206
II.8. VIGENCIA .....	215
II.8.1. Novedades introducidas por las reformas del R. D. Ley 7/2011, R. D. Ley 3/2012 y Ley 3/2012 .....	215
II.8.2. Inicio .....	216
II.8.3. Duración .....	219
II.8.4. Denuncia .....	220
II.8.5. Prórroga automática .....	225
II.8.6. Ultraactividad .....	225
II.8.6.1. Novedades en materia de ultraactividad .....	229
II.8.6.2. La disponibilidad de la vigencia tras la denuncia .....	230
II.8.6.3. El problema del año de ultraactividad desde la denuncia ...	231
II.8.6.4. El problema de la aplicación del convenio de ámbito superior .....	232
II.8.6.6. La solución del TS a la falta de convenio de ámbito superior .....	239
II.8.6.7. Problemas de derecho transitorio, la DT 4. <sup>a</sup> de la Ley 3/2012 .....	243
II.8.7. Acuerdos parciales .....	247
II.8.8. Potenciación del arbitraje para negociaciones concluidas sin acuerdo .....	248
II.8.9. Sucesión de Convenios .....	250
II.9. ADMINISTRACIÓN, INTERPRETACIÓN E IMPUGNACIÓN .....	253
II.9.1. Administración. Las comisiones paritarias .....	253
II.9.1.1. El ámbito propio de las comisiones paritarias .....	255
II.9.1.2. La actuación previa a la vía judicial o extrajudicial de la comisión paritaria en caso de conflicto colectivo .....	261
II.9.1.3. Las resoluciones de conflictos de interpretación o aplicación con eficacia jurídica y tramitación de los convenios .....	262
II.9.2. Interpretación .....	262
II.9.3. Impugnación .....	267

	<u>Página</u>
II.9.3.1. Impugnación de oficio .....	267
II.9.3.2. Impugnación directa .....	268
II.9.3.3. Caracteres .....	268
II.9.3.4. Competencia .....	269
II.9.3.5. Legitimación .....	269
II.9.3.6. Tramitación .....	271
II.9.3.7. Sentencia .....	271
II.10. LA INAPLICACIÓN DEL CONVENIO .....	272
II.10.1. Causas justificantes de la inaplicación .....	274
II.10.2. Sujetos legitimados: interlocución ante la empresa en el período de consultas .....	277
II.10.3. Condiciones de trabajo a inaplicar .....	282
II.10.4. Período de consultas .....	283
II.10.5. Finalización con acuerdo .....	284
II.10.6. Finalización sin acuerdo .....	286
II.10.7. El procedimiento de inaplicación de convenio ante la Comisión Na- cional Consultiva de Convenios Colectivos (CNCC) .....	288
II.10.7.1. Objeto .....	288
II.10.7.2. Ámbito .....	289
II.10.7.3. Legitimación .....	290
II.10.7.4. Procedimiento .....	291
II.10.8. El procedimiento de inaplicación en la práctica .....	296

**CAPÍTULO III**  
**CONVENIO EXTRAESTADURARIO DE EMPRESA**

III.1. CONCEPTO Y NATURALEZA .....	297
III.2. SUJETOS .....	301
III.3. PROCEDIMIENTO .....	304
III.4. CONTENIDO .....	304
III.5. VIGENCIA .....	306
III.6. ADMINISTRACIÓN E INTERPRETACIÓN .....	307
III.7. IMPUGNACIÓN .....	309

**CAPÍTULO IV**  
**ACUERDOS DE EMPRESA**

IV.1. CONCEPTO Y NATURALEZA .....	311
IV.2. CLASIFICACIÓN .....	314
IV.3. ACUERDOS SUBSIDIARIOS .....	315
IV.4. ACUERDOS DE FLEXIBILIDAD .....	315
IV.4.1. Concepto y clasificación .....	315
IV.4.2. Período de consultas en los acuerdos de flexibilidad externa e interna. El R. D. Ley 11/2013, de 2 de agosto .....	316
IV.4.3. Acuerdos de flexibilidad externa (I). El período de consultas en los procesos de despido colectivo. La doctrina judicial tras las reformas de la Ley 3/2012 .....	319
IV.4.3.1. Inicio y sujetos .....	320
IV.4.3.2. Documentación .....	325
IV.4.3.3. Duración .....	332
IV.4.3.4. Contenido y negociación de buena fe .....	333
IV.4.3.5. Conclusión .....	339
IV.4.4. Acuerdos de flexibilidad externa (II). Suspensión del contrato de trabajo y reducción de jornada .....	341
IV.4.4.1. Cuestiones generales .....	341
IV.4.4.2. Concepto y diferencias entre suspensión y reducción .....	344
IV.4.4.3. Distinción entre reducción de jornada, modificación sustancial de jornada y conversión contrato a tiempo completo en contrato a tiempo parcial .....	345
IV.4.4.3.1. Diferencias entre reducción de jornada y modificación sustancial .....	345
IV.4.4.3.2. Diferencias entre reducción de jornada y contrato a tiempo parcial .....	348
IV.4.4.3.3. Diferencias entre modificación sustancial y contrato a tiempo parcial .....	351
IV.4.4.4. Suspensión de contratos .....	351
IV.4.4.5. Reducción de jornada .....	352
IV.4.4.6. Medidas de apoyo a la suspensión de contratos y reducción de jornada .....	353
IV.4.4.7. Reposición del derecho a la prestación por desempleo .....	353
IV.4.5. Acuerdos de flexibilidad interna .....	354
IV.4.5.1. Concepto de flexibilidad interna .....	354

	<u>Página</u>
IV.4.5.2. Relación flexibilidad interna-flexibilidad externa y flexibilidad de entrada .....	356
IV.4.5.2.1. Flexibilidad interna-flexibilidad externa .....	356
IV.4.5.2.2. Relación entre las medidas de flexibilidad interna y las de flexibilidad externa .....	357
IV.4.5.2.3. Flexibilidad interna-flexibilidad de entrada .....	359
IV.4.5.3. Flexibilidad funcional .....	360
IV.4.5.3.1. Clasificación profesional .....	360
IV.4.5.3.2. Movilidad funcional .....	363
IV.4.5.4. Flexibilidad temporal .....	365
IV.4.5.4.1. Distribución irregular de la jornada .....	365
IV.4.5.5. Flexibilidad espacial .....	369
IV.4.5.5.1. Movilidad geográfica individual .....	369
IV.4.5.5.2. Movilidad geográfica colectiva .....	374
IV.4.5.5.3. Preferencias para determinados colectivos .....	375
IV.4.5.5.4. Traslados temporales de trabajadores .....	376
IV.4.5.6. Flexibilidad sustancial .....	376
IV.4.5.6.1. Cuestiones generales .....	379
IV.4.5.7. Modificación sustancial de condiciones de origen contractual .....	381
IV.4.5.7.1. Modificación sustancial individual .....	381
IV.4.5.7.2. Modificación sustancial colectiva .....	384
IV.5. ACUERDOS INAPLICATIVOS .....	388
IV.6. ACUERDOS DE SOLUCIÓN DE CONFLICTOS .....	388
 <b>ANEXO PREGUNTAS CON RESPUESTA</b>	
<b>ÍNDICE DE PREGUNTAS</b> .....	<b>393</b>
I. NEGOCIACIÓN COLECTIVA Y CONSTITUCIÓN .....	411
I.1. El derecho a la Negociación Colectiva Laboral .....	411
I.2. La fuerza vinculante de los Convenios .....	412
I.3. Aspectos constitucionales críticos de la ley 3/2012 en materia de Negociación Colectiva .....	413
II. CONVENIO COLECTIVO DE EMPRESA .....	413
II.1. Introducción. Puntos esenciales de la reforma operada por la Ley 3/2012 y el R. D. Ley 11/2013 .....	413
II.2. Concepto de Convenio Colectivo de Empresa .....	414

	Página
II.3. Situación del Convenio de Empresa en el sistema de fuentes de la relación laboral y concurrencia con otros productos de la negociación colectiva .....	414
II.4. Preacuerdos .....	427
II.5. Sujetos .....	428
II.6. Procedimiento de negociación .....	431
II.7. Contenido .....	435
II.8. Vigencia .....	436
II.9. Administración, interpretación e impugnación .....	443
II.10. La inaplicación del Convenio .....	444
III. CONVENIO EXTRAESTATUTARIO DE EMPRESA .....	447
IV. ACUERDOS DE EMPRESA .....	448
 <b>ANEXO NORMATIVO</b>	
ESTATUTO DE LOS TRABAJADORES (REAL DECRETO LEGISLATIVO 2/2015) .....	461
REAL DECRETO 1362/2012. COMISIÓN CONSULTIVA NACIONAL DE CONVENIOS COLECTIVOS .....	473
REAL DECRETO 713/2010. REGISTRO Y DEPÓSITO DE CONVENIOS COLECTIVOS Y ACUERDOS COLECTIVOS... ..	485
<b>ÍNDICE CRONOLÓGICO DE SENTENCIAS</b> .....	513
<b>BIBLIOGRAFÍA</b> .....	627